Bd. III, 11

HARPPRECHT
CONSULTATIONES
PARS II. III.

86. III. ii.

38 B 3

FERDINANDI CHRISTOPHORI
HARPPRECHTI, JVRISCONSVLTI,
ET ANTECESSORIS
IN ALMA TVBINGA,

CONSVLTATIONVM
CRIMINALIVM
ET
CIVILIVM,
VOLVMINIS NOVI
PARS SECVNDA.

Collegii JESU

Societatis Bambergæ 1756.

TVBINGÆ,

Impensis WOLFGANGI MICHAHELLES,
Bibliopolæ Norimbergensis.
Literis HIOBI FRANCKII.

Anno M DCC XII.

CONSVLTATIONVM
CRIMINALIVM
ET
CIVILIVM
NOTARIORVM

CONSILIUM QUADRAGESIMUM SECUNDUM.

SUMMARIA.

DE Pactis Familiæ inter immediatos Imperii Nobiles, *utrum illa*, in dubio, in ſcriptis celebrata *præſumi debeant*, *& ob* deficientem unius Paciſcentium Subſcriptionem, *itemque* Omnium Subſignationem, *pro* nullis *habenda ſint?*

Recenſetur Facti Species.

Quæſtio Prima *hîc enucleanda. num. 12.*

Cui nonnulla Rationes dubitandi *ſubjunguntur. usque ad num. 20.*

Exhibentur adhuc aliæ novem Quæſtiones hîc pariter reſolvendæ, à num. 20. usque ad num. 30.

Utrum Pactum Q. *ratione futuræ* Succeſſionis, in favorem Maſculorum, *in illo conventæ*, *itemque ratione* Acquiſitorum, *& nobilium* Filiarum Dotationis, *pro* Pacto Familiæ *haberi debeat?*

An Pactum Familiæ *pro* valido *habendum*, *licet* nullum *ſuper illo* Inſtrumentum *confectum*, *vel hoc* minùs ſolenniter confectum *ſit*; *modò* aliundè probari *valeat? num. 33.*

Scriptura *nec ad* Majoratûs, *vel* Primogenii inſtitutionem *præcisè requiritur. num. 34.*

Scriptura *ad* nullius negotii ſubſtantiam *neceſſaria eſt*, *niſi hoc* nominatim in Jure ſit cautum. *num. 35.*

In dubio *præſumitur*, Scripturam publicam, Sigilla, *& alias* Solennitates *ſaltem* facilioris Probationis, *&* majoris *negotii* Securitatis *cauſa interveniſſe. num. 36.*

In ambiguo Partes actum ſolo Conſenſu, *ſine* Scripturæ ſolennitate, perficere voluiſſe *intelligi debent. num. 37.*

An ex eo diverſum *colligere liceat*, *quòd ea*, *quæ inter Paciſcentes* conventa, ipſis hoc accurantibus, *in* certum Libellum *fuerint* relata? *num. 38.*

Ad hoc, *ut* Scriptura, *& vel* publico Notarii, *vel ipſorum* Paciſcentium propria manu & Sigillis roborata Scriptura, ad validitatem *Contractûs*, *vel Pacti*, præcisè neceſſaria *intelligatur*, liquidò declarata *ipſarummet Partium* Voluntas *requiritur. num. 40.*

Qualis mentis declaratio *ad hoc requiratur? num. 42.*

Reciprocum *&* perpetuum Familiæ Fideicommiſſum, *inter* omnes paciſcentes Fratres *conventum*, *in* Scripturam *redactum*, *ob* defectum natu maximi Fratris Subſcriptionis & Subſignationis, *vix poteſt ſubſiſtere. num. 43.*

Utrum Filiæ hunc defectum, *tanquàm* ex Tertii jure *pendentem*, objicere *valeant? num. 45.*

Jus Tertii *nec per modum* Actionis, *nec* Exceptionis, *in judicium*, *à quoquam deduci poteſt. num. 47.*

Quilibet proprio jure *niti*, *& ex eo ſuas* petitiones, *vel* defenſiones *formare debet. num. 48.*

Jus Tertii allegare *nihil aliud eſt*, *quàm* plumis alienis ſe tegere *velle. num. 49.*

Pacta illuſtrium Familiarum *an* Cæſareâ *indigeant* confirmatione? *num. 50.*

In specie Pacta *Principum vel Comitum* Confraternitatis? *num. 51.*

Negativa *sententia quoad* Pacta Familiæ in genere *spectata*, verior *est*, & receptior. *num. 52.*

Praterquàm quatenùs de ipsius Imperii interesse & Feudis *quæstio est. num. 52. & seq.*

Ex Imperiali *tamen* Confirmatione *hujusmodi Pacta* magis convalidantur. *num. 54.*

Talem Confirmationem non præcisè requiri, *ultima* Ferdinandina, & Leopoldina *docet* Capitulatio. *num. 55.*

Adducitur Præjudicium *Facultatis Juridicæ Tubingensis. num. 58.*

In Pactis Confraternitatum *quid quoad hoc Punctum obtineat? Q. n. 59.*

Cæsarea Confirmatio *tantùm in* Feudis Imperialibus *in alios* transferendis *necessaria est. num. 60.*

An constitutio perpetui Familiæ Fideicommissi *etiam* Fœminarum eo tempore viventium, *eo quòd de ipsarum præjudicio agatur*, consensu indigeat? *num. 61. & seq.*

In bonis Patris adhuc viventis Liberis nullum Jus *competit. num. 62.*

Licet Domini illorum, adhuc vivis Parentibus, *ab ipsis Libus esse dicantur. num. 63.*

Liberos in bonis vivorum *Parentum* Jus, Jure Naturæ, Gg. & Civili quæsitum *habere*, *pronunciat Brunnemannus. num. 64.*

Hoc Jus ad plurimos Juris effectus Liberis prodesse *remissivè ostenditur. num. 65.*

Illud interimisticum, *quoadusque nimirum Parentes vivunt*, Liberorum Dominium *non* reale & verum; *sed* fictum *duntaxat &* interpretativum, *sive* intellectuale Dominium est. *num. 66.*

Reprobatur contraria *aliorum sententia. num. 67.*

Sicut nulla Viventis hæreditas *est*, *sic nec* Liberi *duorum*, *adhuc* viventium, *Parentum* hæredes *esse*, *vel* Jus in bonis illorum quæsitum *habere possunt. num. 69.*

Utrum in Pacto, de quo hîc Q. Conditores ejusdem etiam omnium suarum & futurarum Uxorum Bona, dotalia & paraphernalia, nexu Fideicommissi familiaris devincire voluerint? *num. 70.*

Deciditur, *quòd*, *quamvis suo Pacto* & illa complecti voluerint; *non tamen* valuerint. *num. 72.*

Sed, ob talem defectum, *Pactum sideicommissarium*, quoad propria ipsorum Paciscentium Bona, *tanquàm* utile *& validum*, *non redditur* inutile. *num. 73.*

Utile per inutile nullatenùs vitiari *ostenditur exemplo* Stipulationis unius Rei, & Promissionis duarum *Rerum. num. 74.*

Testamenti *à Patre*, *jure privilegiario* inter Liberos *conditi*, & admixtæ Personæ alicujus extraneæ. *num. 76.*

Contractuum, *quando etiam* de uno eodemque capitulo *quæritur*, *modò* res *sit* dividua. *num. 77.*

Libelli, duobus constantis capitibus, *quorum alterum* aptum, *per alterum* ineptum, *pariter haud* vitiatur. *num. 78.*

Pluriumque aliorum *in* omnibus Juris partibus *obviorum Exemplorum*, *remissivè adductorum. num. 78. & seq.*

Modicitas Dotium, & *quòd*, unô saltem annô *ante Pacti familiæ ordinationem*, Quadruplô amplior Dos *conventa fuerit*, *illius valorem destruere nequit. num. 81.*

Non facilè Dos, quam Filiæ Pater pro congruâ *reputat*, aliis incongrua *videri debet. num. 82.*

Pater optimum consilium *pro sua Filia suscipere creditur. num. 83.*

Repro-

Consilium Quadragesimum Secundum.

Reprobatur illorum Interppr. sententia, qui juratas *illustrium & nobilium* Filiarum Renunciationes, *itemque* Statuta Fœminarum exclusiva, *tùm demùm, si* Dos, in Quantitate, Legitimam exæquans *ipsis præstetur, valere pronunciant. num. 84. & seqq.*

Statutum *disponens,* quòd Filia excluſa, arbitrio Propinquorum, dotari debeat, *quomodò examiendum? num. 85.*

Statuta Legitimam, *ob* justam causam, *& in specie ob* illustrium Familiarum conservationem tollentia, *& exclusis Filiabus, in suæ Legitimæ compensationem,* Alimenta, *vel* Dotem, *vel quid* simile assignantia, *censentur* valida. *num. 86.*

Etiamsi Alimenta, Dos, *vel aliud, Exclusis, per Statutum reservatum* Quantitati Legitimæ haud æquipolleat. *num. 87.*

Sufficit, *Filiam exclusam* dotari secundum Patriæ Consuetudinem. *num. 88.*

Legitima, *quoad sui* Determinationem, *est* Juris Civilis *& merè positivi. num. 89.*

Et dehinc per Statuta *tùm* universalia, *tùm &* certæ Familiæ, *benè* mutari *queunt. num. 90.*

Modò ista Mutatio *non sit* nimis enormis *& excessiva. num. 91.*

Filiabus per Statutum gentilitium excluſis non debetur Legitima. *num. 92.*

Contraria *Vulteji & aliorum sententia* communissimè rejicitur. *n. 93.*

Dos in locum Legitimæ *tantùm* respectivè succedere *dicitur, & propriè loquendo non est legitima. num. 94.*

In Suevia *Dotes* nobilium *Filiarum plerumque* duorum *saltem* millium *sunt, &* ratò quater mille *florenos excedunt. num. 95.*

Pactum, ex eo, rectè validum *judicatur, quòd* omnes subsecutæ Divisiones eidem conformiter *fuerint factæ. num. 96.*

In illis, quæ tendunt ad Animi declarationem, plus *est,* Facto, *quàm* Verbo, *voluntatem declarari. num. 97.*

Licet Partes contrahentes Notarium ad Contractum vocari jusserint; *si tamen* ad ulteriora processerint, *& ad ipsam* rei venditæ traditionem, *tunc contractum* pro perfecto *habuisse censentur, &* Instrumentum *tantùm* probationis causa *confectum intelligitur. num. 98.*

Sequuntur, post has Rationes dubitandi, decidendi Rationes. *num. 99.*

Pactum Familiæ, *de quo hîc Q.* nullum *pronunciatur. num. 99.*

Pactum hoc, *ratione* Objecti, summè arduum & maximi momenti *esse, specificè ostenditur. num. 100. & seqq.*

Ratione Subjecti *per id, tanquàm* perpetuum Familiæ [illegible], totâ liberæ Imperii Nobilitatis Familia constringi *debuit. num. 104.*

Negotia, quæ inter Principes *geruntur, Pacta videlicet, Transactiones, Confraternitates, aliaq; quamplurima, juxta quotidianam* Praxin, *non aliter, quàm* in scriptis, celebrari *consuevit. num. 105.*

Principes *etiam* sine scriptis *validas conventiones inire possunt. num. 106.*

Sed, in causis præcipuè magni momenti, *non alia* Forma, *aut Via* ab ipsis electa *censetur, quàm* in scriptis *contrahendi. num. 107.*

Eademq; Consuetudo etiam ad valdè arduos Contractus *&* Pacta aliarum illustrium Familiarum *&* immediatorum Imperii Nobilium *jure porrigitur. n. 107.*

Nobiles immediatè *Imperio subjecti* non privatæ *sunt* personæ; *sed* publicis *rectè annumerantur. num. 108.*

Habent enim Jura Principum, *iisdemq;, quibus* sumi Imperii Status, *privilegiis & juribus notoriè gaudent. num. 109.*

DDres successoriis *&* aliis liberorum Nobilium Pactis eadem jura *accommodant, quæ alii* circa Principum contractus *statuminant. num. 110.*

Eandem doctrinam etiam Pacto, *ab ejusmodi Nobilibus jurisdictionem habentibus*, de Feudo in unum ex Agnatis, vel Filiis transferendo, *inito accommodat Betsius. num. 111.*

Statuta & Pacta Familiarum, *ad hoc*, ut omnes Hæredes obligent, *non aliter, quàm* scripto, *debere confici, idem Betsius pronunciat. num. 112.*

Eademq; de Potentum *&* Baronum Conventionibus, plura capita complectentibus, *jam suâ ætate tradidit Paulus de Castro, quem alii sequuntur. num. 113. & seq.*

Etiam inter Privatos *initæ Conventiones, si* præcisè in scriptis contrahere voluerint, *tùm demùm subsistunt, si illæ* per omnium transigentium, paciscentium, vel contrahentium Subscriptionem atque Subsignationem, *suam ultimam* perfectionem *acceperint. num. 115. & seq.*

Quicquid, quoad Privatorum Contractus *& Pacta*, specialis *ipsorum* Conventio *operatur, idem circa tùm* Principum, *&* similium Procerum, *tùm & immediatorum* Imperii Nobilium *Contractus & Pacta, magni ponderis & momenti, operatur* Consuetudo. *num. 117. & seq.*

In hujusmodi casibus si aliquis contrahentium, priusquàm Instrumentum ei prælegeretur, decesserit, *Contractus non obligat. num. 120.*

Eandem doctrinam etiam Pactô, *quô* quinque nobiles Fratres paterna Feuda inter se diviserunt, *adjectâ hâc lege, quòd*, si Feuda divisa ab alterutrô Fratrum alienentur, illa uni ex cæteris, eodem pretio, quô fuére æstimata, vendi & quasi restitui debeant, *applicat Cothmannus. num. 122.*

Nobiles Observantiæ & Moribus inter ipsos obtinentibus se conformare voluisse censendi. *num. 123.*

Hanc Observantiæ inter Nobiles vigentis sollicitam custodiam *Nobilibus enixè commendat Creidenmannus. num. 124.*

Pactum *nobilis Familiæ, de quo hic Qr.* nullum *pronunciatur. num. 125.*

Defectus primogeniti Fratris Sigilli & Manûs *totum Pactum Q. omninò annullat. num. 126.*

In negotiis, quæ Plures, ut singulos concernunt, Omnes, indè obligandi, subscribere tenentur. num. 127.

Instrumentum privatum *fidem non facit, nisi* quatenùs subscriptum *reperitur* à Partibus. *num. 128.*

Secunda Nullitas *hujus Pacti hæc est, quòd* reliqui Fratres *illud quidem* subscripserint; *sed* sua Sigilla non apposuerint. *num. 129.*

Sigilla in vim Voluntatis, Consensûs, *atque* Perfectionis, *apponi solent. num. 130.*

Actusque celebrati Perfectionem *sive Absolutionem operantur & constituunt. num. 131.*

Scriptura, *in quam* magni ponderis negotium, *inter* illustres personas *celebratum, relatum est, ob* intermissam usitatam Sigillorum impressionem, *pro* nudo Concepto, *& non obligatoriâ* Punctatione *habetur. num. 133.*

Ex eo, quod consuetum, *cujuslibet* negotii interpretatio *justissimè petitur. num. 134.*

Ex consuetis *& solitis fortissima &* optima Præsumptio *nascitur. n. 136.*

Talis præsumptio onus probandi in Adversarium, *ut quælibet Juris præsumptio, rejicit. num. 137.*

Scripturam, de qua in proposito Qr. nihil aliud, quàm simplicem, nedùm obligatoriam, Punctationem *fuisse, ex illius* Exordio, *&* Epilogo *ostenditur. num. 138.*

Hæc primordialia *præsentis Pacti verba:* **Zuwissen sey mit diesen gegenwärttigen** Libell, *sine ullâ* Causarum, *ad* reciprocum, perpetuum, *atque* universale Familiæ Fideicommissum *condendum commoventium, & quæ plura his similia in hujusmodi Pactis præmitti solent, commemoratione, ceu nimis curiat.*

ta atque inusitata, non sinunt credere, quòd Scriptura quæstionis plus, quàm simplex Punctatio, *& primum Pacti adhuc perficiendi Conceptum, fuerit. n. 140.*

Dictio, Libellus, *nihil aliud denotat, quàm quodlibet* breve, pro re natâ, Scriptum. *num.* 140.

Et quando de Pactis & Contractibus *quæritur, nihil aliud innuit, quàm* brevem & rudem delineationem Punctorum, de quibus inter Partes convénit; *qualem etiam* Notarii in suis Protocollis *conscribere solent. num.* 141.

Talis brevis Consignatio sive Punctatio à Notario *facta non priùs* obligatoria *est, quàm si desuper* solenne, *& omnibus numeris* absolutum Instrumentum *confectum fuerit. num.* 142.

Quid ad hoc requiratur, ut hujusmodi Instrumentum *dicatur* perfectum? *num.* 142.

In substrato non constat, an Punctatio quæstionis *à* Notario *publico, vel alterius Paciscentium* Officiali, *vel ab aliquo* Advocato *concepta fuerit? num.* 143.

Ad hoc, ut ejusmodi simplex Punctatio *sit* obligatoria, specialis Paciscentium requiritur Conventio. *num.* 145. *& seq.*

Punctatio *Q. tùm tali* specificâ conventione, *tùm &* Fratris primogeniti subscriptione, *atque* omnium Fratrum Sigillis *deficitur. num.* 147.

Quales Clausulæ, & Cautelæ *hujusmodi* Pactis *nobilium & illustrium Familiarum*, perpetui Familiæ Fideicommissi inductivis, communissimè & creberrimè adjici soleant? *num.* 149. *& seqq.*

Horum nihil omninò in Pacto Q. annexum videre est; *sed confestim* post Materiam *inter Partes conventam* Annus, Dies, & Locus, *quibus illud celebratum, simpliciter subnectitur. num.* 153.

Pacta Familiarum illustrium *non solent* in Simplo *tantùm exarari; sed plerumque* tot Exemplaria *conficiuntur*, quot *sunt* Personæ paciscentes. *num.* 154.

Veritas *se ità habere præsumitur, prout* frequenter & communiter accidit. *num.* 156.

Quod frequenter contingit, Lex ipsa præsumit. *num.* 157.

Ex Contractibus & Pactis in scriptis celebratis *nulla* Actio, *vel* Obligatio *nascitur, priusquàm* Scriptura, privata *vel* publica, omnibus numeris & punctis sit absoluta. *num.* 160.

Perfectio negotii *in ipsâ demùm ejus* Conclusione & ultimâ Clausulâ *consistere dicitur. num.* 163.

Ex tali Pacto, necdùm perfecto, nulla Executio *prætendi potest; sed ex eo quid petens* à limine Judicii confestim repellitur. *num.* 164.

Conditio, *sub qua talia Pacta ineuntur, est* merè voluntaria *sive potestativa, & proindè* nec ulla, *quamdiu hæc ipsa* Conditio pendet, obligatio ex illo pronasci *potest. num.* 165.

Quoadusque hæc ipsa Conditio pendet, *Paciscentium* cuilibet pœnitendi liberrimâ licentia *competit. num.* 166.

Adferuntur hujus Regulæ Præjudicia, *&* Ampliationes *remissivè. n.* 167.

In omni negotio Consummatio *illius attendi debet*, quicquid anteà à Partibus dictum, *vel* factum *probari valeat. num.* 168.

Quamdiu aliquid agendum supereſt, nihil actum intelligitur. *n.* 169.

Imperfectum pro planè non facto *habetur. num.* 170.

In Pacto quæstionis non solùm acquisita; *sed &* omnia adhuc acquirendâ Fratrum Bona, *imò etiam* omnia Uxoria Bona, *nexu* perpetui & reciproci Familiæ Fideicommissi *devincta censentur. num.* 171.

In talibus perpetuis *illustrium Familiarum* Fideicommissis, *cùm* variæ Leges & Conditiones *illis adjici soleant*, Scriptura, *ad minimum ex* necessi-

 tate

tate expedientiæ, *ne videlicet illorum* probatio *intercidat*, necessaria *reputetur. num.* 172. *& seq.*

Ad inducendum tale Fideicommissum omnium Fratrum Consensus necessarius est. *num.* 174.

In substrato de Fratris primogeniti Consensu *ex* Libello *quæstionis*, *ceu ab illo* non subscripto, *constare non potest. num.* 175.

Unô Fratrum, priusquàm etiam alius Frater suum consensum, *subscribendo*, *vel alio modo*, declaret, diem obeunte, alterius Consensus demùm postea fine effectu subsequitur, *num.* 177.

Post unius decessum omnium Fratrum Consensus non àmpliùs coalescere potest. *num.* 178.

Si Frater, *qui non subscripsit*, *positivè declaret*, se ante plenariam Instrumenti, *super Pacto hoc Fideicommissario*, confectionem obligari noluisse, *tunc hoc Pactum tanto minùs pro obligatorio haberi potest. num.* 179.

Totus Finis & Effectus *Pacti*, *de quo hîc Qr. in* vicissitudinariâ *&* correspectivâ obligatione, *præcipuè ratione perpetui & reciproci Familiæ Fideicommissi*, *consistit*, *quod utique quoad* illum Fratrem, qui non etiam suis Bonis par onus imposuit, subsistere *nequit. num.* 180.

Et dehinc, *ex natura* correspectivæ Conventionis, *nec* cæteros Fratres *ullatenùs obligat. num.* 181.

Natura, *præprimis* talium, Fideicommissorum *est* individua. *num.* 182.

Correspectivorum *hæc constans natura est*, *ut*, unô illorùm deficiente, etiam alterum deficiat. *num.* 183. *& seq.*

Actus correspectivi, *tùm* inter vivos, *tùm* mortis causa, *planè pro* uno eodemque *habentur. num.* 186.

Unus actus correspectivus quasi Pars est alterius, *sic*, *ut ambo* omninò individui *censeantur. num.* 186.

Nec diutiùs durat alterum correspectivum, quàm correspectivatum. *num.* 187.

Pactô quæstionis, *licet illud* valdè recens, *&* Dotium Filiabus præstandarum Quantitas *illô* determinata *sit*, *planè insuper habitô*, Unus *ex ipsis Fratribus*, illius conditoribus, Decuplo ampliores duabus Filiabus Dotes constituit. *num.* 188.

Notabile hoc, *ceu toties* geminatum, Factum *apertissimo argumento est*, *quòd* Fratres hoc Pactum, *ceu in terminis* simplicis Punctationis relictum, *pro obligatorio nunquàm agnoverint. num.* 189.

Ex Dotium magnitudine Facultates Familiæ *valdè* exhauriuntur. *num.* 189.

In omnibus humanis dispositionibus illorum, qui ipsimet aliquid dixerunt, vel scripserunt, interpretationi modis omnibus standum. *num.* 192.

Extra & ultra talem interpretationem, *quæ* ab ipsismet Pacti conditoribus *profecta*, *seu* expressam, *seu* tacitam, nulla alia quærenda. *n.* 193.

Renunciatio Exceptionis Pacti de futura Successione Pactum de succedendo procul dubio præsupponit. *num.* 194.

Observantia, *vel* Non-observantia *cujusvis præcedentis Dispositionis certissima & optima interpres est*; *præsertim si illa* paulo pòst subsequuta. *n.* 196.

Verba dispositionis offendenda *sunt potiùs*, *quàm ut* à tali interpretatione, quam Facta demonstrant, recedi *debeat. num.* 197. *& seq.*

Pactum Familiæ non observatum *nullam meretur considerationem. num.* 199.

Non magis, *quàm* Lex *vel* publicum Statutum, *quod* moribus utentium non comprobatum. *num.* 200.

Per unicam *illorum*, qui Statutum condiderunt, Contraventionem *Statutum rursùs censetur* sublatum. *num.* 201.

Multo

Multo igitur magis hoc procedet in Pactis, *quæ* non tanti sunt roboris, ac publica Statuta. *num.* 201.

Respondetur ad primam & secundam *dubitandi rationem, quòd in dubio Scriptura* saltem Probationis causa *requiri censeatur. num.* 202.

Limitatio Regulæ, *quòd* ex Tertii jure nemo excipere, *vel* agere *valeat, adducitur remissivè. num.* 203.

Resp. ad tertiam *dubitandi rationem, quòd* Filia, ex jure & persona sui Patris, *qui cum ceteris suis Fratribus Pactum, de quo hîc Qr. condidit,* tanquam Hæres illius, *hujus Pacti nullitatem opponat justissimè. num.* 204.

Resp. ad IV. dubitandi Rationem, *quòd* Cæsarea Confirmatio *ad talis Pacti validitatem non requiratur. num.* 205. *& seqq.*

Resp. brevissimè ad V. VI. & VII. Rat. dubitandi. *num.* 208.

Resp. ad ultimam dubitandi Rationem, *quòd* Pacti Q. Nullitas, *& hoc, quòd* Fratres *illius Conditores paternorum* Bonorum in illo factam Divisionem *hactenùs* haud impugnârint, *non sint incompatibilia. num.* 209.

Licet Res *ex* contractu dominii translativo, in scriptis celebrato, tradita *fuerit; tamen* Titulus *ex tali contractu resultans* nondùm perfectus *est, & dehinc nec* Dominium *in accipientem transisse dici potest. num.* 210.

Dicti Pacti conditores etiam Divisionem *in illo factam, ob totius Pacti nullitatem, si vel unus hoc urgeat, benè* tollere *possunt. num.* 211.

Venditio *quidem, per* subsecutam Traditionem, perfecta *redditur, licet Partes convenerint, quòd* Instrumentum desuper confici *debeat.* Limitatur *tamen hoc, si Contractus* plura *habeat* pacta & capitula, *& in curiis* Potentum & Baronum, *&c. num.* 212. *& seq.*

Tametsi Fratres, *paternorum bonorum* divisionem *in Pacto ineuntes, insimulq; perpetuum, idemq; reciprocum* Fideicommissum *istis Bonis imponentes,* ipsi Divisioni in se spectatæ acquiescere velint; *ex hoc tamen* talis Pacti, *in* Fideicommissi *ordinatione commissa* Nullitas haudquaquàm corrigitur, *nec* Jus *exindè unicuiq; Fratrum, ejusq; Hæredibus* quæsitum adimitur. *num.* 214.

Evolutio Secundæ *hîc propositæ* Quæstionis. *num.* 215.

Si Fideicommissum, *de quo hîc Qr.* validè conditum *esset, tunc ab ejus conditoribus pronatæ* Filiæ omnes *perpetuò, etiam* non factâ *Successionis* Renunciatione, exclusæ *mansissent. num.* 216.

Filia, *nec per* Familiæ Statutum, *aut* Pactum, *nec per* propriam Renunciationem exclusa, *à Jure Communi, ad* æqualem cum Fratribus successionem *vocatur. num.* 217.

Ad Consuetudinis, *quòd Filiæ nobiles* pro ipso jure renunciatis *haberi debeant,* probationem *non sufficit, doceri, quòd* plures ejusdem Familiæ Filiæ ultrò & sponte renunciaverint. *num.* 218.

Actus merè voluntarii, *& à libero cujusvis arbitrio pendentes, ad* introductionem Consuetudinis *haud sufficiunt. num.* 219.

Renunciationes *illustrium Filiarum, regulariter,* non præcisæ sunt necessitatis; *sed à libero illarum arbitrio pendent. num.* 221.

Idq; tùm ratione ipsius Objecti, *an soli Paternæ, vel an etiam Maternæ, itemq; Fraternæ Successionibus? tùm etiam* Subjecti, *in quorum gratiam & utilitatem, an omnium Agnatorum, an verò tantùm suorum Fratrum, & an omnium, vel quorundam, vel unius tantùm? tùm & maximè ratione futuri* Casûs, *in Quem sibi Regressum ad renunciatas Successiones salvum & reservatum velint? num.* 221.

Tale Statutum, *vel* Consuetudo, *quòd* Filiæ illustres pro ipso jure renunciatis haberi debeant, *demonstrari non potest. num.* 222.

Adferuntur gravissima testimonia, *de hoc,* Christophori Besoldi, Kellenbenzii, Meichsneri, *pluriumq; Aliorum. num.* 223. *& seqq.*

Tale

Consilium Quadragesimum Secundum.

Tale Statutum, *vel* Consuetudo *benè* condi, *vel* introduci posse. *Probatur* exemplo Comitum de Bitsel, & Dominorum de Rapolstein. *n.* 226.

Adducitur consimilis Austriæ Consuetudo. *num.* 227.

Pro non-existentia talis Statuti, *vel Consuetudinis universalis allegatur novissimum* Imperialis Aulici Judicii Præjudicium. *num.* 229.

Ad probationem hujusmodi Consuetudinis quæ requirantur? *n.* 230.

Talem Consuetudinem in Franconia & circumjacentibus Locis *vigere, autor est Everhardus. num.* 231.

Rationibus Everhardi respondetur *ex Besoldi Thesauro practico. num.* 233. *& seqq.*

Frequens Renunciationum Usus *prætensam hujusmodi* Consuetudinem generalem *magis* destruit, *quàm stabilit. num.* 238.

Ad contrariæ Veritatis probationem collaudatur Ordinatio Dicasterialis Würtembergica. *num.* 239.

Ab Everhardo assertam Franconiæ Consuetudinem *graviter* reprobat Mynsingerus. *num.* 240.

Adductis quamplurimis notoriis Casibus, *quibus* Filiæ *nobiles, unà cum suis Fratribus*, ad æqualem successionem *fuére admissæ., num.* 244.

Applicantur *hæc omnia* Casui proposito. *num.* 245.

Talis Renunciatio est libera Filiæ, in Fratrum, vel Agnatorum beneficium facta, renunciatio. *num.* 246.

Filiæ consensu deficiente *nulla renunciatio validè fieri potest. num.* 247.

Resolutio Tertiæ Quæstionis. *num.* 248.

Filia, ex æquo, cum Fratre *succedens, ex* omnibus Patris allodialibus *rectè petit* Semissem, & Dotem *ab illo acceptam Fratri* confert. *num.* 250.

Quanta Dos Filiæ, *in casu proposito, ex paterna substantia*, si Pactum Fideicommissi inductivum pro valido habendum foret, *exolvi debeat? n.* 252. *& seqq.*

De Suevicæ Nobilitatis Statuto, *Fœminarum, quoad Stemma Masculinum duraverit, totaliter exclusivo*, Anno 1653. concepto, *quid quoad* illarum Dotationem *supremum Imperiale Aulicum Tribunal senserit? num.* 255.

Quatta Quæstio de Nominibus, Vino, Frugibus, Pecudibus, aliisque similibus Allodialibus, quousque Filia in illis succedat? *num.* 257. *& seqq.*

Utrum Filiæ ad hoc, ut in specie etiam Maternæ Successioni *renuncient*, invitæ compelli *queant? num.* 262.

Hoc etiam ab illis, qui Hodiè Filias illustres & nobiles ad renunciandum obstrictas adstruunt, tùm demùm asseritur, si Mater *talis Filiæ* etiam suæ Successionis renunciationem ei, per Testamentum, vel aliter, injunxerit. *num.* 262. *& seqq.*

Utrum Filia, ad Maternam Successionem admissa, *acceptam* Dotem, *pro* dimidia, *vel* totam, *vel* nihil, *hoc nomine, in hanc hæreditatem* conferre *teneatur? num.* 265.

An Pater *etiam* Filiam locupletem dotare *teneatur? num.* 267.

Affirmativam *magno numero DDres propugnant, sic, ut illam* communem *appellet Carpzovius. num.* 268. *& seq.*

Negativam *plures alii longè rectiùs propugnant, ex* Rationibus *adductis. num.* 271. *& seq.*

Si Pater nominatim de bonis maternis *congruam Dotem suæ Filiæ constituat, ipse* nihil de suo *ei dare tenetur. num.* 273.

Quando Pater suæ Filiæ, Materna, vel alia bona habenti, *generaliter & simpliciter* Dotem constituit, *tunc illam* de suis, *& non de Filiæ propriis bonis constituere intelligitur. num.* 274.

Hanc

Hanc præsumptionem nonnulli DDres pro præsumptione juris & de jure *habendam contendunt. num.* 274.

Si Pater expressè de paternis & maternis bonis *Dotem constituat*, *tunc* Copulativa disjunctivè *accipitur*, *acsi* Dos principaliter de solis paternis, *& demùm* in subsidium, *si hæc non sufficiant*, ex Filiæ Maternis *constituta fuisset. num.* 278.

Laudatur de hoc Judicatum Camerale. *num.* 279.

Applicantur *hæc jura* Casui proposito. *num.* 280.

Sistitur brevis resolutio Quintæ Quæstionis. *num.* 281.

Et Sextæ. *num.* 283. *cum seqq.*

Adspergunturnonnulla de Dotis reali, & quasi reali Collatione. *n.* 285.

Quæstio Septima, *&* Octava. *num.* 289. *& seqq.*

In Casu proposito dimidia Pars Maternæ Dotis *debetur* Filiæ. *num.* 291.

Demonstratur hæc decisio ex Pactis dotalibus *Dominæ Matris. num.* 292.

In Pactis dotalibus, *in modum* Contractûs, *vel* supremæ Voluntatis *ordinatis*, nostris Moribus, *etiam* Hæreditas *deferri potest. num.* 294.

Sive de ipsorummet paciscentium Conjugum successione *caveatur, quomodò scilicet* Ipsi sibi invicem succedere *debeant. num.* 295.

Sive de paciscentis Patris *aut* Matris Successione *provisio fiat. n.* 297.

Hujusmodi Pacta, *licet* Jure Romano *sint* reprobata; *tamen* Hodiè, *etiam* irrevocabiliter, *valent. num.* 298. *& seq.*

Actum aliquem gerentes, personam illius, cujus Bona administrant, concernentem, *id, quod promittunt, expendunt vel solvunt*, ex illius patrimonio *omnia facere censentur. num.* 301.

Hæc Regula in Patre, legitimo Maternorum administratore, Filiæ Dotem promittente, *nullum locum sortitur. num.* 302.

Etiam in Patre, adventitia *sui Filii administrante. si* pro illo quid solvat, *non donandi; sed* credendi & repetendi animus *præsumitur. num.* 303.

Verùm aliud in Dotis promissione, *singulari* favore Dotium, *obtinet. num.* 304.

Licet Pater, Dotem Filiæ simpliciter *constituens*, ex postfacto protestetur, *quòd eandem* de Filiæ Maternis *constituerit*, & hanc protestationem ejus Gener agnoscat; *nihilominùs dispositio* Legis ult. Cod. de dot. promiss. *locum sortitur. num.* 305.

Exhibetur resolutio Nonæ Quæstionis. *num.* 306.

Prædium *à Patre, ad dotandum obstricto*, simpliciter traditum, *potiùs*, ex Dotis, *quàm* donationis simplicis causa, *traditum præsumitur. num.* 309.

Simplex traditio, *etiam* à Patre *Filio facta, potiùs* solius custodiæ causâ *quàm animo* donandi, *intelligitur facta. num.* 310.

Pater *ad Filiam* dotandam *obstrictus*, *etiam Filiæ quid* legans, *hoc ipsum legatum* animo compensandi *reliquisse præsumitur. num.* 311.

Sequitur ultima Quæstio *de* Usuris dotalibus. *num* 312. *& seqq.*

Ratione paternæ, *itemq;* maternæ Hæreditatis, *quoadusque Pater vixit, nulla Usura prætendi possunt. num.* 313. *& seq.*

Verum Filia, pro Dote *sibi præstanda*, Usuras *demùm ex eo tempore*, *ex quo aliqua* Dotis promissio *ei facta*, *vel planè demùm*, *ex quo* Terminus promissæ Dotis numerationi præstitutus elapsus *est*, *an verò confestim* ex tempore matrimonii à Filia contracti, *prætendere valeat? plenissimè exequitur* Johann-Petrus Fontanella, *in loco relato. num.* 319.

Diversum *quoadhæc sentire videtur* Martinus Colerus. *num.* 320.

Quando Dos non est liquida, *neque certum*, quid & quantum, *loco Dotis, debeatur?* interesse non priùs, quàm demùm à tempore Liquidationis, *prætendi valere, decidit supremus Cathaloniæ Senatus. num.* 321.

CONSILIUM QUADRAGESIMUM TERTIUM.

DE Fideicommisso testamentario, *per subsecutam* Transactionem, in pactitium *seu conventionale* converso.

Præmittitur Facti Species. *num. 1. usque ad num. 8.*

Exhibentur Quæstiones *hic enucleandæ. num. 8. & seqq.*

Prima Quæstio: *Utrum in casu, quo* Summa quinquaginta millium florenorum duabus Sororibus legata *fuit*, improlis Sororis dimidia Pars nexu Fideicommissi, alterius Sororis liberis præstandi, *devincta censenda sit? num. 13.*

Supposito hoc, quòd Dimidia improli *Sorori relicta* nexu Fideicommissi, *in ordine* ad solam multiprolem Sororem, *affecta sit, multiprolis* hæc Soror liberrimam de illo disponendi licentiam *habet. num. 15.*

Nec Nepotes, *ab hac multiproli Sorore*, in sola *quantumvis* Legitimâ instituti, *contra tale Testamentum* ullum *habent* Remedium. *num. 16.*

De bonis ab onere Restitutionis *alii faciendæ* immunibus *quilibet pro suo arbitratu disponit. num. 17.*

Supposito verò hoc, quòd Dimidia improli Sorori relicta, nexu Fideicommissi, *etiam in ordine ad* multiprolis Sororis Liberos *devincta sit, multiprolis hæc Soror suis* Nepotibus relictam Legitimam in bonis ad hoc Fideicommissum spectantibus assignare *non potest. num. 18.*

Pater Liberis suis, *ad præstandum* Legatum, *vel* Fideicommissum, *ex suprema alterius voluntate* obstrictus, *ipsis, seu* Creditoribus, *hujusmodi relictum*, tanquàm æs alienum, *exolvere cogitur. num. 19.*

Etiam Filia renunciatrix *tale* Fideicommissum ex Testamento alterius sibi debitum, *à Patre* Hærede, non obstante juratâ suâ renunciatione, *validissimè exigit. num. 21.*

In Legitimam Liberorum *nec ipsorum* castrensia, *vel* quasi *castrensia*, nec adventitia, *sed* profectitia, *seu* irregularia, *Bona imputari possunt. num. 22.*

Legitima *ex* propria Patris substantia *præstari debet. num. 23.*

Mater, Fideicommisso *suis Liberis præstando* onerata, *illud neque* supprimere, *neque Liberis* in illo Legitimam *assignare potest. num. 24.*

Sollicitè disquiritur: An in casu proposito Fideicommissum, improlis Sororis Dimidiæ injunctum, *in favorem non saltem* multiprolis Sororis; *sed &* hujus Liberorum, *vel ex littera ipsius* Testamenti Fraterni, *vel ex* Testium *de illo sub jurejurando examinatorum* Depositionibus, *vel demùm ex desuper inter ambas Sorores inita* Transactione *evinci possit? num. 26.*

Testamenti fraterni formalia *hæc sunt*: Meiner Frauen Schwester von Murcia Theil solle nach ihrem Tod / auf die andere Schwester / Gräfin von Adlerstein / wo Die ohne Erben ab intestato solte abgehen / zufallen. *num. 29.*

Hæc verba haud dubiè Fideicommissum Sorori Comitissæ von Adlerstein, *in casum mortis alterius Sororis præstandum, important. num. 30.*

Utrum hæc verba: Wa die ohne Erben ab intestato solte abgehen / *ad* Sororem *Comitissam, hoc Fideicommisso à Fratre* honoratam, *an verò ad alteram hoc Fideicommisso à illo* oneratam Sororem *respiciant? num. 31.*

Si dictio, Die / *in pronomen*, Sie / *mutetur, sensus hic erit*: Deß der Frau Schwester von Murcia Theil / nach ihrem Tod / auf die andere Schwester / wa Sie (Frau von *Murcia*) ohne Erben ab intestato abgehen würde / zufallen solle. *num. 32.*

Non potest Testatori in mentem venisse videri, quòd Soror improlis, in hoc statu decedens, *Dimidium Legati ei relicti suæ alteri* Sorori, *in hunc demùm casum*, si etiam ipsa improlis decesserit, *restituere debeat. num. 34.*

Nulla ratio subest credendi, quòd Dn. Testator suam Sororem, *jam* tempore Testamenti, aliquot Liberos habentem, *isto Fideicommisso in illum demùm* infaustum

faustum *Casum*, si ipsam sine Liberis mori contigerit, *honorare voluerit. num. 35.*

Non credibile est, quòd Frater *testator* multiprolem Sororem, in gratiam aliorum Hæredum ab intestato, *isto Fideicommisso honorare voluerit. num. 37.*

Quælibet dictio seu elocutio ad proximè præcedentia restringi *debet. num. 39.*

Ad evitandam Absurditatem, *vel ad* claram, *aut* præsumptam Testatoris voluntatem in tuto locandam, *ab ista Regula sæpè receditur. num. 40.*

Improlis Soror, in casum suæ mortis, soli Sorori *præstando Fideicommisso, & non etiam* hæc Soror *ulteriùs* suis propriis Liberis exolvendô novô Fideicommisso *onerata videtur. num. 42. & sqq.*

Liberorum Sororis, *isto Fideicommisso à Fratre honoratæ*, nulla ab ipso expressa fit mentio. *num. 44.*

Illi soli ad Fideicommissum vocati *censentur*, qui in litera supremæ Defuncti Voluntatis possunt legi; *non etiam illi, qui* ex remotiore saltem illatione *possunt* intelligi. *num. 45.*

Propter Fideicommissum ab altero conventus semper potest excipere, verba Fideicommissi non complecti hunc casum, *quem ille prætendit*, donec hic illud probet. *num. 46.*

Possessor semper objicere potest, quòd substitutio fideicommissaria non loquatur de Actore: *Et quòd* hic Casus in substitutione non comprehendatur. *num. 47.*

Verba Fideicommissum inducentia *debent esse* clarissima & necessariò id importantia. *num. 48.*

Ità, ut Dispositio, *ex qua illud prætenditur*, nullo alio modo salvari valeat. *num. 49.*

Quando verba Testatoris, *vel alterius Conditoris Fideicommissi*, absque Fideicommissorum Multiplicatione, *sive novi & diversi Fideicommissi inductione*, effectum sortiri *possunt, tunc illa constanter ità interpretanda*, ut nunquàm per illa novum Fideicommissum inductum censendum sit. *num. 51.*

Qui se fundat in Fideicommisso, *id* concludenter probare *tenetur. num. 52.*

Hæc probatio *tàm in* Jure, *quàm* in Facto indubia *& certissima esse debet. num. 53.*

Qui Fideicommissi extensionem, *ultra* expressa ejus verba, *prætendit, illam* sufficienter probare *tenetur. num. 54.*

Probatio dubia, *quæ Fideicommissum* importare potest, vel non, *ad legitimam illius demonstrationem* nihil operatur. *num. 55.*

In inducendo *Fideicommisso nihil valent* hominis imaginationes, *cum* prudenti *quantumvis* consideratione conjunctæ. *num. 57.*

Solæ Præsumptiones, *quas dicimus*, Hominis, & Verisimilitudines ad pronunciandum pro Fideicommisso *Judicis animum movere non debent. num. 57.*

Cum in præsenti Fideicommisso tùm ipsamet Soror eodem honorata, *tùm etiam* Testes super Fratris Testamento examinati, *(licet variè) dixerint, quòd Conditor illius* ad Sororis hujus Liberos respectum habuerit, *videtur ipsius Dispositio ità exaudienda, quòd, si quidem* Soror *eodem honorata* sine Liberis decesserit, plenum ejus Dominium *ad Ipsam spectare; si verò* cum Liberis, *tunc* ipsis totum hoc Fideicommissum restitui *debeat. num. 58. & sqq.*

Testamenta uno contextu sunt ordinanda. *num. 64.*

Testator Voluntatem *vel jamjam* declaratam, *vel adhuc coram testibus solenniter* declarandam ipse interpretari *potest. num. 65.*

Ubi Testator seipsum glossat, *non oportet recurrere ad* glossam Legis. *num. 65. & seqq.*

Testator *suæ V. Voluntatis capitula* ipse interpretari *potest etiam* extra Testamentum, *ità nempe, ut ex verbis, extra Testamentum ab illo prolatis*, genuina illius Intentio *probetur. num. 67.*

Consilium Quadragesimum Tertium.

Ex verbis *à Testatore etiam* ante Testamenti ordinationem prolatis *nonnihil obscuriùs ab illo dispositæ etiam declarari possunt. num. 68.*

Itemque ex verbis, post conditum Testamentum, *ab illo prolatis. num. 69.*

Licet talis Declaratio post longi temporis intervallum *sequatur. num. 70.*

Utrum ex Testium testamentariorum juratis depositionibus *ulterius &* novum Fideicomissum à sorore honoratâ ejus Liberis præstandum extundi valeat? *num. 71.*

In solennibus Testamentis *tantùm* septenarius, *& in* Codicillis *non nisi* quinarius Testium numerus *legitimus dicitur. num. 73.*

Stilli, quorum interest, *etiam* nulliter conditam *& informem* Voluntatem pro perfecto & valido Testamento agnoscant, *tunc illius invaliditas incassum objicitur. num. 76.*

Recensentur specificè quatuor Testium, *qui propositi Testamenti ordinationi interfuére*, jurata Testimonia. *num. 77. & seqq.*

Utrum alternativa *hæc Institutio*: Meum Fratrem (*vel Meam Sororem*) aut ejus Liberos *hæredes instituo, pro* fideicommissaria *haberi debeat, sic, ut Frater, vel soror talem* Hæreditatem, *in casum suæ mortis*, suis Liberis jure Fideicommissi restituere teneantur; *vel an illa directam*, *nimirum* vulgarem *Substitutionem operentur*, *sic*, *ut* Fratre *vel Sorore hæreditatem* adeunte, Liberorum substitutio *prorsùs* expiret? *num. 84.*

Adfertur sententia Philippi Decii, *ejusdemque assectarum*, *pro* fideicommissaria *substitutione respondentium. num. 85. & sqq.*

Quando Testator plures personas, inter quas, *sine aliqua* necessitate illas instituendi, *vel substituendi*, solus Ordo charitatis *sive Affectionis locum sortitur*, per alternativam *vocat*, *v. gr. dicendo*: *Instituo* Titium, *meum Fratrem*, *Agnatum*, *aut prorsùs Extraneum*, vel ejus Filios, *tunc* Titius *primò, &* deindè ejus Filii, ordine successivo, *& quidem jure* universalis Fideicommissi, *à multis DDbus vocati censentur. num. 88.*

Laudantur istius sententiæ patroni. *num. 90.*

Verschaffen / vergeben / *idem est*, *quod* legare. *num. 91.*

Ab alternativâ *tali* Institutione Fratris, aut Liberorum ejus, *an ad* Legatum *hoc modo relictum concludere liceat? num. 91.*

Substitutio *etiam in* Legatis, *&* Donationibus *tàm* inter vivos, *quàm* mortis causa, *locum sortitur. num. 93.*

In Legatis *tàm* vulgarem, *quàm* fideicommissariam Substitutionem *fieri posse adstruit Fusarius. num. 94.*

Talis *verò* Substitutio *non est* vera & propriè ità dicta *substitutio. num. 96.*

An in casu substràto ex eo, *quòd* Filia Sororis *ad Fideicommissum vocatæ*, hac adhuc vivâ, fato concesserit, *illud* eatenùs intercidisse *intelligi debeat? num. 97.*

Per mortem Personæ legato aut fideicommisso honoratæ, ante obitum Personæ oneratæ contingentem, Fideicommissum *illi relictum* simùl intercidit. *num. 98.*

Fideicommissum, *de quo hic quæritur*, *ex eo*, *quòd* Filia ante Matrem *eôdem oneratam* decessit, *pro* rata *hujus Filiæ*, *ideò*, *non intercidit*, *quia* Mater *id non Filiis & Filiabus*; *sed* Liberis suis restituere *jussa est. num. 99.*

Germanici nominis, **Kinder** *significatus* non semper tàm latè *à multis DDbus patere creditur*, *ac nominis Latini*, Liberorum. *num. 101.*

Vocabulum, **Kinder** / *regulariter*, solos Filios & Filias *complectitur*, *ex sententia* Zasii. *num. 102.*

Complures Germaniæ JCti, *contra* Zasium, *adstruunt*, *quòd Germanicum nomen*, **Kinder** / tantundem significet, *quantum* nomen Liberorum. *num. 103.*

Adduntur specificæ illorum sententiæ. *num. 104. & sqq.*

Vocabuli, **Erben** / significatus *latissimè patet. num. 108.*

In fideicommissariis substitutionibus *sub* nomine Filiorum & Filiarum, *etiam* Nepotes & Neptes *toties comprehenduntur*, *quoties* eadem Ratio in Nepotibus obtinet, *quæ viget in Filiis*, æqualis *videlicet* Dilectionis. *num. 109.*

Etiam

Consilium Quadragesimum Tertium.

Etiam fideicommissariæ Substitutiones secundum charitatem *& affectionem, quam quivis Testator, seu* majorem, *seu* æqualem, *erga tales* personas arctissimo cognationis nexu sibi devinctas *habuisse intelligitur*, debent intelligi. *num. 110.*

Æqualis affectio *erga* Patruum *&* Nepotem *non patitur* Nepotem per Patruum excludi. *num. 111.*

Paritas affectionis *ex eo colligitur*, *si* omnes sub nomine collectivo Filiorum *vocentur. d. num. 111.*

Æqualis erga omnes Testatoris affectio *etiam hoc operatur*, *ut* in Successione pariter omnium æqualis conditio *sit. num. 112.*

Ille, qui aliquid in articulis probatorialibus, *vel* defensionalibus proponit, *ità* articulata non protinùs, ut vera, confiteri *intelligitur. num. 116.*

Mater Liberorum, *de quibus hîc Qr. per omnem suam vitam* hoc assertum propugnavit, *quòd* Fideicommissum Q. ipsorum favore & contemplatione, *à Fratre ipsius* sit ordinatum. *num. 117.*

Liberi & Hæredes contra sui Autoris, *vel auctricis* confessionem *venire non possunt. num. 118.*

Utrum Fideicommissum, *in Fratris* Testamento non satis apertè *& clarè relictum, per* Transactionem inter duas illius Sorores *secutam, &* quousque per illam sit statuminatum? *num. 119.*

Verba Transactionis *hujus ità loquuntur*: Daß die der Frau Schwester von Murcia verschaffte 25000. fl. nach ihrem ableiben / **auf die Frau Gräfin von Adlerstein / und ihre Erben / ruckhfällig seyn sollen /** allso / daß / wann auch gleich die **Frau Gräfin vor ihrer Frau Schwester** mit Tod abgehen würde; jedoch nichts desto weniger besagte Summa **ihren Kindern / Grafen und Gräfinnen von Adlerstein** zugehen solle. *num. 120. & sq.*

Ex his verbis evincitur, quòd non solùm Soror *à sua sorore; verùm etiam illius Sororis* Liberi *ad hoc Fideicommissum, si non* per Testamentum *B. Fratris; tamen per hanc secutam* Transactionem, *revera* vocati *sint. num. 122. & sq.*

Etiam per Pacta, Contractus, *& alias* Conventiones, Fideicommissa, *quantumvis* improprie, *constitui possunt. num. 124.*

Et propterea etiam per Transactionem. *num. 126.*

Per hanc *etiam* perpetuum *&* successivum, à Linea ad lineam devolutivum, Fideicommissum constitui *potest. num. 129.*

Adferuntur tales Casus *de Fideicommisso* per Transactionem *inducti. num. 130. & seqq.*

Applicatur *hæc doctrina* Casui proposito. *num. 132.*

Evolvitur sententia dictæ Transactionis: *Utrum Domina de Murcia illustrissimam suam Dn.* Sororem *Comitissam*, hujusque Liberos, una & simùl, *an verò duntaxat* ordine successivô, *ad conventionale hoc Fideicommissum* vocare voluerit? *num. 134. & sqq.*

Domina Soror de Murcia, in ordinatione hujus Fideicommissi, sub nomine **der Erben /** *non quosvis Hæredes; sed* solos Hæredes ex corpore suæ Sororis natos, ihrer Schwester Leibs-Erben / *designâsse intelligitur. num. 138.*

Demonstratur hoc ex verbis: Daß die 25000. Gulden der Frau Gräfin hinterlassenen NB. **Kindern / Grafen und Gräfinnen von Adlerstein** zugehen sollen. *num. 139.*

Si sub nomine, **ihre Erben /** *illustriss. Dominæ Comitissæ tùm temporis* adhuc futuri Hæredes *intelligi deberent, tunc* Summa huic Fideicommisso subjecta *primò* soli Comitissæ, *& demùm ipsâ mortuâ* ejus Liberis deferretur. *num. 141.*

Quando Testator substituit Fratrem & ejus Hæredes, *tunc* hi ordine successivô, *nempè* mortuô demùm Fratre, vocati *censentur. num. 142.*

Vivens non habet Hæredes. *num. 143.*

Nomen, Hæredum, *est* collectivum, *& complectitur etiam* Hæredum hæredes. *num. 144.*

Consilium Quadragesimum Tertium.

Si sub nomine, der Frau Gräfin von Adlerstein **Erben** / *soli Hæredes ex corpore Ipsius pronati intelligi debent*, ihre Kinder und **Leibs-Erben** / *tunc* inter hos Liberos & Matrem ipsorum simultanea Successio *locum sortitur. num. 146. & seq.*

Quando Testator instituit Fratrem & ejus Filios, *tunc Bartolus & alii non simultaneæ; sed tantùm* successivæ successioni *locum assignant. num. 148.*

Adstruitur simultanea Liberorum unà cum Matre Successio. *num. 150.*

Idque sive quæratur de testamentario, *sive* pactitio Fideicommisso. *num. 150.*

Tale Fideicommissum in duos Semisses, *quorum* alterum *aufert* Mater, *&* alterum ejus Liberi, *distribui debet. num. 151.*

Quando plures Personæ, inter quas *quidem* Ordo charitatis *& affectionis; sed* non etiam Necessitas illas instituendi *locum obtinet, ad Hæreditatem, Legatum, vel Fideicommissum vocantur, tunc ipsi* simùl, *&* non ordine successorio, vocati *censendi. num. 152.*

Demonstratur hæc decisio ex Capit. Raynutius. x. de testam. *num. 154.*

Per Copulam, Et, conjuncti *pro partibus virilibus &* æqualiter vocati *intelliguntur. num. 156.*

Inter Fratrem, *vel* Sororem, *&* ejus Filios sola Affectionis *& Charitatis ratio obtinet*; nulla *verò* Necessitas illos instituendi, *vel* substituendi. *num. 157.*

Cessante institutionis, *vel substitutionis* Necessitate, solus Ordo charitatis *nativam* indolem copulativæ *Substitutionis haudquaquàm* alterat. *num. 157.*

In tali ergò casu Frater unam Dimidiam, *& ejus* Filii omnes simùl scripti alteram Hæreditatis Dimidiam *habent. num. 158. & seqq.*

Idem juris est, si Frater, & ejus Liberi Legato, *vel* Fideicommisso *honorentur. num. 161.*

Si Testator ità dicat: Meus Frater, *vel Soror*, & ejus Liberi æquè *hæredes sunto, tunc Hæreditas dividitur* in partes viriles. *num. 162.*

Secùs est, si particula Æquè non fuerit adjecta. *ibid.*

Quoties Testator plures scribit hæredes, unum simpliciter, *vel* proprio nomine; *alios verò* collectivè, *seu sub* collectione plurium personarum, *tunc* Primus solus totum Semissem, *&* cæterì omnes alterum *habent. num. 164.*

Idem *obtinet etiam in* Fideicommisso conventionali. *num. 165.*

In utroque Rationis identitas *militat. num. 166.*

A testamentario fideicommisso ad conventionale, *regulariter, validum formatur argumentum. num. 167.*

Quando Persona fideicommisso honorata, pendente adhuc illius conditione, decedit, *illud penitùs* corruit. *num. 168.*

Diversum *obtinet in Fideicommissis* conventionalibus, *ceu in quibus locum habet* Jus Transmissionis. *num. 170.*

Spes, debitum iri, *in omni* Conventione, *& dehinc etiam in* conventionali Fideicommisso, in hæredes transit. *num. 171.*

Spes ista, ex pacto *vel conventione* debitum iri, ex causa onerosa & lucrativa cessibilis *est. num. 173.*

Quoad Cessibilitatem *inter Fideicommissum* conventionale *&* testamentarium nulla est differentia. *num. 174.*

Benè verò quoad Jus Transmissionis in hæredes. *num. 175.*

Ex tempore Pacti initi *statim alter paciscentium* creditor *fit. num. 175.*

Adferuntur nonnulli, mododictam differentiam *inter Fideicommissum conventionale & testamentarium* non agnoscentes. *num. 176.*

Utrum illa tantùm in tali casu, si quis sua bona per modum contractûs in alterum transferat, *locum obtineat? num. 177.*

Communior DDrum Schola *dictam* differentiam *ratione* Transmissionis, *ex longè fortioribus rationibus, sequitur. num. 178.*

Comprobatur hæc pluribus Tribunalium Judicatis. *num. 180. & seq.*

Idem etiam in improprio Fideicommisso, quod Filia nobilis renunciatrix, *in bonis à se renunciatis*, expressâ *vel* tacitâ conventione, *in* suum plus favorem constituit, *locum sibi vindicat. num. 182.*

Et non saltem hæc obtinent in Fideicommissis per bilateralem contractum *constitutis; verùm etiam in illis, quæ per* qualemcunque donationem *inducta. num.* 183.

Personâ pactitio *fideicommisso* honoratâ, *vel* pendente *adhuc ejus* Conditione, *vel* antè personam oneratam defunctâ, *tamen ejus* Hæredes *illud optimo jure* exigere *possunt. num.* 185.

Idem juris est, si Persona, quæ per pactum, vel contractum, tale Fideicommissum suis bonis imposuit, *demùm* post mortem ejus, *in* cujus gratiam *illud fuit impositum*, fato concedat. *num.* 186.

Applicatur *hæc doctrina* Casui proposito. *num.* 187.

Excutitur nova Ratio dubitandi: Utrum pactitium, de quo hîc. Q. Fideicommissum, propter defectum ejus Acceptationis, *non* invalidetur? *num.* 188.

In Fideicommissis conventionalibus utriusque *Contrahentis, Paciscentis, vel Transigentis* consensus *requiritur. num.* 190.

Ad Fideicommissi talis, præsertim per donationem *constituti*, acceptationem *sola etiam* Præsentia *alterius Partis, vel* ab alio, ejus nomine, facta Acceptatio *sufficere creditur. num.* 191.

Nemo alteri ex suo contractu, *vel pacto*, nostris *etiam* moribus, *obligationem &* actionem acquirere *potest. num.* 192.

Etiam Mater suis Liberis. *num.* 193.

Quilibet etiam Extraneus futuris suis Hæredibus paciscì, *& exindè actionem acquirere potest. num.* 194.

Suis Erbell *sunt etiam proprissimè &* strictissimè ità dicti Hæredes. *num.* 197.

Si illis, qui tantùm Hæredes *nostri erunt*, pacisci *possumus, quanto magis ergò illis, qui &* Liberi, & simùl Hæredes nostri *sunt? num.* 199.

In Fideicommisso conventionali, *ad quod plures vocati, etiam* unius solius Acceptatio, *tùm* ipsiusmet *proprio, tùm etiam* Absentium nomine facta, *sufficiens habetur. num.* 200.

Dummodò Ratificatio illorum Absentium *ex post facto accedat. num.* 201.

Etiam Hæredes talis absentis Fideicommissarii *talem Acceptationem ab uno factam adhuc* ratificare *queunt. num.* 202.

Imò etiam tacita Absentium Ratificatio, *ex sola ipsorum* scientia & silentio *inducta, sufficere creditur. num.* 203.

Et hæc ipsa Scientia *ex* Cohabitatione *&* arctissimo vinculo Cognationis, *inter* Matrem *&* Liberos de pane ipsius adhuc viventes, *justissimè præsumitur. num.* 204.

Demonstratur ex pluribus hîc obviis Circumstantiis, quòd Transactio *inter illustrissimam Dn. Comitissam, ipsiusque Sororem, de hoc Fideicommisso finaliter inita*, in ordine ad Liberos *Dominæ Comitissæ, magis* vera Donatio, *quam Transactio sit. num.* 207. *& sqq.*

Ostenduntur utriusque diversi Effectus. *num.* 211. *& sqq.*

Fideicommissa per Donationem inducta *etiam* absentia sola *ex pluribus personis ad illud vocatis* acceptari possunt. *num.* 214.

Adducuntur hanc in rem plures res judicatæ. *num.* 215. *& seqq.*

Hodiè *quamplurium DDres contendunt, quòd* quilibet alteri ex suo pacto obligationem & actionem acquirere *valeat. num.* 218.

In jure Tertii *nemo quisquam*, agendo, *vel* excipiendo, *fundare se potest. num.* 220. *& sqq.*

Definitur, quantam Summam *B. Dominæ Comitissæ* Nepos & Neptis *ex hoc Fideicommisso* prætendere *valeant? num.* 223. *& sqq.*

Suppeditantur Consilia, *quid, propter* variantes DDrum sententias, *&* ex quibus fundamentis, *prætendi debeat. num.* 225. *& seqq.*

Demonstratur, quousque illud testamentarium, *quod Dn. Frater ab initio*

constituit

constituit, Fideicommissum, *per duarum Sororum* Transactionem, *sit* immutatum? *num. 230. & seq.*

Per Transactionem *cum illis*, *quæ priùs* inter vivos conventa, *vel* mortis causa disposita *fuere*, haud compatibilem, *inducitur* Novatio. *num. 236.*

Licet Animus novandi expressis verbis *non fuerit declaratus. num. 237.*

Nemo hîc dubitare *potest*, *quòd Sorores transigentes* à jure eousque inter ipsas controverso *& dubio* recedere, *& simùl disponere voluerint*, *quòd imposterum illorum*, quæ aliter & noviter inter ipsas conventa, solitariè ratio haberi debeat. *num. 238.*

Ad inducendam, *in talibus terminis*, Novationem *sufficere dicitur*, *ut* contrarium, ne videlicet Novatio fieret, *inter Partes transigentes* non fuerit actum. *num. 239.*

Applicatur *hæc doctrina* Fideicommisso quæstionis. *num. 240.*

Hoc Fideicommissum, *respectu* Liberorum *Dominæ Comitissæ*, ut testamentarium *nullo modo*; *benè tamen* ut pactitium subsistere potest, *ut dehinc* omnia Jura conventionalis Fideicommissi *hîc quoque obtineant. num. 241.*

Refertur Dn. Strykii sententia, *quòd* Transactio *non aliter* novationem *inducat*, *quàm si* Animus novandi declaretur expressè. *num. 242.*

Demonstratur, nec hoc in substrato obesse. *num. 243.*

Ubi primordiali obligationi, *ex contractu descendenti*, *per Transactionem* aliquid adjicitur, *&* Animus novandi *non specificè declaratur*, Creditor ex utrâque obligatione agere valet, *ità nempe*, *ut*, quod in una deest, ex altera supplcatur. *num. 244.*

Egregiè hæc explicat B. Brunnemannus. num. 245.

Exhibetur Resolutio tertiæ quæstionis. *num. 246.*

Utrum Pœna testamentaria *in Casu proposito locum sortiri queat? num. 247. & seqq.*

Qui Testatoris supremam Voluntatem sine causa impugnant, *huic pœnæ se obnoxios reddunt. num. 249.*

Modò id dolo malo, *vel ad minimum* culpa lata *fiat. num. 250.*

Qui ad privationem commodorum *in suprema Voluntate relictorum* agere *vult*, *ad minimum* Culpam testamentum impugnantis prorsùs inexcusabilem probare *tenetur. num. 251.*

Natura pœnarum *tùm* legitimarum, *tùm* conventionalium, *tùm denique* Testamento impositarum, *hæc perpetua est*, *ut* de Dolo vel Culpa priùs liquidò constet, *quàm illa cuiquam adjudicetur. num. 252.*

Dolum allegans eundem liquidò demonstrare tenetur. *num. 253.*

Idemque de Culpa, *præcipuè* lata, *judicium ferendum. num. 254.*

Resolutio quartæ *& ultimæ* Quæstionis. *num. 257.*

An illustrissima Dn. Comitissa, *etiam* in sibi relicta Dimidia, suis Liberis præstando Fideicommisso gravata *fuerit? num. 258.*

Demonstratur, *quòd nec ex* Testamenti Fraterni *litera*, *nec ex* Testium juratis depositionibus, *nec ex* Sororia Transactione tale Fideicommissum extundi *valeat. num. 258. & sq.*

Quandocunque verba, *quibus usus est* Testator, *vel* alius conditor Fideicommissi, *absque* novi & ulterioris, *in* Casum, *à casu in litera Testamenti*, *vel Pacti expresso*, *omninò* diversum, *locum consecuturi*, *seu extendendi Fideicommissi*, suum effectum plenè consequi *possunt*, *tunc* nunquàm per illa novum, vel aliud Fideicommissum inductum censendum. *num. 262.*

Hæc doctrina imprimis in Fideicommissis pactitiis *obtinet*, *ceu* strictam, *regulariter*, interpretationem recipientibus. *num. 263.*

In his nulla Extensio à Casu ad Casum, *ut* in testamentariis *nonnunquàm admittitur*, *locum sortitur. num. 264.*

CON-

CONSILIUM QUADRAGESIMUM QUARTUM.

DE Donatione mortis causâ, per Testamentum subsequutum prætensivè revocata; *Et de* Probatione solenniter conditi, *præcipuè*, nuncupativi, Testamenti, *si* omnes *vel* aliqui Testes decesserint, *sollicita disquisitio.*

Præmittitur Facti Species *à num. 1. usque ad num. 33.*

Exhibentur Quæstiones *hîc enucleandæ. num. 34. & sqq.*

Disquiritur ante omnia: Utrum judiciarius, *in Causa præsenti ventilatus*, Processus, *tàm* secundæ, *quàm* primæ instantiæ, *pro* valido, *vel* nullo *haberi debeat? num. 40.*

Sententia in feriis vindemialibus lata *ipso jure nulla est. num. 45.*

Sententia *præcisè* in scriptis *proferenda, seu, ut LL. loquuntur, ex breviculo recitanda. num. 47.*

Tametsi Sententia oretenùs *publicata* in scripturam redigatur; *hoc tamen illius* Nullitatem non corrigit. *num. 48.*

Sententia in ipso Judicii loco, Judice pro tribunali sedente, præsentibus Partibus, ex Scriptura *prælegenda. num. 50.*

Si Sententia *tantùm* oretenùs *proferatur, & postmodò* Partibus scripta edatur, *ex hoc illa* insanabilem Nullitatem *incurrit. num. 51.*

Sententia Partibus ad eandem audiendam non legitimè citatis; *sed* absentibus *lata, nullitate laborat. num. 54.*

Contrarium *nec* Consuetudine *induci posse definit Müllerus. num. 55.*

Sententia inter omnes illos, qui in lite fuerunt, *proferri debet. num. 58.*

Refertur Stylus Curiæ *in inclytæ* Austriæ inferioris *Tribunalibus receptus. num. 61, & seqq.*

Stylus Curiæ, *&* Ordo Judicii *pro* Lege *servandus. num. 66.*

Illô non observatô *Sententia nulla est. num. 67.*

Modus procedendi Statuto præscriptus *sedulò observandus. num. 68.*

Quod Principi pro Ordine Processûs placuerit, *pro* ordine substantiali *habetur, &, non observatum, Processum annullat. num. 69.*

Statutum, *quòd Judex* cum consilio Sapientis causas debeat decidere, non observatum, *nullitatem totius Processûs causatur. num. 70.*

Sententia *super eo*, de quo nulla inter Partes lis fuit, *prolata, saltem* hactenùs illam nullam *reddit. num. 72.*

Si Defectus à primæ instantiæ Judice *commissi* ipsa Acta & Processum *coram illo ventilatum annullent, tunc* ex illius instantiæ Actis non potest nova Sententia ferri: *Secùs est, si ab illo commissæ Nullitates* tantùm ipsius Sententiam *respiciant. num. 74.*

Quando Causa nullitatis primæ instantiæ cessat, *illa benè à Judice* superiori confirmari *potest. num. 75.*

Nullitas, *quæ* solam Sententiam *concernit*, reliqua Acta judicii non reddit nulla, *& proindè* à Judice appellationis *benè potest* confirmari. *num. 76.*

Quando Judex superior *Sententiam à qua*, non attentis nullitatibus, ex certâ illarum scientia confirmat, *tunc nulla illarum porrò ratio habetur. num. 77.*

Modò illa Sententia, quoad merita causæ, *justitiæ &* LLbus consentanea *sit. num. 78.*

Sententia Partium petitioni & disceptationi non conformis *ipso jure nulla est. num. 81.*

Judex de illis solis, quæ coram illo à Partibus deducta, cognoscendi & judicandi *facultate potitur. num. 83.*

Judex definitivam *sententiam laturus* quænam in oculis habere *debeat? n. 84.*

Sententia, posthabitâ Quæstione præjudiciali *lata, utrum illam annullet? num. 85.*

Nimis præcipitanter lata Sententia *ex capite nullitatis benè potest impugnari. num. 87.*

Judex cavere debet, ne sub prætextu celerioris expeditionis, *causæ* discussio præcipitetur. *num. 89.*

Exhibetur Resolutio secundæ Quæstionis. *num. 92.*

Adducitur Forma & Requisita Testamenti solennis nuncupativi. *num. 93. & sqq.*

Applicantur *hæc omnia* Testamento quæstionis. *num. 96. & sqq.*

An ad Hæredis institutionem *sufficiant verba*: Omnia reliqua mea Bona meo ex Fratre Nepoti cessura sunt? *num. 96.*

Institutio hæredis quibusvis verbis *fieri potest, modò indè* Voluntas hæredem designandi *satis liqueſcat. num. 98.*

Recensentur dicta Testium *de substrata* Hæredis institutione. *n. 99. & sqq.*

Ad solennis Testamenti, *etiam* nuncupativi, *ordinationem* septenarius Testium Numerus *requiritur. num. 105.*

Adseruntur Rationes, *quare* tantus *à LLb.* Testium Numerus requiratur. *num. 106.*

Utrum ad Testamenti, adhibitis septem *testibus*, in scriptis *confecti* Probationem binarius *saltem* Testium Numerus *sufficiat? num. 107.*

Utrum idem obtineat in Testamento nuncupativo, *ità, ut illud quidem* præsentibus VII. testibus ordinari oporteat; *sed hôc modô ordinatum* per duos *duntaxat* Testes probari sufficiat? *num. 110. & sqq.*

Adducitur sententia Viglii, Cottæ, Mascardi, Brunnemanni, Mevii *de casu Testamenti* solenniter conditi; *sed* postea deperditi. *num. 111. 112. 113.*

Sententia Carpzovii *de casu, quo* super Testamento nuncupativo *à Notario confectum* publicum Instrumentum postea deperditum. *num. 114.*

Generaliùs concepta sententia Dn. Samuelis Strykii, *& quorundam aliorum. num. 116.*

Urgetur *Confessio Hæredis* in casu intestati successuri, quòd Testamentum, *in casu proposito*, reverà sit conditum. *num. 117.*

Inter Modos defunctorum Testamenta salvandi *à multis refertur* Confessio legitimi *sive ab intestato successuri* Hæredis. *num. 118.*

Dispicitur, an in ordinatione Testamenti quæstionis septenarius Testium Numerus simùl adfuerit? *num. 119. & sqq.*

Quando Hæres legitimus Testamentum ordinatum fuisse fatetur; *sed* Solennia *tantùm* adhibita negat, *tunc* ad Solennitatum probationem *etiam* duo *duntaxat* Testes *sufficiunt. num. 126.*

Ad hanc Probationem *etiam* Fœminarum *testimonium sufficit. num. 127.*

Si nonnulli Testes dicant, se non recordari, *quòd* septem Testes præsentes fuerint, *tunc talis* Oblivio, *vel* non-reminiscentia per duos testes suppleri *potest. num. 128.*

Cautela Durantis quoad istum articulum. *num. 129.*

Utrum sufficiens Testium Rogatio *in proposito intervenerit? num. 130. & sqq.*

Scientia *Testium, quòd* Testator in instanti suum ultimum elogium conficere velit, *&, cùm ipsi, ob adventum Testamentarii, in proximum conclave discedere vellent*, ipsius Testatoris *mox adjecta* revocatio, **Sie sollen nur da bleiben/ oder alle da bleiben/** ad Rogationem sufficere *deciditur. num. 132. & seq.*

Ad hanc Rogationem *nihil aliud requiritur, quàm ut* Testes moneantur, ſc ad ordinationem Testamenti adhiberi. *num. 135.*

Ad probationem *hujus* Rogationis duo testes *sufficiunt. num. 138.*

Utrum

Consilium Quadragesimum Quartum.

Utrùm etiam Monachi & Religiosi testium testamentariorum *officio fungi queant? num.* 140.

Ad hoc, ut ipsi, super condito Testamento, in judicio *testentur, multi* Superioris licentiam *requirunt. num.* 142.

In Clerico seculari *indubium est, quòd* non requiratur licentia Episcopi. *num.* 143.

Monachi *nec* velle, *nec* nolle habere *communiter dicuntur. num.* 144.

Complures contendunt, quòd quoad Monachos licentia Superioris in ipso etiam testandi actu adesse *debeat. num.* 145.

Contraria sententia receptior est. *num.* 146.

Tametsi nulli alii testes, *quàm* VII. Minoritæ, *in actu testandi præsentes fuerint; tamen* valet Testamentum. *num.* 148.

Complures Interppr. Licentiam Superioris *ad hujusmodi testimonium* nullatenùs necessariam *esse definiunt. num.* 149.

Licet ipsa Hæreditas Monasterio *relinquatur; tamen etiam* Monachi in illo viventes testimonium *in talis testamenti ordinatione præbere possunt. num.* 151.

Testatoris Secretarius, *etiamsi* de pane illius vivat; *tamen in* testamento, *quod ille ordinat, æquè testis esse potest, ac* alii moderni Ministri & Famuli, *num.* 153.

Legatarii *etiam in* Testamento nuncupativo *testis munus obire queunt. num.* 155.

Etiam illius, qui ipse, Testatore præsente, totum ejus testamentum alteri dictat, Scientia *non obstat, quo minùs* legatum *in illo* ei validè relinquatur. *num.* 157.

Etiam Testamentario, seu Scriptori testamenti, ejus propriâ manu adscriptum Legatum, *accedente specifica* Testatoris subscriptione, *validum est. num.* 158.

Cautela Schilteri, *quoad* testes *in Testamento* nuncupativo legatis *honorandos, supervacua est. num.* 159.

Deciditur *pro* Testamenti, *de quo hîc Qr.* omnimodâ Nullitate. *num.* 162. *& sqq.*

Et ostenditur, quomodò *defuncti Domini* Chiliarchæ Hæreditas inter legitimos ipsius Hæredes distribui *debeat? num.* 164. *& seqq.*

Testamenta innumeris Falsitatibus & Fraudibus *obnoxia sunt. num.* 169.

Hinc que LLatores *pro iisdem omnimodò averruncandis* multum vigiliarum & curarum *sumpserunt. num.* 170.

Testatoris Voluntas *quasi* Lex *observanda. num.* 170.

Ad obtinendam sinceritatem ultimarum Voluntatum principale Remedium *Principibus visum fuit, ut in illorum ordinatione, respectivè* Quinarius, *vel* Septenarius Testium Numerus *adhibeatur. num.* 172.

Diversissimi hujus Juris, *quòd ad* Contractuum Probationem duo Testes *sufficiant, & in* ultimis Voluntatibus Septem, *vel* Quinque Testes necessarii *sint,* Ratio *ostenditur. num.* 173.

Notantur Fraudes *tùm in* ipsa Testamentorum Ordinatione, *tùm per* subjectionem adulterini Testamenti *post mortem consuetæ. num.* 174. *& seq.*

Ad tales & omnes alias Fraudes, prorsùs eliminandas *LL. nostræ* ampliorem, *quàm* duorum vel trium, Testium numerum *expostulant. num.* 176.

Consilium Imp. Maximiliani I. *de* pluribus, quàm VII. *testibus adhibendis. num.* 177.

Testamentum in scriptis *per* VII. Testium Subscriptionem & Subsignationem, *nec non* propriam Manum ipsius Testatoris, *vel* Subscriptionem octavi Testis *extra omnem controversiæ aleam ponitur. num.* 178.

Quamplurimi DDres etiam ad talis Testamenti subsistentiam & probationem *præcisè requirunt, ut* omnes VII. Testes, *post obitum Testatoris* adhuc sint in vivis, *omnesque & singuli* sua Sigilla publicè recognoscant. *num.* 179.

Consilium Quadragesimum Quartum.

Testamentum nuncupativum explicitum conservandi primus Modus *est*, *ut desuper* solenne, *à publico* Notario, Instrumentum *conficiatur. num. 180.*

Secundus, *ut illud illicò vel* post ipsum testandi Actum, *vel* post obitum Testatoris, *per* juratum omnium septem Testium Examen, publicetur. *num. 183.*

Hæc publicatio, *etiam* vivente adhuc Testatore, *fieri potest. num. 184.*

Duo hi Modi Testamentum conservant, *etiamsi* omnes Testes, vivente adhuc Testatore, decedant. *num. 184.*

Testamenta summâ Principis autoritate, *vel* publicâ Actorum Judicii fide *ordinata similiter* perpetuam obtinent firmitatem. *num. 185.*

Si neuter ex istis Modis *intervenerit*, *tunc Testamentum* nuncupativum explicitum, *vel per* omnes septem Testes, *&* præcisè *illos ipsos*, qui ordinationi ejus interfuére, *cum* omnibus illius capitulis *& contentis* probari *oportet*, *vel* totum Testamentum, *si vel* Unicus *ex illis septem testibus decesserit*, totaliter corruit. *num. 186.*

Quandocunque de ipsa Testatoris Voluntate probandâ *quæritur*, septenarius Testium Numerus *præcisè requiritur. num. 187.*

Testamenti Substantia, *etiam juxta* Praxin Cameræ Imperialis *præcisè* per VII. testes *probanda. num. 188.*

Contendens, se esse Hæredem institutum, *super* ipsâ Substantiâ Voluntatis *se fundat, hincque probationem* per VII. testes *adferre debet. num. 189.*

Substantia Testamenti in ipsa Hæredis institutione consistit, *quæ per* Nuncupationem explicitam *facta non aliter probatur*, *quàm per* septenarium Testium Numerum. *num. 190.*

Ad probandam Voluntatis Solennitatem duo *Testes sufficiunt*; *sed ad probandam* Voluntatis Veritatem *præcisè* Septem *necessarii sunt. num. 191.*

Uno ex septem Testibus, *anteaquàm* juratò examinaretur, *mortem obeunte*, *hujus generis Testamento Regula resistit*: *Quòd* paria *sint*, non esse, *&* non apparere. *num. 194.*

Ipsa Lex septenarium *Testium numerum requirit*, ut per jurata ipsorum testimonia perfectissima Veritas reveletur. *num. 195.*

Quo sensu Imper. dicat, *quòd in testamento* nuncupativo non tot ac tantæ; *ac in* mystico *testamento*, Solennitates *necessariæ sint? num. 197.*

In testamentis nuncupativis rigorosior & exactior, *quàm in mysticis Testamentis*, Probatio *requiritur. num. 199. & sq.*

Si nullum, *super* nuncupativo *testamento*, Instrumentum à Notario *confectum fuerit*, nulla alia illius probatio *admittitur*, *quàm* per omnes VII. testes, coram quibus id conditum. *num. 200.*

Sicut in scriptis *confectum Testamentum* septem testium Signis & Subscriptionibus *corroboratur*, *licet* omnes moriantur; *ità* nuncupativi tota fides à juratô septem Testium, coram quibus id *conditum*, testimonio *dependet. num. 201.*

In mysticis *testamentis* VII. Testes Testimonium *de defuncti voluntate*, suâ Subscriptione, *&* Subsignatione, perhibere *dicuntur. num.* 202.

Istæ Subscriptiones *exindè vocantur* Testium Depositiones. *num.* 202.

Hæ ipsæ *verò* Depositiones præcisè septenarium *Testium numerum exigunt. num.* 203.

Si unus deficiat, totum deficit Testamentum. *num.* 204.

In nuncupativis *è contra testamentis ipsam totam hujusmodi Testatoris Voluntatem, ceu præcisè VII. testium scientiæ, conscientiæ & fidei concreditam, mediante corporali Omnium jurejurando probari oportet. num.* 205.

Probatio illius, *præcisè per* VII. Testes *facienda*, succedit in locum *ejus*, *quæ in* mystico *testamento fit per* Scripturam, septem testium manu & sigillo roboratam. *num.* 206.

Sicuti defectus unius duntaxat Testis Subscriptionis *testamentum* in scriptis

scriptis *ipso jure annullat*; *ità in testamento* nuncupativo defectus juratæ trium solius testis Depositionis *illud pariter nullum reddit. num.* 207.

Testamenta nuncupativa, *juxta LL. expressas*, non aliter valent, *quàm* si septem Testes Testatoris Voluntatem *ipsi* audiverint, *& ab illo* auditam; in Judicio, *postea*, *sub* jurejurando testificentur. *num.* 208.

Unô *itaque* Teste deficiente *hujusmodi testamenti* Solennitas & Probatio *deficit*, *imò* ipsa Substantia, *atque Essentia. num.* 210.

Fides talis testamenti tota in septem Testium jurato testimonio posita est. *num.* 211.

Etiam privilegiatia, à Rusticis, ruri, ordinata Testamenta *non aliter subsistunt*, *quàm si in illo adhibiti* Testes illiterati Testatoris Voluntatem *non saltem* recognoscant; *verùm etiam* jurati de illa deponant. *num.* 212.

Lex ult. Cod. de testam. *ubi ista leguntur*, *à DDb. commr.* testamentis nuncupativis accommodatur. *num.* 213.

Per duos *quidem* testes probari *potest*, quòd Testamentum, *aliquo casu deperditum*, plenô Testium Numero, omnique aliâ Solennitate constiterit: *Sed si quaratur*, quid Testator verè in illo dispoſuerit? iidem Testes, Qualitate & Numero, necessarii sunt, qui ad ipsam Substantiam. *num.* 214.

Affertur egregia decisio Mevii, *quâ sollicitè statuminat*, *quòd Testamenta* nuncupativa non aliter valeant, *quàm si vel* publicum, *idque* omnibus à Lege præstitutis Requisitis plenissimè munitum, Instrumentum *super illo confectum producatur*, *vel* omnes septem Testes *illius contenta* juratò *attestentur. num.* 215. *usque ad num.* 226. *ubi videsis omninò.*

Collaudatur parallela etiam Collegii Juridici Tubingensis *doctrina. num.* 227. *&* 237.

Et his pariter consona definitio Pruckmanni, *& consentientium* plurimorum aliorum *summæ autoritatis Iurisprudentum*, *qui eandem sententiam testantur communem. num.* 231.

Responsio ad L. 2. Cod. de bon. possess. sec. tabb. *remissivè adducitur ex Anton. Fabro. num.* 233.

Movetur dubium, *quòd* Testamentum, *de quo hîc Q.* à publico Officiali in scripturam *redactum*, *& hæc non solùm* Testatori & testibus prælecta; *sed &* à Testatore subscripta *fuerit. num.* 240.

Duo hæc: Testamentum nuncupativum in scripturam redactum; *&* Publicum instrumentum desuper esse confectum, *quàm maximè differunt. n.* 244.

Quando publicum & solenne, *super tali testamento*, à publico Notario, Instrumentum *confectum*, *tunc* plenissima fides *ei*, *per hoc*, *conciliatur*, *licèt omnes* septem Testes, vivente adhuc Testatore, decesserint. *num.* 245.

Ubi verò Testamentum tale tantùm in Scripturam, *etiamsi* à publico Notario, redactum, *& hæc ipsa* Scriptura Testatori & Testibus ab illo prælecta; *sed* nullum solenne & publicum Instrumentum, omnibus publici Instrumenti Requisitis *munitum*, *à jurato Notario*, *super illa confectum*, *tunc* illa Scriptura, defunctis Testibus, *vel* aliquibus, *vel* omnibus, nuncupatam Voluntatem non aliter probat, *quàm si illa non saltem* à Testatore; *verùm etiam* ab omnibus septem Testibus subscripta *&* sublignata, *in Iudicio compareat. num.* 247.

Ad hoc, *ut Testamento nuncupativo* plena fides *constet*, *non sufficit*, *ut illud* à Notario, & Testibus, *ad ejus confectionem* rogatis, subscribatur. *n.* 250.

Sed præcisè requiritur, *ut vel* omnes illi Testes, qui actui testandi interfuerunt, *illius contenta*, juratò, *in* judicio testificentur, *vel* solenne *super illo confectum* Instrumentum *coram Iudice producatur. num.* 252.

Ubi Neutrum *adest*, *Testamentum* pro non ordinato *habetur*, *ceu* non legitimô modô probatum. *num.* 253.

Sicubi peculiare Statutum *extat*, *etiam* Poligraphi, *& similes* jurati ac publici Scribæ, die Statt- und Amptschreiber / solennia Instrumenta *conficere possunt. num.* 258.

Consilium Quadragesimum Quartum.

Vbi nullum hujusmodi Statutum *extat*, *hæc ipsa potestas* nulli alii *competit*, *quàm cui illam vel* Cæsar, *vel* Comes Palatinus, *præstitô* Notariatûs juramento, concessit. *num.* 259.

Nec Juris Doctores, *quà tales*, publica Instrumenta conficere *possunt*. *num.* 260.

Actuarius Judicii *Testamenta quidem publicâ fide ordinata* Actis Judicii inserere potest; *sed exindè non sequitur, quòd ipse etiam* solennia Instrumenta conficere *valeat*. *num.* 261.

Nisi jussu Magistratûs, *de hoc* à Testatore specialiter rogati, *Instrumentum ab illo conficiatur*. *num.* 262.

Non quælibet informis, *etiam à publico &* jurato Notario, *confecta* Scriptura, in vim solennis & publici Instrumenti *subsistere potest*. *num.* 264.

Requisita *ad* solenne, *authenticum & publicum* Instrumentum necessaria *sollicitè præscripsit Imp. Maximilianus in* Const. Imp. Polit. de Anno 1512, *num.* 265.

Ad hoc, *ut publicum &* solenne Instrumentum *super ultimo elogio* con*fectum dicatur*, *non sufficit*, *si etiam* publicus Notarius *Testatoris* Voluntatem in chartam *conjiciat*, Testatori, *in* præsentia Testium, prælegat, *eademque* à solo Testatore subscribatur. *num.* 268.

Recensentur Requisita ad solenne & publicum Instrumentum necessaria. *num.* 269.

Observatio istorum Requisitorum, *ceu merarum* in Facto consistentium *rerum*, *in dubio* non præsumitur. *num.* 270.

Scriptura, in quam Testatoris Voluntas redacta *fuit*, *non aliter vim publici Instrumenti obtinet*, *quàm si* omnia ad tale Instrumentum necessaria Requisita *ad unguem sint observata*. *num.* 272. *& seqq.*

Nisi tale Instrumentum publicô Notariatûs Sigillô *muniatur*, Testamentum *per illud* haudquaquàm probatur. *num.* 273.

Signum Notariatûs *pro* forma *Instrumenti solennis requiritur*, *ceu* Testimonium, *quod gerit*, officii. *num.* 274. *& seq.*

Notarii Signum *&* Nomen *requiritur*. *num.* 275.

Sine publico Notariatûs Sigillo *Testamentum à Notario in scripturam redactum*, *nec ut* Codicillus, *nec ut* Donatio mortis causa, *nec ut* Fideicommissum, *subsistere potest*. *num.* 276.

In Testamentis nulla fides est Notarii, *nisi illud*, *quod scribit*, *in formam Instrumenti publici redigatur*. *num.* 277.

Nuda Descriptio *seu Consignatio* voluntatis Testatoris, *non accedente* solenni Instrumento, nullam autoritatem vel fidem *meretur*. *num.* 278.

Scriptura Notarii, *sine* publica Forma, *pro* Privati *tantùm* Scriptura *habetur*. *num.* 279.

Quando Notarius solennem *Instrumenti* Formam, *quam* ex officio *adhibere debebat*, non observavit, Falsi suspicionem *exindè incurrit*. *num.* 280.

Vtrum, *quando* Notarius Testatoris voluntatem ex proprio ipsiusmet ore consignavit, Instrumentum solenne, ex postfacto demùm, *desuper liceat conficere? num.* 281.

Instrumentum *solenne super* Testamento *non aliter* probat, *quàm* Testatori & Testibus prælectum. *num.* 284.

Applicantur *hæc Iura* Casui proposito. *num.* 285. *& seq.*

Consignatio *ultimæ Testatoris Voluntatis*, *à* publico Notario, *& præsentibus* Testibus, *ex* ore ipsius Testatoris *conscripta*, eidemque in illorum præsentiâ prælecta, *& ad* Notarii interrogationem: *An hæc vera & seria ipsius Voluntas sit? denuò* affirmata, *nullius momenti est*, *licet* publicum Instrumentum *à Notario exaratum*, & Ipse, *unà cum* iisdem illis testibus, *in ædibus Testatoris*, *ad solennem illius* Prælectionem & Solennisationem, *denuò comparuerit*, *si Testator interea* in delirium *delabatur*, *&* fato fungatur: *Nisi*

omnium

omnium Testium, *qui eandem* ex ore Testatoris *audiverunt*, jurata Testimonia *hanc Notario* ad calamum dictatam Voluntatem *coram* Judice verificent. *num.* 287.

Etiamsi de Testamento, tempore Pestis grassantis, *hôc modô confecto, quæstio sit. num.* 288.

Omissô *vel* unicô, *ad* solenne *Instrumentum necessariô*, Requisito, *Testamentum* in illud redactum non valet. *num.* 289.

Applicantur *hæc omnia* Testamento quæstionis. *num.* 291.

Non sufficit, Testamentum, in informem & simplicem Scripturam redactum, Notario ad exequendum tradi. *num.* 292.

Dicta jura imprimis tunc locum sortiuntur, *si* Scriptura, *in quam Testamentum redactum*, omninò amissa *sit*, *num.* 293.

Demonstratur, quàm variè & differenter *Testes*, *in Testamento quæstionis adhibiti*, *de* ipsa Hæredis institutione deponant. *num.* 295. *& seqq.*

Testes Articulum simpliciter affirmantes, *&* nullam *suæ depositionis* rationem reddentes, *parum fidei merentur. num.* 301.

Ad legitimam Testamenti nuncupativi probationem *quamplurimi Doctores constanter requirunt*, *ut* Testes in ipsa verborum formalitate conspirent, *num.* 302.

In tali testamento *necessarium dicunt*, *ut* Testes *sint* contestes in eadem verborum figura *& formula*, *& quòd* illi soli fidem *mereantur*, *qui* de verbis Institutionis *ità testantur*, *ut non tantùm* in substantia Voluntatis; *verùm etiam* in Verborum figurâ conveniant. *num.* 304.

Rationem *decisi hujus in eo assignant*, *quòd hîc non tantùm* de Voluntate; *verùm etiam de* Formalium in Nuncupatione adhibitorum probatione *agatur. num.* 305.

Laudantur alii dissentientes, *quòd nempe* sufficiat, *si* Testes de omnibus Testamenti particulis, *in* principali *&* substantia concordent; *cùm aliàs plurima testamenta corruerent. num.* 306. *& seq.*

Modica Testium discrepantia *circa factum* principale *etiam in aliis non præjudicat. num.* 308.

Quando ipsa Testatoris, *quibus ille usus dicitur*, verborum Formalitas, *ab ipso Actore*, in Articulis proponitur, *tunc* Testium discrepantia *omninò præjudicat. num.* 309.

In probatione *Testamenti* nuncupativi expliciti *illi etiam Testes*, *qui dicunt*, se hoc vel illud non audivisse, *vel* se non recordari, quòd illa audiverint, *pro testibus* contradicentibus *habentur. num.* 314.

Si præsertim de ipsa Hæredis institutione *quæratur*, *ceu ad* cujus legitimam probationem septenàrius *Testium* uniformiter *&* concorditer deponentium, Numerus *à DDbus requiritur. num.* 315. *& seq.*

Applicantur *hæc jura* Casui proposito. *num.* 316.

Testes testamentarii, *iique* Omnes, *de* toto hujusmodi testamenti tenore *deponere*, *&* de omnibus recordari *debent*, *ità*, *ut*, *si alii* Plus, *alii* Minus *deponant*, *pro* legitimis testibus *haud habeantur*, *eo quòd* totum nesciant. *num.* 327. *& seq.*

Testes tale testamentum *non aliter* probant, *quàm si non solùm* de toto Testamenti tenore; *sed &* de Circumstantiis contestes *sint. num.* 319.

Magna Verbositas *testem reddit* suspectum. *num.* 321.

Ad omnes Articulos *sibi propositos* nimis celeriter *& præproperè* deponens, *multoque magis ad* primum Articulum *ità deponens*, *quòd illa* omnia, quæ in sequentibus interrogatoriis continentur, *etiam* vera sint, *suspectissimus inde redditur. num.* 322.

Testis testamentarius, *de seipso sponte confitens*, *quòd* per Testatoris ægro-

grotantis Domesticos, *ad hoc*, ut illum ad testamentum condendum disponeret, *specialiter* vocatus, *& propterea, quòd illum, ultra opinionem suam,* periculosè decumbentem *deprehenderit*, *per* duas Horas *ejus lecto assederit*, variasque *eidem*, de condendo Testamento, Rationes suggesserit, *ac* tandem eundem; suis persuasionibus, ad erigendum Testamentum commoverit, *suum proprium testimonium suspectissimum reddit*, *imò planè annihilat. num.* 325.

Eruuntur hæc penitiùs *& paulo pleniùs* ex propriis Testis verbis. *num.* 326.

Testimonium de proprio deponentis Testis facto *plenissimam contra ipsummet fidem meretur. num.* 327.

Hoc præcipuè Clericis probrosum *censendum*, *si ipsi se* à Domesticis Ægroti, *verisimillimè* ab intestato decedere cupidi, *vocari & quasi conduci patiantur*, *ut* in necem Agnatorum, *imò* Fratrum *suorum*, *in casu intestati*, *ei successurorum*, *ipsum ad Testamentum*, uno solo *ex illis* Hærede ex asse *scripto*, *ordinandum* instigent, *& per suas* suasiones, *atque* persuasiones, diu continuatas, instanter sollicitent. *num.* 328.

Quicunque alienis negotiis se immiscet, impudenter *hôc ipsô facere censetur*, *&* seipsum suspectum *reddit. num.* 329.

Testamenti extorsio, *etiam per* tales instantissimas, nimias, *atque* immoderatas suggestiones *justi* Metûs *effectum*, *in* negotio libertatem omnimodam requirente, *habere dicitur. num.* 332.

Etiam Domesticorum, *qui* talem Testem, *ad condendum Testamentum* Moribundum non-testaturum *instantissimè urgentem*, advocarunt, *&* ad tales sollicitationes adhibendas subornârunt, Testimonium, *hôc ipsô*, suspectum *evadit*, *num.* 334.

In hujusmodi casu *hæc nonnullorum in se valdè periculosa sententia*, quòd ad Testamenti, *etiam* nuncupativi, Probationem *nonnisi* binarius Testium numerus requiratur, *in* summo gradu periculosa, *imò* nullâ ratione admissibilis est. *num.* 335.

Etiam tales instantissimæ, *per* integrum Bihorium *continuatæ*, variarum Rationum sollicitâ suggestione *incrustatæ*, *&* à tali *præsertim* Personâ *profectæ*, *cujus* Persuasionibus *etiam* sacri, *quod gerit*, Officii veneratio *majorem*, *apud Virum* lethaliter decumbentem, *efficaciam & autoritatem circumdat*, *&* tamdiu eidem, *donec ipse*, his cedens, *ad condendum Testamentum* se moveri patiatur, *inculcatæ &* iteratæ Sollicitationes *tantundem operantur*, *quantum* violentissima Testamenti Extorsio. *num.* 336.

Testamenti ordinatio veræ libertatis & liberalis animi est. *num.* 337.

Non potest à libero cujusquam animo profectum *videri*, *quod* semel & iterum recusatum, petendi *demùm* importunitate victus Testator annuit. *num.* 338.

Ex talibus immodicis solicitationibus, instigationibus, *&* persuasionibus *Testamentum evadit* meticulosum, ein abgezwungen/ **abgenöthigtes Testament.** *num.* 339.

Obtenta per Metum, *&* per talem immodicam Sollicitationem, *judicantur* ad paria. *num.* 340.

Ità sollicitati & instigati *perindè habentur*, *acsi* vi metuque in constantem virum cadente *ad condendum Testamentum* coacti *fuissent. num.* 341.

Si aliquis, graviſſimo morbo *decumbens*, per Notarium, *vel alium* interrogatus, nihil responderit; *sed demùm* ad secundam interrogationem responsum dederit, *tunc etiam de illo ipsæ LL. præsumunt*, *quòd* non testandi; *sed* ab interrogantium vexationibus sese liberandi animo ità respondederit. *num.* 343.

In

Consilium Quadragesimum Quartum.

In graviter infirmo, *vel* morti proximo, *& instantia* Novissima curæ habente *tales Persuasiones & Sollicitationes* facillimè criminosæ *fiunt, & per illa elicitum* Testamentum annullant. *num.* 343.

Applicantur *hæc omnia in* proposito adhibitis *& ultrò* confessatis Sollicitationibus. *num.* 344.

Suggeritur Consilium de penitiùs explorandâ Qualitate, Modo, Mediis, & Fine istius Sollicitationis. *num.* 345. *usque ad num.* 350.

Respondetur ad præmissas Rationes dubitandi *quoad hanc Quæstionem. num.* 351.

Hæc quorundam DDrum nimiùm generaliter *concepta doctrina, quòd quidem* ad testamentum nuncupativum explicitum condendum septem Testes *requirantur*; *sed* ad illud probandum saltem Duo sufficiant, *nullo prorsùs in Legibus fundamento subnititur. num.* 352.

Contraria sententia, *quòd, si tale Testamentum nec* apud Acta Judicii *conditum, neque per* Instrumenti publici confectionem, *neque* aliâ ratione, *vivente adhuc Testatore*, publicatum; *sed privatâ septem Testium fide sit conditum, non aliter* probari *queat, quàm si* omnes hi Testes illius contenta juratò attestentur, *per* Textus *apertos, inconcussas* Rationes, *& innumeras* Autoritates *probatur. num.* 354.

Adducitur egregia de his definitio Pauli de Castro. *num.* 357.

Et notabilis Distinctio inter tres Casus Jasonis Mayni. *num.* 358. *& seqq.*

Si super Testamento nuncupativo solenne *à publico* Notario Instrumentum confectum *fuerit, & hoc ipsum* Instrumentum postea Casu fortuito amissum probetur, *tunc* per duos saltem Testes, *omni exceptione superiores, qui actui testandi interfuerunt, tùm hoc*, quòd tale solenne Instrumentum revera confectum aliquando extiterit, *tùm* illius Contenta *probari valere, non adeò inverisimile est. num* 363.

Et de tali instrumento omnibus numeris absoluto *omnes curatiùs docentes loquuntur. num.* 364.

In talibus terminis utrum etiam Testes, qui actui testandi non interfuére; *veruntamen* Instrumentum *super nuncupativo Testamento confectum* viderunt, legerunt, *& tùm* Solennitates *in illo adhibitas, tùm & ipsam* Testatoris Voluntatem, *omniaque & singula illius capitula* perspectissima *se habere*, juratò *attestantur, pro* arbitrio Judicis *admitti debeant? num.* 366.

Hujus ultimæ Quæstionis affirmativam gravissimè impugnat Antonius Faber. *num.* 368.

Admissâ illâ facilè fraus Legi *fieret, dùm ità*, per indirectum, *ad* ipsam Testamenti Substantiam probandam, *loco* Septem *à LLbus requisitorum*, Duo testes sufficerent. *num.* 369.

Nec ex summis, *hîc obviis*, difficultatibus extricari se posse fatetur Manzius. *num.* 370.

Alii duos *hîc* Testes, *ex eo, admittunt, quòd hîc* tantùm de Probatione Instrumenti amissi *quæstio sit. num.* 372.

Rectiùs alii plerique tunc demùm binarium Testium numerum *admittunt*, si jam anteà aliundè constet, *quòd* tale Testamentum, *super quo* à Notario confectum solenne & publicum Instrumentum *amissum est*, revera adhibitâ debitâ Solennitate, fuerit ordinatum. *num* 373.

Demonstratur *hoc latè* ex pluribus celeberrimis Autoribus, *specificè laudatis. num.* 373. *usque ad num.* 378.

Si tantummodò nuda Voluntatis Testatoris Consignatio, *tametsi* ab Ipso, *etiam* publico Notario, ad calamum dictata, *& ab hoc* Testatori, *præsentibus* Testibus, *rursùs* prælecta; *sed neque* Testium, *neque etiam* Notarii Subscriptione, *neque* Notariatûs sigillo *munita, deperdita dicatur, tunc* alia omnia *dicenda veniunt. num.* 378.

Consilium Quadragesimum Quartum.

Hic non agitur de sola Instrumenti NB. solenniter confecti probatione, *sed de* verificandâ *tùm* Solennitate, *tùm &* ipsâ *&* totâ Testamenti Substantiâ; *seu* Voluntate Testatoris probanda, *quæ non nisi per* septem illorum Testium, quorum fidei & conscientiæ illa concredita, jurata testimonia *probari potest*, *num. 379.*

Instrumentum *super Testamento, præcipuè* nuncupativo, *confectum, hoc tùm demùm probat, si illud* omnibus numeris absolutum, *sive* omnibus à L. præstitutis Requisitis munitum sit. *num. 380.*

Decisio Mevii XIII. *in parte 4. declaratur* ex ejusdem Decis. 149. *in P. IX. num. 382.*

Illa prior decisio *de Casu loquitur, quò* Scriptura Testamenti adhuc fuit in salvo, *& tantùm* Testium Subscriptiones ab illo recisæ. *num. 383.*

Consignatio punctorum *supremæ Testatoris* Voluntatis, *etiam* à publico Notario, ex ore illius, præsentibus VII. testibus, *facta, rursusque* prælecta, *&, ipsius* Testatoris; *sed* non etiam Testium, *nec* publici Notarii Subscriptionibus *neque* publico Notariatûs Sigillo *munita*, *pro* planè privatâ, *& dehinc* Testamentum nullatenùs conservante Scripturâ *habetur. num. 384.*

Sive talis Scriptura *ab* ipsômet Testatore, *sive* aliquo Privato, *sive* publico Notario, *in* præsentiâ *licet* Testium, *sit* exarata, *& iterum* prælecta, *si tamen nulla illius* Publicatio *accesserit, tunc* præcisè VII. Testes *ad eandem probandam* necessarii sunt; *licet* illa adhuc in salvo sit. *num. 385.*

Multum refert, *an super testamento explicitè nuncupato* à Notario publico solenne Instrumentum *conficiatur; an verò id saltem* à Persona privata in scripturam redigatur. *num. 386.*

Hujus generis Testamenta ritè esse confecta *nec ex eo* probatur, *si* confecta in Scripturam privatam *redigantur, vel* à publico Notario Instrumentum *quidem* desuper conficiatur; *sed* omissis solennis Instrumenti Requisitis. *num. 387.*

Quotiès illud probandum, quid Testator disposuerit, *&* quæ mentis ipsius Testatio *fuerit*, iidem *&* Numero, *&* Qualitate Testes ad hanc Probationem *necessarii sunt, qui* ad ipsam Substantiam, *seu ad ipsam Hæredis Institutionem coram illis faciendam. num. 388.*

Quando publicum & solenne, *super testamento nuncupativo*, Instrumentum confectum, *& hoc postea* Casu amissum *dicitur, tunc non aliter* duo Testes *à DDbus admittuntur, quàm si ipsi* juratò in judicio testentur, *tùm quòd tale* Instrumentum solenniter de illo confectum extiterit, *tùm &* omnia & singula illius Contenta, *tùm quòd* illud revera per Casum fortuitum deperditum sit. *num. 389. & seq.*

Extra hos terminos, & non concurrentibus his Requisitis, contrariam sententiam nimis periculosam *appellat Tessaurus. num. 391.*

Senatus Pedemontanus *talem Probationem per duos saltem Testes non aliter admittit, quàm* si aliquo modo constet, Testamentum publicatum, *& deindè* per Casum deperditum *esse, &* Tenor illius *per duos* peritos Testes *probari queat. n. 392.*

In summâ: Testamentum nuncupativum *per* duos testes *non aliter probatur, quàm si* (1.) *super illo* Instrumentum omnibus numeris absolutum, (*2dò*) à publico Notario confectum; *vel ipsum Testamentum* à Judice publicatum & authenticatum; (*3tiò*) *de talis* solennis Instrumenti Confectione, atque verâ, *per aliquod tempus*, Existentiâ; *vel ipsius* Testamenti Publicatione; (*4tò*) *de* casuali ejus Amissione *legali ei* constet; *& ut*, (*5tò*,) duo Testes, omni exceptione superiores, *tùm de* Voluntate *in illo contentâ, tùm de Actûs testandi* Solennitate, *mediante* Juramento, *atque ità deponant, ut nullâ ex causa reddantur* suspecti. *num. 394.*

Posthabitis *his summè necessariis* Restrictionibus, *sequeretur, quòd illa* communissima omnium DDrum traditio, *quòd*, vel unicô Teste deficiente, totum

nun-

nuncupativum Testamentum deficiat, *non rebus*; *sed* verbis absurdè sit scripta. *num.395.*

Sequeretur, 2dò, quòd iidem Doctores, utramque hanc Regulam, *quòd*, præmoriente saltem unico Teste, *totum tale Testam. omnimodò corruat, & quòd illud* per duos saltem Testes probari *possit*, *suam facientes*, sibi ipsi contradicant. *num.396.*

Sequeretur, quòd, 3tiò, etiam Testamentum in scriptis *confectum*, amisso illius Originali, *per* duos Testes probari *valeret*, *atque ità* Consilium Imperat. in §. 13. Inst. de testam. ordin. *ferè prorsùs* otiosum *foret. num.397.*

Sequeretur, quòd, 4tò, constitutio Legis ult. Cod. de fideic. *ad* revelandam perfectissimam Veritatem, ampliorem, *quàm* duorum, *Testium numerum requirens, in fumum abiret. num.398.*

Sequeretur, quòd, 5tò, etiam dispositio Legis final. Cod. de testam. *quod* Testamentum à Rustico ruri factum præcisè per quinque juratos Testes probari debeat, *licet illud* in scriptis *confectum sit, &* ab uno vel altero Teste subscriptum, *pariter supervacanea & frustranea sit. num. 399.*

Si ad probationem privilegiarii, *ex. grat.* à Rustico ruri *ordinati, Testamenti præcisè requiritur, ut vel* omnes septem, *vel* quinque *Testes*, *vel ad minimum* illi quatuor, quinque, *vel* sex, qui literas ignorant, *Testatoris Voluntatem coram ipsis nuncupatam*, juratò attestentur, *quanto minùs Testamentum* non privilegiatum *per* duos tantummodò Testes *probabitur? num. 401.*

Et si etiam ad talis privilegiariæ *Dispositionis*, in qua Hæredes ab intestato instituuntur, probationem quinque Testium jurata, coram Judice facienda, depositio *requiritur*; *quidni etiam Testamentum* nuncupativum non privilegiatum *præcisè* per septem juratos Testes probari *oporteat? num. 402.*

Unico ex septem testibus ante ipsum Testatorem nuncupativum moriente *non quidem Jus deficit Hæredi in tali testamentô vocato*; *benè tamen* legitima & sufficiens Probatio. *num. 405.*

Si in casu, quô plures, quàm septem *Testes*, in actu testandi præsentes *fuere*, & Testatorem *non saltem* viderunt; *sed &* omnia suæ U. Voluntatis capitula enarrantem audiverunt; *sed* septem *duntaxat fuere* rogati, *his præmorientibus*, aliorum septem testium; *verùm* non rogatorum, jurata testimonia *haud admittuntur, quanto minùs* Duorum *saltem*, *qui* actui testandi interfuére, *vel* non *interfuere*, jurata depositio *ad hoc sufficiet? num. 406. & sqq.*

Si ad nuncupativi testamenti Probationem duo testes sufficerent, falsissimum foret, quod communis DDrum Schola pro indubitata Regula *tradit, quòd*, deficiente vel unico teste, *tamen* Hæres, *licet* ipse Sui nuncupationem coràm audiverit, *ad* Juramentum suppletorium *admitti in casum desideret. num. 414. & sqq.*

Septenarius testium Numerus *est de* substantiâ actûs testandi, *& de* forma illius Probationis, *hincque*, salvo Testamento, abesse *non potest. num. 418.*

Judex ubi certus est, nihil deberi, juramentum suppletorium deferre non potest. *Ergò nec hîc. num.* 419.

Ad Testamenti probationem Testes rogati *necessarii sunt. Igitur* Hæres, *seu* non rogatus, demortui Testis, *multoq; magis* plurium Testium vicem supplere *non potest. num.* 420.

Si in testamento nuncupativo implicito septem, *vel ad minimum* quinque testium juratæ depositiones ad identitatem Schedæ probandam necessariæ *sunt*, *quidni etiam* ad ipsam explicitè nuncupatam Voluntatem probandam *similiter* jurata septem testium testimonia *necessaria censeamus? num.* 423.

Si etiam in casu, quando Hæres Testamentum nuncupativum, illicò post illius ordinationem, *per* Testium juratum coram Judice testimonium

adhuc vivô Testatore, publicari *desiderat*, *duorum tantùm vel plurium Testimonium haudquaquàm sufficit*; *sed* omnes septem Testes *illius contenta, mediante juràmento, adstruere tenentur*, *quid obstet*, *quo minùs*, ad legitimam Testamenti talis probationem, post obitum Testatoris, *itidem* non nisi septem testium depositiones *dicamus sufficere? num.* 424.

Quando Hæres nuncupatus, adhuc vivo Testatore, juratum septem testium Examen *desiderat*, & Hæredes legitimi, *ad videndum & audiendum*, Testes illos jurare, *secundum nonnullos DDres citandi*, Testamenti ordinati notitiam *consequuntur*, longè difficiliùs, *quàm post mortem illius*, Falsitates & Fraudes *committi possunt. num.* 426.

Si ad Testamenti nuncupativi probationem binarius tantùm testium numerus *sufficit*, *ad quid ergò prosunt tàm sollicitè à DDbus*, adversus interitum talium testamentorum, commendatæ Cautelæ? *num.* 428.

Prima *hæc*, *ut* confestim post actum testandi Testes ad Magistratum *ab Hærede deducantur*, *ad hoc*, *ut* recenter ex ore Testatoris perceptam Voluntatem, *mediante corporali juramento*, *verificent. num.* 429.

Secunda *hæc*, *quòd* publicus Notarius *ad* solenne Instrumentum *super tali Testamento faciendum adhiberi debeat. num.* 430.

Tertia *hæc*, *ut*, *si tale* Testamentum coram septem ad illud rogatis Testibus perfectè sit conditum, *confestim* Notarius, *cum* duobus testibus instrumentariis, *cô fine advocetur*, *ut tùm* ipse Testator, *tùm &* omnes septem Testes suam manum & sigillum, coram ipsis, recognoscant, *& super hâc ipsâ* Recognitione solenne Instrumentum *conficiatur. num.* 431.

Quarta hæc, *ut Testator per* nuncupationem implicitam *testaturus* Notarium *adhibeat*, Schedam ità inscripturum: Hanc esse ipsam illam Schedam, quam Testator, coram septem Testibus subscriptis pro suâ Voluntate haberi voluerit. *num.* 433.

Hæc sententia, *quòd* ad probationem Testamenti nuncupativi, *quotiescunque* de ipsa Testatoris Voluntate *probandâ agitur*, præcisè iidem hi septem Testes, *qui* actui testandi interfuerunt, *necessarii sint*, *&* unô illorum morte præreptô *Testamentum prorsùs corruat*, Usu Fori *observatur*, *& tùm* Cameræ Imperialis, *tùm etiam aliorum* summorum Tribunalium judicatis *comprobata est. num.* 435. *& seqq.*

Quando Hæres legitimus, *seu* ex asse, *seu* pro parte, *ipse sponte* fatetur, quod Testamentum revera sit conditum; *sed illud tantùm* non solenniter & legitimè ordinatum contendit, *tunc*, *quia* non quæritur de Testatoris Voluntate probandâ; *sed tantùm de illius* Solennitate, *ideò duos Testes sufficere videtur. num.* 441.

Hæc opinio Martini, *antiqui Glossatoris*, communiter reprobatur. *num.* 442.

Hæres ab intestato historicè saltem referens, *quòd* Testamentum confectum *sit*, *hoc* nullatenùs confiteri, *sibive hâc suâ confessione* nocere *intelligitur. num.* 444.

Hæres talis legitimus, *Testamentum*, *quod* factum; *sed simùl* nullum dicit, *non saltem* ex capite defectûs Solennium; *verùm etiam* veræ Testatoris Voluntatis, *id Nullitatis incusare intelligitur. num.* 446.

Baldus duplicem Solennitatem, *alteram* in Voluntate, *alteram* in Probatione *spectandam dicit. Ad* illam tot Testes necessarios *pronunciat*, quot ad ipsam Voluntatem constituendam *requiruntur*: *ad* hanc *verò* duos *sufficere scribit. num.* 448.

Ad hoc, ut Hæres ab intestato Testamentum non ipse confiteri *censeatur*, *satis est*, *si ab illo* Testamentum generaliter pro invalido declaretur. *num.* 451.

Etiam

Consilium Quadragesimum Quartum.

Etiam Confessio verè ambigua *in* favorem confitentis *est interpretanda. num. 452.*

Confessio *etiam* ex Juris præsumptionibus adjuvanda, & supplenda secundum qualitatem personæ confitentis, *præsertim si illa* Legum *sit* imperita. *num. 454.*

Confessio *Hæredis ab intestato tùm demùm ei nocet, si ille in tali* pleniori figura *confiteatur*, hanc esse Defuncti Voluntatem & Dispositionem, *& neque* Intrinseca, *neq;* Extrinseca testamenti impugnet. *num. 455.*

Secus est, ipse Testamentum *quidem* conditum confiteatur; *sed illud simùl* Solenniter factum neget. *num. 456.*

Distinctio *Bartoli inter* probationem Solennitatis & Voluntatis *reprobatur à Fabro. num. 457.*

Hoc, quòd Testamentum per solam Hæredis ab intestato Confessionem probari *valeat*, falsissimum *dicit Anton. Faber. num. 457.*

Talis confessio *nullibi refertur inter* Modos probandi & conservandi suprema elogia. *num. 458.*

Sententiam Fabri probat etiam Manzius. *num. 459.*

Confessio *cohæredis ab intestato, in casu* proposito, hoc solo fine *facta videtur, ut cum Hærede in testamento nulliter nuncupato initæ* Transactioni *non obstaret* Lex 6. de transaction. *num. 460.*

Confessio certo fine facta *confitenti non obest* ad alios effectus. *num. 461.*

Actus agentium *non* ultra, *nec* contra ipsorum intentionem *operari debent. num. 462.*

Hæres ab intestato, Legatà *in testamento relicta* exolvens, *illud* totum approbare *& agnoscere præsumitur. num. 463.*

An consimilis Approbatio *ex eo colligenda, si* Hæres legitimus Res hæreditarias à *Judice Loci* obsignari patiatur? *num. 463.*

Quæ quis semel approbavit, *postea* nequit improbare. *num. 464.*

Qui defuncti Voluntatem, *quantumvis* informem, semel agnovit; *eandem* implendi necessitate *constringitur. num. 465.*

Testamentum in uno approbans *illud* in totum approbâsse *præsumitur. num. 466.*

Hæres unicum legatum, *sine deductione* Falcidiæ *solvens, etiam ad* reliqua integra præstanda *obstrictus dicitur. num. 467.*

Sententia Mevii *de Testamento* in uno duntaxat capitulo agnito. *num. 468.*

Obsignatio non probata *cum* planè non factâ *judicatur ad paria. num. 470.*

Actualis relictorum Legatorum præstatio, *post mortem Testatoris* confestim facta, *insigni argumento est*, arcas & cistas hæreditarias non fuisse obsignatas. *num. 471.*

Per Obsignationis rerum hæreditariarum permissionem *Defuncti* Voluntas *non præsumitur agnita*, vel approbata. *num. 475.*

Defuncti Rationes, Calendarium, Libros & Instrumenta sibi edi desiderans *nondùm videtur ipsius* Voluntatem pro valida agnoscere. *num. 476.*

Nec Confectio Repertorii rerum hæreditariarum *istum Animum demonstrat. num. 476.*

Obligatio rerum hæreditariarum, *Hodiè, multis in locis*, solennis Inventarii confectionem præcedere *solet. num. 477.*

Exolutio Legatorum ad pias causas *non convincit Hæredem* ab intestato, *quòd ipse* defuncti Voluntatem, *contra se, eo ipso*, in totum agnoscere voluerit. *num. 478.*

Legatis ad pias causas *etiam illa accensentur, quæ Testator* benemeritis suis Domesticis, *pro* præstitis diuturnis servitiis, *assignat. num. 478.*

Hujus generis Legata, *coram* duobus *saltem* testibus *relicta*, impugnari non possunt. *num. 479.*

Consilium Quadragesimum Quartum.

Utile per inutile non debet vitiari. *num.* 480.

Exolutio legatorum ad P. C. *tanquàm ſatis* probatorum *&* validorum, *etiam* Approbationem de cætero invalidæ Diſpoſitionis *haudquaquàm operatur. num.* 481.

Nemo in plus ſe obſtringere *præſumitur*, *quàm* de jure tenetur. *num.* 483.

Approbatio negotii ex Facto *collecta*, *ad* illius Facti limites *reſtringi debet. num.* 484.

Etiam ille, qui credit, ſe pro parte Hæredem legitimum eſſe, *& propterea* Legata ad pias cauſas *in Teſtamento vel penitùs* nullo, *vel* non legaliter probato *relicta*, *exolvi patitur*, totam reliquam Voluntatem, *Sui penitùs excluſivam*, haud approbaſſe *intelligi debet. num.* 485. *& ſeq.*

Qui notabilem Bonorum defuncti partem ex Donatione mortis cauſa conſequutur, *& propterea*, erroneè, ad omnia Legata *ab illo relicta* ſe obſtrictum exiſtimat, Teſtamentum ipſius in totum agnoſcere *haud intelligitur. num.* 489.

Error Hæredis ab inteſtato *eò ipsô probatur*, *quòd ſibi*, ceu magnæ Bonorum partis Donatario, Legatorum præſtationem incumbere *crediderit. num.* 490.

Hæc onera *non ſingularem*; *verùm* univerſalem Succeſſorem *ſequuntur. num.* 489.

Nemo rerum ſuarum jacturam, ſine cauſa, facere velle videtur. *num.* 491.

Legata indebitè, *ex* errore *non* facti; *ſed* juris *ſoluta*, *ceu indebitè ſoluta*, condici non poſſunt. *num.* 491.

Hæres, Teſtamentum invalidum in uno agnoſcens, *an id etiam* in cæteris approbâſſe *cenſendus ſit? num.* 493.

Ità ſentit David Mevius, *Mollerus*, *& alii. num.* 494.

Sed contrarium *à DDbus* communiſſimè *approbatur. d. num.* 494.

Legata inutiliter *Teſtamento relicta non niſi eatenùs*, quatenùs Hæres, præſtando, *vel* promittendo illa agnovit, *ab ipſo* debentur. *num.* 495.

Hæres quædam Legata ante diem *ſponte ſolvens ad* reliqua pariter ante diem ſolvenda *compelli non poteſt. num.* 496.

Exolvens Reditus per aliquot annos *ſeſe etiam* in futurum *obligâſſe non præſumitur. num.* 497.

A libero Hæredis arbitrio *pendet*, *an* Legata inutiliter *relicta* exolvere velit, *nec ne? Et dehinc ei pariter* liberum eſt, quæ legata exolvere velit, *nec ne? num.* 498.

Quæ voluntariè *ab aliquo geruntur*, non ultrà, quàm gerit, *ipſum obſtringunt. num.* 499.

Lex 12. Cod. de excuſat. tutor. *pro eadem ſententia non malè adducitur. num.* 500.

Legati partem *duntaxat* exolvens *nec* ad Reſiduum *compelli poteſt. num.* 501.

Reſpondetur remiſſivè ad reliquas Rationes dubitandi. *num.* 513. *& ſq.*

Clauditur Q. 2da *eleganti deciſo* Johann-Petri Surdi. *num.* 516.

Duos Teſtes *ad hoc*, quòd Teſtamentum *præſentibus VII. teſtibus* fuerit ordinatum, *ſufficere dicit Surdus*, *c. l.*

Verùm, quòd Teſtamentum hôc, vel aliô modô, confectum ſit, duo Teſtes *neque* plenè, *neque* ſemiplenè *probant. num.* 517.

Et proindè nec ſufficit Duorum teſtimonium *ad* Subſtitutionem *legaliter probandam. num.* 518.

De Contentis Teſtamenti *nihil probari poteſt*, *niſi* ſeptem Teſtes de eo deponant. *num.* 519.

Septe-

Conſilium Quadrageſimum Quartum.

Septenarius Teſtium numerus eſt *etiam* de forma probationis *talium Teſtamentorum. num. 520.*

Exhibetur reſolutio tertiæ Quæſtionis. *num. 521.*

An Teſtamentum, *de quo hîc Qr. in vim* judicialis *defendi valeat? num. 522.*

Ad Teſtamentum apud Acta *condendum nihil ultrà requiritur, quàm* Præſentia Judicis, à teſtatore ſupremum ipſius elogium acceptantis. *num. 522.*

Præſentia ſolius Judicis, *vel ab illo* mandatam jurisdictionem habentis, *absque ullo* Scabino, *ad hujusmodi teſtamentum ſufficiens eſt. num. 523. & ſq. ubi tria hanc in rem adducuntur* Præjudicia.

Hujusmodi teſtamenta rectè quidem conduntur vor einem **Land-Richter**; *ſed non etiam* in præſentia **des alleinigen Land-Schreibers**; *præcipuè* extra Judicii locum, *in ædibus privatis. num. 526. & ſq.*

Secundum modernam Jurisprudentiam *hujusmodi Teſtamenta*, extra locum Judicii, *coram* Judice ſolo, *propriiſſimè ſic dicto, plerubique locorum, ordinari non poſſunt; ſed & porrò* duorum, *vel* quatuor Scabinorum, *& nonnullibi etiam* aliquot Civium præſentia *requiritur. num. 528.*

In Provinciis, ubi Jus Saxonicum *viget, ut &* aliis multis, (*Quæ recenſentur*) *præſentia* Judicis & duorum, *ad minimum*, Scabinorum *requiritur. num. 529.*

Hincque talia Teſtamenta, in iſtis locis, non poſſunt condi coram Judice, *&* ejusdem Judicii Actuario. *num. 532.*

Neque coram Actuario & unico Scabino. *num. 533.*

Nec præſente ſolo Judice; *vel* ſolo Actuario. *num. 534. & ſeq.*

Neque etiam coram unico ex Judicii Aſſeſſoribus *ſeu Senatoribus; tametſi* à Judice ſpecialiter deputato. *num. 536.*

Et omnium minimè coram tribus, vel pluribus Perſonis privatis, *quamvis* judiciali autoritate ad domum Teſtatoris ægroti ablegatis. *num. 537.*

Alibi trium Scabinorum præſentia *requiritur. num. 538.*

Alibi duorum *vel* trium Scabinorum; *& præterea* unius, *vel* plurium Civium. *num. 539.*

Alibi quatuor Scabinorum *præſentia requiritur, ut in* terris Würtembergicis. *num. 540.*

In teſtamentis judicialibus, quæ extra locum Judicii *conduntur*, major Fraudis & Falſitatis ſuſpicio *militat, quàm* in Loco Judicii, *ut ideò* unica duntaxat Perſona illis amoliendis *non credatur ſufficere. num. 541.*

In teſtamenti, de quo hîc Qr. confectione ſolus publicus Scriba, **der Landſchreiber**, *præſens fuit; verùm* nullus Scabinus. *num. 542.*

Etiam quoad Scabinos, *in multis locis, haudquaquam ſufficit, ut illi* tantùm à Teſtatore privatim convocentur; *ſed Teſtator ipſum* Judicem, *vel* totum Senatum rogare *tenetur, ut* aliqui, ipſius Voluntatem excepturi, ab illo deputentur. *num. 543.*

Conſul regens, *vel* Judex *hoc Scabinis non ſolùm* in Judicii loco; *verùm etiam* privatim committere *poteſt, ut, nomine Senatûs*, actui teſtandii ædibus privatis peragendo intersint. *num. 544.*

Non ſufficit, Scabinos, à Teſtatore, *duntaxat* privatim, tanquàm Teſtes rogari *vel* aliâ de causâ ad ipſum veniſſe. *num. 545.*

Negotia coram Senatûs Deputatis *peracta tùm demùm* publica autoritate & fide potiuntur, *ſi* Deputati ex mandato Senatûs *illis interſint. num. 548.*

Deputati *non aliter, quàm* ex Senatûs commiſſione, hunc repræſentant. *num. 549.*

Nonnullibi *tamen hujusmodi* prævia Senatûs *vel* Superioris Rogatio, *&* Deputatio *non eſt neceſſitatis. num. 550.*

Applicantur *hæc Jura* Teſtamento quæſtionis. *num. 551. & ſq.*

Ad

Consilium Quadrageſimum Quartum.

Ad teſtamentum judiciale *præcisè requiritur*, *ut* Teſtator Senatum, Scabinos, *vel* Judicem expreſsè roget, *ut ipſius* Teſtamentum ab ipſo acceptent, & publicis Judicii Actis inſinuent. *num.* 554.

Applicantur *&* *hæc* Teſtamento quæſtionis. *num.* 555. *& ſq.*

Quæſtio IV. *Vtrum hoc Teſtamentum* in vim militaris teſtamenti *ſubſiſtat? num.* 559.

Nec Militibus *aliter* jure privilegiario teſtari *permittitur*, *quàm* in bellicæ expeditionis diſcrimine *conſtitutis. num.* 558.

Particula, Solis, *eſt* excluſiva omnium aliorum. *num.* 559.

Particula, Quatenùs, *in forma ſpecifica implendam* Conditionem *importat. num.* 560.

Tempus bellicæ Expeditionis quæ complectatur? *num.* 561.

Quoad ſingulas particulas *ſive* occaſiones bellicæ expeditionis *remiſſivè hæc notantur. num.* 562.

Teſtamentum quæſtionis eo tempore confectum, quo profunda in toto Imperio Pax, *& imprimis cum* vicino Rege Galliarum nulla ſimultas *fuit. n.* 563. *& ſeq.*

Pericula bellica hunc præcipuum, *quoad Milites*, *ut* ſine Solennibus teſtari *valeant*, favorem meruére. *num.* 565.

Ceſſante *hâc palmariâ inſignis iſtius Privilegii* Causâ *ipſum etiam* Privilegium *totaliter deficit. num.* 566.

Præſentaneum periculum, *& non* futurum, *nedùm* ſolus futuri periculi Metus, *privilegio iſti toti locum conciliat. num.* 567.

Hoc itaque Privilegium, certis finibus circumſcriptum, *non* Ubique, *nec* Semper, *militibus competit. num.* 568.

Miles prælidiarius *in loco* Hoſtium quotidianis inſultibus *obnoxio*, *ut & illi*, *qui in* periculoſis hybernis *degunt*, in gefährlichen Poſtirungen/ oder Quartieren/ *pariter jure militari teſtari poſſunt. num.* 569.

Milites in inſula *verbi grat.* Melitenſi, *propter* Periculum; *quod* ipſis à Turcis, *&* Turcis ab ipſis perpetuò imminet, *utrum* in Civitate munita *conſtituti jure privilegiario teſtari valeant? num.* 570. *& ſeqq.*

Bertazzolius *ad hoc* negativè *reſpondet. num.* 572.

Nec Præfectus militaris, *nec* Milites *in* Loco Hoſtibus vicino ex. gr. zu Lauffenburg/ Rheinfelden/ *&c. commorantes*, tempore pacato, *&* ceſſantibus omnibus Excurſionibus, omnique *à vicinis præſidiariis* periculo *ceſſante*, *privilegii iſtius participes ſunt. num.* 573.

Abſona quorundam ſententia eſt, *quòd* omnes Milites, *quamprimùm* in matriculam *relati ſunt*, *& ſic etiam omnes* Præſidiarii jure privilegiario teſtari *valeant. num.* 574.

Adferuntur ſupremi Brabantiæ *Senatûs*, *& Parlamenti* Tholoſani *de hoc puncto* deciſa. *num.* 577. *& ſeq.*

Quoad Præſidiarios *complures*, ſine diſtinctione, *conſentiunt. num.* 578.

Verùm iſta ſententia communiſſimè rejicitur, *ceu iſtius* Privilegii regulas fundamentales *radicitùs ſubruens. num.* 579.

Limitanei *&* præſidiarii *milites tùm demùm ad hujus Privilegii communionem admittuntur*, *ſi* nullâ *vel* Pace, *vel* Induciis conductis, *in limitibus excubent*, *& quidem talibus*, *qui* perpetuis hoſtium atque quotidianis excurſibus expoſiti, *ſic*, *ut* ſemper ad pericula pro Republica *ſubeunda ipſos* paratos *eſſe oporteat. num.* 581.

Ipſe Juſtinianus omnibus circa hæc dubiis occurrere *ſategit præprimis in* L. 17. Cod. de teſtam. mil. *num.* 582.

Militis Voluntas, *quomodocunque declarata*, *tùm demùm* pro Jure *ſervanda venit*, *quando illa* in Expeditione *confecta. num.* 584.

Præfectus militaris, *in loco* contra omnes inſultus munito, altiſſimâ pace, *extra omnem* laborem, *&* periculum ab Hoſtibus, *quietiſſimè poſitus*, *& tùm* Peritiorum, *ſi quos velit conſulere*, *tùm*, *quotquot voluerit*, Teſtium *copiam*

ptam habens, sine manifestissima ipsi huic Privilegio illatâ vi, ad hanc privilegiariam testandi rationem admitti non potest. num. 586.

Specialis ipsius Llatoris expressio, *ad* tollendam omnem dubitationem *adjecta, omninò* nullam *patitur* extensionem. *num.* 587.

Scripturas claras *nemini fas est* extendere. *num.* 588.

Tales exorbitantes sanctiones extendere officium Interpretum & Judicum excedit. *num.* 589.

Confrontatur prima Classis *in dicta Const. proposita, nimirùm* der Ritter/ welche zu Feld ligen/ *cum hoc Testamento. num.* 595.

In excubiis perditis *positi Milites*, so die verlohrne Schildwache halten/ *jure privilegiario testari possunt. num* 596.

Uberiùs aspicitur, utrum hoc Privilegium *etiam* Testamenti; *de quo hîc quæritur*, conditori competierit? *num.* 597.

Phrasis, zu Felde ligen/ *quid complectatur? num.* 598.

Miles tùm demùm privilegio isto gaudet, quando in Castris est, *&* in Castris testatur. *num.* 599.

Privilegium, certi Loci intuitu concessum, extrà limites illius extendi *nequit. num.* 608.

Confertur secunda classis *dictæ Constitutionis* von Rittern/ welche in übung des Streitts seyn/ *cum hoc Testamento. num.* 601.

Declaratio hujus phraseos; in übung des Streits seyn/ *sollicitè adducitur. num.* 602.

Vigiliæ & Curæ *Castellorum &* Fortalitiorum Præfectis, den *Commendanten* auf den Gräntzvöstungen/ *tempore* Pacis *intumbentes nullum huic Privilegio locum conciliant. num* 605. *& seq.*

Militet tertiæ classis *in dicta sanctione Maximilianea* secundum regulas Juris Communis *testari oportet. num.* 607.

Miles extra Castra *constitutus*, *sive* Domi *sit*, *sive* Alibi, *juxta* Jura Communia *testari tenetur. num.* 609.

Alia Privilegia *militibus indulta, verbi grat.* in integrum Restitutionis, *etiam illis proficiunt, qui* in præsidiis, hybernis, vel alibi, extrà Expeditionis pericula degunt. *num.* 610.

Sed ab illis privilegiis *ad hoc Privilegium* testamentarium *non licet concludere. num.* 612. *& seq.*

Quæstio V. *Utrum hoc Testamentum, juxta* Juris Canonici *dispositionem, ceu* coram Parocho & duobus vel tribus testibus confectum, *defendi valeat? num.* 614.

Jus Canonum *permittit, ut quilibet* coram Parocho & duobus saltem testibus *suæ mentis postremum judicium publicet. num.* 615.

Modò ille sit proprius Testatoris Parochus. *num.* 616.

Vel saltem tempore confecti Testamenti Testatoris actualis, *vel* ordinarius *sit confessionarius. num.* 617.

Et de fide ipsius atque integritate *nulla incidat* dubitatio. *num.* 618.

In Parochi persona Lex multum confidit. *num.* 619. *& seq.*

Hic Modus testandi *etiam* Legi Divinæ; *Deuteron. XIX. vers.* 15. congruentior *videtur. num.* 621.

Lex Divina duos Testes *non hoc sensu requirit*, quasi amplior numerus per Legem positivam introduci non possit; *sed tantùm hôc respectu, ut* unius solius Testis dicta rejiceret. *num.* 622.

Legi Divinæ Llator humanus non adversatur, *quando* ad Falsitates & innumeras Fraudes *à supremis elogiis eliminandas*, septenarium vel alium Testium Numerum *efflagitat. num* 623.

Tales LL. politicæ, *tanquàm* publicè *&* privatim *oppidò* salutares, *subditos, etiam* in conscientia *obligant. num.* 624.

Consilium Quadragesimum Quartum:

Pontifices ipsi *à Lege* Divina, binariô *tantùm* Testium numerô *contenta*, multis modis recedunt, *etiam in ipso* Capit. 10. x̃. de testam. *num.* 625.

Et tùm ad Presbyterum delicti convincendum *XLIV. & ad* Præsulem *convincendum LXXII. testes desiderant. num.* 626.

Apostolus Paulus in talibus casibus non nisi duos, vel tres testes requirit. n. 627.

Si etiam Pontifex *alicujus* delicti, per duos testes, convinci *posset, tunc etiam* ipsum, *aquè ac Diabolum*, eapropter damnandum pronunciat Glossa. *num.* 629.

Pontifices *ipsi ultrò* fatentur, *quòd* ipsis non liceat Jus Civile, *quoadusque* in bonos mores *non impingit*, corrigere, *vel abrogare. num.* 630.

Lex Romana, *in supremis morientium elogiis*, *ad* sinceritatem *illorum tuendam*, septenarium Testium numerum *expostulans nec* Legi Divinæ, *nec* Naturali *adversa censenda. num.* 631.

Laudatur candida Patris Engelii sententia *de hoc. num.* 632.

Iste novus testandi, per Jus Canonicum inductus, Modus in solis terris Ecclesiæ Romanæ, *quæ* Pontificis seculari potestati obnoxiæ, *receptus est. num.* 633.

Ex terris Imperii *nova hæc Constitutio, ex* Omnium *concordi testimonio*, exulat. *num.* 636.

Valdè anceps est Q. Utrum illa in terris, in quibus Ecclesia secularem potestatem aliis concessit, *nimirum in* Regno Neapolitano, Ducatibus Urbinensi & Ferrariensi, *locum obtineat? num.* 637.

Suprema Curia Parisiensis *Anno* 1592. Testamentum ità conditum *ideò* confirmavit, *quia* conditor illius civis Avenionensis fuit. *num.* 638.

Imò istam Pontificiam testandi Rationem Hodiè à tota exulare Italiâ, *ipsâque* Româ, *probatissimi Italiæ DDres testantur. num.* 639.

Ante tempora Bartoli *hujus generis Testamenta nunquàm admissa. num.* 639. *& seq.*

In Germania *iste testandi Modus adeò non receptus, ut nec ipsi* Romano-Catholicæ Ecclesiæ addicti Status *eundem in suis ditionibus tolerent. num.* 641.

In sola Saxonia *singulariter receptum, ut* Rustici *coram* Parocho & duobus testibus *testari valeant. num.* 642.

In terris Imperii, *neglectâ Canonum dispositione*, præcisè servanda Constitutio Imp. Polit. de Anno 1512. *Coloniæ promulgata. num.* 644.

Camera Imperialis *Testamenta* secundum Jus Canonicum *condita* nunquàm approbavit. *num.* 646.

Utrum hoc Testamentum, *de quo hic Qr. ne quidem* in vim Codicilli *subsistat? num.* 648.

Clausula codicillaris in quibus Testamentis adjecta præsumatur? *num.* 650.

Clausula codicillis *à Testatoribus non privilegiatis* expressè & specificè adjicenda. *num.* 651.

In dubio *nemo*, qui voluit testari, *saltem* codicillari voluisse *præsumitur. num.* 652.

Clausula *codicillaris* testamentô omissa *pro* omissâ habenda. *num.* 653.

Si quis habuerit animum testandi, illius Dispositio nec *jure codicillorum subsistit*, licet omnia Codicilli Requisita *concurrant. num.* 654.

An Testamentum, *de quo hic Qr.* ut ultima Voluntas intestati *subsistat? num.* 655.

Si quis prius testamentum, *in quo* Extraneos *hæredes instituit*, *per* aliud testamentum, *coram* quinque saltem testibus *confectum*, revocet, *in quo* illos instituit, *qui* ipsi etiam in casu intestati successuri essent, *tunc hoc ultimum testamentum*, ut Voluntas ab intestato *sustinetur. num.* 656.

Hæc non aliter procedunt, quàm si illi omnes, qui, tanquam in pari gradu con-

constituti, ab intestato successuri essent, *in posteriore testamento* vocentur. *num.* 657.

Lex 21. §. 3. Cod. de testam. *solitariè considerat* Causam intestati, *secundum quam* Omnes in pari gradu constituti *ad successionem* æqualiter *vocantur*. *num.* 659.

In dicta L. *occurrens* indefinita *oratio pro* universali *haberi debet*. *num.* 660.

Adduntur remissivè adhuc aliæ Rationes. *num.* 661.

Sexta Quæstio: *Utrum* in dubio præsumi *debeat*, *quòd* Testator *jam olim* dilectissimo suo Fratri, de omnibus Bonis paternis & maternis *solenniter factam* m. c. Donationem, per subsequens Testamentum, *si hoc validum supponatur*, revocare voluerit? *num.* 663.

Testamentum solenniter *& validè* conditum, *per* posterius *Testamentum etiam* perfectum; ipso jure revocatur. *num.* 664.

Mortis causa Donatio per posterius testamentum, *quo testator* hæredem *scribit* universalem, *similiter* revocata *videri potest*. *num.* 665.

Donatio mortis causa supremis Voluntatibus annumeratur. *num.* 666.

Etiam Statutum, *de* ultimis Voluntatibus *disponens*, ad Donationes m. c. porrigitur. *num.* 667.

Donator talis; *eo ipso*, *dum Testamentum &* omnem aliam ultimam Voluntatem revocat, *etiam* m. c. Donationem revocare *intelligitur*. *num.* 667.

Quando ille, *qui* primò mortis c. donavit, *deindè* in totâ suâ, *quæ ultra Legata adhuc superest*, substantiâ Hæredem instituit universalem, *tunc* animus antegressam quamcunque m. c. Donationem revocandi *præsumitur*. *num.* 668. *& sqq.*

Si præsertim hæc verbis universalibus *facta institutio etiam sit* geminata. *num.* 672.

Donatio m. causa, *de qua hic Qr.* potissimam partem bonorum Donatoris *complecti videtur*. *num.* 674.

Fideicommissum *etiam* Partis hæreditatis *jure* universalis *Fidcicommissi censetur*. *num.* 675.

Donatio m. c. *qua quis* omnia Bona paterna & materna *alicui donat*, *& ipsa videtur* universalis. *num.* 676.

A juribus Fideicommissi ad m. c. Donationem *valida fit illatio*. *num.* 677.

Donatio m. c. universalis *per* universalem Hæredis institutionem *pro* tacitè revocatâ *habetur*. *num.* 678.

Juxta depositionem unius Testis *B. Dn. Chiliarcha Testator* suæ Agnationis conservationem, *per sui ex Fratre unici Nepotis Institutionem*, pro scopo *habuit*. *num.* 679.

Conservatio Stemmatis sine opibus *ac divitiis obtineri non potest*. *num.* 680.

Per divitias Familiæ crescunt; sine illis sordescunt, *ac demùm* pereunt. *n.* 681.

Nobilitas sine facultatibus lubrica. *num.* 682.

Si Dn. B. Antonius Ignatius omnia Bona paterna & materna *suo* Dn. Patruo, *& modò illius* Cessionariæ præstare teneretur; ille Scopus *vix videtur* obtentu possibilis. *num.* 683.

Viri nobiles *& illustres pro illustris* sui Stemmatis conservatione *sollicitè vigilant*. *num.* 684.

Si Dn. B. Anton. Ignatius probare valeret, Bona Patruo donata nexu Fideicommissi agnatitii devincta, *tunc illorum* Donatio *omnimodò* nulla *esset*. *n.* 685.

Clerici, *tanquàm* ad statum connubialem, *& sic etiam ad* Stemmatis propagationem inhabiles, *an in* Fideicommisso Familiæ *succedere valeant*? *num.* 687.

Ad Revocationem mortis causa Donationis, *æquè ac Legatorum*, quinarius *duntaxat* Testium Numerus *requiritur*. *num.* 688.

Ad revocandam *talem Donationem* nuda Voluntas *seu Pœnitentia*, *modò* Testibus V. præsentibus *declarata*, *sufficiens est*. *num.* 692.

Etiamsi

Consilium Quadragesimum Quartum.

Etiamsi Decennium nondùm *fuerit* elapsum. *num.* 692.

Ademptio legatorum & m. c. donationum *æquè species est* supremæ Voluntatis, *quàm illorum Ordinatio. num.* 694.

Nihil tàm naturale est, quàm eô modô quodque dissolvi, *quo & fuit* colligatum. *num.* 695.

In omni ultima Voluntate, *exceptô* Testamento, Quinarius testium *requiritur* Numerus. *num.* 695.

In ademptione *tàm* m. c. Donationum, *quàm* legatorum, *æquè facilè* Fraudes *committi possunt, quàm* in illorum ordinatione. *num.* 696.

Si Testamentum, ante lapsum Decennii, nudis verbis, *coram VII. vel V.* duntaxat testibus revocetur, *tunc ipsa quidem* Hæredis institutio *per hanc revocationem, nec* ipso jure, *nec* ope exceptionis, convellitur: *Veruntamen* Legatariis *legata petentibus* exceptio doli *ea propter opponi potest. num.* 697.

Etiamsi voluntaria rei legatæ, *vel* m. c. donatæ Alienatio ipso jure sit nulla; *tamen etiam ex illa* validissima legati & m. c. Donationis ademptio *colligitur. num.* 700.

Decisio *hujus sextæ Quæstionis, quòd*, tametsi Testamentum *à Dn. Chiliarcha* perfectissimè conditum, *&* legaliter probatum *esset*; *tamen priùs ab ipso* cum Fratre celebrata m. c. Donatio, *in dubio, per illud*, haudquaquàm revocata *præsumi deberet. num.* 701. *& seq.*

Ipsius Soror & Cessionaria, *L. Domina Baronissa de Hornstein*, omnia utriusque Germani Bona, paterna & materna, *à Fratre Commendatore cessa, justissimè exigit. num.* 703.

Non obstante, quòd Ipsa paternæ & maternæ Successioni renunciaverit. *num.* 705.

Talis Renunciatrix suis Fratribus *ex* testamento, *& ab* intestato succedere *potest, licet alia nulla, quàm* à Patre profecta Bona *reliquant. num.* 707.

Sed & ipsa à Fratribus hæres institui, *alioque quocunque, tùm* universali, *tùm* particulari titulo, ad Bona à se renunciata vocari *potest. num* 708.

Si Renunciatio in manus ipsorum Fratrum *sit facta, Soror benè* ab illis ad renunciata vocari *potest. num.* 709.

Si Filia in gratiam suorum Fratrum ità renunciaverit, ut, si illos contingat sine Filiis decedere, sibi ad sua jura redire *liceret, tunc* Unô illorum sine Masculis moriente *ipsa statim ad Bona à se renunciata*, pro rata istius Fratris, *admittitur. num.* 710. *& seq.*

Ista Cessio paterni & materni juris hæreditarii *absoluta &* simplex Donatio *videtur. num.* 712.

Et proindè, ceu Summam 500. solidorum multùm excedens, *propter* judicialis Insinuationis defectum, *nulla. num.* 713.

Etiam lucrosa Actionum Cessio, *si illarum* Objectum istam Summam excedat, Insinuatione *opus habet. num.* 714.

Donationes *non solùm* à modernis Imperii Principibus; *verùm etiam* à Baronibus & immediatis Nobilibus *factæ, sine judiciali insinuatione subsistunt. num.* 715.

Imperator vocatur der oberste Fürst. *num.* 716.

Jure Civili *solus* Imperator *hoc præcipuum habet, ut* Donationes ab ipso factæ nulla indigeant insinuatione. *num.* 717.

Sed Hodiè obtinet dicta Extensio; cùm & Nobiles & Barones immediati in suis territoriis tantundem juris habeant, ac Imperator in toto Imperio. num. 718. *& seq.*

Magnificum, liberalem & munificum *esse*, gloria Regum & Principum, & laus Nobilium haud ultima *est. num.* 720.

Etiam illustrium personarum Tutores & Curatores, *absque autoritate &* decreto Magistratûs, donare *possunt. num.* 721.

Tales

Tales Personæ *benè* simùl Donator, & Judex insinuationis esse *possunt*, *num.* 723.

Principes, Comites, Barones, & immediatos Imperii Nobiles *etiam* immensas donationes apud seipsos confirmare valere, *autor est Tabor. num.* 724.

Adferuntur Rationes *ex eodem Tabore. num.* 725.

Renunciationes Filiarum illustrium *nulla judiciali egent* insinuatione. *num.* 726.

Licet etiam illæ, si sint translativæ Juris hæreditarii, *Filiabus jam* delati, *vel* adhuc deferendi, veræ *sint* Cessiones. *num.* 727.

Eo ipso, dùm Filia illustris renunciat, *etiam* adit *paternam, vel aliam cui renunciat*, hæreditatem, *&* aditam cedit. *num.* 728. *& seq.*

Dominus Antonius Ignatius de Grammont hanc exceptionem, *quòd ista Cessio sit excessiva, in Actis nec* allegavit, *nec* opponere potest. *num.* 730.

Si hæc Cessio, *in quantum est excessiva, ob* defectum Insinuationis, nulla foret, *hoc non Domino Baroni Antonio Ignatio; sed Dn.* Commendatoris testamentariis, vel legitimis Hæredibus solis proficeret. *num.* 732.

Nemo, *agendo, vel excipiendo*, alieno jure niti, *vel uti potest. num.* 734.

Hæc Cessio tanto citiùs, omissâ quantumvis insinuatione, ex eo subsistit, quia Cessionaria spem proximam habuit *partim* Bona sibi cessa jure proprio repetendi, *partim ex* testamento, *vel ab* intestato *suo* Fratri succedendi. *num.* 735. *& seq.*

Donatio proximis Cognatis *facta in modum* anticipatæ Successionis *facta videtur, &* juxta hanc regulanda *venit. num.* 737.

Lex ipsa *præsumit, quòd* Donator *mortis causa Testamentum, post Donationem, conficiens, potiùs* Hæredem *à se institutum* ad ea, quæ ipse Donatario promisit, adimplenda adstringere, *quàm* donationem in illum collatam revocare voluisse *censeri debeat. num.* 738.

Adducuntur tùm Textus, *tùm* famigeratissimæ autoritates, *pro statuminanda hac ipsa* legali præsumptione. *num.* 739. *& seqq.*

Omnes Commentatores, Decisionistæ, & Consultatores intrepidè definiunt, quòd per institutionem Hæredis universalis, *sive* in universis Bonis, *antegressa* Donatio mortis causa pro revocata haberi non debeat. *num.* 741. *& seq.*

Generalis institutio in bonis universis *non trahenda est ad* Bona, non duratura in Testatoris hæreditate, *etiamsi* de illis disponere potuisset. *num.* 744.

Hujus generis *etiam* m. c. donata *communissimè reputantur. num.* 744.

In ambiguo *non credendum*, Testatorem id, quod alias solenniter promisit, revocare voluisse, *licet id* revocandi facultatem *habuerit. num.* 745.

Prout in toto jure Generi per Speciem derogatur; *sic &* universalis Hæredis institutioni *per* mortis causa Donationem, *adhibitis Solennibus*, specialiter factam. *num.* 746.

Donatio mortis causa dilectissimo Fratri *facta, ob ipsam hanc* Sanguinis necessitudinem, tanto minùs revocata præsumi debet. *num.* 747.

Sanguinis conjunctio, *&* dilectio Legatarii *præsumere faciunt, ut ex* voluntaria rei legatæ Alienatione legatum, *contra Regulam*, non ademptum *censeatur. num.* 748.

Consilium Quadragesimum Quartum.

Inter personas arcto cognationis *vinculo junctas*, *contra Regulam*, facilius *quàm in aliis quibusvis*, præsumitur Donatio. *num.* 749.

Quanto propinquior *inter talem præsumptum Donatarium & Donantem intercedit* Conjunctio, *tanto etiam* major & fortior præsumptio Donationis exindè intelligitur. *num.* 750.

Eademque ratione etiam solennis, *ex* fraterna pietate *facta*, *ejusdemque* reciprocæ, *&* remuneratoriæ *Donationis*, non expressè *revocatæ*, Revocatio tanto difficiliùs præsumenda. *num.* 751.

Donatio Q. *non mera & simplex; sed simùl &* reciproca *&* remuneratoria *donatio est; ut specificè ostenditur. num.* 752.

Reciprocatio *&* Remuneratio, *cum* cæteris Circumstantiis *hîc concurrentibus*, pro non-revocatione *hujus Donationis tamdiu militant*, donec Animus revocandi manifestè probetur. *num.* 753. *& seq.*

Hic Animus tanto minùs *in defuncto Donatore ideò* præsumendus, *quia ille* adhuc penultimo die *ante suum decessum* omninò intestatus decedere voluit; *&* ab uno ex Testibus *testamentariis*, *ab ipsius Donatoris* Domesticis subornatô, jamjàm moribundus, *per* immodicas *& illicitas, per* totum Bihorium *continuatas*, instigationes, tandem permotus *fuit*, *ut aliquam informem Voluntatem conficeret. num.* 755. *& seq.*

Qui tamdiu instantibus & continuatis instigationibus nolens-volens tandem cedit, *ut aliquid quomodocunque dispon.ret*, *de hoc* sub nullo colore *dici potest*, *quòd etiam* dilectissimo suo Germano, reciprocè, solenniter, *&* remuneratoriè, *potissimam partem* de Bonis, ab ipso illo Germano profectis, *factam Donationem* ingratissimè revocandi *animum habuerit. num.* 757.

Hæc Revocatio, sine summa *erga* Fratrem, *à quo mortis causa Donans* potissimam partem *bonorum eidem* mortis causa *donatorum*, ex absoluta *atque* irrevocabili donatione, paulo ante acceperat, ingratitudine *fieri non potuisset. num.* 758.

Remota ab omni verisimilitudine, *in dubio*, *nec* attendi, *nec* præsumi, *vel* credi *debent. num.* 759.

Vitiô ingratitudinis nihil detestabilius; *quæ proindè* in dubio nullatenùs præsumenda. *num.* 760.

Quo majorem hæc m.c. Donatio Summam *continuit*, tanto etiam majorem, in eadem revocanda, sollicitudinem *Donator habuisse intelligi debet. num.* 761.

Si Donator reverà hanc mortis causa Donationem revocandi animum *habuisset*, non opus fuisset, *ut ad hoc ab ipsius* Domesticis *subornatus &* specialissimè vocatus Pastor, *per* integrum Bihorium, *ad conficiendum qualecunque Testamentum*, *multis* suggestionibus, suasionibus, instigationibus, *cum tanta cura ipsum* sollicitàsset; *sed* omnia facillima & planissima *fuissent. num.* 762.

Consanguineos in pari gradu *positos omnia* prudentum responsa, *&* Lex ipsa naturæ successores faciunt. *num.* 763.

Quanto majus *in quavis re* periculum *subest*, *tanta etiam* majori opus est cautione. *num.* 764.

Hanc

Consilium Quadragesimum Quartum.

Hanc regulàm ipsa Ratio naturális omnes homines edocet. *num.* 763.

Et dehinc tanto minùs de Dn. Chiliarcha præsumi debet, quòd, si ipse revera hanc insignem suo Fratri factam donationem revocare voluisset, ipse specialissimam Rei tanti momenti & ponderis mentionem *non facturus fuisset. num. 765.*

Qui Testamentum, *vel* aliam supremam Voluntatem antehàc ordinârunt, *ad amputandas omnes dubitationes* illam specialissimè revocare solent. *num. 766.*

Ex hac ipsa Consuetudine *nova oritur* præsumptio, *quòd, si Dn. Chiliarcha hanc suo Germano factam remuneratoriam Donationem* verè revocandi animum *habuisset, ipse pariter* disertissimè hanc suam Voluntatem expressurus fuisset. *num. 767.*

Consueta fieri, in dubio, facta esse Lex ipsa præsumit. *num. 768.*

Ex fieri consuetis fortissima & optima prosascitur præsumptio. *num. 769.*

Mortis causa donator *si* in Testamento, *quod posteà conficit*, non expressè illam revocet, *communissimæ huic* Regulæ, *quòd antegressa mortis causa Donatio, per subsequentem universalis Hæredis institutionem, haudquaquàm revocata censeri debeat,* se conformare voluisse censendus. *num. 770.*

Si vivente adhuc & sciente Testatore aliquid contingat, *quod ipsum* meritò ad jam conditi Testamenti mutationem incitare potuisset; *ipse verò jam disposita* immutata relinquat, *tunc ipse* multo magis in eadem voluntate perstitisse præsumitur. *num. 771.*

Qui suum Testamentum mutare potuit, & non mutavit, *videtur illud* approbare. *num. 772.*

Animus non revocandi *factam Donationem, etiam ex eo, tanto clariùs elucescit, quòd Dn. Chiliarcha, nec* in ipso Testamento, *nec* extra illud, *etiam* erga illum Testem, *qui*, per integrum Bihorium, *ad condendum Testamentum ipsum* sollicitavit *& instigavit, de illa cassanda vel revocanda* ullum verbulum protulerit. *num. 773.*

Mutatio, in dubio, non debet præsumi. *num. 775.*

Nec Abrogatio. *num. 776.*

Mutatio est Accidens, qualia non præsumuntur. *num. 777.*

Hæc Regula *tàm in* supremis Voluntatibus, *quàm in* omnibus negotiis inter vivos *attenditur. num. 778.*

Etiam quoad illa, quæ ex intervallo, *imò etiam* post longi temporis decursum *fiunt. num. 779.*

Quicunque dicit, legitimè conditam dispositionem ex postfacto mutatam, hanc mutationem probare *tenetur. num. 780.*

Si ei, qui maximam *vel* majorem bonorum partem mortis causa donavit, *posteà* Liberi nascantur, *eidem* Remedium Legis 8. Cod. de revoc. donat. *ex eo, non competit, quia* liberam facultatem habet factam donationem pro arbitrio revocandi. *num. 781.*

In libero *illius, qui* rem maximi momenti inter vivos donavit, arbitrio *residet, an, post* Liberorum supervenientiam, Remedio dictæ Legis 8. uti velit, *nec ne? num. 782.*

Multoque magis hoc à libertimo mortis causa Donatoris arbitrio dependet, *utrum talem donationem* in manibus Donatarii relinquere, *vel ab illo* repetere *malit? num. 783.*

Quodsi, tali in casu, *Donatio* inter vivos, *vel* mortis causa, non apertè revocetur, *tunc* contraria Voluntas Donatario eandem in perpetuum relinquendi, *jure indè colligitur. num. 784.*

Si ei,

Consilium Quadragesimum Quartum.

Si eì, quì (ut in casu proposito) omnia sua paterna & materna Bona *alicui donavit, postea* Liberi nascantur, *&, post hanc illorum nativitatem, ab ipso quidem* Testamentum condatur, *in quo* universalem Hæredem *instituit; sed* nulla illius Donationis, *quòd eandem revocatam velit*, mentio *injiciatur, tunc* Donatio haudquaquàm *ex dicta Causa, Liberorum videlicet superveni-entiæ*, revocata *censetur. num.* 785.

Multo igitur minùs hujusmodi Donatio, *qualis nempe hæc est*, Remuneratoria, *erga* Fratrem charissimum *&* beneficentissimum, *ac potissimam partem* de Bonis, ab ipso illo Fratre, *paulo ante*, inter vivos, simpliciter donatis, Reciprocè *&* Solenniter *facta*, non concurrente tali Causâ impulsivâ, *qualis est* Liberorum Supervenientia, *ex solâ* Testamenti, *in quô* nulla omninò ejus mentio *fit*, ordinatione *pro* tacitè revocatâ *haberi debet. num.* 786.

Respondetur ad præmissas Rationes dubitandi. *num.* 787.

Per posterius Testamentum *ritè confectum* priùs conditum rumpitur. *Sed quòd etiam* antegressa mortis causa Donatio per subsequens Testamentum revocata *censenda sit, hoc est, de quo Qr. num.* 788.

Donatio mortis causa *&* Legatum *adhuc in* compluribus Juris articulis differunt. *num.* 789.

Ab hoc, quòd prius Testamentum, per posterius *perfectum*, ipso jure revocetur, *ad hoc, quod etiam* priùs facta solennis mortis causa Donatio, *per* subsequens Testamentum, *nullam prorsùs illius mentionem injiciens*, revocata *censenda sit, non V.C. num.* 790.

Nullus Paganus cum duobus testamentis *decedere potest. num.* 791.

Prius testamentum *per* posterius *rumpitur, licet* nulla illius in hoc mentio fiat. *num.* 792.

Etiam Paganus *cum* Testamento & pluribus mortis causa Donationibus, *aquè ac etiam* cum Testamento & pluribus Codicillis, præcedentibus, vel sequentibus, *decedere potest. num.* 793.

Codicilli, *etiam* plures, *nisi in* Testamento posteà condito expressis verbis revocati *probentur, pro* tacitè confirmatis *haberi debent. num.* 794.

Si quis primò tantùm Codicillos conficiat, *& multa in illis* Legata *relinquat, vel* particularia Fideicommissa; *deindè verò etiam* Testamentum *sequatur*; *in quo* nulla illorum *vel* Fideicommissorum mentio *injiciatur, tunc hæc per tale subsequens testamentum* pro revocatis nullatenùs habentur; *etiamsi* Pars bonorum, *vel* hæreditatis *codicillis in tali legato contineatur. num.* 795.

Utrum idem dicendum sit de Fideicommisso universali *in* primùm factis Codicillis *relicto, si etiam* illius in sequente testamento nulla mentio fiat? *num.* 796.

Negativè *hoc decidit* Antonius Faber. *num.* 800.

Affirmativam *fluctuanter propugnat* Bachovius; *sed* positivè *Domini* JCti Argentoratenses. *num.* 801. *&* 802.

Horum sententia *haud obscurè probatur per* §. 1. Inst. de Codicill. *num.* 797. *& seqq.*

Ex

Consilium Quadragesimum Quartum.

Ex hoc solo, quòd demùm post Codicillorum ordinationem testamentum conficitur, *non præsumitur* testator à voluntate codicillis declaratâ voluisse recedere. *num. 799.*

Idem est, si Legata, *vel* Fideicommissa, *præsentibus quinque testibus*, inter Amicos, *vel* in Epistola *primùm relicta*, in sequente Testamento non expressè revocentur. *num. 804.*

Idem igitur etiam de antegressa m. c. Donatione, *ceu legatis exæquatâ*, *judicium ferendum. num. 805.*

Dictus paragraphus I. Inst. de codicill. ad totam sextam Quæstionem decidendam solitariè sufficit. *num. 806.*

Si etiam Legata & Fideicommissa, *quibus etiam* insignis Portio Bonorum, *vel* Hæreditatis *alicui relicta*, per subsequens Testamentum non censentur revocata, *quidni idem quoque de antecedente* m. c. Donatione magnæ partis bonorum *judicium feratur? num. 807.*

Legata in Codicillis, *vel* Epistolis antecedentibus *relicta semper in* Testamento subsequuto confirmata *censentur. num. 808.*

In ambiguo Voluntatis perseverantia *præsumitur. num. 809.*

Quicquid obtinet in Legatis, *etiam obtinet in* mortis causa Donationibus. *num. 812.*

Donationes mortis causa etiam *in* Codicillis *relinqui possunt. num. 813.*

Universalis hæredis Institutio, *sub* verbis geminatis *facta, utrum* ad revocandam m. c. Donationem *sufficiens sit? num.* 815.

In proposito deficit juridicè & propriè sic dicta Geminatio. *num. 818. & seq.*

Ad Geminationis effectus *fundandos necesse est, ut illa* fiat ex intervallo. *num. 820.*

Utrum universalis m. c. Donatio *per* universalem Hæredis institutionem *revocetur? num. 821.*

Negatur, in substrato, universalis mortis causa Donatio. *num. 825.*

Negativa hæc demonstratur. *num. 826.*

Universalis Donatio *illa demùm vocatur, qua quis* omnia sua Bona, præsentia & futura, *alicui donat. num. 828.*

Non entis nullæ sunt affectiones. *num. 830.*

Fdeicommissum universale *etiam illud vocatur, quando aliquis* Partem hæreditatis restituere *rogatur. num. 832.*

Etiam talis saltem Pars Hæreditatis fideicommissaria Hæreditas *vocatur. num. 833.*

Si quis Tertii alicujus Hæreditatem, sibi delatam, *jure Fideicommissi*, alteri jubeat restituere, *hoc non universale; sed* particulare *est Fideicommissum. num. 834.*

Objectum Senatusconsulti Trebelliani *sola* universalia *Fideicommissa constituunt. num. 835.*

Tota Hæreditas alicujus Tertii *ab Hærede, cui relicta, alii* legari *potest. num. 836.*

Donatio mortis causa, *quâ* integræ portiones paternæ & maternæ hæreditatis *alicui donantur*, non est universalis *sive universorum bonorum Donatio. num. 837.*

Si quis legitimis sui Filii impuberis Hæredibus injungat, *ut, si Filius in impubere ætate decesserit*, ipsi suam (*Patris nempe*) Hæreditatem pauperibus restituant, *hoc non universale; sed* particulare *saltem Fdeicommissum reputatur. num. 838.*

Donatio etiam omnium paternorum & maternorum bonorum non est universalis; *sed particularis; quod ex egregia &* his ipsis in terminis conceptâ Andreoli decisione *plenius stataminatur. num. 839. & seqq.*

Consilium Quadragesimum Quartum.

Complures DDres intrepidè definiunt, quòd, tametsi Testator ità loquatur: Cassans & irritans omne Testamentum & quamlibet aliam ultimam Voluntatem; *tamen* mortis causa Donatio pro revocata haberi non debear. *num.* 844.

De hoc, quòd Testator, per sui ex Fratre unici Nepotis Antonii Ignatii universalem Institutionem, sui Stemmatis Masculini Propagationem *præcisè intenderit, nullus Testium quidquam dixit, excepto uno. num. 845.*

Unicus testis, nullius testis, etiamsi in magna, clericali, *vel* seculari dignitate *sit positus. num. 846. & seq.*

Testis extra Articulos & Adversarii Interrogatoria *testimonium perhibens nullam fidem meretur. num. 848.*

Testes tantùm quoad Articulos & Interrogatoria jurati *censentur. num.* 849.

Ab hoc unico Teste, de quo hic Qr. perhibitum testimonium etiam ideò nullum *est, quia ipse* à Domesticis Domini Testatoris, ad hoc, ut illum ad condendum testamentum disponeret, *specialiter* vocatus *& subornatus*, per integrum Bihorium *continuatas* sollicitationes & instigationes tamdiu applicuit, *donec illum* vel tandem ad erigendum testamentum commoverit *num. 850.*

Portò huic testimonio etiam illud adversatur, quòd alius Testis *dicit*, se semper de hoc persuasum fuisse, *quòd etiam Domini* Antonii Ignatii Sorores unà cum ipso ad successionem vocatæ *sint. num. 851.*

Si Dominus Chiliarcha suæ Agnaticnis propagationem per Anton. Ignatium tàm enixè, serìò, & verè intendisset, *planè non est credibile, quòd ipse* ad ultimum ferè spiritum cunctatus, *neque* aliter testamentum *facturus fuerit*, quàm à Domino Pastore, *ab Ipsius* Domesticis *ad hoc* subornato, multus persuasionibus vel tandem permotus. *num. 852.*

Et si ista Intentio veritate nitatur, quomodò fieri potuisset, ut Ipse jam tunc, cùm ille Pastor ipsum inviseret, in vitæ extremo periculo *constitutus*, varias *ab illo* suggestas Rationes, *atque* Persuasiones, *per* integrum Bihorium *continuatas, tamen* insuper habuerit, *donec* Tandem, *pertæsus tàm immoderatarum sollicitationum*, ad erigendum Testamentum persuasus *fuerit. num.* 853.

Expenduntur *denuò* istius Testis *& Sollicitatoris* formalia verba. *num.* 854.

Qui hunc *sibi* scopum *& finem propesuit, ut* ex omnibus Agnatis unum solum sui Stemmatis Propagatorem & Hæredem ex asse, *hoc fine*, scriberet, *ut Familia per ipsum in majori splendore conservari valeret, ille* suæ Voluntatis ordinationem non ad novissima suæ vitæ momenta *differre voluisse censeri debet. num.* 855.

Qui unum solum *ex suis Agnatis, tanquàm* Propagatorem *suæ Agnationis*, in oculis *habet, suaq;* universa Bona, *etiam* Fratri jam anteà mortis causa donata, *soli assignare cupit, ille planè* non expectat, *ut à suis* Domesticis, *demùm*, per alium, *ad* Testamenti *confectionem* excitetur, urgeatur, & sollicitetur. *num.* 856.

Qui etiam Fratri m. c. donata, *& potissimam partem* ab ipso *hoc* fratre sibiipsi donata *Bona, cum* ingratitudine, *ei rursùs* adimere, *&* alii illa relinquere *intendit, ille*, jam Morti proximus, *ut hanc* suam Voluntatem *coram legitimo Testium Numero* expressè declarare potuit, *omnem* moram *abrumpit. num.* 857.

Neque patitur, ut sibi dilectus Presbyter varii generis Rationes, *&* Persuasoria operosè conquirat *quibus Ipsum* ad condendum testamentum movere, *per* integrum Bihorium, *omnibus viribus eniti necesse habeat. n.* 858.

Neque adeò moræ patientem *se præbet, ut jamjàm* Morbundus, *totum illud*

illud Bihorium, *sine* ulla Voluntatis, quòd testamentum conficere velit, significatione, elabi patiatur. *num.* 859.

Sed summa cum cura instantissimè ipse urget, *ut* Notarius & Testes *ad actum testandi* quàm celerrimè convocentur. *num.* 860.

Inculcantur denuò formalia verba, *quibus Pastor in L.* Testamentum *quæstionis, post* totius Bihorii sollicitationes, *tandem conciliavit. num.* 861.

Et ex illis demonstratur, quòd non aliud de illo judicium ferri possit, quàm quòd per immodicas, *ceu* per integrum Bihorium *continuatas*, Sollicitationes, *contra jura* extortum, *hincq; penitùs* nullum *sit. num.* 862. *& seqq.*

Hoc verò, quòd Testator etiam mortis causa Donationem, suo Benefactori & germano Fratri *factam, cujus* nullam omninò mentionem *injecit*, per hoc ipsum Testamentum, extortum & nullum, *nec* legaliter probatum, revocare *voluerit*, *ceu & ipsum* nullatenùs probatum, *refellitur. num.* 866.

Non ità Familiæ conservationi favere *debemus*, *ut* ad alios *exindè* injustitia *redundet*, *vel* ingratitudo. *num.* 868.

Neque terminos ab ipso Testatore præscriptos transilire *debemus. num.* 869.

Quæ Testator non dixit, *cùm* facilè potuisset, *nostrum non est* supplere. *num.* 870.

Non adeò magnus Familiæ splendor *est*, *si* unus solus ditissimus *sit*, *&* cæteri omnes humi repere *cogantur. num.* 871.

Donatio mortis causa (*nisi* universalis *sit*) *per* subsequens Testamentum, *in quo* nulla illius mentio *facta*, haud præsumitur revocata. *num.* 872.

Admissâ etiam hâc Præsumptione, *quòd Dominus Chiliarcha, per* Nepotem ex fratre, suam Familiam propagare *voluerit*; *non tamen hinc sequitur, quòd* erga suum Fratrem ingratissimus esse, *eiq; factam* Donationem revocare *voluerit*; *sed quòd potiùs* illum scopum, quoad cætera sua Bona, *obtinere intenderit. num.* 874. *& seqq.*

Et si omninò etiam Bona suo Fratri mortis causa donata *in eundem Nepotem devolvere voluisset*, Fratrem Fideicommisso, *in casum*, *si etiam ipse moriturus esset*, quoad ipsa illa Bona, onerare *potuisset. num.* 873.

Demonstratur, quòd, si etiam hæc Donatio mortis causa pro indubiè revocatâ haberi deberet; tamen nihil hinc commodi ad Dominum Baron. Antonium Ignatium *redundare valeret. num.* 878.

Dn. Chiliarcha reverâ intestatus decessit, *hincq;* ejus Hæreditas, *etiam* connumeratis Bonis Fratri ipsius mortis causa donatis, *inter* omnes Ipsius Hæredes legitimos, *in* stirpes *dividenda, demùmq;* ex una Stirpali Portione, Dn. B. Antonio Ignatio sua portio virilis *assignanda veniret, si reverâ hæc Donatio pro revocatâ habenda esset num.* 879 *& seq*

Quòd paterna & materna, *à Fratre Fratri* donata, Bona *nullo* Fideicommissi agnatitii nexu *devincta sint*; *per* judicialem Confessionem *probatur. num.* 881.

Talis Confessio omnes alias probationes, *etiam* Præsumptionem juris & de jure vincit; *ipsa verò per* nullam contrariam probationem infringitur. *num.* 881.

Etiam B. Dn. Commendator, *non obstante hôc suô* Sacri Ordinis charactere, *bonorum* feudali *&* fideicommissi familiaris nexu *devinctorum* capax *fuit. num.* 883.

Monachi, Religiosi, & Clerici regulares ad talia Bona non admittuntur. *num.* 884.

Benè tamen Seculares, *ut Canonici, & similes*: *Itemq;* Equites Hierosolymitani, Teutonici, *& alii. num.* 886.

Consilium Quadrageſimum Quartum.

Hîc non Qr. de eo : Vtrum Dn. Chiliarcha ſuo Fratri factam mortis cauſa Donationem, *coram* quinque ſaltem Teſtibus, *revocare* valuerit ; *ſed de hoc* : An voluerit? *num.* 888.

Id quod equidem Circumſtantiæ *hîc concurrentes credere non patiuntur. num.* 889.

Demonſtratur, non adeſſe quinque Teſtium habilium & non ſuſpectorum *Depoſitiones. num.* 890.

Et quòd etiam hi reliqui quatuor Teſtes in ſuis teſtimoniis non ità concordent, *ut in* Diſpoſitione nuncupativa probandâ *requiritur. num.* 891.

Porrò hæc Revocatio, *ſi etiam* pleniſſimè probata *eſſet*, eâdem Nullitate, *quâ etiam totum Teſtamentum, laboraret. num.* 892.

Repetitur denuò, quòd, ſi iſta Donatio verè & expreſſiſſimè revocata eſſet; *tamen* nihil inde commodi ad Dominum Antonium Ignatium pervenire poſſet. *num.* 894. *& ſeq.*

Inquiritur ; *Annon B. Dn.* Commendator iſtam Revocationem ſibi à Fratre factæ Donationis, *tanquàm validam, agnoverit ? num.* 897.

Evincitur Negativa. num. 898.

Particula, Quaſi, *regulariter*, nota eſt improprietatis. *num.* 899.

Dn. Commendator expreſsè negavit, *quòd iſta* Revocatio *à Fratre* ſit facta, *vel* validè *facta. num.* 900.

Confeſſio *nec* Jus, *nec* Naturam recipiens, nullius momenti *eſt. num.* 902. *& ſeq.*

Concluſio totius Reſponſi. *num.* 905.

CONSILIUM QUADRAGESIMUM QUINTUM.

DE Infanticidio in Partu quinquemeſtri, *& proindè* adhuc immaturo commiſſo, *ſelectior diſquiſitio.*

Præmittitur Facti Species *à num. 1. usque ad num. 48.*

Demonſtratur, Torturæ *in caſu propoſito nullum locum competere. num. 48.*

Utrum Corpus Delicti, *in talibus caſibus*, neceſſariam certitudinem *ferè conſequi valeat ? num. 49.*

Solum ſeptimummenſem, *ad* Partum vitalem *in has auras edendum, aptum judicant Hippocrates, Avicenna, Galenus, horumque aſſeclæ ; non etiam* Sextum, *multoque minùs* Quintum. *num.* 50.

Eidemque ſententiæ etiam Philoſophi *&* Jureconſulti *ſuum calculum addidére. num. 52. & ſeq.*

Paulus Zacchias *Partum* ſemeſtrem *&* quinquemeſtrem *vel* abortivos, *vel* non natos *habendos dicit. num. 54.*

Autoritas Ariſtotelis, Hippocratis, *cum cæteris*, *non tanta eſt*, *ut non* cedere *cogatur* Rationi, *&* recentiori Experientiæ. *num. 55.*

Partus ſemeſtres *&* quinquemeſtres *non minùs* vitales *eſſe, quàm* ſeptimeſtres, *probat* Experientia, *tametſi* rarior. *num. 56.*

Avicenna Semeſtrem *vidit* vitalem. *Alii etiam* quinquemeſtres. *num. 58.*

Horumque nonnulli etiam plures in annos ſuam vitam protraxerunt. *num. 60.*

Infertur ex his, quòd Corpus Delicti, in Caſu propoſito, *ad ſufficientiam* probatum *videatur. num. 61.*

Adducuntur Rationes *&* Circumſtantiæ, *ex quibus etiam* criminis Infanticidii Formale *in propoſito ſatis patere videtur. à num. 62. usque ad num 69.*

Peritorum in arte Phyſico-Medica jurato judicio *de Partûs editi* Vitalitate, *vel non-vitalitate, in dubio, credendum. num. 69.*

Consilium Quadragesimum Quintum.

In tali casu, quando Partus immaturus, *& imperfectus, oculis Judicis subjicitur, ex hoc solo,* daß daſſelbe / den Gliedern nach / Glidmäßig / und ſonſten vollſtändig vor augen ligt / Corpus delicti Infanticidii non redditur certum. *num. 70.*

Partum dicens abortivum *hoc probare tenetur. num. 72.*

Verùm iſta Probatio *hôc ipsô Judici facta videtur, ſi probetur, quòd Partus* ſexto menſe ſit editus. *num. 73.*

Ante ſeptimum menſem natus, *Juris diſpoſitione,* abortivus *præſumitur. num. 74.*

Incluſio unius Temporis continet alterius Excluſionem. *num. 75.*

Ante ſeptimum menſem *Mater Partum potiùs* ejeciſſe *dicitur, quàm* emiſiſſe. *num. 77.*

Partus tempore immaturo *in lucem editus, ſic, ut ſecundum* communem Naturæ curſum diu vivere nequeat, *in dubio, pro* non nato, *vel* mortuo nato, *vel* abortivo, *à DDbus reputatur. num. 78.*

Quando probatur, Infantem eſſe articulatum, *& ſua* diſtincta membra *habere, tunc* pro vita illius *inſignis exindè præſumptio oritur. num. 79.*

Hæc Q. A quo tempore Partus, *in utero materno conceptus,* vitalis evadat? *arbitrio prudentum relinqui debet. num. 80.*

Ex eo, ſi Partus in utero formatus, & diſtincta membra *habeat,* pro Vitalitate *ejus concludere debemus. d. num. 80.*

Quot Dies ad Partum in utero formandum *neceſſarii ſint? valdè variè Philoſophi, Jurisconſulti, & Medici ſentiunt. num. 81.*

Ex principiis phyſicis *Partus confeſtim,* ex primo momento Conceptionis, animatus *&* vitalis *eſt. num. 83.*

In primis diebus, hebdomadibus, *vel* menſibus *à Conceptione* nulla certa *& in ſenſus incurrentia* Signa Vitalitatis *monſtrari poſſunt. num. 84.*

Applicantur hæc omnia Partui quinquemeſtri, *quòd ille,* in dubio, *cen* immaturus, *& imperfectus,* pro non vitali *haberi debeat. num. 85. & ſeq.*

Pro vitalitate recens-editi Partûs *omnia Jura præſumunt. num. 87.*

Matri, *ſe illum* mortuum *in lucem* edidiſſe, *dicenti nulla fides habetur. n. 88.*

Verùm iſta Præſumptio in ſolis maturis Partubus *procedit. num. 89.*

Qui talem Partum vivum natum aſſeverat, *hoc* probare *tenetur. n. 91.*

In Foro interno *ſemper* tutior via *eligi debet, & propterea* Partus præſumitur animatus. *num. 92.*

Hoc, ut Partus quinquemeſtris vivus *naſcatur, in cenſum* ratò contingentium *referendum. num 93.*

Quæ rariùs contingunt, *in dubio* nunquàm præſumi *debent. num. 94.*

An in caſu, quando Partus quinto menſe *eſt editus, illius* Parentes à præſumptione præmaturi concubitûs immunes ſint? *num. 95.*

Quia Partus quinquemeſtris, in dubio, non vivus natus *præſumitur, de* Corpore delicti, *ex* ſola illius commonſtratione *conſtare non poteſt. num. 96.*

Et dehinc nec Torturæ *locus patefit. num. 97.*

Tortura *omni* corporali pœnâ gravior *reputatur. num. 98.*

Præſumptio Juris *onus* probandi *in* adverſam Partem *rejicit. num. 100.*

Per probationem Partûs vitalitatis *demùm* Corpus delicti *ſuam accipit certitudinem. num. 101.*

Probatâ *demùm* Partûs Vitalitate Præſumptio *intrat, quòd ille* doloſè à matre occiſus ſit. *num. 102.*

Sine probatione hâc nunquàm certi *eſſe poſſumus, vel tutò credere, quòd* Partus, vivus, *in hanc lucem prodierit,* ſuâque vitâ, *dolo malo,* à matre privatus *fuerit. n. 103.*

De Corpore Delicti *non ſolùm ad effectum* dictandæ Pœnæ, *maximè* capitalis; *verùm etiam ad effectum* decernendæ Torturæ *conſtare oportet. num. 104.*

Consilium Quadragesimum Quintum.

Tortura *non ad* Facti liquidationem; *sed, si de illo Judici jam constet*, ad extorquendam *Personæ de aliquo Crimine suspectæ* Confessionem *decerni debet. num. 105.*

Nemo tutò asserere *potest, vel ipsemet credere, quòd* Partus præmaturus & imperfectus, *in lucem hanc* vivus reverà sit editus. *num. 107.*

Cum istis Regulis malè cohæret *hæc Quorundam assertio, quòd tali in casu* non *quidem* Culei; *benè tamen* Gladii Pœna obtineat. *num.* 108. *& seqq.*

Excutitur præprimis doctrina Carpzovii, Q. crimin. 11. num. 37. usque ad num. 43. *hic num. 110. & seqq.*

Declaratur hæc assertio, quòd non nisi in illis casibus obtineat, quando Mater talis Partûs ipsa fatetur, quòd ille vivus in orbem prodierit. *num. 115.*

In talibus casibus *benè* Pœnæ Gladii, *in locis, ubi* Culei pœna ordinariè *in crimine Parricidii obtinet, dictari potest. num.* 117.

Qualis talibus in casibus in Ducatu VVürtembergico Pœna dictari posset? n. 118.

In Casu proposito *adferuntur* Rationes, *quare* Tortura *non possit decerni? num. 119. & seqq.*

Tametsi alicui libera facultas, nullâ Solennitate servata in causis criminalibus procedendi *concessa sit; tamen semper* hæc Conditio, *dummodò* de corpore delicti constet, *subintelligi debet. num. 124.*

Laudantur DDres, *eandem sententiam, quòd*, si Partus immaturus, *verbi grat.* quinquemestris, mortuus reperiatur, *Pœna* ultimi supplicii *locum non habeat. num. 125. & seqq.*

Præcipuè notabilis Senatûs Pedemontani Decisio *apud Tessaurum. num.* 128.

Ob crimen procurati Abortûs *pœna* ultimi supplicii *non aliter obtinet, quàm si* Partus certo abactus certò vitalis *fuerit &* animatus. *num. 132.*

De Vitalitate *Partûs abacti* ante decursum XX. Septimanarum, *seu plenorum quinque mensium constare non potest. num. 133.*

Partus quidem confestim à primo suæ conceptionis momento verè animatus & vitalis *est; verùm de hac ejus Vitalitate priùs* nec Matri constare *potest, quàm* integri V. Menses elapsi *fuerint. num. 134.*

De irrogando ultimo supplicio *non aliter quæri potest, quàm si* absolutam de Corpore delicti certitudinem *habeamus. num. 130.*

Utrum dimidium gesti Uteri Tempus, ubivis locorum, *quoad crimen* procurati abortûs, receptum *sit? num. 135.*

Aliud est, Abortum facere, *seu procurare, & aliud,* pati. *num.* 137.

Partus abactus *longè* certiùs *& facilius* vitalis fuisse præsumi *potest, quàm* immaturus ex Utero ejectus. *num.* 138.

Pœna fustigationis Morti proxima. *num. 139.*

Adducuntur Rationes, *propter quas, in substrato*, nec Fustigationis pœnæ *locus patescat. num. 140. & seqq.*

Subnectitur Sententia. *num. 152.*

CONSILIUM QUADRAGESIMUM SEXTUM.

DE Crimine Assassinii, per Venenum attentati, & ad actum proximum perducti, *sollicita dispectio.*

Præmittitur Facti Species, *à num. 1. usque ad num. 82.*

Veneficii Crimen *in censum Criminum* atrocissimorum *communissimè refertur. num. 83.*

Plus *est, aliquem* veneno, *quàm* Gladiô interimere. *num. 84.*

Assassinii Crimen plusquàm atrocissimum & horrendissimum *à DDbus appellatur. num. 85.*

Consilium Quadragesimum Sextum.

Hoc crimen tanto scævius & sævius, *quanto* occultius, *eoque* occultius, *quò* sceleratius, *ac tanto* sceleratius, *quanto* occultius. *num. 86.*

In proposito tria atrocissima Crimina *videntur* concurrere, *nempe primò* Veneficii, *secundò* Assassinii, *tertiò* Latrocinii. *num.* 87.

Perito Medico, & Pharmacopolæ, *de verè* propinato Veneno *judicantibus, fides habenda. num.* 89.

Venenum *ab alio*, eo fine, *accipiens*, ut, pro certa mercede scelestissimæ hujus operæ, illud alteri propinet, *horrendissimæ* Assassinii *immanitatis procul dubio reus fit. num. 90. & seq.*

Assassinii *crimen*, *solo* nomine excepto, *etiam* Juri Civili *non est incognitum. num. 93.*

Definitio hujus Criminis. *num. 94.*

Assassinium verum *illud vocatur*, *quando* Infidelis, *ad* occidendum hominem Christianum, *intuitu* præmii *sibi oblati*, *immanissimam locat operam. num. 95.*

Inproprium *illud*, *quando* Christianus ad alium Christianum, *quacunque ratione*, neci tradendum, *spe promissæ* mercedis, *suam* operam promittit. *num. 96.*

Major à Christiano, *ad alium* Christianum, *in Christo fratrem, spe exilis lucelli, scelestissimè necandum, suam operam locante*, impietas *committitur*, *quàm ab homine* ethnico, *quasi* nato & jurato Christiani Nominis Hoste. *num. 97.*

Assassinorum *probrosissimum* nomen *quinam mereantur? num. 98.*

Capit. 1. de homicid. in 6. favorabile, & Reipublicæ medicinale *est*, *ac propterea* latè interpretandum. *num. 99.*

Ad Formam *hujus Criminis requiritur* expressa *inter Duos* Conventio de interimendo homine Christiano. *num. 100.*

Non sufficit Unius ad hoc tendens Voluntas. *num. 101.*

Ex una parte explicitum *de homine Christiano necando requiritur* Mandatum. *num. 102.*

Ex altero latere similiter expressa *tàm scelesti* mandati Acceptatio *requiritur. num. 103.*

Silentium *illius*, *cujus operam alter conducere vult*, *ad hoc* non sufficit; *etiamsi* ab illo *tàm horrendum* mandatum effectui detur. *num. 104.*

Citra reciprocum seu mutuum Consensum *talis operæ* Conductoris & Locatoris *Assassinium non committitur. num. 105.*

Quibuscunque *verò* verbis hæc Voluntas declaretur, *nihil penitùs interest. num. 106.*

Secundò ad Formam *hujus criminis requiritur* Interventus Mercedis. *num. 107.*

Absque Pecunia, *sive* Mercede, *vel ad minimum illius* promissione *Assassinii crimen committi nequit. num.* 108.

Neque sufficit, *Pecuniam promitti*, *vel dari*; *sed eandem* nominatim in causam Assassinii dari *oportet. num. 109.*

Assassinium, mediante Conductione, *in esse producitur*, *quæ* sine certa, *vel protinùs* datâ, *vel* conventâ Mercede, *cōnstitui nequit. num. 110.*

*Hinc*que Mandans, *qui* simùl & Conductor *esse debeat*, & Mandatarius, *qui* simùl & Locator *sit*, *à DDbus requiritur. num. 111.*

Ad Locat. conductionem *præcisè* Merces in pecunia numerata *consistens requiritur. num. 112.*

Ad Assassinium in esse producendum non quidem quodcunque Emolumentum, *hinc*que *nec* Commodatum, *nec* Mutuum *sufficit. num 113.*

Verumtamen nec pecunia numerata præcisè *requiritur. num. 114.*

Sed quælibet Merces *seu in* spe, *seu in* corpore, *seu* pecunia numerata, *sufficiens est. num. 117.*

Hinc

Consilium Quadragesimum Sextum.

Hincque etiam Promissio de Sorore, *vel* Filia Assassinatoris, *cum Assassino* matrimoniô jungendâ, *hoc crimen constituit. num.* 118.

Nihil interest, sive Merces *Assassino promissa sit* magna, *sive* modica, *sive* valdè exigua. *num.* 120.

Alterius mortem, etiam ob minimam mercedem, *promittens* ordinariam Assassinii pœnam *incurrit. num.* 121.

Etiam Par caligarum, calceorum, tibialium, Indusia, Farinam *promitti sufficit. num.* 122.

Non Quantitas Lucri; *sed* sola Assassini, *pro* modica pecuniola *hominis* necem *spondentis*, malitia *attenditur. num.* 123.

Ob Grossum, *quem sperat, aliquem occidens, cædem æquè, ac ille, qui* pro mille florenis *talem sceleratissimam operam promisit*, lucri causa *committit. num.* 125.

Præjudicium *de eo, qui* ob modium Farinæ *aliquem vitâ privavit, & propterea* Rotæ supplicio *subjectus. num.* 126.

Nihil interest, sive Merces *confestim* soluta, *sive* saltem promissa *sit. num.* 127.

Spes Lucri sola *tùm* Assassinium, *tùm* Latrocinium à simplicis Homicidii *delicto abstinguit. num* 128.

Quoad Mercedem *Assassino promissam* nulla Cautio, *vel* Scriptura *necessaria est. num.* 130.

Neque Pœna ordinaria *ex eo* cessat, *quòd* Assassinus, *ab Assassinatore*, eorum, quæ ipsi promissa fuére, nihil fuerit consecutus. *num.* 131.

Applicantur *hæc jura* Casui substrato. *num.* 131.

Etiam Fœminæ *hujus Criminis, ad effectum fundandæ* ordinariæ ejus Pœnæ, reæ fieri *possunt. num.* 133.

Objectum *hujus Criminis non nisi* homo Christianus *constituit. num.* 135.

An Præsentia *illius*, qui operam alterius ad hominem necandum, pro mercede eidem promissâ, conduxit, formalem Assassinii Rationem *impediat? num.* 136.

Quando aliquis ipsemet alterum invadit; *animo illum occidendi, licet etiam* aliorum, *ad hoc*, ut ipsum in perficiendâ hâc cædo juvarent, operam conduxerit *pro certa mercede; tamen nullum à talis* homicidii Sociis, *neque etiam* ab illo Assassinium *committitur. num.* 133. *& seqq.*

Assassinium *Germanus* eine Meuchelmörderey *appellari consuevit. num.* 139.

Pœna assassinii *tùm demum proceait*, si quis homicidium, per alium, committat, *Christiano occidendo plerumque* ignotum, *ut dehinc* tanto minùs ab illo cavere queat, *num.* 140.

Justissimum est, ut gravius puniatur *ille*, qui nulli periculo seipsum exponens, clàm, per alios, *pecuniâ* conductos, *&* Adversario ipsius ignotos, *homicidium committit, quàm qui* periculum ipsemet subit, *& tantùm* cædis Socios, *quantumvis* pecuniâ conductos, adducit. *num.* 141. *& seq.*

Uxorem alterius *eô fine interimens*, ut Marito ipsius connubio jungatur, Latrocinii *reatum exindè incurrit. num.* 143.

Latrocinii *crimen illi omnes committunt, qui* spe consequendi cujuscunque Lucri, *sive* pecuniarii, *sive* honoris, *sive* liberationis à promerita pœna, *vel ut* Sponsæ, *aut* Viduæ, *vel* Viduo alterius *matrimonio jungantur, hominem interimunt. num.* 145.

In dubio verba ambigua *seu dubia* in benigniorem partem *accipere debemus. num* 147.

Concursus Assassinii cum Latrocinio *non facit locum* Pœnæ severiori. *num.* 148.

Plurium criminum concursus, *quorum* quodlibet pœnâ ultimi supplicii *cœrcetur, utrum* severiori supplicio *locum pariat? num.* 149.

Quoties

Consilium Quadragesimum Sextum.

Quoties de pœnâ Assassinii *quæritur*, *priùs* Qualitas *illius*, *quâ hoc Crimen à quovis tùm* qualificato, *tùm etiam* simplici homicidio distinguitur, *legaliter* probanda. *num.* 150.

Priusquàm de Crimine plectendo *quæratur*, *de eodem* priùs satis constare oportet. *num.* 152.

Corpus delicti in crimine Assassinii *quodnam dicendum? num.* 153.

Illud non aliter censetur probatum, *quàm* si dolosus, in hominis Christiani internecionem tendens, Consensus Mandantis & Mandatarii probetur, *cum* Promissione, *&* Acceptatione cujuscunque Mercedis. *num.* 154. *& seq.*

Acceptatio expressa *ad hoc requiritur*, *nec sufficit* tacita, *sive* sola illius Promissio *& oblatio* præsenti & tacenti facta. *num.* 156.

Evolvitur Confessio, ab una Inquisita, *in proposito Casu facta. num.* 158. *& seq.*

Sola imputatio criminis Assassinii nihil operatur. *num.* 160.

Neque etiam solius Mandatarii *vel* Mandantis Confessio *ad* Corpus delicti hujus Judici repræsentandum *sufficiens est. num.* 161.

De Corpore delicti *aliter constare debet ad effectum* specialis Inquisitionis, *aliter* ad Capturam, *multoque exactiùs ad* Torturam *decernendam, omniumq; plenissimè ad* ultimum Supplicium. *num.* 163.

Idem in Assassinio *obtinere ostenditur. num.* 164.

In hoc crimine *ad Actum* Inquisitionis, *&* Incarcerationis, leviora Indicia *creduntur sufficere. num.* 165.

Tractatus de homine interimendo *plerumque difficillimæ probationis. num.* 166.

Tale *namque* Mandatum *non palàm* in platea; *sed clàm* in cubiculo *dari consuevit. num.* 167.

Ad Torturam *in crimine Assassinii decernendam majora quidem &* urgentiora Indicia; *veruntamen* & hactenus levior probatio, *quàm in aliis criminibus, quæ faciliùs probari possunt, admittitur. num.* 168.

Non ergò requiritur, ut concludenter *de hoc crimine constet, tanquàm* excepto. *num.* 169.

Assassinus ob Testes de auditu torquetur. *num.* 172.

Imò etiam ob Testes de auditu auditûs. *num.* 173.

Doctrina Giurbæ de crimine Assassinii, ad varios Juris effectus probando. *num.* 174.

In hoc crimine Testes, *etiam* non citatâ Parte adversâ ad hoc, ut videat illos jurare, examinari possunt. *num.* 177.

In aliis criminibus luce meridianâ clariores requiruntur Probationes; *in* Assassinio *sufficiunt* probabiles. *num.* 178.

Verba *Pontificis in* Capit. 1. de homicid. in 6. *quòd de crimine Assassinii* ex Indiciis probabilibus & argumentis constare debeat, *diversissimas fortita sunt interpretationes. num.* 179.

Nonnulli per ista probabilia Argumenta exaudiunt Juris præsumptiones. *num.* 180.

Alii semiplenas Probationes. *num.* 181.

Denuò Alii veras & plenas Probationes. *num.* 182.

Rursùs alii talia requirunt Argumenta, ex quibus probatum, *seu, ut Alii loquuntur*, indubitatum oriatur Indicium. *num.* 183. *& seq.*

Ista difficultates indè valdè augentur, *quòd* nonnulli Interpretes Indicia ad Condemnationem *necessaria cum indiciis* ad Torturam concludentibus confundant. *num.* 187.

Usus Fori *probabilia Argumenta illa dicit*, quæ, pro indole hujus criminis *atrocissimi & excepti*, ad Torturam sufficiens indicium *pariunt. n.* 188.

Remotæ & debiles Præsumptiones *nec* ad Torturam, *ob hoc Delictum decernendam, sufficiunt. num.* 189.

Consilium Quadragesimum Sextum.

Sine Indiciis *ad dictandam* Torturam *sufficientibus hæc ne quidem* in Criminibus exceptis *decernitur. num.* 191. *& seq.*

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 190. *& seqq.*

Et expenditur perspicua, constans, *&* in Confrontatione, *sub gravissimis* imprecationibus, *intrepidè* repetita unius Inquisitæ Confessio. *num.* 194.

Ad fidem de Crimine Assassinii *faciendam etiam* Testes sufficiunt exceptionem patientes. *num.* 196.

In Assassinio etiam criminis Socius, *de Facti veritate*, sub Torturæ cruciatibus *interrogatus*, *ad* convincendum Assassinatorem, *etiam* non concurrentibus ullis aliis indiciis, *fidem meretur. num.* 197.

Multo igitur magis, si etiam alia Indicia concurrant. *num.* 198.

Duo criminis hujus Socii *Tertium denunciantes*, *ad decernendam* Torturam *sufficiunt* sine aliis adminiculis: Unus *verò etiam* aliis argumentis concurrentibus. *num.* 199.

Qualia adminicula pro sufficientibus haberi *debeant?* prudentiæ Judicum omninò relinquendum. *num.* 201.

Nominatio criminis Socii, *ad hoc*, *ut indicium ad Torturam constituat*, quomodò in aliis delictis comparata esse debeat? *num.* 202.

Requisita illius *in crimine* Assassinii non adeò præcisè necessaria *sunt. num.* 203.

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 204. *& seq.*

Inquisitus seu Reus *non debet* de certa aliqua Persona, *tanquàm criminis Socio*, interrogari. *num.* 206.

Reus delictum suum confessus *hâc ipsâ de causa*, *quòd* famosi delicti se reum fatetur, infamis *evadit*, *& propterea* jurata ipsius depositio *contra criminis Socium non sufficiens est*; *sed* per Torturam firmata *requiritur. num.* 207. *& seq.*

Quidsi concurrat aliud Indicium? *num.* 210. *& seqq.*

Nominatio sola *nec in* Criminibus exceptis *sufficit. num.* 213.

Testis inhabilis *nec in* talibus criminibus *sufficiens est*, *nisi* aliqua Præsumptio, *vel* Indicium concurrat. *num.* 214.

Socii criminis *Nominatio regulariter non, nisi* cum Tortura, *admittitur. num.* 215.

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 216. *& seq.*

Verisimilitudo Indiciorum contra denunciatam Criminis Sociam militantium *hoc operatur*, *ut Denuncians seu* Nominans tanto remissiori Torturæ *subdatur. num.* 218.

In Tortura *decernenda* moderatæ rationis Temperamentum *imprimis in eo attendi debet*, *ut Qualitas seu* Gravitas indiciorum *sollicitè spectetur. num.* 219.

Qui nullam Cædis *à se* patratæ, *vel* attentatæ Rationem *allegare potest*, *imò ipsemet ab occiso, vel quem voluit interimere*, insignibus beneficiis se mactatum *fatetur*, *etiam* nullo contra ipsum ulteriùs militante Assassinii indicio *nihilominùs* Torturæ *subjici potest. num.* 220. *& seqq.*

Cædis convictus, *eamve* confessus, *de illius* Mandatore *rectè interrogatur. num.* 221.

Idque, *sive* Assassinus *sit* vilis persona, *sive* honestior. *num.* 224.

Exhibentur Circumstantiæ *in crimine* Assassinii diligenter explorandæ. *num.* 225.

Easdemque Circumstantias Assassinus *adversus* Assassinatorem, *per corporis cruciatus*, *sive* Torturam, probare *tenetur. num.* 226.

Tractatus præambuli *Assassinatorem inter & Assassinum sedulò indagandi. num.* 228.

De tertio Requisito ad Socii criminis validam nominationem, detectæ *nimirum* Inimicitiæ *inter Denunciantem & Denunciatum. num.* 230.

Non

Consilium Quadragesimum Sextum.

Non satis est, ipsos post crimen commissum, *vel attentatum*, in gravissimam delabi inimicitiam; *sed* hæc Denunciationem præcedere *debet. num.* 231. *& seq.*

Expenditur quam hujusmodi Denunciationis Requisitum, quòd Denunciatum talem personam *esse oporteat*, ut, Crimen ab illa commissum esse, verisimile sit. *num.* 233.

Fugâ statim arrepta *haud exiguum* Criminis alicui imputati indicium *parit. num.* 235.

Veneficii Indicium *haud postremum inde nascitur, si* Veneni coemptio *contra aliquem probetur. num.* 236. *& seqq.*

Testis, deponens, se Inquisito Venenum vendidisse, *sub religione* jurisjurandi *hoc asseverare debet. num.* 240. *& seq.*

Jurata Testimonia *etiam in* criminibus exceptis *requiruntur. num.* 241.

Suppeditantur varia Interrogatoria, *tùm* Testibus, *tùm* Personis inquisitis *proponenda. num.* 243. *& seqq.*

Ad interrogatoria, *ab inquirente Judice, proposita*, talia respondens, quæ Innocens nec scire, nec eloqui potest, *de imputato eidem delicto* suspectus *redditur. num.* 250. *& seq.*

Venenum Cani, paulo ante veneficium in Homine commissum, *vel attentatum, in offa objiciens* propinati Veneni suspectissimus *redditur. n.* 253. *& sqq.*

In crimine Veneficii *&* Assassinii *etiam* Inimicitia cum interempto, *ad dictandam* Torturam, *multum ponderis habet. num.* 258.

Sed ad hoc, regulariter, capitalis *requiritur* Inimicitia. *Veruntamen &* levior, cum aliis indiciis concurrens, *sufficit. num.* 260. *& seq.*

Intrepida *Complicis, sive* criminis Sociæ Denunciatio, *sub gravibus*, in actu Confrontationis, obtestationibus, & Divinæ Vindictæ imploratione *facta, contra denunciatam* ad omnia objecta, *vel planè* tacentem, *vel sub* simplici negatione *respondentem, haud contemnendum indicium parit. num.* 262.

Socium criminis denuncians, *si* contra seipsum confiteatur, *Denunciationi suæ multum* verisimilitudinis *hôc ipsô conciliat. num.* 264.

In crimine Assassinii Conatus *plenariæ ejus* consummationi proximus, *sed Immediatus, interdum* Rotæ, *interdum* Gladii *supplicio pœnitur. num.* 270.

Qualis conatus *dicatur* proximus atque immediatus? *num.* 272. *& seq.*

Hujusmodi Conatus, Hodienùm, *pœnâ* Gladii, *& ut postea* Cadaver Rotæ impo natur, *coerceri consuevit. num.* 275.

De contraria Consuetudine *testimonium* Sperelli. *num.* 276.

Etiam Fœminæ torturæ *subjici possunt. num.* 277.

De Gradu torturæ *apud nos* intensissimo, *&* Modo illum exequendi. *n.* 278.

Interrogatoria ante Torturam adhibenda. *num.* 279. *& seqq.*

Monentur nonnulla ante actum Torturæ investiganda. *num.* 285. *& seqq. usq; ad num.* 297.

Commendatur enixè Dominis Inquisitoribus, ut etiam Ministros Verbi Divini *in commissi criminis eruendâ veritate adhibeant. num.* 293.

De Modo *dictandæ* Torturam exequendi. *num.* 300.

CONSILIUM QUADRAGESIMUM SEPTIMUM.

Remittitur Cohærentia *cum proximè* antecedente Consilio. *num.* 1. *& seqq.*

An Jus aggratiandi *in atrocissimo* Assassinii crimine *locum inveniat? num.* 6.

Quando hoc Crimen non plenariè consummatum; *veruntamen ad actum plenariæ illius* consummationi proximum *perductum, tunc multi dicunt, pœnam ultimi supplicii Hodiè cessare. num.* 15. *& seq.*

Consilium Quadragesimum Septimum.

Venenô *alicui*, *in cibo*, *vel potu*, *per Assassinum*, actualiter propinatô; *si tamen* Homicidium non fuerit secutum, *utrum* Pœna ordinaria in mitiorem, *etiam* pecuniariam, converti *valeat*? *num.* 17. *& sq.*

Senatûs Mediolanensis *sententia de hoc*, & varia observantia. *num.* 19.

In talibus terminis multa dependent à judicio Medicorum, *utrum talem* Personam, cui Venenum propinatum, *in totum*, *vel tantum* reconvalituram, *spes ipsis affulgeat*, *vel magis vereantur*, *Venenum eidem vel* ipsam mortem, *vel* irreparabilem sanitatis jacturam *conciliaturum*? *num.* 21. *& sq.*

Priori in casu Tortura *remitti*, & Pœna *duntaxat* Fustigationis *tùm* Assassinatrici, *tùm* Assassinæ, *de quibus hîc Qr. dictari debet. num.* 24.

Declaratur Capit. 1. de homicid. in 6. *num.* 25.

In posteriore Casu *nec* Torturæ, *nec* Pœnæ ordinariæ Remissio *locum* sortitur. *num.* 26.

In criminibus atrocissimis, *ex multorum sententia*, *etiam* Moribus modernis, *licet* non ordinaria; *tamen* ultimi supplicii Pœna *decernitur*. *num.* 27.

Recensetur sententia Italiæ, Hispaniæ, & Germaniæ nostræ Jurisprudentum. *num.* 28. *& sqq.*

In casu substrato Pœna Gladii (1.) *ob* concursum duorum atrocissimorum Criminum; (2.) *de illis effectui dandis* multoties habitam deliberationem; (3.) Causæ ad illa perpetranda *moventis extremam* levitatem; (4.) *ob summam* alterius Correæ, *in optimè de se meritâ* Benefactrice veneno necanda, ingratitudinem; (5.) Vitam anteactam *nullatenùs commendabilem*; (6.) *Ob* Vilitatem promissæ mercedis, *accedente Rearum*, *per Torturam*, *vel aliter conciliandâ Confessione*, *jure dictari posset. num.* 34. *& seqq.*

Sollicitatio *alterius Complicis ad hoc Crimen perpetrandum*, *etiam* sæpiùs repetita, pœnam non mitigat. *num.* 41.

Veneficii Frequentia *dissuadet* mitigationem. *num.* 42.

Pœna Gladii, *in hoc crimine*, dupliciter extraordinaria *est*. *num.* 43.

Ut propter Conatum *Criminis* Assassinii *ad* actum proximum *perductum* Pœna ultimi supplicii *dictari valeat*, quæ & quot Requisita *DDres efflagitent*? *num.* 47.

Ad certitudinem Corporis delicti *in crimine* Adulterii *non sufficit* unius *saltem* Partis confessio. *num.* 48.

Pœna capitalis, *ob* Adulterium prima vice *commissum*, nostris moribus, *rarò decerni solet. num.* 50.

Confessio sola, *nisi aliundè* de corpore delicti *prius constet*, *ad dictandam* pœnam capitis *haudquaquàm sufficit. num.* 51.

Confessio Socio, *delictum neganti*, *regulariter* non præjudicat. *num.* 52.

Et per rerum naturam ad Condemnationem non sufficiens est. *num.* 53.

Ob solam Rei confessionem pœna Fustigationis dictari *potest*. *num.* 55. *& seqq.*

CONSILIUM QUADRAGESIMUM OCTAVUM.

DE Remedio Legis, Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi, & moderno ejus Usu *penitior dispectio.*

Recensetur Facti Species *à num.* 1. *usque ad num.* 51.

Ad excludendum dictæ L. Remedium *non sufficit*, Possessionem per Notarium publicum *fuisse apprehensam. num.* 56.

Ut Possessio violenter occupata *dicatur*, *sufficit*, *ut quis alterius*, præsumptivè inviti, &, *si præsens fuisset*, *reluctaturi*, possessionem de facto invaserit. *num.* 58.

Hæres in Delictis non repræsentat defunctum. *num.* 59.

Ubi Noxia, *ibi* Pœna *subsistere debet*. *num.* 62.

Pœnæ

Consilium Quadragesimum Octavum.

Pœna Legis 7. Cod. unde vi, non incurritur ipso jure, *& proindè nec sola* declaratoria Sententia *sufficit*; *sed* condemnatoria *necessaria est. num.* 63.

Ubi Pœna Amissionis per Legem *imponitur*, *illa*, *regulariter*, per Sententiam Judicis *imponi intelligitur. num.* 65.

Quoties Pœna Actori applicanda, *Actio vel* Imploratio Judicis *semper debet* præcedere. *num.* 66.

In Pœnis, *quæ* ipso jure *committuntur*, illarum Executio ab ipsa Lege fieri *intelligitur*, *ut dehinc illæ etiam* ab Heredibus *delinquentis exigi valeant. num.* 67.

Illustratur hoc exemplo Legis 41. Cod. de transaction. *num.* 68.

Ubi Lis cum defuncto Delinquente contestata, *ibi etiam* merè pœnales & mixtæ Actiones *adversus illius* Hæredes *transeunt*; *cum* eodem effectu, *qui etiam adversus* ipsum defunctum *locum habiturus foret*, *exceptâ* Infamia. *num.* 69.

Applicantur hæc Remedio Legis 7. Cod. unde vi. *num.* 71.

Violentam *alicujus Prædii vel Pagi* invasionem *nec* Avita Pacta & Testamenta, *nec* à Cæsare impetratum Mandatum S. Cl. *de possessione restituendâ*, *&* pœna dictæ Legis VII. *liberant. num.* 72. *& sqq.*

Verba *dictæ L. VII. Cod. unde vi*, *videlicet hæc:* Ante judicialis arbitrii adventum, *quidnam significent? num.* 75.

Qui obtentum Mandatum, *vel* Sententiam Judicis ipse exequitur, *vel* Possessori, *privatæ hujusmodi Executioni* resistenti, facit vim, *pro* Invasore violento *habetur. num.* 77. *& sq.*

Violenter ejectus *si* Dejectorem *rursùs* incontinenti *ex prædio* dejiciat, *nec* pœnæ Legis VII. Cod. unde vi, *nec* alii, eapropter, obnoxius est. *num.* 80.

Talis incontinenti *facta* Re-expulsio *rectè dicitur illa*, *quæ* post unicum Diem intermedium *subsecuta. num.* 82.

Termini, Incontinenti, *quis significatus? num.* 84.

Qui possessionem, vi sibi ereptam, *in* ipso congressu, *vel in* ipso conflictu, *per vim* recuperat, *in* pristinum statum *potiùs reverti*, *quàm* vi possidere *intelligi debet. num.* 85.

Violenter dejectus Amicos conquirens, *vel* Superioris Clientelam implorans, *ut* ipsum adjuvent *in recuperanda possessione*, *pariter* incontinenti *hanc recuperâsse dicendus venit. num.* 87.

Producitur authentica, *ex* Jure Canonico, *&* Constb. Imperii pragmaticis, *horum Jurium confirmatio. num.* 88. *& sq.*

Tota hæc Q. An Dejector violentus rursùs incontinenti dicatur expulsus? *prudentis* Judicis arbitrio *relinquenda. num.* 90.

Nobilis Castrum, *quê ipse violenter ejectus*, post aliquot menses demùm recuperans, *illud* incontinenti *dicitur recuperasse. num.* 91.

Insignis *ad talem Recuperationem* Apparatus *requiritur. num.* 92.

Dejectus dejectorem rursùs incontinenti, *licet* coadunatis hominibus *expellens*, *nullius quidem* Spolii *reatum incurrit*; *veruntamen ob ipsam hanc suam* Avtodicen, *præterquàm*, *quòd ipse* amissam possessionem *ità recuperaverit*, *etiam* Pœnam, *quam*, *in casu non factæ Reexpulsionis*, *exigere potuisset*, *hac ex causâ* amittit. *num.* 95.

Ubi deficit Præsuppositum *dispositionis*, *deficit etiam* Dispositio. *num.* 98.

Rem statim recuperans *malè dicitur* spoliatus. *num.* 99.

Utrum, Possessione incontinenti recuperatâ, Delictum *Violentiæ nihilominùs* consummatum *appellari mereatur? num.* 100.

Utrum Pœna L. VII. Cod. unde vi *in tali casu locum obtineat*, *vel* alia mitior? *num.* 101.

Lex VII. loquitur de Occupatore, *qui* cum effecturem occupatam penes se habet. *num.* 102.

Vi sibi ereptam possessionem Ipse statim recuperans à dispositione dictæ L. VII. recessisse *videtur. num.* 104.

Violentus dejector, statim rursùs dejectus, ad Sumptus *quidem huic secundo dejectori, & ad* aliquam Pœnam *Magistratui tenetur*; *verùm* Pœna *sapedictæ* Legis VII. *remittitur. num.* 105.

Violenta Re-expulsio quando incontinenti *dicatur facta*? ex textibus *ostenditur, & complurium* DDrum pronunciatis. *num.* 107. *& sq.*

Violenter dejectus si omnia quantocyùs in pristinum statum ipse restituat, *&, postbabitis omnibus juris Remediis*, sibi ipsi jus dicat, *omnem sibi competentem, tùm* Rei, *tùm* Pœnæ persecutoriam Actionem, *eapropter*, amittit. *num.* 110.

Injurias sibi illatas retorquens *tùm* recantatoriam, *tùm* æstimatoriam Actionem amittit. *num.* 111.

Etiam ille, qui suum violentum dejectorem iterum vi dejicit, *licet* incontinenti, sibi ipse Jus dicit, *& eatenùs* jus dicentis autoritatem negligit, *sic, ut hôc ipsô* Remediis Juris, *propter Vim expulsivam aliàs competentibus*, renuntiasse *videatur. num.* 112.

Ad Remedium Legis 7. Cod. unde vi, in ipsa hac L. expressè requiritur, ut Occupator habeat facultatem violenter invasam possessionem restituendi. *num.* 113.

Injuria, *per talem* Possessionis, mox recuperatæ, invasionem, *expulso illata* ad effectum perducta *dici non potest. num.* 114.

In civilibus pœnis Delictum non planè ad effectum perductum *ad* Jurium *delinquentis* Amissionem *sufficiens dici nequit. num.* 115.

Violenter ereptæ Possessioni suâ propriâ manu illicò restitutus, nec ad momentum, suam possessionem amisisse *videtur. num.* 116.

Ante Expulsionem *inchoata* Præscriptio per illam nullatenùs interrupta *intelligitur. num.* 117.

Glossæ auctoritatem *deprædicat Gœddæus. num.* 119.

Collaudantur complures celeberrimi Doctores, *pro ista sententia*, quòd, si violentus dejector incontinenti rursùs fuerit dejectus, Pœna dictæ Legis VII. nullum locum obtineat, *constanter pugnantes. num.* 120. *& seqq.*

Præcipuè Balthasar, *&* Rath, *duo Bavariæ Jurisconsulti*, hanc doctrinam communiter approbatam *testantes. num.* 125. *& seq.*

In Legis pœnalis *interpretatione si quid* dubii *incidat*, semper mitior sententia *præferri debet. num.* 128.

Violenter dejectus *si per* suos Agnatos, ab ipso de hoc nullatenùs rogatos, *suæ possessioni* incontinenti restituatur, *an*, ob factum hoc Tertii, Remedium Legis VII. *Cod. unde vi* amisisse *dicendus sit? num.* 129. *& seq.*

Nec Factum Fratris *Fratri nocere debet. num.* 134.

Curatoris, *vel* Tutoris violenta Dejectio Pupillos *&* Adultos pœnæ dictæ Legis VII. *Cod. unde vi* haudquaquàm subjicit. *num.* 136.

Non veri Tutores *&* Curatores, *imò etiam* Pro-tutores, *vel* Pro-curatores *minorennes* Cognatos *suos multo minùs* hujus pœnæ reos *reddere possunt. num.* 139. *& seqq.*

Etiam Fœminæ, *&* Minorennes *pœnæ dictæ Legis VII. reæ fieri possunt. num.* 139. *& seqq.*

Etiam ille, qui alterius violentam Dejectionem curat, procurat, mandat, ratificat, *violentæ dejectionis reatum incurrit. num.* 143. *& seqq.*

Etiam in maleficiis Ratificatio comparatur Mandato. *num.* 149.

Factâ violentâ Expulsione hoc saltem quæritur, an ob illam conventus se, quacunque ratione, ejus fecerit participem? *num.* 150.

Ratificatio *talis Expulsionis non* expresso *tantùm & formali consensu; verùm etiam* tacito, *dùm quis* omnem ex illa percipit utilitatem, *fieri potest. num.* 151.

Modò talis expulsio ipsius Ratificantis nomine *facta fuerit. num.* 152.

Consilium Quadragesimum Octavum.

Si possessor Spoliatus, *demùm* ex intervallo, *violentum* Dejectorem rursùs ejiciat, *tunc etiam* ipse pœnali sanctioni Legis VII. subjacet. *num.* 155. *& seqq.*

Ad fundandum Remedium sæpedictæ L. VII. *vel* Dolus; *vel ad minimum* Culpâ lata *requiritur. num.* 157.

Non habens animum spoliandi, *tametsi spoliet*; *si tamen ad hoc* justâ causâ moveatur, *non incurrit* pœnam Legis, *Si quis in tantam. num.* 159.

In justa *positus* credulitate, quòd Possessio sit vacua, *ab ista pœna immunis est. num.* 160.

Adducuntur Circumstantiæ & Rationes; *per quas, in substrato,* Animus spoliandi excluſus *videtur. num.* 161. *cum seqq.*

Pecunia debita Oblatio realis, & judicialis; *seu in loco Judicii facta, judicantur ad paria. num.* 165.

Ad Fideicommissum Familiæ vocatus, *si* omnia *sint* liquida, *etiam* privata autoritate ejus possessionem apprehendere *potest. num.* 166

Adduntur plures aliæ magni ponderis Rationes, *hanc, de quâ hîc Q. Occupationem* à Dolo & Culpa lata liberantes. *num.* 167. *& seqq.*

Certus non debet certiorari. *num.* 172.

Quousque Credulitas Occupatoris, *per* Aliorum relationem, *quòd* possessio non ampliùs vacua *sit, suâ operatione destrui valeat? num.* 170. *& seqq.*

Præprimis si aliæ gravissimæ Circumstantiæ; *quales hîc afferuntur*, talem Relationem reddant inverisimilem. *num.* 173. *& seqq.*

Etiam Temeritas, & temeraria Credulitas *à Dolo excusat. num.* 173.

Multoque magis rationabilis & justa Credulitas, *ex* præsumptionibus, rationibus, argumentis, & inductivis, *ad aliquid* credendum *etiam* Prudentes, *pro* arbitrio Judicis commovere valentibus; *à Dolo liberat. num.* 180.

Injusta Credulitas *excusat à* Dolo, *&* justa *credulitas etiam* à Culpa. *n.* 182.

Falsa relatio *illorum, qui* dicunt, Possessionem non esse vacuam, de illius Falsitate optimè informatum, *in sua*, de cætero justissimâ, Credulitate, *quòd Possessio verè adhuc vacua sit, adhuc* magis confirmat. *num.* 183. *& sq.*

Mendax in uno, *in* omnibus, *quæ profert, se reddit* suspectum. *num.* 187.

Mendacium Veritati haudquaquàm præferendum. *num.* 188.

Mendax *etiam* Juris præsumptionem *sibi habet adversam. num.* 189.

Adducuntur adhuc aliæ, dictam Credulitatem justificantes, Rationes. *num.* 190. *& sqq.*

Procutor *quis rectè &* propriè *dicendus? num.* 195.

Tutores & Curatores, *Minorum nomine*, possessionem omnium rerum apprehendere *possunt, vel hanc apprehensionem* aliis mandare. *num.* 196.

Etiam sui Hæredes rerum hereditariarum possessionem apprehendere *tenentur. num.* 197.

Et, nisi contrarium *adferatur* Statutum, *hæc ipsa* Apprehensio Hodiernùm necessaria *est. num.* 198.

Neque illa ab Hæredis Cognatis, Affinibus, vel Amicis, *ipsius nomine*, sine mandato fieri *potest. num.* 199.

Defuncto possessore *ne quidem* Servi ab illo relicti Ipsius possessionem continuant. *num.* 200.

Usucapio, *vivente adhuc Domino inchoata, per tempora* Hereditatis jacentis, *à Servis illius continuari, &* ex causa Peculii *etiam* de novo Possessio ab illis acquiri *potest. num.* 201.

Demortuo possessore *nec* ipsius Coloni, *vel Conductores, ab ipso habitam* possessionem, nomine Hæredis, continuare *queunt. num.* 202.

Hæredes mei rem à meipso alteri locatam, *&, quoad vixero*, per Colonum possessam, *non aliter possident, quàm* si ipsi illius possessionem adipiscantur. *num.* 204.

Lex

Consilium Quadragesimum Octavum.

Lex 30. §. 5. ff. de acquir. vel amitt. possess. *dilucidè explicatur. num.* 204. *& seqq.*

An & quare diversum in Usucapione *locum obtineat? num.* 208.

Qui, tempore possessionis proprio ausu apprehensæ, in justa fuit credulitate, *quòd illa sit* vacua, *per* supervenientem contrariæ veritatis certam scientiam, ex hac antecedanea suâ credulitate, Retrò neutiquàm punitur. *num.* 210.

Ad momentum illud temporis, quô quis aliquid fecit, *& non ad sequutum, quô demùm* veriora ei innotuerunt, *ipsius* Credulitas *præcisè* referri *debet. num.* 211.

Temporum diversitas *etiam* diversitatem Factorum *inducit, sive de* criminali, *sive* civili Causa *quæstio sit. num.* 212.

Dispositio Legis VII. Cod. unde vi, nec Hodiè ubique ab aula recessit. *num.* 214.

Facultas Juridica Tubingensis *juxta illam frequenter pronunciavit. n.* 215.

Adducuntur hanc in rem duæ Imperiales Constitutiones, *& tàm* recentiora, *quàm* vetera Præjudicia *Cameræ Imperii, tùm &* plurium Doctorum autoritates. *num.* 216. *& sqq.*

Diversissima *tamen* Testimonia DDrum *de omnimoda hujus Legis abrogatione, & moderno ejus usu*, concurrentibus *adhuc* aliis Pœnæ Remissionem suadentibus Rationibus, *etiam ipsa haud parum pro illa contribuunt. num.* 222.

Recensentur complura celeberrima Collegia, *&* primi subsellii Jurisconsulti, de totali illius desuetudine testantes. *num.* 223.

Adferuntur imprimis notabiles Loci ex novissimis Votis Cameralibus *Dn. Thulemarii*, consiliis Georgii Everhardi, *& aliis. num.* 223. *& sq.*

A pœnis Legis 41. Cod. de transact. *etiam quævis injusta &* levis Causa, Imprudentia, *&* Credulitas excusat. *num.* 229.

Juratam Transactionem, *sub obtentu* enormis Læsionis, *non implens, hac sola de causa, quòd DDres* diversas *super hac* 2. An Transactio ex capite Læsionis enormis rescindi valeat? sententias foveant, *à pœnali dicta Legis sanctione absolvitur. num.* 230.

Concurrentibus ponderosis, æquitatis juridicæ *plenissimis* Rationibus, Rigor Legis VII. *Cod. unde vi, præprimis adversus* Invasoris Hæredes, *eosdemque* minorennes, *justissimè remittitur. num.* 232. *& sqq.*

Justa causa litigandi *etiam* Sumptum Litis compensationem *inducit. num.* 234.

Ignorantia Juris, *regulariter*, pœnalem Legis VII. sanctionem *haudquaquam* excludit. *num.* 235.

Violentia expulsiva *non tàm* Legi positivæ, *quàm* naturali contrariatur. *num.* 236.

Hujus Legis ignorantia *excusat neminem. num.* 237.

Ubi verò non de Juris constituti ignorantia; *sed de* ejus Observantia & Usu quæritur, *de quo DDres valdè variè testantur, ibi* talis Ignorantia haud improbabilis. *num.* 239.

Sententia contra Minorennem indefensum *lata regulariter non subsistit. num.* 240.

In causis momentaneæ possessionis Minor legitimam in judicio standi personam habet. *num.* 241.

An Minor, sine curatore, *in istis causis, duntaxat* agere, *an verò etiam* litem possit excipere? *num.* 242. *& seq.*

Hodiè Minores, *ne quidem in* possessoris judiciis, *legitimam* sine curatore *vel tutore standi personam habent, nisi* veniâ ætatis à Principe obtenta. *num.* 247.

Sequitur Quæstio Secunda *in hoc Responso* enucleanda. *num.* 249.

Bona vinculo Fideicommissi Familiæ devincta dicuntur **Stamm⸗Güther.** 250.

Consilium Quadragesimum Octavum.

Pagus, de quo in proposito Qr. diserte opponitur denen Lehen- und Stamm-Güthern. *num. 251. sq.*

In dubio non præsumitur Fideicommissum, *vel illius Constitutio. n. 255.*

Omnia Bona, *in ambiguo*, libera præsumuntur. *num. 256.*

Per Fideicommissum *libera* alienandi, disponendi, & testandi facultas *adimitur. num. 257.*

In ambiguo, Fideicommissum non extare, pronunciandum. *num. 258.*

Fideicommissa, *tanquàm* onerosa, *reputantur* odiosa. *num. 259.*

Fideicommissa Familiæ, *ceu* favorabilia, faciliùs præsumuntur. *num. 260.*

Et ita in universum sunt interpretanda, ut potius valeant, *quàm* pereant. *n. 261.*

Non tamen temerè, *etiam pro* talis Fideicommissi *inductione*, præsumptio *capienda. num. 263.*

In genere Fideicommissum præsumere Juris rationi & æquitati non congruum censetur. *num. 264.*

Fideicommissum vel ex verbis expressis, *vel* conjecturis *& præsumptionibus probari oportet. num. 265.*

Nihil hactenus refert, seu de testamentario, *seu* conventionali *Fideicommissa* quæratur. *num. 267.*

Pactum Familiæ non observatum *nullam meretur consideration*em. *n. 269. & seq.*

Æquè ac Statutum, utentium moribus non comprobatum. *num. 271.*

Qui prior defuncti voluntatem violavit, *&, contra illius prohibitionem*, Bona Fideicommissaria alienavit, aliud Prædium, *ejusdem fideicommissi nexu devinctum*, ab alio Agnato posteà alienatum prætendere nequit. *num. 272. & seqq.*

Incassum Legis auxilium *invocat*, *qui* contra Legem *peccat. num. 276.*

Per absurdum *censetur*, *ut* Partem ab alio alienatam, *tanquàm* Fideicommissi *nexu devinctam*, vindicare *mihi liceat*, *qui* meam partem priùs alienavi. *num. 278. & seq.*

Utrum Liberis, *sui Patris* hæredibus effectis, *ab illo facta* Alienatio *etiam* prædii feudalis, *vel* fideicommissarii, obesse possit? *num. 280. & seq.*

Adducuntur complura avita Pacta & Testamenta, *in quibus de Bonis quæstionis cavetur, quòd* unus Possessori perpetua etiam alterius Reluitio competere *debeat. num. 284.*

Ex sola Testatoris, *vel* Paciscentium dispositione, *quòd* Bona non debeant à se invicem dividi, *constitutio* Fideicommissi agnatitii *vel Familiæ non semper concluditur. num. 289.*

Diversum dicendum, si expressè adjectum sit, quòd ad conservandum Splendorem Familiæ, *vel* ad avertendam Familiæ Ruinam *nulla talis Divisio*, *vel Alienatio fieri debeat. num. 290.*

Recensentur plures aliæ æquipollentes loquendi Formulæ, *quibus* Fideicommissum Familiæ *inducitur. num. 292. & seqq.*

Ad statuminandum tale Fideicommissum sufficit, Dispositionem, *vel Conventionem* à Prohibitione Alienationis non incepisse; *sed propterea*, ut Bona in Familia perpetim conserventur, *illorum Alienationem prohibêri. num. 297.*

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num. 298. & seq.*

Confessio Partis adversæ *etiam* Familiæ Fideicommissum *plenissimè probat. num. 308. & sq.*

Evolvitur Tenor diversorum Pactorum & Testamentorum *de Bonis quæstionis aliquid disponentium. num. 302. & seqq. usq; ad num. 313. seqq.*

Licet omnia Bona alicujus illustris *vel nobilis* Familiæ nexu Fideicommissi perpetui devincta *sint*; *tamen indè non sequitur*, *quòd* alia specialis, de certo illius Familiæ Pago, Dispositio vel Conventio *sit abrogata. num. 313.*

Sicut Legi generali, *sive antiquiori, sive posteriori, per* Legem specialem, *licet* anteriorem; *ità etiam generali*, *sive* latius patenti Familiæ Pacto, *per aliud specialius, antiquius licet*, Pactum, *multoq; magis per* plura hujusmodi specialia Pacta *derogatur haud dubiè. num. 314.*

Consilium Quadragesimum Octavum.

Mutatio Pactorum, *in dubio*, neutiquàm præsumitur. *num.* 318.

Mutare *est* Accedens, *quæ in dubio notoriè* non præsumuntur. *num.* 320.

Hæc Regula *etiam in illis procedit*, quæ ex intervallo, *quantumvis* longiori, *fiunt*. *num.* 321.

Ad hoc, *ut* Pacta legitimè inita dicantur mutata, expressa voluntatis declaratio *requiritur*. *num.* 322.

Correctio alicujus Conventionis, *vel Dispositionis* non de facili præsumenda. *num.* 323.

Ad novum Pactum nova *etiam* Conventio & Tractatio *requiritur*. *n.* 324.

Renovatio contractus *semper facta præsumitur cum* iisdem qualitatibus *& conditionibus*, quibus primordialis Contractus *fuit initus*. *num.* 326.

Fideicommissum semel inductum præsumitur durare. *num.* 327.

In Fideicommissis agnatitiis *seu Familiæ benigna &* lata interpretatio *fieri debet*. *num.* 328.

Talia Fideicommissa excellenter favorabilia *à DDbus appellantur*. *n.* 329.

Eorundem Destructio *reputatur* odiosa. *num.* 330.

Fideicommissi Familiæ, *de quo hic Qr.* Duratio ex Literis aliorum Agnatorum *probatur plenissimè*. *num.* 331.

Vocabulum, Stamm-Guth / *non saltem Bona* nexu Fideicommissi familiæ devincta; *sed &* hæreditaria & avita Bona *denotat*. *num.* 333.

Alt-vätterliche Stamm-Güther *etiam illa dici possunt*, *quæ* à Fideicommissi agnatitii vinculo immunia *sunt*. *num.* 337.

Bona Fideicommissi familiaris *nexu devincta nihilominùs* Possessoris propria *sunt*. *num.* 339.

Respondetur ad reliquas Dubitandi Rationes. *num.* 343.

Quæstio Tertia & Quarta, *hic resolvenda*. *num.* 345. *& seq.*

Filius, *idemque* Patris sui Hæres, *an* Prædii *ab illo* violenter invasi Reluitionem, *per ipsam hanc Invasionem* amissam, *tamen* possit prætendere? *n.* 347.

Filius, Patris sui hæres, *etiam in* Fideicommissis, illius factum præstare *tenetur*. *num.* 348.

Nec non in Feudis, *etiam* ex pacto *& providentia*. *num.* 349.

Utrum Filius Prædium, cujus Relutionem Pater, *per illius* violentam invasionem, amisit, *licet* Patris sui hæres *sit*, *sicque illud*, ut Filius, reluere nequat; *nihilominùs tanquàm* proximus in Familia Agnatus, *& alterius* Prædii, *cum quo hoc ipsum* reluibile Prædium, *in perpetuum & semper*, *in commodum Familiæ*, unitum *esse debet*, reluere valeat? *num.* 352.

Utrum Prædium feudale, *vel* fideicommissi familiaris *nexu devinctum*, à Patre venditum, à Filio illius retrahi *valeat? num.* 354.

Inter Retractum propriè sic dictum, *& jus* perpetuæ Reluitionis *ingens est differentia*. *num.* 369.

Retractus in Jure feudali *concessus* Vasalli, *qui feudum alienavit*, Filio & Hæredi *non videtur competere*. *num.* 361.

Filius Patris Allodium, *unà* cum Feudis, *agnoscere tenetur*. *num.* 362.

Jus Protimiseos & Retractus feudalis *nullibi* Filio; *sed ubivis* tantùm Agnatis *conceditur*. *num.* 364.

Agnatus *defuncti* Vasalli Hæreditatem invitus adire *haudquaquàm cogitur*. *num.* 365.

Si etiam Filii ad Retractum feudalem admitterentur, *tunc* ad idem Jus Agnatis via planè præclusa foret. *num.* 366.

Expenditur Textus II. Feud. 26. *num.* 367.

Utrum Filius *Prædium à Patre venditum*, jure sanguinis, *seu retractûs gentilitii*, retrahere *valeat? num.* 368.

Alii distinguunt inter Filium sui Patris hæreditatem adeuntem, *& ab illa* abstinentem. *num.* 369.

Alii inter Suos & emancipatos Filios *distinguunt*. *num.* 370.

Alii

Alii Filium, demùm post obitum Patris, *ad retractum hunc admittunt num.* 371.

Jus Feudale *ad retractum* omnes proximiores Agnatos *admittit. n.* 373.

Filius proximus sui Patris Agnatus est. *num.* 374.

Nec in successione *quisquam* Patri proximior, *quàm* Filius, est. *num.* 375.

Quæ Lex feudalis in genere proximis Agnatis concedit, *& doctrinalis* interpretatio ad Fideicommissa agnatitia porrexit, *etiam* Filiis, *non quà talibus*; *sed* quà proximis Agnatis, *denegari non debent. num.* 376.

Hoc in Libus non infrequens, ut quis duplicem, *diverso respectu*, personam sustineat. *num.* 377.

Si Filius Annum, *bonorum possessioni, ex capite* undè Liberi *petendæ præscriptum*, elabi patiatur; *nihilominùs adhuc ex capite*, undè Legitimi *seu Agnati*, per C. dies; *& si etiam hos præterlabi patiatur, intra* alios C. dies, *tanquàm* Cognatus, *eandem prætendere non prohibetur. num.* 378.

Hujus triplicis bonorum possessionis Necessitas *etiam* Hodiè *attenditur. num.* 379.

Utrum idem dicendum sit de Hæreditate ex Juris Civilis dispositione Filio delata, *ità, ut ille, per totum* Tricennium, *jure* Filiationis *& per* aliud Tricennium, *jure* Agnationis, *& per* tertium Tricennium, *Jure* Cognationis, *ad eandem adspirare queat? num.* 380.

Affirmativa istius Q. decisio ex inveterato Errore *invaluit*; *sed* ubivis locorum recepta *dicitur. num.* 381.

Filia nobili, *vel illustri, quæ, dote acceptâ*, sui Patris successioni renunciavit, vivente adhuc ejus Patre defunctâ, *ipsius* Liberi, *hoc non attento, quòd ipsa pro se & suis heredibus renunciavit*, *nihilominùs* ad Avi successionem, *ex* propriâ personâ, *adspirant justissimè. num.* 385. *& seq.*

Probis omnibus valdè facit Lex. 59. §. 1. ad SCtm. Trebell. *num.* 385.

Filii talem Retractum exercentes nullam *penitùs suo* Patri injuriam *inferunt. num.* 385.

Filius Patris sui factum impugnare *non potest*, ut Filius *& Hæres*; *benè tamen* ut Agnatus, *idemque* proximus. *num.* 387.

Filius jus retractûs, depositâ hâc ipsâ qualitate *& nomine*, jure Agnationis proprio *exercet. num.* 389.

Filius *ab ipsa* Lege, Civili *&* Canonica, *in matriculam* Agnatorum, *& quidem* primo loco & propriè refertur. *num.* 390.

Facilè fieri potest, *ut* Filius *vel* nolit, *vel* pecuniæ penuriâ retrahere nequeat. *num.* 391.

De Revocatione Feudi, *quæ jure* devolutæ successionis, *& quidem* gratis, Agnatis *conceditur. num.* 392.

Quòd Textus II. Feud. 26. §. Titius. *ad illam* Feudi revocationem, *quæ fit* jure Retractûs, *haudquaquàm pertineat*, *per* Consuetudinem in Foro receptam *jampridem invaluit. num.* 393.

Adduntur complurium DDrum decisa, *hæc similiter confirmantia. num.* 394. *& seqq.*

Applicantur hæc omnia Casui proposito. *num.* 398. *& seqq.*

Jus Retractûs proprie *& strictè sic dictum prærequirit* Emtionem, *vel alium* Titulum ei æquipollentem. *num.* 404.

Jus Retractûs *&* perpetuæ Reluitionis *in multis coincidit, sic, ut etiam* Jura de Retractu loquentia huic alteri Juri regulariter applicabilia sint. *num.* 405.

Reluitio perpetua in omnibus Alienationibus *à Testatore*, *vel gentilitii Pacti Conditoribus*, nominatim prohibitis, *locum sortitur. num.* 406.

Omnes *tùm* Testatores, *tùm* Pacti fideicommissarii Conditores *rei suæ*, quam volunt, legem dicere *possunt. num.* 407.

Possessor prædij fideicommissarii *nec* contrahendo, *quocunq;* Titulo, *sive* Contractu *fiat* Alienatio, *nec* delinquendo, Agnatis præjudicare *potest. n.* 408.

Etiam Delicta Voluntariam alienationem involvere *censentur. num.* 410.

Delicta *à Fideicommissi possessore commissa* magis *sunt* odiosa, *quàm* Venditio, *vel alii, ab illo*, cum Tertio celebrati Contractus. *num.* 411.

Durum *est*, *quenquam*, ob delictum alienum, damnum sentire. *num.* 412.

Hæc sententia, quòd Filius, *quamvis* Hæres sui Patris; *tamen* factum illius, *quoad* Bona feudalia, *&* agnatitii Fideicommissi nexu devincta, *non implere teneatur, à compluribus magni nominis DDbus approbatur. num.* 414.

Quinta Quæstio *in proposito discutienda. num.* 415.

Jus Retractûs linearis, *itemque perpetuæ* Reluitionis, *jure* Sanguinis *competens, non est* cessibile. *num.* 418.

Ista Jura hôc fine *sunt introducta, ut* Bona, *per illa*, in Familia conserventur. *num.* 420.

Hæc Ratio in Extraneis *nequit verificari. num.* 421.

Cessio *non potest fieri in eum*, qui non habet Qualitatem ipsius Cedentis. *num.* 422.

Quoties Jus retrahendi, reluendi, redimendi, *Persona competit*, non ex Pacto, *vel* Contractu, *& sic* Jure Communi; *sed de* Jure speciali, Consuetudine provinciæ, *vel singulari*, *etiam* certæ alicujus Familiæ, Statuto, *tunc illud* haudquaquàm cessibile *est*. *num.* 423.

Jura personalia non sunt cessibilia. *num.* 424.

Jus reluendi sequenti Agnato (*An &* Remotiori? *remissivè annectitur.*) efficaciter ceditur. *num.* 425.

Applicantur hæc Jura *de cessione* Juris reluendi loquentia *Casui proposito. num.* 426. *& seqq.*

Verus debitor, *naturaliter & civiliter obligatus*, *per* Sententiam Judicis absolutoriam, *vires licet* Judicati *nactam*, à nexu naturalis suæ obligationis non liberatur. *num.* 431.

Jura Sanguinis nullo Jure Civili perimi possunt. *num.* 433.

CONSILIUM QUADRAGESIMUM NONUM.

UTrum Dominus directus Emphyteutæ Hæredem, ob prædii emphyteutici Deteriorationem, non cœptâ lite contra ipsum Emphyteutam, expellere valeat?

Præmittitur Facti Species; *à num. 1. usque ad num. 14.*

Emphyteuta *tùm ob* Canonem, *ex emphyteusi* ecclesiastica, *per* Biennium, non solutum, *tùm ob Prædii emphyteutici* dolosam *&* culposam Deteriorationem, *tùm propter illius* Alienationem, *suô jure*, à Domino privari *potest. num. 15. & sqq.*

Demonstratur, Emphyteutam, de quo hîc *Q. quoad* omnia hæc tria capita *deliquisse. num. 20.*

Declaratio pœnæ Caducitatis à Voluntate *cujuslibet* Domini *directi dependet. num. 21.*

Sive igitur hæc ipsa Voluntatis declaratio ante Domini directi, *sive* ante Emphyteutæ obitum *non fiat*, *tunc* Pœna commissi *nec* ab Hæredibus Domini *directi*, *nec* adversus Emphyteutæ Successores *& Hæredes decerni potest. n. 22.*

Pro contrariâ sententiâ *tot pugnant DDres, ut etiam Zasius* omnes Doctores sic sentire *testetur. num. 24.*

Dicta Regula multis *subjacet* Limitationibus. *num. 26.*

Has inter potissima, si inter Dominum & Emphyteutam expressum Pactum *initum probetur, quòd*, si Emphyteuta, *vel ipsius Hæredes*, Canonem *emphyteuticarium suo tempore non solverint, vel irrequisito Domino directo* prædium alienaverint, *vel illud* dolosè, culpâ latâ, aut levi, deterioraverint, *Pœna caducitatis contra ipsos obtinere & procedere debeat. num. 27. & seqq.*

In

Consilium Quadragesimum Nonum.

In casu hujusmodi specifici Pacti declaratio commissi & per Successorem, *&* adversus Successorem *benè decerni potest. num. 29.*

Præcipuè si in ipso emphyteuseos Instrumento *expressè sit dictum*: Pro se & suis Successoribus & Hæredibus. *num. 30.*

Major potestas Conventionis, *quàm* Legis, *in hoc, est, ut per* Cessationem canonis *emphyteutici, vel huic* similem causam, Emphyteusis amittatur, *nec* Mora purgari *queat. num. 34.*

Talis pœna non tàm legitima *est*, *quàm* conventionalis. *num. 35.*

Talis Pœna, *ceu* non Juris, *sed* conventionalis, *ex Conventione, etiam* contra Hæredes, *à Domino directo efficaciter declaratur. num. 36.*

Caducitas, quæ ob Pacta non servata committitur, dicitur Natura contractûs, *non* Pœna. *num. 38.*

Quando duplex Prohibitio, *nimirum* Legis & Hominis, *concurrit, tunc* declaratio pœnæ Caducitatis etiam contra Hæredes *fieri potest. num. 41.*

Caducitas notoria & inexcusabilis *suam operationem etiam* contra Emphyteutæ Hæredes *porrigit. num. 42.*

Idemque dicendum, si Instrumentum & Lex emphyteuseos in forma Pacti resolutivi *concepta sint. num. 43.*

Vel Clausula: Ipso Jure, *aut* ipso facto, *ei inserta sit. num. 44.*

Talis Clausula sese habet instar latæ Sententiæ. *num. 45.*

Applicantur hæc Jura Casui proposito. *num. 46. & seqq.*

In Casu proposito tres Caducitatis Causæ copulativè concurrunt. *num. 53.*

Declaratio caducitatis etiam contra Minorennes Emphyteutæ Hæredes *fieri potest. num. 54.*

Formula *communior, sub quâ regulariter* Pacta resolutiva *concipi solent. num. 55.*

Etiam Verba æquipollentia *ad Inducendum* Pactum resolutivum *sufficiunt. num. 56.*

Talia sunt, quòd alicui *licere &* fas esse *debeat*, Rem vendicare, *alteri* vendere & dare; *veleandem* recipere, *& de illâ*, ceu de aliis, jure libeti & pleni dominii ad ipsum spectantibus rebus disponere. *num. 57. & seqq.*

Dubia contra dictas Limitationes *remissivè adducuntur. num. 60.*

In Jure nostro nihil tàm clarum & indubitatum, *ut non* in aliquam dubitationem trahi *valeat. num. 61.*

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM.

DE Renunciatione Successionis, *Filiabus, à Patre*, Testamento injuncta, *& de variis* Clausulis, Regressûs *ad Bona renunciata, etiam in Casu totaliter* sublati Stemmatis Masculini exclusivis, *tùm* veris, *tùm* spuriis, *exactissima disquisitio.*

Præmittitur Facti Species, à *num. 1. usque ad num. 50.*

Exhibentur Quæstiones *hîc evolvendæ. num. 51. & seqq.*

Quæstio prima *in* duo membra *dividitur. num. 56.*

In priore *membro Qr.* Utrum Renunciatio, *in Paterno Testamento, duabus Filiabus, à Patre præcepta, pro* totaliter extinctivâ, *sive*, etiam in casum totaliter sublatæ Masculinæ Descendentiæ, prorsùs abdicativâ, *an verò tantùm* pro translativa haberi debeat? *num. 59.*

Adferuntur Argumenta pro abdicativâ Renunciatione. *à num. 60. usque ad num. 98.*

Beatus Parens, cùm priùs duo Testamenta *fecisset, quibus Filias tantùm* ad superviventiam Masculorum *exclusit, deindè in suo novissimo testamento* absolutè *disposuit*, daß seine Töchtere, an der Truchsessischen Familie ein vor alle mahl keine prætension mehr zuhaben, sich begeben und *renunciiren* sollen. *num. 61.*

Consilium Quinquagesimum.

Quando plures defuncti Dispositiones concurrunt, *inter illas* novissimam *attendi oportet. num. 62.*

Si supremum *Testamentum* non de abdicativâ *Renunciatione interpretaremur, tunc in illo* nihil novi, *quod* in Concepto secundi *Testamenti* non jam plenariè dispositum *fuisset, contineretur. num. 63.*

Renunciatio à Patre injuncta, ein vor alle mahl keine prætension mehr zu haben / *Renunciationi sub Clausula*, in perpetuum, *facta æquivalet, &* Infinitatem ejus Durationis *importare videtur. num. 64.*

Infinitas toleratur, *si* verba *sint* apta ad eandem inducendam. *num. 65.*

Renunciatio sub Clausula, auff Ewig und zu ewigen Zeiten *facta, Renunciatricem* omni tempore *excludit. num. 66.*

Etiamsi totum Stemma Masculinum expiret. *num. 68.*

Verba: Ein mahl vor alle mahl / *in Latino idiomate* Semel pro semper, *tantundem dicunt, ac ista verba: Quòd Renunciatrices*, nullo Casu, vel Tempore, ex hæreditatibus renunciatis quidquam velint prætendere. *num. 70.*

Pater in suo Testamento disponens, daß sein einiger Sohn sein eingesetzter universal-Erb aller seiner Haab und Güther / und also auch sein alleiniger Successor in allen seinen Ritter- und Mann-lehenbahren Güthern sey und seyn solle / *annexâ Clausulâ:* Daß er weder seinen Geschwistern / noch sonsten Jemanden Rechenschafft zugeben; sondern alles handhaben / damit schaltten und walten könne und solle / plenum *&* liberum *omnium suorum* Bonorum Dominium, *cum* plenissima facultate, inter vivos, *&* mortis causa, de illis disponendi, *in suum Filium transtulisse videtur. num. 71. & sqq.*

Renuncians sub Clausula: Daß ihr Bruder hinfüro mit Allem und jedem verfahren / handlen / thun / und lassen solle nach seinem Gefallen / als mit andern seinen aignen Güthern / von Mönniglich daran ungehindert / in allweeg! *utrum*, Fratre sine masculâ prole defunctô, *ad renunciata regressum habeat? num. 74.*

Pater Filios suos in Legitima *instituens*, *&* congruas Filiabus suis Dotes *assignans*, *per* Pacta, Statuta, *vel* Consuetudinem inclyti Ordinis Equestris, *de cæteris suis Bonis* securè testatur. *num. 75. & seq.*

Ad conservationem illustrium & nobilium *Familiarum* Dotes *talium Filiarum non debent* Legitimæ correspondere. *num. 77.*

Applicantur hæc jura casui proposito. *num. 78.*

Liberi supremam Parentis Voluntatem religiosè observare tenentur. *num. 79. & seqq.*

Suprema Voluntas instar Legis servanda. *num. 80.*

Parentibus reverentia, *tùm* vivis, *tùm* mortuis, *à Liberis exhibenda. n. 81.*

B. Parens Renunciationem, sub præmemorata Clausula, Filiabus seriò, und bey entziehung seines vätterlichen Seegens / *testamentô præcepit. num. 84.*

De Patris Maledictione, si Liberi ipsius Voluntatem non impleant. *n. 86.*

Ex eo, quòd Filiæ testamentum paternum, per spontaneam Legatorum & Dotium acceptationem, agnoverunt, *etiam ultimò defuncti ipsarum* Fratris Testamentum *extra dubium collocari videtur. num. 87.*

In proposito casu Filiæ insignibus *à Dn. Parente* Legatis, *&* ultra Consuetum ascendentibus Dotibus, *hac ipsa de causa, honorata videntur, ut* nullum ad Bona renunciata, in omnem Casum, regressum *haberent. num. 88.*

Tales Filiæ, etiam prorsùs expirantibus Masculis, *nullum ad ejus Successionem regressum habent. num. 89.*

Quoties de hoc non apertè constat, *quòd Renunciatio* saltim ad certum Tempus *durare debeat, tunc illa* generalis & perpetua *habetur. num. 90.*

In terminis extinctivæ seu abdicativæ Renunciationis *dici non potest, quòd* Bona, *à Filiâ illustri vel nobili* renunciata, nexu taciti & improprii Fideicommissi, *in ordine* ad ipsas Renunciatrices, *devincta sint. num. 91.*

De hujus generis Fideicommissis *nihil in nostris libris definitum occurrit. num. 92.* Fidei-

Consilium Quinquagesimum.

Fideicommissum *ab aliquo prætensum ex evidentissimis &* de necessitate id inferentibus verbis *probare tenetur. num. 93.*

Licet Filia Regressum *ad Successionem renunciatam* specifico Pacto sibi, & suis Hæredibus reservaverit; *tamen Pactum hujusmodi reservatorium*, per contrarium Patris, vel Fratris Testamentum, infringi *potest. num. 94.*

Facultas testandi, *jure Gg. competens*, per hujusmodi Pacta Fœminarum reversiva, haud exclusa *censetur. num. 96.*

Quamprimùm Filius paternam hæreditatem adivit, *vel eidem se immiscuit*, paterna Bona in fraterna degenerant. *num. 97.*

Sequuntur Rationes decidendi, *quòd in substrato* duæ Filiæ renunciatrices, ad Bona à se renunciata omnibus modis admitti, *& per* Patris Testamentum haudquaquàm exclusæ *censeri debeant. num. 98.*

Formatur genuinus & verus totius Controversiæ status. *num. 99.*

Præceptum paternum de renunciando, *de quo hic qr. utrum* abdicativam, *an* solùm translativam, *renunciationem* pro scopo *habuerit? num. 100.*

Hic Q. utrum Renunciatio pro abdicativa *& totaliter extinctiva*; *an verò* tantùm pro translativa *seu qualificativa* haberi debeat? *regulariter* non ex solo verborum cortice, *quibus renunciatio à Patre injuncta, vel à Filiâ fuit præstita; sed potiùs* ex verisimili Voluntate *tùm ipsiusmet* Patris *illam* præcipientis, *vel* recipientis, *tùm etiam* Filiæ renunciatricis, *ex paterno* Testamento, *vel* Renunciationis *interpositæ* Instrumento, *inibique contentis* Argumentis, Circumstantiis, & Indiciis colligendâ, *dijudicari debet. num. 101. & seq.*

Cortex verborum *non debet* veram disponentium & pascisscentium sententiam supprimere. *103.*

Voluntas *ipsius* Renunciatarij, *seu illius, qui renunciationem præcipit, aut recipit, &* Renunciatricis attendi *debet. num. 104.*

A Voluntate tota *omnium Renunciationum* Lex & Norma *dependet. num. 105.*

Voluntas *omnium Renunciationum* Regina *est &* Domina; Verba *verò &* Clausulæ *in illis obviæ* tantummodò Famulæ. *num. 106.*

In nudo verborum rigore *immorari ad* grammaticos *pertinet & pædagogos; non verò ad* Jurisprudentiæ Professores. *num. 107.*

Leges scire *non est* Verba *earum*; *sed* mentem tenere *& potestatem. num. 108.*

Cardinalis de Luca hoc magnam primæ classis ineptiam *redolere dicit, quòd* ad Renunciationum naturam regulandam Verborum Figura attendi *debeat. num. 109.*

Omnes *circa hunc articulum*: Qualis cujusvis Renuntiationis natura *censenda sit? obvia* Quæstiones *potiùs* Voluntatis *sunt, quàm* Juris, *&* intra breves cancellos redigibiles. *num. 111.*

Omnes Judices genuinam *tùm ejus, qui* præcipit, *vel* recipit juratam renunciationem, *tùm eandem* præstantis sententiam *& mentem omni cura adhibita* rimari *debent. num. 112.*

An potiùs illius, qui Renunciationem injungit, *vel* recipit, *vel* Renunciatricis intentio & mens spectari debeat? *num. 113.*

Cardinalis de Luca potiùs Patris, *vel alterius* Renunciatarii *Voluntatem spectandam dicit. num. 114.*

Hondedæus magis Filiæ, *quàm Patris, Sententiam respiciendam esse contendit. num. 115.*

Rectiùs dicitur, quòd in talibus Qq. prudenter dirimendis ad Facti Circumstantias, *ex quibus* Substantia Voluntatis Utriusque, *tùm* Renunciatarii, *tùm* Renunciatricis *desumi debet, respicere oporteat. num. 116.*

In hac tota materia de eo sollicitè dispiciendum: *Utrùm* Renunciatio *pro* Abdicativâ, *vel* Translativâ, *& an tùm illa, tùm etiam hæc altera pro* Reali, Personali, *vel* Mixtâ *censenda sit? num. 118.*

Hæ

Consilium Quinquagesimum.

Hæ duæ Divisiones utramque *totius Renunciationum materiæ* paginam absolvunt. *num. 119.*

Istæ Divisiones *admodùm* diversimodè *à DDbus* explicantur. *num. 120.*

Summa Rei *principaliter in eo est posita, utrum Renunciatio* contemplatione *seu* in favorem certarum Personarum in individuo determinatarum, *vel sub* nomine Agnatorum, *vel sub* expressione principalis *hujusmodi Renunciationum* Causæ finalis, *in Agnationis sive* Stemmatis Masculini conservatione *præcipuè consistentis, generaliter & indefinitè spectatarum, ità præstita, vel à Patre Filiabus injuncta sit, ut illæ paterna vel alia Bona, quibus renuntiandum, vel renunciatum,* in Fratres, *vel* alios Agnatos transferant? *num. 121.*

An verò hujusmodi Renunciatio absque ulla Personarum, *in quas renunciatæ Hæreditates transferri debeant,* contemplatione *ità præstita fuerit, vel præstari præcepta,* ut Filia renuncians è medio tollatur, *quasi* ipsa jamdùm naturaliter esset mortua, *sic, ut planè* non curetur, an Bona paterna ad Agnatos, vel Extraneos, vel planè ad Fiscum sint perventura? *num. 122.*

Hôc modô renuncians, *per* quamcunque Personam, *à Successione in Bonis ab ipsa renunciatis* excluditur. *num. 123.*

Cum abdicativâ, *seu hôc sensu extinctivâ Renunciatione* certarum Personarum Consideratio, *sive* certæ Personæ Contemplatio & Favor *non censetur* compatibilis. *num. 123.*

Si tamen etiam abdicativa *Renunciatio* certarum personarum contemplatione *facta probetur, & dehinc* extinctiva personalis *dicenda sit, tunc* idem *de illa,* cum Translativâ, judicium *ferendum. num. 124.*

Contemplatio certarum *Personarum* omnem Realitatem cessare *facit, & propterea Verba renunciationem* Extinctivam *indicantia* de solo Casu, quô Personæ in illâ spectatæ extabunt, *intelligi debent. num. 125.*

Neque talis extinctiva *seu abdicativa Renunciatio, quæ* ad certas Personas *restricta est, seu intuitu Filiorum aut Fratrum facta, neque etiam* translativa *pariter* solos Agnatos *in oculis habens,* ullam ultra Personas, à Parente, vel Filia consideratas, Extensionem admittit. *num. 126.*

Stabilitur hæc doctrina de Renunciatione personali translativa. *num. 127.*

Et de personali extinctiva. *num. 128.*

Quoties Persona, *vel* una, *vel* plures, *sub nomine* Fratrum, & ex ipsis Descendentium, *vel* Agnatorum, *in* Translativa, *vel* Extinctiva *Renunciatione fuit considerata, vel* consideratæ, *tunc illa omninò* Personalis *censetur, & dehinc* resolubilis per mortem Personæ consideratæ, *vel* omnium in oculis habitarum Personarum. *num. 130.*

Prima Ratio *pro Dominis Filiabus* decidendi, *quòd in dubio omnes Renunciationes* pro Personalibus, *sive talibus, quæ* intuitu & in commodum *vel* Unius *tantùm, vel* plurium Personarum, in individuo, *vel sub* certa Qualitate, masculinæ *videlicet* Agnationis, *consideratarum, à Patre præceptæ, vel jam præstitæ sunt, haberi debeant. num. 131.*

Etiam Monialium renunciationes eodem jure *censeri debent. num. 132.*

Licet multi easdem pronuncient Reales, *imo planè* realissimas. *num. 133.*

Quoties nobilis, illustris, vel alia Monialis, *intuitu* Fratrum, *sub* quantæcunque efficaciæ Clausulis, *renunciavit,* omnibus Fratribus demortuis *etiam ipsa &* tota talis Renunciatio simùl extinguitur, *ità, ut* Monasterium, *ex persona Monialis,* in omnibus Bonis renunciatis succedat *pleniss imè. num. 134.*

Hæc ipsa Præsumptio *pro renunciationis* Personalitate *etiam tunc militat, quando* tempore præstitæ, *vel à Patre* præceptæ Renunciationis *saltem* unicus Filius in medio fuit. *num. 135.*

Etiam Successionum Renunciationes, *absque omni causa factæ,* omnimodò nullæ *sunt; licet Verbis &* Clausulis prægnantissimis turgeant. *num. 136.*

Quandocunque non evidentissimè constat, aliam Renunciantis Voluntatem *fuisse, omnes Successionum Renunciationes* intuitu Masculorum factæ *existimantur. num. 137.*

Soli

Conſilium Quinquageſimum.

Soli Maſculi æternæ Aſcendentium Recordationis atque Agnationis Conſervatores ſunt. *num. 138.*

Et dehinc quoque Soli ſuarum Sororum, vel Agnatarum renunciationi omnem cauſam dediſſe *intelliguntur. num. 138.*

Omnis Renunciatio ad conſervandam Agnationem *facta exiſtimatur. num. 140.*

Clauſula Regreſſus, *in caſum ceſſantis iſtius Cauſæ*, ad renunciata reſervatoria *Renunciationi* ipſo jure ineſt. *num. 141.*

Conſuetudo Nobilium *hæc ità determinat. num. 142.*

Etiamſi omninò in dubio *verſemur, utrum Renunciatio* in Fratris, & extantis Maſculæ Sobolis *favorem ſit facta, nequè etiam* ulla mentio Favoris erga Agnationem *ſit facta; tamen* Pactum Regreſſûs reſervatorium, *idemque* cum reſolutivo conjunctum, *pro* tacitè adjecto *haberi debet. num. 144.*

Adducitur judicatum Summi Imperialis Aulici Tribunalis *pro eadem ſententia. num. 145.*

Eademque doctrina & tunc procedit, ſi de Filiis *tempore actualiter præſtitæ, vel præſtari injuncta Renunciationis* adhuc naſcituris & nondùm conceptis *quæſtio ſit. num. 146.*

Modò Spes procreandæ adhuc Maſculæ Sobolis *non omninò decollaverit. num. 147.*

Idem eſt, ſi de Pactis etiam Monialium renunciativis *quæſtio ſit. num. 148.*

Itemque ſi de Renunciatione abdicativâ *ſeu extinctivâ; ſed* intuitu Fratrum *interpoſitâ, quæratur. num. 149.*

Renunciatio, Abdicatio & Acquiſitio *ejus, cui fit renunciatio, adeò ſunt* connexæ, ut una ſine altera eſſe poſſit vel minimè. *num. 154.*

Etiam tacita Perſonarum Contemplatio ad Realitatem renunciationis excludendam *ſufficit. num. 155.*

Renunciatio intelligitur perſonalis, *licet* Verba *illius* Extinctivam *præ ſe ferant. num. 156.*

Renunciationum Cauſam finalem Uſus Germaniæ, & Fori Obſervantia, *imò etiam ipſa* Æquitas, *& inter Liberos ſervanda* Æqualitas, *in ambiguo, nullam aliam, quàm* Agnationis Conſervationem, à Renunciatricibus & Renunciatariis intentam *exiſtimant. num. 159.*

Iſta Juris præſumptio *præprimis tunc quoque locum ſortitur, quando* Pater ſuæ Filiæ renunciandi neceſſitatem ipſe imponit, *vel* renunciationem ab illâ recipit. *num. 160.*

Pater nunquàm de ſuis Filiabus, *etiam in caſum* totaliter extincti Stemmatis Maſculini, *à ſucceſſione ſua* totaliter excludendis, *ſollicitus fuiſſe videri debet. num. 166.*

Jurata Filiæ renunciatio, *ſub* qualibuscunque verbis *concepta*, ultra expreſſam, vel tacitam Patris mentem, nec minimam patitur extenſionem. *num. 167.*

Pater renunciationem *ſuæ Filiæ* injungens, *vel ab illa* recipiens, *eandem non aliter* excluſiſſe *cenſendus, quàm* quousque Maſculina Agnatio duraverit. *num. 168.*

Neque Pater *ſuam Filiam, neque* Filia *ſeipſam, etiam in caſum* totaliter extincti Stemmatis Maſculini, *à Succeſſione nihilominùs excludere, neque* Judex, *ad Filiæ renunciationem ità convalidandam*, Decretum ſuum *interponere voluiſſe intelligi debet. num. 169.*

In renunciatione Hæreditatis jamjàm delatæ Decretum *requiritur. n. 171.*

Tales ſucceſſionum Renunciationes, *in ordine* ad Filias *renunciatrices, earumque* Parentes, *ipſis etiam* LLbus exoſæ *ſunt. num. 172. & ſq.*

Secunda Ratio decidendi, *quòd &* omnia Statuta, Fœminarum, *in caſu extantium Maſculorum*, excluſiva; *tùm & omnes ejusdem generis* Conſuetudines, Privilegia, & Pacta *ità exaudienda ſint, quòd*, niſi expreſſa reclamet litera, *vel*

Consilium Quinquagesimum.

Consuetudinis *indubia* certitudo, Fœminæ, Masculis sublatis, indubitatò admitti debeant. *num.* 174.

Præceptum paternum testamentarium *de suis Filiabus, per renunciationem*, ein vor alle mahl excludendis, non potentiùs operari *debet, quàm hujusmodi* Statutum, Pactum, *vel* Privilegium, *etiam* efficacioribus Clausulis *munitum. num.* 176.

Licet talia Statuta, Privilegia, Pacta, Consuetudines, Testamenta de Fœminis in perpetuum excludendis *loquantur*; *tamen* semper hic Casus, nisi Stemma Masculinum expirare *contingat, vro* tacitè excepto *haberi debet. n.* 178.

Probatur *hoc de* Statutis, *tùm* certæ alicujus Familiæ propriis, Erb-Einigungen / *tùm in* tota Provincia vel Regno obtinentibus. *num.* 179.

Item de Privilegiis Fœminarum exclusivis. *num.* 180.

Et de tali Consuetudine, *imprimis* in regno Neapolitano. *num.* 181.

Consuetudo *hujusmodi* Masculos vocat, & Fœminas excludit; *sed* non præfert Fœminæ *tantisper* exclusæ, *vel potiùs suspensæ*, alias Fœminas. *num.* 182.

Cessante Masculorum favore *etiam* Fœminarum exclusio *cessat. num.* 183.

Dispositio *talis* testamentaria, *quòd Filiæ* ein vor allemahl renunciare *debeant*, non majoris est potentiæ, *quàm DDres de tali* consuetudinaria, privilegiaria, statutaria, pactitia, *etiam* prægnantioribus Clausulis *munita, Renunciatione communiter tradunt. num.* 186.

Pater *à sua Filia renunciationem recipiens, vel exigens*, pro solis suis masculis *Filiis*; & valdè rarò pro aliis Filiabus; *pro* Extraneis *verò* nunquàm *illam desiderasse, vel acceptâsse intelligi debet. num.* 187.

Etiamsi amplissima & generalissima *in tali Præcepto de renunciando, vel in ipsa jurata renunciatione, Verba contineantur. num.* 188.

In casu totaliter extincti Stemmatis *Filiæ non aliter* exclusæ *censendæ, quàm si Pater* exertissimam & specialissimam hujus insolitissimæ exclusionis mentionem injecerit. *num.* 189.

Adducitur egregia Donati Antonii de Marinis *decisio. num.* 190. *cum seqq.*

Tametsi verba renunciationis *ad* Jura de futuro *trahantur; tamen illa restringenda forent ad ea futura Jura*, quæ ex Causa de præsenti comperere possent. *n.* 190.

Nec diversum sentiendum, licet Juri de futuro per Pactum de non ulteriùs petendo *fuerit renunciatum. num.* 197.

Huic Clausulæ æquipollet *hæc nostra*: Daß die Töchtern ein vor alle mahl der vätterlichen Erbschafft renunciiren sollen. *num.* 198.

Tertia Ratio decidendi, *quòd ipse D. Dn. Parens sui animi indubitatam sententiam, per hæc*, in Proœmio *suæ Dispositionis obvia formalia, haud obscurè declaraverit*: Daß Er seine gantze Disposition allen zanck und weitläufftigkeit unter seinen Adelichen Kindern zuverhüthen / und zu NB. beförderlicher Conservation des mannlichen Stammens / als auch seines jetzigen und künfftigen zeitlichen Guths und Nahrung / und was denen allem anzugedeyhen / aufrichten wollen. *num.* 199.

Quandocunque verba *vel* Præcepti paterni *de renunciando, vel* Renunciatricis *hoc satis declarant, quòd Renunciatio* Cognationis Conservationem, *sive* in universum, *sive ejus tantùm, ex qua talis Filia oriunda est*, Lineæ, *pro* Scopo, Voto & Fine *habuerit, vel debeat habere, tunc, penitùs* expirante Agnatione, *etiam* Renunciatio simùl tota evanescit. *num.* 201.

Hæc verba: Zu Erhaltung des Adelichen Stammens und Nahmens / dem Adelichen Manns-Stammen zum besten / *& similia, seu in* Præfatione, *seu in ipsis* verbis dispositivis *expressè posita, non tàm* Causam *impulsivam, quàm* finalem *significant. num.* 202.

Præfatio, in qualibet Dispositione, Causam *illius* finalem *demonstrat. n.* 203.

Ex Proœmio potentissimum argumentum *redundat, ex quo ipsa* genuina Agentium intentio *principaliter colligitur. num.* 204.

In Proœmio *posita in* subsequenti principali negotio repetita *censentur. num.* 205.

Ex

Consilium Quinquagesimum.

Ex Proœmio *similiter etiam* Renunciatio regulanda est tota. *num.* 206.

Si in terminis Voluntatis saltem conjecturabilis, *quòd Pater à Filia renunciationem recipiens, vel ei præcipiens*, Agnationis conservationem *pro fine habuerit, tota Renunciatio* ad solos Masculos restringi *debet, quanto magis in substrato, ubi* Pater hanc finalem Præcepti sui Causam specialim expressit, *idem pariter obtinebit? num.* 208.

Licet Verba Præcepti *de renunciando, vel ipsiusmet* Pacti *renunciativi sint* generalissima, *& omnimodam* omnis Juris, *tùm* præsenter competentis, *tùm* in futurum, quacunq; ex causa, competituri, *adeoque* perpetuam Filiæ Exclusionem, *& omninò* extinctivam renunciationem *præ se ferre videantur*; *tamen* Causa finalis, *videlicet* Conservatio Agnationis *si præsertim* expressa *ejus mentio, sit facta, ubivi preferenda. num.* 209.

Ex eo, quòd in proposito Casu B. Dn. Parens suas Filias tùm solito majori Dote, *tùm* notabili Legato *liberaliter honoravit, & simùlq oque* alias causas expressit; *easdemque, ut videtur*, præponderantes, *inferenaum videtur, quòd Steminatis Conservatio* non Causa finalis; *sed tantùm* impulsiva *sit istius Præcepti de renunciando. num.* 210. *& seq.*

Assignatio Doris, *sive* congruæ & solitæ, *sive* solito majoris Pactum Regressûs *ad Successionem renunciatam* reservatorium *in suis effectibus haudquaquàm impedit. num.* 213.

Etiamsi Instrumentum Renunciationis *eandem*, ob solam dotem, *interpositam pronunciet. num.* 213.

In hujusmodi casu duæ *sunt* Causæ, *quæ* Renunciationem conciliasse *creduntur, nempe* Dos & Agnatio. *num.* 214.

Dos eum in finem *numerari consuevit, ut* Æquitas Pacti successionis renunciativi tanto magis eluceseat; *& evidentior reddatur. num.* 214.

Renunciatio *sapit* Donationem *cum Renunciatricis* læsione *conjunctam*; *quæ proindè* per Doris constitutionem aliquatenùs corrigenda. *num.* 215.

Non verò credendum, quòd vel Filia renuncians, *vel* Pater renunciationem ei præcipiens, *vel ab illa recipiens*, ob solam Dotem, Personis extraneis; *in renunciatione nullatenùs spectatis, in casum* extinctæ Agnationis, paternam successionem concedere *voluerit. num.* 217.

Pater Filiæ ad præstandam congruam Dotem de Jure tenetur *num.* 218;

Ratio Agnationis *in splendore servandæ* vincit Doris rationem. *num* 219.

Etiamsi Agnatorum nulla *facta sit* mentio; *cùm* illorum Existentia, *hanc ipsam* Causam, conservandæ *videlicet* Agnationis, *sufficientissimè testetur & comprobet. num.* 220.

Assignatio Doris *sola Renunciationis* Causam principalem Rarò *constituit. num.* 221;

Principalis ejus Ratio & Causa finalis ut plurimùm *hæc est, ut* cæteris Liberis eo pinguiùs consulatur. *num.* 222.

Hæc assertio DDbus communiter *probatur. num.* 223.

Causa Dotis solutæ in perpetuum *quidem* durat; *sed quia*; sublatis masculis *Liberis*, principalior Ratio, *nempe Agnationis in flore servandæ*, totaliter cessat, *etiam Renunciatio, pro* amplissimâ *licet* Dote *factâ, simùl* tota evanescit. *num.* 225.

Concurrentibus duabus Causis *totum Negotium* juxtâ potentiorem *& principaliorem* dijudicandum. *num.* 226.

Acceptatio Dotis *non aliter* Regressum *ad renunciata Bona* præcludit, *quàm si* evidenter constet, *quòd* nulla alia Renunciationis causa *adfuerit, quàm* Dotis acceptæ. *num.* 227.

In ambiguo semper præsumi *debet, quòd Renunciatio* respectu cæterorum Liberorum *sit* facta, *vel* à Patre imperata. *num.* 228.

Declinatio Litium *& sumptuosorum in Judicio* Processuum *in paterno*, *de quo hic Qr. Testamento, hôc tantummodò fine*, *ceu* Concausa impulsiva, *fuit commemorâ-*

memorata, ut Causa finalis & principalis, *nempe* Stemmatis Masculini florentior Status, tanto citiùs & faciliùs effectum suum sortiri valeret. *num.* 229. *& seqq.*

Adfertur egregius, *ad hæc magis firmanda*, ex Johanne Georgio Beloldo locus. *num.* 232.

Si Conservatio Familiarum non spectaretur, omnis *propem. dùm* Renunciationum materia cessaret. *num.* 234.

Causa finalis *illa sola vocatur*, sine qua quis aliàs actionem *vel planè* non, *vel* non eo modo *suscepturus fuisset. num.* 235.

Causa finalis *insinuat* principalem *contrahentium* intentionem, *à qua etiam* Causatum & alia omnia regulantur. *num.* 236.

Causæ impulsivæ, *tanquàm* leviusculæ, *non impediunt, quo minùs* Sorores, *sublatis Masculis, sicq;* Causâ finali *totaliter cessante*, de jure suo recuperando *validè experiantur. num.* 237.

Causa prima, principalis, ac finalis *intuenda, & pro rei cujusvis* Fundamento *ponenda. num.* 238.

Causa propinqua *semper magis*, *quàm* remota, *debet considerari. num.* 239.

Licet Successionis Renunciationi, intuitu Dotis *factæ*, prægnantissimæ Clausulæ *fuerint adjectæ*; *tamen*, Masculis emortuis, *etiam* Renunciatio *pro* totaliter emortuâ *haberi debet. num.* 241.

Tametsi Verba Renunciationis *sint* generalia; *si tamen* intuitu certæ Causæ finalis in specie *prolata fuerint*, *tunc etiam* ipsa renunciatio ad specificata præcisè restringitur. *num.* 243.

Quarta Ratio decidendi, *quòd* Renunciatio, *duabus Filiabus in* paterno Testamento, pro conservanda Masculina Descendentia *in perpetuo splendore*, Bonorumq; affluentiâ, *specialiter* injuncta, *& dehinc* Translativa, *& tantùm* Personalis, *per* Clausulas *adjectas, utut ponderosissimas &* exuberantissimas, *in* Abdicativam, *& in casum* extincti Stemmatis Masculini *nihilominùs duraturam* transmutari *non potuerit. num.* 244.

Ubicunque paterna Intentio certa *est*, *quòd Pater Filiabus suis* necessitatem *renuntiandi*, eô fine, imposuerit, ut Masculina ipsius Descendentia in perpetuo splendore, & Bonorum affluentiâ conservaretur, *ibi omnium DDrum hæc unanimis vox est, quòd certa &* aperta paterna Voluntas præcisè servanda, *&, quamprimùm ista* Causa finalis *cessat, etiam* Renunciatio *omnem suam efficaciam simùl prorsùs amittat. num.* 246.

Hujusmodi dispositio *ità interpretanda, ut* prosit illis, quibus ejus conditores providere *voluerunt*; *non illis, quibus ipsi* prospicere noluerunt. *num.* 248.

Quinta Ratio decidendi, *quòd*, sicuti omnes Renunciationes, *vel specificè in gratiam* certarum Personarum, *vel* quorundam, *aut* omnium Masculorum Agnatorum, *vel in genere pro conservatione* Stemmatis Masculini *in perpetuo splendore factæ*, Personalibus *aggregantur; ità*, illis Personis, *quas Filia renuncians, vel in specie, vel in genere consideravit*, è medio sublatis, *tota* Renunciatio simùl expiret, *absque ullo obstaculo* quarumcunque Clausularum, *in paterno* Testamento, *vel ipso* Pacto renunciatorio, quemcunque in Casum, *&* sub quacunque Verborum structura, *tametsi* exuberantissimè *conceptarum. num.* 250. *& seqq.*

Excipitur unicus *ab hac Regula* Casus, *quòd* Filiæ & tunc *à renunciata Successione* exclusæ esse *debeant, etiamsi* totum Stemma Masculinum expiret. *n.* 255.

Quando Filia nobilis, in gratiam *vel* Fratrum, *vel* omnium Agnatorum, *vel* Quorundam in specie nominatorum *renunciavit, tunc tali* Filiæ, *vel illius* Hæredibus, *in casum*, si illæ Personæ expirent, Regressus *competit, non obstantibus quibuscunque, &, ut vulgò loquuntur*, Cubitalibus Clausulis. *num.* 258.

Etiam summæ efficaciæ & ponderis Clausulæ nihil nocere *possunt*, *si*, existente Conditione *Pacti hæreditatis renunciatæ reservativi*, nemo ampliùs ex illis in vivis existat, quorum commodo facta est Renunciatio. *num.* 259.

Etiam

Consilium Quinquagesimum.

Etiam Renunciatio de quacunque *& omni* Hæreditate, quandocunque obventurâ, *licet* propriè Realis, *& perindè æstimanda, acsi* ex capite unde Liberi, Agnati, & Cognati *esset facta; tamen illis* Personis, in quarum gratiam *illa præstita fuit, fato abreptis, totaliter corruit. num. 260. & sqq.*

Si Causa *renunciationi adjecta* non operaretur Restrictionem ad illum Casum, quoadusque ex Personis à renunciante Filia spectatis aliquis superfit, *tunc illa* incassum adjecta *dicenda foret. num. 263.*

Renunciatio, in qua certæ Personæ *nominatim sunt expressæ*, illas nunquàm egreditur, *hinc*q; illis sublatis, *Renunciatricem nemo porrò excludit. num.* 264.

Renunciatio in commodum Fratrum, *licet* Clausulis abundantissimis *referta, semper involvit* hanc Conditionem, *ut*, si nemo ex illis amplius superfit, *tota Renunciatio pro non facta habeatur. num.* 265.

Quamvis Renunciatio cum omnibus Clausulis, quæ excogitari possunt, *interposita fuerit; tamen etiam istæ clausulæ* aliis Personis, *in Renunciatione* non nominatis, *vel* consideratis, prodesse non possunt. *num.* 266.

Clausulæ Realitatem importantes *non prosunt, nisi illis*, quorum contemplatione renunciatum præsumi *potest. num.* 267.

Confirmantur hæc pluribus Rebus judicatis. *num. 268.*

Contemplatio certarum Personarum excludit omnem Renunciationis Realitatem. *num. 269.*

Hucusque præmissa *etiam omnia obtinent, tametsi à Filia renunciata* non certæ Personæ, *in* genere, *vel* specie *fuerint spectatæ; sed Renunciatio à Patre recepta, vel Filiæ præcepta*, generaliter pro Stemmatis, *vel* Agnationis conservatione *interposita fuerit. num.* 271.

Nec quidquam, sublatis planè Masculis, *officit, quo minùs Filia* auff ewige Zeiten *renunciata, vel illius Hæredes, ad renunciatam Successionem admitti debeant, licet* omnes in mundo extantes Clausulæ *isti alteri Clausulæ*, auff ewige zeitten/ *adjecta fuerint. num. 272.*

Renunciationum omnimoda Extinctio *individua* sequela *est antecedaneæ* totius Stemmatis Extinctionis. *num. 274.*

Hanc Renunciationum extinctionem *nec* Verborum Generalitas, *nec effusa* Clausularum, *Renunciationem circumstantium*, quantacunque Amplitudo, *nec* Perpetuitas hujusmodi Filiarum Exclusionis *excludere valet. num. 274.*

Nec illa Clausula: Pro hæredibus quibuscunque, *cum* Aquiliana stipulatione, *&* Pacto de non petendo *conjuncta, diversum jus parit. num. 276.*

Neque etiam hæc Clausula, quòd Renunciatio (pro conservatione Stemmatis *facta*) *sit* realissima, *&* omni tempore valitura, *aliud importat. num.* 277.

Rationes hucusque præmissorum concluforum: Prima *hæc, quòd omnes tales Clausulæ sint* Relativum ad solas Personas, *in paterno* Præcepto *de renunciando, vel ipso* Pacto *renunciatorio* nominatim, *vel* aliter indigitatas. *num.* 278.

Limitatâ *hujusmodi* Renunciatione evanescente *etiam* omnes tales Clausulas unà & simùl evanescere *oportet. num.* 279.

Hinc quantæcunque *concurrant* Clausulæ, *Renunciationis* Realitatem *præ se ferentes; si tamen eidem vel* certæ Personæ, *vel* certæ Causæ *Renunciationis, non perpetuò; sed* ad certum solummodò Tempus duraturæ, *legantur insertæ, tunc &* illa Realitas non est perpetua; *sed tantùm eousque*, quamdiu Personæ, vel Causæ illæ duraverint, durabilis. *num. 280.*

Hæc Episcopus Rocca in Jure appellat absolutissima. *num. 281.*

Etiam Monialium & Monachorum Renunciationes, *quas vulgò* Reales *dicunt*, ob certarum Personarum contemplationem, *Personales evadunt. n. 282.*

Personis *illis, quarum favore renunciatum*, deficientibus, *simùl* deficit Realitas *Renunciationis, & sola* Personalitatis Qualitas *remanet. num. 283.*

In Monachis & Monialibus perpetua Exclusio, *etiam in casu totaliter* sublati Stemmatis *Masculini*, faciliùs *obtinet, quàm in* secularibus Renunciatricibus. *num. 284.*

Consilium Quinquagesimum.

Talis Renunciatio, quæ certas Personas *in oculis habet*, pro tempore *duntaxat* perpetua *est. num. 285.*

Secunda Ratio, *quare* Clausulæ quantæcunque, *pro indole* limitatæ *Renunciationis, etiam ipsæ* in suis effectibus limitentur. *num. 286.*

Clausularum Generalitas *ad* subjectam materiam *semper* restringi *debet. num. 286.*

Renunciatio, quantumcunque generalis, *semper* ad suam Causam, solorum *videlicet* Masculorum favorem, restringi *debet. num. 287.*

Quando Causa finalis *Renunciationis specialis & certa est, tunc illius* Specialitas *hujus* Generalitatem *indubiè* restringit. *num.* 288.

Finis intentus à Renunciatario semper spectari debet. *num.* 289.

Tertia Ratio *de talibus Clausulis, quòd in illis* dictiones Perpetuitatis significativæ *fortiantur* naturam illius Negotii, *cui adjiciuntur. num.* 290.

Quarta Ratio, *quòd* omnes Clausulæ, *tametsi amplissimæ*, Renunciatarii *&* Renunciatricis *cujuscunque* Voluntati, *ceu* Reginæ *& Dominæ, tanquàm meræ* illius pedisequæ, famulentur. *num.* 291.

Propter Clausulas *adjectas* Renunciatio, *ex Pacisicentium, vel Disponentium Voluntate* Personalis, *in* Realem *haud degenerat. num.* 292.

Nec per illas efficitur, ut Renunciatio ultra Genus Personarum *in oculis habitarum* minimùm operetur, *vel renunciationis negotium tractamibus* è diametro adversum producat effectum, *ut nempe* Personæ *in renunciatione nec* comprehensæ, *nec* consideratæ, *tanquàm* prorsùs Extraneæ, *ad successiones in manus* solorum Agnatorum *resignatas, contra omnem* Rationem, Pacisicentium mentem, *omniumque* Statutorum, Pactorum Familiæ, & Consuetudinum naturam admittantur. *num.* 294.

Renunciationes, *ceu, cessante Masculorum favore*, odiosæ, *etiam* strictissimè *sunt* interpretandæ, *& semper* ad Causam præcedentem specificatam, *solosque* Familiæ Propagatores *restringendæ. num.* 295.

Sequitur Sexta Ratio decidendi, *quòd juxta* nativum istius Præcepti, daß beyde Töchtere an die Truchseßische *Famili* ein vor alle mahl nichts mehr zu*prætendiren* haben und *renunciiren* sollen/ significatum, *istæ Filiæ quidem*, quoties aliquis ex unici Fratris Descendentibus Masculis mortem oppeiturus esset, *in omnibus his Casibus*, in all solchen Erb-Fällen/ Ein mahl/ wie das ander/ und also ein für alle mahl/ *à* successione arceri *debeant, etiamsi Masculina illius Descendentia ad ipsam* Seculi consummationem *duraverit: num.* 296.

Sed quandocunque Masculinam Familiam expirare *contigerit, sic, ut illa Filiarum Renunciationibus non amplius indigeat, tunc, cùm solus &* unicus *paterni Præcepti de renunciando* finis prorsus deficiat, *non credendum est*, Patrem *tàm ab omni* Ratione & amore Liberorum alienum *fuisse, ut nihilosciùs* suas filias excludere, & ad Partes illarum hæreditarias, *in gratiam* Fratris, *ipsiusque Descendentium renunciatas*, extraneas Personas vocare *voluerit. num.* 299. *& seq.*

Cum ista Formula: Daß die Töchtern ein vor alle mahl nichts prætendiren sollen/ *hæc altera*: Daß Sie auf Ewig und zu ewigen tagen renunciiren sollen; *ut & hæc*: Daß der von den Töchtern noch *præstirende* verzücht zu ewigen zeiten krafft/macht und bestand/ für alles widertreiben/ vor allen Richtern haben/ und von allen Gerichten darauff geurtheilt werden solle/ *procul dubio coincidunt. num. 301. & seq.*

Idem etiam de illa Renunciatione judicium ferendum, daß weder Sie/ noch ihre Nachkommen/ über ihre empfangene Auffsteur/ weder von ihrem Vatter/ noch an seiner Erbschafft/ in Ewigkeit nichts mehr fordern sollen noch wollen. *num. 303.*

Et tamen, ob neutram istarum Formularum, *Renunciatrices & illarum Hæredes, extinctis Masculis*, à Successione exclusæ *censentur. dd. numeris.*

Filia promittens, daß Sie in Ewigkeit/ und zu ewigen tagen/ an die vätterliche Erbschafft weiter nichts prætendiren wolle/ *efficaciùs se obstringit, quàm*

Filia

Filia promittens, daß sie an die Famili ein vor alle mahl nichts prætendiren wolle. *num.303.*

Renuncians auf Ewig und zu ewigen tagen / sublatis Masculis, Regressum *ad Bona renunciata prætendit justissimè. num.305.*

Renúncians sub formula: Daß Sie / ihre Erben / und gesampte Nachkommen ihrem eydlichen verzücht nicht *contraveniren* / oder ichtwas darwider jemahlen prætendiren wolle / unter waserley Schein des Rechtens solches immer geschehen / und wie solches nahmen haben / oder noch in das künfftig erdacht werden möchte / tota Agnatione *sive Stemmate Masculino totaliter* expirante; *justissimè* ad successionem adspirat. *núm.306.*

Filiam, omni suo Juri; quod jamdùm habet, vel imposterum sperat, perpetim & plenissimè; *sed* expressâ *vel* tacitâ contemplatione Agnatorum *renunciantem*, his omnimodò sublatis, *nec ista Formula à renunciatis Bonis excludit. num.307.*

Renunciatio, *ex* Agnationis *contemplatione* Personalis, *propter* Clausulas *adjectas, hanc* Personalitatis qualitatem non exuit. *núm. 309.*

Etiam hac ferè omnium durissima Formula: Quòd Renunciatio debeat esse realissima, & omni tempore; in vim meræ & veræ Donationis valitura, sublatis Agnatis, quorum contemplatione *Filia renuntiavit*, à recuperatione Bonorum *ab illa renunciatorum ipsam neutiquàm excludit. num.309. & seqq.*

Realitas *istius renunciationis* non diutiùs durat, *quàm ipsa* Agnatio in oculis habita. *num.310.*

Neque Donationem *implicantia verba*; *tametsi de* vera Donatione *agatur*; *aliter accipi debent, quàm* consecutivè ad Renunciationem & specificatam *ejus* Causam finalem, *nempe Stemmatis Masculini conservationem. núm.311.*

Realitas talis Renunciationis cum Agnatione vivit, & moritur. num.312.

Idemque judicium etiam de hac, licet efficacissimâ, Clausula ferendum: Quòd Filia paternæ successioni renuncians perindè habenda sit, acsi nunquàm fuisset in rerum naturâ. *num.313.*

Etiam hæc Verba ad solas Personas, *in genere, vel in* specie consideratas *sunt* consecutiva, *& semper* retentâ *hâc Pactscentium, nempe Renunciantis & Renuntiatarii*, præsumptâ mente, *ut, Personis expressè, vel tacitè contemplatis, prorsùs deficientibus, perindè*, acsi Renunciatio nunquàm facta fuisset; *intelligi debent. num.314.*

In hac tota materia semper illa capienda est interpretatio; *quæ* Renunciatricibus minùs præjudicet. *num.315.*

Neque etiam hæc potentissima Clausula: Quòd Renunciatio sit & esse debeat Realis, *quòdque* omnem in Casum effectum Realis, *atque* omni meliori modo interpositæ *renunciationis habere*; *& Filia renuncians* Regressum *ad Bona renunciata* nunquàm, ulla ex Causa; *etiam* non cogitatâ, & noviter superveniente; *etiam* Rebus Cujusvis morte mutatis, & aliter, quàm nunc, se habentibus, *prætendere debeat*; majores effectus, *quàm* simpliciter facta *Renunciatio, producere potest. núm.316.*

Universæ tales Clausulæ, sublatis Masculis, perindè habentur, ac si omninò adjectæ non essent. *num.317.*

Tales Clausulæ, *quantumvis* exuberantissimæ, respectu Personarum *in Renunciatione* consideratarum, *satis operari*, multosque Effectus producere *possunt. núm.318.*

Sed si nemo ex illis Personis supersit, in quarum beneficium *Renunciationem à Fœminis retipere* Paciscentium interfuit, *tunc* qualescunque & quotcunque *eidem adjectæ* Clausulæ nihil ampliùs operantur. *num.319.*

Porrò nec hæc exuberantissima Renunciatio, quam Pater à Filia; etiam propediem monasterium *ingressurâ, pro se & suis Filiis recepit, neç non* pro omnibus & quibusvis illorum, *& quidem* singulorum Hæredibus, *tàm* ab intestato, *quàm* ex Testamento, & alias quomodocunque succedentibus, *adjectâ & hâc effusissimâ Clausulâ*: *Quòd Pater & Filius, eorumque &* cujuslibet ipsorum Hæredes

& suc-

& succeſſores *de omnibus Bonis* liberè diſponere *poſſint*, & ab inteſtato perindè diſpoſitum cenſendum ſit, acſi Filia renuncians nunquàm fuiſſet in rerum natura, *ſublatis Maſculis, ità renunciantem à paternis & fraternis Bonis ampliùs excludit. num. 320.*

Pater *pro ſe &* Hæredibus *ſuis ſtipulans* non de extraneis *Hæredibus; ſed de illis ſolis*, qui ab ipſo deſcenſuri *eſſent, ſenſiſſe cenſeri debet. num. 321.*

Sicut quævis Diſpoſitio; ità etiam Fœminarum Renunciationes, *licet* generaliſſimæ, juxta mentem & ſententiam hóc negotium tractantium *exaudiendæ ſunt. num. 325.*

Ad contrariari viſa reſpondetur remiſſivè. num. 326.

Etiam ampliſſimam Renunciationem, cum Stipulatione Aquiliana *&* Acceptilatione *conjunctam, ad* Perſonas *in ipſa Renunciatione vel expreſsè* nominatas, *vel ſub titulo conſervandæ* Agnationis tantùm contemplatas, *ceu ad illas* relativam, *reſtringere oportet. num. 327.*

Pactum liberatorium de nil ampliùs petendo in locum ſolennis Acceptilationis Hodiè ſurrogata. *num. 328.*

Etiam hujusmodi Acceptilatio, (*& Hodiè* Pactum liberatorium) *licet omne &* totum Jus Succeſſionis, *quod Filiæ renunciantí competiit*, ipſo jure *per illam extinctum fuerit*, non ulteriùs durat, *quàm etiam* Genus Perſonarum in ipſa renunciatione conſideratarum durat. *num. 329.*

Stipulatio ad favorem Perſonarum contemplatarum reſtringi *debet, neque aliter* abſolutè realis *dici poteſt, quàm* quoadusque Perſonæ contemplatæ adhuc ſuperſunt. *num. 330.*

Non majorem, quàm quælibet vulgariſsimæ formulæ Renunciatio, effectum & iſta Clauſula progenerat, quòd Renunciatrices, quantumvis Moniales, nullo unquàm Tempore, *etiam* quavis ex Cauſa, & Occaſione, *ipſis Renunciantibus, & ipſarum Monaſteriis*, in, de, & ſuper ſuorum Fratrum, & aliorum quorumcunque Hæreditatibus Jus aliquod acquiſitum eſſe, neque Quidquam de iſtis Hæreditatibus, etiam Minimum, habere vel conſequi valeant & debeant. *num. 331.*

Licet Filia, etiam Monaſterium ingreſſura, *& hâc* Causâ Ingreſsûs *ſpecialiter* expreſsâ, *de* omni & quacunq; Succeſſione, *paterna, maternâ, imò etiam avita. & cujuscunq; alterius generis, quæ Renunciatrici*, ex quocunq; Teſtamento, *ſeu Teſtamentis, Codicillis, Legatis, Donationibus inter vivos, & mortis cauſa*, aliisq; Diſpoſitionibus, *etiam ab inteſtato obvenire valuerint*, quovis jure, titulo, & cauſa, *etiam in Pacto renunciatorio* non ſpecificè expreſſis, *&* in Corpore Jurium clauſis, etiamſi NB. eſſet neceſſaria quævis expreſſa & ſpecifica mentio, in omnibus & per omnia, NB. Nil penitùs exceptô, NB. ad habendum *&c. renunciaverit; ſi tamen, in tali Renunciatione, pro* Cauſa finali, Conſervatio Stemmatis *ſive* Agnationis *eſſet indigitata, tunc* Filia, *hôc modo renunciata*, extincto Stemmate, *nihilominùs de novo* ſucceſſibilis fieret. *num. 332.*

Filia ità renuncians, daß Ihr in andern und Neben-Fällen / da ihre Brüder alle / der Eine vor / der Andere nach / ohne Leibs-Erben / NB. oder ohne Teſtament / todes verſtorben / ihre Erbgerechtigkeit vorbehalten ſeyn ſolle / *ſi poſteà ultimò decedens Frater ſine Liberis quidem; ſed cum Teſtamento, in quo illam Sororem renunciatricem totaliter excluſit, fato fungatur, nihilominùs ad paterna Bona renunciata juſtiſſimè adſpirat, ità, ut illa, in tanta quantumvis amplitudine & emphaſi concepta Clauſula:* Ohne Leibs-Erben oder ohne Teſtament ꝛc. *ad* ſolas Fraternas Hæreditates, die Brüderliche Bey- und Neben-Erbſchafften *reſtringi debeat. num. 332.*

Iſta verba: Ohne Leibs-Erben oder ohne Teſtament / *ſimpliciter prolata*, juxta communem JCtorum Regulam, Materiam ſubjectam, & naturam ac qualitatem Rei, de qua agitur, *intelligi debent, licet* improprianda *forent. n. 333.*

Et ſi illa in §. de ſola Collateralium ſucceſſione *agente inſerta legantur, tunc illa ad* Succeſſionem Deſcendentium, *ſeu primi ordinis*, certo modo reſtrictam, *& ultrà* Bona ad collateralem ſucceſſionem ſpectantia, *&* ſpecificata, *extendi non poſſunt. num. 334.*

Renun-

Consilium Quinquagesimum.

Renunciationes successionum quo respectu odiosæ sint? *num.* 335.

Denique etiam in hac amplissima Formula renunciandi, quòd Filia nubens, vel Cœnobium ingrediens, universa sua Bona, *paterna*, *materna*, *fraterna sororia*, *tàm* ex testamento, *quàm* ab intestato, *suis Fratribus*, inter vivos, & irrevocabiliter cedat & donet, *simùl commemorata Conservatio Masculorum, & conservandæ Agnationis, tanquàm Causa finalis Renunciationis*, omnem Realitatem, *sive Durationem in Casu extincti Stemmatis Masculini, ab illa excludit. n.* 336.

Nihil impedit, quo minùs etiam plures hujusmodi Hæreditates, toto tempore intermedio, quamdiu *nimirum* Conditio Pacti hæreditatis renunciatæ reservativi adhucdùm pendet, *jure* veræ & meræ Donationis, *apud Masculos permaneant, omniaque illarum* Emolumenta *interea percepta*, *imò* ipsæmet Hæreditates, *quoadusque de Masculis ad illas vocatis quæstio est, irrevocabiliter ad illos* pertineant. *num.* 337.

Imò si etiam omnes Clausulæ in mundo, *& quæ porrò* adhuc, pro majori firmamento *Renunciationum*, excogitari possunt, *in hujusmodi Pacto renuntiatorio* copulativè *concurrant*; *nihilominùs* Regressus *ad renunciatam, paternam vel aliam, Successionem in casum finitæ Agnationis, cujus contemplatione Filia renunciavit, ex universali Europæ Consuetudine, Patrisque & Filiæ renunciantis præsumpta mente, haudquaquàm excludit. num.* 338.

Clausula, *de qua* in proposito *agitur*, daß beyde Töchter/ an die Truchseßische *Familia* vor alle mahl keine prætension mehr zuhaben/ *renunciiren* sollen/ *ab illis, quæ in hoc Responso expenduntur*, multis passibus *distat*; *imò* nulli ferè dubio obnoxia est. *num.* 340.

Et proindè, post obitum unici Fratris, *in cujus solius, & ex illo* speratæ Masculinæ Descendentiæ, commodum *duæ Dominæ Sorores renunciârunt*, nihil Ipsas à paternis partibus hæreditariis, *sub ullo colore*, excludere potest. *num.* 341.

Inter Clausulas *in hoc Responso ventilatas haudpaucæ* tanti ponderis *& momenti videntur, ut* vel solæ abitentivam, *sive*, etiam in Casum totalitèr extincti Stemmatis Masculini, *prorsùs* abdicativam *Renunciationem videantur involvere. num.* 342.

Præcipuè secularium *Renunciationes* ità exaudiendæ *sunt*, *ut* Fratribus *vel aliis, à Renunciatrice magis dilectis*, totaliter sublatis, *ex verisimillima Utriusque Voluntate, sub Renunciatione*, *quantumvis* ampla, *& in* formâ extincti a, *seu* Reali *conceptâ*, semper Casus dicendus sit non comprehensus, *ex traditis*, *post Baldum, Cardinalis de Luca. num.* 345.

Octava Ratio Decidendi, *quòd duabus Sororibus renunciatricibus, etiam* summa, *& ex omni parte* evidentissima Verisimilitudo, *ob totaliter* cessantem *Renunciationis interpositæ* Causam, ad Bona ab ipsis renunciata *regressum reddaperiat. num.* 346.

Præsumptio ex majori charitate *seu dilectione desumpta, apud omnes DDres audit* præpotens & præponderans. *num.* 347.

Affectio Testatoris, *tanquàm optima interpres Ejus dubiæ mentis, in interpretanda ejus Voluntate* primo omnium loco spectari *debet. num.* 348.

Testatoris Affectio *ad quosvispotiùs* Cognatos, *& præprimis* ei proximos, *quàm ad* quamlibet extraneam personam *dirigitur. num.* 350.

Lex talem *in Testatore* Voluntatem præsumit, *qualis* bonum virum *decet, & propterea semper arguit, ipsum*, rectæ Rationi, *&* communi prudentum hominum Consuetudini *congruenter disponere*, *sicque* sibi Conjunctos, *præ* quibusvis Extraneis, *vocare voluisse. num.* 351.

Nec præsumit Lator, quod quisquam alienas propriis successionibus voluerit præponere. *num.* 352.

Prudentum omnia Responsa & Lex ipsa Naturæ Consanguineos *alicujus* successores *ejus* faciunt. *num.* 352.

Ex hac præsumptione urgentissima, *ad prudenter interpretandas dubias Dispositiones*, Conjectura *pronascitur. num.* 353.

Leges talem *in quolibet* Voluntatem præsumunt, *quæ cum* communi hominum inclinatione & officio *congruit. num.* 354.

Testator illos, quos magis dilexit, semper aliis præferre voluisse censendus. *num.* 355.

Omnes particulares Voluntatis Quæstiones *ex isto præcipuo fonte deductis Præsumptionibus conformari oportet, & propterea in tractatibus ultimarum Voluntatum* Affectio Testatoris & Favor dilecti *utramque paginam facere dicuntur. num.* 356.

Licet Pater Filiabus amplissimam renunciationis Formulam *præscripserit*; *tamen semper* pro illis Inclusionis Verisimilitudo, *quæ vel sola* ad excludendum Extraneum *sufficit, potentissimè militat. num.* 357.

Verisimilitudinem *pro se habens* Casum Lex in terminis *pro se habere existimatur. num.* 358.

Renunciatio *successionis* contemplatione Agnationis *interposita*, *semper hanc* tacitam Conditionem *involvit*, si aliquis ex Patris Descendentibus Masculis in vivis superstit. *num.* 360.

Nullatenùs credendum, *quòd* Pater voluerit, *ut* ad Bona ipsius, Filiabus *exclusis, admittantur* Extranei. *num.* 361.

Hæc decisio tot fundamentis *innixa dicitur*, *ut* de ejus veritate nemo vel dubitare *queat. num.* 362.

Parentum communi voto *summè* odiosum *hoc reputatur*, *ut* propriæ Proli alienam præponant Posteritatem. *num.* 363.

Alexander ab Imola pro magno Absurdo *hoc reputat, ut in Parentis Stipulatione* pro se & masculis suis Hæredibus *factâ*, *His deficientibus*, *Ipsiusmet* Filia non comprehendatur, *& è contra* Extraneus comprehensus *censendus sit. num.* 365.

Si renunciationem accipiens Pater suas proprias Filias includere *noluit, multo minùs*, exclusis suis propriis Filiabus, Extraneum Masculum includere *voluisse intelligi debet. num.* 366.

Si Pater, juratam à suis Filiabus, renunciationem, in gratiam Masculini Stemmatis recipiens, hôc in totum sublatô, ne quidem suas alias, nondùm renunciatas, Filias ad successionem vocare voluisse *intelligi debet, quanto minùs* Extraneos, *in talem Casum*, admittere voluisse *existimandus erit? num.* 367.

Contingente tali Casu *Pater* omnes suas Filias, *tàm* renunciatas, *quàm* non-renunciatas *ad partes æquales vocasse præsumi debet. num.* 368.

Si Pater ab omnibus suis Filiabus, in gratiam Agnatorum, *juratas receperit Renunciationes*, *&*, Agnatis sublatis, *una sola Filiarum* Nepotes Masculos *in vivis haberet*, hi Nepotes *nec suam* propriam Matrem, *nec ejusdem* Sorores *à successione excludere possent. num.* 369.

Multo minùs de Patre hoc debet præsumi, *quòd ipse* Filiabus suis renunciatis *ex præmortuo* Filio superstites Neptes præferre *voluerit. num.* 371.

Imò ne quidem Filia monasterium ingressa, *si* omnes ejus Fratres *in Renunciatione consideratos*, sine mascula Prole *defungi contingat*, *à Successione* exclusa præsumi; *sed* Monasterium, *ex ipsius persona, ad successionem* admitti *debet. num.* 372.

Masculis deficientibus *nullatenùs de Patre præsumi debet, quòd etiam* monasticam vitam agentem *suam propriam* Filiam à successione *voluerit* submotam. *num.* 373.

Quanto igitur minùs Filia secularis, *pro* Stemmatis Masculini *conservatione expressè renuncians*, hôc prorsùs extinctô, *à successione ità renunciata arceri debebit? num.* 374.

A minori ad majus, *in hac ipsa materia* Renunciationum, *validissimè arguitur. num.* 375.

Etiam

Consilium Quinquagesimum.

Etiam abundantissimæ & exuberantissimæ, *Renunciationi adjectæ*, Clausulæ juxta Patris *eandem recipientis*, *vel præcipientis*, & ipsarum Filiarum *renunciatricum* verisimilem mentem *& intentionem sunt* restringendæ. *num.* 376.

Filiæ nunquam *à Patre præsumuntur* exclusæ, *nisi aliqua adhuc* Persona supersit, quæ ipsas, ex Patris voluntate, excludat. *num.* 377.

Licet Renunciatio planè abdicativè videatur concepta: *Modò* contemplatione Masculorum *sit facta*. *num.* 378.

Stemmate Masculinô *in totum* sublatô Extranei Filiabus, *illæsâ Justitiâ*, præferri *non possunt*. *num.* 379.

Præsumptio majoris Dilectionis Filiarum, *sublatis Masculis*, *efficacissimè pro illis militat*. *num.* 380.

Sublatis Masculis simultaneam Filiæ renunciatæ, & non-renunciatæ Admissionem *& ipsa* Natura, *&* æqualis *erga Filias* Patris Dilectio, *&* Æquitas *adjuvat*. *num.* 381.

Ex his ipsis principiis sine dubio omnem pro tali Filia stare Verisimilitudinem *pronunciat Donatus Antonius de Marinis*. *num.* 383.

Nona Ratio decidendi, *quòd, si Pater suas Filias, etiam in Casum* totaliter sublati Stemmatis Masculini, *nihilominùs à sua successione voluisset* excludere, *ipse* duplicis *eapropter* Ingratitudinis *reatum incurreret*. *num.* 384.

Primam *in eo*, *quòd* primæ suæ Conjugis incomparabilem *& fœlicissimam* in re familiari augendâ Scientiam, *quam Ipsemet summis, in suis Testamentis, honoravit elogiis*, erga unicam ejus Filiam *malè* pensâsset. *num.* 385.

Secundam *in eo*, *quòd, si* Patris Præceptum *de renunciando*, *etiam in casu* totaliter sublatæ Masculinæ Descendentiæ, *istas* duas ejus Filias nihilominùs excludere, *&* extraneo Hæredi locum facere *voluisset*, *istæ Filiæ ne quidem* suam Legitimam salvam *habituræ essent*. *num.* 386.

In dubio Nemo, *& debinc principaliter* nec Parentes & Liberi in se invicem ingrati *præsumi debent*. *num.* 388.

Applicatur hæc doctrina Casui proposito. *num.* 389. *& seq.*

Per supremum *Testamentum* præcedentia omnia ipso jure tolluntur; *sed tamen*, *ad* dubia super ultimo hoc Testamento suborta *radicitùs tollenda*, antegressa Testamenta *quamplurimum conferunt*. *num.* 392. *& seq.*

Dn. Parens in duobus prioribus Testamentis *expressissimè disponit*, *quòd* Filiæ *Ipsius non ulteriùs*, *quàm* Ipsius Masculinam Descendentiam superare contigerit, *sua Successioni renunciare debeant*. *num.* 393.

Hoc Præceptum geminatum, *per* posterius elogium, daß Sie an die Truchsessische Famili, ein vor alle mahl keine Prætension zuhaben/ renunciiren sollen/ haudquaquam mutatum *præsumi debet*. *num.* 394.

Mutatio tàm seriæ *& enixæ* Voluntatis *in dubio* non creditur. *num.* 395.

Neque talis Mutatio, geminatæ *præsertim*, *Patris Dispositionis* de facili induci, *nec ex tali*, juxta omnes Interppr. Regulas, vulgarem *duntaxat Renunciationem præferente*, *verborum figurâ* probari potest; *sed eandem* concludenter ab allegante, *ex* indubitata contrariæ Voluntatis declaratione, demonstrare *oportet*. *num.* 397.

Lex omnem *in universum* Renunciationem, qualis *&* quantacunque Dubitatio *de illa*, *ob adjectas* amplissimas Clausulas, *moveatur*, *tamen* pro Personali *haud dubiè reputat*. *num.* 398.

Coronidis loco etiam hæc Formula, *quòd* Renuncians perindè haberi debeat, acsi nunquàm in auras vitales edita, *sive* nunquàm in rerum natura fuisset, *non obstante effusissimâ ejusdem amplitudine*, *tamen* Filiam, sublatâ masculinâ prosapiâ, haud excludere *demonstratur*. *num.* 399.

Lex ipsa *Filiarum renunciationes* in gratiam solorum Masculorum Descendentium *illius*, *qui eas imperavit*, *vel impetravit*, *etiam* à Monialibus, factas præsumit. *num.* 400.

Ipse Dn. Parens in suis Testamentis disertè *fatetur*, *quòd* inclyti Ordinis in

Consilium Quinquagesimum.

Franconia Equestris Consuetudo *hæc sit*, *ut Filiæ*, in gratiam solorum Masculorum, *paternæ successioni renuncient. num.* 401.

Ex quo hæc justissima exurgit Præsumptio, *quòd ipse etiam* suum paternum Præceptum *huic* Ordinis Equestris, *in tota Germania æquè ac* aliarum Ditionum Consuetudini, *tanquàm* Juri Communi perillustris Imperii Nobilitatis *congruenter conformare, neque quidquam ulteriùs injungere voluerit*, als daß/ so lang der Truchseßische Manns-Stamm fürwähren würde/ seine beyde Frauen Töchtere einmahl für alle mahl nichts mehr zufordern berechtiget seyn sollen. *num.* 403.

In illis locis, *in quibus* Statutum Fœminarum, *ob existentiam masculorum*, exclusivum *viget*, *cum onere Fœminas congruenter dotandi*, *tàm* Renunciatio, *quàm* Patris Stipulatio *de illâ præstandâ*, *in dubio non aliter*, *quàm* juxta illius Statuti Formam *facta censetur*, *sic*, *ut Fœminæ non diutiùs*, quàm Masculi superfuerint, *renunciasse intelligi debeant. num.* 404.

In Statuto disposita *perindè* Contractui, *& sic etiam* Pacto renunciatorio inesse *videntur*, *acsi* Pactum specificum desuper initum *fuisset. num.* 405.

Pater nobilis, *vel illustris*, *hanc* immediati Ordinis Equestris Consuetudinem, *quòd Fœminæ non*, *nisi* in gratiam Masculorum, *Patris successioni renunciare consueverint*, pro certa *agnoscens*, *etiam* suum Præceptum testamentarium de renunciando eidem conformiter ordinare *voluisse intelligi debet. num.* 406.

Filiæ renunciatio, *per* Conjecturam tacitæ Voluntatis, *ex nobilium &* illustrium Virorum Consuetudine, *qui* Familiæ suæ opes & dignitatem potissimùm Masculis, quamdiu supersunt, parare satagunt, *ad* solos Masculos *restringi debet. num.* 408.

Si etiam Monialis, nach der freyen Reichs-Ritterschafft alt löblichem Herkommen/ *Bonis paternis renunciaverit*, *hoc plurimum confert ad statuminandam* personalem solummodò Renunciationem. *num.* 409.

Semper Renunciatio secundum communem Germaniæ Consuetudinem, Usumque receptum *celebrata præsumitur. num.* 410.

Ideoque & tale Præceptum paternum de renunciando eidem Consuetudini, *tanquàm juri Communi*, conformiter interpretari *debemus. num.* 411.

Argumentum à Pactis ad supremam Voluntatem *validissimè formatur. num.* 412.

Ex eo, quod fieri consuetum, *cujuslibet* negotii interpretatio *petenda. num.* 413.

Duodecima Ratio decidendi: *Quòd*, *tametsi* Franconicæ Nobilitatis Consuetudo in Successionum Renunciationibus, *quoad* Regressum ad Bona *à Fœminis renunciata* non uniformis *perhibeatur*; *tamen ipse* B. Dn. Parens *suam intentionem*, *in substrato*, *apertissimè significaverit*, *quòd* Regressum *ad plenam suam Successionem Filiabus* in Casum, si Masculina ipsius Descendentia totaliter expiraverit, *reservatam voluerit. num.* 415. *& seq.*

Etiam nobiles & illustres in Franconia Filiæ utplurimùm *in Casum*, si Stemma Masculinum expirare contigerit, *ad Bona ab ipsis renunciata* Regressum *reservare solent. num.* 416.

Huic eidem Consuetudini, *in* Franconia, Suevia & Tractu Rhenano ut plurimùm obtinenti, *&* pro tali ab ipso Dn. Parente specificè agnitæ, *simulque Filias renunciatrices* ad Jus Commune reducenti, *etiam Ipse hoc suum* testamentarium Præceptum *de renunciando* conformare voluisse *modis omnibus censeri debet. num.* 419.

Voluntatem Testatoris *haud rarò ipsa* Lex vel Consuetudo interpretatur. *num.* 421.

Quando ipsa Lex ultimum defuncti elogium interpretatur, *tunc* huic interpretationi præcisè standum. *num.* 422.

Hac

Consilium Quinquagesimum.

Hæc doctrina præprimis in proposito obtinet, ubi ipse Testator sui animi sen-
sa, de dicta Franconica Nobilitatis Consuetudine, utplurimùm obtinente, *in duobus Testamentis*, sicque iteratò, *disertissimè declaravit. num.* 423.

Semper, in dubiis *Dispositionibus*, interpretatio *ex iis*, quæ utplurimùm fiunt, & fieri consuescunt, *desumi debet. num.* 424.

Renunciatio successionis, *in casu* extantium Masculorum *interposita*, non propter Sorores, *nedum propter* Extraneos, *facta præsumitur. num.* 425.

Hæc renunciandi Formula: Daß die Adeliche Töchtern biß auf künfftige Todesfälle / und wann ihr lieber Bruder ohne lebendige eheliche NB. Leibs-Erben mit tod abgehen würde / aller forderung sich verzeihen / à tota Franconica Nobilitate *in solenni Attestato de Ao.* 1649. eine von unfürdencklichen Jahren eingeführte uhralte Gewohnheit *vocatur. num.* 427.

Ex hoc Attestato hæc decima tertia Ratio decidendi *ultrò promanat, quòd in substrato B. Dn. Parens Truchsessius* Præceptum suum de renunciando huic inveteratæ, atque indubitatæ totius Franconicæ Nobilitatis Consuetudini conformare voluerit. *num.* 429.

Defectus *tàm* Fœmininæ, *quàm* Masculinæ Descendentiæ in proposito non obstat. *num.* 430.

Movetur dubium: An in dicto Attestato, *sub nomine* der Leibs-Erben / *tàm* Filiæ, *quàm* Filii, *comprehendantur? num.* 431.

In Pactis successionum renunciatoriis *vocabulum*, Ehelich gebohrne Leibs-Erben / *ad* solos Masculos *restringi debet. num.* 432.

Natura hujusmodi Conventionum, Locorum Consuetudines, Materia substrata, & Mens disponentium *istum significatum satis evincunt. num.* 433.

Decima quarta Ratio decidendi, *quòd Dn. Parens, suo ultimo elogio insertum* Præceptum de renunciando *etiam* juxta suæ propriæ Familiæ Consuetudinem *intellectum voluerit. num.* 434.

In cujusvis Testatoris Familiâ, ipsômet teste, fieri consueta, *in dubio*, pro factis haberi *debent. num.* 435.

Ex Observantia Majorum Familiæ *genuina agentium Voluntas colligitur. num.* 436.

Decima quinta Ratio decidendi, *quòd tùm inclyti in Franconia* Ordin. Equestris Domini Deputati, *tùm* duæ Sorores renunciatrices, *tùm etiam uni eus* illarum Frater, *ceu* Renunciatarius, *tùm illius legitimè constitutus* Curator, *paternum Præceptum de renunciando, de quo hîc Qr. non aliter intellexerint, quàm* quòd Renunciatio *à Patre injuncta* tamdiu *tantùm*, quamdiu Masculina Agnatio duraverit, etiam ipsa durare & stare debeat. *num.* 437.

In Transactione Mülhusiana *expressissimè professi sunt Domini Paciscentes*, daß das an sich selbst redende vätterliche Testament / in allen stückhen / zu desselben Recessûs Fundament gelegt werde. *num.* 438.

In fine istius natu junior Filia disertè promittit, daß sie / vermög des vätterlichen Testaments / auff alle Truchsessische Güther und vermögen; jedoch mit vorbehalt des ledigen Anfalls / und der *Pactorum Familiæ*, die in dasigem Land übliche *Renunciation* abstatten wolle. *num.* 439.

Hanc Promissionem ità renunciandi *Dn. Frater, & ejus Curator*, sine contradictione acceptarunt. *num.* 440.

Et ab omnibus Personis istam Transactionem solennissimè celebrantibus hæc spontanea Confessio adjecta fuit, daß / durch solchen *Recess*, des Herrn Vatters Testament / in dem allergeringsten passu, zu immutiren die beyderseittige Intention keines weeges gewesen; sondern vielmehr dasselbe noch mehrers zu explicirẽ und confirmiren. *num.* 443.

Hanc Transactionem, *Anno mox subsecuto*, Frater, cum Curatore, in dubium *quidem* vocare *tentavit*; aliâ *suis Sororibus* Renunciationis propositâ Formulâ: *num.* 443.

Sed hæc *in alio solennissimo Conventu* simpliciter rejecta, *&, loco illius, dissertissima hæc Formula concordi suffragio recepta fuit*: Jedoch mit vorbehalt und *expresser* Bedingnus des ledigen Anfalls; *quô casu* Ich / als eine unverziehene Tochter / im Recht und vor Gericht *considerirt* und *in integrum restituirt* seyn / auch das jenige / was mir / des Fränckhischen Adels Observantz wegen / gebühren sollte / mir annoch Erblich und unwidersprechlich zufallen solle. *num.* 446.

Hæcque ultima Transactio *ad* pleniſſimam ſuam perfectionem *perducta fuit. num.* 447.

Contra istam solenniſſimam, *eandemque* geminatam, Confeſſionem *defuncti* Fratris, *ejusdemque* Curatoris, *nullum Ei* Remedium impugnativum *competere potuit. num.* 448.

Et posito, quòd ipsi Auxilium in integrum Reſtitutionis, *quacunque de causa, verè competierit; tamen* teſtamentario ipſius Hæredi hoc non ampliùs competeret. *num.* 449.

Confeſſio Adulti, *cum* conſenſu Curatoris *facta, haud dubiè subsistit. num.* 453.

Reſtitutio in integrum *semper* tale negotium *præsupponit, quod* de Jure ſubſiſtit. *num.* 453.

Pupilli Confeſſio ſine Tutore *facta ipso jure* nulla *eſt*; *ſed Confeſſio* Minoris ſecundæ *ætatis, curatorem non habentis, ipso jure quidem* valida; *verùm* Reſtitutioni obnoxia eſt. *num.* 455.

Quando Minor, *in aliquo negotio læsus, per omnem ſuam vitam*, de petenda in integrum Reſtitutione nunquàm cogitavit, *tunc ipsius* Hæredibus *hoc auxilium Prætoris implorare non permittitur. num.* 457. *& ſeq.*

Beneficium in integrum Reſtitutionis *ex capite* Ætatis *eſt* perſonale, *n.* 460.

Sed Imploratio officii Judicis, *ad illam petendam, ceu illius perſonalis Beneficii* Effectus, *in* Hæredes *transmittitur. num.* 461.

Secùs eſt, ſi defunctus id implorare non valuerit, *vel* voluerit. *num.* 462.

Hæres non, niſi ex perſona defuncti, in integrum reſtituitur. num. 464.

Hæres *etiam aliàs* parciùs *reſtituitur, quàm ipſe defunctus. num.* 466.

Decima ſexta decidendi Ratio *in eo eſt poſita, quòd, ſi inter ultimum Dn. Truchſeſſium & ipſius Sorores inita Conventio etiam* juxta naturam Transactionum *examinanda foret, ſub nullo colore adſtrui poſſet, quòd* Ipſe ex hac ſua Confeſſione, *quòd ſuæ Sorores*, in caſum extincti Stemmatis Maſculini, ad renunciata Bona paterna Regreſſum habeant, quidquam damni *ſit paſſus. num.* 467.

Cui conſequens eſt, quòd, propter totalem Læſionis defectum, *hæc Quæſtio*: An ipſe, *ſi adhuc viveret*, in integrum reſtitutionem adverſus hanc ipſam Transactionem petere valeat? *ne quidem moveri queat. num.* 468.

Minor *ne quidem in talibus terminis*, ubi dubium ſubeſt, *utrum ipſe ex initâ Transactione aliquid damni ſit paſſus? ex* odio Litium, *in integrum* reſtituitur. *num.* 470.

Si Dn. Pater in propoſito voluiſſet, quòd ipſius Filiabus, etiam in caſum Stemmatis Maſculini totaliter ſublati, nihilominùs ad ſuas Partes hæreditarias renunciatas nullus regreſſus competere debeat, tùm conſequens foret, quòd Ipſius Teſtamentum pro firmo & valido propugnari non poſſit. *num.* 472.

Hæc & aliæ Rationes *juſtiſſimè moverunt defunctum Fratrem, ipſiusque Curatorem*, ut ſolenniſſimam de paterno Teſtamento *cum duabus Sororibus* transactionem inirent. *num.* 474. *& ſqq.*

Ad Transactionem validè ineundam *etiam proximè imminens &* adhuc metuenda Lis, *præcipuè* gravibus referta dubiis, *ſufficiens eſt. num.* 476.

Per hanc Transactionem nullum ulterius vel Onus, vel Vinculum Portionibus per Filias renunciatis annexum *fuit*, *quàm illæ* jam antcà, *ex totius* Franconicæ Nobilitatis, *& præprimis* Familiæ Truchſeſſianæ, ab ipsômet Parente *in Ipſius Teſtamento pro certa & validâ* agnitâ Conſuetudine, *potentiſſimè adhæſit. num.* 477.

Consilium Quinquagesimum.

Hic ipse Nexus *Dn.* Fratrem, *&* Masculinam ipsius Descendentiam, *ad restituenda Bona renunciata tùm demùm* obstrinxit, si nemo ex illis ampliùs superesset. *num.* 478.

Si masculina unici Fratris Descendentia ad extremum usque diem in flore steterisset, *ipsius* Sorores, *earumque* Descendentes nihil quicquam *ex Bonis à se renunciatis pratendere potuissent. num.* 480.

Incertitudo, *tempore Transactionis adhucdùm* futuri, *valdè* dubii Eventûs, *omnem* Restitutionem, *contra istam* geminatam & solennissimam Transactionem, *omninò excludit. num.* 431.

Decima septima Ratio decidendi *est dilemmatica: Si Dn. Parens suas Filias etiam in Casum* extincti Stemmatis Masculini, à Regressu ad Bona renunciata, *excludere voluisset, tunc ipsis ne quidem ex ipso* Naturæ Jure *debita* Legitima, *nedùm* Institutionis honorabili titulo *relicta fuisset. Si verò* diversus ei animus fuit, *tuncomnia valent & rectè se habent. num.* 482. *& sqq.*

Quando Filia nobilis *vel illustris* renunciat, *vel in Patris testamento* renunciare jubetur, *tunc* Dos *ei numeranda non praecisè* Quantitatem Legitimæ *exaequare debet. num.* 488.

Si Pater talem non vel in Legitima, *vel ad minimum* in Dote hæredem instituat *ipsa, tanquam* præterita, totum Patris Testamentum, *non obstante vel* Dote *eidem soluta, vel* relictô Legatô, nullum dicere *potest. num.* 489.

Multi DDres pro certo definiunt, quòd, si Pater suæ Filiæ, certam aliquam Quantitatem, *pro ipsius* Legitimâ, *vel* Dote assignet, *ex talibus verbis satis clara* Hæredis institutio *probetur. num.* 490.

Hôc ipsô suppositô duæ Domina Sorores, ad minimum, plenum Legitimæ Supplementum *adhuc possent pratendere num.* 492.

Hoc, quòd Renunciatrix *illustris, vel nobilis*, ultra congruam Dotem, nihil possit prætendere, *non ulteriùs durat, quàm* quousque Masculina Agnatio durat, *seu* Conditio Regressûs reservati adhuc pendet. *num.* 493.

Quamprimum hæc ipsa Conditio existit, *tunc Filia confestim vel* omnia Bona *renunciata, vel ad minimum id*, quod Legitimæ ejus deest, *jure optimo pretendit: Sed* Legitimâ *tùm demùm* contenta *esse cogitur, si Pater hoc ipsum* expressè *disposuerit*, quòd ipsa in sola Legitimâ seu Dote, in omnem Casum, *etiam* Agnationis totaliter extinctæ, *debeat esse instituta. num.* 494.

In casum totaliter extincti Stemmatis *Pater Filia suas* a Legitimæ Supplemento excludere *nequit. num.* 495.

Agnatis Masculis prorsùs deficientibus *etiam Renunciatio &* interimistica Filiarum Exclusio totaliter deficit; *& propterea* Regressus ad omnia Bona renunciata, *vel, si manifesta Patris Voluntas ostendi possit, minimùm* ad Legitimæ Integrationem *ipsis integer manet. num.* 498.

Cùm, Masculis defunctis, Causa renunciationis reducatur ad non-causam, *Filia ad sui* Patris, *sive ille* intestatus, *sive* testatus *diem obierit*, successionem admittitur. *num.* 499.

Aliàs hoc absurdum *consequens foret, quòd* Renunciatio *quidem* deficiat; *verùm nihilosecius etiam* porrò operetur. *num.* 500.

Duo ista asserta: Quòd Renunciatio, *morientibus Masculis, etiam ipsa* moriatur, *& quòd* Filia Patri testatò decedenti nihilominùs non succedat, *sunt* incompatibilia. *num.* 503.

Renunciatrices ad sui Parentis priùs renunciatam successionem, per mortem Masculorum, redintegratæ, suas Dotes acceptas conferre *tenentur. num.* 506.

Non etiam Legata in paterno Testamento, *ultra Dotem*, relicta. *num.* 507.

Decima octava Ratio decidendi *in* summâ *fundatur* Verisimilitudine, *quæ solicitè demonstratur. num* 508. *& seqq.*

Si Dn. Parens adhuc interrogari posset: Utrum duas suas Filias *sibi charissimas*, in Casum, *si ipse hoc prævidisset, suum unicum Filium* absque Masculis *defunctum, & propter justissimè ab illis reprehensam ejus* Prodigalitatem,

inquis-

iniquissimo erga illas odio ***succensum***, Eas penitùs excluſiſſe, & Extraneum, ***eundemque*** longè Potentiorem, ***haredem scripsisse***, ***non vel ad*** plenas Partes hæreditarias ***vocaturus fuisset***; ***vel, quousque potuisset***, ***etiam*** universali ***hunc suum Filium*** Fideicommiſsô, ***Filiabus ipsius exolvendô gravaturus***; ***vel*** quâ aliâ ratione ***Ipsis***, ***de suis Bonis***, ***prospecturus fuisset? nihil dubii suppetit***, ***quin ipse*** ad omnia affirmativè reſponſurus ***foret. num.*** 509. ***& ſqq.***

In omnibus humanis actionibus & negotiis id, quod veriſimilius, ***constanter*** in oculis habere ***debemus. num.*** 513.

Veriſimilitudo ***est*** Cognata Naturæ, ***ita***, ***ut*** Caſum Legis ***habere videatur, qui veriſimilitudinem ſibi patrocinantem habet. num.*** 514.

Hæc ipsa Regula de Veriſimilibus, ***in hac*** materia Renunciationum, ***à DDbus creberrimè in auxilium vocatur. num.*** 516.

Pater à suâ Filiâ, ***etiam*** monaſticam vitam ***actur***â, ***juratam renunciationem recipiens***, ***in casu*** extincti Stemmatis Maſculini, ***ne quidem*** Avunculos iſtius Filiæ ***ad ſucceſſionem vocaſſe præſumitur***: ***Quanto minùs in totum & omnimodò*** Extraneum? ***num.*** 518. ***& ſeqq.***

In tali caſu etiam Monaſterium, ***ex perſona Monialis***, ***ad renunciata paterna Bona***, excluſô extraneô ***Hærede***, admittitur. ***num.*** 520.

Quanto magis ergò ipsæ, ***ſplendidiſſimis nuptiis locatæ***, Filiæ, ***tali Caſu ſubſequente***, ad ſua Jura redintegrabuntur? ***num.*** 521.

Pactum (***etiam Succeſſionis*** renunciativum) ***non niſi*** ad illos, Jure, porrigitur, ad quos ut porrigatur, ipſius Paciſcentis, ***& in Pacto hujusmodi*** renunciativo ***ipsiusmet*** Filiæ Renunciatricis, & Renunciatarii, ***nempe*** Patris ***ejus***, ***intereſt. num.*** 522.

Covarruviæ monitum ***ad omnes Judices***, ***ut in Pactis hujusmodi renunciatoriis*** Paciſcentium genuinam & veram mentem ſolicitè ***indagent. num.*** 525.

Hæc Regula, quòd Diſpoſitio, ex eo, interpretationem recipiat, quod diſponens veriſimiliter reſponſurus fuiſſet, ***tùm in*** ultimis Voluntatibus, ***tùm*** Contractibus ***obtinet. num.*** 527.

Reſpondetur ad præmiſſas Rationes dubitandi. ***num.*** 528. ***& ſeqq.***

Ad Primam: ***Tametſi Dn. Parens, in noviſſimo Teſtamento, nullam de hoc, quòd Filiæ ipsius, in casum extincti Stemmatis Maſculini, Regreſſum ad Bona renunciata habere debeant, mentionem diſertis verbis injecerit***; ***tamen ſufficit, quòd ipſe*** hanc Cautam finalem, ut Stemmatis ipsius Maſculinum conſervetur, ***diſertiſsimè expreſſerit. n.*** 529.

Quoties perſpicua Teſtatoris Voluntas ***ex ipsius***, ***t*** propriis verbis ***pateſcit***, ***totius*** omnis diſputatio ſupervacua ***eſt. num.*** 532.

Non oportet de ejus Voluntate argumentari, ***qui***, ne id faceremus, indicium ***nobis reliquit*** ſuæ Voluntatis. ***num.*** 533.

Ad hæc ex adverſo objecta verba: Daß die beyde Frauen Töchtere an die Truchſeßiſche Famili ein vor alle mahl keine prætenſion mehr zuhaben *renunciiren* ſollen ***/ in hoc toto Reſponſo etiam ultra abundantiam ſolidiſsimè ſtabilitum. num.*** 534.

Ad ſecundam: ***Hoc***, ***quòd in*** noviſſimo ***B. Dn. Parentis Teſtamento*** nihil Novi diſponatur, ***quod in duobus antegreſſis Teſtamentis non jam cautum fuiſſet***, ***nullatenùs efficit***, ***ut*** Filiæ ***Ipsius***, ***in casum*** extincti Stemmatis Maſculini, ***contra omnium*** DDrum unanime concluſum, ***hujusmodi*** Renunciationum Naturam, Pacti reſervatorii, ***vi indubiæ*** Conſuetudinis ***etiam*** tacitè adjecti, ***autoritatem, & ubivis locorum*** receptiſſimam Frequentiam, ***in illuſtri*** Franconiæ Nobilitate, ***utplurimùm obtinentem, & de*** Familia Truchſeſſiana, ***ab*** ipſomet Parente, ***in duobus Teſtamentis***, ***ſicque*** geminatò, adſertam Obſervantiam, paternumque Amorem, ***nihilominùs pro*** excluſis ***haberi debeant. num.*** 535.

Abundè ſufficit, Patrem hanc Conſuetudinem ***tùm*** Ordinis Equeſtris, ***tùm & ſuæ*** Familiæ ipſum aſſeveraſſe. ***num.*** 536.

Nec ullatenùs, in ambiguo, præſumere fas eſt, quòd ipſe, in ſuo ſupremo elogio hanc à ſeipſo repetitim adſtructam, ſaluberrimam Conſuetudinem voluerit deſerere. ***num.*** 539.

Pater

Consilium Quinquagesimum.

Pater, *à sua Filia juratam renunciationem recipiens*, semper suæ Familiæ, totiusque Provinciæ Consuetudini & Statutis, *si præsertim hæc ipse* pro certis agnoscat, suam Dispositionem conformare *voluisse intelligi debet. num.* 540.

Hac omni difficultate carere *pronunciat Joh. Bapt. Hodierna. num.* 542.

Tametsi paternæ Dispositionis Verba repugnent. *num.* 544.

Jus Comune Contractui tacitè inesse *videtur, quocunq; loco contrahatur. n.* 545.

Pariformiter etiam Jus Municipale, *quod* illi derogat, sicut Species Generi. *num.* 546.

Statutis disposita *perindè* contractibus inesse *censentur*, *ac si* Pactum expressum, *inter Partes*, de illis interpositum *fuisset. num.* 546.

Et hæc omnia locum habent, non obstantibus *quibusvis, etiam effrænatissimis* & exuberantissimis Clausulis, *quæ* excogitari possunt, *licet* copulativè omnes adjectæ *forent. num.* 547.

Realis *renunciatio præstatur* in omnem Casum, *& talis est illa, quæ fit* per stipulationem Aquilianam. *num.* 548.

Hoc modo *renuncians* Successionem prætendere *nequit*, ex quacunque Causa *illa deferatur. num.* 549.

Talis renunciatio facit renunciantem de aliena Familia. *num.* 550.

Sublatis Masculis *Renunciatrices non amplius excluduntur; licet Renunciatio sit* exuberantissima, *& sub* jurejurando, *ac à Filiâ* dotatâ, *& tùm Patri, vel Fratri, tùm* Successoribus *ipsorum* quibuscunque, *tùm &* de quibuscunq; Successionibus, *imò etiam his emphaticis verbis munita: Quòd illa* Realis existimari, *&*, ut talis, effectum sortiri, *neq; Renunciatrix prætendere debeat, quòd* renunciatio per mortem Patris, vel Fratris absq; Descendentibus, sit resoluta. *num.* 553.

Nulla Clausula *ad hoc sufficit, ut Renunciatio* per obitum illius, in cujus favorem *illam præstitam esse saltem* præsumi potest, *non omnimodò corruat; licet sit* Realissima, *& per* Aquilianam stipulationem *constabilita. num.* 554. *& seq.*

Si omnia Statuta, Consuetudines, Pacta, & Privilegia Fœminarum exclusiva suam operationem cum extinctione Stemmatis amittunt, *quidni etiam de* Patris testamentario Præcepto, *quòd Filiæ ipsius*, ein vor alle mahl nichts mehr zu *prætendiren/ renunciare debeant, idem pariter adstruatur? num.* 556.

Favor & Amor Masculorum de sui natura inæquiparabilis est. *num.* 557.

Quandocunque *&* quamdiu Persona supersit, *quæ*, ex præsumptâ Patris Voluntate, *renunciantem* excludit, *tunc* Renunciatio Filiæ nocet. Secùs *foret, si* nulla hujusmodi Persona *ampliùs supersit. num.* 560.

Hæc Baldi *decisio quamplurimis* Judicatis *est corroborata. num.* 561.

Excutitur tenor trium Testamentorum *à B. Dn. Parente Truchsessio conditorum, à num.* 562. *usque ad n.* 585.

Hæc verba: Daß die Töchtern/ an die Truchseßische *Famili* ein vor alle mahl keine *prætension* mehr zuhaben/ *renunciiren* sollen/ *nihil aliud important, quàm quòd Filiæ* præcisè & necessariò, Sie wollen oder wollen nicht/ *renunciare teneantur, nec hanc necessitatem renunciandi, sub hoc obtentu, subterfugere valeant, quòd* Mater ipsarum, *constante connubio*, multa millia Marito, per suam industriam, lucrata fuerit. *num.* 575.

Dicta verba: Ein vor alle mahl/ *ulteriùs explicantur. num.* 578. *& seq.*

Resp. ad tertiam dubitandi Rationem, *quòd Clausulam*, auf Ewig und zu ewigen tagen/ *pro* substrata materia, *ad* juridicam *solummodò* perpetuitatem restringere *oporteat. num.* 586. *& sqq.*

Si, Renunciatione sub hâc Clausulâ interpositâ, Masculina Agnatio per plurima Secula *&* ad ipsum usque Finem hujus mundi *duraret, talis* Renunciatrix *& ipsius* Hæredes verè in perpetuum excluſi *manerent: num.* 589.

Sed quamprimùm Masculina Agnatio expirat, *etiam* Renunciatio, *tùm* dictâ Clausulâ, *tùm & aliis* omnibus, *adhuc in futurum* excogitabilibus, *conjunctim adjectis, nullo modo obstantibus, simùl expirat. num.* 590.

Omnes tales Dictiones naturam Negotii, *cui adjiciuntur, indubiè sequuntur. num* 591.

Consilium Quinquagesimum.

Adducuntur Responsa Facultatis Jurid. Tubingensis, *in Supremo* Imperiali Aulico Tribunali *confirmata. num. 592.*

R. ad Quartam Ration. dubit. Daß des Herrn *Testatoris* einiger Herr Sohn die freye und unumbschränckhte Gewalt / mit des Vatters Facultatibus, nach seinem gefallen zuschaltten und walten / haben solle ꝛc. *num. 594.*

Adferuntur Responsa Collegii Tubingensis, *etiam in terminis* magis dubitabilibus. *num. 595. & seq.*

Tales Clausulæ tantùm de tali Alienatione *intelligi debent, quæ, si Conditio Regressûs ad Bona renunciata reservatoria deinceps existat*, ipso jure, Retrò & totaliter corruit. *num. 596.*

Quando Filia Monialis *ità renunciavit, quòd* Pater, *& ejus* Filius, *eorumque, &* cujuslibet ipsorum Hæredes *& Successores, de omnibus Bonis* Liberè disponendi facultatem *habere; imò planè* ab intestato perindè dispositum *censeri debeat*, acsi Filia renuncians nunquàm fuisset in rerum naturâ; *si tamen* Masculina Agnatio expiret, *etiam hôc modô facta* Renunciatio simùl tota evanescit. *num. 597.*

Cui liberè de bonis disponere *permittitur*, pro libero suæ voluntatis arbitrio, *non obstante* cujusquam contradictione, *hoc facere potest. num. 598.*

Verbum Liberè, *Germanis* Frey/ *de* omnimoda libertate *intelligi debet n. 599.*

Repetuntur adhuc alia *in præmissis Rationibus decidendi adducta, ad quarum hoc Dubium radicitùs amputandum. num. 601. & seqq.*

Resp. ad Quintam dubit. Rationem: *Quòd quidem*, si Pater suis Liberis Legitimam debito titulo reliquerit, de cæteris suis Bonis securè testetur; *sed in* Casu proposito *probatu impossibile sit*, quòd Pater suas Filias in sola Legitimâ instituendi voluntatem habuerit. *num. 604. & sqq.*

R. ad Sextum *&* Septimum dubium, *quòd B. Dn. Parens Filiabus suis* implementum *sui ultimi Testamenti* enixissimè injunxerit; *sed quòd ejus* Voluntas *non in eo consistat*, ut illæ, etiam in casum totaliter extincti Stemmatis, à Bonis paternis excluſæ esse debeant: *num. 607.*

Sed quòd ipsis potiùs Regressum *ad Bona renunciata, hunc ipsum in Casum, tùm ipsa* Natura, *sive* Ratio naturalis, *tùm* Lex divina, *tùm ipsissima* Æquitas, *tùm tantoperè inter Liberos commendata* Æqualitas, *tùm æquissimè præsumpta* Parentum Charitas, *imò planè* commune Parentum & Naturæ Votum, *tùm &* omnium Jurisprudentum Responsa, Tribunalium Judicata *& quasi unanimiter* Concordata *adjudicent. num. 611. & seqq.*

Adducitur Præjudicium *de Casu, quo Filia sic renunciavit*: Daß der Bruder / und dessen Mannliche *Descenden*ten / die *renunciirte* Güther frey / ledig / inne haben / verpfänden / verkauffen / und / gleich mit ihren aigenen Güthern / aigues gefallens / schaltten / handlen und waltten sollen und mögen. *num. 616.*

De Agnitione Testamenti paterni *operosè dispicitur. num. 619. & seqq.*

R. ad octavam dubitandi Rationem: *Quòd* Renunciatio *duarum Filiarum* non principaliter propter Dotes & Legata *ipsis relicta*; *sed* ad Conservationem Stemmatis Masculini, *juxta ipsam Testamenti paterni literam, ab illis sit præstita. num. 622.*

Dotatio Filiarum *Renunciatrices* à Regressu *ad Bona renunciata haudquaquàm excludit. num. 623.*

Renunciationes à Filiabus dotatis factæ iisdem, *quibus* aliæ, Juris Regulis *subjacent. num. 624.*

Ratio Agnationis vincit Dotis rationem. *num. 626.*

R. ad nonam dubit. Rationem. *num. 627.*

Quousque Renunciationes, *si in illis* certum Tempus, *ad quod debeant durare*, non *fuerit* expressum, *pro* perpetuis & generalibus haberi debeant? *num. 628. & sqq.*

Pro hoc asserto, quòd, tametsi Regressus *ad renunciatam Successionem à Renunciatrice* expressis verbis reservatus non fuerit; *tamen ille, ex* universaliter obtinente Consuetudine, *& renunciationem* Tractantium mente, *pro* tacitè reser-

reservato *haberi debeat*, xx. Rationes, & Regulæ *DDrum remissivè adducuntur. num. 631.*

De duplici Fideicommisso conventionali, *quô* Bona *per Filias* renunciata *tùm in ordine* ad Agnatos renunciatarios, *tùm ad* ipsasmet Filias renunciatrices, *illarumque Hæredes, afficiuntur. num. 632. & seqq.*

Resp. ad undecimam Rationem dubit. Pater, Fratres, & Agnati, *renunciatarii*, suas Filias *quidem*, Sorores, Agnatas, *renunciatrices, earumque Hæredes*, ad Successionem renunciatam benè vocare *possunt. Sed* Regressum, *ab illis*, expresso *vel* tacito Pacto *reservatum*, suâ dispositione intervertere *nequeunt. num. 635. & sqq.*

R. ad ultimam dubit. Rationem, *quòd hæc ex Jure Communi* ordinario & regulari *deprompta Ratio, quòd*, per Hæreditatis aditionem, Bona paterna evadant fraterna, *in hac* exorbitante Renunciationum materia *nullum locum obtineat. num. 640.*

Bona paterna, *quantumvis* cum Fratris propriis bonis confusa; *nihilominùs* suam propriam, primævam, & ab aliis fraternæ Substantiæ bonis distinctam naturam constanter retinent, *& ab ipso, deinceps etiam defunctô, relicta Hereditas* duo diversa patrimonia *continet. num. 641. & sqq.*

Secundum Membrum primæ *Q. breviter ità resolvitur, quòd duabus Sororibus renunciatricibus* Editio Inventarii *denegari non possit. num. 647.*

Cohæres, à Cohærede, *ab hoc* confecti Inventarii editionem *justissimè exigit. num. 649.*

De Termino Inventarii Editionis, *& ad illam obtinendam competentibus* Remediis. *num. 651. & sq.*

Frater, *vel alius* Renunciatarius, Sororibus, *vel aliis* Renunciatricibus, *ad* Inventarii editionem *etiam tenetur. num. 653.*

Exhibetur Resolutio Quæstionis Secundæ. *num. 657.*

Compossessoribus Remedia possessoria, *tùm* retinendæ, *tùm* recuperandæ *possessionis competunt. num. 658. & sqq.*

Quoties duorum, vel plurium Possessiones sunt compatibiles, Mandatum manutenentiæ conceditur omnibus. *num. 662.*

Sicut Petitio hæreditatis Cohæredi *adversus alterum cohæredem*, pro illa parte, qua hæres non est; *ità etiam* Compossessio *ei pariter conceditur. num. 665.*

Cohæres, nondùm nactus compossessionem, Interdicto quorum bonorum *experitur rectissimè. num. 669.*

Cohæres pro ea parte, quæ ad ipsum non pertinet, non verus *est Hæres; sed illam tantùm* pro hærede *possidet. num. 672.*

Ad divisionem *Hæreditatis* Cohæredi, quem alter non agnoscit pro tali, *quando competat* actio famil. erciscundæ? *Et quando ipsi* Hæreditatis petitio *necessaria sit? num. 675.*

Hæredit. petitio, & Interdictum quorum bonorum, *regulariter*, pari ambulant passu. *num. 677.*

Cohæredi, *contra alterum, etiam* Remedium Legis ult. Cod. de edicto D. Hadr. toll. *competit. num. 680. & seqq.*

Quousque hoc verum sit, quòd Interdictum quor. bonor. contra verum Hæredem *nullum locum sortiatur? Et quòd* inter Cohæredes sola Actio famil. erciscund. *obtineat? num. 684. & sqq.*

Resolutio Tertiæ Quæstionis. *num. 691.*

Si unus Cohæres cum hæreditariis Creditoribus paciscatur, *ut illi* partem sui crediti remittant, *utrum ille Cohæres* hoc lucrum cum suis cæteris cohæredibus communicare teneatur? *num. 693.*

Negg. Gestor gratuitam *domino, &* ab omni lucro abstinentem fidem *præstare debet. num. 694.*

Etiam Indebitum, gestori solutum, *domino negotiorum restitui debet. n. 695.*

Cohæredi, hoc nomine, *etiam* Actio *competit* famil. erciscundæ. *n. 696.*

Omnia commoda hæreditaria cohæredem sequuntur. *num. 699.*

Sicut Fructus ex rebus hæreditariis *ab uno Cohærede percepti; sic &* talia Lucra, occasione communis hæreditatis *quæsita, cohæredibus cæteris sunt* communicanda. *num. 700.*

Veruntamen Cohæredi, qui illa quæsivit, aliquod Præcipuum *relinqui debet. num. 702.*

Renunciatricibus adversus ultimi Agnati Hæredes etiam Actio competit famil. erciscundæ. num. 703.

Existente Conditione *reservati Regressûs* Renunciatrices *& illarum* Successores ei, cujus successioni renunciârunt, actuales Hæredes; *&* ab ultimo Masculo relictæ Filiæ *similiter* illius mediati hæredes *fiunt. num. 704. & seqq.*

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM PRIMUM.

DE Cessatione Legis Anastasianæ *in* necessaria Nominis cessione.

De necessariâ Nominis, Judæo, adversus Christianum *debitorem quæsiti*, alii Christiano facta Cessione.

Præmittitur Facti Species. *num. 1. usque ad 12.*

Et tres Quæstiones *hîc enucleandæ. num. 13. cum seqq.*

Exhibentur Requisita *ad statuminandam* Legis Anastasianæ Exceptionem *necessariæ. num. 19. & seqq.*

Quando Creditor actionem *sibi competentem,* viliori *licet* pretiô, *propterea vendit, quòd* ipse paratâ pecuniâ summoperè indigeat, *&* à suo Debitore, nummis penitùs destitutô, nihil consequi valeat; *idem verò hic* Debitor, *ob* insignia Creditoris, *sibi præstita*, officia, *lubentissimè* pecuniam, ex justissimis causis debitam, ei redditam vellet, *insimùlque* in Bona sua, *etiam aliis obærata*, immissionem *quotidiè* reformidare *teneatur, tunc æquissima, quantumvis*, Lex Anastasiana *nullum locum sortitur. num. 24.*

Quando Cessio *nominis* ex necessariâ Causâ *proficiscitur, dicta Lex prorsùs cessat, sive Creditor actionem* cogente Jure, *sive* solâ suæ rei familiaris Necessitate, *vel* Commoditate, *alteri cedere adigatur. num. 25.*

Quando Debitor pecuniam *creditori solvendam* expeditam non habet; Creditor *verò* eâdem, ad rem familiarem multùm indè adaugendam, *maximoperè* indiget, *tunc* cessio *nominis, quó debitor ei obstrictus est*, minori *quantumvis* pretio *facta*, dictæ Legis sanctioni haudquaquàm subjacet. *num. 26.*

Talia inter Mercatores, *&* alias Personas quæstum facientes, *frequentia sunt. num. 27.*

Executionem in sua Bona imminentem declinans, *&* propterea Actionem modico pretio cedens, *nullum pariter dictæ Legi locum relinquit. num. 28.*

Lex Anastasiana *non solùm illos* Casus, *quos*, propter adjunctam Necessitatem ipsamet excipit; *sed &* alios similes, *ubi* æquè urgentis Necessitatis Ratio *militat, à suæ sanctionis* Objecto excludit. *num. 29.*

Quoties Cessio necessariam Causam adjunctam *habet, nulla* Litis alienæ illicita Redemptio *jure objici potest. num. 30.*

Imperator in L. 22. Cod. mand. non præcisè ad Casus nominatim exceptos sese restrinxit; *sed solam* illorum Casuum Rationem *in oculis habuit. num. 32.*

Ubicunque apparet, *quòd* Cessionarius non sit Litis Redemptor, *Anastasii constitutio pedem figere nequit. num. 33.*

Quando Creditor ipsemet *Nominis sibi competentis* emptorem quærit, *sic, ut* non Emptor Creditorem ad nomen tale sibi vendendum; *sed potiùs* Creditor ad illud emendum Emptorem sollicitet, *tunc dicta Lex pariter omnimodò cessat. num. 34.*

Germani hæc sic efferunt: Wann der Verkäuffer dem Käuffer nachgehet / und nicht diser dem Verkäuffer. *num. 35.*

Adfer-

Consilium Quinquagesimum Primum.

Adseruntur egregia tùm Dnn. Witebergensium, *tùm etiam* alia hanc in rem Judicata & pronunciata. *num.* 37. *& seq.*

Laudantur nonnulli, partim dubitantes, *partim* dissentientes. *n.* 38. *& sq.*

Observantia, quoad istum Juris articulum, Collegii Juridici Tubingensis. *num.* 40.

Ex præmissis infertur, quòd constitutio Legis Anastasianæ *multo magis in talibus terminis* quiescat, *ubi non tàm* Creditores, *quàm potiùs* ipsemet Debitor cessus, summa cura & studio, Emptorem *nominis, quô ipse creditoribus suis justissimè tenebatur*, tamdiu quæsivit & sollicitavit, *donec hic*, nolens volens, *post* longas Debitoris persuasiones, *talis nominis* Cessionem sibi fieri *pateretur. num.* 41.

Sicquenec Debitoris vexandi *causa, neque* improbi lucri captandi *gratia. num.* 44.

Cessio *nominis*, ipsômet Debitore cessô præsente, sciente, & patiente *facta extra telum Legis Anastasianæ posita est. num.* 46.

Multo magis *idem obtinet, si* Debitor cessus expressè in hanc ipsam cessionem consentiat; *atque omnium* maximè, *si Debitor cessus hanc in sua persona passivè radicati nominis* cessionem, ipse, *omnibus modis*, instantissimè sollicitet. *num.* 48.

Adducuntur Circumstantiæ, enixissimum Debitoris consensum *evincentes, quòd Cessio nominis adversus ipsum fieri debeat. num.* 49. *& seqq.*

DDres hoc ipsum, ut Cessionarius ipsum Debitorem vocari curet, quòd Cessio ipsius consensu fiat, *pro singulari* Cautela *commendant. num.* 56.

Debitori, *in nominis sive Actionis contra se competentis Cessionem ultrò* consentienti, nulla *per illam* infertur injuria. *num.* 57.

Debitor ità cessus, *ut ipse* consentiat, *si non* ex novâ Stipulatione, *saltem* ex Constituto, cessionario *obstringitur. num* 58.

Ex eadem Ratione Lex Anastasiana *etiam* in Delegatione *nullum locum sibi vindicat. num.* 59.

Hujus Legis dispositio, in proposito, etiam ex hac ratione, nullum locum sortitur, quia debitum *hîc* cessum non maturum & purum *fuit, cujus scilicet dies jam cesserit & venerit; sed* immaturum, *sive tale, quod demùm* in futurum, per certos Terminos, inter cessum Debitorem & cedentes Creditores jam anteà conventos ac determinatos, exolvi debet. *num.* 60. *& sq.*

In talibus nominibus, per plures pensiones, in vielen Jahresfristen / in futurum solvendis, *licet* longè minus Pretium *pro illis solvatur; tamen Lex Anastasii nullum locum sortitur. num.* 63. *& sq.*

In justi Pretii computatione quænam, *talibus in casibus*, Circumstantiæ *præcipuè sint considerandæ? Et an omnia præcisè* ad legitimum Usurarum modum reduci *oporteat? num.* 65. *& sq.*

Adseruntur Rationes, *ex quibus hæc ipsa* Carpzovii *sententia, quòd* meta legitimi Interusurii præcisè spectanda *sit, justissimè deseritur. num.* 70. *& seqq.*

Si præsertim quæratur de Mercatoribus & similibus Personis licitum quæstum facientibus. *num.* 72.

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 73. *& seq.*

Res rusticæ *tales sunt, ut illas non* Ratio, *nec solus* Labor; *sed* res incertissimæ, Venti, Tempestatesque moderentur. *num.* 74.

De Nominum emptione, *quæ fit* tempore Belli. *num.* 76.

Qualitas Personarum, *nempe* Cessionarii, *&* cessi Debitoris, *imò etiam* (*ut Hîc*) Creditoris cedentis, *ad* excludendam L. Anastasianam, *multum operatur. num.* 77. *& seqq.*

Applicantur *& hæc* subsstrato Casui. *num.* 78. *& seqq.*

Si Cessio fiat inter immediatos Imperii Nobiles, *tunc* Præsumptio Fraudis, *cui Legis istius dispositio innititur, sicque etiam* hæc ipsa *vix locum consequitur. num.* 83.

Consilium Quinquagesimum Primum.

Honestas personæ *tollit omnem sinistram suspicionem. num.* 84.

Qualitas Negotii, & Personarum *multo magis excludunt dictæ Legis sanctionem. num.* 85.

Etiam hæc Qualitas, quòd Cessio *facta sit* in Personam conjunctam, *in amoliendâ hujus L. sanctione spectari meretur. num.* 84.

Utrum sanctio Legis Anastasianæ etiam ad liquida & indubitata nomina *pertineat? num.* 86. *& seqq.*

Laudantur complures magni nominis DDres pro affirmativa *intrepidè pugnantes. num.* 87.

Cautela Strykiana, *quòd Debitor cedendus ipse citari, & ex eo quæri debeat: An debitum alteri cedendum pro liquido habeat, vel Exceptionibus contra illud instructus sit? Et si illud ipsemet liquidum profiteatur, tunc Cessio qualicunque pretio fieri valeat. num.* 88.

Adjicitur Responsum Facultatis Jurid. Francofurtanæ. *num.* 90.

Sententia de hoc Academiæ Tubingensis. *num.* 91.

An Constit. Imp. Polit. de Anno 1551. §. 78. *&* 79. *de* non cedendis Christiano Actionibus, Judæo, contra alium Christianum competentibus, *etiam* in Casu hîc proposito *obtineat? num.* 92. *& sqq.*

Utrum Cessio talis, *à Judæo, contra Christianum*, validè *fiat, si illa* Magistratu, cui Cessionarius Christianus subjectus est, consentiente *fiat? num.* 94.

Adferuntur Autores huic sententiæ faventes. *num.* 96.

Sed contraria aliorum assertio *præfertur. num.* 97.

Dicta Constit. Imp. Polit. ad necessarias Cessiones *non pertinet. num.* 98.

Demonstratur Necessitas Cessionis, de qua in proposito *Qr. num.* 99. *sqq.*

Necessaria Cessio, *etiam hactenùs, non solùm illa dicitur, quæ* Jure cogente; *verùm etiam illa, quæ* ex necessitate rei familiaris, *&* ad amoliendum gravius dispendium, *vel* ad longè majora, *ex* paratâ pecuniâ *facienda*, compendia, *ob* præsentissimam illorum spem, *fit. num.* 102.

Christiani debitoris expressus Consensus *de nomine, quô ipse Judæo devinctus, alii Christiano, contra ipsum cedendo, si præcipuè* ipse Debitor hanc *nominis* Cessionem, *contra se faciendam*, omni studio & sollicitudine procuraverit, *ipsiusque Consensus* compluribus actibus geminatis *roboretur*, dictam Const. Imp. Politicam excludere *decidituri. num.* 104. *& sqq.*

Plena Negotii, *in quod quis* consentit, *ac perfecta* Scientia omnes Exceptiones, *quas ille alioquin, qui, de toto negotio plenissimè informatus, illud tamen,* in suiipsius præjudicium, fieri patitur, *objicere potuisset*, suo robore exuit. *num.* 106.

Si ille, qui non est meus Creditor, *vel ope* perpetuæ Exceptionis, *à me convento, excludi potuisset, me*, ceu suum debitorem, *vel* sibi efficaciter obligatum Debitorem, *alteri* deleget, *& huic Delegationi* ego ipse consentiam, *tunc mihi* adversus hunc novum Creditorem *neque illa Exceptio*, me nihil debere, *neque etiam hæc*, me cum effectu conveniri non posse, *amplius competit. num.* 107. *& sq.*

Si ille, qui scit, se Sempronio nil debere, *ei tamen*, Actionem contra se, tanquam suum Debitorem, *Octavio* cedenti, consensum accommodet, *tunc hanc* Exceptionem, *quòd ipse* Sempronio nec obolum debeat, *Octavio*, cessi nominis solutionem urgenti, *gratis opponit. num.* 110.

Si ei, qui rem meam, ut suam, vendit, *sciens prudens* consenserim, *& postea* Emptor rem illam apud me existentem sibi tradi desideret, *ego frustra illius* emptionis nullitatem, *& quòd* Venditor mihi nihil præjudicii, *per illam*, causari valuerit, *emptori objiciam. num.* 111.

Ex his omnibus infertur, quòd, si etiam cessus Debitor Christianus cessioni à Judæo, alii Christiano, contra se faciendæ *non saltem* expressum *suum* Consensum *accommodaverit; sed &* ipse eandem summa cura & studio conciliaverit,

rit, Exceptio, ex dicta Imperii sanctione, *Christianis debitoribus regulariter competens*, suâ operatione similiter privetur. *num.* 112.

Si quis actionem adversus me cedat, *&* ego, probè gnarus, quòd cedenti contra me nulla actio competat, in hanc ipsam Cessionem nihilominùs consentiam, *tunc pariter* Exceptio, *mihi* adversus Cedentem *competens*, *tali* Cessionario, *istorum* ignaro, *incassùm objicitur*. *num.* 113.

Debitor cessus, de quo hîc Qr. ex dicta Imper. Constitut. *neque hoc allegare potest*, quòd Judæi cedentes Actionem, *contra ipsum*, **mit höchsten beschwehrden und unziemlichem Vortheil** quæsitam *cesserint*; *reclamante ipsiusmet* propriâ Confessione, *eâdemque* geminatâ, **daß die Juden ehr- und redlich** mit ihme gehandlet. *num.* 115.

Geminata confessio, *licet* extrajudicialis, plenè Debitum probat. *n.* 116.

Contra illam nec Erroris, *nec* Falsitatis exceptio *attenditur*. *num.* 117.

Nec ex dicta Imper. Constit. *cessus debitor Christianus de hoc potest conqueri*, **daß Er / durch die Cession selbsten / von den Juden vervortheilt / oder daß der Cessionarius (als welchen Er selbsten *sollicitè* aufgesucht / und zu hohem Danckh angenommen) zu dem hefftigsten auf ihn tringe / und Ihne gar von seinem Guth treibe.** *num.* 118.

Geminatus consensus omnes Exceptiones, Doli mali, Læsionis, Erroris, & similes, *regulariter* excludit. *num.* 118.

Geminatio enixissimam, deliberatissimam, & manifestissimam Voluntatem demonstrat. *num.* 119.

Imòplanè Voluntatis & Consensus firmitatem. *num.* 120.

DDres eidem etiam effectus jurisjurandi *communiter tribuunt*. *num.* 121.

Bis, de eodem, idem dixisse *nullam dubitationem supereesse patitur*. *num.* 122.

Quoties Creditor, propter suum, adversus Debitorem commissum, Delictum, actionem suam perdit, *illud totum, regulariter*, Debitoris lucro cedit. *n.* 126.

Quando Debitor Christianus, *sæpedictæ Imper. Constitutionis* contentorum probè gnarus, Cessionem, *à Judæo, alii Christiano*, contra se faciendam Ipse studiosissimè & summa cum sollicitudine conciliat, *tunc* ipse à vero Dolo malo ex proposito liberari non potest, *& dehinc nec* istius Constitutionis beneficio *fruitur*. *num.* 123. *& sqq.*

Idem pluribus stabilitur. *num.* 127. *& sqq.*

Dolus suus nemini debet patrocinari. *num.* 129.

Dolo malo facientibus haudquaquàm succurritur. *num.* 130.

Non decipientibus; sed solis deceptis Leges nostræ subveniunt. *num.* 131.

Ex suo delicto nemo conditionem suam, *ad* præmium *aliquod exindè consequendum, debet* reddere meliorem. *num.* 132.

Licet Debitor Christianus, tempore Cessionis, *à Judæo creditore*, contra Se faciendæ, *dictæ Constitut.* tenorem nesciverit: *Si tamen, expòst ejus conscius factus*, contra proprium suum Factum, *idemque* geminatum, *quô hanc ipsam* Cessionem, enixissimo studio, ipse quæsivit, *& per* suas instantissimas sollicitationes ac persuasiones, conciliavit, *atque conciliatam* gratissima mente *non solùm* acceptavit; *sed &* pluribus, summi momenti, actibus *porrò* constabilivit, *illam penitùs* nullam, *&* se ipso jure ab omni suo debito liberatum declarari *petat*, à Dolo ex re liberari non potest. *num.* 134. *& seqq.*

In consentientem *nulla cadit* injuria. *num.* 136.

Si quis in judicio, contra proprium suum factum, cum alterius jactura, aliquid petat, *eôipsô per LL.* prohibito lucro inhiare *censetur*. *num.* 137.

Licet, tali in casu, Debitor Christianus nullum Animum lædendi ab initio *habuerit; si tamen deinceps*, ex hâc à seipso procuratâ Cessione, contra suum enixissimum, *& compluries* geminatum, proprium factum, lucrari, *& præcipuè* tantam Pœnam *à Viro* innocente *&* nil mali meditato, totius *videlicet cessi* debiti jacturam, lucrifacere *satagat, tunc* Dolus ex re, *ob hanc tantam ipsius iniquita-*

quitatem, retrò se in animum ipsius diffundit, *& debinc* generali Doli exceptioni, *adversus illum, locum conciliat. num.* 138.

Etiam Cessionarius, *tanquàm cessi debitoris verè &* propriè sic dictus Creditor, in bona illius judicialem immissionem *petit justissimè. num.* 140.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM SECUNDUM.

DE Venditione equi vitiosi, *à* Christiano, *simùl* Loci Præfecto, *cum* Judæo *celebrata; ad illustrationem* Constit. Imper. Polit. de Anno 1551. §. Disem zubegegnen. *&* Ordinat. Provinc. Würtemberg. *tit.* 27.

Præmittitur Facti Species. *à num.* 1. *usque ad num.* 23.

Formatur Quæstio hîc enucleanda. *num.* 24.

Justinianeo Jure Christiani & Judæi quoscunque Contractus, *pro arbitrio*, celebrare *possunt. num.* 26.

Hæc facultas in pragmaticis Imper. Romano-Germanici sanctionibus *ad* solas publicas Nundinas *restricta. num.* 27.

Extra Nundinas *Christiani non aliter validum contractum cum Judæis ineundi facultatem habent, quàm si ille* à competente Christiani Magistratu corroboretur, *& sub* autoritate illius *celebretur. num.* 28.

Sine hôc Christiani Magistratûs concursu atque confirmatione omnes tales Contractus omnimodò nulli sunt. *num.* 29.

Hanc communem in Imperio R. G. obtinentem sanctionem etiam approbat Ducatûs Würtembergici Ordinatio Provincialis. *num.* 31.

Nec non generale Serenissimi Rescriptum *de Anno demùm* 1706. *num.* 32.

Expenditur dictarum, totius Imperii, & Würtembergici Ducatûs Sanctionum Causa finalis. *num.* 35. *& seq.*

Autoritas Magistratûs, *cui cum Judæo contrahens Christianus obnoxius est*, eo fine *requiritur*, ut Judæi, prudentiâ atque autoritate Magistratûs deterriti, tanto minùs Christianis imponant & noceant. *num.* 37.

Quando Judæus à Christiano, *qui* in loco Contractûs, *simùl* ipsius Serenissimi Principis Officialis *est*, jurisdictionalia *Ejus nomine exercens*, equum emit vitiosum, *tunc* Causa finalis *dictarum Sanctionum omnimodò cessat. n.* 38. *& seqq.*

Si præsertim Christianus *talis* Officialis, *seu loci Præfectus*, nullam sui Læsionem *vel allegare, nedùm docere queat. num.* 40.

Cessante Legis Causa finali *tota etiam illius* dispositio cessat. *num.* 42.

A Causa finali omnis humana Dispositio regulatur, ampliatur, restringitur. *num.* 44.

Si Judæus à Cive illius Loci, cui Præfectus ille præest, *equum emisset, & hunc ipsum* Contractum eidem Præfecto, *unà* cum illo cive, *specificè recensitis omnibus ejus Circumstantiis*, insinuâsset, *ejusdemque hôc modô* ineundi facultatem *ab illo impetrâsset, tunc* Contractus *indubiè* validissimus *foret. num.* 45.

Quô igitur jure idem ille Præfectus, *ad* amoliendas omnes technas Judaicas *à Principe constitutus, omniumque* illorum, quæ rem equestrem concernunt, gnarissimus. *si in* sui equi *Venditione* non Ipse; *sed* emptor Judæus sit læsus, *ad istas, quantumvis saluberrimas, Sanctiones confugere poterit? num.* 47.

Quando Judæus cum Subdito contrahit, *tunc longè* faciliùs Fraudes *ab ipsis excogitari, & per* falsa narrata, *Christiani* Magistratûs Consensus *extundi vel emendicari potest, quàm in casu*, si ipse Magistratus cum Judæo contractum celebret. *num.* 49.

Ubi majus Falsitatum *& Fraudum* periculum, *ibi etiam* majori opus est Cautione. *num.* 50.

Ubi nullum Falsitatis Periculum *subest; sed* ipsius Præfecti *seu Officialis*, suum equum Judæo utiliter vendentis, prudentia, *&* talium rerum scientia *omnem*

Frau-

Consilium Quinquagesimum Secundum.

Fraudem & Damnum *omninò excludit*, *ibi etiam* nullus Llatotiæ sollicitudini de Fraudibus arcendis, locus relinquitur. *num.* 51.

Quæritur in casu, quò loci Præfectus cum Judæo ipse contrahit, Contractus non debeat toti Judicio insinuari, *& sub* illius approbativo permissu *iniri*? *num.* 52.

In propria causa *nemo competens est* Judex. *eod. num.*

Nec communes Imperii Constt. *nec* Ordinatio Provincialis Würtembergica totius Judicii autoritatem *desiderant*. *num.* 53.

Si totum Judicium *seu Collegium Juridicum*, de quolibet *inter Christianum & Judæum* celebrato Contractu cognoscere *& propterea* convenire *teneretur*, *ex hoc* Judicum conditio *fieret* onerosissima. *num.* 54.

Quomodò Principum Præfecti *atque Officiales* in talibus Contractibus sua autoritate & approbativo permissu roborandis sese gerere debeant? *num.* 55.

Quando Principis Præfectus Equi, *quem ille Judæo vendit*, Vitium ipsemet novit, *tunc ipse beneficiò dictarum Legum, ceu in quas ipse peccat, haud dignus censendus. num.* 57.

Non decipientibus; *sed* solis deceptis *æquissimæ illæ* Leges auxilium *pollicentur. num.* 58.

Si Præfectus *Judæo sese venditi equi* Vitium ignoraverit *quidem*; *verùm* nulla Judæo, in non decenter tractato Equo, Culpa *imputari possit*, *tunc Præfectus*, totum Pretium retinere desiderans, à Dolo ex re *haud foret immunis num.* 60.

Subjungitur Sententia. *num.* 61.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM TERTIUM.

DE *Crimine* Adulterii reiterati, *utrum* Pœna capitalis, *in* Ducatu Würtembergico, *propter* intercessionem Conjugis innocentis, *in Foro* Justitiæ remitti *debeat*?

Præmittuntur Sententiæ definitivæ. *num.* 1. *& seqq.*

Pœna ordinaria Adulterii reiterati in Ducatu Würtembergico est pœna Gladii. *num.* 5.

Sine discrimine *inter* Mares & Fœminas, *tùm & inter* Personas conjugatas & solutas. *num* 6.

Rationes istius Pœnæ Remissionis *in Casu* proposito. *num.* 7. *& sqq.*

Illa non locum habet, *nisi* primum & secundum Adulterium, *per actualem sanguinis & seminis commixtionem*, ad ultimum consummationis gradum *fuerit* perductum. *num.* 8.

Diversum, *in his terris*, *in* solo crimine Sodomitico obtinet. *d. num.* 8.

Adferuntur ex Actis variæ Probationes, *quòd* Adulterium, prima vice *punitum*, *revera* plenariè *sit* consummatum. *num.* 9. *& sqq.*

Pœna ultimi supplicii, *ob Adulterium reiteratum*, *non aliter dictatur*, *quàm* si primum adulterium legitimo modo fuerit punitum. *num.* 13.

Moderna *totius ferè Imperii Rom. Germanici* Jurisprudentia *pœnam* Gladii *in crimine* Adulterii prima vice *commisso* relaxavit. *num.* 15.

Id quod tamen multis tàm Jurisprudentibus, *quàm* Theologis, displicet. *num.* 16.

Christianam Rempubl. reformatione, quoad hoc, indigere, *complures cordati Consulti fatentur. num.* 17.

In sacrilegos nuptiarum nimia moderni temporis laxitas, in terris Würtembergicis, quousque correcta? *num.* 18.

Consilium Quinquagesimum Tertium.

Consimilia Würtembergicis sanctionibus *exhibet Julius Clarus. num.* 19.

Ratio Ordinationis Provincialis Würtembergicæ *de* Carcere bimestri, *sub* sola Panis & Aquæ alimonia, perfectè tolerando & exequendo. *num.* 21. *& seqq.*

Adferuntur Rationes, *ob quas in substrato, in dubio, pro* non credibili *reputatur*, modod. Sanctionem non fuisse impletam. *num.* 19. *& seqq.*

Hoc ipsum allegans *id etiam legitimè* probare *tenetur. num.* 23.

Condonatio seu Remissio Conjugis innocentis *an ad* remissionem Pœnæ ultimi supplicii *sufficiens sit? num.* 25.

Jure Civili adulterii damnatam qui sciens reducit *Lege Julia de crimine* Adulterii punitur. *num.* 26.

Hoc Jure tantùm de hoc Crimine suspectam retinere *permissum. num.* 27.

Adducitur Constitutio Imperat. Friderici II. *in eandem sententiam. n.* 28.

Legis Divinæ *sententia de hoc. num.* 29. *& seqq.*

Itemque Bezæ, Seldeni, Philonis. *num.* 30. 33. *&* 34.

Hæc Remissio nec Hodiè *omnibus, pietatis & Divinæ Voluntatis studiosis, illis* promiscuè placet. *num.* 36.

B. Brunnemannus istam Remissionem sine Jure, & absurdè admitti *pronunciat. num.* 37. *& sq.*

Præcipuè hactenùs, ut illa etiam alterum criminis Socium à Gladio liberet. *num.* 39.

Genuina sententia Juris Romani *de isto articulo. num.* 41.

Novellæ 134. cap. 10. *etiam* Maritus, *cui Uxor innocens hujus criminis facit gratiam, particeps est. num.* 42.

Carolina Constitutio *hanc Novellam non sustulit. num.* 43.

Carpzovius illam ex Jure Civili, Carolino, Canonico, *imò etiam* Divino *stabilire sategit. num.* 44.

B. Augustinus, etiam ante Novellam Iustinianeam, eandem ex N. Testamenti doctrina *statuminavit. num.* 44.

Adulterii reorum Reconciliatio, *in* Ecclesia Christiana, *diversis temporibus*, diversimodè *se habuit. num.* 45.

Hodiè, *ob Conjugis Remissionem*, Magistratus pœnam Gladii remittere tenetur. *num.* 46.

Pœna Legis Divinæ de Adulteris lapidandis *ad solam* Hebraicam Rempubl. *pertinuit. num.* 47.

Usus Fori Saxonici *quoad hæc, præprimis in crimine* Adulterii duplicati. *num.* 49.

Itemque Ducatûs Lunæburgensis. *num.* 51.

Utrum ista Remissio etiam in Adulterio reiterato *obtineat? num.* 52.

Obstare videtur L. 3. Cod. de Episc. audient. & Lex 2. Cod. de adult. *n.* 53.

Nec non illa Juris Regula, quòd Concursus duorum vel plurium Specialium in eodem articulo *non admittatur. num.* 54.

Adferuntur Respp. Scabinorum Lipsiensium. *num.* 55.

An hæc ipsa Extensio ad Adulterium reiteratum *etiam in* terris Würtembergicis *obtineat? num.* 56.

Pro negativa *facit* Ordinatio Provincialis, & Matrimonialis, *in locis sub num.* 57. *& seq. adductis.*

B. Mauritius, in his Ditionibus nullam peculiarem sanctionem *extare, dicit, num.* 59.

Hæc Causa *pœnam Gladii Adulteris remittendi à Dnnis* Antecessorib. Tubingensibus non semper observata. *num.* 60.

Adferuntur ex Facultatis Juridicæ Voluminibus nonnulla Exempla, *ubi* Pœna capitalis, posthabitâ istâ Causâ, *tamen* fuit dictata. *num.* 61.

In Archiepiscopatu Magdeburgensi *similiter, in casibus Adulterii* reiterati, *Pœna* Gladii *non remittitur. num.* 63.

Moni-

Consilium Quinquagesimum Tertium.

Monitum *de* Usu Ducatûs Würtembergici *quoad hoc Punctum. num.* 64.

Facultas Juridica Tubingensis, *pro ratione* Circumstantiarum, *pœnam* Gladii, *non semel*, *in throno* Justitiæ, *vel ad minimum* Gratiæ, relaxandam *judicavit. num.* 66.

Adfertur notabile Præjudicium *ex* Besoldo. *num.* 67. *& sqq.*

Hanc Remissionem in proposito suadent, *Primò* spontanea Correorum Confessio. *num.* 70.

Secundò Liberorum haud modicus Numerus. *num.* 73.

Hoc aliter considerat Antonius Matthæus. *num.* 74.

Tertiò Adulteri Vita de cætero benè anteacta. *num.* 75.

Quartò prona ad Crimen hoc reiterandum Occasio. *num.* 76.

Contrariæ Ducales Würtembergicæ Sanctiones de Adulterio prima vice commisso loquuntur. *num.* 78.

Hæc Condonatio, *ab Uxore*, *Marito facta*, *etiam* Coadulteræ Supplicii mitigationem *conciliat. num.* 79.

Diversum *in* Saxonico Electoratu *sancitum. num.* 80.

Brunnemannus, *generaliter*, *hoc*, *ceu* Juri Divino contrarium, *Privilegium* strictissimè exaudiendum *pronunciat. num.* 81.

Hæc neque Juri Divino morali, *neque* positivo universali adversari *ostenditur. num.* 82.

Extra Saxonicum Electoratum in Ducalibus Saxoniæ ditionibus *pœna Gladii etiam* Coadulteræ *remittitur. num.* 83.

Marito, *iterati adulterii reo*, *etiam* Fustigatio & perpetua Relegatio *in* operas publicas *aliquot mensium converti potest*, *licet* Correa fustigetur *&* perpetuò relegetur. *num.* 84. *& seq.*

Favor Matrimonii, Liberorum & Conjugis, *hanc diversitatem facilè conciliavit. num.* 86. *& sqq.*

Moderatio *circa* publicas, *per integrum* Annum *præstandas*, Operas. *num.* 90.

CONSILIUM QVINQVAGESIMVM QVARTVM.

De Crimine Furti Septies reiterato, *& tamen* non capitaliter punito.

Præmittitur Facti Species. *à num.* 1. *usque ad num.* 10.

Furtum tertia vice *commissum pœna* ultimi supplicii, *& quidem regulariter* Suspendii *plectitur. num.* 11.

Et hanc Juris Carolini dispositionem etiam Sereniss. Würtemb. Llator, *singulari Rescripto*, Anno 1698. *ad Facultatem Juridicam transmisso*, *enixè repetiit. num.* 12.

Tria Furta Consuetudinem *& habitum furandi inducere*, *& rarò locum* Resipiscentiæ atque Emendationi *relinquere censentur. num.* 14.

Hujus furfuris Fures, quorum omne Artificium in furando consistit, *etiam* diligentissimi Patresfamilias cavere *non possunt. num.* 15.

Salus *itaque*, Quies, & Securitas publica, *ut tàm* malis hominibus provincia purgetur, Magistratûs officium inclamare *intelligitur. num.* 16.

Adferuntur complures utriusque Juris loci, *ad* severitatem adversus hujusmodi præfractos furciferos *statuminandam proficientes. num.* 17. *& seq.*

Tertium furtum, *absque ullo* rerum furtim ablatarum Valoris *respectu*, *ipsiusque furtivæ* Contrectationis Circumstantiarum, *ubivis terrarum illius autores* patibulo *subjugat. num.* 20.

Talis fur pro insigni, incorrigibili, ad furandum assuefacto, *&* famoso *habetur*, *imò planè* Grassatori *ab ipsis LLbus* æquiparatur. *num.* 22. *& seqq.*

Ex tertii Furti probatione *etiam* incorrigibilitas Furis probata, *& ipse* Veniâ indignus *censetur. num.* 27.

Consilium Quinquagesimum Quartum.

In casu proposito Reus, ob sex priora Furta, *aliquoties* modicis Pœnis *affectus*; *sed postmodò etiam* in Opus publicum quadrimestre *condemnatus fuit*, *additâ* Comminatione, *quòd*, *si denuò in eodem delicti genere peccaverit*, *ad pœnam patibuli damnari debeat. num.* 28. *& seqq.*

Propter tria, vel plura, saltem levia, Furta, hodiernis quoque moribus, non dictari pœnam Mortis *contendit Farinacius. num.* 34.

Ben. Carpzovius ad statuminandam pœnam ultimi supplicii, *propter tertium Furtum*, *ad minimum hoc requirit*, ut tria illa Furta V. aureorum Hungaricorum valorem efficiant, *num.* 35.

Idemque Hodiè, plerisque in locis, Usu receptum *autor est Hoppius. num.* 36.

Plures alii Germaniæ Jurisconsulti *diversæ sententiæ patrocinantur. n.* 37.

Expenditur constitutio criminalis Carolina, in Articulo 161. & 162. *num.* 38. *& seq.*

Delictum plus gravatur *ex Actuum* Frequentia, *quàm ex* Magnitudine *rei subtractæ. num.* 40.

Etiam extranei Jurisprudentes, *ob* tria Furta, *quantumvis* levia, *pœnæ* ultimi supplicii *locum assignant. num.* 41.

In nonnullis Provinciis, *ut in* Tuscia, Florentia, & foro Saxonico, *ob* tertium *Furtum*, pœna U. supplicii non semper *dictatur. num.* 42. *& seqq.*

In Casu proposito *non omnia septem Furta modica sunt*; *sed* duo magna. *num.* 45. *& seq.*

In Pœna delicto commensuranda *etiam* Rei interversæ, *sive* Damni illati *habenda est ratio num.* 47.

Hanc regulam etiam in crimine Furti *inculcat Wissembach. num.* 48.

Et in crimine Falsi *Laurentius Matthæu & Sanz. num.* 49.

Furtum tertia vice reiteratum *non ob trium Furtorum accumulatorum Magnitudinem*; *sed* ob publicæ Quietis & Securitatis Violationem pœnam Mortis *operatur. num.* 50.

Idem obtinet etiam in crimine Rapinæ, *in quo eadem Severitas* ob Violationem publicarum Viarum *exercetur justissimè. num.* 51.

Publica Pax, Securitas & Tranquillitas, *præcipuè in* Ædibus, & Tempore nocturno, *quô illæ cuilibet* tutissimum, *pro sua Quiete*, *refugium &* receptaculum *præstare deberent*, *per* Furum audaciam *valdè labefactatur. num.* 53.

Proportio inter Furtum tertia *vice commissum &* pœnam Patibuli *quomodo considerandæ? num.* 56.

Refectio Damni, *etiam in* crimine Falsi, *in ordine ad* Pœnam *consideratur. num.* 58.

Idem etiam in Furto, *regulariter*, *attenditur. num.* 59.

De Furto tertio *idem sentire videtur Clasenius. num.* 60.

Restitutio rerum furtim ablatarum *vix aliter* pœnam mitiorem *meretur*, *quàm si illa fiat* ante Incarcerationem & formatum Processum. *num.* 61. *& sqq.*

In Furto periculoso *illa nihil operatur. num.* 67.

Nec item in Furto Ter, *vel* pluries iterato. *num.* 68.

Adducuntur Rationes, *ob quas* pœna Patibuli, in casu proposito, *hôc insuper habitô*, *quòd hîc de* septuplici Furto *quæratur*, *tamen* nimis severa *& dura videtur. num.* 69. *& sqq.*

Præcipuè Rei insignis Simplicitas, *si non planè* Fatuitas, *cum aliis adjunctis. num.* 75. *& sqq.*

Porrò Vita *ipsius*, *post* penultimi Furti pœnam, honestè transacta. *num.* 82.

Et novissimi Furti causatrix Paupertas. *num.* 83.

In pœna Patibuli *Furibus adjudicanda exactissima* omnium Circumstantiarum *habenda est ratio. num.* 87.

In isto delicto *imprimis Judex*, *undecunque captatâ occasione*, pœnæ acerbitatem humanitate temperare *debet. num.* 88.

Applicantur hæc Jura Facto proposito. *num.* 89.

Quòd

Consilium Quinquagesimum Quartum.

Quòd ob rerum furtivarum plenam Restitutionem *etiam in Furto* com-pluriès patrato *pœna ultimi supplicii remitti debeat, contendit Besoldus. num.* 90.

Rescriptum Ducale Johann-Fridericianum *de Anno* 1627. *Reo, tanquàm Opifici, pariter prodest. num.* 94.

Subnectitur Sententia definitiva. *num.* 100.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM QUINTUM.

DE Feudorum nobilium, **Roßdienst-pflichtiger / Sattelē Güther / item Sattel-freyer Güther** Collectatione.

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Recensentur remissivè diversissimæ DDrum sententiæ: Quænam Feuda, & undè nobilia denominari mereantur? *num.* 2.

Nomen nobilis Feudi in Jure feudali Longobardico *nusquam occurrit. num.* 4.

Feudum nobile complures & illud reputant, si aliqua Jurisdictio, mixtum, aut merum imperium, cum certo districtu, castro, vel pago, *alicui in feudum à Principe concedatur. num.* 5.

Hujus generis Feuda Henricus à Rosenthal appellat Feuda jurisdictionis. *num.* 6.

Applicantur hæc jura Casui proposito, ubi nobilis Familia mit der **Feldmarck** und **Vogtey** zu S. mit allen darzu gehörigen **Güthern** und **Leuthen** / *jam ab aliquot retrò Seculis, fuit investita. num.* 7.

Sub nomine Vogtejæ tota civilis Jurisdictio *comprehenditur. num.* 9.

Complures DDres & illa Feuda, *quæ* ab aliquo Principe Nobilibus *conceduntur, pro* nobilibus *reputant. num.* 11.

Imperii Romano-Germanici Principibus, *regulariter, non competit* Jus nobilitandi. *num.* 12.

DDres Feuda etiam à sola immunitate ab oneribus publicis Nobilia *appellitant. num.* 14.

Hanc nobilitatem *eapropter* feudalem *appellat Eybenius. num.* 15.

Et hujusmodi Feuda *etiam à nostri* Imperii Principibus *concedi possunt. num.* 16.

Jus Tributa imponendi, & immunitatem ab illis concedendi *à pari procedunt. num.* 17.

Ita Usu servari *testatur Itterus. num.* 18.

Frey Schild-Lehen / und Frey-Lehen / *pro Feudis* nobilibus *accipiunt Dnni Antecc. Tubingenses. num.* 19.

Feuda à Principibus Imperii *concessa*, gradu quodam, *ab* aliis nobilibus Feudis differre *dicit Itter. num.* 20.

Ritter-Lehen / *quibus* onus militiæ *adjunctum*, *ab* aliis *è contra* ad Plebejos spectantium Bonorum oneribus, *Majores nostri, solius* Militiæ favore, *liberarunt. num.* 21.

Feudum quanto antiquius, *& de quo constat, quòd illius Possessores* servitia militaria, *per longissima retrò* tempora, *Principibus præstiterint, tanto etiam facilius præsumitur* nobile. *num.* 22.

Nobilitas adscribitur Antiquitati, *ità, ut* omne antiquum Feudum *habeatur* pro nobili. *num.* 23.

Feudum, *in genere*, semper aliquid nobilitatis sapere *intelligitur. num.* 24.

Præsertim si etiam Antiquitatem, *vel* Jurisdictionem, *aut aliquam* nobilem præstationem annexam *habeat. num.* 25.

Feudum nobile *etiam ex eo præsumitur, si non Rustico, vel Plebejo*; *sed* viro Patricio, Doctori, & benè de Republica merito, *concessum fuerit. num.* 26.

Consilium Quinquagesimum Quintum.

Ex Investitura *cujuslibet* Feudi status & vera Conditio *addiscitur. n.* 28.

Ex Nobilitate per multorum Seculorum *decursum florente etiam* Feudi Nobilitas *à plerisque colligitur. num.* 29.

Nobiles *etiam plebeja &* burgensatica Feuda *possidere queunt. num.* 30.

Feudum nobile non ab effectu, *quòd scilicet suum* possessorem nobilitet; *sed ex eo, quòd* Nobilitati accedat, *& ipsum ex eo*, quòd Nobili detur, nobile dicendum *contendit Vultejus, aliique complures. num.* 31. *& seq.*

In Saxonia *sola* regalia Feuda *nobilitant: Sed tamen* Antiqua *nihilominùs* nobilia, Adeliche oder Ritter-Lehen / *ex eo, vocantur, quòd* verè Nobiles de istis, ut Nobiles, investiantur. *num.* 33.

In determinanda hac Q. Utrum Prædia Nobilium, *in dubio*, pro feudalibus, *vel* emphyteuticis haberi *debeant?* Qualitatis personarum *magna ratio habetur. num.* 34.

Nobiles *ut plurimùm potiùs* feudalia, *quàm* emphyteutica, *prædia possident. num.* 35.

Etiam Nobiles emphyteusin habere *& acquirere possunt. num.* 36.

Qualitas Nobilitatis, *præsertim* antiquæ, *etiam hoc operatur, ut* Feudum *exindè non plebejum seu rusticum; sed* nobile *præsumatur. num.* 37.

Secundum qualitatem Personarum omnia interpretanda; *& semper illud præsumi debet*, quod congruit Personæ, cum qua actus perficitur. *num.* 39.

Laudantur Autores, quòd ipsum Feudum, quà tale, nobilitet, *sive suum possessorem ad Nobilitatis splendorem provehat. num.* 40.

Etiam Biga Tubingensium Antecessorum. *num.* 41.

Adferuntur consectaria hujus qualitatis, *quòd Feudum sit nobile. num.* 42.

Vasalli, *ceu Domino ad præstanda* Servitia feudalia *obstricti*, à Collectis, *regulariter*, immunes *sunt*, *tùm* ordinariis, *tùm* extraordinariis. *num.* 43.

Regulariter, ratione unius ejusdemq; rei, duplicato gravamine onerandus est nemo. *num.* 44.

Nisi tales sint Collectæ, *quæ* in locum feudalium servitiorum *quandoque succedunt. num.* 45.

Vasallos *nec tempore* extremæ & summæ necessitatis, *ultra sua Servitia, adquicquam teneri, complures definiunt. num.* 46.

Ex quòd Vasallorum immunitas à collectis *non sit* gratiosa; *vel planè* gratuita; *sed* onerosissima. *num.* 48.

In talibus casibus summæ Necessitatis *DDres* communiùs, *atque hos inter etiam* Tubingenses, contrarium *intrepidè propugnant. num.* 50.

Adferuntur Exempla extremæ hujusmodi Necessitatis. *num.* 51.

In Constitutionibus Ducatus Luneburgico-Calenbergensis *omnia Prædia*, welche Roßdienst-pflichtig / à contributionibus libera *pronunciantur. num.* 54.

Roßdienst-pflichtig *nihil aliud insinuat, quàm* equestrium seu feudalium servitiorum præstationi *subjacentia Prædia. num.* 55.

In Judicio allegata *si non* contradicantur, *per fictam seu* quasi confessionem pro concessis *habentur. num.* 57.

In ambiguo *præsumitur*, *quòd* Vasallus ad Servitia *suo Domino teneatur. num.* 58.

Licet Servitiorum in Investiturâ nulla *facta sit* mentio. *num.* 59.

In Calenbergensis Ducatûs sanctionibus etiam die Sattelfreye Höfe und Güther *ab oneribus* collectarum *dicuntur* immunia. *num.* 60.

Ab immunitate der Sattel-freyen Güther / *argumentô à majori ad minus deductô*, multo magis die Sattel-Güther *in censum* immunium *referri debent. num.* 62.

Nomina, Sattel-Güther / & Sattel-freye Güther / diversum *recipiunt* significatum. *num.* 63.

Sub nomine der Sattel-Güther *Creidenmannus & alii non talia prædia intelligenda dicunt, pro quibus* Servitia feudalia *præstanda; sed* penitùs libera, immunia

munia & franca, quæ immediatè Imperio subsunt; *etiamsi illorum possessores sint* Landsassii. *num.* 63.

Alii sub nomine der Sattel-Güther / & Sattel-Lehen / Feuda laudemialia *continere contendunt, pro quibus, Casu eveniente, Vasallus Domino* Equum instructum præstare *teneatur. num.* 65.

Clausula zu Sattel-Guth / nach Zutphischen Lehen / *quid insinuet? num.* 66.

Alii talia Feuda, quæ Sattel-Güther *dicuntur, cum* Feudis scutorum *pro iisdem exaudiunt. num* 67.

Feuda scutifera, *vel* satellitia *an ab* Ephippio, *vel* Equo *ephippio instructo dicantur, an à* satellitibus, Trabanten / Hatschiern? *num.* 68

Schild-Lehen-Recht *quid* in successione istius generis Feudorum *operetur? num.* 69.

Communior Interppr. sententia hæc est, quòd Sattel-Güther *ex eo dicantur, quòd* Servitia militaria vel per ipsos Vasallos, vel illorum Substitutos, pro illis præstentur. *num.* 70.

An ex eo, quòd oneri Contributionum subjaceant? *ut noviter censet* Dn. Ockelius. *num.* 71.

Sattelfreye Güther *illa communiùs dicunt, quæ* ab omnibus Servitiis immunia *sunt. num.* 72.

Non tamen ubivis ab omnibus in universum Oneribus. *num.* 73.

Hermannus Conringius Sattelfreye Güther *potiùs* Saalfreye Güther *dicenda existimat. num.* 74.

Saal antiquitùs, & Hodiè, *idem denotat, quod* Frey / *seu* liberum ab oneribus. *num.* 76.

Vadianus Salica bona *vocat* freye Lehen-Güther. *num.* 77.

Sattelfreye Güther / non semper *respectu* omnimodæ libertatis ab omnibus Oneribus, denen Sattel-Güthern opponuntur. *num* 80.

Collectæ *etiam Bonis* feudalibus, *per* Præscriptionem, *vel* Consuetudinem *imponi possunt. num.* 79.

Utrum talis Consuetudo etiam in Ducatu Luneburgo-Calenbergensi *probari valeat? num.* 81. *& seqq.*

Expenduntur prolixè hanc in rem obviæ Serenissimæ Domus Brunsuico-Luneburgicæ Constitutiones. *à num.* 85. *usque ad num.* 98.

Ein Rittermässiges / und ein anders Adeliches Lehen-Guth *annon unum & idem sint? num.* 99.

Ein Rittermässiges / oder Ritter-Lehen / und Adelich Lehen *à Feudistis & aliis pro synonymis habentur. num.* 100.

Secundum communem loquendi Usum, *sub appellatione* der Ritter-Güther / *ut &* Ritter-Lehen-Güther, *tantùm* Feuda Nobilium; *non etiam* Baroniæ, *vel Feuda* regalem dignitatem *annexam habentia significantur. num* 101.

Habito respectu ad Personæ Dignitatem, & nonnulla Privilegia, Equites, & Nobiles, die Ritter / und die von Adel / *in aliquibus differunt. num.* 102.

Quatuor inter illos differentias *exhibet Phil. Knipschildius. num.* 104.

Illustris Domini Caspari à Lerch sententia de his. *num.* 105.

Utrum nobilis Feudi, *de quo hîc Qr.* antiquissimi Possessores sessionem & Votum in provincialibus comitiis habeant? *num.* 108. *& sqq.*

Natalibus Nobiles, *ensimè que* equestrium Prædiorum Possessores *etiam* ad Regionis Conventus vocandi. *num.* 112.

Defectus Matriculæ provincialis *veris* Statibus Provinciæ *non magis obesse debent, quàm* defectuosa Imperii Matricula veris Statibus imperii. *num* 115.

Specifica mentio der Lehen-Güther / *in Provincialibus Constitutionibus, quòd illa* Collectis obnoxia *esse debeant, ad* Feuda burgentia, & prædia emphyteutica *commodissimè restringitur. num.* 120.

Hujus

Consilium Quinquagesimum Quintum.

Hujus generis Bona *etiam* Nobiles, *tametsi* immediati, *acquirere &* possidere possunt. *num.* 121.

Sicut Rustici Feudorum capaces *sunt*; *ità etiam* Nobiles emphyteuseos, & alterius adhuc inferioris Juris. *num.* 122. *& sqq.*

Nobiles burgensium *duntaxat* Feudorum, *ut &* emphyteuticorum fundorum possessores *omnibus tàm* extra-*quàm* ordinariis collectis subjacent. *num.* 123.

Demonstratur, quòd dicta commemoratio der Lehen-Güther / *sine* contradictione *ad* Feuda Nobilia, Ritter-Lehen Güther / *extendi non possit. n.* 124. *& sqq.*

In dubio Princeps nobilibus suis Vasallis Jura ipsis competentia adimere voluisse *haudquaquàm intelligitur. num.* 128.

Nemo magis, *quàm* Princeps, memor *esse præsumitur, quòd*, qui ipsius servitio sunt, à contributionibus excusentur justissimè. *num.* 129.

Feuda nobilia ad popularem pensitationem haudquaquàm trahenda. *num.* 130.

Contra nobilis Feudi, de quo in substrato Qr. Possessorem sine fructu nonnulla Præjudicia *urgentur. num.* 131.

Præjudicia *frequentissimè, ob unius vel alterius* Circumstantiæ Varietatem, *allegari non possunt. num.* 134.

Ex Facto oritur & moritur Jus. *num.* 136.

Applicantur hæc pluribus Casui proposito. *num.* 137. *& seq.*

Ab extraneis Jurisconsultis conceptæ Sententiæ, in notoriam Provinciæ Consuetudinem, vel Statutum impingentes, à Judice Loci rectè rejiciuntur. *num.* 141.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM SEXTUM.

DE Stipendio in commodum Familiæ relicto, quis Ordo in ejus fruitione servari debeat? *Et* si Tenor illius aliquibus Vocatis, *per multos Annos*, fuisset ignotus, *an ipsis etiam* ratione Præteriti *justa competat Prætensio?*

Præmittitur Facti Species, *à num.* 1. *usque ad num.* 18.

Proponitur Quæstio *hîc enucleanda. num.* 19.

Deciditur, quòd Dn. Fundatoris Agnati, so mit Ihm gleiches Stammens und Nahmens / primo loco admitten di *sint, & ab Ipso nominati* Cognati Uxoris, *demùm in subsidium & trium habilium Agnatorum* defectum, *admissibiles sint. num.* 24. *& seqq.*

Adducitur litera Fundationis. *num.* 27.

Ex Ordine Scripturæ Fundatoris Voluntas *concludenter colligitur. num.* 30.

Ex ordine Verborum *etiam* Ordo Intellectûs *pendere creditur. num.* 31.

Inter illos, quorum alter post alterum nominatus, *inducitur* Prælatio. *n.* 31.

Priùs nominati *etiam* priùs vocati *intelliguntur. num.* 35.

Ordo prioris Nominationis, *sive illa sit* generalis, *sive* specialis, *etiam* ordinem majoris, aut minoris dilectionis *designat. num.* 36.

Primùm *in scriptura* nominatus *intelligitur* Prædilectus. *num.* 37.

In claris *nullus penitùs locus est* Conjecturis, *vel* Interpretationi. *num* 40.

Nulla adeò probabilis Conjectura *afferri potest, quæ* sensu verborum ipsius *Testatoris, Disponentium, Paciscentium*, possit melior esse. *num.* 41.

Aperta ipsius Testatoris Voluntas tollit omnia objecta, totumque facit *in ipsius Testamento. num.* 42.

Concurrentibus tribus Testatoris Agnatis, *ad* academica studia *habilibus, iisdemque* actualem in Academiis operam *navantibus*, Cognatis Uxoris, *nulla tùm de* præterito, *tùm in* futurum, *Stipendii, de quo Qr. fruitio competit. num.* 43. *& sqq.*

Nullo

Consilium Quinquagesimum Sextum.

Nullo *verò* Agnato Fundatoris superstite, *vel superstite quidem*; *sed* ad studia academica nondùm idoneo; *vel satis ad illa idoneô quidem*; *sed* iisdem actualiter non incumbente, Cognati Uxoris, *ceu tales in casum expressè vocati, illicò admittuntur. num.* 45.

Et si à tempore Fundationis, *ejusdem* Tenor, *per plurimos Annos*, ab Agnatis Mariti suppressus *fuisset*, *ità*, *ut ille* Uxoris Cognatis non potuerit innotescere, *ac propterea Hos*, *suis propriis sumptibus*, *academica studia prosequi oportuerit*, *tunc ipsi etiam* ratione Præteriti *fundatam habent intentionem. num.* 46.

Non obstante solenni Transactione, *ab istius* Stipendii Administratore, *ratione* Præteriti, *cum aliis initâ. num.* 47.

Neque Regiâ illius Confirmatione, *aliisque* similibus illius munimentis. *num.* 48.

Confirmatio Superioris, *& præcipuè* summi Principis, *robur addit confirmato. num.* 49.

Et validum efficit, *quod*, illâ posthabitâ, *fuisset* invalidum. *num.* 50.

Et defectum *tùm* Personæ, *tùm* Solennitatis *&* Formæ *supplet*, *&* Contractui adhærentia Vitia corrigit. *num.* 51.

Præprimis si Clausula, ex certa scientia, *adjecta fuerit*, cui nihil opponi posse *passim definiunt. num* 52.

Decursus temporis sexennalis, *post Transactionem istam*, *elapsi an* in integrum Restitutionis auxilium excludat? *num.* 53.

Hoc extraordinarium Prætoris Auxilium *non nisi* per Quadriennium *competit. num.* 54.

Atq; hoc Quadriennium *non demùm* ex tempore Scientiæ *incipit*; *sed contra* Minores *confestim* à primo Anni vigesimi noni completi *momento*, *& adversus* Majorennes *ex* primo momento cessantis Absentiæ, *vel* Impedimenti. *num.* 55.

Sententia Franzkii *de hoc adducitur. num.* 57.

Quando Alimentarius, *per plures annos*, Alimenta non exigit, *tunc eidem ius*, ratione Futuri *quidem*, *in salvo manet*; *sed quoad* Præteritum, *regulariter*, *ipsi nihil amplius debetur. num.* 59.

Pro præterito tempore nemo fame laborat. *num.* 60.

Contraria simùl eidem Subjecto inesse nequeunt. *num.* 61.

Decisio Quæstionis *hîc determinandæ. num.* 62.

Si per tempora præterita, *vel* duo tantùm Fundatoris Agnati, *vel* Unus *duntaxat*, *vel* planè Nullus academicis Studiis operam navâsset, *& intereà* Unus, Duo, *vel* Tres Uxoris Cognati in Academiis actualiter vixissent, *tunc ipsi etiam* ratione Præteriti *fundatam habent intentionem. num.* 63.

Demonstratur hoc ex ipso proposita Fundationis literali tenore. *num.* 64. *& sq.*

Stipendii quæstionis B. Fundator Uxoris Cognatos non demùm in subsidium, *si ipsius Agnatio totaliter exspiraverit*; *sed &* illis adhuc superstitibus, *vocavit*, *ita tn. ut*, si Tres ipsi cognomines Agnati supersint, *& omnes* in Academiis degant, Cognati Uxoris intereà excludantur: *sed si vel* Nullus Fundatoris Agnatus, *vel* Unus, *aut* Duo tantùm supersint, *in studiis* academicis actualiter *occupati*, *tunc etiam ex* Cognatis Uxoris *vel* Unus, *vel* Duo, *vel* Tres admittendi sint. *num.* 66.

Existentia Agnatorum *ipsius Fundatoris*, *adhuc in* scholis trivialibus *harentium*, Uxoris Cognatos Academicos *non excludit num.* 67.

Triviales *non aliter ex isto Stipendio aliquid participant*, *quàm* si facultatibus ad excolendas ingenii dotes necessariis penitùs deficiantur. *num.* 69.

In unâ eâdemq; oratione *vocati*, *& per particulam*, Et, copulati, *non demùm* successivè *seu post deficientiam alterius Partis vocati censentur. num.* 70.

Dictio, Et, æqualiter copulat. *num.* 71.

Consilium Quinquagesimum Sextum.

Fundator Stipendii de suis Agnatis ***hoc quidem disponit, quòd*** ipsis Præcedentia competere ***debeat. num. 72.***

Veruntamen non aliter, quàm si illi jam tales, in scholis trivialibus, profectus fecerint, ut ad studia academica idonei sint. ***num. 73.***

Si igitur non tot Agnati supersint, ***ut*** Stipendiô integrô perfrui possint, ***tunc*** Cognati Uxoris ***jure optimo maximo*** ad illùd adspiran ***num.*** 74.

Fundator, expressè dicens, daß / **im Fall aus seiner** / NB. **und seiner Frauen obgedachter Freundschafft / keiner / oder doch nicht Drey** seyn möchten / die sich zu der *Perception* seiner *Stipendien qualificiren* könten / alsdann *NB.* **weitter absteigende Blutsfreunden** / oder / in Ermanglung deren / es *NB.* **frembden unvermögenden** *Subjectis &c.* geraicht werden solle / ***multo magis*** primo loco, ***cum suis Agnatis, si horum non Tres***; ***sed*** Duo tantùm, ***academicis studiis actualiter incumbant, vel*** Unus ***solùm, vel planè*** Nullus, ***vocatos*** Cognatos suæ Uxoris ***ad hoc Beneficium stipendiarium admittere voluisse censeri debet. num.*** 75.

In casum, si non Tres; ***sed*** Duo ***solùm***, ***vel*** Unus ***solus***, ***ex*** suis Agnatis, ***&*** suæ Uxoris primo loco vocatis Cognatis ***superst***, ***etiam*** remotiores Uxoris Cognatos, ***&***, ***si nec ex his aliquis ad studia academica aptus concurrat***, ***etiam*** prorsùs Extraneos ***à pietate & ingenii fœlicitate commendabiles vocans***, ***multo utiq; magis*** primo loco vocatos uxorios Cognatos, ***simul*** cum uno ***vel*** duobus Agnatis, ***vocare voluisse intelligi debet. num.*** 77.

Si igitur saltem unus, ***vel*** duo Agnati in Academia actualiter degant, ***tunc*** Uxoris Cognatorum simultaneo Concursui; ***si verò*** nullus talis Agnatus ***supersit***, ***tunc*** trium Cognatorum primo loco vocatorum Admissioni ***locus patescit*** ***num.*** 80.

Ubi Testator seipsum declarat, non opus est alia declaratione. ***num.*** 81.

Una pars Testamenti declarat alteram. ***num.*** 82.

Si præteritis Annis ***non Tres***; ***sed tantummodò*** Duo, ***vel*** Unus, ***vel*** planè Nullus Testatoris Agnatus ***academicis studiis operam navaverit***; ***&*** ex uxoria Cognatione ***vel*** Unus, ***vel*** Duo, ***vel*** Tres Academici ***hâc Fundatione frui debuissent, tunc cuiq; illorum aquissimè succurritur, ut per*** integrum Sexennium ipsis debiti Reditus istius Stipendii adhuc exolvantur. ***num.*** 84.

Modò lapsus Tricennii unius vel alterius Anni Reditum non peremerit. ***num.*** 85.

Adversus mixtos ultimarum Voluntatum Executores Imploratio nobilis officii Judicis, per ***totos*** XXX. annos, ***competit. num.*** 86.

Eidem Remedio ***etiam contra*** Stipendii Administratorem & Inspectores ***locus conceditur. num.*** 87.

Contra lapsum dicti temporis ***usq;*** ad Annum ***cujusvis ætatis*** vigesimum nonum in integrum Restitutio ***indulgetur aquissimè. num.*** 88.

Ex capite probabilis & invincibilis Ignorantiæ Facti ***in integrum*** Restitutio ***etiam ad*** Bona nexu Fideicommissi devincta ***petenda***, ***non solùm per*** longissimum Tempus ***conceditur***; ***verùm etiam postea***, ***ità***, ***ut ex communi DDrum sententia nec*** integri Seculi decursus ***obstet. num.*** 90. ***& sq.***

Fundatoris Agnati ***non saltem*** Tenorem ***hujus Fundationis***; ***verùm etiam*** ipsam illius Existentiam, ***per longissimum Tempus***, summo studio occultarunt. ***num.*** 96. ***& sq.***

Studiosa celatio Instrumentorum ***etiam alteri Parti communicandorum quem habeat effectum? num.*** 98.

Transactio ***super*** ultima Testatoris Voluntate, ***non priùs*** inspectis ejus Tabulis, ***nulla est. num.*** 99. ***& sq.***

Multo itaq; minùs Transactio à solis Fundatoris Agnatis, ***cum aliis inita***, Cognatis Uxoris, ***Stipendii ab illo fundati*** ignaris, ***officere potest. num.*** 101.

Transactio inter alios ***inita*** Tertio ***planè*** non præjudicat. ***num.*** 103. ***& sq.***

Consilium Quinquagesimum Sextum.

In omnibus Conventionibus, *&, quæ* per illas *fiunt, etiam* Transactionibus, *semper animadvertendum*, ne cum aliâ Personâ inita Conventio in alia noceat, *num.* 105.

Transactio ipso jure nulla *nec ex* confirmatione summi Principis, *tùm ob ipsam ejus* Nullitatem, *tùm ex* verisimillimâ ipsiusmet Principis confirmantis sententiâ, nihil roboris *consequitur. num.* 107.

Quando status negotii, *per transactionem decisi*, non in omnibus, & plenissimè, *quid videlicet etiam* Tertiorum interfit, Principi illam confirmanti fuit repræsentatus, *tunc hæc ipsa* Confirmatio, *tùm* Obreptionis, *tùm ob Tertii Lasionem, omnimode* Nullitatis labe laborat; *ad quam tollendam nec Principis Confirmatio quidquam conducit. num* 106.

Confirmatio *circa illud, quod* à sui primordio inutile *est*, nihil operatur. *num.* 110.

Quoad Confirmationem supremi Principis *nonnulli dissentiunt. num.* 112.

Sed & ista non aliter negotium ipso jure nullum convalidat, quàm si Princeps supremus de omnium illorum, quos tale Negotium quovis modo concernit interesse & juribus specificè informatus sit. *num.* 113.

Sicut Principum Rescripta *atq; Const. tutiones, ità etiam illorum* Confirmationes, *non aliter valent, quàm* si preces illorum, qui easdem exorant, veritate nitantur. *num.* 114.

Rescripta & Principum Confirmationes *semper* ità exaudiri *debent*, *ut*, non vergant in cujusquam alterius injuriam, *nec* Jus aliis competens intervertant vel minuant. *num.* 115.

Etiam Ipsius Cæsareæ Majestatis Sanctionibus, Concessionibus, atq; Confirmationibus *hæc* Clausula *semper inesse censetur*: Cum Justitia, & semper salvo Tertii jure. *num.* 116.

Etiam Ejus Confirmatio *tùm demùm* Actum invalidum corroborat *quando* de Mente, voluntate Principis, & certâ illius Scientia constat, *quòd nimirum* ipsius Negotii Nullitatem probè cognitam habeat. *num.* 118.

In dubio, & generali Confirmatione *Imperator Negotium eô modô duntaxat*, quô potest de Jure Communi; *non verò* ex Cæsareæ potestatis plenitudine, *confirmasse intelligitur. num.* 118.

Adducitur his firmandis egregius & notabilis ex Gailio locus. *num.* 117. *& sq.*

Ad hoc, *ut* Transactio super ultima defuncti voluntate *subsistat*, qualis Inspectio illius Tabularum *necessaria sit? num.* 121.

Non sufficit sola credulitas, *vel* opinio; *sed* perfecta Scientia contentorum Testamenti *necessaria est. num.* 122.

Transigentes tali prævia tabularum Testamenti inspectioni frustrà renunciant. *num.* 123.

Applicantur hæc Regiæ Confirmationi. *num.* 124. *& sq.*

Transactio super Fideicommisso, mala fide, inita *nec ex* Principis confirmantis summa autoritate *convalidatur. num.* 126.

Transactio bona fide *celebrata nec* ob noviter reperta Instrumenta *rescinditur. num* 127.

Sed diversum in ultimis mortuorum elogiis, *& desuper initis* Transactionibus *obtinet. num.* 128.

Tales transactiones, *sine prævia tabularum inspectione, potiùs* ipso jure nullæ sunt, *quàm* retractantur. *ibid.*

Ob Instrumenta dolosè oppressa *& occultata, etiam* jurata Transactio *rescinditur. num.* 129.

Ex hoc, quòd meus Adversarius scivit, Instrumentum adesse; ego verò hoc nescivi, *Transactio* Doli mali vitio *inficitur. num.* 130.

***Demonstratur**, **in substrato** nullam in integrum Restitutionem necessariam **esse**. **num.** 131.

Quadriennium, ***in integrum*** Restitutioni ***præfinitum***, ***ratione*** Initii ***non continuum est***; ***sed*** utile. ***num.*** 132.

Non itaq. Minorennibus ***statim*** post Annum vigesimum quintum, ***nec*** Majorennibus ***confestim à tempore acceptæ*** Læsionis; ***sed demùm*** à tempore Scientiæ ***currit***, quòd & quatenùs ***quis ab altero*** læsus sit. ***num.*** 133.

Hincq. post L. & plures Annos ***illa adhuc impetrari potest. num.*** 134.

Quadriennium ***in Restitutione*** Minorennium; & Majorennium ex capite Absentiæ &c. ***in locum*** Anni utilis est surrogatum. ***num.*** 135.

Surrogatum illius, in cujus locum est surrogatum, indolem sapit. ***num.*** 138.

Tempus utile ***adversus*** ignorantem ***non currit. num.*** 139.

Quando Alimenta, ex Legis dispositione, ***vel*** officio Judicis ***alicui debita***, non ***fuere*** petita, ***tunc*** pro tempore præterito nulla competit exactio. ***num.*** 142.

Diversum de illis Alimentis dicendum, ***quæ*** ex aliqua Hominis dispositione, ***nempe*** ultimâ Voluntate, ***vel*** Contractu ***debentur. num.*** 143.

Alimenta ex Legis dispositione ***debita tantùm*** urgente Necessitate ***debentur***: ***Hujus verò pro*** Tempore jam præterito ***& tolerato nulla amplius ratio haberi potest. num.*** 146. ***& seq.***

De Alimentis ex Contractu, ***vel*** supremo elogio ***debitis Lex ipsa hoc sancit*** quòd Mora Hæredis, vel alterius Debitoris Alimentario non debeat nocere. ***num.*** 148.

Applicantur ***hæc jura*** Stipendio ex suprema Fundatoris Voluntate ***alicui debito. num.*** 149.

Alimenta in Testamento ***relicta*** ignorans ***etiam*** præteriti temporis præstationes ***justissimè exigit. num.*** 150.

Tametsi Hæres non sit in mora. ***num.*** 152.

Applicantur ***& hæc*** Stipendio quæstionis. ***num.*** 153.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM SEPTIMUM.

DE Computatione unius vel pluriumMensiumTermini, in LLbus, Statutis, supremis Voluntatibus, Contractibus, Pactis, ***vel alibi præstituti***, ***penitior dispectio***; ***adspersis nonnullis salutaribus monitis de*** Juramenti judicialis ***justa*** Delatione, ***vel*** Reculatione, & Formæ, in qua id præstari oporteat, præscriptione, ***pro religioso*** Judicis arbitrio ***quandoque adornanda***: ***Tùm & de*** præjudicio ex lapsu legalis, ***vel*** judicialis, Termini probatorii.

Præmittitur Sententia. ***num.*** 1.

Suadetur Transactio, ***ex pluribus*** Rationibus, ***notatis num.*** 2. 3. ***& seqq.***

Quibus in casibus Judex omnibus modis Transactionem tentare debeat? ***num.*** 6.

Ad obtinendam Termini probatorii Prorogationem ***sufficit***, ***illam*** ante Termini præfixi decursum ***decenter exorari. num.*** 7. ***& seqq.***

Mensis ***continet***, ***regulariter***, XXX. dies. ***num.*** 12.

Duorum mensium spatiô elapsô venire jussus, ***si*** sexagesimo primo ***die compareat***, ***adhuc audiendus est. num.*** 13.

Actio redhibitoria, ***ob non tradita*** Ornamenta, ***vel non præstitam*** Cautionem, duorum mensium, ***seu dierum LX. spatio concluditur. num.*** 15.

Confectio Inventarii ***intra Trimestre***, ***seu*** XC. dierum ***spatium absolvi debet. num.*** 17.

Consilium Quinquagesimum Septimum.

In omnibus Mensium Præscriptionibus *seu Terminis, sive illi sint* legales, *seu* statutarii, *seu* testamentarii, *seu* conventionales, *in singulos Menses* XXX. dierum *spatium computatur. num.* 18.

Nisi aliud diserte Statuto, Lege, Testamento, vel Pacto cautum *probetur. num.* 19.

Quoties aliquid, sine determinatione certi Mensis, *fieri jubetur, semper* per Menseni XXX. dies *intelliguntur. num.* 20.

Eandem Mensis computationem servat etiam Camera Imperialis. *num.* 21.

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 22.

Ex lapsu Termini, *a* Lege, *vel* Judice *præstituti*, adversæ Parti adquiritur Jus, *quod neque per* Moræ purgationem, *neque per* novi Termini concessionem, *et* auferri *potest. num.* 23.

In Casu proposito à quo tempore Terminus currere inceperit? *num.* 24.

In Dilationibus deliberatoriis, probatoriis, *&* similibus *Mensis ità computatur, ut, si* Mensis, *in quo Dilatio conceditur*, XXX. diebus constet, *etiam* Dilatio tanto tempore *duret*: *Si verò Mensis* triginta & uno diebus *constet, tunc etiam* Dilatio tamdiu *perduret. num.* 25.

Quæ prolixiùs illustrantur *ex Jacobo* Menochio, *& Dn.* Lauterbachio. *num.* 21. *& seqq.*

Hanc, Juris rigori *licet adversantem, sententiam non saltem* benignior Interpretatio; *verùm etiam* Usus Fori *recepit. num.* 32. *& sqq.*

Plenior horum evolutio ex Alphonso Caranza, de mente Februario. *num.* 34.

Conciliatur *hæc computatio cum* Ordinatione Cameræ Imperialis, *&* Juris Communis *dispositione. num.* 37.

Jus Commune non uniformiter tempus menstruum computat. *num.* 38.

Quando Mensis absolutè & simpliciter fit mentio, *tunc in Mensem* XXX. dies *computantur. num.* 39.

Secùs est, ubi mentio *fit habitâ* relatione ad principium ejus mensis, in quo aliquid fit. *num.* 40.

De Ordinatione Cameræ Imperialis *specialiùs dispicitur. num.* 41.

Computatio Mensis ex XXX. diebus limitatur; si aliud Statuto *sit cautum; num.* 42.

Processus Cameræ Imperialis *quousque, post Rec. Imp. noviss. de Anno* 1654. in Principum & Statuum territoriis observandus *sit? num.* 43. *& sqq.*

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 44. *& seqq.*

Renunciatio *tùm* Appellationis, *tùm* Supplicationis, *Sententiam in* rem judicatam *transire facit. num.* 52.

Juramentum judiciale, *regulariter*, in forma, sub qua fuit delatum, *præstari oportet. num.* 53.

Ubi justa contra Formam juramenti præstandi Contradictio *suppetit, hæc omninò attendenda. num.* 54.

Juram. judiciale *etiam ille deferre potest*, qui nihil probavit. *num.* 55.

Laudantur nonnulli Dissentientes. *num.* 56.

Quando Emptor Autori litem *super re vendita à Domino sibi mota* non legaliter denunciat, *vel de illa* solus transigit, *an Autori ab illo nihilominùs* juramentum deferri possit? *num.* 57.

Ubi juram. alicui delatum, tametsi præstetur; tamen nihil operatur, *illud jure* recusatur. *num.* 58.

Hoc accidit in casibus, quando Juram. hoc ei defertur, qui non potest conveniri. *num.* 58.

Applicantur hæc Casui omissæ Litis Denunciationis, *&* Transactionis ab Emtore solo initæ. *num.* 58.

Tali Exceptioni si saltem tacitè renunciatur *verb. grat. se ultrò ad præstationem juramenti offerendo, vel interpositæ Appellationi, aut Supplicationi renunciando, illa non amplius attendi potest. num.* 60.

Juramentum judiciale deferens de malitia priùs jurare *tenetur. n.* 63. *& sqq.*

Consilium Quinquagesimum Septimum.

Alias principale juramentum pro præstito *habetur. num.* 65.

Quando Partes super Forma, *in qua jurandum*, convenire non possunt, *tunc* Judex *juraturo talem* Formulam, sub quâ, illæsâ conscientiâ, jurare possit, præscribere *solet. num.* 67. *& seqq.*

Præcipuè tunc, si Formula juramenti *sub qua illud delatum, dicatur* captiosa, *vel* ad anceps perjurii periculum *tendat. num.* 70.

Judex Delationem *juramenti judicialis, &* ejus formulam, à deferente, *Adversario* præscriptam non præcisè attendere *& sequi tenetur; sed ipsius arbitrio &* religiosæ moderationi hîc multa relicta. *num.* 71. *& seqq.*

Dirimitur Controversia, uter ex litigantibus juramentum judiciale super alio articulo præstare teneatur? *num.* 74. *& sqq.*

Juramento judiciali *deferenti relatô* Referens de malitia jurare *non cogitur. num.* 82. *& sqq.*

Suspicio calumniæ *ex eo, quòd quis Adversario* juramentum decisorium *potiùs* retulerit, *quàm detulerit, justissimè* excluditur. *num.* 85.

Ubi nulla Calumniæ suspicio militat; *id quod etiam* ex arctissimâ Sanguinis conjunctione *colligitur*, juramentum Calumniæ, generale, *&* speciale, modernis moribus, deferri non solet. *num.* 86.

Et faciliùs *hoc obtinet in* Juramento Malitiæ, *quàm* Calumniæ. *num.* 87.

Omnis Terminus probatorius *est* peremptorius. *num.* 90.

Per lapsum illius adversæ Parti acquiritur Jus, *quod nec per* Moræ purgationem, *nec* Expensarum refusionem, *nec* celerrimè peragendæ novæ Actionis oblationem, *ei adimi potest. num.* 91. *& sqq.*

Novi Termini concessio, *vel* concessi; *sed* totaliter elapsi Prorogatio, *imò etiam* Probatio demùm posteà facta, *regulariter*, nulla est. *num.* 94. *& sq.*

Terminus legalis *longè* fortiùs adstringit, *quàm* Judicialis. *num.* 98.

Elapso *licet* Termino judiciali *tamen* Probationes in secunda instantia *adhuc audiuntur. num.* 100.

Summum Principis Consistorium plures Dilationes concedere potest. *num.* 101.

Ubi Calculi Errores *commissi dicuntur*, Judex facilis *esse debet in* concedendis Dilationibus. *num.* 102.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM OCTAVUM.

De Transactione Parentum naturalium, *quâ* Filius naturalis ad hæreditariam Patris Successionem, *contra* Authent. Licet Patri. Cod. de natural. liber. *vocatus fuit, ad hujus Authenticæ illustrationem selectissima Disquisitio.*

Præmittitur Facti Species. *num.* 1. *usque ad num.* 10.

Exhibentur VI. Quæstiones *hîc enucleandæ. num.* 11. *& seqq.*

Quinam Liberi, Hodiè, pro naturalibus *haberi debeant? num.* 21.

Quia Concubinatus Hodiè sublatus, *proindè haud pauci* nullos ampliùs Liberos naturales *agnoscunt. num.* 22. *seqq.*

Jacobus Cujacius *sui temporis JCtorum* circumspectissimus *vocatur* Grivello. *num.* 24.

An Legitimationis usus *Hodiè exulet? num.* 24.

Ex duabus personis adhucdùm solutis, *& non* nimis arcto cognationis nexu *conjunctis pronati Liberi, in omnibus*, jure naturalium Liberorum, *Hodiè censentur. num.* 25.

Demonstratur hoc ex Jure Provinciali Würtembergico, Palatino, Franconico, & Regio-Hispanico. *num.* 26. *& seqq.*

Nec

Consilium Quinquagesimum Octavum.

Nec non ex communi Germaniæ, Galliæ, Italiæ, & aliorum Doctorum consensu. *num.* 33.

Adducuntur remissivè Rationes hujus Juris consuetudinarii. *num.* 34.

Respectu Patris *soli Liberi* ex concubinatu *suscepti* propriè naturales *appellantur. num.* 35.

Utrum Pater naturalis *hujus generis Sobolem*, titulo universali, *vel* particulari, *pro arbitrio* honorare *possit? num.* 36.

Ante Justinianum *hujusmodi Liberi*, *non solùm ab* Extraneis; *verùm etiam* à Patre, ex asse Hæredes instituti *potuerunt. num.* 37.

Mutatio hujus Juris adhùc ante imperium Justiniani. *num.* 39. *& seqq.*

Liberi naturales vocantur Liebkinder. *num.* 40.

Quod talibus Liberis ultra legitimum Modum *relinquitur*, Liberis legitimis adjudicat Lex. *num.* 42.

Refertur nova Justiniani Constitutio *in* Novella 89. *cap.* 12. & Authent. Licet Patri. *Cod. de natural. liber. num.* 43.

Summa *novellæ hujus Constitutionis illustrata* Exemplo. *num.* 44.

Naturales, existentibus legitimis *Liberis*, *ultra* unicam Unciam *sunt* insuccessibiles. *num.* 47.

Hæc constitutio paterno vitio & immoderatæ *erga talem naturalem Prolem* propensioni *frenum injecit. num.* 49.

Illam etiam Canones & Usus modernus *receperunt. num.* 48.

Non nisi duodecima totius paternæ substantiæ Pars *naturalibus Liberis*, *seu* Uni, *seu* Pluribus, à Patre *ipsorum relinqui potest. num.* 50.

Quod titulo Legati, *vel* Fideicommissi, *vel* Donationis, *vel* Institutionis, ultra Unicam Unciam *ipsis relictum*, non omninò pro non scripto, *donato, relicto habendum dicit* Johannes Grivellus. *num.* 51.

Pater duodecim liberos legitimos habens *unico Filio naturali* nec integram Unciam *relinquere potest. num.* 56.

Pater naturalis, *etiam inter tales Liberos*, jure privilegiario disponere *potest. num.* 56.

Utrum Pater naturalis, *tali Filio*, *etiam* per modum Pacti de succedendo, suam portionem hæreditariam determinare queat? *num.* 57.

Inspectâ Praxi Pactum de succedendo affirmativum *inter* Parentes & Liberos *instar ultimæ Voluntatis sustinetur. num.* 58.

Pater naturalis, nec in forma talis Pacti, metam unicæ Unciæ excedere *potest. num.* 60.

Neque in testamento privilegiario *Parenti* hunc Modum excedere *fas est. num.* 61.

Pater Liberos legitimos & naturales habens, *inter* solos legitimos jure privilegiario disponere *potest. num.* 62.

Neque illis, ultra unicam *solummodò* Unciam, *etiam* titulo cujuscunque Donationis, inter vivos, *vel* mortis causa, *relinquere potest quidquam. num.* 64.

Pacta de succedendo affirmativa *etiam inter* Parentes & Liberos legitimos, *inspectâ juris communis veritate*, prohibita *sunt. num.* 66.

Hodierna *verò* Praxis *illa eatenùs pro validis reputat*, ut valeant in vim supremæ voluntatis, pro arbitrio revocabilis. *num.* 67.

Nemo cavere potest, ne Leges in suo testamento locum habeant. *num.* 69.

Neque publico Juri, *per* Transactiones, *aut* Pacta privatorum derogare *permissum. num.* 70.

Unâ viâ prohibitum non debet aliâ permissum censeri. *num.* 71.

Utrum Pater, naturales suos Liberos ultra Unciam *honorans*, *hujus* superflui præstationem legitimis suis liberis præcipere *valeat? num.* 72.

An Adjectio Pœnæ *in casum, si illud præstare recusent*, aliquid roboris *habeat? num.* 72.

Trans-

Consilium Quinquagesimum Octavum.

Transactio *super talis* Filii naturalis hæreditaria successione, *tanquàm sa-per* re certa, & contra LLum præscriptum *inita, ipso jure* nulla *est. num* 75.

An ex eo, quòd Pater talem Filium naturalem, ultra Modum in LLbus præfinitum, honoravit, *etiam* Uncia, quæ ei relinqui potuisset, *eidem auferatur? n.* 77.

Utile per inutile vitiatur haudquaquàm. *num.* 78.

Solus Excessus naturalibus aufertur, *& legitimis è contra liberis addicitur. n.* 79.

Demonstratur hoc ex ipsa Novella 89. *cap.* 12. *& L.* 2. *Cod. de natural. lib. nec non argum. L.* 6. *print. Cod. de sec. nupt. num.* 80.

Utrum Transactio, *de qua hîc Qr.* Hæredis institutionem contineat? *& hac ipsa de causa* Filii naturalis Institutio pro nulla *habenda sit? num.* 81.

Quando Pater naturalis intestatus *decessit*, *tunc liberis naturalibus* nulla Portio hæreditaria; *sed* sola Alimenta *præstanda veniunt. num.* 82.

Quamprimùm talis Filius naturalis decedit, *vel* suismet operis suum victum & amictum parare *potest*, *nulla amplius* Alimenta *eidem debentur. num.* 84.

Uncia tali Filio semel soluta, *ipsô* statim moriente, *ad* legitimos ipsius hæredes *defertur. num.* 85.

Nec eidem aufertur, *etiamsi* aliundè *sua habeat* Alimenta. *num.* 85.

Hæc verba: Daß sein natural Kind/ neben seinen ehelichen Kindern/ auch ein rechtmäßiger Erb seyn soll/ Hæredis institutionem *important. num* 87.

Hæredis institutio, extra Testamentum, *planè fieri non potest. num.* 88.

Et omnium minimè in Pacto, Contractu, *vel* Transactione. *num.* 89.

Allegantur plures Textus, *quibus Regula hæc evincitur. num.* 90. *& seqq.*

Jura Contractuum & Testamentorum non sunt confundenda. *num.* 94.

Talia Pacta, queîs defertur Hæreditas, bonis moribus adversantur; *num.* 95.

Ratio diversitatis *quoad hoc inter* Conventiones & ultimas Voluntates. *num.* 96.

Aliquem in Contractu hæredem suum nominans *eundem propterea non censetur* instituere. *num.* 98.

An Pactum de succedendo, *à* Parente cum suis liberis *initum*, *in vim saltem* ultimæ Voluntatis *subsistat? à multis negativè decidituR*, *præprimis per L.* 15. *Cod. de pact. num.* 100.

De vero istius Legis sensu *sententia B. Dn.* Strykii. *num.* 102.

Aliorum sententia *de tali Pacto, quòd, si Pater illud ineat* animo ultimam Voluntatem *ordinandi, illud* subsistat; *si* in vim Pacti, *vel* Stipulationis, *pro penitùs* nullo *haberi debeat. num.* 103.

Solius Militiæ favore *conceditur*, *ut* Pactum in vim ultimæ Voluntatis *subsistat. num.* 105.

Liberi naturales, *in* privilegiariis *Parentum* Testamentis, non eodem, *cum* legitimis, jure *censentur. num.* 107.

Si Pater, liberos partim naturales, partim legitimos habens, inter hos solos, & non etiam naturales, jure privilegiario testari *potest, multo utique minùs* Pactum de succedendo inter omnes tales Liberos *pro valido habendum. num.* 108.

Admissâ talis Pacti validitate etiam quoad Naturales Tres Specialitates, *contra jura, concurrerent. num.* 109.

Prima *hæc*, *quòd* Pater naturalis tales etiam Liberos, *contra Regulam Legis* 15. *Cod. de pact.* ad successionem, per Pactum, vocare *possit. num.* 109.

Secunda *hæc*, *quòd Pater naturalis partim*, *partim legitimos Liberos habens*, inter hos *quidem* solos; & non etiam inter illos, Testamentum sine Solennitate *ordinare queat*: *Verùm* Pactum de succedendo, *etiam inter* Naturales, *in vim* supremæ Voluntatis *subsistat. num.* 110.

Tertia *hæc*, *quòd, cùm Pater naturalis, etiam legitimos Liberos habens*, *per* quamcunque supremam Voluntatem, duodecimam *tantùm patrimonii sui* partem naturalibus *liberis relinquere valeat*, *tale* Pactum *è contra*, *quô* legitimi

Liberi

Liberi & naturales ad æquales partes hæreditarias vocantur, *in vim* U. Voluntatis *subsistere debeat. num.* 112.

Concursus duorum *vel* plurium Specialium *in una eademque Re, vel Persona non admittitur. num.* 113.

Quando Filius simpliciter in dispositione Legis *nominatur*, *illa semper, in ambiguo, de* legitimo & vero; *non de* naturali *intelligi debet. num.* 113.

Nomen Filiorum *rarò ejus est potentia, ut* etiam naturales illo comprehendantur. *num.* 116.

Illustratur *hoc pluribus remissivè adductis. num.* 115.

Etiam Legatum, *Filio* naturali. *pro* alimentis *relictum, non debetur in casu,* si ipse sibi suum victum & amictum, *suis propriis operis*, parare valeat. *num.* 120.

Ne Legitima *quidem* Mater, *nedùm* saltim naturalis, pro suis Liberis stipulari, paciscì, *vel* transigere *potest. num.* 121.

Post obitum Patris si Filius naturalis ad æqualem, cum legitimis, successionem semel admissus sit, hæc admissio, *ex postfacto, à legitimis liberis* frustrà impugnatur. *num.* 125.

Favori suo quilibet validissimè renunciat. *num.* 126.

Tutores & Curatores, *per talem* Remissionem juris, *suis Pupillis, vel Curandis competentis, ipsis* planè non præjudicant. *num.* 128.

Ipsi Domini *quidem* loco *sunt*; *sed non ulteriùs, quàm* quatenùs Minoribus fideliter præsunt. *num.* 130.

Tutores & Curatores non ad hoc dantur, ut Minores mergantur. *num.* 132. *& seq.*

Jura Minorum non controversa, *nec* obscura *vel dubia*, Curatores & Tutores non possunt remittere. *num.* 135.

Liberi legitimi, *contra* Divisionem paternæ substantiæ in partes æquales, *cum* naturali Fratre *factam, ad minimum* in integrum Restitutionis *auxilium implorant aquissimè. num.* 136.

Quadriennium Minorennium Restitutioni *præfinitum non à primo statim die Anni ætatis vigesimi sexti*; *sed* ex tempore demùm compertæ Læsionis, currere incipit. *num.* 137.

Minorennes etiam contra Divisionem judicialem, *æquè ac* contra aliam Rem judicatam, *in integrum* restitutionem *petere possunt. num.* 138.

Verus Hæres, *cum* putativo *hæreditatem*, judicialiter, dividens, *neque* Rei Vindicatione, *neque* Condictione indebiti *contra illum experiri potest. num.* 139.

Indebitum ex re judicata *solutum*, *regulariter*, non condicitur. *num.* 140.

Sed in integrum Restitutio illis, qui in sua minori ætate putativum seu falsum huiusmodi Hæredem admiserunt, *etiam* in annis Majorennitatis, *si* post longum demùm tempus hunc errorem rescisCant, *denegari non potest. num.* 142.

Etiam vero Hæredi Majorenni, cum falso hærede, judiciali autoritate Hæreditatem dividenti DDres concedunt Remedium in int. Restitutionis ex clausula generali. *num.* 144.

Vel Remedium Legis 2. Cod. de resc. vendit. *num.* 145.

Vel ad minimum Evangelicæ Denunciationis. *num.* 146.

Limitata admissio Filii naturalis ad Successionem *unà cum legitimis*, Pacto conformiter *instituì debet. num.* 147.

Alioquin illa, ex capite Erroris, *annullatur vel rescinditur. num.* 150.

Consensus liberorum legitimorum *de naturali ad* æqualem *cum ipsis* successionem *admittendo tùm demùm præjudicat, si sit* expressus. *num.* 151.

Tacitus consensus, *ex actuali* Hæreditatis aditione *præsumptus, ad hoc non sufficit. num.* 152.

Liberi legitimi, *Patris* hæreditatem *simpliciter* adeuntes, contra Legis ex-

expressam prohibitionem ab illo disposita non censentur approbare. *num.* 153.

Regula, *quòd* taciti & expressi eadem sit virtus, *non procedit* in prohibitis *num.* 154.

Nemo præsumitur id, quod Lex prohibet, tacitè approbare. *num.* 155.

Ad hoc, *ut* Filii naturàlis Admissio ad æqualem *portionem hæreditariam valeat*, Ipsiusmet Præsentia & Acceptatio *necessaria est. num.* 156.

Tacitus consensus *nec ex parte* ipsius Filii naturalis *sufficere intelligitur. num.* 157.

Confirmatio *hujusmodi* Transactionis, quâ Filius naturalis ad æqualem *cum legitimis* successionem *vocatur*, *ab* inferiori Magistratu *facta nihil roboris ei confert. num.* 160. *& seq.*

A binubo Parente, *si* Plus *liberorum prioris matrimonii* Novercæ, *vel* Vitrico *adsignetur*, *quàm uni ex illis*, illud Plus pro non scripto *& relicto habetur*, liberisque prioris matrimonii defertur. *num.* 162.

Utrum etiam illud, *quod* Filio naturali ultra Modum *in LLb. præscriptum* relinquitur, pro non relicto *vel scripto habendum*, *vel* quid aliàs de illo statuendum? *num.* 163.

Nec factum Prætoris Juri publico derogare *potest. num.* 165.

Illustratur *hæc Regula remissivè* exemplis. *num.* 166.

Magistratus & Judices *non sunt* Arbitri Legum; *sed duntaxat* Ministri. *num.* 168.

Judices Legibus cognitam debent edere sententiam. *num.* 169.

Sententia Augustini, Aristotelis, & Platonis de *Legum præscripto à Judicibus observando. num.* 170.

Negotium ipso jure nullum *ex* minoris Magistratûs, *qui* Llatoria potestate *destituitur*, Confirmatione non convalidatur. *num.* 171.

Confirmatio *nihil novi negotio confert*; *sed tantummodò* Actûs legitimè gesti corroborativa declaratio *est. num.* 172.

Etiam Judicis Sententia, *quâ* Transactio *inter Patrem & Filium naturalem* de æquali ipsius ad successionem admissione confirmatur, *ipso jure* nulla *est. num.* 174.

Plenior discussio huius Q. An judicialis inter Liberos naturales & legitimos Divisio, contra Nov. 89. cap. 12. facta, ulli Retractationi obnoxia sit? *num.* 176. *& seqq.*

Quæ de judiciali Hæreditatis divisione *inter* verum & putativum Hæredem *traduntur*, *non ad omnes huiusmodi Divisiones*, *ubi* Judicis Persona, *vel* Autoritas *intervenit*, *extendi*; *sed ad illas solas*, quæ per ejus Sententiam in contradictorio judicio latam peractæ sunt, *restringi debet. num.* 177.

Expenditur dispositio Legis 36. famil. ercisc. *num.* 179.

Usus Fori *eandem*, *ipsis verbis hujus Legis convenienter*, *ad* solas illas Divisiones, *quæ* vi rei judicatæ peractæ *sunt*, *ex communi DDrum sententiâ*, *restringit. num.* 180.

Res judicata ex Hærede putativo efficit verum. *num.* 181.

Diversum dicendum, *si* Error in Hæredis persona prætensus non plenè à Judice discussus *fuerit. num.* 183. *& seq.*

Idem est, *si Divisio extrà Judicium facta* per Decretum Magistratûs tantùm confirmetur. *num.* 184.

Vel hujusmodi Divisio Actis judicialibus *saltem* insinuetur. *num.* 185.

Vel Sigillo Judicii convalidetur. *num.* 186.

Vel præsentibus aliquibus Magistratûs Deputatis *peracta fuerit. num.* 187.

Vel præsentibus Arbitris familiæ erciscundæ, denen Wahlen- und Theil-Richtern / *ubi* nullam, *ut in terris* Ducatûs Würtembergici, *habent* jurisdictionem, *vel* non in forma processûs judiciarii *tales Lites terminantur. num.* 188. *& seq.*

Sine

Consilium Quinquagesimum Octavum.

Sine judiciaria Disceptatione Judicium *ne quidem intelligi potest. num.* 190.

Non omnis vox Judicis Sententia est. *num.* 191.

De Fideicommisso, in Transactione cum Filio naturali, *in casum*, si ille improlis decesserit, in commodum liberorum legitimorum *constituto. num.* 193.

Legitimatio, *etiam per* Principis rescriptum, *vel à* Comite Palatino *facta, ita legitimatis naturalibus liberis* Jura successionis, *tùm* testamentariæ, *tùm* legitimæ *confert. num.* 194.

Etiamsi Agnati & Cognati, *de* quorum successione *modò 2. incidit*, talis Filii naturalis Legitimationi non præbuerint assensum. *num.* 196.

Neque etiam Diploma Legitimationis de hac illimitata Successione ullam faciat mentionem. *num.* 197.

Potestas hæc Principum, ut ad successionem alioquin inhabilem efficiant habilem, Juris Gentium *quodammodo esse adstruitur. num.* 198.

Tales Liberi ipso jure Patri sui hæredes *sunt. num.* 199.

Et cum liberis ex justo connubio natis *ad* æqualem *admitti tur* successionem, *sive hi* demùm posteà *Patri nascantur*, *sive* antè jam nati *sint. num.* 200.

Modò, ultimo in casu, Princeps jus succedendi, in Legitimatione, speciatim concesserit. *num.* 201.

Pater talis, in ordinatione sui Testamenti, talem etiam Filium vel instituere, *vel* legitimè exhæredare *tenetur. num.* 202.

Filio tali præterito, *vel* non ritè & legitimè exhæredato, *competit* Querela Nullitatis. *num.* 203.

Ritè verò & legitimè; veruntamen iniquè exheredato *datur* Querela inofficiosi. *num.* 204.

Idem obtinet in casu Legitimæ non honorabili titulo Institutionis *tali Filio relictæ. num.* 205.

Testamentum ante Filii Legitimationem *confectum*, *hâc superveniente*, *si ille nec* institutus, *nec* exhæredatus, *per* sui Hæredis quasi Agnationem rumpitur. *num.* 206.

Legitimatio Prolis naturalis, *tanquàm res facti, ab allegante* probari *debet. num.* 207.

Multum interest, *utrùm talis Filius naturalis* à Principe, *vel saltem à* Comite Palatino *legitimetur. num.* 209.

Nostris moribus Princeps *talem Filium naturalem*, etiam extante legitimâ Sobole, legitimare *potest. num.* 211.

Verùm Comiti Palatino *hæc potestas non competit. num.* 212.

Liberi naturales, extantibus legitimis, *secundum LL. Justinianeas*, ne quidem à Principe legitimantur. *num.* 213.

Quando Princeps, *vel* Comes, *vel* alius supremus territorii Dominus *talem prolem, per rescriptum, legitimam esse jubet, si quidem* naturali ejus Patre adhuc vivo, *& suum* consensum accommodante, *tunc Filius h. m. legitimatus* eôdem, cum liberis ab initio simùl naturalibus & legitimis, circa Successiones, jure censendus venit. *num.* 215.

In hujusmodi casu Pars hæreditaria *tali Filio assignata, ipsô moriente*, naturali ipsius Matri addicitur. *num.* 216.

Quando legitimatio Filii naturalis, Patre *quidem adhuc* vivô; *sed vel* contradicente, *vel omninò* ignorante; *vel ipso jam jàm* defunctô *facta, tunc illa* nihil legitimis liberis præjudicii parit. *num.* 219.

Moribus hodiernis Princeps *quidem tales liberos, etiam* Patre invito, *vel* plane nesciô, *legitimare potest*; *sed ad* solos Effectus, qui neque cum Patris, neque cum liberorum legitimorum præjudicio conjuncti. *num.* 220.

Legitimatio, Patre *talinaturali* jam defunctô *superveniens*, in suis terminis, *etiam de Jure Justinianeo*, valida *est. num.* 221.

Et, si quidem talis Pater, in suo Testamento, ipse Principi supplicaverit, *vel legitimis suis liberis hoc ipsum* injunxerit, *ut legitimatio talis Filii à Principe adhuc exoretur, tunc illa etiam* æqualem cum legitimis Successionem *ei conciliat. num.* 222.

Si talis Voluntas Patris deficiat, *tunc Filius naturalis in ordine quidem ad* Dignitates, honores & alia *hisce similia; sed non etiam ad* Patris successionem *legitimus efficitur. num.* 223. *& seqq.*

Quando Filius naturalis *vel* ipse, *vel* Mater *ejus, pro legitimatione*, Principi supplicat, *tunc* Patris consensus, *vel statim* exquiri, *vel* subsequi *debet*: Illô *verò* posthabitô *Legitimatio, quoad* Successionem, nullum parit effectum. *num.* 227.

Si, post obitum Patris, *talis Filius legitimari anhelet, tunc nonnulli inter Casus* à legitimis liberis jamdùm, *vel* nondùm aditæ Hæreditatis *paternæ distinguendum existimant. num.* 228. *& seqq.*

Sed rectiùs docent alij, quòd, si Pater, *ut hoc fieret*, Testamento suo caverit, *vel* Filium ipse hæredem scripserit, *tunc Legitimatio etiam ad* jus succedendi *profit. num.* 229.

Si nihil istorum probari *valeat, tunc Filius tantùm ad hos effectus legitimatur*, ut ad collegia opificum, artificum, dignitates, & alia talia habilis reddatur. *num.* 234.

Sed non etiam ad hoc, ut in Bonis paternis successibilis *fiat. num.* 235.

Hoc magnâ Juris perversitate *receptum dicit Strauchius*, ut Filius naturalis, jam mortuô Patre, ipse legitimationem à Principe exorare queat. *num.* 233.

Licet Patris Hæreditas *à legitimis liberis* nondùm adita *sit*; *tamen* Jus ipsis ex primo mortis paternæ momento jamjàm quæsitum, *per Filii naturalis* Legitimationem supervenientem, interverti *non potest. num.* 237.

Nisi Princeps ex absoluta potestatis plenitudine diversum *disponat. n.* 238.

Quod tamen in dubio non præsumitur *factum. num.* 239.

Vel Liberi legitimi illum ultrò ad simultaneam successionem in facultatibus paternis admittant. *num.* 241.

Vel in talem Legitimationem non ipsi consentiant. *num.* 241.

Privilegium seu Instrumentum Legitimationis *in judicio* producendum, *ut* de ejus effectibus *ex illius tenore constare queat. num.* 242.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM NONUM.

DE Crimine Adulterii cum Incestu *conjuncto*, *& Crimine* Falsi, *per* Reiterationem Baptismi *commisso*.

Præmittitur Sententia. *num.* 2.

Repræsentatio corporis delicti *in Crimine* reiterati Baptismi *quomodo fiat? num.* 3.

Solius Adulteræ & simultanei Incestûs reæ Confessio *ad quam usque* Pœnam *sufficere valeat? num.* 4.

Crimen reiterati Baptismi *in censum Specierum* criminis Falsi *refertur ab omnibus. num.* 5.

Clerici & Verbi Divini Ministri à Testium Juramento, *regulariter*, *haud immunes sunt. num.* 7. *& seqq.*

Testimonium Parochorum, *de bis baptizato Infante*, in scriptis *impertitum, concurrente vel Facti* Notorietate, *vel Personæ* Inquisitæ Confessione, *etiam in ordine ad* capitalem Pœnam, *sufficiens est. num.* 10. *& seqq.*

Effractio ex carcere & Fuga Correi *Reæ confessionem, ad effectum dictandi* Morti proximam pœnam, *valdè adminiculatur. num.* 13. *& seqq.*

Tùm

Consilium Quinquagesimum Nonum.

Tùm in crimine Furti, *tùm etiam* in aliis, *præsertim verò illis, quæ* clàm committuntur, *&* nullum post se vestigium relinquunt. *num.* 18. *cum seqq.*

An Matris Paupertas, *spe* pecuniæ lustricæ, *à pluribus suæ prolis Susceptoribus obtinendæ, eandem* Bis baptizari *facientis*, à Dolo liberet? *num.* 20.

Adulteri Seductio *quousque ad Doli imminutionem prosit? num.* 23. *& sqq.*

Semel virum in illicito concubitu expertæ Præsumptio Juris *hæc contrariatur, quòd* semel mala, *eodem in genere*, semper talis *præsumatur, & dehinc* non seducta. *num.* 28.

Seductio *in crimine* Adulterii & Incestûs *duntaxat ad* Pœnam ultimi supplicii relaxandam *prodest. num.* 31.

Imò illam nec hactenùs prodesse *contendit Matthias Berlichius. Quod tamen* rejicitur. *num.* 32.

Crimen Baptismi reiterati admodum grave *est. num.* 35.

Baptismum reiterans priorem fidem irritam facit. *num.* 36.

Et semel indutum Christum iterum exuit, *primumque* Sacramentum *verè* incestat. *num.* 37.

Pœna baptismi reiterati *quæ de Jure* Canonico? *num.* 39.

Jure Civili complures *hoc crimen* Pœnæ *expectant. num.* 40. *& seqq.*

Quæ tamen ad Adultos *sunt restringendæ. num.* 41.

Utrum hôc Jure *etiam ultimum Supplicium sive* Pœna capitalis *adversus Dibaphos locum obtineat? diversæ DDrum referuntur sententiæ. num.* 44. *& seqq.*

Modernæ Imperii Rom. German. Constitutiones *pœnam* Gladii, *&* Ignis, *adversus* Anabaptistas, *decernunt. num.* 48.

Sed istæ Pœnæ *tantùm in illis locum sortiuntur, qui vel* dolo malo alios rebaptizant, *vel* eadem malitia rebaptizantur. *num.* 51.

Non ex Contemptu *Sacramenti Baptismatis*; *sed solùm* turpis Quæstûs *cupidine & spe ad talia commoti* non quidem cum illis æqualis Criminis; *tamen* admodùm gravis, reatum incurrunt. *num.* 52.

Sive illud à Zingaris, *isto crimine se frequenter polluere solitis, probetur patratum. num.* 53.

Contra quos *eapropter salubberrimæ, hinc indè prostant* Ordinationes. *num.* 54.

Sive ab Ethnicis, Judæis, *vel* Christianis. *num.* 55. *& sqq.*

Adfertur notabile de tali Judæo dibapho Exemplum. *num.* 56.

Hoc crimen, regulariter, Pœnâ Fustigationis & perpetuæ ex provincia Relegationis *coerceri consuevit. num.* 59.

Laudatur egregium ex Carpzovio Præjudicium. *num.* 61.

Talis Judæus, inusto Stigmate, *Tubingæ* fustigatus, *&* perpetuò relegatus. *num.* 62.

Applicantur hæc Jura Casui proposito. *num.* 63.

Concursus Adulterii cum crimine Incestûs, *ex multorum sententia*, pœnæ Gladii *locum parit. num.* 66.

Unius delicti Pœna haud rarò, propter aliud concurrens, augetur. *num.* 67.

Adulterium Lex Divina capitali pœna vindicat. *num.* 68.

Si Maritus cum Soluta, *sibi Cognationis, vel Affinitatis nexu conjunctâ, sese commisceat, tunc* Adulterium cum Incestu concurrit; *veruntamen* pœna Mortis, *ex communiori, nullum locum sortitur. num.* 69.

In Ducatu Würtembergico Adulterium, *tàm* simplex, *quàm* duplicatum, cum Incestu *concurrens*, capitaliter punitur. *num.* 70.

Etiam in Casu, quando Maritus *suam* Affinem, *vel* Cognatam Solutam *carnaliter cognovit. num.* 72.

Hoc olim dubium *inter hujus Ducatûs Interppr. fuit*; *sed* per generaliã Serenissimi Rescripta *ità determinatum. num.* 74. *& seqq.*

Atque ità frequenter Facultas Juridica Tubingensis *pronunciat. num.* 78.

Consilium Quinquagesimum Nonum.

Quando Fœmina soluta Adulterium cum Incestu, in Ducatu Würtembergico perpetravit, *& Processus criminalis*, extra Ducatum, *contra illam formatur*, *utrum* Pœna capitalis, in Ducatu hoc obtinens, etiam alibi contra illam decerni valeat? *num.* 79.

In Pœna delicto commensuranda *attendendum est* Tempus delicti commissi. *num.* 81.

Pariformiter quoque Locus, *in quo illud commissum. num.* 82.

Sicut Contrahentes *&* Pacisentes Statutis Loci celebrati contractûs; *ità etiam* Delinquentes *se Statutis &* Pœnis, in loco delicti perpetrati obtinentibus, subjicere voluisse *existimantur. num.* 83. *& seqq.*

Quoad Forum *sortiendum* Contractus & Delicta æquiparantur. *num.* 85.

Civis Lipsiensis, extra Saxonicum Electoratum adulterium committens, *etiam* Lipsiæ deprehensus *non afficitur* Pœna capitis, *si* hæc in Loco perpetrati Delicti non frequentetur. *num.* 86.

Subditus Würtembergicus, ob Adulterium Lipsiæ prima vice commissum, *non saltim* Lipsiæ; *verùm etiam in his* Würtembergicis terris *pœnâ* ultimi supplicii *affici potest. num.* 87.

Ubi Pœna Statuto loci Domicilii *etiam* contra Delinquentes extra Territorium *expressè præfinita*, illa semper irroganda. *num.* 88.

Statutum suos Subditos, *etiam* extra Territorium delinquentes, ligare *potest. num.* 87.

Statutum simpliciter loquens *ad* subditos extra Territorium delinquentes *haud extendendum. num.* 88.

In criminibus Carnis *pœna* ultimi supplicii *non aliter decernitur, quàm si* Utriusque Confessio *suppetat. num.* 89.

Inter Affines in primo gradu Lineæ collateralis æqualis *positos an* Incestus *duntaxat* Juris Civilis, *vel* Gentium, *committatur? num.* 94.

Quamplurimi Incestum inter Ascendentes & Descendentes solos Juri Gg. *adversari dicunt. num.* 95.

Recensentur diversæ, *tùm* Evangelicorum, *tùm* Romano-Catholicæ Ecclesiæ *adhærentium* Doctorum Sententiæ. *num.* 96. *& sqq.*

Doctrina de his B. Domini Lauterbachii. *num.* 100.

Verissimaplerorumque Neotericorum *hæc sententia est, quòd* Conjunctio cum duabus Sororibus *non* Jure Naturali strictè *sic dicto*; *sed tantùm* Jure Divino positivo; *verùm* universali, prohibita *sit. num.* 101.

Circa hoc Jus DEUS *quidem*; *sed* nulla humana, *& dehinc nec* Pontificis, *nec* Cæsaris potestas, *ullo modo* dispensare *potest. num.* 102.

Etiam hoc Jus *peræquè, ac* ipse Decalogus, omnes homines obligat. *num.* 103.

Et propterea etiam inter tales personas Incestus Juris Gg. *committitur. num.* 104.

Juris Divini positivi universalis Existentia & Veritas *adstruitur. num.* 105.

Demonstratur prolixiùs, quid de gradibus Levitici 18. prohibitis *sentiendum, utrum illorum* Prohibitiones ipsi Juri Naturali propriè sic dicto, *vel quædam ex illis* Juri Divino tantùm positivo; *verùm* universali, *adscribi debeant? num.* 106. *& multæ. seqq.*

Omnes Leges Levit. 18. *comprehensæ* non merè positivæ *sunt*; *sed vel* Juris moralis naturalis, *seu naturalis strictè sic dicti*, *vel* Juris moralis positivi, *verùm* universalis, *sunt*, universum humanum Genus obligantes. *num.* 109. *& 115.*

Lex Naturæ *cum* aliquibus connubiis, Levitici 18. prohibitis, nihil habet commune. *Oportet ergò, ut* alia Lex illorum prohibitoria *fuerit*, *ob cujus* transgressionem septem Gg. Cananeæ, ab ipso DEO, internecioni *sunt* destinatæ. *num.* 110. *& sqq.*

Consilium Sexagesimum.

Ex Romano-Catholicis *quamplurimi eordati* Theologi & Jurisconsulti *hanc sententiam propugnant, quòd* Matrimonium in omnibus Levitici 18. prohibitis Gradibus *nec* Pontifex Romanus, nec ulla alia humana Potestas, *per* dispensationem, permittere *valeat. num.* 116.

Idemque dicendum de Conjunctione cum duabus Sororibus. *num.* 120.

Incestus Juris Civilis *ille dicitur, qui tantummodò* Lege, *vel* Constitutione, *aut* aliâ parte Juris politici, merèque humani, *prohibitus est. num.* 121.

In Incestu Juris Civilis Mulieres non eâdem pœnâ *plectuntur, quæ* Maribus infligitur. *num.* 123.

Fœminæ lædantes *non tàm* acriter fustigantur, *ut aliæ Fœminæ. num.* 124.

CONSILIUM SEXAGESIMUM.

DE variis Pactis, *Debitorem* verè, *vel solùm* putativè, *ad* Pecuniam sibi creditam præcisè in certa Nummorum Specie, & Numero eodem, reddendam obligantibus, *sollicita disquisitio.*

Præmittitur Sententia definitiva. *num.* 1.

In Pomerania Citationes, *vel per* juratum Judicii Nuncium, *vel per* Notarium immatriculatum, *vel per* Nuncium privatum insinuari *possunt. num.* 3. *& sqq.*

Sed in hac ultima Specie *requiritur, ut talis* privati Nuncii Relatio *de insinuata Citatione, coram* Notario immatriculato, loco jurisjurandi, *asseveretur, & in* publico Documento *ab eodem* consignetur. *num.* 7. *& seqq.*

Verbum, Soll / *sive* debet, *præsertim in* Statutis, *est* necessitativum, *seu* obligatorium. *num.* 13.

Jurato Judicii seu Curiæ Nuncio *de* Citationum insinuatione *quare* plena *à Judice* habenda *sit* fides? *num.* 14.

Nuncio privato, & non jurato, *de* Citatione à sese insinuatâ referenti, *non aliter* creditur, *quàmsi* desuper corporale præstet juramentum. *num.* 15.

Vel, si Curiæ stylus *hoc ità ferat*, loco jurisjurandi id asseveret. *num.* 16.

Citatio, intra legalem Terminum, *adversæ Parti* insinuanda, & post plures *demùm* dies *ei insinuatà, regulariter* invalida. *num.* 17. *& sqq.*

Quando in tabulis obligatoriis hæc verba occurrunt: Daß gelihen worden seyen Ein Tausend Reichsthaler / an 500. vollwichtigen / untadelhafften und guthen Ducaten / *adjectâ* hac lege, daß solche / zu seiner zeit / wider an guthen untadelhafften Ducaten oder Reichsthalern / erlegt werden sollen / *utrum Debitor præcisè* quingentos Scutatos, in pleno hoc numero, *vel* in specie *præcisè* mille Thaleros restituere *teneatur*?

De hac ipsa Quæstione, *in hoc toto Consilio, principaliter disquiritur. à num.* 21. *usque ad fin.*

Exhibentur Formalia Obligationis, *de quâ hîc Qr. num.* 23. *& seqq.*

Ex his Expressionibus, seu verborum figuris, quòd M. Thaleri, in quingentis, pleni ponderis, & probis Scutatis mutuò dentur, daß Tausend Reichsthaler / an guthen wohlwichtigen Ducaten / gelihen werden; *cum specifico Promisso*: Daß besagte Tausend Thaler wider an guthen / untadelhafften / gangbaren und wohlwichtigen Ducaten / oder Reichsthalern sollen restituirt werden / *non potest præcisè* certarum Specierum Descriptio *extundi. num.* 30.

Neque hoc indè sequitur, quòd Debitor præcisè numero totidem Scutatos, *vel* Imperiales, Tausend Species Ducaten / oder Tausend Reichsthaler-stückh / *restituere teneatur. num.* 30.

Sed nuda & sola, in dictis verbis, Monetarum seu Nummorum Descriptio *continetur*, an waserley Sorten das Anlehnen geschehen / und daß dasselbe / zu seiner zeit / mit gleich-guthen Sorten / und nicht mit allerhand am Schrott und Korn ringhaltigen Sorten heimbgegeben werden solle. *num.* 31.

Consilium Sexagesimum.

Si aliter diceremus, valdè rarum hoc foret, *ut* Pactum *de pecuniâ alicui* creditâ, *vel ex* Venditione annuorum Redituum, *vel ex conventa* Retrovenditione, *præcisè* in Numero totidem Scutatis, *vel* Thaleris in specie, *Germanis* Stückh vor Stückh / *suo tempore* reddendis, *non pro adjecto haberi deberet. num.* 32.

Prudentes vel cauti Patresfamiliâs non aliter Scutatos, *aliasve quascunque* Monetas aureas, *quàm* prævià illarum Appensatione, *sive Ponderatione*, *ex mutuo*, *annuorum redituum Venditione*, *& sic deinceps*, accipere adsolent. *num.* 35.

Neque Creditor, *aut* Emptor annuorum redituum, *pecuniam*, *quam credit*, *vel Venditori solvit*, sine prævià Specierum consignatione, einen Sort ten-Zettul / *& expressâ Pactione* de æquè bonis Nummis sibi restituendis, *dare consuevit. num.* 37.

Ex his verò omnibus tale Pactum, *quòd Debitor* ad tot, quot ipse accepit, Scutatos, vel Thaleros, Stückh für Stückh / *seu* in specie *&* eôdem numero *reddendos obstrictus esse debeat*, *haudquaquàm efficitur. num.* 39.

Ex hisce verbis: Daß die Summa der Geldzinß wider mit 1900. Rheinischen Gülden / guth an Gold / oder mit Rheinischen guthen Gülden an Gold / inmassen wir die vom Glaubiger empfangen / (wann auch gleich der Stückkauff mit lauter Goldstückhen geschehen wäre.) abgelöst werden solle / *nihil aliud evincitur*, *quàm sola* Descriptio Monetæ, *seu* Quantitatis florenorum: Non *verò* Speciei, *quasi scilicet Sors in ejusdem speciei nummis*, *& præcisè in* totidem, *quot Emptor exolvit*, aureis Rhenensibus, *restitui debeat. num.* 40.

In Casu proposito *Civitas mutuataria*, *in aurea moneta*, *duntaxat* mille thaleros *accepit*, *qui tùm temporis non plus*, *quàm* mille & quingentos vulgares florenos, Fünffzehenhundert Gulden / *effecerunt*, *& non* bis mille; *sed tantùmmodò* M. & D. florenos in suos usus verè convertit. *num.* 41. *& sqq.*

Generalis Mutui natura *non patitur*, *ut Civitas* in plus, quam accepit, *teneatur. num.* 45.

Nec Lex. Civitas. 27. de reb. cred. *ultra Summam* in usus Civitatis verè versam, *eam patitur condemnari. num.* 46.

Adfertur consimile de redituum annuorum emptione Exemplum *ex Respp. perillustris Dn. Lynckeri. num.* 47. *& sqq.*

Thalerus *olim vocatus fuit* ein dickher Pfenning. *num.* 48.

Mille & nongenti Aurei Rhenenses, 1900. Rheinische Goldgülden / Anno 1502. *non pluris valuere*, *quàm* 1900. Imperiales *sive Thaleri. num.* 51.

Creditor *non debet* cum damno Civitatis *mutuatariæ*, *vel redituum debitricis*, locupletari. *num.* 52.

Sufficit, *ut* Creditor *à mutuatario*, *vel redituum venditore*, *in* Quantitate *&* Qualitate, tantundem recipiat, quantum hi ex ipsius facultatibus acceperunt. *num.* 54.

Inter has duas loquendi formas, *quando Debitor promittit*, daß er die / an guthen und untadelhafften 500. Ducaten Paar angeliehene Eintausend Reichsthaler hinwider an guthen und untadelhafften Ducaten oder Reichsthalern zuruckhgeben wolle. *Et quando promittit*: Daß er für die / an guthen und untadelhafften 500. Ducaten / ihm vorgestreckhte Eintausend Reichsthaler / hinwider *præcisè* 500. guthe Species Ducaten / oder Tausend Reichsthaler-stuckh zurückhgeben wolle *permultum interest. num.* 55. *&* 56.

Promittens, *se sibi mutuò datos* mille thaleros, *in justi &* probi valoris scutatis, *vel* thaleris, *restituturum esse*, *non* mille *thaleros*, *in pleno* hoc numero, *vel* quingentos *scutatos* in specie *promittit*; *sed* mille tantùm & quingentos Florenos, *quos* in integris mille thaleris *accepit*, *se reddere velle. num.* 57.

Talis debitor, *si* tot thaleros, *vel* Scutatos, *creditori* restituat, *quot* ad mutuò acceptos mille thaleros, *habito* respectu *ad illorum* Valorem, *qui* tempore

initi Contractûs *obtinuit*, exæquandos sufficiunt, *suæ obligationi ex asse satisfacit. num.* 58.

Et Creditor talis sibi debet imputare, quare Pacto speciali, *de* quingentis Scutatis, *vel* mille thaleris, hoc ipso Numero, & in specie reddendis *sibi non prospexerit. num.* 60.

Promittens, daß er für die / an guthen und wohlwichtigen 500. Ducaten / ihm angelihene Eintausend Reichsthaler / *præcisè* 500. Ducaten *Species*, oder Tausend Reichsthaler-stückh *restituiren* wolle / *is præcisè* tot, numero, Scutatos, *vel* Thaleros *præstare tenetur*, quantacunque *deinceps in imposititio illorum* Valore Mutatio *contigerit. num.* 62.

In hoc casu frustranea hæc exceptio *est*, *quòd* Debitor pecuniam sibi mutuò datam in longè minori Quantitate expenderit. *num.* 63.

Ex eo, *quòd* Debitor acceperit Species, *non sequitur*, *quòd* ipse etiam ad Species creditori reddendas præcisè obstrictus *sit. num.* 64.

Haud infrequens est, *ut* Ducati & Thaleri nullâ peculiari affectione habeantur. *num.* 65.

Ex hoc solo, *quòd Creditor* certas nummorum Species argenteas, *vel* aureas, *mutuò dat*, hâc Lege *annexâ*, *quòd debitor* similes, suo tempore, Species restituere debeat, *hoc* Pactum, *quòd debitor* præcisè Tot (Numero) aureas, vel argenteas Species, quot ipse accepit, *restituere teneatur*, *non dùm efficitur. num.* 66.

Huic Pacto satisfit, *si debitor verb. grat.* M. Thaleros, *in* argentea, *vel* aurea Moneta *acceptos*, *in* tali moneta *deindè restituat*; *sed*, *si* Valor imposititius *intered* creverit, *sic*, *ut* unus thalerus duos faciat florenos, *tunc hoc ipsum* dimidii Floreni Augmentum *non Creditoris*; *sed* Debitoris commodo cedit. *num.* 67.

Adducitur notabile pro his illustrandis Præjudicium Dnnorum Scabinorum Lipsiensium. *num.* 69. *& sqq.*

Et alia duo Dominorum Jenensium. *num.* 71. *& sqq.*

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 73. *cum sqq.*

Civitas debitrix tantùm promisit, daß Sie die / an wohlwichtigen 500. Ducaten / Ihr angelihene Eintausend Reichsthaler / wider mit guthen Ducaten / oder Thalern bezahlen wolle. *num.* 75.

Hoc promissum impletur, *si* mille & quingenti Floreni, *quos*, tempore contractûs, quingenti Scutati *efficiebant*, *in justi* & antiqui valoris Scutatis, *vel talibus* Thaleris restituantur. *num.* 96.

Sed Augmentum quartæ Partis *Scutatorum* Valoris, *ad quem interim excrevére*, *quod ex voce Italica vulgò* Lagium, *Itali L'agio*, *vel L'aggio*, *communiter nuncupant*, *non Hæredum Creditoris*; *sed* Civitatis debitricis commodo cedit; also / daß Sie mit einem harten Reichsthaler nicht nur 1. fl. 30. kr. und mit einer Species Ducat / nicht nur 3. fl. *qui istorum nummorum Valor imposititius*, tempore celebrati contractûs, *fuit*; sondern mit einem jeden Reichsthaler / zween Gulden / und mit einer jeden Species Ducat vier Gulden bezahlt. *num.* 77.

Adfertur pariforme de annuô Reditu, aureis Rhenensibus, mit Rheinischen Goldgülden coempto, *Exemplum*, *ex Responsis celeberr. Dn. Lynckeri. num.* 78.

Ad hujus Pacti, *quòd* Mutuatarius, Venditor annui reditûs, *vel* Reemptor *ex pacto de retrovendendo*, *aliive his similes*, ad Scutatos, *mutuò acceptos*, *vel à talibus Emptoribus sibi solutos*, præcisè in eodem Numero & Specie restituendos *obstricti esse debeant*, Constitutionem, *hæc* Duo Requisita, *ut*, *primò*, integri Thaleri, Scutati, *vel similes Nummi*, harte oder gantze Reichsthaler / Ducaten / Goldgülden &c. *fuerint* crediti, *vel* soluti; *&*, *2dò*, *Contrahentes specificè paciscantur*, *quòd futura Restitutio* in ejusdem Speciei, & Numeri, Nummis, auch mit hundert Ducaten / stückh vor stückh / *fieri debeat*, *copulativè concurrere debent. num.* 80.

Hôc ultimô Requisitô deficiente, pro C. Scutatis *quidem etiam* Scutati; *sed non præcisè* tot, quot crediti, *vel* soluti, *nempe Centum reddendi sunt*; *sed*, *si C. Scutati tempore Mutui*, *vel Venditionis celebratæ*, *tantùm* tercentum florenos

usuales *seu vulgares effecerint; subsecuto verò tempore illorum* Valor imposititius *usque ad* IV. florenos excreverit, *tunc sufficit*, tot Scutatos *creditori* restitui, quot tercentum florenorum Summam constituunt; *hoc non obstante, quòd expressè sit dictum, quòd* C. Scutati in eadem moneta restitui debeant. *num.* 81. *& seqq.*

Si quis C. Scutatos *mutuò dederit, & expressè sit pactus, quòd sibi* tot, quot mutuos dederit, ejusdem monetæ nummi restitui *debeant*, *tunc neque* plures, *neque* pauciores, *quàm* mutuò accepti, *restitui debent, sive* Valor *interea* decreverit, *sive* creverit. *num.* 86.

In talibus terminis potiùs Corpora, *&* Materia *Nummorum, quàm* Quantitas, *& publicâ Lege imposita* Æstimatio *spectata intelligitur. num.* 87.

Hoc ipsum Leges, regulariter, permittunt. *num.* 88.

Definitio Huberi *in eandem sententiam declaratur. num.* 89.

Quando certus Numerus Thalerorum, *vel* Aureorum, inæstimatorum, *tanquam* Corpora, *vel* Massa Auri, *vel* Argenti, *mutuò datur*, eine Anzahl an Thalern / oder Goldgülden / stückh vor stückh / *tunc* nulla Valoris, aucti, *vel* diminuti, *ratio habetur. num.* 91.

Quando Species Nummorum in Obligatione & Solutione conjunctim *nominantur*, *sine* certi Valoris determinatione, *ità nimirum, ut debitor fateatur*, daß ihme der *Creditor* eine gewisse Anzahl Thaler / oder Goldgülden / stückh vor stückh / gelihen / und daß er auch solche in eadem Specie, wie sie ihme gelihen / stückh vor stückh gerechnet / wider heimbgeben wolle / *tunc Pactum conventum*, hôc ipsô modô, *specificè implendum*, omni Mutatione, *quæ posteà contingit*, totaliter posthabitâ. *num.* 94.

Creditor, C. Ducatos *alicui* mutuatus, *& specificè* stipulatus, *quòd* isti Scutati in eadem Moneta sibi debeant restitui, *si sibi exindè* falsò persuadeat, *quòd, vi hujus Pactionis*, præcisè C. Ducati in specie *sibi debeant restitui, etiamsi illorum* Valor *sit* auctus, *hunc* suum errorem *sibi ipsi* imputare *debet. num.* 95.

Ambiguitas contractûs adversus illum, qui legem illius apertiùs concipere *& dicere potuisset*, interpretanda *venit. num.* 96.

Cautela Strykiana, ne quisquam Contrahentium *à se cum alio initum* contractum ipse concipiat. *num.* 98.

Emptor annui reditus, *qui* [*non expressit*, daß die zahlung an NB. so viel Stückhen Rheinischer Gulden in Gold gethan werden solle / *sibi hoc imputare debet. num.* 98.

Si Mutuatarius, *vel annuorum* redituum Venditor, Sortem, *vel* Pretium emptionis, den Widerkauffschilling / in certis Speciebus reddendum *promiserit, tunc* Solutiones annuorum reddituum, *vel* usurarum, *in* alia moneta *factæ, nihil præjudicant. num.* 100.

Diversum dicendum, si nullum tale specificum Pactum *fuerit initum*: *Tunc* à Solutione annuarum Usurarum ad ipsam *quoque* Sortem *benè dijudicandam non malè arguitur. num.* 101.

Etiamsi in ipsa Obligatione certus Valor Thalerorum expressus *fuerit*; *si tamen deindè, pro usuris ex Sorte M. Thalerorum*, quotannis L. Thaleri *in specie soluti probentur, tunc etiam* Sortem in M. Thaleris in specie reddi *oportet. num.* 102.

Contrahentes, in tali casu, à conventa Thalerorum æstimatione recessisse *censentur. num.* 102.

Quando res dubia *est, utrum* M. Thaleri *mutuò dati*, in tot Speciebus *præcisè restitui, an verò* Thaleri *quidem*; *sed, si* Valor illorum interea creverit, *ità debeant restitui, ut hoc ipsum* Augmentum Debitoris lucro cedat? *ex* Usurarum interimistica solutione *haud postremum argumentum à DDbus colligitur. n.* 103.

Talis *super* Moneta *præsumitur* Conventio, qualem censuum *annuorum, vel* usurarum solutiones demonstrant. *num.* 104.

Consilium Sexagesimum.

Pecunia credita, *vel à Venditore* annuorum redituum, *vel Prædii* Reemptore, *aliisque similibus, restituenda, præcisè* in numero tot Thaleris, Ducatis, *vel* aliis aureis Nummis, quot mutuò dati, *vel* pro Pretio soluti, *sine ullo* adaucti, *vel* imminuti, *vel* nullatenùs mutati Valoris *discrimine, restitui debet, si, Primò, cùm* M. Ducati vel Thaleri *soluti, aut mutuò dati essent, convenerit*, daß hinwider NB. so viele Reichsthaler / oder Ducaten in specie zurückhgegeben werden sollen. *num.* 105.

Vel (2.) *sit dictum*: Tausend Reichsthaler / stückh vor stückh. *num.* 106.

Vel (3.) *hæc conventio addita*: Daß Banco-Thaler wider erlegt werden sollen. *num.* 107.

Vel (4.) *inter Partes ità convenerit*, daß die außgelihene Eintausend Reichsthaler oder Ducaten / *præcisè* in dem jenigen Valôr, wie der Debitor sie empfangen / sollen *restituirt* werden. *num.* 108.

Vel (5.) *hoc actum*: Daß Tausend Reichsthaler in specie, wie dieselbe in Banco gültig / der Reichsthaler zu 14. Silber-Groschen / den Groschen zu 12. Meißnischen Pfenning gerechnet / wie der Schuldner solche selbst empfangen / wider sollen bezahlt werden. *num.* 109.

Vel (6.) *sic pactum*: Daß / wann je der Schuldner dergleichen Reichsthaler in specie nicht liefern könte / alßdann er dieselbe an gangbarer Müntze / dergestalten ersetzen wolle / wie der Reichsthaler / tempore Solutionis, am höchsten außgebracht werden könne. *num.* 110.

Vel (7.) *Debitor in tabulis cautionis expressè professus sit*, daß er 1000. Reichsthaler / guth am Schroot und Korn / unverschlagen / NB. deren jeglicher zwey loth Silber wäge / empfangen habe / und er wider dergleichen *restituiren* wolle. *n.* 113.

Vel (8.) centum Joachimici, ut Joachimici, *mutuò dati fuerint*. *num.* 114.

Vel (9.) centum Aurei, *adjectâ* certâ Æstimatione, *ex. grat. ad IX. florenos, fuerint crediti, & Debitor* Tantundem se restituere *velle promiserit*. *num.* 115.

Diversum *dicendum, si debitor, qui* mille Thaleros, *vel* Ducatos accepit, *tantùm promiserit, quòd illos* M. thaleros, *vel* scutatos, in eodem monetæ genere, wider an guthen Ducaten oder Thalern bezahlen wolle. *num.* 116.

Licet tota Summa credita in meris Scutatis *fuerit numerata*. *num.* 124. *& suprà num.* . .

Vel in specie dictum fuerit: Daß die empfangene Tausend Reichsthaler mit Tausend Thalern wider abgelegt werden sollen. *num.* 118.

Nisi *etiam hoc adjectum fuerit*: An Tausend Thalern Species; Oder: An Tausend Thalern stückh vor stückh. *num.* 119.

Tametsi Debitor ad Thaleros & Aureos sese obstrinxerit, *& propterea etiam* talem monetam restituere *teneatur*; *tamen posteà*, mutatô Valore extrinseco, *ad* Tempus Contractûs *ità respiciendum, ut, si* Thaleri, Ducati, *vel Aurei in valore* decreverint, *hoc ipsum* Decrementum à debitore supplendum, *vel si* Valor *illorum interea sit* auctus, *hoc etiam* Augmentum debitori relinquendum *sit*. *num.* 120.

In hunc modum omnes Curiæ, & Collegia Juridica Saxoniæ pronunciant. *num.* 121.

Diversa hæc sunt, si Joachimici, ut Joachimici, guthe harte Thaler / so nicht zu Gülden angeschlagen worden / & certa Summa in Joachimicis, Tausend Gulden an Thalern / *fuerit mutuò data, & restitui promissa*. *num.* 123.

Licet Civitas, Tausend guthe / wohlwichtige Rheinische Gold-Floren / Haupt-Summ se mutuos accepisse *confessa fuerit, & in casum sibi factæ Resignationis promiserit*, die berührte 1000. guthe vollwichtige Rheinische Gold-Floren / Haupt-Summ / hinwider zuentrichten; *tamen ipsa nec tunc tot aureos Rhenanos, quot accepit*, in specie, seu numero eodem, *restituere tenetur*: *Sed sufficit, si illos M. aureos Rhenanos*, in eadem moneta; *licet propter* adauctum *illorum* Valorem, numero pauciores *restituat*. *num.* 124.

Licet Numerus Aureorum NB. mutuò datorum sit determinatus; *tamen etiam* eorundem NB. restituendorum Numerus *pariter debet esse* determinatus. *num.* 127.

Hæc verba: Die offtberührte Haupt-Summ der 1200. Reichsthaler: *Itemque hæc:* Mehrbesagte Haupt-Summ der 1000. Thaler an guthen/ gantzen/ wohlgeltenden und unverbottenen Thalern/ zurückhzugeben/ *nullam* specialem obligationem *inducunt. num.* 128. *& sqq.*

Igitur primo *in casu Mille quidem & ducenti Thaleri*, *& in* altera Specie *Mille Thaleri*, in promiſſis Speciebus, an guthen und gantzen Thalern/ *restitui debent*; *verùm non nisi in illo* valore, quô talis Thalerus tempore celebrati contractûs valuit. *num.* 132.

Hæ Conventiones, quòd Mille Thaleri integri *reddi debeant*, *& quòd quis Mille* in integris Thaleris *restituere debeat*, *quàm maximè differunt. num.* 133.

Priori *in casu* Numerum mille thalerorum implere *oportet. Sed in* altero *casu satis est*, Quantitatem *seu* Valorem Mille Thalerorum præstari, *qui tempore celebrati* Contractûs *obtinuit. num.* 134.

Ubi Nummi in certa Specie *reddendi*, Mutatio illorum Bonitatis attenditur. *Sed quando* certa Species Pecuniæ *solvenda*, *tunc nulla* Augmenti, *vel* Decrementi *ratio habetur*, *& solus* Numerus *in considerationem venit. num.* 136.

Si Numerus Nummorum *sit designatus*, *tunc ille præcisè servandus venit. num.* 136.

Si quis promiserit, *se quolibet anno* Scuta decem in auro *solvere velle*, *tunc pariter* solus Numerus; *&* Mutatio bonitatis intrinsecæ, *quæ postea contigit*, nullatenùs attenditur. *num.* 137.

Licet debitor fateatur, daß er drey Tausend guthe/ gantz unverbottene und wohlgeltende Reichsthaler empfangen habe/ *& promittat*, daß er solche 3000. Reichsthaler/ an guthen/ genehmen/ und valvirten Reichsthalern bezahlen wolle; *tamen* numero ter mille *Thaleros*, 3000. Reichsthaler-stückh/ *seu* stückh vor stückh/ *non tenetur restituere.* 137. *& sqq.*

Idemque dicendum, licet debitor promiserit, daß er die ihm gelihene Eintausend Reichsthaler/ mit harten/ guthen/ geschlagenen Reichsthalern wider bezahlen wolle. *num.* 139.

Augmentum *Thalerorum*, *quod à tempore celebrati contractûs accessit*, die Ubermaß/ *spectat ad* Debitorem. *num.* 140.

Pariterque in casu, *quô debitor fatetur*, daß er die entlehnte drey Tausend Reichsthaler/ baar über/ an guthen/ harten/ vollwichtigen/ unverbottenen Thalern empfangen habe/ *adjecto promisso*, das Hundert mit sechs Reichsthalern zuverzinsen/ und die Haupt-Summ/ zu seiner Zeit/ hinwider an guthen vollwichtigen Reichsthalern zurestituiren. *num.* 142.

Thaleri & hîc non tanquàm Corpora, *vel* Massa Argenti *considerantur*; *sed Thaleri quidem* integri & justi valoris *restitui debent*; *verùm* juxta valorem, *qui fuit tempore celebrati* contractûs. *num.* 143.

Debitor *enim* non Plus accepit *in illis mille*, *quantumvis* optimi commatis, *thaleris*, *quàm verb. grat.* mille & 500. florenos, *ultra quos ipsum* ad quid amplius obstringi notoria Mutui natura *non patitur. num.* 144.

Adferuntur adhuc alia, *his conformia*, Præjudicia *Dominorum* Jenensium *&* Wittebergensium. *num.* 149. *& seqq.*

Sententia de casu, *quo Debitor*, harte/ *vel* gantze Thaler *reddítum iri*, *promisit*, Domini de Lyncker. *num.* 148.

Mutatâ pecuniæ bonitate intrinsecâ, *vel* extrinsecâ, *nisi aliud convenerit*, *ad* Tempus Contractûs *respiciendum. num.* 153.

Quid sub nomine utriusque Bonitatis *innuatur? remissivè adducitur. n.* 154.

Limitatur *dicta Regula*, *si* aliud convenerit. *num.* 155.

Sublimitatur: *Nisi Pactum laboret* usuraria pravitate: *Qualia Pacta simùl remissivè adducuntur. num.* 156.

Notatur diversum sentiens *Richterus. num.* 157.

Adducuntur Rationes, *quare* Tempus Contractûs *potiùs*, *quàm* Solutionis, *in casu* mutatæ pecuniæ Bonitatis, attendi *debeat? num.* 158.

Con-

Consilium Sexagesimum.

Contrahentes *ipsi optimè* scivisse *præsumuntur*, *quid &* quantum pecunia, tempore celebrati Contractûs, valuerit? *num.* 159.

Æstimatio *illicò ab* initio Contractûs *substantiam capit. num.* 160.

Contrahentes *non* futuram *Pecuniæ creditæ* Mutationem, *nec* Mutuationem Æstimationis, quæ obtinebit tempore Solutionis, *in mente habuisse intelligi debent. num.* 161.

Si ad Tempus Contractûs *res redigatur*, neutra Pars *quidquam* damni, *vel* lucri *sentit. num.* 162.

Pecuniæ Valore *interea* auctô Debitor *id*, *quod* excedit Valorem, *qui fuit tempore* Contractûs, *æquissimè* deducit. *num.* 163.

Imminutô Valore *ipsa Æquitas* pro Creditore *intercedit*, *ut id*, *quatenùs pecunia decrevit*, *suppleatur. num.* 164.

Eadem consideratio etiam in casu mutatæ pecuniæ Bonitatis intrinsecæ *pariter locum sortitur. num.* 165.

Si aliter sentiremus, *in casu*, *quô Valor pecuniæ crevit*, Creditor injustum lucrum *perciperet*; *&*, *si ejus decrementum à debitore non suppleretur*, Creditori officium, *quod præstitit debitori*, damnosum evaderet. *num.* 167.

Ad Debitorem, *ceu pecuniæ sibi creditæ plenissimum* Dominum, *omne* Damnum Interitûs, Deteriorationis, & Amissionis *solitariè pertinet. num.* 168.

Quidni ergò etiam Valoris adaucti Emolumentum? *num.* 170.

An Reemptor *Pretium*, *juxta* Zinnicum modum, nach dem zu Zinna verglichenen Fuß/*qui* tempore Emptionis, *sub Pacto de retrovendendo celebratæ*, *obtinuit*, *an verò secundum* viliorem Lipsiensem modum, nach dem geringeren Leipziger Fuß/*tempore* Retrovenditionis *obtinentem*, *Emptori offerre teneatur? num.* 172.

Ad Tempus Contractûs *respicere nos jubet* Observantia Cameræ Imperialis, & Senatûs Imperii Aulici. *num.* 173.

Hæc in contradictorio Judicio prævalet. *num.* 174.

Licet, Juris Veritate *præ oculis habitâ*, multi aliter sentiant. *num.* 175.

Laudantur complures de isto Articulo differentes Autores. *num.* 176.

Movetur Dubium, *quòd*, *si* Frumenti *vel* Vini Æstimatio maximoperè *creverit*; *tamen Debitor* tot Modios Frumenti, *vel* tot Amphoras Vini, quot accepit, præcisè restituere *teneatur*, *licet* Creditor, *hoc modo*, *bis terve*, quaterve Plus, quàm dedit, recipiat. *num.* 177.

Frumentum, *vel* Vinum mutuò dans non Æstimationem; *sed* certi Numeri amphoras, *vel* modios, *quos proindè præcisè* eodem Numero *reddi oportet*, *mutuos dedit. num.* 179.

Hîc nulla Valoris imminuti, *vel* aucti, ratio *habetur. num.* 179.

Æstimatio *est* extra rem creditam: *Hinc*, illâ mutatâ, hæc *tamen* haudquaquàm *intelligitur* mutata. *num.* 181.

Æstimatio, *ceu* non credita, *pro* credito Vino, *creditori invito* obtrudi *nequit. num.* 182.

Expenditur Clausula: Wir/die Schuldnere/wollen auch dise willkührliche *Obligation* nicht anders deutten/als sie im buchstaben lauttet/und NB. vom Herrn Glaubiger/und seinen Erben allein verstanden und gedeuttet wird. *num.* 185.

An, *vi hujus Pacti*, *creditor dicere possit*, *se hoc ipso*, *quòd M. thaleros*, *in* 500. *integris*, *justi ponderis & valoris*, *Scutatis crediderit*, *hac Lege adjecta*, *quòd M. Thaleri ità mutuò dati*, *vicissim in justi & antiqui valoris thaleris & ducatis restitui debeant*, *nihil aliud indigitare voluisse*, *quàm quòd sibi iterum* præcîso numero quingenti ducati, *vel* bis mille Thaleri, stückh vor stückh reddi debeant? *num.* 186.

Ostenditur, istam Clausulam non admodùm infrequentem *esse. num.* 188.

Dicta Clausula non ità interpretanda, *ut* aliquid absurdi *exindè inferatur. num.* 190.

Nec quid calumnioси, *vel quod* Juri contrarium, *indè statuminandum. num.* 191.

Consilium Sexagesimum.

Jus Civile *non oportet* calumniari, *& proindè nec* talem Conventionem calumniosè interpretari. *num.* 192.

Clausulas *cuicunque contractui adjectas semper ità debemus interpretari, ut* omnia Legibus, harumque Regulis convenienter *inter Partes conventa intelligantur. num.* 194.

Quando M. thaleri in 500. Ducatis justi ponderis & valoris *fuere crediti, & expressè conventum, quòd* M. thaleri rursùs in talibus Ducatis, *vel* thaleris restitui *debeant, tunc* Jus non exigit, *ut* numero Totidem Ducati *reddantur, vel* in specie, & numero bis mille Thaleri. *num.* 195.

Sed hoc tantùm Leges, *in tali casu*, disponunt, *quòd quidem* Solutio in dictis Speciebus *fieri debeat*; *verùm* juxta Valorem, in quô debitor illas, *tempore celebrati* contractûs, accepit. *num.* 169.

Pactum, *ut Nummi mutuò dati*, eadem in specie & numero reddantur, *leges quidem non reprobant: veruntamen* specialis expressa, *ad ejus constitutionem*, Conventio *requiritur. num.* 198.

Legum interpretatio *non ex illis petenda, quæ* in certis saltem casibus singulariter constituta *sunt. num.* 200.

Pariter interpretatio Conventionum *non ex talibus desumenda, ad quæ* specialis & expressa Contrahentium requiritur conventio. *num.* 201.

Interpretatio conventionum *ipsarummet* Legum interpretationi conformatur *tutissimè. num.* 202.

Verba, *quibus ipsi Contrahentes sunt usi*, adversus ipsos, *& ipsorum* Hæredes *sunt* interpretanda. *num.* 202.

Voluntas Creditoris, *in casu proposito, non ista fuit, ut* quingenti Ducati *sibi* in specie, *&* in numero eodem *restituerentur. num.* 203.

Interpretatio LLum ipsius Llatoris Voluntati *& menti* adversari *non debet. num.* 205.

Hæredes in Voluntate, *in qua* defunctus perseveravit, acquiescere *debent. num.* 207.

Ista irregularis & abnormis facultas Contractum, demùm post plures annos, pro arbitrio creditoris, interpretandi, *etiam illius* Hæredibus reservata, *ad* Cessionarios, *ceu singulares tantùm successores, minùs rectè porrigitur. num.* 209.

Talia irregularia & anomala Pacta strictissimam *requirunt* interpretationem. *num.* 210.

Leges legitimum Usurarum modum *statuentes etiam ad* præterita, adhucdùm pendentia, negotia *pertinent. num.* 211.

Pacta, *quibus* hujusmodi, *adhucdùm* condendis, Constitutionibus renunciatur, *nullius momenti sunt. num.* 213.

Lis *super articulo* intricato, *vel* dubio, Expensarum compensationem *inducit. num.* 215.

Victor in prima instantia *si in* Appellationis *judicio* succumbat, *regulariter* à sumptuum litis refusione immunis *est. num.* 216.

Ista Q. An mutatâ pecuniæ bonitate *ad* tempus Contractûs, *vel* Solutionis *respiciendum sit?* omnes Judices, Patronos & JCtos, Hodienùm, suspensos & dubios, tenet. *num.* 217.

CONSILIUM SEXAGESIMUM PRIMUM.

DE Honorario *sive Salario*, Advocato, *pro* plurium Annorum operis *debito, quoad ejus* Quantitatem, *per* Juramentum dicendæ Veritatis, *seu suppletorium probando, ejusque* Usuris.

Præmittitur Sententia definitiva. *num.* 1.

Exi-

Consilium Sexagesimum Primum.

Existentia *seu* Veritas *hîc prætensi* Salarii *ex Actis processûs judiciarii satis liquescit. num.* 2.

Reus ipse promisit, daß Er en homme d' honneur versichere / daß / wann Herr A. wegen seiner / auf 517. Reichsthaler gestellten Forderung / **nur ein wenig sich billicher herauß lassen** und finden wolle / alsdann / **so bald nur Herr** Reus **bey Geld** seyn werde / **Ihm seine Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden sollen.** *n.* 7.

Hæc Promissio verissimum Constitutum obligatorium *efficit. num.* 10.

Promittens *mediante* nudo Pacto, *se illud, quod* ipse, *vel* alius debet, solvere velle, *ex* Pacto legitimo Prætorio, *nempe ex Constituto, validissimè obstringitur. num.* 12.

Sicut quodlibet Pactum nudum; *ità etiam* Constitutum, *per* consensum quovis modo declaratum *perficitur. num.* 13. *& seqq.*

Nihil refert, an quis debitum proprium, *vel omninò* alienum, *vel sibi* cum aliis commune *constituat. num.* 15.

Hæc verba: **Daß alle Schrifften** und Arbeit **wohl bezahlt werden sollen /** impersonaliter *concepta videntur. num.* 16.

Impersonaliter *factum* Constitutum nullius momenti *est. num.* 17.

Verba antecedentia: **Ich versichere** / daß / wann **Ich bey Gelde** seyn werde / die Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden sollen / hanc Impersonalitatem *apertissimè* removent. *num.* 18.

Quando antecedentia, *vel* subsequentia verba *demonstrant, quòd debitum* impersonaliter constituens de Seipso senserit, *tunc Impersonalitas constitutum non vitiat. num.* 20.

Clausula, en homme d' honneur, *tantundem insinuat, quàm Promissio* **auf** Cavaliers-Paroles, oder **bey Adelichen Ehren / Glaube und Treu.** *num.* 21.

Talis Promissio, *Hodiè multis in locis, in vim* Juramenti *valet; modò non requiratur* Juramentum corporale. *num.* 22.

Declaratio Clientis, daß / **wann der** Advocat raisonnable **seyn werde / Er auch an seiner seite es seyn wolle /** *adhuc debiti* Salarii advocatorii Veritatem, *&* Justitiam *haud obscurè demonstrat. num.* 28. *& seqq.*

Excutitur prolixè, in Casu proposito, *tùm* Veritas, *tùm* Æquitas Honorarii *seu Salarii* ab Actore prætensi. *num.* 30. *& mult. seqq. usque ad num.* 55.

Ad probationem Salariorum *non adeò exquisitæ &* plenæ Probationes *requiruntur; sed etiam* semiplenæ *sufficiunt, ut &* Præsumptiones *pro illis militantes num.* 55.

Dictis promissionibus *ideò* plena fides *adscribi non potest, quia* Summæ *adhuc pratensi Salarii* Magnitudo; *2dò* notoria Advocatorum, *qui fidem Clientibus, per tot Annos, de Salario habere non solent*, Consuetudo, *3tiò* plurium Causarum auspicata Expeditio, paratissimâ remuneratione *dignissima, aliaque complura rem adhuc dubiam reddere possunt. num.* 56. *& seqq.*

Ad pratensi Salarii Quantitatem *adhuc revera debitam legaliter* probandam Advocatus, *in substrato, ad* Juramentum in supplementum *admittitur justissimè. num.* 64.

Juramentum suppletorium *cuivis* Actori, *qui intentionem suam vel* semiplenè, *vel in* ardua *causa* plusquàm semiplenè *probavit, deferri potest. n.* 65.

Modò sit Persona fide digna, *&* veritatem probabiliter sciat. *num.* 66.

Et Probationes ordinariæ deficiant. *num.* 67.

Etiamsi Juramentum in supplementum Hîc locum non haberet; attamen Juramentum dicendæ veritatis *ad* verificandam Salarii Quantitatem *deferri valet. num.* 68.

Creditor, qui sibi constitutam Hypothecam *legitimè* probavit, *sibi* debitam Sortem, *pro quâ illa constituta, per* juramentum dicendæ veritatis *ostendere potest, eôque præstitô* Debitor solvere *cogitur. num.* 69.

Sedes hujus Juramenti in Capit. 32. x̃, de jurejur. *num.* 70.

Ex defectu hujusmodi Jurisjurandi Justitia *haudquaquàm* succumbere *debet. num.* 71.

Cano-

Canonica hæc sanctio etiam aliis Casibus applicatur *æquissimè. num.* 72.

Reprehenditur Panormitanus *& alii, qui dictum Capituium ad solam* Causam Usurarum, *& ubi* periculum Animæ *subest, restringendum contendunt. n.* 73.

Ratio *dicti Capituli* nimiùm generalis *non patitur talem* Restrictionem. *n.* 74.

Quoties de ipso Debito constat; quanta *verò* illius Quantitas *fuerit? in dubium vocatur, tunc tota Q. Actoris jurejurando determinari debet. num.* 76.

Vi expulsivâ *legaliter probatâ*, Æstimatio rerum, *eâdem occasione perditarum, mediante* Sacramento manifestanda. *num.* 77.

Quando Pondus depositæ Cistæ incertum, *consimile* Juramentum, *ad illud probandum, à DDbus admittitur. num.* 79.

Prædicta definitio Juris Canonici, per Regulas Juris, generaliter probatur. *num.* 80.

Creditor, *qui probavit*, se mutuam alicui pecuniam dedisse, *si Testes dicant*, se Quantitatis non ampliùs recordari, *ad* dictum juramentum *jure admittitur. num.* 31.

Idem dicendum, si Testes Quantitatis, *vel* Qualitatis Frumenti *vel* Vini *mutuò dati non ampliùs sint memores. num.* 82.

Vel si dicant: Se vidisse, Contrahentes de Re pro certo Pretio tradenda consensisse *& convenisse. num.* 83.

Vel si Melioramenta non plenè probata. *num.* 84.

Juramentum dicendæ Veritatis quare sic appelletur? *num.* 85.

Applicantur hæc Jura Casui proposito. *num.* 86.

An pro debito Salario *exigi possint* Usuræ? *num.* 89.

Nonnulli hoc negant. *num.* 90.

Procuratori *adversus Principalem competit* Actio mandati. *num.* 92.

Hæc, juxta naturam bonæ fidei Actionum, *etiam* Usuras, *ex tempore* Moræ, *post se trahit. num.* 95. *& seq.*

Adferuntur hanc in rem Responsa Jenensium & Tubingensium. *n.* 97. *& seq.*

Utrum Actio mandati *etiam* inter Advocatum & Clientem *ejus locum habeat? num.* 99. *& sq.*

Affirmant *hoc Jurisprudentum Triumviri* Carpzovius, Strykius, *&* Lauterbachius. *num.* 100.

Laudantur Alii *de hoc* aliter sentientes. *num.* 101.

Juramentô suppletoriô, *vel aliô eidem valdè* simili præstitô Expensæ litis *regulariter* compensantur. *num.* 102. *& sq.*

Diversum sentiendum, si Reus ipse omnia optimè perspecta & cognita habeat. *num.* 105. *& sqq.*

Alioquin multis fraudibus, Divini Nominis profanationi, *aliisque* malitiis *via aperiretur. num.* 112. *& sqq.*

Quando Causa *est* dubia, *& propterea præstitum* Juramentum suppletorium, *tunc* Expensæ compensandæ. *num.* 116.

Ubi verò Jus Victoris apparet; *tametsi* deficiat illius probatio, *& dehinc* Juramentum in supplementum *in auxilium vocare necesse fuit, tunc* Reus *nihilominùs* in *Expensas* damnandus. *num.* 117.

Processus *in exigendis* Salariis, *tanquàm* favorabilibus *&* privilegiatis, summarius *est atque* executivus. *num.* 119.

Causa Mercedis *&* Salariorum *est* summariæ cognitionis, *&* celeris executionis. *num.* 120.

An à Sententia ad præstandum Salarium condemnatoria appellare *sit integrum? num.* 121.

Alii affirmant: *Plures alii* negant: *Alii* Judicis *circumspecto & æquanimi* arbitrio *rem totam committunt. num.* 122. *& sqq.*

David Mevius tales Sententias vocat inappellabiles. *num.* 124.

Modò non ex Gravamine *illato appareat*, eam esse injustam, gravemque appellandi Causam suppetere. *num.* 125.

CON-

CONSILIUM QUADRAGESIMUM SECUNDUM.

SUMMARIA.

DE Pactis Familiæ inter immediatos Imperii Nobiles, *utrum illa*, in dubio, in ſcriptis celebrata *præſumi debeant*, *& ob* deficientem unius Paciſcentium Subſcriptionem, *itemque* Omnium Subſignatinem, *pro* nullis *habenda ſint?*

Recenſetur Facti Species.

Quæſtio Prima *hic enucleanda. num. 12.*

Cui nonnulla Rationes dubitandi *ſubjunguntur. usque ad num. 20.*

Exhibentur adhuc aliæ novem Quæſtiones hîc pariter reſolvendæ, à num. 20. usque ad num. 30.

Utrum Pactum Q. ratione futuræ Succeſſionis, in favorem Maſculorum, *in illo conventæ, itemque ratione* Acquiſitorum, *& nobilium* Filiarum Dotationis, *pro* Pacto Familiæ *haberi debeat?*

An Pactum Familiæ *pro* valido *habendum, licet* nullum *ſuper illo* Inſtrumentum *confectum, vel hoc* minùs ſolenniter confectum *ſit*; *modò* aliundè probari *valeat? num. 33.*

Scriptura *nec ad* Majoratûs, *vel* Primogenii inſtitutionem *præcisè requiritur. num. 34.*

Scriptura *ad* nullius negotii ſubſtantiam *neceſſaria eſt, niſi hoc* nominatim in Jure ſit cautum. *num. 35.*

In dubio *præſumitur*, Scripturam publicam, Sigilla, *& alias* Solennitates *ſaltem* facilioris Probationis, *&* majoris *negotii* Securitatis *cauſa interveniſſe. num. 36.*

In ambiguo Partes actum ſolo Conſenſu, *ſine* Scripturæ ſolennitate, perficere voluiſſe *intelligi debent. num. 37.*

An ex eo diverſum *colligere liceat, quòd ea, quæ inter Paciſcentes* conventa, ipſis hoc accurantibus, *in* certum Libellum *fuerint* relata? *num. 38.*

Ad hoc, ut Scriptura, *& vel* publico Notarii, *vel ipſorum* Paciſcentium propria manu & Sigillis roborata Scriptura, ad validitatem *Contractûs, vel Pacti*, præcisè neceſſaria *intelligatur*, liquidò declarata *ipſarummet Partium* Voluntas *requiritur. num. 40.*

Qualis mentis declaratio *ad hoc requiratur? num. 42.*

Reciprocum *&* perpetuum Familiæ Fideicommiſſum, *inter* omnes paciſcentes Fratres *conventum, in* Scripturam *redactum, ob* defectum natu maximi Fratris Subſcriptionis & Subſignationis, *vix poteſt ſubſiſtere. num. 43.*

Utrum Filiæ hunc defectum, *tanquàm* ex Tertii jure *pendentem*, objicere *valeant? num. 45.*

Jus Tertii *nec per modum* Actionis, *nec* Exceptionis, *in judicium, à quoquam deduci poteſt. num. 47.*

Quilibet proprio jure *niti, & ex eo ſuas* petitiones, *vel* defenſiones *formare debet. num. 48.*

Jus Tertii allegare *nihil aliud eſt, quàm* plumis alienis ſe tegere *velle. num. 49.*

Pacta illuſtrium Familiarum *an* Cæſarcâ *indigeant* confirmatione? *num. 50.*

In specie Pacta *Principum vel Comitum* Confraternitatis? *num. 51.*

Negativa *sententia quoad* Pacta Familiæ in genere *spectata*, verior *est*, & receptior. *num. 52.*

Præterquàm quatenùs de ipsius Imperii interesse & Feudis *quæstio est. num. 52. & seq.*

Ex Imperiali *tamen* Confirmatione *hujusmodi Pacta* magis convalidantur. *num. 54.*

Talem Confirmationem non præcisè requiri, *ultima* Ferdinandina, & Leopoldina *docet* Capitulatio. *num. 55.*

Adducitur Præjudicium *Facultatis Juridicæ Tubingensis. num. 58.*

In Pactis Confraternitatum *quid quoad hoc Punctum obtineat? Q. n. 59.*

Cæsarea Confirmatio *tantùm in* Feudis Imperialibus *in alios* transferendis *necessaria est. num. 60.*

An constitutio perpetui Familiæ Fideicommissi *etiam* Fœminarum eo tempore viventium, *eo quòd de ipsarum præjudicio agatur*, consensu indigeat? *num. 61. & seq.*

In bonis Patris adhuc viventis Liberis nullum Jus *competit. num. 62.*

Licet Domini illorum, adhuc vivis Parentibus, *ab ipsis Libus esse dicantur. num. 63.*

Liberos in bonis vivorum *Parentum* Jus, Jure Naturæ, Gg. & Civili quæsitum *habere*, *pronunciat Brunnemannus. num. 64.*

Hoc Jus ad plurimos Juris effectus Liberis prodesse *remissivè ostenditur. num. 65.*

Illud interimisticum, *quoadusque nimirum Parentes vivunt*, Liberorum Dominium *non* reale & verum; *sed* fictum *duntaxat &* interpretativum, *sive* intellectuale Dominium est. *num. 66.*

Reprobatur contraria *aliorum sententia. num. 67.*

Sicut nulla Viventis hæreditas *est*, *sic nec* Liberi *duorum*, *adhuc* viventium, *Parentum* hæredes *esse*, *vel* Jus in bonis illorum quæsitum *habere possunt. num. 69.*

Utrum in Pacto, de quo hic Q. Conditores ejusdem etiam omnium suarum & futurarum Uxorum Bona, dotalia & paraphernalia, nexu Fideicommissi familiaris devincire voluerint? *num. 70.*

Deciditur, quòd, quamvis suo Pacto & illa complecti voluerint; *non tamen* valuerint. *num. 72.*

Sed, ob talem defectum, *Pactum fideicommissarium*, quoad propria ipsorum Paciscentium Bona, *tanquàm* utile *& validum*; *non redditur* inutile. *num. 73.*

Utile per inutile nullatenùs vitiari *ostenditur exemplo* Stipulationis unius Rei, & Promissionis duarum *Rerum. num. 74.*

Testamenti *à Patre, jure privilegiario* inter Liberos *conditi*, & admixtæ Personæ alicujus extraneæ. *num. 76.*

Contractuum, *quando etiam* de uno eodemque capitulo *quæritur*, *modò* res *sit* dividua. *num. 77.*

Libelli, duobus constantis capitibus, *quorum alterum* aptum, *per alterum* ineptum, *pariter haud* vitiatur. *num. 78.*

Pluriumque aliorum *in* omnibus Juris partibus *obviorum Exemplorum*, *remissivè adductorum. num. 78. & seq.*

Modicitas Dotium, *& quòd*, unô saltem annô *ante Pacti familiæ ordinationem*, Quadruplô amplior Dos *conventa fuerit*, *illius valorem destruere* nequit. *num. 81.*

Non facilè Dos, quam Filiæ Pater pro congruâ *reputat*, aliis incongrua *videri debet. num. 82.*

Pater optimum consilium *pro sua Filia suscipere creditur. num. 83.*

Repro-

Reprobatur illorum Interppr. sententia, qui juratas *illustrium & nobilium* Filiarum Renunciationes, *itemque* Statuta Fœminarum exclusiva, *tùm demùm, si* Dos, in Quantitate, Legitimam exæquans *ipsis præstetur, valere pronunciant. num. 84. & seqq.*

Statutum *disponens,* quòd Filia excluſa, arbitrio Propinquorum, dotari debeat, *quomodò exaudiendum? num. 85.*

Statuta Legitimam, *ob* juſtam cauſam, *& in specie ob* illuſtrium Familiarum conſervationem tollentia, *& exclusis Filiabus, in suæ Legitimæ compensationem,* Alimenta, *vel* Dotem, *vel quid* ſimile aſſignantia, *censentur* valida. *num. 86.*

Etiamſi Alimenta, Dos, *vel aliud, Exclusis, per Statutum reservatum* Quantitati Legitimæ haud æquipolleat. *num. 87.*

Sufficit, *Filiam excluſam* dotari ſecundum Patriæ Conſuetudinem. *num. 88.*

Legitima, *quoad sui* Determinationem, *est* Juris Civilis *& merè positivi. num. 89.*

Et dehinc per Statuta *tùm* univerſalia, *tùm &* certæ Familiæ, *benè* mutari *queunt. num. 90.*

Modò ista Mutatio *non sit* nimis enormis *& excessiva. num. 91.*

Filiabus per Statutum gentilitium excluſis non debetur Legitima. *num. 92.*

Contraria *Vulteji & aliorum sententia* communiſſimè rejicitur. *n. 93.*

Dos in locum Legitimæ *tantùm* reſpectivè ſuccedere *dicitur, & propriè loquendo non est legitima. num. 94.*

In Suevia *Dotes* nobilium *Filiarum plerumque* duorum *saltem* millium *sunt, &* rarò quater mille *florenos excedunt. num. 95.*

Pactum, ex eo, rectè validum *judicatur, quòd* omnes ſubſecutæ Diviſiones eidem conformiter *fuerint factæ. num. 96.*

In illis, quæ tendunt ad Animi declarationem, plus *est*, Facto, *quàm* Verbo, *voluntatem declarari. num. 97.*

Licet Partes contrahentes Notarium ad Contractum vocari juſſerint; *ſi tamen* ad ulteriora proceſſerint, *& ad ipsam* rei venditæ traditionem, *tunc contractum* pro perfecto *habuisse censentur, &* Inſtrumentum *tantùm* probationis cauſa *confectum intelligitur. num. 98.*

Sequuntur, post has Rationes dubitandi, decidendi Rationes. *num. 99.*

Pactum Familiæ, *de quo hîc Q.* nullum *pronunciatur. num. 99.*

Pactum hoc, *ratione* Objecti, ſummè arduum & maximi momenti *esse, specificè ostenditur. num. 100. & seqq.*

Ratione Subjecti *per id, tanquàm* perpetuum Familiæ Statutum, tota liberæ Imperii Nobilitatis Familia conſtringi *debuit. num. 104.*

Negotia, quæ inter Principes *geruntur, Pacta videlicet, Transactiones, Confraternitates, aliaq; quamplurima, juxta quotidianam* Praxin, *non aliter, quàm* in ſcriptis, celebrari *consuevit. num. 105.*

Principes *etiam* ſine ſcriptis *validas conventiones inire possunt. num. 106.*

Sed, in causis præcipuè magni momenti, *non alia* Forma, *aut Via* ab ipſis electa *censetur, quàm* in ſcriptis *contrahendi. num. 107.*

Eademq; Consuetudo etiam ad valdè arduos Contractus *&* Pacta aliarum illuſtrium Familiarum *&* iñediatorum Imperii Nobilium *jure porrigitur. n. 107.*

Nobiles immediatè *Imperio subjecti* non privatæ *sunt* perſonæ; *sed* publicis *rectè annumerantur. num. 108.*

Habent enim Jura Principum, *iisdemq;, quibus* ſumi Imperii Status, *privilegiis & juribus notoriè gaudent. num. 109.*

DDres ſucceſſoriis *&* aliis liberorum Nobilium Pactis eadem jura *accommodant, quæ alii* circa Principum contractus *statuminant. num. 110.*

Eandem doctrinam etiam Pacto, *ab ejusmodi Nobilibus jurisdictionem habentibus*, de Feudo in unum ex Agnatis, vel Filiis transferendo, *intto accommodat Betsius. num. 111.*

Statuta & Pacta Familiarum, *ad hoc*, ut omnes Hæredes obligent, *non aliter, quàm* scripto, *debere confici, idem Betsius pronunciat. num. 112.*

Eademq; de Potentum *&* Baronum Conventionibus, plura capita complectentibus, *jam suâ ætate tradidit Paulus de Castro, quem alii sequuntur. num. 113. & seq.*

Etiam inter Privatos *initæ Conventiones, si* præcisè in scriptis contrahere voluerint, *tùm demùm subsistunt, si illæ* per omnium transigentium, paciscentium, vel contrahentium Subscriptionem atque Subsignationem, *suam ultimam* perfectionem *acceperint. num. 115. & seq.*

Quicquid, quoad Privatorum Contractus *& Pacta*, specialis *ipsorum* Conventio *operatur, idem circa tùm* Principum, *&* similium Procerum, *tum &* immediatorum Imperii Nobilium *Contractus & Pacta, magni ponderis & momenti, operatur* Consuetudo. *num. 117. & seq.*

In hujusmodi casibus si aliquis contrahentium, priusquàm Instrumentum ei prælegeretur, decesserit, *Contractus non obligat. num. 120.*

Eandem doctrinam etiam Pactô, *quô* quinque nobiles Fratres paterna Feuda inter se divisérunt, *adjectâ hâc lege, quòd*, si Feuda divisa ab alterutrô Fratrum alienentur, illa uni ex cæteris, eodem pretio, quô fuére æstimata, vendi & quasi restitui debeant, *applicat Cothmannus. num. 122.*

Nobiles Observantiæ & Moribus inter ipsos obtinentibus se conformare voluisse censendi. *num. 123.*

Hanc Observantiæ inter Nobiles vigentis sollicitam custodiam *Nobilibus enixè commendat Creidenmannus. num. 124.*

Pactum *nobilis Familiæ, de quo hic Qr.* nullum *pronunciatur. num. 125.*

Defectus primogeniti Fratris Sigilli & Manûs *totum Pactum Q. omninò annullat. num. 126.*

In negotiis, quæ Plures, ut singulos concernunt, Omnes, indè obligandi, subscribere tenentur. num. 127.

Instrumentum privatum *fidem non facit, nisi* quatenùs subscriptum *reperitur* à Partibus. *num. 128.*

Secunda Nullitas *hujus Pacti hæc est, quòd* reliqui Fratres *illud quidem* subscripserint; *sed* sua Sigilla non apposuerint. *num. 129.*

Sigilla in vim Voluntatis, Consensûs, *atque* Perfectionis, *apponi solent. num. 130.*

Actusque celebrati Perfectionem *sive Absolutionem operantur & constituunt. num. 131.*

Scriptura, *in quam* magni ponderis negotium, *inter* illustres personas *celebratum, relatum est, ob* intermissam usitatam Sigillorum impressionem, *pro* nudo Concepto, *& non obligatoriâ* Punctatione *habetur. num. 133.*

Ex eo, quod consuetum, *cujuslibet* negotii interpretatio *justissimè petitur. num. 134.*

Ex consuetis *& solitis fortissima &* optima Præsumptio *nascitur. n. 136.*

Talis præsumptio onus probandi in Adversarium, *ut quælibet Juris præsumptio, rejicit. num. 137.*

Scripturam, de qua in proposito Qr. nihil aliud, quàm simplicem, nedùm obligatoriam, Punctationem *fuisse, ex illius* Exordio, *&* Epilogo *ostenditur. num. 138.*

Hæc primordialia *præsentis Pacti verba:* **Zuwissen sey mit disem gegenwärttigen** Libell, *sive ullâ* Causarum, *ad* reciprocum, perpetuum, *atque* universale Familiæ Fideicommissum *condendum commoventium, & quæ plura hus similia in hujusmodi Pactis præmitti solent, commemoratione, ceu nimis curta at-*

ta atque inusitata, non sinunt credere, quòd Scriptura quæstionis plus, quàm simplex Punctatio, *& primum Pacti adhuc perficiendi Conceptum, fuerit. n. 140.*

Dictio, Libellus, *nihil aliud denotat, quàm quodlibet* breve, pro re natâ, Scriptum. *num.* 140.

Et quando de Pactis & Contractibus *queritur, nihil aliud innuit, quàm* brevem & rudem delineationem Punctorum, de quibus inter Partes convénit; *qualem etiam* Notarii in suis Protocollis *conscribere solent. num.* 141.

Talis brevis Consignatio sive Punctatio à Notario *facta non priùs* obligatoria *est, quàm si desuper* solenne, *& omnibus numeris* absolutum Instrumentum *confectum fuerit. num.* 142.

Quid ad hoc requiratur, ut hujusmodi Instrumentum *dicatur* perfectum? *num.* 142.

In substrato non constat, an Punctatio quæstionis *à* Notario *publico, vel alterius Paciscentium* Officiali, *vel ab aliquo* Advocato *concepta fuerit? num.* 143.

Ad hoc, ut ejusmodi simplex Punctatio *sit* obligatoria, specialis Paciscentium requiritur Conventio. *num.* 145, *& seq.*

Punctatio *Q. tùm tali* specificâ conventione, *tùm &* Fratris primogeniti subscriptione, *atque* omnium Fratrum Sigillis *deficitur. num.* 147.

Quales Clausulæ, & Cautelæ *hujusmodi* Pactis *nobilium & illustrium Familiarum*, perpetui Familiæ Fideicommissi inductivis, communissimè & creberrimè adjici soleant? *num.* 149, *& seqq.*

Horum nihil omninò in Pacto Q. annexum videre est; *sed confestim* post Materiam *inter Partes conventam* Annus, Dies, & Locus, *quibus illud celebratum, simpliciter subnectitur. num.* 153.

Pacta Familiarum illustrium *non solent* in Simplo *tantùm exarari*; *sed plerumque* tot Exemplaria *conficiuntur*, quot *sunt* Personæ paciscentes. *num.* 154.

Veritas *se ità habere præsumitur, prout* frequenter & communiter accidit. *num.* 156.

Quod frequenter contingit, Lex ipsa præsumit. *num.* 157.

Ex Contractibus & Pactis in scriptis celebratis *nulla* Actio, *vel* Obligatio *nascitur, priusquàm* Scriptura, privata *vel* publica, omnibus numeris & punctis sit absoluta. *num.* 160.

Perfectio negotii *in ipsâ demùm ejus* Conclusione *&* ultimâ Clausulâ *consistere dicitur. num.* 163.

Ex tali Pacto, necdùm perfecto, nulla Executio *pratendi potest*; *sed ex eo quid petens* à limine Judicii confestim repellitur. *num.* 164.

Conditio, *sub qua talia Pacta ineuntur, est* merè voluntaria *sive potestativa, & proindè* nec ulla, *quamdiu hæc ipsa* Conditio pendet, obligatio ex illo pronasci *potest. num.* 165.

Quoadusque hæc ipsa Conditio pendet, *Paciscentium* cuilibet pœnitendi libertima licentia *competit. num.* 166.

Adferuntur hujus Regulæ Præjudicia, *&* Ampliationes *remissivè. n.* 167.

In omni negotio Consummatio *illius attendi debet*, quicquid anteà à Partibus dictum, *vel* factum *probari valeat. num.* 168.

Quamdiu aliquid agendum supereſt, nihil actum intelligitur. *n.* 169.

Imperfectum pro planè non facto *habetur. num.* 170.

In Pacto quæstionis non solùm acquisita; *sed &* omnia adhuc acquirenda Fratrum Bona, *imò etiam* omnia Uxoria Bona, *nexu* perpetui & reciproci Familiæ Fideicommissi *devincta censentur. num.* 171.

In talibus perpetuis *illustrium Familiarum* Fideicommissis, *cùm* variæ Leges & Conditiones *illis adjici soleant*, Scriptura, *ad minimum ex* necessi-

tate expedientiæ, *ne videlicet illorum* probatio *intercidat*, necessaria *reputatur. num.* 172. *& seq.*

Ad inducendum tale Fideicommissum omnium Fratrum Consensus necessarius est. *num.* 174.

In substrato de Fratris primogeniti Consensu *ex* Libello *quæstionis*, *ceu ab illo* non subscripto, *constare non potest. num.* 175.

Unô Fratrum, priusquàm etiam alius Frater suum consensum, *subscribendo*, *vel alio modo*, declaret, diem obeunte, alterius Consensus demùm postea sine effectu subsequitur. *num.* 177.

Post unius decessum omnium Fratrum Consensus non ampliùs coalescere potest. *num.* 178.

Si Frater, *qui non subscripsit*, *positivè declaret*, se ante plenariam Instrumenti, *super Pacto hoc Fideicommissario*, confectionem obligari noluisse, *tunc hoc Pactum tanto minùs pro obligatorio haberi potest. num.* 179.

Totus Finis & Effectus *Pacti*, *de quo hîc Qr. in* vicissitudinariâ *&* correspectivâ obligatione, *præcipuè ratione perpetui & reciproci Familiæ Fideicommissi*, *consistit*, *quod utique quoad* illum Fratrem, qui non etiam suis Bonis par onus imposuit, subsistere *nequit. num.* 180.

Et dehinc, *ex natura* correspectivæ Conventionis, *nec* cæteros Fratres *ullatenùs obligat. num.* 181.

Natura, *præprimis* talium, Fideicommissorum *est* individua. *num.* 182.

Correspectivorum *hæc constans natura est*, *ut*, unô illorum deficiente, etiam alterum deficiat. *num.* 183. *& seq.*

Actus correspectivi, *tùm* inter vivos, *tùm* mortis causa, *planè pro* uno eodemque *habentur. num.* 186.

Unus actus correspectivus quasi Pars est alterius, *sic*, *ut ambo* omninò individui *censeantur. num.* 186.

Nec diutiùs durat alterum correspectivum, quàm correspectivatum. *num.* 187.

Pactô quæstionis, *licet illud* valdè recens, *&* Dotium Filiabus præstandarum Quantitas *iliô* determinata *sit*, *planè insuper habitô*. Unus *ex ipsis Fratribus*, illius conditoribus, Decuplo ampliores duabus Filiabus Dotes constituit. *num.* 188.

Notabile hoc, *ceu toties* geminatum, Factum *apertissimo argumento est*, *quòd* Fratres hoc Pactum, *ceu in terminis* simplicis Punctationis relictum, *pro obligatorio nunquàm agnoverint. num.* 189.

Ex Dotium magnitudine Facultates Familiæ *valdè* exhauriuntur. *num.* 189.

In omnibus humanis dispositionibus illorum, qui ipsimet aliquid dixerunt, vel scripserunt, interpretationi modis omnibus standum. *num.* 192.

Extra & ultra talem interpretationem, *quæ* ab ipsismet Pacti conditoribus *profecta*, *seu* expressam, *seu* tacitam, nulla alia quærenda. *n.* 193.

Renunciatio Exceptionis Pacti de futura Successione Pactum de succedendo procul dubio præsupponit. *num.* 194.

Observantia, *vel* Non-observantia *cujusvis præcedentis Dispositionis certissima & optima* interpres *est*; *præsertim si illa* paulo pòst subsequuta. *n.* 196.

Verba dispositionis offendenda *sunt potiùs*, *quàm ut* à tali interpretatione, quam Facta demonstrant, recedi *debeat. num.* 197. *& seq.*

Pactum Familiæ non observatum *nullam meretur considerationem. num.* 199.

Non magis, *quàm* Lex *vel* publicum Statutum, *quod* moribus utentium non comprobatum. *num.* 200.

Per unicam *illorum*, qui Statutum condiderunt, Contraventionem *Statutum rursùs censetur* sublatum. *num.* 201.

Multis

Multo igitur magis hoc procedet in Pactis, *quæ* non tanti sunt roboris, ac publica Statuta. *num.* 201.

Respondetur ad primam & secundam *dubitandi rationem, quòd in dubio Scriptura* saltem Probationis causa *requiri censeatur. num.* 202.

Limitatio Regulæ, *quòd* ex Tertii jure nemo excipere, *vel* agere *valeat, adducitur remissivè. num.* 203.

Resp. ad tertiam *dubitandi rationem, quòd* Filia, ex jure & persona sui Patris, *qui cum cæteris suis Fratribus Pactum, de quo hîc Qr. condidit,* tanquam Hæres illius, *hujus Pacti nullitatem opponat justissimè. num.* 204.

Resp. ad IV. dubitandi Rationem, *quòd* Cæsarea Confirmatio *ad talis Pacti validitatem non requiratur. num.* 205. *& seqq.*

Resp. brevissimè ad V. VI. & VII. Rat. dubitandi. *num.* 208.

Resp. ad ultimam dubitandi Rationem, *quòd* Pacti Q. Nullitas, *& hoc, quòd* Fratres *illius Conditores paternorum* Bonorum in illo factam Divisionem *hactenùs* haud impugnârint, *non sint incompatibilia. num.* 209.

Licet Res *ex* contractu dominii translativo, in scriptis celebrato, tradita *fuerit*; *tamen* Titulus *ex tali contractu resultans* nondùm perfectus *est, & debinc nec* Dominium *in accipientem transisse dici potest. num.* 210.

Dicti Pacti conditores etiam Divisionem *in illo factam, ob totius Pacti nullitatem, si vel unus hoc urgeat, benè* tollere *possunt. num.* 211.

Venditio *quidem, per* subsecutam Traditionem, perfecta *redditur, licet Partes convenerint, quòd* Instrumentum desuper confici *debeat.* Limitatur *tamen hoc, si Contractus* plura *habeat* pacta & capitula, *& in curiis* Potentum & Baronum, *&c. num.* 212. *& seq.*

Tametsi Fratres, *paternorum bonorum* divisionem *in Pacto ineuntes, insimulq; perpetuum, idemq; reciprocum* Fideicommissum *istis Bonis imponentes,* ipsi Divisioni in se spectatæ acquiescere velint; *ex hoc tamen* talis Pacti, *in* Fideicommissi *ordinatione commissa* Nullitas haudquaquàm corrigitur, *nec* Jus *exindè unicuiq; Fratrum, ejusq; Hæredibus* quæsitum adimitur. *num.* 214.

Evolutio Secundæ *hîc propositæ* Quæstionis. *num.* 215.

Si Fideicommissum, *de quo hîc Qr.* validè conditum *esset, tunc ab ejus conditoribus pronatæ* Filiæ omnes *perpetuò, etiam* non factâ *Successionis* Renunciatione, exclusæ *mansissent. num.* 216.

Filia, *nec per* Familiæ Statutum, *aut* Pactum, *nec per* propriam Renunciationem exclusa, *à Jure Communi, ad* æqualem cum Fratribus successionem *vocatur. num.* 217.

Ad Consuetudinis, *quòd Filiæ nobiles* pro ipso jure renunciatis *haberi debeant,* probationem *non sufficit, doceri, quòd* plures ejusdem Familiæ Filiæ ultrò & sponte renunciaverint. *num.* 218.

Actus merè voluntarii, *& à libero cujusvis arbitrio pendentes, ad* introductionem Consuetudinis *haud sufficiunt. num.* 219.

Renunciationes *illustrium Filiarum, regulariter,* non præcisæ sunt necessitatis; *sed à libero illarum arbitrio pendent. num.* 221.

Idq; tùm ratione ipsius Objecti, *an soli Paternæ, vel an etiam Maternæ, itemq; Fraternis Successionibus? tùm etiam* Subjecti, *in quorum gratiam & utilitatem, an omnium Agnatorum, an verò tantùm suorum Fratrum, & an omnium, vel quorundam, vel unius tantùm? tùm & maximè ratione futuri* Casûs, *in Quem sibi Regressum ad renunciatas Successiones salvum & reservatum velint? num.* 221.

Tale Statutum, *vel* Consuetudo, *quòd* Filiæ illustres pro ipso jure renunciatis haberi debeant, *demonstrari non potest. num.* 222.

Adferuntur gravissima testimonia, *de hoc,* Christophori Besoldi, Kelsenbenzii, Meichsneri, *pluriumq; Aliorum. num.* 223. *& seqq.*

Tale

Tale Statutum, *vel* Consuetudo *benè* condi, *vel* introduci posse. *Probatur* exemplo Comitum de Bitsel, & Dominorum de Rapolstein. *n.* 226.

Adducitur consimilis Austriæ Consuetudo. *num.* 227.

Pro non-existentia talis Statuti, *vel Consuetudinis universalis allegatur novissimum* Imperialis Aulici Judicii Præjudicium. *num.* 229.

Ad probationem hujusmodi Consuetudinis quæ requirantur? *n.* 230.

Talem Consuetudinem in Franconia & circumjacentibus Locis *vigere, autor est Everhardus. num.* 231.

Rationibus Everhardi respondetur *ex Besoldi Thesauro practico. num.* 233. *& seqq.*

Frequens Renunciationum Usus *prætensam hujusmodi* Consuetudinem generalem *magis* destruit, *quàm stabilit. num.* 238.

Ad contrariæ Veritatis probationem collaudatur Ordinatio Dicasterialis Würtembergica. *num.* 239.

Ab Everhardo assertam Franconiæ Consuetudinem *graviter* reprobat Mynsingerus. *num.* 240.

Adductis quamplurimis notoriis Casibus, *quibus* Filiæ *nobiles*, *una cum suis Fratribus*, ad æqualem successionem *fuére admissæ. num.* 244.

Applicantur *hæc omnia* Casui proposito. *num.* 245.

Talis Renunciatio est libera Filiæ, in Fratrum, vel Agnatorum beneficium facta, renunciatio. *num.* 246.

Filiæ consensu deficiente *nulla renunciatio validè fieri potest. num.* 247.

Resolutio Tertiæ Quæstionis. *num.* 248.

Filia, ex æquo, cum Fratre *succedens*, *ex* omnibus Patris allodialibus *rectè petit* Semissem, & Dotem *ab illo acceptam Fratri* confert. *num.* 250.

Quanta Dos Filiæ, *in casu proposito, ex paterna substantia*, si Pactum Fideicommissi inductivum pro valido habendum foret, *exolvi debeat? n.* 252. *& seqq.*

De Suevicæ Nobilitatis Statuto, *Fœminarum, quoad Stemma Masculinum duraverit, totaliter exclusivo*, Anno 1653. concepto, *quid quoad* illarum Dotationem *supremum Imperiale Aulicum Tribunal senserit? num.* 255.

Quarta Quæstio de Nominibus, Vino, Frugibus, Pecudibus, aliisque similibus Allodialibus, quousque Filia in illis succedat? *num.* 257. *& seqq.*

Utrum Filiæ ad hoc, ut in specie etiam Maternæ Successioni *renuncient*, invitæ compelli *queant? num.* 262.

Hoc etiam ab illis, qui Hodiè Filias illustres & nobiles ad renunciandum obstrictas adstruunt, tùm demùm asseritur, si Mater *talis Filiæ* etiam suæ Successionis renunciationem ei, per Testamentum, vel aliter, injunxerit. *num.* 262. *& seqq.*

Utrum Filia, ad Maternam Successionem admissa, *acceptam* Dotem, *pro* dimidia, *vel* totam, *vel* nihil, *hoc nomine*, *in hanc hæreditatem* conferre *teneatur? num.* 265.

An Pater *etiam* Filiam locupletem dotare *teneatur? num.* 267.

Affirmativam *magno numero DDres propugnant*, *sic*, *ut illam* communem *appellet Carpzovius. num.* 268. *& seq.*

Negativam *plures alii longè rectiùs propugnant*, *ex* Rationibus *adductis. num.* 271. *& seq.*

Si Pater nominatim de bonis maternis *congruam Dotem suæ Filiæ constituat*, *ipse* nihil de suo *ei dare tenetur. num.* 273.

Quando Pater suæ Filiæ, Materna, vel alia bona habenti, *generaliter & simpliciter* Dotem constituit, *tunc illam* de suis, *& non de Filiæ propriis bonis constituere intelligitur. num.* 274.

Hanc

Hanc præsumptionem nonnulli DDres pro præsumptione juris & de jure *habendam contendunt. num.* 274.

Si Pater expresse de paternis & maternis bonis *Dotem constituat, tunc* Copulativa disjunctivè *accipitur, ac si* Dos principaliter de solis paternis, *& demùm* in subsidium, *si hæc non sufficiant*, ex Filiæ Maternis *constituta fuisset. num.* 278.

Laudatur de hoc Judicatum Camerale. *num.* 279.

Applicantur *hæc jura* Casui proposito. *num.* 280.

Sistitur brevis resolutio Quintæ Quæstionis. *num.* 281.

Et Sextæ, *num.* 283. *cum seqq.*

Adspergunntur nonnulla de Dotis reali, & quasi reali Collatione. *n.* 285.

Quæstio Septima, *& Octava. num.* 289. *& seqq.*

In Casu proposito dimidia Pars Maternæ Dotis *debetur* Filiæ. *num.* 291.

Demonstratur hæc decisio ex Pactis dotalibus *Dominæ Matris. num.* 292.

In Pactis dotalibus, *in modum* Contractûs, *vel* supremæ Voluntatis *ordinatis*, nostris Moribus, *etiam* Hæreditas *deferri potest. num.* 294.

Sive de ipsorummet paciscentium Conjugum successione *caveatur, quomodò scilicet* Ipsi sibi invicem succedere *debeant. num.* 295.

Sive de paciscentis Patris *aut* Matris Successione *provisio fiat. n.* 297.

Hujusmodi Pacta, *licet* Jure Romano *sint* reprobata; *tamen* Hodiè; *etiam* irrevocabiliter, *valent. num.* 298. *& seq.*

Actum aliquem gerentes, personam illius, cujus Bona administrant; concernentem, *id, quod promittunt, expendunt vel solvunt*, ex illius patrimonio *omnia facere tensentur. num.* 301.

Hæc Regula in Patre, legitimo Maternorum administratore, Filiæ Dotem promittente, *nullum locum sortitur. num.* 302.

Etiam in Patre, adventitia *sui Filii administrante, si* pro illo quid solvat, *non donandi; sed* credendi & repetendi animus *præsumitur. num.* 303.

Verùm aliud in Dotis promissione, *singulari* favore Dotium, *obtinet. num.* 304.

Licet Pater, Dotem Filiæ simpliciter *constituens*, ex postfacto protestetur, *quòd eandem* de Filiæ Maternis *constituerit*, & hanc protestationem ejus Gener agnoscat; *nihilominùs dispositio* Legis ult. Cod. de dot. promiss. *locum sortitur. num.* 305.

Exhibetur resolutio Nonæ Quæstionis. *num.* 306.

Prædium *à Patre, ad dotandum obstricto*, simpliciter traditum, *potiùs* ex Dotis, *quàm* donationis simplicis causâ, *traditum præsumitur. num.* 309.

Simplex traditio, *etiam* à Patre *Filio facta, potiùs* solius custodiæ causa, *quàm animo* donandi, *intelligitur facta. num.* 310.

Pater *ad Filiam* dotandam *obstrictus, etiam Filiæ quid* legans, *hoc ipsum legatum* animo compensandi *reliquisse præsumitur. num.* 311.

Sequitur ultima Quæstio *de* Usuris dotalibus. *num.* 312. *& seqq.*

Ratione paternæ, *itemq;* maternæ Hæreditatis, *quoadusque Pater vixit, nulla Usuræ prætendi possunt. num.* 313. *& seq.*

Virum Filiæ, pro Dote *sibi præstandæ*, Usuras *demùm ex eo tempore, ex quo aliqua* Dotis promissio *ei facta, vel planè demùm, ex quo* Terminus promissæ Dotis numerationi præstitutus elapsus *est, an verò confestim* ex tempore matrimonii à Filia contracti, *prætendere valeat? plenissimè exequitur* Johannes Petrus Fontanella, *in loco relato. num.* 319.

Diversum *quoad hæc sentire videtur* Martinus Colerus. *num.* 320.

Quando Dos non est liquida, *neque certum*, quid & quantum, *loco Dotis, debeatur?* interesse non priùs, quàm demùm à tempore Liquidationis, *prætendi valere, decidit supremus Cathaloniæ Senatus. num.* 321.

FACTI SPECIES.

Hat weyland Herr Willibald Freyherr von Greiffenstein / dessen Güther theils unter der Schwäbischen / meistentheils aber unter der Ober-Rheinischen Ritterschafft gelegen / Anno 1688. mit seinen Herrn Brüdern / eine Brüderliche vertheilung schrifftlich auffgerichtet; nach innhalt der Beylag sub Num. 1. warinnen Sie zugleich ratione futuræ Successionis, deren künfftigen Acquisitorum, und Außsteurung der Töchtere / gewisse Pacta
2 miteinfliessen lassen. Erstermeldter Herr Willibald von Greiffenstein hat zwey Weiber gehabt; mit deren Ersten / so eine gebohrne von Osterburg gewesen / Er einen Sohn und eine Tochter / so noch beyde am leben; mit der letzten aber keine kinder er-
3 zeuget hat. Im Jahr 1699. verheurathet sich die Tochter / mit Consens des Herrn Vatters / an einen von ihrem stand / namlich Eberhard von Kamphusen; zwischen welchen niemahlen einige Pacta dotalia auffgerichtet / noch auch einiger Verzieg
4 an dieselbe begehrt worden. Immittelst hat sie von ihrem Herrn Vatter nach der Hochzeit bekommen / was in der Beylaage
5 sub Num. 2. enthalten. Wabey zubemerckhen / daß alles in solcher Beylaag specificirte an Beschmuckh / Silber / und Mobilien / ein Theil von ihrem Mütterlichen Guth / nach innhalt der Beylaag sub Nu-
6 mero 3. gewesen. Im Jahr 1700. transferirt der Herr Vatter auf seinen Herrn Tochtermann ein vor N. N. ligendes Güthlein / welches Er vor 300. Reichsthaler erkaufft / in abschlag des Heurath-Guths; di-
7 ses Güthlein ist ein Chur-Maynzisches Mannlehen / und ist dessen übertragung in solcher qualität / von Sr. Chur-Fürstlichen Gnaden zu Maynz gnädigst placidirt wor-
8 den. Anno 1702. stirbt Herr Willibald von Greiffenstein ab intestato, hinterläst an ligenden Güthern / Activ-Schulden / Früchten / und andern Mobilien / ein zimmliches; inmassen die Beylaag sub Num. 4. in meh-
9 rerem ausweist: Und dieweil sich auch zerschiedene passiva gefunden / so seynd / zu derer nothwendigsten abtilgung / die vorhandey-gewesene Früchten / Silber und Mobilien
10 employirt worden. Nach dem tod weyland Herrn Willibald von Greiffenstein haben seine Herrn Brüdere der vormundschafft über desselben hinterlassenen minderjährigen Sohn sich unterzogen; die Administration aber der samptlichen Güther dem Herrn Schwiger-Sohn auffgetragen; welcher solche ad interim auff sich genommen.

Uber dise Facti Speciem nun wird nach- 11
stehender Quæstionum Decisio verlanget.

Quæstio I.

Ob die zwischen den vier Greiffensteinischen Herrn Brüdern / in dem sub Num. 1. befindlichen Theilungs-Recess, auffgerichtete Pacta, ratione Successionis, Acquisitorum, und Außsteurung der Töchtere / als Pacta Familiæ, zuagnosciren / und vor gültig zuachten? 12

Wabey zubetrachten / daß

1. Der älteste Herr Bruder / Erhard / 13
angeregten Recess nicht mitunterschriben / unerachtet auch Seiner in demselben gedacht wird / daß Er solchen mit auffrichten geholffen:

2. Daß das Original mit keines der 14
samptlichen Herrn Paciscenten Pettschafft corroborirt / und dahero mehr vor ein Concept, alß ein endlich geschlossenes Pactum zuhalten / bevorab da es auch nur als ein Concept in simplo verfasset und auffgesetzt worden:

3. Daß der jüngste Herr Bruder / bey 15
verheurathung zweyer Töchtere / besagte Pacta nicht in obacht genommen; sondern einer Jeden Tochter / da Er doch deren Sechse im leben hat / 4000. fl. pro dote gegeben;

4. Ist des Herrn Wilibalds hinterlas- 16
sene Tochter / Anno 1688. da namlich dise Pacta errichtet worden / schon im leben gewesen / und hat mithin ein jus jam illo tempore quæsitum gehabt;

5. Seynd dise Pacta weder von Ihro 17
Käyserl. Majestät noch von Einem der höchsten Reichs-Gerichte confirmirt worden.

6. Haben die Herrn Brüdere auch über 18
ihrer Weiber haabe und Güther zugleich mitdisponirt / da doch dieselbe damahlen noch samptlich im leben gewesen / und darein weder consentirt / noch Selbst mitdisponirt.

So dann ist / vor das Sibende / ein solch 19
geringes Heurath-Guth / als damahlen paciscirt worden / vorhero niemahlen bey ihrer Familie üblich gewesen; allermassen die in his Pactis bemeldte Tochter / Clara Anastasia, nur ein einiges Jahr zuvor / von eben disen vier pacisirten Herrn Brüdern 8726. Gulden bekommen hat.

Quæ-

Quæstio II.

20 Ob die Frau von Kamphusen berechtiget sey die von ihrem Hn. Vatter hinterlassene ligende Güther/ so viel nemlich das Allodium oder Aigenthumb betrifft/ mitanzusprechen/ oder ob Sie pro renunciata zuhalten/ und also an denen ligenden Güthern nichts prætendiren könne?

Quæstio III.

21 Ob Sie Frau von Kamphusen gehalten sey nach angeregten Pactis sich mit einer geringen Dote abspeisen zulassen/ oder ob Sie eine grössere Dotem, ratione Legitimæ, prætendiren könne? angesehen nur ein Sohn und eine Tochter vorhanden / und ihr Herr Vatter niemahlen eine Quittung / wegen bezahlten Heurath-Guths / prætendirt / oder bekommen / auch die 1500. Gulden und das Güthlein nur in abschlag angenommen / und noch niemahlen etwas gewisses constituirt worden?

Quæstio IV.

22 Ob Sie Frau Tochter mit recht die halbscheid von denen hinterlassenen Mobilien / Früchten / Activ-Schulden / Wein / Vieh / und dergleichen Allodialien prætendiren könne oder nicht?

Quæstio V.

23 Ob Dieselbe nicht berechtiget / dasjenige / so ihr Herr Vatter von einer seiner Baasen per Testamentum geerbt / und in summa alle allodialia anzusprechen?

Quæstio VI.

24 Ob Sie Frau von Kamphusen nicht fug und recht habe eine bey denen von Adel gewöhnliche Außsteur an Mobilien / Geschmuckh / und Haußrath zuprætendiren / weil Sie an dergleichen sachen nicht das allergeringste Stückh bekommen?

Quæstio VII.

Ob man nicht schuldig sey / Ihr der Frauen von Kamphusen das jenige / so Ihr an Mütterlichem Geschmuckh/Silber und Mobilien fehlt/ wider zuersetzen? 25

Quæstio VIII.

Ob und wie viel die Frau Tochter von dem eingebrachten mütterlichen Heurath-Guth zuprætendiren? 26

Quæstio IX.

Ob Sie Frau Tochter schuldig sey / das jenige Güthlein / so ihr Herr Vatter auff ihren Eheherrn transferirt / in abschlag Dotis anzunehmen / angesehen es ein Mannlehen ist / und Sie also leichtlich gefährdet werden könte; oder ob solches vor ein Geschenckh zuhalten? In betrachtung / daß solches niemahls angeschlagen worden; sondern schlechter dinge / und ohne benennung der ursach/ an den Herrn von Kamphusen dahin gegeben worden? 27 28

Quæstio X.

Ob die Frau Tochter / mit Recht/ von dem Ihr noch schuldigen Heurath-Guth / auch Vätterlichen und Mütterlichen Erbschafft / die Pensiones, von zeit ihrer verheurathung / und des Herrn Vatters Tod / zufordern habe? 29

I. N. D. N. J. C.

Als nun über præmittirte unterschiedliche Quæstiones wir subsignirte / zur Juristen Facultät / bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen / verordnete Decanus und andere Doctores, unsere rechtliche gedancken / mit nothdürfftiger anführung der fürnehmsten Rationum, zueröffnen gebührend ersuchet worden / haben wir / zubeobachtung unserer schwehren amptspflichten/ alles fleissig und cufferig zuerwägen nicht ermanglet / und nachstehender Rechtsschlüsse/ wie bey jeder Quæstion absonderlich angemerckht 30

merckht/miteinander uns vereinbaret. So viel nun allerförderiſt concernirt diſe

Erſte / als die Haupt-Quæſtion:

31 **Ob die zwiſchen den vier Greiffenſteiniſchen Herrn Gebrüdern/ in dem** ſub Num. 1. **befindlichen Theilungs-**Receſs, **aufgerichtete** Pacta, ratione Succeſſionis, Acquiſitorum, **und Außſteurung der Töchtere / als** Pacta Familiæ, **zu**agnoſciren/ **und vor gültig zuachten?**

32 ſo hat es zwar wohl erſten aublickhs das anſehen / alß ob ſelbige ſchlechter dinge mit Ja zubeantworten / indeme das alles / was die ſamptliche Herrn Brüdere / ratione ſo wohl des Herrn Vatters Beerbung / als auch deſſen/ von Ihnen / auff allen ihren Güthern angeordneten perpetui Fideicommiſſi Familiæ, Außſchlieſſung der Töchtere / als lange ein maſculus Agnatus vorhanden / und hingegen ihrer Etands-gemäſſer Dotation / und was Sie noch weiters unter ſich abgehandlet / in einen vollſtändigen / und von allen vier Brüdern abſolutè & ſimpliciter angenommenen Schluß / auch / ad tanto meliorem horum probationem, zu papier gebracht worden.

33 Quod verò hujuſmodi Pacta Familiæ pro firmis & validis haberi oporteat, licet nullum Inſtrumentum ſuper illis confectum, vel confectum quidem ſit; verùm minùs ſolenniter; modò illa aliundè probari valeant, vix
34 videtur dubitandum: Tùm ex eo, quòd nec ad Majoratûs, vel Primogenii inſtitutionem Scriptura præcisè neceſſaria cenſeatur;

Ludov. Molina, de *Hiſpan. primogen. lib. 2. cap. 8. num. 1. & ſeqq. ibique*, poſt plures, Ludovicus Didacus de Lima, in *addition.*

35 Tùm ex eo, quòd in genere nec in ullo negotio Scripturam præcisè ad illius ſubſtantiam requiri credendum ſit, niſi ubi id in Jure nuncupatim expreſſum eſt:

L. 17. ubi vulgò DDr. *Cod. de fide inſtrum. L. 20. Cod. de pact.* Surdus, *Deciſ. 277. num. 1.* Tabor. in *axiomatib. Barboſæ, vocab. Scriptura. axiom. 4.* Riccius, *collectan. Deciſ. 240.* Decianus, *vol. 3. Reſp. 64. num. 2.* Klock. *Relat. Cameral. 4. num. 173.* Schrader, de *feud. part. 10. S. 12. num. 25.*

36 Et dehinc, quandocunque Scriptura publica, Sigillatio, vel aliæ Solennitates, in Pactis adhibitæ reperiuntur, ipſæ LL. præſumant, Scripturam & Sigilla ſaltem facilioris probationis, & majoris negotii ſecuritatis cauſa; non ſubſtantiæ intuitu, quaſi, ſalvâ eâdem, non poſſent abeſſe, adhibita eſſe;

L. 4. ubi Brunnemann. *ff. de fide inſtrum.* Klock. *vol. 2. conſil. 16. num. 117.* & in *Votis Cameral. Relat. 4. num. 170.* Chriſtinæus, *vol. 3. Deciſ. 29. num. 15.* Carpzov. *J. F. part. 2. C. 33. D. 12. num. 12.*

Et in dubio ipſæ Partes actum ſolo conſenſu, ſine ſcripturæ ſolennitate, perfice- 37
te voluiſſe intelligi debeant.

Klock. *Relat. Camer. 27. num. 32.* Heeſer. de *acquæſtu conjugali, parte 2. Loco 11. num. 110. & ſqq.*

Und wiewohlen / für das ander/ in ſub- 38
ſtrato, der urſachen / de contrariâ Dominorum Paciſcentium voluntate Rechtsgenüglicher beweißthumb ſich hervorzuthun ſcheinet/ weil Sie alles das jenige/ was Sie miteinander abgehandlet / in einen Libell zuverfaſſen beſorgt geweſen/

juxta iſt: Pactorum verba initialia: Zu- 39
wiſſen ſey mit diſem gegenwärtigen Libell:

So kan doch aus diſem ſolitariè und alein nicht beſtändig geſchloſſen werden / daß die vier Herrn Gebrüdere diſes Pactum Familiæ præcisè in ſcriptis, das iſt / allſo und dergeſtalten miteinander zuerrichten intentionirt geweſen / daß daſſelbe anderſt nicht/ als wann es plenariè in mundum gebracht/ und von allen Herrn Brüdern mit ihren aigenhändigen Subſcriptionibus, und Adelichen Signeten becräfftiget ſeyn würde / beſtehen und gelten ſolle.

Ad hoc verò, ut Scriptura, & vel publi- 40
co Notarii, vel ipſorum Paciſcentium propria manu & Sigillis roborata Scriptura, ad validitatem Contractûs vel Pacti, præcisè neceſſaria exiſtimetur, neque valida Obligatio priùs conſtituatur, quàm Scriptura ſuas completiones acceperit, liquidò declarata ipſorum Paciſcentium Voluntas requiritur:

ex Gloſſa, Bartolo, Salicero, & aliis, B. Collega noſter, Dn. Frommannus, in *peculiari Diſſert. de Conventione in ſcriptis, §. 6.* Maſcardus, *tract. de probation. concluſ. 435. num. 8.*

Et pateſcit id ex ipſa *L. 17.* in verbis: 41
Placuit: Convénit &c. *Cod. de fide inſtrumentor.*

Ad quam ideò rectiſſimè, præter alios, 42
Brunnemannus: Non, inquit, ſufficit, quòd conventum ſit de Inſtrumento conficiendo; ſed requiritur, ut hoc expreſſum (Vide tamen quæ pleniùs de his diſſerit laudatus modò Dn. Frommannus,

d. Diſſ. §. 8. ibique laudati.)

adjiciatur pactum, quòd Contractus non priùs perfectus eſſe debeat, niſi poſtquàm inſtrumentum plenè fuerit confectum. Quod & approbat Dn. Stryke,

de *cautel. contract. S. 2. cap. 8. §. 1.* & Antonius Mornacius, ad *d. L. 17.* Anton. Faber,

ber, ad tit. Cod. de testib. Def. 23. num. 3. Carpzov. p. 2. C. 23. D. 12. in fin.

43 Drittens ist es an deme / daß zwar bey diſem Pacto familiari fürnemlich des älteſten Herrn Bruders / Herrn Erharden von Greiffenſtein / aigenhändige Subſcriptio und Subſignatio offenbarlich ermanglet; wannenhero unverneinlich zufolgen ſcheint / daß daſſelbe vor ein Rechtskräfftig und bündiges Pactum Familiæ nicht gehalten werden
44 könne; in reiffem betracht / daß das Hauptſtückh in demſelben / nemlich das unter allen paciſcirenden Herrn Brüdern angeordnete reciprocum & perpetuum Familiæ Fideicommiſſum unmöglich vor gültig angenommen werden kan / wann nicht aller und jeder Herrn Gebrüdere Bona diſem oneri
45 und vinculo unterworffen ſeyn ſolten. Es hat aber hinwider kein geringes anſehen / als ob des Herrn von Kamphuſen Frau Gemahlin mit diſer Einrede und Exception / fürnemlich deswegen / nicht zuhören ſeyn möchte / weilen diſe Exceptio ex jure Tertii hergeholt zuſeyn ſcheinet:

46 Quod in caſu ſimillimo juſtiſſimè conſiderat Erneſtus Cothmannus, *vol. 4. conſil. 37. num. 33.* in verbis: *Deindè hæc objectio eſt de jure Tertii, neque Sempronii heredibus prodeſt, cùm ipſe Sempronius* (In propoſito reliqui tres Domini Fratres) *ſubſcripſerit, ideoque ex jure tertii opem heredes illius vitiosè petant.*

47 Quòd enim jus Tertii; nec per modum actionis, nec exceptionis, in judicium à quoquam deduci poſſit, juris eſt tralatitii.

per *L. 4. §. 7. ſi ſervit. vindic.* Pruckmann. *vol. 1. conſil. 32. num. 89.* Weſembec. *conſil. 193. num. 53.*

48 Cùm proprio quilibet jure niti, & ex eo ſuas petitiones vel defenſiones formare debeat:

L. 1. Si pars hæredit. petet.

49 Et jus tertii allegare nihil aliud ſit, quàm ſe plumis alienis, cùm propriis ſit nudus, contegere velle.

Ulric. Zaſius, ad *L. Qui cùm. num. 9. & 10. ff. de except. rei judic.* Weſembec. *conſil. 340. num. 65. & ſqq.* Fritſch. de *jure tertii, concluſ. 37.*

50 Viertens iſt zwar nicht ohne / daß viel tapfere Rechtslehrere ad hujusmodi Pactorum validitatem, und / als einige reden / ad illorum eſſentiam; unter andern / erfordern / daß dieſelbe von der Röm. Kayſerl. Maj. oder / in Dero nahmen / von Einem der höchſten Reichs-Gerichte / ſpecialiter confirmirt und beſtäthiget ſeyn ſollen: Allermaſſen diſer meinung mit mehrerem beypflichtet Nicolaus Betſius;

de *pactis familiar. illuſtr. cap. 4. pag. nobis. 63.* & *cap. 10. pag. 693.* Mynſinger. *dec. cad. 1. Reſp. 10. num. 86.* Nicolaus Everhardus Junior, *vol. 2. conſil. 13. num. 2.* Feſchius, in *Diſp. Baſileenſib. vol. 2. Diſp. de fœderib. th. 24. lit. D.*

Æquè ſcilicet ac etiam in aliis Pactis perſonarum illuſtrium de reciprocâ inter illas Succeſſione, quæ vulgò vocantur Confraternitates, haud pauci Interppr. Imperatoriam autoritatem atque confirmationem pro forma deſiderant; quos inter eſt Dauthius, Everhardus, Choppinus, Teſſaurus, Gailius, Richardus, Zaſius, Reinkingkius; Heigius, Ritter, Schönborn, Betſius, Beſoldus, Otto, Muſculus, Glittich, Wurmſer, Roſenthal, Clapmarius, in locis, quos exhibet Philippus Knipſchildius,

de *fideicomm. famil. nobil. cap. 6. num. 246.* Johannes Limnæus, *J. P. lib. 4. cap. 8. n. 124. & 154.* Carpzov. de *confraternit. §. 33. 43. & 47.* Idem, *Diſp. feudali 7. Q. 2.* Myler ab Ehrenbach, de *Statib. Imper. part. 1. cap. 25. §. 15.* pluresque alii ab illis laudati.

Es iſt aber nicht allein bey unſerem Collegio die widrige meinung / quòd nimirum ejusmodi Pacta Familiæ, quibus Fideicommiſſum vel univerſale in tota Subſtantia, vel particulare in certa ſolummodò Dynaſtia, vel Caſtro, aut Pago inducitur, (Præterquàm quatenùs de ipſius Imperii intereſſe & Feudis quæſtio eſt.

Jungar. Reuſnerus, *vol. 1. conſil. n. 11. 59.* Græveus, *lib. 2. concl. 127. per integr.* Stryk. de *ſucceſſion. ab inteſt. Diſſ. 8. cap. 7. th. 18.*)

citra Superioris confirmationem, pro firmis & validis haberi debeant, jederzeiten approbiret / und von uns nach derſelben mehrfältig geſprochen worden; allermaſſen gleichbalden mit einem Præjudicio belegt werden ſolle; ſondern daß auch dieſelbe unter denen Rechtslehrern Uſuque forenſi receptior ſey / das erhellet ex traditis Chriſtophori Beſoldi,

Diſſert. nomico-polit. 13. th. 6. Muſculi, de *confraternit. th. 41.* Dn. Strykii, *d. l. th. 19.* Klockii, *tom. 3. conſil. 150. num. 6.* Knipſchildii, *d. l. num. 45. & ſeqq.* Vulteji, in *Conſſ. Marpurg. vol. 4. conſil. 54. num. 16. 23. & ſeqq.* poſt Roſenthal. Daſſelium, Colerum, Menochium, Zaſium, Brunnemanni; *conſil. 1. num. 119.* Gailii, *lib. 2. Obſ. 127.* ibique Græwei, *conſiderat. 1. num. 2.* poſt plures; Merckelbachii apud Klockium, *tom. 2. conſil. 17. num. 5. & ſeqq.* Rümelini, ad *A. B. Diſſ. 6. corollar. 3.* Addantur, quæ noviter hanc in rem diſſerit Guilielmus Itterus; de *feudis Imper. cap. 17. §. 10.*

Diſes wird wohl von niemanden contradicirt werden / quòd ejusmodi Pacta ex Imperiali confirmatione firmiora reddatur:

quod intendit Knipſchildius, *vir. loc. num. 244.*

55 Aber daß sie auch ohne dieselbe bestehen/ das erhaittert auch der nicht undeütliche buchstab des glorwürdigst regierenden Kayſers Leopoldi Wahl-Capitulation,

in *ejusdem* §. 39.

56 dùm diſertè ibi dicitur, quòd Imperator liberam Imperii Nobilitatem exhibitione novorum Familiæ Pactorum, de bonis non-Feudalibus initorum, gravare nolit;

in verbis: Mit dem Lehenthumb kein *dependenz* habende.

57 Quod jam anteà quoque caverat Cæſarea Capitulatio Ferdinandi IV. §. 40. notante Domino Rhetio,

ad *l. Feud. 8. §. 4. num. 25. pag. 353.* & Dn Strykio, *cit. loc.*

58 Ex quo ità in puncto Bb. Dnni Anteceſſores ſuper Pacto Familiæ Leonrodtanæ, 2. Maji, Anno 1662: Obwohl/nach ettlicher Rechtsſchrere meinung/gezweifelt wird/ ob die Leonrodtiſche Gebrüdere macht gehabt/ dergleichen Pacta Familiæ ſucceſſoria aufzurichten/ allſo und dergeſtalten/ daß dieſelbige auch ante Imperatoriam Confirmationem gültt- und cräfftig ſeyn ſolten; ſo iſt doch in vorhergehendem in mehrerem angezeiget worden/ daß viel vornehme Rechtsſchrere dahin ſchlieſſen/ und zugleich de Praxi & Conſuetudine teſtiren/ daß die Familiæ, quæ jurisdictionem & jus territoriale habent, ſolche Pacta ſucceſſoria wohl machen können/ etiam ſine Cæſarea confirmatione; prout idem in terminis docet Petrus Weſembecius, *conſil. 20. num. 7.* Horat. Carpanus, ad *Stat. Mediolan. vol. 1. cap. 278. num. 15.* Guido Papæ, *conſil. 131. num. 7.* aliique citati à Tiraquello, *de jure primigenior. Q. 16. num. 4.* & Anton. Gabrielio, *comm. concl. lib. 6. tit. de conſuetudine. concluſ. 5. num. 13 & ult.* Fichardo, *lib. 1. conſil. 2.* Schurffio, *centur. 1. conſil. 17. n. 17.* Mynſingero, *decad. 1. Reſp. 10. num. 39.*

59 Neque id, quod DDres de Pactis confraternitatum tradunt, quòd nimirum in illis Bona transferantur de Familia in Familiam; ut proindè, quando illa à Statibus Imperii, vel ab aliis Feuda ab Imperatore recognoſcentibus ineuntur, ob ejusmodi Feudorum alienationem atque translationem, ipſius Cæſaris confirmatio & autoritas non poſſit non neceſſaria cenſeri.

Rümelin. ad *Aur. Bull. d. Diſſert. 6. Corollar.* Reink. de *regim. ſecul. & eccleſ. lib. 1. claſſ. 4. cap. 18. num. 53.*

60 Quomodo etiam Gailius Cæſareæ confirmationis neceſſitatem ad Feuda Imperii in alias Familias transferenda teſtringit.

d. lib. 2. Obſ. 127. ibique Græveus, *concluſ. 127. num. 3. & ſeq.*

61 Für das Fünffte mag auch diſes/ daß Anno 1688. da das quæſtionirende Pactum Familiæ zwiſchen denen Herrn Brüdern errichtet worden/ des wohlſeel. Herrn Wilibaldi von Greiffenſtein hinterlaſſene Frau Tochter/ die Frau von Kamphuſen/ ſchon gebohren geweſen/ und mithin ſchon damahlen ein Jus quæſitum gehabt/ Ihr der Frauen von Kamphuſen nicht verſtändig ſeyn; in reiffem betracht/ daß/ wann 62
mit diſen wortten/ daß Sie beraits damahls ein Jus de præſenti quæſitum gehabt/ auf die vätterliche Bona abgezweckhet ſeyn ſolte/ ſol hes/ da der Herr Vatter/ Wilibaldus von Greiffenſtein noch im leben geweſen/ per indubiam Juris noſtri notorietatem, mit keinem beſtand geſagt werden könte:

Quamvis enim de Liberis LL. ità pronun- 63
tient, quòd ipſi, etiam vivis adhuc Parentibus ſuis, paternorum bonorum Domini exiſtimentur:

L. ult. ff. de bon. damnator. L. 11. de liber. & poſthum. Authent. In ſucceſſione. Cod. de ſuis & legitim. Nov. 118. cap. 1. Facult. Jurid. Jenenſ. apud *Richterum, part. 4. conſil. 15. num. 19.* Carpzov. *J. F. part. 2. C. 39. D. 21. num. 8.* & *part. 3. C. 15. Def. 38.* Johann-Petrus Actolinius, *Reſol. Jur. 107. num. 55.*

Et dehinc Brunnemannus, Liberos in 64
bonis vivorum Parentum, Jure Naturæ, Gentium, & Civili, quæſitum jus habere, pronunciet:

ad *d. L. 11. num. 5. de liber. & poſthum.*

idemque Jus etiam ad plurimos Juris ef- 65
fectus proficere plenâ manu ex DDbus demonſtret Collega noſter, D. Harpprecht,

vol. 6. conſil. 99. num. 28. & mult. ſeqq.

Tamen ipſemet Paulus in d. tx. diſertiſſi- 66
mè declarat, quòd Liberi in bonis ſuorum Parentum, adhuc viventium, etiamſi de Suo Hærede quæratur, non reale & verum; ſed fictum duntaxat dominium habeant, ſive intellectuale & interpretativum, vel, ut alii loqui amant, κατὰ προλῆψιν tantùm; ſive per anticipationem ſic dictum:

in verbis: Quaſi olim hi domini eſſent, qui etiam vivo Parre quodammodò domini exiſtimantur. Alexander Picenardus, ad *rubric. Inſtit. de exhered. liber. num. 50.* Franciſc. Hotomannus, *lib. 3. Obſ. 10.* Anton. Faber, *Conjectur. lib. 14. cap. 20. ſub fin.* Hilliger. in *Donell. enucl. lib. 7. cap. 2. lit. Q.* 67

Et quòd huic contraria nonnullorum ſententia, quòd Filius, vivô adhuc ſuô Patre, bonorum illius verus Dominus ſit, quorum ſola Adminiſtratio in d. tx. ei denegatur, quam proponit Vacon. *3. declar. 50. num. 5.* & à veritate theorica non abhorrere Vultejus pronuntiat,

ad §. 2. *Inſtit. de exhered. liber.*

à mente Pauli, in *d. L.* Jurisque veritate 68
admodùm aliena ſit, oſtendit Turamnus, *epiſt. Academ. 9.* Oswaldus Hilliger in *Donello enucl. d. tit. 7. cap. 2. lit. Q. & S.*

Auda-

Addatur omninò Theodorus Reinkingk. de *retractu consanguinit. Q. 2. num. 432.* Carpzovius, *J. F. parte 2. C. 12. Def. 36. n. 4.*

Exploratum enim est, quòd, quamdiu
69 Pater vivit, Liberi non magis ipsius Hæredes esse, ac proindè nec in ejus facultatibus jus quæsitum habere intelligi possint, quàm aliqua viventis Hæreditas datur.

L. 1. ubi Omnes. ff. de hered. vel act. vend.

70 Sechstens können wir dises / daß die vier miteinander paciscirte Herrn Gebrüdere auch von ihrer damahlen sampt und sonders annoch im leben gewesenen Frauen Ehegemahlinne aigenthümblichen Bonis disponirt / und auch selbige mit dem nexu eines ewigen Fideicommissi Familiæ, in gravissimum & maximum tùm ipsarummet Conjugum, tùm & omnium Filiarum præjudicium haben wollen verhäfften / aus dem innhalt dises Pacti so aigentlich nicht
71 ersehen. Wann aber gleichwohlen auch ihre dotalia und andere Bona sub hac Fideicommissi ordinatione mitbegriffen seyn solten;

72 *contra ea, quæ de Bonis Uxoris dotalibus*, etiam Fideicommissi Familiæ vinculo non devinciendis, in terminantissimis statuminat terminis Philippus Knipschildius, de *fideicommiss. familiar. nobil. cap. 3. n. 63.*

73 so vermöchte es doch / quoad propria ipsorum Paciscentium Bona, dises Pacti valôr und rechtlichen bestand / wann sonst nichts im weeg läge / nullô modô zuhindern oder zuhintertreiben / cùm certissimi juris sit, quòd utile per inutile non debeat vitiari:

per *L. 1. §. 4. ff. de verb. obligat. L. 26. §. 1. Cod. de usur. Cap. Utile: de R. Jur. in 6.*

74 Si enim Stipulatio, quâ unam rem ab altero stipulanti Duæ Res promittuntur, ob hujus alterius adjectionem, non vitiatur; sed, hâc ipsâ pro supervacuâ habitâ, res in stipulatione & promissione revera contenta nihilominùs debetur:

d. L. 1. §. 4. de V. obl. ubi vulgò Interppr. post Harpprechtum & Barbosam, Brunnemannus, *ibid. num. 9.*

75 Si dispositio pro parte possibilis, & pro parte impossibilis, per adjectionem impossibilium, non vitiatur; sed pro parte impossibili impleri debet:

Baldus, ad *L. 1. de condit. instit.* Cardinalis Parisius, *lib. 2. consil. 38. num. 34.*

76 Si Testamentum à Patre, inter liberos, jure privilegiario conditum, propter admixtionem personæ extraneæ, quæ videlicet non est ex numero liberorum, non vitiatur; sed voluntas talis Patris tantùm quoad illa, quæ tali personæ extraneæ relicta, pro nulla habetur:

tx. specificus in *L. 21. §. 1. Cod. de testam.* *L. ult. Cod. famil. ercisc.*

77 Imò si in Contractibus utile per inutile non vitiatur, etiam quando de eodem Capitulo quæritur, modò res sit dividua:

L. 34. §. 3. Cod. de donat. Petr. Peckius, ad *Regul. Jur. Canon. Reg. 37. num. 7.* Donellus, ad *L. 13. num. 20. Cod. de pact.* Anton. Pichardus, ad §. *Quodsi quis. num. 14. Inst. de inutil. stipulat.* ubi hoc vulgare & protritum esse ait. Anton. Heringius, de *fidejussor. cap. 24. n. 68.*

Si denique (ut tot alia ex omnibus Juris 78
partibus hîc obvia taceamus) etiam Libellus duo continens capita, aptum alterum, alterum ineptum, quoad aptum, per hoc alterum non vitiatur:

Abbas, ad *Capit. Examinata. x. de judic.* Mynsing. *cent. 4. Obs. 5.* Sichard. *consil. feudali 9. num. 95.* Græveus, *parte 1. concl. 61. consid. 1.* Ruland. de *commissar. parte 3. lib. 2. cap. 3. num. 28.* Addantur plures Casus, 79
quibus passim DDres istam Regulam accommodant, apud Gailium, *lib. 1. Obs. 88. in fin.* & *lib. 2. Obs. 4. num. 11. cum seqq.* nec non *Obs. 5. num. 9.* Mevium, *parte 2. Dec. 326. num. 3.* Molinæum, *tract. de divid. & individ. per tot.* Peckium, *d. l.*

Sanè nulla hîc quoque dubitatio admit- 80
tenda, vel subesse videtur, quin Pacta quæstionis, per istam inutilem de Bonis Uxoriis dispositionem, quoad reliqua in illis contenta Capitula, quæ LLbus conformiter sunt ordinata, (Nisi alia obstarent) vitientur haudquaquàm.

Für das Sibende mag auch die / pro 81
istorum Pactorum impugnatione, mitt allegirte Modicitas Dotium, und daß nur ein einiges Jahr zuvor dises Pacti Conditores ihrer einigen Fräulein Schwester / Claræ Anastasiæ, eine fast ultra Quadruplum reichere Dotem gegeben / eben wenig in weeg zulegen; wohlbetrachtet / quòd non facilè 82
Dosilla, quæ Patri videtur magna, aliis incongrua videri debeat;

arg. *L. Si furioso. in fin. ff. de curat. fur.* Philippus Decius, *consil. 26. num. 2.* Mascard. de *probat. conclus. 570. num 2.* Vultejus, in *conss. Marpurg. vol. 2. consil. 29. n. 46.* Knipschild. de *Nobilit. ejusq; jurib. & privill. lib. 3. cap. 12. num. 120.*

eo quòd Lex ipsa de Patre præsumat, 83
ipsum optimum pro liberis suscipere consilium.

L. Cùm Pater. §. Mando. in verbis: *Mando filiæ meæ, pro ipsius salute sollicitus. de leg. 2. L. 22. in fin ad L. Jul. de adult. L. 7. princ. Cod. de cur. fur.* Pacianus, *consil. 66. n. 28. & seqq.* Vultejus, *cit. loc. num. 48.*

Et tametsi haud pauci DDres existiment, 84
quòd ad hoc, ut juratæ Filiarum nobilium Renunciationes, itemque Statuta dotatarum Filiarum exclusiva subsistant, necesse sit, Dotem respondere Legitimæ, sive quoad quantitatem cum Legitima coincidere?

proue

prout, post Alexandr. Salicetum & alios, contendit Vultejus, *cit. consil. 29. num. 51.* ubi istam sententiam appellat communem, à quâ etiam judicando non debeat recedi. Franc. Monaldus, *vol. 2. consil. 33. in princ.* Gailius, *lib. 2. Obs. 147. num. 6. & 7.* Fran-
85 cisc. Beccius, *consil. 112. num. 8.* ubi addit, quòd, si Statutum disponat, quòd Filia excluſa arbitrio propinquorum dotari debeat, Propinqui dotem Legitimâ minorem constituere nequeant. Anton. Cucchus, in *tract. de Legitima, ad Auth. Novissima. Cod. de inoffic. testam.* ad verba: *Si quatuor sint aut pauciores. num. 11.* Aymo Cravetta, *parte 5. consil. 765.* Klock. *tom. 3. consil. 126. num. 15.* & *consil. 132. num. 75. & seqq.*

86 Tamen alii plerique hanc sententiam rejiciunt, & è contra Statuta, quæ, justam ob causam, & in specie ob nobilium Familiarum conservationem, Alimenta, vel Dotem, vel quid simile assignant, approbare non dubitant.

Hartm. Pistoris, *part. 4. Q. 6. num. 70.* Kellenbenz. de *renunciat. succes. Q. 2. n. ult.* post Beustium, Panormitanum, & alios, Besoldus, *parte 4. consil. 148. n. 25.* Springsfeld. de *apanag. cap. 5. num. 3.* ibi: *Vel ejus loco Alimenta.* Bachov. *ad Papon. lib. 16. tit. 4. Arr. 12.* Sichard. *ad Auth. Novissima. num. 6. Cod. de inoffic. testam.* Muſculus, de *succes. convention. class. 1. membro 2. concl. 5. lit. F. num. 207.* B. Dn. Lauterbach, de *singul. fratr. jure, parte 2. membro 1. §. 8. n. 13.* Mynsing. *decad. 1. Resp. 10 num. 44.* ubi tale Statutum sine controversia valere, & hanc ipsam sententiam communem esse adstruit. post plures, quos laudat, Mercurialis Merlinus, in *tract. de Legitima, lib. 3. tit. 1. Q. 1. num. 15. cum seqq.* præcipuè *n. 17. & 23.* Enenckel. de *privill. Parr. & libb. Privil. 14. parte 1. cap. 12. num. 11. & 12.* aliique quamplurimi, allegati ab Hunnio, *encyclop. Jur. parte 4. tit. 11. cap. 10. num. 5. cum seqq.* Dn. Strykius, de *succession. ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 26.*

87 Etiamsi Alimenta, Dos, vel aliud, per Statutum excluſis reservatum Quantitati Legitimæ non respondeat:

Merlinus, de *Legitima, lib. 3. tit. 1. Q. 13. num. 9. & sqq.* Hondedæus, *volum. 1. parte 1. consult. 10. n. 14. & seq.* Enenckel. *d. cap. 12. num. 6.* Addant. quæ habet Theodor. Reinkingk. ad *L. final. num. 156. & sq. Cod. de pact.* Dieteric. *in not. ad Aur. Bull. tit. 25. verb. Patrimonii facultates.* ibi: *Non secùs ac Dos, quæ debetur Filiabus ab hereditate excluſis, metam Legitimæ non sequitur; sed sufficit, si sit congrua pro dignitate personæ, & modo facultatum.* Ludovicus Molina, de *Hispan. primogen. lib. 2. cap. 15. num. 37. &*
88 *seqq.* ubi dicit, sufficere, Filiam Statuto excluſam esse dotatam competenter juxta Patriæ consuetudinem, etiamsi Dos sit minor Legitimâ. Muſculus, de *succes. convention. classe 1. membro 2. concl. 5. lit. f. num. 213. vers. Male. & seq.*

Cùm & ipsa Legitima, quoad sui quan- 89
titatem & determinationem, sit Juris Civilis;

Enenckel. *d. cap. 12. num. 9. vers. Aliquam igitur portionem.* Reinkingk. ad *d. L. ult. num. 159.* Merlin. *d. tract. lib. 5. tit. 1. Q. 6. num. 7.* Chiflet. *tract. de portione legit. cap. 16. in princip.* Ant. Cucchus, de *Legit. in præfat. num. 7.*

& dehinc procul dubio per Jus Civile, 90
vel Statuta locorum, aut familiarum mutari valeat: arg. *§. 11. I. de J. N. G. & C. L. 23. ff. de LL. L. 35. de R. Jur.* Gailius, *lib. 2. Observ. 122. num. 11.* ubi Cameram Imperii ità sæpiùs observasse tradit. Bernhard. Wurmser. *lib. 1. tit. 39. Obs. 10.* ubi dicit, hanc sententiam esse communem. Enenckel. *d. l.* Regner. Sixtin. in *conss. Marpurg. volum. 3. consil. 11. num. 30.* ubi itidem à DDbus ità communiter teneri scribit:

Modò ista mutatio non sit nimis enor- 91
mis, & potiùs peremptio, quàm tantùm imminutio.

Enenckelius, *d. l. num. 4.* Betz. de *pact. famil. illustr. cap. 8. pag. 454.*

Hinc que, quòd Filiabus, dotatis, vel 92
dotandis, propter Familiarum conservationem, per Statutum excluſis, Legitima non debeatur, operosè statuminat, resolutis advei santibus, laudatus Merlinus;

sæped. tract. lib. 3. tit. 1. Q. 2. num. 35. vs. Contraria autem. & seqq. Hondedæus, *dict. consult. 10. num. 16.* Clarus, *R. S. §. Testamentum. Q. 42. num. 6.* Peregrin. de *fideic. art. 36. num. 3.* & *artic. 38. num. 16.* Bertazzol. *consil. 8. num. 40.* Schrader. *lib. 1. cons. 19. num. 62.* Cornazzan. *Decis. Lucensi 54. num. 28. & seqq.*

Et quòd contraria Hermanni Vulteji & 93
quorundam aliorum sententia communiter rejecta, solidisque Juris fundamentis confutata sit, rectissimè scribit Theodor. Reinkingkius,

ad *d. L. ult. num. 156. & seqq. C. de pact.*

Tametsi enim Dos in locum Legitimæ 94
dicatur succedere; tamen hoc comparatè & tantùm respectivè fit, cùm utique Dos Filiæ non per divisionis; sed provisionis modum solvatur, ut proprium habeat patrimonium: propriè verò loquendo Dos non est Legitima; sed ex alio capite, quàm Legitima, debetur, & ab illa multis modis differt;

advertente B. Dn. Lauterbachio, de *singul. fratrum jure, parte 2. membro 1. §. 8.* & Dn. Strykio, de *succes. ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 26.*

Ex

95 Ex quo est, ut in Suevia Dotem nobilis Filiæ plerumque duorum saltem millium esse, & rarò quater mille florenos excedere, harum rerum gnarissimus attestetur Knipschildius,

de *jurib. & privileg. Nobilit. lib. 3. cap. 12. num. 124.*

96 So dann scheint/ vor das achte/ dises Pacti Validitas, und daß die Herrn Brüdere dasselbe unter sich pro absoluto & perfecto gehaltten/ vel ex hoc zuerhellen/ daß/ als viel wir ermessen können/ es bey deren darinnen enthaltenen vertheilung der gesampten Bonorum bißanhero in allem ungeändert gelassen/ und mithin dises Pactum, ipso facto, pro firmo & obligatorio agnoscirt worden:

97 In illis siquidem, quæ tendunt ad animi declarationem, plus esse, re ipsa, ipsoq; facto, quàm solummodò verbis, voluntatem declarare, communissima Nostrorum definitio est,

ex famigeratissimo hanc in rem textu *L. 48. §. 3. ff. de Ædil. Edict.* & doctrina Barbosæ, *in axiomatib. vocab. Factum. ax. 13.*

98 Ex quo ità in puncto Antoninus Tessaurus: *Quando*, inquit, *non obstante eo, quòd dictum sit, quòd rogetur Notarius de illo contractu*, processum est ad ulteriora, & traditionem rei venditæ, *tunc clarus videtur animus contrahentium, quòd Contractus habeatur pro perfecto, & quòd Instrumentum fiat ad probationem*;

in *Decc. Pedemontan. Decis. 197. num. 8.* Addantur, quæ tradit Matthæus Wesembecius, *consil. 106. num. 22.*

99 Dessen allen jedoch unangesehen seyn wir/ salvo rectiore Quorumvis judicio, der einmüthigen meinung/ daß dises Pactum, deme allem nach/ so uns von demselben proponirt worden/ vor kein zu Recht gültiges u. zu seiner vollkommenheit gebrachtes Pactum, dem die gantze hochadenliche Greiffensteinische Famili, Mann- und Weiblichen Geschlechts/ zugeleben und nachzukommen verbunden seyn sollte/ agnoscirt werden könne/ aus nachstehenden Rationibus:

100 Dann da ist allerförderist in reiffes und fleißiges bedenckhen zunemmen/ daß dises/ ratione Objecti, ein vel maximè arduum, summique momenti atque ponderis Pactum sey/ in welchem nicht nur einer valdè locupletis & amplissimæ Massæ hæreditariæ vertheilung enthalten; sondern auch die gesampte Greiffensteinische Bona, tùm tempore Pacti jamjàm acquisita, tùm adhuc acquirenda, & non saltem ipsorum Paciscentium propria; sed & (juxta proposita) Uxoria Bona, mit dem nexu eines
101 ewigen Fideicommissi Familiæ devinctirt und verhafftet; Einfolglich nicht nur dises Pacti Conditores, und plenissimi istorum Bonorum Domini; sondern auch alle ihre Männliche Erben und Nachkommen ihres pleni Dominii, und aller hiervon dependirender Jurium totaliter entsetzt/ und besonders die facultas, ausser einem grossen nothfall/ von denen bigen ichtwas zu alieniren/ und darüber/ inter vivos, vel mortis causa (extra ea, quæ pertinent ad jus iisdem utendifruendi, & ab aliis ea vindicandi) zu disponiren/ zu ewigen zeitten und tagen benommen/ auch die samptliche Töchtere/ 102
quoadusque masculina Agnatio duraverit, von demselben gäntzlich außgeschlossen/ und Ihnen allein/ tùm intuitu Bonorum & Facultatum, tùm & anteà in hac illustri Familia observatæ Dotis Quantitatis, tùm & maximè hôc respectu, daß auch die Ma- 103
terna mit disem nexu fideicommissario devincirt angegeben werden/ valdè modicæ Dotes verordnet seyn sollen: Wie in- 104
gleichem auch daß solches/ ratione Subjecti, eine gantze Hochadenliche/ dem Freyen Reichs-Adel zugewandte Familiam in perpetuum obligirendes Statutum seyn solle. Allermassen nun aber die 105
Rechtslehrere hin und wider den beständigen schluß machen/ quòd Negotia, quæ inter Principes geruntur, verbi grat. Pacta, Transactiones, Confraternitates, aliaque quamplurima, juxta quotidianam Praxin, non aliter, quàm in scriptis, celebrari consueverint:

advertente, post Baldum & Salicetum, Jacobo Menochio, de *præsumption. lib. 3. præsumpt. 148. num. 2.* & B. Collega nostro, D. Bardili, in *Diss. de Subscriptione, cap. 6. §. 2.* ubi scribit, hoc juxta notoriam Praxin plusquàm manifestum esse:

Non quòd Principes aliter, quàm præ- 106
cisè in scriptis, contrahere non possint: Esset enim ab illorum sublimi dignitate & potestatis plenitudine alienum, eosdem ad certam contrahendi formam adstrictos adstruere: Sed quòd in dubio, in causis præprimis arduis & magni momenti, juxta quotidianam Praxin, non alia Forma aut Via ab ipsis electa censeatur;

ut his ipsis formalibus notabiliter de hoc disserit laudatus Dn. Collega noster, *ibid. num. 14. & 15.*

Alsso waltet bey uns durchauß kein Zwei- 107
fel/ daß dise doctrina de Pactis Principum nicht gleicher gestalten auch in solcher ley höchstwichtigen und sehr considerablen Contractibus & Pactis Familiarum illustrium, & immediatorum Imperii Nobilium statt und platz greiffen sollte: Cùm & 108
immediatè Imperio Romano subjecti Nobiles non privatæ sint Personæ; sed in classem publicarum modis omnibus referendæ sint;

ut in puncto de talium Nobilium Pactis

& Statutis successoriis rectè urget Knipschildius, de *Nobilitat. jurib. & privileg. lib. 3. cap. 10. num. 11.* & pleniùs *lib. 1. cap. 2. num. 39. cum seqq.*

109 habeantque jura Principum, iisdemque, quibus summi Imperii Status, privilegiis, atque juribus notoriè gaudeant:

latissimè Knipschild. *eod. tract. lib. 1. cap. 2. num. 1. cum seqq.* Idem, in *tract. de fideicommiss. famil. nobil. cap. 6. num. 67. & seq.*

110 ac proindè DDres tùm successoriis, tùm & aliis liberorum & immediatorum Nobilium Pactis eadem jura accommodent, quæ alii in specie circa Principum contractus & pacta statuminant;

ut latissimè deductum videri potest apud Knipschildium, *d. cap. 10. num. 1.* in verbis: *Nobiles immediati. junctis omnibus sequentibus.* Creidenmann. von des Teutschen Adels Stand/ Staat und Ehren. *Q. 4. num. 291.*

111 Ex quo ità de Pacto, ab ejusmodi Nobilibus omnimodam jurisdictionem habentibus, de Feudo in unum ex Agnatis, vel Filiis transferendo, inito, notabiliter scribit Betsius: Ut hujusmodi Contractus in scriptis fiat, hôc tempore, usitatissi-

112 mum est. Unde ad ejus NB. perfectionem requiri existimo, ut de Filiorum & Agnatorum omnium consensu, subscriptionibus & sigillis eorum constet. Idque etiam in Statutis & Pactis Familiarum, quæ non aliter, ad hoc, ut omnes heredes obligent, quàm scripto NB. confici debent, consultius judico.

in *tract. de pactis familiar. illustr. cap. 10. pag. 632.*

113 Quò & illa omninò referri merentur, quæ de Conventionibus, ut loquuntur, Potentum atque Baronum, diversa capitula continentibus, tradunt Paulus de Castro,

ad *L. Contractus. 17. num. 9. Cod. de fide instrum.* Jacobus Odofredus, ad *eandem hanc L.* Antoninus Tessaurus, *Decis. Pedemont. 197. num. ult.*

114 quòd nimirum in istis dispositio dictæ L. 17. nullum locum obtineat, & ejusmodi Pacta non aliter pro validis atque obligatoriis haberi debeant, quàm Instrumentum desuper confici consuetum plenissimam suam perfectionem acceperit.

115 Wann nun auch bey privat-Personen ungezweifelten Rechtens ist/ wann selbige entweder mit außtrückhlichen worten/ oder wenigst durch gnugsame und tringende vermuthungen ihren willen und meinung zuerkennen gegeben/ daß Sie in scriptis miteinander contrahiren/ einen schrifftlichen Kauff oder andern Contractum vel Pactum unter sich aufrichten wollen;

jungat. denuò Bened. Carpzovius, *J. F. part 2. C. 23. Def. 12. in fin.* B. Collega noster, Dn. Frommannus, de *Convent. in scriptis, th. 7. & 8.*

ein dergleichen Vertrag / Contractus, vel Pactum anderst nicht vor Rechtscräfftig und bündig gehaltten wird/ es sey dann/ daß selbige/ per omnium transigentium, contrahentium, & paciscentium subscriptionem atque subsignationem, ihre endliche und gäntzliche vollständigkeit erlangt:

Matthæus Wesenbecius, *consil. 106. n. 1.* 116 in verbis: *Hanc transactionem non esse completam, quia non est approbata, nec in mundum Scriptura redacta, nec etiam a Johanne subscriptione confirmata, & per consequens in suis substantialibus deficit, ac pro imperfecta est habenda.* juncto *ibid. num. 12.* Arnoldus Vinnius, ad *princip. Inst. de empt. & vendit. num. 11.* ibi: *Cùm utriusque contrahentis subscriptione confirmatum est.* Johannes Harpprechtus, ad *eund. hunc tx. n. 86.* Richter. de *contract. b. Disp. 9. th. 12. a.* Dn. D. Frommann. *d. Diss. th. 26.* Brunnemannus, & alii, ad *d. L. 17. Cod. de fide instrum.*

So ergibt sichs von selbsten/ daß/ als 117 lang auch dergleichen hochwichtige Pacta personarum illustrium nicht entweder in ein publicum & solenne Instrumentum, à Notario publico omnibus numeris & punctis absolutum, oder eine privat-Scriptur darüber verfast/ und mit aller Paciscenten (so sie anderst schreiben können) aigenhändigen Unterschrifften und angebohrnen Signeten roborirt und becräfftiget/ von denselben gleichmäßig/ daß sie ihre Rechtscräfftige vollständigkeit erraicht/ und in vim efficaciter obligantium Pactorum angenommen werden müssen/ nicht gesagt werden könne.

Hincque ità in terminis de contractibus 118 Principum B. Collega noster, Dn. Bardili: *Cùm*, ait, *Transactiones inter Privatos initæ, illis in casibus, quibus Scriptura ad perfectionem requiritur, pro completis non habeantur, nisi habeant subscriptionem & subsignationem transigentium:* Multo magis id obtinebit in transactionibus Principum, præprimis in rebus arduis & magni momenti initis, *quæ non nisi in scriptis fieri posse suprà dictum est.* Positô ergò, quòd 119 Transactio inter privatos inita, nondùm subscripta, si modò de consensu transigentium aliundè constet, nullam requirat subscriptionem, quemadmodùm latè tradit Wesembecius, *consil. 106. Q. 1. per tot.* Hoc tamen nullatenùs locum habet in Principum contractibus & similibus negotiis arduis, quæ regulariter in scriptis fiunt. Si 120 itaque Contractus inter privatos in scriptis initus non valet, si ex contrahentibus unus, antequàm ei legeretur instrumentum super con-

contractu confectum, decesserit: post Wesembec. *d. consil. 106. num. 21.* ibi: *Nisi tale instrumentum laudaverint, vel subsignaverint.* & Antonium Gomezium; Barbosa, ad *L. 17. Cod. de fide instrum. num. 11.* idque argum. *L. 17. Cod. de fide instrum.* ibi: *Et postremò à Partibus absoluta sint; cùm perfectio & consummatio contractûs consistat in illo ultimo puncto & instanti conclusionis, à quo vim capit.* Proindè de Principum contractibus, quos, uti dictum, in scriptis fieri constat, idem dicendum.

d. Diss. de subscriptione, cap. 6. §. 2. num. 23. & seqq.

122 Et quòd eadem hæc jura etiam Pactis & Statutis familiarum illustrium omnimodò applicanda sint, elucescit ex iis, quæ ex Bertio, Castrensi, Odofredo & Tessauro jamjàm adduximus. Quibus addi merentur, quæ de Pacto, quô quinque nobiles Fratres paterna Feuda inter se divisérunt, adjectô hôc pactô, quòd, si Feudâ divisa ab alterutro fratre alienentur; illa uni ex cæteris eodem pretio, quo fuerint æstimata, vendi & quasi restitui debeant, signanter adducit Ernestus Cothmannus: *Sextò*, inquiens, *id quoque expendendum est, quod posterior Transactio non videatur absoluta; sed in meri tractatûs terminis constiterit*, cùm Frater, Sejus, etsi ejus in transactionis scripturâ mentio fiat, tamen neque manum, neque sigillum suum apposuerit. Scimus enim, tales Tractatus, qui sigilli appositione non firmantur, minimè obligare:

vol. 4. consil. 37. num. 11.

123 Præsuppositô verò hôc, daß auch dises gegenwärtige höchst wichtige Pactum, nach des unmittelbahren Freyen Reichs-Adels und anderer illustrium Familiarum hergebrachter Gewohnheit / und dahero (Cùm utique talis Pacti Conditores Observantiæ & Moribus inter nobiles & illustres Fami-
124 lias obtinentibus, quippe quorum observantiam ipsis sedulò commendat B. Creidenmannus,

von des Teutschen Adels Staat/ Stand und Ehren/ *Q: 28. num. 1.*

se conformare voluisse credendi sint:

juxta passim de hoc testantes DDres;

allerbillichst præsumirender Intention der gesampten miteinander paciscirter Herrn Brüdere/ pro Pacto in scriptis celebrando zuhaltten / können wir / die bißhero præmittirte Rechtslehr gegenwärttigem Casui nunmehro zu appliciren / keiner
125 andern meinung seyn / als daß auch dises Pactum pro perfecto & valido nicht gehalten werden könne / für das Erste / deßwegen / weil dasselbe so gar ab ipso Familiæ Greiffensteinianæ Seniore & Capite, dem ältesten Herrn Brudern / Herrn Erhar-

den von Greiffenstein / weder mit aigenhändiger Subscription, noch mit seines angebohrnen Sigilli auftruckhung bestäthiget worden; unerachtet in Pacto diserte gesagt wird / daß fürnemlich auch Er dasselbe mit seinem Herrn Brudern errichtet: da wir 126
dann allerbillichst dem vortrefflichen Teutschen Jureconsulto, Ernesto Cothmanno nächstangeführte wörtte nochmahlen abborgen / und beständig dahin schliessen / quòd hæc ipsa Conventio non videatur absoluta; sed in meri tractatûs terminis constiterit, cùm Frater Everhardus, tametsi Ejus in scriptura istius Conventionis mentio fiat; tamen neque manum, neque sigillum apposuerit. Scimus autem, tales Tractatus, qui sigilli appositione non firmantur, non obligare.

Tralatitium enim est, quòd in illis ne- 127
gotiis, quæ Plures concernunt, illi Omnes, qui ex tali Negotio obligari debent, sua nomina subscribere necessum habeant;

Dn. Stryk. de *cautel. contract. S. 1, cap. 6. §. 15. in fin.*

Et quòd privatum instrumentum fidem 128
non faciat, nisi quatenùs subscriptum reperitur à Partibus.

Baldus, ad *rubr. in fin. Cod. de fide instr.* Wesembecius; *consil. 106. num. 19.*

Für das ander der ursachen / weilen 129
zwar die drey übrige Greiffensteinische Hn. Gebrüdere dises Pacti Conceptum aigenhändig subscribirt; aber / mit hindansezung der alltäglichen Observanz; Ihrer keiner sein angebohrnes Adeliches Sigillum an dasselbe gehängt / oder vorgetruckht hat.

Sicut autem inter omnes decantatissimi 130
& notorii juris est, quòd Sigilla in vim Voluntatis, Consensûs, Approbationis, atque Perfectionis, apponi soleant:

L. 8. §. Non videtur, 15. quib. mod. pign. solvit. L. 126. §. Chrysogonus. ubi vulgò DDr. *ff. de verb. oblig. L. 2. Cod. de reb. alien. non alien. Cap. 1. de procurat.* Nicol. Everhard. *tract. de fide instrum. cap. 12. num. 12.* Ruland. de *commissar. parte 2. lib. 5. cap. 30. n. 3.* Vultejus, in *Conss. Marpurg. vol. 4. consil. 32, num. 142. & 151.* Cardinal. Tusch. in *concluss. practicab. lit. S. concl. 239. num. 1. & sqq.* Heeser, de *acq. conjug. part. 2. L. 4. num. 129.*

actusque celebrati perfectionem sive 131
absolutionem operentur & inducant;

Reichs-Absch. *de anno 1500. artic.* Wie die versiglung diser Ordnung binden sollen. 132

ità nempe, ut Actus pro perfecto habeatur, quando Sigillum Scripturæ impressum est:

Hippol. Riminald, ad *L. Pacta novissima. in fin. Cod. de Pact.* Sigism. Scaccia, de *judic. lib. 2. cap. 11. num. 1060.* Gilmannus, in *symphor. supplic. tom. 4. parte 2. Vot. 3. n. 82.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 20.*

Def. 3. num. 8. in not. Pantschmann. *pract. Qq. lib. 2. Q. 1. num. 23.* Gœddæus, in *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 28. num. 13.* Knipschild. de *Nobilit. jurib. & privill. lib. 1. cap. 6. num. 183.* post plurimos alios, Theodor. Höpingk. de *jure sigillor. cap. 10. §. 2. n. 52. & mult. seqq.*

133 Ità nec dubitandum, quin, si, inter illustres præcipuè personas, in ejusmodi arduis negotiis & Pactis, totâ die usitata Sigillorum impressio non fuerit sequuta, Scriptura, in quam tale arduum Pactum relatum est, tantùm pro Concepto, seu primâ Chartâ, vel, ut Hodiè loqui amant, pro Punctatione, sive brevi & rudi conventorum punctorum enarratione,

jungat. Dn. Stryk. de *cautel. contr. d. S. 1. cap. 6. §. 1. in fin.*

non obstante quorundam ex Paciscentibus Subscriptione,

juxta ea, quæ in puncto advertit Vinn. ad *princip. Inst. de empt. & vendit. num. 11.*

134 ibi: *Si privata sit Scriptura, sufficit ad completionem instrumenti, propriâ contrahentium manu id perscriptum esse: Modo ne, quod scriptum est, pro prima Scheda & deletitia habitum sit, &c.* Dn. D. Frommann. de *Convent. in scriptis, th. 26. in fin.* ibi: *Non ergò vel ex Scheda conscripta, licet literas unius Partis, vel ambarum habeat, &c.*

135 haberi debeat: Cùm haud dubiè ex eo, quod fieri consuetum, semper interpretatio cujusvis negotii sit assumenda;

Cravetta, *consil. 527. num. 6.* Corneus, *lib. 3. consil. 28. num. 7. & 11.*

136 eo quòd illud, quod fieri consuetum, etiam verosimilius reputetur ab omnibus, & dehinc quoque factum esse existimetur, & fortissima ac optima præsumptio exindè proficisci dicatur;

Cravetta, *consil. 606. num. 14.* Cardinal. Tuschus, in *pract. concl. lit. O. conclus. 55. num. 6.*

137 ità, ut onus contrarium probandi in Adversarium rejiciatur;

post Baldum, Cravettam, & Salicetum, Joh. Gœddæus, in *conss. Marpurg. vol. 3. consil. 26. num. 13.*

138 Drittens daß dise Schrifft in gantz keiner andern / als allein diser absicht / daß die unter den vier paciscirenden Herrn Brüdern abgehandelte Puncta, gleichwohlen zur nachricht / in eine specificam Consignationem, oder / wie der Concipist das wort gebraucht / in einen Libell gebracht / und hiernächst erst ein vollständiges / und in forma consueta verfassendes Instrument, sub omnium & singulorum paciscentium Fratrum propriâ manu, sive subscriptionibus, & appensis sigillis, außgefertiget werden möchte / das erhellet so wohl auß diser Scripturæ primordio oder Eingang / als derselben Beschluß: wohlbetrachtet der 139
Eingang nicht irgends mit sonsten gewöhnlicher præmittirung / was die vier miteinander paciscirende Herrn Gebrüdere für Ursachen bewogen / zu erhaltt- und fortpflantzung des Hoch-Adenlichen Greiffensteinischen Stammens und Nahmens in perpetuo suo splendore & flore, ein / als lange derselbe von GOtt in der welt conservirt werden möchte / immerwährendes Pactum, und alle Agnatos obligirendes Statutum miteinander aufzurichten / und was dergleichen viel anders und mehrer: in dergleichen Erbeinigungen seu Statutorum & Pactorum Familiæ solenni Exordio præmittirt zuwerden pflegt; sondern mit diser stump und 140
kurtz abgebrochenen worten anfangt: Zuwissen sey mit diser gegenwärtigen Libell: welches wort an sich selbsten anders nichts inferirt / quàm quodlibet breve, pro re natâ, scriptum;

ut observat Speculator, de *libell. concept. §. Libellus est.* & Panormitanus, ad *rubr. de libelli oblatione, num. 2.*

sive brevem & rudem delineationem 141
Punctorum, de quibus inter Partes convenit; qualem etiam Notarii in suis Protocollis conscribere adsolent;

notante Manzio, in *commentar. ratione regulari ad princip. Inst. de empt. vendit. versic. Et super tabellionem. num. 15.*

So wenig nun aber eine solche Punctatio 142
seu Consignatio, super ipso hoc Pacto à jurato & publico Notario facta, ehe dann dieselbe ingrossirt / und in ein solennes / auch mit allen in Rechten vorgeschribenen Requisitis versehenes Instrumentum redigirt worden wäre / von einigem valôr oder obligatoria efficacia seyn würde;

juxta Manzium, *dict. loc.* in verbis: *Et* 143
tunc demùm Emptio habetur pro perfecta, si Negotium non solùm Protocollo leviter fuerit delineatum; *sed si Instrumentum fuerit in mundum redactum, completiones suas & solennitates acceperit, & omnibus numeris absolutum fuerit. Præcipua verò completiones sunt istæ, ut Contractum, inter Partes initum, in charta sua, sive Protocollo consignent, posteà Scripturam Contrahentibus legèndam & recognoscendam tradant, lectam & correctam, cum Clausulis consuetis, in mundum redigant, Partibus recitent, recitatam & ab iisdem laudatam & approbatam suo signeto, vel sigillo muniant. &c.*

so wenig mag auch diser / ungewiß ob 144
von einem Greiffensteinischen Beampten / oder Rechtsgelehrten Advocato, oder publico Notario, aufgesetzte Libell oder Punctation, concurrente imprimis natu maximi Fratris subscriptionis, atque omnium Fratrum sigillorum defectu, in vim eines perfecti, atque obligationis ad agendum effi-

efficacis probatorii Instrumenti, angege-
145 ben und genommen worden. Dann daß dergleichen Punctationes, sive breves Punctorum inter Partes conventorum enarrationes, für sich selbsten diſe krafft / daß zumahlen solche wichtige / und in omnem, quæ futura est, Posteritatem duratura Statuta seu Pacta Familiæ ihre perfection und verbündlichkeit erlangen / durchauß nicht haben; sondern / wann die Paciſcenten an dieſelbe gleichbalden / auch noch ehe ein solennes und vollständiges Instrument darüber begriffen werde / obligiret seyn wollen / ein beſondere und außtrückhliche Conventio erfordert werde / das iſt in individuo apud Dn. Strykium angemerckhet zufinden;

146 in *laudato tract. de cautel. contract. S. 1. cap. 6. §. 1.* in verbis: *Quodſi tamen jam tùm in unum convenerint Contrahentes; ſed Cauſa prolixior ſit; quàm ut mox plenum inſtrumentum indè confici poſſit, ſolet* ipſa Punctatio, *i. e. brevis enarratio punctorum conventorum, à Partibus, interim, donec ſolenne Inſtrumentum conficiatur, ſubſcribi, cum hac Clauſula:* Und ſolle diſe *Punctation* ſo lange / biß ein *ſolennes Inſtrument* zu Papier gebracht / *ad inſtar pleniſſimi Contractûs, ad agendum & excipiendum*, völlige krafft und wirckhung haben.

147 Es iſt aber diß orths nicht allein die Punctation, oder alſo von Ihnen genanuter Libell, mit keiner ſolcher Clauſul oder Anhang verwahrt; ſondern es gehet gar / öffters angeregter maſſen / des älteſten Herrn Bruders / und Capitis Familiæ Greiffenſteinianæ Subſcriptio ab.

148 Viertens / wie die Rechtslehrere in genere de talibus Conventionibus in ſcriptis ineundis wohlbedächtlich erinnern / quòd Uſus quotidianus, rerum optimus magiſter, nos plura de illis docere poſſit:

poſt Tuſchum, Manzius, *cit. loc. n. 16.*

149 alſo können wir wohl mit der wahrheit betheuren / daß uns niemahlen ein ſolcher / ſo kurtz und ſchnell abgebrochener Beſchluß in einem inter nobiles & illuſtres Perſonas, & præſertim ſuper tanti momenti negotiis, aufgerichtetem Pacto vor augen gekommen / da mit der Materia diſpoſitiva gleichbalden ſtump abgebrochen / und ſo gleich / ohne meldung / daß ſolch wichtiges Pactum, von allen und jeden Succeſſoribus & Agnatis, zu ewigen zeitten / als lange der Manns-Stamm floriren und ſtehen werde / unver-
150 brüchlich gehaltten; nach erreichung eines jeden Majorennität von ihme entweder mit leiblichem ayde / oder wenigſt mittelſt handgelübds an ſtatt leiblichen aydes / becräfftiget werden / auch alle darwider vornemende Handlungen ipſo jure null, nichtig
152 und caſſiret ſeyn ſollen; item: Daß ſolchen Pacti allergnädigſte Confirmatio (wel-

ches alle Rechtslehrere / ad abundantem, quam vocant, cautelam, ſollicitè einrathen;

Jungat. Gailius, *lib. 2. obſ. 127. num. 5.* noviſſimè Mulz. in *Repræſentat. Majeſt. Imperator. parte 2. cap. 26. §. 2. num. 29.* Daniel Otto, *Jur. publ. cap. 11. fol. 375.* Knipſchild. de *Nobilit. jurib. & privill. lib. 3. cap. 10. num. 41.* ibi: *Jutiusque & conſultius eſſe.* Collega noſter, D. Harpprecht, in *tractatib. Academic. de ſucceſſionib. parte 2. tract. 8. pag. 540. num. 14.*)

à Cæſarea Majeſtate außgebetten / wie 153
auch / wie es im Fall unter denen Agnatis ſich eraignender Strittigkeiten mit deren güthoder rechtlicher beylegung / und ſonſten in andern / zum öfftern ſpecificè bemerckhenden Fällen gehaltten werden ſolle / und was dergleichen viele andere hailſame Cautelæ und Clauſulæ annectirt zu werden pflegen / daß / ſagen wir / mit all ſolcher so a die frequentirender Clauſulir- und Verwahrungen höchſtbefrembdlicher unterlaſſung / gleich auf die Materiam diſpoſitivam, die bloſſ vermeldung der Zeit und Orths des errichteten Pacti, und zwar auch mit ſo kurtzen worten / als wir in ſolchen wichtigen und conſiderablen Pactis wahrgenommen zuhaben uns nicht erinnern / nemlich diſen: N. N. den 1. Maji, 1688. annectirt worden wäre.

Deſſen / Fünfftens / hiebey nicht zuge- 154
ſchweigen / daß auch diſes fürnemlich unter Adels-Perſohnen durchauß nicht gebräuchig / daß beſonders ſolche wichtige und ſtattliche Pacta, in tota Familia, in vim perpetuæ Legis valitura, nur in ſimplo, und mehr nicht / als ein einiges Exemplar, außgefertiget werden ſollte; Sondern 155
es zeugt vielmehr die alltägliche Erfahrung / daß insgemein ſo viele Exemplaria, als principaliter intereſſirte und miteinander paciſcirende Perſohnen ſeyn / zu ſo mehrerer uhrkund und niemahlen abgängiger Beweiſung des jenigen / warüber Sie ſich miteinander vertragen / vereinbart / und ſchlüſſig worden / außgefertiget / und jedem Theil eines zugeſtellt zuverden pflege.
Wannenhero wir nochmahls und deſto ge- 156
troſter ſchlieſſen / quòd, cùm Veritas ità ſe habere præſumatur, prout frequenter & communiter accidit;

per *Cap. 1.* ubi vulgò Canoniſtæ. x. *de Cler. non reſid. L. 19. Cod. de Epiſc. & cleric.* Nicol. Everhardus, in *Top. leg. Loco à communiter accidentibus. num. 1. & ſeqq.*

& Lex ipſa pro eo, quod frequenter con- 157
tingit, in dubio præſumat;

Felinus, ad *Cap. In præſentia. vers. Quartò limita. de probat.* Salicet. Alexander, & Jaſon, ad *L. Non hoc. Cod. undè cogn.*

158 sic, ut onus ptobandi in Adversarium rejiciatur:

post Romanum & Glossam, Nicol. Everhardus, *d. l. num. 5. & 6.*

159 idcircò & hîc, ex omissione illorum omnium, quæ in talibus arduis Nobilium Pactis, & Familiæ Statutis, tota die frequentantur & fieri adsolent, justissima præsumptio capiatur eò, quòd Scriptura quæstionis non perfectum & plenum de hoc Pacto Familiæ, minimùm sub Sigillis atque Subscriptionibus omnium quatuor Fratrum, exarandum Instrumentum; sed solummodò primum illius Conceptum sit, sicque nullam, in Familia, ad agendum efficacem obligationem producere valeat.

160 Dann/ wann dises Pactum seu Statutum Familiæ, juxta ea, quæ latè hucusque firmavimus, ex verisimillima ipsorumnet Fratrum paciscentium mente, in schrifften hat sollen errichtet werden / und secundum naturam Contractuum in scriptis judicirt werden solle / so ist freylich / nach deme/ was von solcherley Negotiis in scriptis celebratis in Rechten versehen / nichts gewissers und richtigers / quàm quòd nulla ex illis Obligatio nasci valeat;

Arnold. Vinnius, ad *princip. Inst. de empt. vendit. num. 11.*

161 ac proindè nec Actio:

Glossa, ad *L. 27. Cod. de fide instrum.* Oldendorp. *class. 4. Act. 1. in Def. Rei. num. 4.*

162 neque ullum jus Parti, cum altero pactæ, ex iisdem acquiratur;

Antòn. Perezius, ad *tit. Cod. de fide instrum. num. 12.*

163 eo quòd planè nihil actum intelligatur, cùm perfectio negotii in ipsa demùm conclusione & ultima clausula consistere censeatur:

Vinnius, *d. l.* Natta, *consil. 164. num. 26.* Mantica, de *tac. & ambig. convention. lib. 1. tit. 12. num. 28.* D. Bardili, de *subscriptione, d. cap. 6. §. 2. num. 26.*

164 & proindè nec ulla ex tali Pacto, planè irrito & nullo, executio peti valeat; sed Judex ex eo quid prætendentem confestim ab ipso judicii limine repellere debeat.

Francisc. Milanens. *lib. 2. Decis. 2. num. 153. & 257.*

165 Cùm enim Conditio, sub quâ talia Negotia vel expressè celebrantur, vel tacitè inita existimantur, illa scilicet, si Scriptura vel Instrumentum vel ipsorum Paciscentium propria manu perfectum, vel, ab alio exaratum, ab omnibus Paciscentibus subscriptum fuerit, merè potestativa, seu in mera illius, qui obligandus, potestate sit posita, non potest non etiam ipsa vis obligandi in meram ipsius voluntatem & arbitrium collata intelligi, adeoque nec ulla, quoad illa conditio non fuerit impleta, obligatio nasci.

L. 7. princip. ff. de contr. empt. arg. L. 46. §. 7. L. 108. §. 1. ff. de verb. oblig. L. 13. Cod. de contr. empt. B. Collega noster, Dn. Frommannus, *d. Diss. 6. 30.*

Quibus omnibus congruenter nihil dubii suppetit, quin, ejusmodi in casibus, facultas pœnitendi, utrâque ex parte, locum obtineat, ità, ut alter invitô alterô, quoadusque Conventio, vel per privatam, vel publicam scripturam, suas completiones non accepit, ab illa recedere valeat. 166

princip. Inst. de empt. vendit. L. 17. Cod. de fide instrum. Sichardus, ad *eand. L. 17. princip. num. 7.* Vinnius, *d. num. 11.*

Et ità omnes DDres sentire, autor est Maulius, 167

tract. de emptione, cap. 2. num. 17. Richter. *tract. de contractib. Disp. 9. 6. 2. a.* Frommannus, *cit. loc. 6. 33.* ubi etiam Scabinorum Lipsiensium Præjudicia, *& in thesib. subseqq.* plures Ampliationes istorum jurium solicitè exhibet.

Quibus nihil porrò addimus, quàm illa 168
generalia DDrum effata, quòd in omni negotio Consummatio illius attendi debeat, quicquid etiam anteà à Partibus dictum vel factum appareat;

per tradd. Baldi, pluriumque aliorum, ad *L. Si voluntate tua. Cod. de rescind. vendit.*

Et quoties aliquid ad agendum superest, 169
omninò nihil actum esse intelligatur;

L. 11. in fin. Cod. de his, quib. ut indign. Glossa, ad *Cap. 1. de sacram. baptismi. non iter.* Heeser. de *acq. conjug. part. 2. Loco 4. num. 195.*

Et si quid imperfectum sit, pro eo habea- 170
tur, acsi factum non esset.

Ulric. Zasius, ad *L. Si ità stipulatus sim. §. 1. num. 4. ff. de verb. oblig.*

Vor Eines.

Uber dise palmariam decidendi Ratio- 171
nem ist / fürs zwaitte/ fürnemlich auch hiebey zubemerckhen / daß in disem Greiffensteinischen Pacto Familiæ ein reale & perpetuum Fideicommissum agnatitium, cum perpetua fœminini sexûs exclusione, u. zwar/ wie es in deren præmittirten Facti Specie angesehen werden will / in Bonis tàm acquirendis, quàm tempore Pacti jamjàm acquisitis, & non saltem in Fratrum paciscentium propriis; verùm etiam in uxoriis, constituirt worden. Daß aber zu eines der- 172
gleichen perpetui Fideicommissi Rechtsbeständiger verordnung præcisè erfordert werde / ut Scriptura interveniat, das wird à B. Philippo Knipschildio, horum jurium peritissimo, vor unzweifflich gehalten/ quando ità in puncto: Necessarium quoque vi- 173
detur, ut in Fideicommissi constitutione Scriptura interveniat. Quamvis enim aliàs Fideicommissa etiam sine scriptura & nutu relin-

relinqui possint; cùm tamen Fideicommissa familiarum regulariter & sua natura sint perpetua, pluresque LL. & Conditiones iis adjici soleant, ut de his omnibus & singulis tanto meliùs constare possit, & probatio facilior habeatur, Scriptura necessaria videtur.

de *fideic. familiar. nobil. cap. 6. num. 242.*

174 Ob nun wohl in substrato an disem Requisito kein mangel zuseyn anscheinen möchte: Umb willen jedoch diß ohrts von einem Conventionali, seu per Conventionem inter Fratres inducendo Fideicommisso die frage ist / warzu aller Herrn und Brüder einhelliger Consensus procul dubio erfordert wird;

per *L. 1. ff. de pact. L. 35. de O. & A. cum parallel.* Dominic. Manfrella, in *Observ. ad* Hectoris Capycii Latro *Decis. 2. num. 10.* in verbis: *Voluntate contrahentium.* Franc. Censalius, ad *Peregrin. de fideic. artic. 51. vers. Tertiò observo.* ibi: *Requiritur consensus Partis utriusque.* prolixè Collega noster, D. Harpprecht. in *tract. Academic. de successionib. part. 2. tract. 8. pag. 525. §. 13.*

175 allhier aber / ob defectum Subscriptionis des ältesten Herrn Bruders / aus diser Scriptur nicht erlernet werden kan / ob Er auch in dasselbe so / wie es in disem libello entworffen / eingewilliget / oder nicht? so kan ja auff ein solches mangelhafftes libell ein so wichtiges Pactum und perpetuum Familiæ Fideicommissum durchauß nicht fundirt werden.

176 Und wann gleich / vor das dritte / angeführt werden wolte / daß man ja seinen des ältesten Hn. Bruders / als der irgends noch im leben / Consensum annoch einholen und beybringen / oder / wann Er wahrhafftig in dises Libells contenta gleich anfangs / wie die andere Herrn Brüdere / eingewilliget hätte / seine Subscription auch noch beyge-
177 bracht werden könne; so vermöchte doch solches / da nunmehro der zwaitte Bruder / Herr Willibald von Greiffenstein / vor per-
178 fectionir- und richtigstellung dises Pacti und Scripturæ, dises zeitliche gesegnet / diß Pa- & unvollkomenheit und dahero entstandene omnimodam nullitatem nullo modo zuersetzen oder zucorrigiren; cùm, post hujus decessum, omnium Fratrum consensus nullo ampliùs modo coalescere valeat; non magis, acsi quis voluntatem suam, quomodo cum altero contrahere, & se ei obligare velit, declaraverit literis, & , antequàm literæ ab altera Parte acceptarentur, alteruter decesserit; de quo omnes uno ore Interppr. tradunt, quòd nec ille, qui scripsit & misit has literas, nec demortui Heredes exindè teneantur; sed nihil omninò actum intelligatur.

Struv. ad *tit. π. de pact. §. 33.* Berlich. *part. 1. Decis. 37. num. 4. cum sqq.* Moller. *semestr. lib. 5. cap. 40.* Menoch. *consil. 296. num. 89.* Bolognin. ad *tit. de verb. oblig. cap. 20. num. 2.* in terminis B. Dn. Bardili, de *subscriptione, d. cap. 6. §. 2. num. 20. & seqq.* B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de Nuncio, §. 67. & 68.* & ab illo laudati.

Dafern aber / vor das vierte / der älteste 179
Herr Bruder beständig hiebey beharren solte / daß Er in dises Pacti sehr wichtige contenta, eo animo, daß Er gleich von zeit dises unvollkommenen libelli verfertigung efficaciter darzu obligirt seyn wolle / nicht consentirt habe; so vermöchte dasselbe noch viel weniger in vim eines bündigen und gültigen Statuti Familiæ auffgeworffen werden können; in reiffem betracht / daß desselben 180
hauptinnhalt in einer reciproca, correspectivâ & vicissitudinaria obligatione, præcipuè ratione des darinnen angezetteten reciproci Familiæ Fideicommissi und was deme anhängig / apertissimè bestehet; und dahero durchaus nicht præsumirt werden kan / daß die übrige Herrn Brüdere zwar ihre gesampte Bona, auch in ordine ad hunc natu maximum Fratrem, mit dem onere perpetui Fideicommissi beschlagen / und hingegen seine Güther ab hoc onere & vinculo Ihme frey überlassen wollen; sondern es ist 181
vielmehr beständig darvorzuhalten / daß / wann dises intendirte reciprocum Familiæ Fideicommissum, ex alterutro latere der gesampten Herrn Brüdere nicht bestehen und gelten möchte / auch die übrige Herrn Brüdere an dasselbe durchauß nicht gebunden seyn sollen:

Tùm ob Fideicommissorum, præcipuè ta- 182
lium, individuam naturam;

de qua Sfortia Oddus, *tract. de in integr. restit. Q. 46. artic. 5. num. 17. & artic. 8. num. 29. & sqq.* Petrus Heigius, *part. 2. Q. 19. num. 42.* Berlich. *Decis. 180. num. 11.* Brunnem. ad *L. 10. n. 5. ff. servit. quemadm. amitt.* Carpzov. in *Respp. Electoral. lib. 1. Resp. 98. num. 8.* Heeser. de *acquæstu conjug. part. 2. Loco 4. num. 50.*

Tùm ob hujus reciproci Fideicommissi, 183
inter omniũ Fratrum quatuor Lineas valituri, Correspectivitatem: siquidem correspectivorum ea natura est, ut unum absque 184
altero consistere non possit; verùm, unô illorum deficiente, etiam alterum corruat;

L. 30. §. 2. L. 31. §. Matri. ff. de adim. legat. L. 21. §. 1. ff. de minor. L. 5. de rescind. vendit. Cravetta, *consil. 393. num. 2.* Tiber. Decianus, *vol. 3. Resp. 1. num. 38.*

omnesq; hujusmodi sive Conventiones, 185
sive ultimæ Voluntates, sive alii Actus correspectivi, ità inter sese connexi censentur, ut planè pro uno eodemque habeantur;

Hondedæus, *vol. 1. consult. 32. num. 14.* Menoch. *lib. 6. præsumpt. 15. num. 5.* Klockius,

kius, *tom. 2. consil. 69. num. 61.* Æmil. Verallius, *Decis. 307. num. 2.* Marius Giurba, *consil. crimin. 86. num. 18.* cum Rota Romana, Johann-Paulus Melius, *Decis. 59. num. 86.*

186 unusque actus alterius pars, & ipsi proindè individui censeantur:

Aymo Cravetta, *consil. 356. num. 3.* Riminaldus Jun. *consil. 662. num. 18.*

187 nec diutiùs alterum correspectivorum duret, quàm correspectivatum, sive illud, cujus contemplatione alter etiam actus initus, vel promissio facta, aliave dispositio sequuta est, durat; unô verò cessante cesset etiam alterum;

post Cravettam, Socinum, Alexandrum, & alios, Hermann. Vultejus, in *conss. Marpurg. vol. 2. consil. 21. num. 93.* Riminald. Junior *consil. 404. num. 2.* Gœddæus, in *conss. Marpurg. vol. 4. cons. 42. num. 90.* Heeser. de *acq. conjug. part. 2. Loco 4. num. 98. & 199.*

188 So dann ist / vor das Fünffte / noch ferner hiebey wohl in obacht zunemmen / daß / da quæstionirendes Pactum Familiæ annoch so gar neu / und erst Anno 1688. auf die bahn gebracht worden / und in selbigem / unter andern / ne Dotium magnitudine facultates Familiæ nimis exhauriantur,

jungat. Knipschild. de *fideic. famil. nobil. cap. 6. num. 206.* Heeser. de *acq. conjug. part. 2. Loco 20. num. 87.*

außtrückhlich verordnet / daß / so gar auch im Fall / wann ein oder der andere von den vier Herrn Gebrüderu / oder deren Descendenten / ohne männliche Erben versterben solte / und mehr / alß eine Tochter / vorhanden seyn würden / einer jeden mehr nicht / als Fünffzehenhundert Gülden / loco Dotis, und zu ihrer abfertigung dreyhundert Gül-
189 den gegeben werden sollen / disem schnurstrackhs zuwider / in disen ersten nur vierzehen Jahren / von dem jüngsten Herrn Brudern / Herrn Reinhardten von Greiffenstein / der von seinen sechs Töchtern Ihrer zwey verheurathet / derer Jeder / vier Tau-
190 send Gulden mitgegeben worden. Aus welcher gedoppelter Contravention unsere bißdaher außgeführte rechtliche gedanckhen noch mehrers bestärckht werden / indeme nicht glaublich / daß / da alles in dickhbesagtem libell entworffenes wohlvermuthlich den Herrn Brüdern in annoch unentfallenem angedenckhen gehafftet / Er / im fall Er dasselbe vor ein zurecht cräfftiges und verbündliches Statutum Familiæ gehalten / zu zwey mahlen davon / mit verringerung des Manns-Stammens künfftiger Spei, abge-
191 gangen seyn würde. Weil Er aber es doch / und zwar / als viel wir aus denen an uns übergeschickhten literalien erlernen können / absque contradictione vel protestatione seiner dreyen noch lebenden Herrn Brüdere gethan / so erwächset hieraus die starckhe vermuthung / daß Er disen Libeli für kein obligatorium Statutum vel Pactum Familiæ gehalten; sondern selbsten der meinung gewesen seyn müsse / daß Er / propter defectum des einen Herrn Bruders Subscription / und aller Herrn Brüder Sigillation / wie auch anderer obangezeigter Unvollkommenheiten / an dasselbe / alß ein in scriptis celebratum; sed nunquàm perfectum, Familiæ Pactum durchaus nicht gehalten sey.

Ita namque ab omnibus DDbus traditur, 192
quòd in omnibus humanis Dispositionibus illorum, qui ipsimet aliquid dixerunt, vel scripserunt, interpretationi modis omnibus standum sit:

per *L. 11. & ibi* DDres. *ff. de LLb. L. 43. in princ. vers. Respondi. ff. de V. & P.S.* Hartmann. Pistor. *lib. 1. Q. 26. num. 5.*

& quòd extra vel ultra talem interpreta- 193
tionem, quæ ab ipsis Paciscentibus, præprimis in tali dignitate constitutis, profecta est, sive illa sit facta verbis expressis, sive rebus & factis, quæ verbis notoriè potiora & fortiora,

per congesta Barbosæ, *vocab. Factum. axiom. 13.*

nulla alia quærenda sit;

ut in simili notabiliter Amplissima Facul- 194
tas Juridica Marpurgensis: Quòd autem, inquit, ipsi etiam inter se Paciscentes hoc Pactum habuerint pro Pacto de futura successione, ex eo satis colligitur, quòd in hoc Pacto renunciavit exceptioni Pacti de futura successione; quæ Exceptio utique istiusmodi Pactum præsupponit; cùm excipi non possit de eo, quod non est: Exceptio autem opponi soleat ei, quod est: Cui consequens est, ut extra hanc inter- 195
pretationem, ab ipsis Paciscentibus factam, nulla alia sit quærenda; argum. eorum, quæ tradit Baldus, ad *Authent. Nisi rogati. num. 9. Cod. ad SCtum Trebellian.*

ità Illa, in *Consill. vol. 3. cons. 34. num. 143.*

Observantia siquidem, vel non obser- 196
vantia cujusvis præcedentis Dispositionis certissima & optima interpres est, sic, ut nulla ambiguæ dispositionis melior interpretatio vel declaratio esse dicatur, quàm quæ ex facto posteà subsequuto, & præsertim paulo pòst subsequuto, desumitur:

Mandellus de Alba, *consil. 62. num. 9. & consil. 44. num. 31.*

talisque interpretatio, quæ reipsâ & fa- 197
cto fit, verbis fortior & potior esse perhibeatur, in tantum, ut verba dispositionis offendenda sint potiùs, quàm ut à tali interpretatione, quam facta demonstrant, recedi debeat:

Socinus

Socinus senior, *vol. 1. consil. 145. num. 1. & vol. 3. consil. 66. num. 15.* Barbosa locupl. *lib. 13. cap. 10. axiom. 1.*

198 ac propterea hoc ipsum, quô quisque animô eo tempore fuerit, quô actus gerebatur, vel celebrabatur, ex illis, quæ postea sunt subsequuta, inprimis probetur, apertissimi juris esse, ex Glossa, Bartolo, Seraphino, Cacherano, Mascardo, Cephalo, & aliis tradit Fridericus Pruckmannus,

vol. 1. consil. 2. num. 473. Hondedæus, *volum. 1. parte 6. consult. 92. num. 37. & seqq.* Klockius, *tom. 2. consil. 23. num. 26.* Brunnemannus, *consil. 39. num. 4. & sqq.*

199 In dessen allen conformität von denen Rechtslehrern hin und wider gelehrt wird: Quòd Pactum Familiæ, non observatum, nullam mereatur considerationem, nec quenquam obliget;

per exhibita à Dominis Antecessoribus, apud Besoldum, in *consil. 145. num. 48. ibiq; præmissâ Facti Specie, circa fin.*

200 non magis, quàm Lex vel publicum Statutum, quod moribus utentium non fuit comprobatum:

de quo plenè, ex Glossa, Abbate, Cœpolla, Alexandro, Gozadino, Marsilio, & aliis, Rolandus à Valle, *vol. 2. consil. 99. & seq.* Menoch. de *præsumpt. lib. 5. præsumpt. 2. num. 1.* Covarruv. *variar. Resoll. lib. 2. cap. 16. num. 6. vers. Quintò sunt.* Addatur Abbas, ad *Capit. Pro illorum. num. 5. X. de præbend.* junctis iis, quæ docet Nicol. Betsius, de *pactis familiar. illustr. cap. 7. in fin. pag. nobis. 314. & seq.* ubi ità:

201 Si, inquit, illi, qui collegialiter fecerunt Statutum, & qui directò illud vicissim tollere possunt, etiam per unicam contraventionem censentur Statutum sustulisse, ità, ut in præjudicium aliorum amplius allegari non possit; quæ est doctrina Panormitani, in *Capit. Pro illorum. num. 5. X. de præbend.* à DDbus communiter approbata: Quanto fortiùs procedet in Pactis & Contractibus, qui ejus roboris & firmitatis non sunt, quæ Statutis attribuitur? ut tradit Nicol. Everhardus, in *loco à pacto, vel Statut. vel Consuetudin.*

202 Und disem deciso mag nicht hinderlich seyn/ was in denen præmittirten Rationibus dubitandi specificè in contrarium angeführt worden. Dann gleich ad primam, itemque secundam Dubitandi Rationem mit wenigem zu merckhen/ daß zwar die in derselben angezogene doctrina, quòd Scriptura, in dubio, non perfectionis; sed probationis solummodò causa requiri censeatur, quoad Regulam richtig stehe; aber unter solcher Regul die non saltem à Principibus & Comitibus; verùm etiam à liberis & immediatis Imperii Nobilibus, super arduis negotiis, aufgerichtete Pacta durchauß nicht begriffen seyen;

per deducta in prima Decidendi Ratione.

Anlangend die dritte Rationem dubitandi, de Exceptione, itemque Actione ex jure Tertii non intentandâ, so hat zwar auch dises seine richtige weege. Gleichwie aber auch dise allbekannte Rechtsregul ihre viele abfälle und fallentias hat/ welche/ da es noth wäre/ auch diß orths frugiferè applicirt werden könnten: 203

Conferantur omninò, quæ ex Zangero, Berlichio, Mevio, Franzkio, & aliis, de his differit Fritsch. de *jure Tertii, concl. 38. 40. &c.*

allso ist in dem gegentheil wohl in obacht zunemmen/ daß die Frau von Kamphusen das Pactum quæstionis nicht ex Tertii jure; sondern als Heres ihres Herrn Vatters/ der dasselbe so wohl/ als ihr ältester Herr Patruus, Herr Erhard von Greiffenstein/ wie ingleichem auch andere/ ex capite nullitatis atque imperfectionis anzufechten befugt gewesen/ und mit unterscheid noch seyn/ ex eodem hoc capite zuimpugniren guth fug und macht habe. 204

Die vierte Ratio dub. quòd ad talium Pactorum & Familiæ Statutorum subsistentiam Confirmatio Cæsar. non præcisè requiratur, kan der ursachen nicht nachtheilig seyn/ weil in decisione hujus primæ Quæstionis keine reflexion auff dieselbe gemacht worden. 205

Wie nothwendig aber gleichwohl solche Confirmationes, ad convalidanda hujusmodi Pacta, von vielen berühmt und bewährten Doctoribus gehalten werden/ das zeiget insonderheit der in ista materia, vor andern Scribenten/ billich hochæstimirte Nicolaus Betsius, 206

de *pactis famil. illustr. cap. 10. pag. 693. §. Ille verò.*

Und zwar weilen aus dem diß orths in quæstione versirenden Pacto selbsten so viel erhellet/ daß unter denen vielen von Herrn Willibald von Greiffenstein hinterlassenen Güthern viele Lehen-Güther seyen/ so könnte gar leicht seyn/ daß dasselbige auch propter deficientem Cæsaris confirmationem, als null und nichtig/ angefochten werden könnte: 207

juxta ea, quæ omnes superiùs à nobis longa serie laudati DDres tradunt.

Die Fünffte Ration, wie ingleichem auch die zwey folgende/ können gar wohl auff sich/ absque ullo præjudicio nostræ Decisionis, beruhend gelassen werden. 208

So viel aber die achte und letzte betrifft/ so kan dises/ daß bißdaher die vier Herrn Gebrüdere bey deren in Ao. 1688. getroffenen vertheilung der vätterl. Güther/ (als viel wir aus denen übersandten literalien ermessen können.) es gleichwohlen biß acto ungeändert 209

ändert gelassen haben / und gleichwohlen dises Pactum, als in scriptis celebratum, ob superiùs à nobis ponderatos defectus, ipso jure null, nichtig / und von pur lautteren unwürden sey / absque contrarietate gar wohl und füglich nebeneinander bestehen.

210 Dann / gleichwie die Rechtslehrere fast concorditer dahin schliessen / quòd, tametsi ex Contractu dominii translativo, sive ad transferendum dominium habili, in scriptis celebrato, Res fuerit tradita; tamen, quia exindè pronatus Titulus necdùm perfectus, sicque ipso jure nullus est, idcircò Rei indè traditæ Dominium in accipientem haudquaquàm transeat;

juxta ea, quæ hanc in rem exactissimè disserit Gabriel Mudæus, ad *tit. ff. de contrah. empt. cap. 2. à n. 6. usque ad n. 13.* & B. Collega noster, Dn. Frommannus, in *Diss. de Traditione vera, th. 13.* & in Disp. de *convent. in scriptis, th. 39.*

211 alsso ist es an deme / daß / wann die Herrn Brüdere auch die Vertheilung der Güther selbsten noch auffheben wollten / Sie / cæteris paribus, ob non subsecutam totius hujus Pacti perfectionem, auch dieselbe gar wohl anzufechten befugt wären;

212 per jura ibidem prolixiùs exhibita. Quibus gemina, ex Castrensi & Odofredo, exhibet in casu, quo Pactum de pluribus capitulis Pacis, sive Transactionis, in curiis Potentum, & Baronum fuit initum, Antoninus Tessaurus, quando ita: Senatus, inquit, censuit, Venditionem ex traditione subsequuta perfectam dici, licet convenissent Partes, ut fieret Instrumentum.

213 Limitatur hæc opinio, ut non procedat, quando Conventio seu Contractus habet plura Pacta & Capitula, de quibus difficilè inter Partes conveniri posset, nisi factâ Scripturâ, ut in instrumento seu conventione Pacis exemplificat Castrensis, in *L. Contractus. num. 9. Cod. de fide instrum.* & ante eum voluit Odofredus, in *d. L. Contractus.* ubi exemplificat duobus modis, uno modo in L. Municipali, seu Statutorum: alio modo in Curiis Potentum, & Baronum, in hujusmodi capitulis Pacis.

214 Wann Sie aber gleichwohlen es bey der einmahl errichteten Theilung / darumb / weil Sie durch dieselbe sich nicht vernachtheilt; sondern alle vergnügt befunden / bewenden lassen wollen / so kan solches wohl seyn: Jedoch allso / daß / durch dises besonderen Capituli ungeänderte beybehalttung / das Pactum quæstionis, quoad reliqua Capitula, non similiter approbata; verùm potiùs, per duplicem Fratris natu junioris contraventionem, improbata & rejecta, die biß acto nicht erhaltene perfection nullo modo erhält.

Und so viel von der Ersten / als der Haupt-Quæstion.

Bey

der Zweitten Quæstion: 215

Ob die Frau von Kamphusen berechtiget sey / die von ihrem Hn. Vatter hinterlassene ligende Güther / so viel nemlich das Allodium **oder Aigenthumb betrifft / mitanzusprechen / oder ob Sie** pro renunciata **zuhalten / und also an denen ligenden Güthern nichts** prætendiren **könne?**

ist mit wenigem zumelden / daß / wann 216
das in proximè præcedente Quæstione zur genüge untersuchte Pactum seine perfection und vollständigkeit erraicht hätte / die samptliche Töchtere / zufolge des in denselben entworffenen perpetui Familiæ Fideicommissi, cujus vinculo universa Paciscentium Bona devinciri debuissent, auch absque ullâ ab ipsis faciendâ Renunciatione, von denselben / so lang / als der Manns-Stamme währen wird / absolutè & simpliciter excludirt gewesen seyn würden.

Nachdem aber dises Pactum, per superiùs 217
firmata, seine perfection und beständigkeit nicht erraicht / und darneben in Facto außtrucklich vermeldet wird / daß Sie Frau von Kamphusen expresè nicht renunciirt / jabey ihrer Vermählung so gar auch keine Pacta dotalia auffgerichtet worden seyen / so kompt es mit Ihr / wafern sonsten kein anders Statutum Familiæ, eder richtige / und mit ihren Rechtserforderlichen Requisitis probirende Consuetudo (warzu aber dises / 218
daß irgends zerschiedene Greiffenklauische Töchtere vormahls renunciirt haben / nicht sufficient ist:

Cùm ejusmodi Actus, ceu præsumptivè, donec aliud demonstretur, merè voluntarii, seu à mera Filiarum renunciatricum facultate & arbitrio dependentes, ad Consuetudinem introducendam haudquaquàm sufficiant; 219

per ea, quæ tradit Johannes Fichardus, *vol. 1. consil. 12. num. 15.* Francisc. Curtius, de *feud. part. 4. num. 122. Q. 30. limit. 2.* Alexander Tartagnus, *lib. 1. consil. 132. n. 4.* hosque referens David Mevius, *consil. 40. num. 154.* ibi: *Ideoque actus voluntarii nec introducunt consuetudinem, nec probant.* Nicolaus Betsius, de *pactis familiar. nobil. cap. 8. pag. 366. vers. Illud hic omittendum. & pag. 404. cum seq.* cum Porcio & Decio, Christoph. Besoldus, in *Thes. pract. vocab.* Verzieg Adelicher Töchtere. *vers. Ac item si, qui jure Communis utitur.* Johann. Meichsnerus,

nerus, *tom. 3. Decis. 14. pag. 295. vers. Sic quoque allegatis.*)

220 beygebracht werden könnte / auff die dispositionem Juris Communis an / in crafft dessen Sie / neben ihrem einigen Herrn Bruder / als eine Erb-Tochter zu consideriren / einfolglich die helffte von allen vorhandenen allodial-Güthern mit bestand zu-

221 erfordern berechtiget ist. Dann daß forderist dergleichen Renunciationes der Adelichen Töchtere nicht absolutæ necessitatis seyen; sondern vielmehr liberaliter à mero & libero Ipsarum arbitrio; Ob / und welcher gestalten? Ob allein biß auff ableiben eines / oder auch aller Brüder? oder aller Agnatorum, und biß auff absterben des gantzen Manns-Stammens / Sie sich der Vätterlichen allein / oder auch der Mütterlichen Erbschafft / item ob auch der Brüder- und Vetterlichen Erbschafften? & sub quibus reservatis, vel conditionibus, sie sich begeben und renunciiren wollen?

222 das gantze werckh dependire / und mithin der Verzieg der Adelichen Töchtere nicht dergestalten / durch eine beständige Consuetudinem, vel Statutum introducirt sey / daß Sie solche nothwendig und wider ihren willen zuthun schuldig und verbunden / das ist eine längst außgemachte und unzweiffliche traditio, de qua ità confidenter in his rebus versatissimus Christophorus Besoldus:

223 „ An autem Filiæ ex necessitate renunciare cogantur? quæri solet. Daß „ die Verziege der Adelichen Töchtern „ nicht dergestalten per Consuetudinem „ introducirt / daß die Töchtern selbige „ nothwendig u. wider ihren willē thun / „ (Constat enim Renunciationes hasce „ in sola renunciantium voluntate, & „ quidem liberâ & spontaneâ consistere. Bolognett. in *L. Naturali. §. „ Nihil commune. parte 2. num. 141. de „ acquir. poss.* Andreas Dalner. de *var. „ jur. renunc. §. 5. num. 1.*) auch / da „ gleich dapfere ansehnliche ursachen enthalten / hierzu gezwungen werden mögen / wird keiner / so der Rechten „ genugsamb erfahren / sich zubehaupten unternemmen;

in *Thesauro suo pract. vocab.* Verzieg Adelicher Töchtern.

224 Eandemque sententiam, quòd Filiæ nobiles, quibus, tempore ipsarum elocationis, certa Dos constituitur & numeratur, nullô modô, ceu ex receptâ Consuetudine, renunciare teneantur; vel, planè omissâ renunciatione, illa nihilosecius pro tacitè interpositâ, & Filia dotata pro ipso jure renunciatâ haberi debeat, per plures Rationes egregiè statuminat Bartholomæus Kellenbenz,

in *tract. de renunciation. succession. Q. 7. per tot.*

Et prolixè pro illa disputatum videre est 225
apud inclytum Augustæ Imperii Cametæ, quoad viveret, Assessorem, Johannem Meichsnerum,

tom. 3. Decis. 14. præcipuè pag. 295. Addatur omninò B. Collega noster, Dn. Frommannus, in *Diss. de existentia conditionis Pacti hereditatis renunciatæ reservativi, thes. 3. pag. 6.* ibi: *Id quod hactenùs regulariter non ex necessitate à Fœminis fit; sed* in earum merâ voluntate, & quidem liberâ & spontaneâ consistit. & porrò Besoldus, in *Conss. Tubing. parte 3. consil. 134. num. 88.* Collega noster, D. Harpprecht. in *tractatib. Academic. de successionib. parte 2. pag. 12. th. 7.*

Dises ist wohl nicht ohne / daß ein solches 226
Statutum, vel Consuetudo eingeführt werden könne / quòd Filiæ nobiles pro ipso jure renunciatis haberi debeant; quemadmodùm de Familia Comitum de Bitsch, & Dominorum de Rapolstein testatur Zasius, quòd ipsemet illis tale fecerit Statutum, per quod Filiæ ipso jure pro renunciatis & exclusis habeantur:

ad *L. 61. num. 4. ff. de Verb. Obl.*

pariterque de Austriæ consimili Consue- 227
tudine testatur Acacius L. B. Enenckelius,

de *privill. Parr. & Libb. privil. 14. part. 1. cap. 13. num. 34.* Addat. Kellenbenz. *d. Q. 7. num. 18. & seqq.* Richter. *part. 6. consil. 3. num. 21. & seq.*

Daß aber bißhero kein solches Statutum, 228
à libera Imperii Nobilitate, Rechtsbeständiger weise / auffgerichtet worden sey / in crafft dessen die samptliche Adeliche Töchtere / auch wider ihren willen / zurenunciiren compellirt werden können / oder / wann Sie gleich nicht würckhlich renunciirt / Sie jedennoch vor Verziegs-Töchtern / sive pro ipso jure renunciatis gehaltten werden sollen / das erhellet nicht allein ex doctrina Besoldi,

cit. loc. §. Jngleichem und daß die *Renunciationes. cum duob. ibid. subseqq. §§is.*

Sondern ist auch erst Anno 1695. in Sa- 229
chen Seckhendorff contra die Rieden von Kollenberg / in einem weitläuffen von unserem Collegio ertheilten Responso, solcher massen angeführt / und darauff in supremo Imperiali Aulico Judicio würckhlich sententionirt worden.

Conf. Collega noster, D. Harpprecht, in *tractatib. Academic. de succession. parte 2. pag. 249. num. 223.*

Und daß auch zu beybringung einer sol- 230
chen Consuetudinis gar vieles erfordert und zu rechtlicher gnüge probirt werden müsse /

das zeiget sollicitè Joachimus Mynsingerus, in *suis Respp. decade 2. Resp. 10. num. 32. & seqq.*

231 Daß in Franckhen / waselbsten Herr Willibald / allem ermessen nach / seinen Ritterlichen Sitz und Wohnung gehabt / eine solche Consuetudo inducirt u. gegründet sey / das hat zwar der berühmte Teutsche Jureconsultus Nicol. Everhardus pro certissimo & notorio angeben wollen /

in *vol. 1. consil. 6. num. 9. vers. Secundò posito.* 232 ubi dicit: Certissimum & omnibus notum est in toto Ducatu Franconiæ, ut & in Locis circumjacentibus, generali Consuetudine inductum esse, quòd Filiæ, acceptâ Dote, paternæ, maternæ, ac fraternæ hereditati, usque ad ultimum Masculum nominis & familiæ Parentis sui, renunciare teneantur; paulo post addens, hanc sententiam Ubique in viridi observantia haberi, nempe quòd Filia etiam nondùm renunciata ad hereditates non admittatur; sed pro renunciatâ habeatur.

233 Aber daß auch dises angeben eines Jurisconsulti, qui non in Franconia; sed Bavaria vixit, auff fast schwachem grund bestehe / das erhellet nicht nur aus deren von ihm angezogenen Ration, da er meldet: Quotidiè enim inter Nobiles contingit, quòd Filiæ, etiamsi tempore mortis Parentum & Fratrum in vivis sint, nihilominùs, dùm nubunt, hereditatibus Parentum ac Fratrum jam delatis, & imposterum deferendis, in favorem masculorum, constitutâ certâ dote, renunciare cogantur. 234 Quod saùè non facerent, si in mero ipsarum arbitrio esset positum, an renunciare velint; maximè autem verisimile non est, ipsas tàm facilè hereditatibus jam delatis renunciaturas, si non scirent, se, vigore generalis Consuetudinis, ab hujusmodi successionibus excludi, & pro renunciatis filiabus haberi. 235 Dann was andere hierauff beständig antwortten / ist in mehrerem zufinden bey Christophoro Besoldo, qui ità:

„ Daß dergleichen Renunciationes oder
„ Verzieg der Adelichen Töchtern / diser
„ Ohrten / nicht genöhiget; sondern zu der
„ Töchtern freyer willkuhr gestellt seye / gibt
„ die Solennität / so darbey allemahl für-
236 „ gehet / unwidertreiblich zuerkennen.
„ Dann kundbar und niemand läugnen
„ kan / daß den Adelichen renunciirenden
„ Töchtern ein Beystand zugeordnet / auch
„ Sie zum drittenmahl ab- oder beyseits
„ geführt / und allweeg von den anwesen-
„ den ernstlich befraget werden / ob Sie /
237 „ von freyem ungezwungenem willen /
„ sich ihrer Erbschafft begeben wollen / auch
„ erst / wann solches genugsame Erin-
„ nern von ihnen bejachzet / hierauff einen
„ cörperlichen ayd mit aufgelegten Fingern
„ schwöhren müssen: welches alles nicht
„ vonnöthen / ja lächerlich zuhören wä-
„ re / wann die Adeliche Töchtern renun-
„ ciiren müsten. Et sic frequens iste Re- 238
„ nunciationum Usus sententiam po-
„ tiùs nostram confirmat. Nam si, per
„ Pactum, ejusmodi jus universale in
„ omnes Filias istius Familiæ, & Masculi
„ & Fœmellæ transferre cogitassent, sine
„ dubio Renunciationum interpositionem
„ in totum intermisissent, & solâ Doris
„ constitutione contentæ fuissent; cùm
„ Juramentum, quô Pactum hoc carere
„ non potest, sit quædam spiritualis tor-
„ tura, & animam stringat &c.

d. vocab. Verzieg Adelicher Töchtern. junctis illis, quæ hanc in rem sancita occurrunt in *Ordinat. Dicasteriali Ducatûs Würtembergici, parte 3. tit. ult. rubr.* In Verzeihungen und Vergebungen. §. 3. ibi: Soll der Richter dem geordneten Vogt be- 239
fehlen / Sie die Jungfrau allein vom Gericht hindanzuführen / und / in abwesen ihrer Freundschafft / Sie ihres willens und gemüchs aigentlich zuerfahren / ob Sie solche Verzeihung und Übergaab freywilliglich / ungezwungen und ungetrungen thue? &c.

Sondern daß auch eine solche richtigstehende Consuetudo, qualem adstruit Everhardus, alß dieselbe in judicio contradictorio examinirt worden / nicht probirt werden mögen / das ist bey dem vortrefflichen und 240
in Praxi Germaniæ geübtesten Assessore Cameræ Imperialis, Joachimo Mynsingero, in mehrerem deducirt zufinden /

dictâ decadis 1. Resp. 10. num. 11. 31. & sqq. ubi latè hoc exequitur, atque ità inter alia: Tertium, inquit, fundamentum, quia 241
talis sit Consuetudo totius Franconiæ, quòd Comitum, Baronum, Nobilium Filiæ, si competenti Dote elocentur, non admittantur ampliùs ad Successionem ullam; sed pro renunciatis & extraneis habeantur, hæc Defensio magnam firmitatem haberet, si probata existeret. Sed non est probata, 242
utcunque in hoc multum studii & laboris ab Adversariis impensum sit:

Prout nostrum Collegium tùm in dicto Responso pro Seckhendorff contra Rieden von Kollenberg / tùm & aliis in Causis hoc constanter allegavit.

Addatur hæc eadem prolixiùs corrobo- 243
rans laudatus Mynsingerus, *decadis 5. Responso 50. num. 10. & seqq.* ubi scribit, quòd, cùm in ejusmodi actibus renunciationum tot requirantur Solennitates, (quales proximè ex Besoldo, & Ordinat. Dicasteriali Würtembergica retulimus.) ideò nulla Consuetudo, quæ circa successionem filiarum nobilium servanda esset, NB. allegari possit.

possit. Eâ enim extante non opus esset speciali Provisione & Solennitate circa promissionem renunciationis, ejusque præstationem. Et quòd talis Consuetudo non sit in
244 Franconia, vel hinc liquidum esse, quòd plures notorii Casus existant, quibus certum est, filias nobiles unà cum Fratribus & Agnatis ex æquis partibus successisse, nec ad tales renunciationes invitas adactas esse nunquàm: quod certè non fieret, si legitima & efficax Consuetudo in loco vigeret: Illa enim, tanquàm Jus publicum & statutarium ejus Loci, adstringeret, & observari per omnes æqualiter deberet &c. &c.

245 Welchem allem nach wir auch in Casu substrato deren gäntzlichen meinung seyn / daß / umb willen nicht einmahl der Frauen von Kamphusen einige Renunciatio von ihrem Herrn Vatter jemahls angemuthet worden / geschweigen von Ihro würcklich geschehen / und dahero Sie des gäntzlichen vorhabens ist / ihre Vätter- und Mütterliche Erbs-portion nachtrückhlich zusuchen / Sie / im fall man mit keiner Rechtsbeständigen beweisung eines universalis Statuti totius Corporis Equestris, vel Consuetudinis ab illo receptæ, oder einer specialis Consuetudinis vel Statuti, warnach die Hoch-Adel. Greiffensteinische Familie sich præcisè zuachten hätte / aufzukommen und Sie abzuweisen vermöchte / mit solch ihrer anforderung in allweeg zuzulassen / und darumb zuvergnügen:

246 Cùm omnis hujusmodi Renunciatio, quam nobiles Filiæ facere solent, non coacta sit; sed libera proprii juris, in beneficium Fratrum, vel Agnatorum facta renunciatio;

ex definitione Johannis Dominici Pansuti, *controv. 20. num. 83.* post Hostiensem, Caroli Antonii Bottilierii, de *succession. ab intest. cap. 2. theor. 42. num. 3.*

247 & Filiæ consensu deficiente, nulla Renunciatio efficaciter & validè fieri valeat.

Hahn. de *jurer. concl. 84. num. 17.* Dn. Stryk. de *succession. ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 17.*

Auf die Dritte Quæstion:

248 **Ob die Frau von Kamphusen gehalten sey / nach mehrangeregten** Pactis **sich mit einer geringen** Dote **abspeisen zulassen / oder ob Sie eine grössere** Dotem, ratione Legitimiæ, prætendiren könne? **angesehen nur ein Sohn und eine Tochter vorhanden / und ihr Herr Vatter niemahlen eine Quittung / wegen bezahlten Heurath-Guths /** prætendirt **/ oder bekommen / auch die** 1500. **Gulden und das Güthlein nur in abschlag angenommen / und noch niemahlen etwas gewisses** constituirt **worden?**

ist die antwort ex præmissis nicht mehr 249
schwehr zuertheilen. Dann entweder ist Sie / die Frau von Kamphusen / als eine Verziegs- oder als eine Erb-Tochter zuconsideriren. Ist Sie eine Erb-Toch- 250
ter / wie wir / juxta præmissa, der beständigen meinung seyn / so hat Sie die helffte von allem vorhandenen vätterlichen Allodio oder Aigenthumbs-Güthern zuprætendiren / und das jenige / so Sie bißdaher / titulo Dotis, empfangen / gegen ihrem minder-jährigen Herrn Bruder zuconferiren;

per *tot. tit. de dot. collat. ibique* DDres;

allso / daß disem nach von erhöhung ihrer 251
Dotis alles Fragen und Antworten vergebens ist. Wäre aber es sach / daß ent- 252
weder das in Anno 1688. unter denen Herrn Brüdern entworffene Pactum, aus einigen von uns nicht absehenden Ursachen / vor ein gültig und beständiges Pactum Familiæ angenommen werden müste / oder auch / in crafft eines zu rechtlicher genüge probirenden Statuti, vel Consuetudinis, Sie pro ipso jure renunciata zuhalten / auff solcher Fälle einen könnte diese Frag wohl auff die bahn gebracht werden: da dann förderist zwar dises extra dubium stünde / daß / weil 253
Sie eine einige Tochter ist / ihr Heurath-Guth / Ihr / auff die Summ der zweytausend Gülden / indubitatò supplirt werden müste. Ob Sie aber ein mehrers / ihrem Pflichttheil gleich-kommendes / Supplementum prætendiren könte? darvon haben wir schon oben / ex communiore Doctorum sententia, mit mehrerem angezeigt / daß solches nicht wohl prætendirt werden könne.

Repetantur, quæ superiùs, ad primam Quæstionem, in Rationibus dubitandi pro & contra adduximus.

Jedoch / weil nur ein einiger Bruder vor- 254
handen / und hingegen des wohlseeligen Herrn Vatters Verlassenschafft in einem 255
ansehnlichen Quanto bestehet / uns auch nicht unbekannt ist / daß / nachdem in Ao. 1653. 12. Febr. von Einer hochlöbl. Schwäbischen Reichs-Ritterschafft / ein solennes Statutum, in crafft dessen alle Töchtere / in tractu hoc Suevico, pro ipso jure renunciatis gehalten werden sollen / auffzurichten intendirt / und in Aula Cæsarea, ob man sich allenfalls der allergnädigsten Kayserl. Confirmation getrösten dörffe? tondiret wor-

worden / die gedanckhen dahin außgefallen
256 seyn sollen / daß es damit / wann man an-
derst die Heurath-Güther der Legitimæ
congruentiùs oder näher stellen wolle /
keinen anstand haben solle ; so vermeinten
wir allenfalls / dafern nemlich die Frau
Tochter / vel propter Statutum aut Pactum
Familiæ, vel ob aliquam legaliter & cum
suis Requisitis demonstrabilem Consuetu-
dinem, vor keine Erb-Tochter admittirt
werden könte / ein erkleckhliches Supple-
mentum bey einem hochpreißlichen Kayser-
lichen Reichs-Hofrath / non sine effectu
wohl gesucht werden möchte.

Bey

der Vierten Quæstion:

257 Ob Sie Frau von Kamphusen mit
recht die halbscheid von denen hinter-
lassenen Mobilien / Früchten / Activ-
Schulden / Wein / Vieh / und der-
gleichen Allodialien prætendiren kön-
ne / oder nicht ?

recurrirt der beraits / bey der nächst-
præmittirten Frag / angezeigte Unterscheid /
daß Sie Frau von Kamphusen entweder
als Erb-Tochter / oder als eine solche /
welche pro ipso jure renunciata zuhaltten /
258 zuconsideriren. Ist Sie eine Erb-Toch-
ter / als wir noch zur zeitt glauben / so
walttet kein zweifel / daß Sie alle vorhan-
dene tùm immobilia, tùm mobilia Bona,
tùm & Incorporalia, welche mit keinem ne-
xu feudali befangen / mit ihrem Herrn
Bruder / in partes æquales zutheilen habe:
259 Jedoch allso / daß Sie allerförderist auch
ihr empfangenes Heurath-Guth / und
was weitter der Collation unterwürffig / in
die Vätter- und Mütterliche Verlassen-
schafft einwerffen / und mit ihrem Herrn
Bruder auch pro parte dimidiâ communi-
260 cire: Wäre aber dieselbe / in crafft
eines zu Recht erweißlichen Pacti, Consue-
tudinis, vel Statuti, als eine Verzichts-
Tochter zuconsideriren / so würde / ratio-
ne ihrer Successionis, unter denen paternis
& maternis facultatibus ein mercklicher un-
261 terscheid zumachen seyn. Die Paterna be-
treffend / so verbliebe es bey deme / was ad
proximè præced. Quæstionem gesagt wordẽ.
262 Ratione Maternorum aber können wir / de-
me allem nach / was auch die jenige / die dar-
vorhalten wollen / daß / moribus hodiernis,
die Adeliche Töchtern zurenunciiren præci-
sè verbunden seyen / jedennoch hingegen de
Bonis Maternis gern und willigklich zugeben /
daß nemlich denselben keine Adeliche Toch-
ter / wider ihren aigenen willen / zure-
nunciiren compellirt werden könne / es sey
dann / daß ihre Frau Mutter selbsten
außtrückhlich verordner / daß nemli-
chen ihre Töchtere / zu so besserer erhal-
tung des vätterlichen Manns-Stammens /
auch der Mütterlichen Erbschafft zure-
nunciiren angehaltten werden sollen /
keiner anderen meinung seyn / als daß in 263
allweeg die Frau von Kamphusen / als ih-
rer Frau Mutter halbtheilige Erbin / die
helffte von aller dero Erb- und Verlassen-
schafft mit bestand prætendiren könne; es
wäre dann sach / daß auch ihre Frau Mut- 264
ter das contrarium specificè und expresè
verordnet hätte / und dises zu rechtlicher
sufficienz beygebracht werden könte. Nur 265
würde / auf solchen Fall / die weittere fra-
ge seyn / ob Sie Frau von Kamphusen das /
so Sie schon titulo Dotis empfangen / an
solcher ihrer Mütterlichen Erbs-portion,
gantz / oder zur helffte / defalciren zulassen
gehaltten sey; oder ob Sie ihre Dotem, 266
als von dem Herrn Vatter solitariè em-
pfangen / absque collatione in die Mütter-
liche Erbschafft / gantz und völliglich behal-
ten / und jedennoch zugleich die völlige helff-
te von der Mütterlichen Erbschafft / mit
recht prætendiren könne ? Ob nun wohl 267
die Rechtslehrere dise præjudicial-Frag:
Ob ein Vatter auch seinen sonst begüthert
und vermöglichen / oder genugsame facul-
tates, ad honestam & congruam nubendi
conditionem tantò citiùs obtinendam, pos-
sidirenden Töchtern einig Standgemässes
Heurath-Guth von dem Seinigen zuge-
ben gehaltten sey? gar variè ansehen: in-
dem viele darvorhaltten / quòd Pater etiam 268
locupletem suam Filiam dotare teneatur :

Gail. *2. Obs. 95. num. 14.* Cöppen. *decad. 2. enucleat, 7. num. 100.* Zœsius, ad *ff. tit. de jure dot. num. 8.* latè & operosè Petr. Barbosa, ad *L. 1. parte 4. num. 17. & seq. ff. sol. matrim.* post alios plurimos, Augustinus Barbosa, ad *L. ult. num. 10. C. de dot. promiss.* 269

adeò, ut eandem in communem abiisse testetur Carpzovius,

parte 2. Const. 42. Def. 13. num. 1.

Viele andere aber die widrige meinung / 270
mit weit besseren und vösteren Rechtsgrün-
den / behaupten / daß nemlich ein solche
wohlbegütherte Tochter mit bestand keine
dotem von ihrem Vatter begehren könne;

Tùm ex eo, quòd Pater hujusmodi Filiæ 271
ne quidem ad alimenta obstrictus sit :

L. 5. §. 7. ubi vulgò DDres. *ff. de agnosc. & alend. liber.*

tùm quòd hîc Ratio *Legis 19. ff. de rit.* 272
nupt. ut scil. Filia honestam nubendi condi-
tionem reperiat, ac proindè & æquitas of-
ficii Judicis, quod ei innititur, apertè de-
ficiat :

Carpzov. *d. l.* Arnold. Vinnius, *select.*

Qq. lib. 2. cap. 14. ubi dicit, quæ Gailius & alii in contrarium disputant, disputari in vanum, omnibusque adversari visis solidissimè satisfacit. Addat. Colleg. Argentor. Gudelin. Brunnemannus, in locis, quos exhibet Goswinus ab Esbach, in *addit. ad Carpz. d. l.* Paulus Busius, Wissembachius, & Anton. Matthæus, in locis, relatis à Struvio, *exerc. ad Pandect. 30. th. 3.*

273 auch dahero von ihnen der beständige schluß noch ferner gemacht wird / quòd, si Pater suæ Filiæ nominatim & specificè de bonis maternis Dotem constituat, ipse ad nihil ei porrò obstrictus sit:

prout ipse dissentiens Petrus Barbosa lubenter admittit, *cit. loc. num. 146. vers. Quam primam conclusionem.* itemque Augustinus Barbosa, ad *L. ult. num. 21. Cod. d. tit.* post alios innumeros, Jacobus Menochius, *lib. 3. præsumpt. 15. num. 24.* ubi dicit: Hanc sententiam magis esse receptam. Quibus addi possunt ea, quæ tradit B. Dn. Lauterbach, ad *Jus Provinc. Würtemberg. parte 4. th. 12.* Vinnius, *d. l. pag. 359.* Wintheim, de *dote, cap. 2, num. 43.* B. Collega noster, Dn. Frommannus, de *administr. adventit. legit. thes. 45.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Diff. Jur. Commun. & Marchico-Badensis, pag. 143.*

274 So ist doch hingegen in ejusmodi Casu, als wir hier einen voruns haben / wann nemlich ein Vatter seinen willen nicht deutlich und expresse zuerkennen gibt / ob Er seiner wohlbegütherten und von ihrer Mutter her mit genugsamen mitteln gesegneten Tochter / das versprechende Heurathguth von der Tochter Maternis, oder von seinen aigenen Mitteln bezahlen wolle? die Verordnung der Rechten unzweiflich und richtig / daß Er nemlich dasselbe nicht von der Tochter; sondern aus seinen aigenen mitteln zubezahlen versprochen zuhaben / so gar darvorgehaltten werden solle / daß auch viele bewährte und berühmte Scribenten *solches* pro præsumptione juris & de jure ansehen und halten;

ut ex Mantica & Menochio advertit Brunnemannus, ad *L. ult. num. 5. Cod. de dotis promiss.*

275 Disem letzten aber seye / wie ihme wolle; so stehet doch dises / quòd Pater in dubio non de Filiæ maternis; sed de suiipsius propriis Bonis Dotem Filiæ promisisse intelligi debeat, extra omnem omninò controversiæ aleam;

276 per tx. expr. in *d. L. ult.* ubi Justinianus: Sancimus, rescribit, si quidem Pater nihil addendum existimaverit; sed simpliciter Dotem dederit, vel promiserit, ex sua liberalitate hoc feciisse intelligi, Debitô in sua figura remanente, &c. *Cod. de dot. promiss.* Ex quo ipso diserto & specifico tx. cùm hujusmodi controversia in Judicium Camerale, per appellationem, deducta esset, & in eâdem ad sententiam conclusum, unanimi sententiâ, quòd Pater, in tali casu, dotem de suo exolvere teneatur, decisum recenset Joachimus Mynsingerus, *centur. 5. Obs. 32. num. 2.* 277

Imò licet à Patre Dos expresse de bonis paternis & maternis promissa fuerit; tamen copulativam, ex singulari Dotium favore, pro disjunctivâ accipiendam, & hôc sensu: De meis, i. e. ipsius Patris bonis, aut, si hæc non sufficiant, de Filiæ bonis, istam promissionem exaudiendam esse, & proindè Materna Filiæ integra conservari debere, 278 disertissimè porrò sancit noster Justinianus, in *d. L. ult.* verbis: *Ubi autem* ex rebus tàm suis, quàm maternis, *dixerit se feciisse hujusmodi liberalitates, tunc, si & ipse substantiam possidet*, quasi de suo patrimonio dotem dedisse intelligatur. *Cod. d. tit.*

Juxta quam denuo Cameram Imperialem judicasse recenset laudatus Mynsingerus, 279

centur. 6. Obs. 85. num. 2. & seqq. Addat. Afflictus, Menochius, Mantica, & Baldus Novellus, quos laudat idem firmans Brunnemannus, ad *d. L. ult. num. 8.*

Wohlerwogen nun auch diß orths der wohlseelige Herr Wilibaldus von Greiffenstein / gegen seiner Frauen Tochter / und Dero Herrn Ehegemahl / bey außzahlung ihres Heurathguths / seinen willen expresse gantz und gar nicht declarirt / daß die / titulo Dotis, Ihr eingehändigte 1500. Gulden / an ihren Maternis künfftig abgehen sollen / so hätte es allenfalls bey solcher unstrittigen rechtlichen decision auch in casu subsumto sein unzweifliches bewenden. 280

Die Fünffte Quæstion:

Ob die Frau von Kamphusen nicht berechtiget / das jenige / so ihr Herr Vatter von einer seiner Baasen per Testamentum **geerbt / und** in summa **alle** allodialia **anzusprechen?** 281

erhält ihre abfertigung aus deme / so in proximè præcedentem Quæstionem zur genüge gesagt worden / daß / wann keine richtige Consuetudo, oder gültiges Statutum, vel Pactum, Familiæ, vel etiam totius Ordinis Equestris, zu rechtlicher genüge beyzubringen seyn möchte / Sie Frau von Kamphusen in allweeg alles / was mit keinem nexu feudali befangen / pro parte dimidiâ anzusprechen befugt sey; 282

per superiùs deducta.

Bey

Bey

der Sechsten Quæstion:

283 Ob Sie Frau von Kamphusen nicht fug und recht habe eine bey denen von Adel gewöhnliche Außsteur an Mobilien / Geschmuckh / und Haußrath zuprætendiren / weil Sie an dergleichen sachen nicht das allergeringste Stuckh bekommen?

284 gehen unsere rechtliche gedanckhen in kurtzem dahin. Entweder wird Sie / als wir oben weitläuff außgeführt / als eine Erb-Tochter / zu der vätterlichen Erbschafft / 285 pro semisse, admittirt / oder nicht. Priori in casu findet dise anforderung / ex hac ratione, keinen ingress, weilen / wañ Sie auch würckhlich dergleichen sachen empfangen hätte / Sie dieselbe entweder in naturâ, actualiter & verè, oder wenigst / vermittelst einer quasi realis collationis, per brevis manûs fictionem, nemlich allso / daß Sie so lang zuruckhstünde / biß Ihr Herr Bruder Ihr gleich gestellt würde / nimirum vel minus accipiendo, vel remittendo tantum ex Bonis hereditariis, quantum nomine istarum Dotis accessionum conferri deberet, & sic deinceps;

jungat. *L. 1. §. 12. ff. L. 2. L. 5. Cod. de collat. ibidemque* Brunnemannus. Bachov. ad *Treutl. vol. 2. Disp. 17. th. 1. lit. C.* ibi: *Ut, quantum ab ipsis realiter conferendum esset, reliqui precipiant.* Brunner. de *collat. cap. 5. num. 6. & seqq.* B. Dn. Lauterbach, de *dotis collat. §. 4.*

286 in die vätterliche Erbschafft zuconferiren gehalten seyn würde. Auf den letztern fall aber haltten wir zwar nochmahlen beständig darvor / daß Sie Frau von Kamphusen / aus oben angeführten ursachen / wohl endlich ad congruum Dotis supplementum 287 agiren könne: Aber daß Sie hingegen / sub titulo talium Dotis accessionum, weittere prætension formiren könne / daran stehen wir gar sehr / diser ursachen / an / weil Sie / (ohne das / so Sie von ihrer Fr. Mutter illatis, an Geschmuckh / Silber / Bettwerckh / Gewand / weissen Zeug / Zinn- und Mössing-Geschirr empfangen hat.) über die zu einer jeden Greiffensteinischen Tochter außfertigung bestimpte dreyhundert Gülden / noch weiter zweyhundert / und allso in summa Fünffhundert Gülden vom Herrn Vatter erhaltten / und dahero / unter disem nahmen / keine weittere Forderung zuformiren befugt angesehen werden kan.

288 Und wann Sie allein als ihrer Frau Mutter Erbin / pro parte dimidiâ, zu der Mütterlichen Erbschafft admittirt werden sollte; wie ingleichem auch wann Sie zugleich zu der Vätter- und Mütterlichen Heredität / juxta suprà deducta, gelangen sollte / so würde in beyden Fällen kein zweifel waltten / daß Sie allen solchen Vorempfang / an Paternis und Maternis, gegen ihrem Herrn Bruder zuconferiren / und ihne gegen sich gleich stellen zulassen verbunden sey;

per *tot. tit. Pandect. & Cod. de collat. tot. tit. de dotis collat.* & ea, quæ etiam in casu factæ renunciationis tradit Kellenbenz, de *renunciat. succession. Q. 33. num. 43.* junctis *numm. præc.* Besold. in *delib. ex lib. Pand. 2. Q. 19. sub princip.* Heeser. de *acq. conjug. parte 2. Loco 20. num. 180.* ubi plures allegat. B. Collega noster, Dn. Frommann. de *existentia Conditionis pacti hered. renunc. reservativi, th. 67.*

Mit welchem zugleich auch

dise Sibende Frage:

289 Ob man nicht schuldig sey / Ihr der Frauen von Kamphusen das jenige / so Ihr an Mütterlichem Geschmuckh / Silber und Mobilien fehlt / wider zuersetzen?

ihre Decision erhält.

Wie ingleichem auch dise

Achte Frag:

290 Ob und wie viel die Frau Tochter von dem eingebrachten mütterlichen Heurath-Guth zuprætendiren befugt?

291 Nemlich / weil der Frau Tochter Dos den grössesten und fürnehmsten Theil ihrer Erbschafft außmacht / so walttet kein zweifel / daß die Frau von Kamphusen die helffte daran / jure optimo maximo, zufordern habe / und zwar auff alle Fälle / Sie werde gleich zu der Frau Mutter Erbschafft allein admittirt / oder zugleich zu der Vätter- und Mütterlichen. Und was in specie das Mütterliche Heurath-Guth concernirt / so hat 292 Sie die helfftige ansprach darzu / auch in crafft des außtrückhlichen und claren buchstabens ihrer seeligen Frau Mutter Pactorum dotalium, als in denen specificè pacisirt worden / daß / im fall Sie Fr. Mutter / vor ihrem Herrn Ehegemahl mit tod abgehen würde / Er zwar das Ihme / mit dreytausend Gülden zugebrachte Heurath-Guth / als lange Er leben werde / unverthunlich / genieссen; nach seinem Tod aber dasselbe NB. ihren kindern außgehändiget werden solle. Weil nun dise provisio 293 in Pactis dotalibus, als viel uns wissend /

von

von der Frau Mutter / durch keine hernachgefolgte widrige Disposition geändert worden / so fällt aller zweifel weg / daß es bey dem buchstaben solcher Eheberedung ungeändert zulassen.

294 Nam quòd Pactis dotalibus, sive illa in modum Contractûs ineantur, sive ultimæ Voluntatis, juxta Mores hodiernos, etiam tota Hereditas deferri valeat, nullum prorsus est dubium:

Richter. *Decis. 26. num. 33.* ibi: Von eines oder des andern Ehegatten universal-Erbschafft. Brunnemann. ad *L. 1. num. 4. de pact. dotal.* Dn. Stryk. de *cautel. contract. S. 3. cap. 8. §. 1.* & de *succession. ab intest. Diss. 8. cap. 5. §. 28.* Vultejus, in *Consill. Marpurg. vol. 4. consil. 45. num. 24.* ibi: *De ipsa etiam Hereditate universa, vel ejus Quota.* Autor Consill. Gailii, *parte 2. Cons. 7. num. 22. & 25.* Beneckendorff. ad *Seraphin. de Seraphinis, de privill. juram. privil. 10. num. 18.* Heeser, de *acq. conjug. parte 2. Loco 11. num. 52.*

295 Sive de ipsorummet Conjugum successione agatur, *quo scilicet modo Conjux præmorienti succedere debeat:* Wie ein Ehegatt den andern / so wohl auf den Fall / wann Sie Kinder erzeugt / als auch wann Ihrer eines ohne Kinder abstirbt / beerben solle.

Dn. Stryk. de *succession. ab intest. Diss. 8. cap. 5. §. 14.* Bachov. ad *Treutl. vol. 2. Disp. 7. th. 7. lit. A.* Hahnius, de *jur. rer. concl. 730. num. 3.* Zasius, ad *L. Stipulatio hoc modo.*

296 *num. 50. ff. de verb. oblig.* ubi dicit, in Germania hoc notoriè servari. optimè Christenius, de *pactis dotalib. Diss. 4. Q. 20.* ubi Praxin hodiernam tale Pactum quotidiè admittere adstruit:

297 Sive de paciscentis Patris aut Matris successione, dùm nimirum & ipsi ità disponunt, quòd Liberi ipsorum, ex partibus æqualibus, vel inæqualibus, suam hereditatem habere debeant: Cujusmodi Pacta, licet J. Rom. notoriè improbentur, & prolixè Hodiernùm illa impugnet Petr. Gilken. ad *L. 5. Cod. de pact.* Gutierrez, de *juram. confirmator. parte 1. cap. 59. princip.* Donatus à Fina, *tom. 1. commun. opin. lib. 2. tit. 3. num. 44.*

298 Tamen illa nostris moribus non saltem valere, usque adeò pro certo venditatur ab Hahnio, ut nec probatione indigere asseveret;

cit. loco, num. 6.

299 sed & illa irrevocabiliter servari debere, ex communibus JCtorum placitis convenire, post Gailium, Gomezium, Paponium, Bertrandum & Petrum Heigium, autor est Mevius,

ad *Jus Lubec. parte 2. tit. 2. artic. 28. n. 68.* cum Molinæo, Benedicto, Tiraquello, Chassanæo, Boerio, Dn. Stryk. *d. §. 14.* ibi: *Moribus tamen talia Pacta irrevocabiliter.* Joh. à Sande, *Decc. Frisic. lib. 2. tit. 2. D. 7.* Addantur, quæ fusè de his disputantur apud nostrum Collegam, D. Harpprechtum, in *tractatib. academic. de successionib. parte 1. pag. 877.* junctis *ibi præcedd. & subseqq.*

Und daß diese Anforderung mit deren von 300
dem wohlseeligen Herrn Vatter gantz indefinitè gegebenen Dote nicht vor würcklich bezahlt und compensirt zu halten sey / das ist allbereit oben zur gnüge gezeigt worden. Und obwohlen sonsten in Rechten 301
gantz klar versehen / quòd illi, qui bona aliena administrant, actum aliquem gerentes, personam illius, cujus bona administrant, concernentem, id, quod promittunt, expendunt, vel solvunt, ex illius patrimonio, cujus bona administrant, ista omnia facere intelligi debeant:

L. 43. §. 1. ff. de administr. tutor. Carpz. *I. F. parte 2. Const. 42. Def. 16. ibique in addit.* Goswinus ab Esbach. Mevius, *parte 1. Decis. 228.*

So hat doch diese Regula bey einer Tochter / 302
deren Bona materna der Vatter / als derselben Usufructuarius, administrirt / und Ihr indefinitè, das ist / ohne benahmsung / daß solch Heurathguth / von Ihrem der Tochter Mütterlichem / geschöpfft und gegeben werde / eine Dotem assignirt / ex singularissimo Dotis favore, ihren merckhlichen abfall;

juxta suprà jam relata formalia *Legis ultimæ Cod. de dot. promiss.* ubi etiam hoc dubium rectè sic resecat Joh. Brunnemannus, *num. 4. ibidemque* laudati Ludovicus Molina, & Josephus Mascardus. Quibus addesis Vultejum, in *Conss. Marpurg. vol. 2. consil. 29. num. 55.* ubi alios de communi attestantes adducit. Menochium, de *arb. judd. Qq. casu 493. num. 13.*

303 Nam &, licet aliàs LL. etiam in Patre, bona Filiifamiliâs adventitia possidente, & aliquid pro illo solvente præsumant, quòd ipse de propriis Filii bonis istam solutionem fecerit:

Johannes Cœppen, *decad. 2. enucleat. 7. num. 100.* Marcus Antonius Peregrinus, de *fideicomm. art. 36. num. 138.*

tamen ista regularis Juris nostri præsum- 304
ptio in Dotium materiâ, ut in aliis quamplurimis, ità etiam quoad hoc specialiter exceptâ, nihil obtinet efficaciæ;

ut in puncto observat B. Frommannus, de *administrat. adventitior. legitima, th. 45.*

In tantum, ut, licet Pater, qui Dotem 305
initio simpliciter promisit, ex postfacto protestetur, quòd illam de bonis filiæ maternis promiserit, & Maritus huic Soceri declarationi consentiat; nihilominùs dispositio dictæ L. finalis tunc quoque prævaleat.

Mascard. de *probat. concl. 1156. num. 10.*

Bey der

Neunten Quæstion:

Ob die Frau Tochter schuldig
306 sey / das jenige Güthlein / so ihr seeliger Herr Vatter auf ihren Eheherrn transferirt / in abschlag ihres Heurathguths anzunemmen / weil es ein Mannlehen ist / und Sie allso leichtlich gefährdet werden könte; oder ob solches vor ein Geschenckh zuhalten? In betrachtung / daß solches niemahls angeschlagen worden; sondern schlechter dinge / und ohne benennung der ursach / an den Herrn von Kamphusen dahin gegeben worden?

307 will uns bedünckhen / daß ein verstoß / dises Güthleins halber / vorgehe; indeme außtrückhlich in Facti Specie gemeldet wird / daß Herr Willibald dises Lehen-Güthlein auff seinen Herrn Tochtermann / NB. in abschlag Dotis, transferirt habe; und daß von Sr. Chur-Fürstl Gnaden zu Maynz / als Domino directo, desselben ütertragung / in solcher qualität, gnädigst seye placitiret worden. Stante hôc wäre dise Frag
308 gantz otios. Wann wir aber supponiren / daß Herr Willibald dises Güthlein / seinem Herrn Schwiger-Sohn / absolutè & simpliciter, nullâ lege ei dictâ, zu handen gestellt / und daß auch Seine Chur-Fürstl. Gnaden zu Maynz in desselben einraumung / absque determinatione causæ seu tituli, ex quo ejus traditio atque alienatio permissa esse debeat, simpliciter consentirt habe / und in talibus terminis decidirt
309 werden müste: An in dubio traditio potiùs ex Dotis, vel simplicis & meræ Donationis titulo facta censeri debeat? so hätten wir das erste zuathirmiren fast keinen anstand:

310 Tùm ex eo, quòd in dubio ália omnia potiùs, quàm absoluta & simplex donatio, præsumi debeat, adeò, ut, si etiam Pater suo filio simpliciter quid tradat, hæc traditio potiùs custodiæ causa, quàm animo donandi, facta intelligatur:

ex Baldo, Menochio, & Marsilio, Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 13. tit. 9. num. 22.*

311 Tùm ex eo, quòd Pater, ad dotandum obstrictus, etiam Filiæ quid legans, hoc ipsum legatum animo compensandi reliquisse censeatur:

prolixè Menochius, de *præsumption. lib. 4. præsumpt. 109. num. 7. 22. & seqq.*

Et quæ plura his similia ex LLbus porrò adduci possent.

Auf

die Zehende Quæstion:

Ob die Frau von Kamphusen von 312
dem Ihr noch schuldigen Heurathguth / auch Vätter- und Mütterlichen Hæreditât / die Pensiones, seit ihrer verheurathung / und des Hn. Vatters Tod / mit Recht prætendiren könne?

antwortten wir allso: Daß förderist von 313
der vätterlichen Hæreditât durchauß keine Zinsen oder pensiones, von Zeit der verheurathung / gefordert werden können / indeme / als lang der Herr Vatter gelebet / keine Erbschafft gewesen / und mithin die Frau Tochter nichts zusuchen gehabt. So viel 314
aber die Mütterliche Erbschafft betrifft / so hat der Herr Vatter dieselbige / nach innhalt deren mit der Frau Mutter auffgerichteten Heurathspacten / tag lebens zunutzen und niessen gehabt / allso / daß Er dahero sub nullo colore zu einiger zinßreichung und verpensionirung / biß ad diem suæ mortis, obligirt angegeben / und anjetzo dessen ichtwas an seinen Herrn Sohn / als Cohæredem, prætendirt werden kan. Nachdem 315
aber nunmehro der wohlseelige Herr Vatter dises zeitliche gesegnet / und mithin der paternus Ususfructus sich geendiget / so fragt sichs / daferne von dem vorhandenen minderjährigen Hn. Sohn einige Difficultäten / die Frau von Kamphusen / entweder zu beyderley / der Vätter- und Mütterlichen / oder allen falls / wann je / propter Pactum, Statutum, vel Consuetudinem, an der vätterlichen weitters nichts / als ein billichmäßiges augmentum Dotis, obtinirt werden könte / zu der Mütterlichen Erbschafft zu admittiren / absque sufficientibus atque justis Rationibus, movirt werden wollten / von des Herrn Vatters Tod an / die landläuffige pensiones prætendirt werden können?
Auf dise Quæstion wie beständig und gründ- 316
lich zuantwortten seyn möchte? können wir noch zur zeit so eigentlich nicht wissen / weil unmöglich ist abzusehen / wie die sache hiernächst in contradictorio sich anlassen möchte.
Damitt aber gleichwohlen dise Frage nicht 317
gar indecisa gelassen werde / und man also nach deme / so bey hiernächst pflegenden güthlichen Tractaten auf die bahn kommen wird / bey entstehender Güthe sein Petitum, in judicio, ratione Usurarum, desto besser formiren könne / so wollen wir / dises Punctens halber / uns brevissimis remittirt haben ad ea, quæ tradit Henricus Bocerus, *class. 5. Disp. 25. à th. 52. usque ad thesin 58.* Joh. Brunnemann. ad *L. 20. num. 5.* item ad *L. 40. & L. 5. num. ult. ff. de hared. petit.* nec

non

non ad *L. 15. ff. de usur.* omniumque plenissimè Georg. Adam Struvius, *exerc. ad tit. 10. th. 54. usque ad 58.*

318 Betreffend das andere Membrum: Ob die Frau von Kamphusen / gleich von Zeit ihrer Verheurathung an / wegen ihres Heurathguths / einige Zinsen fordern könne? da ist kürtzlich zugedencken / daß zwar unter den Rechtslehrern viel disputirens hierüber sey: Utrum Filia, vel Maritus, ratione Dotis, ad Usuras demùm ex eo tempore, ex quo aliqua Dotis promissio facta, vel planè demùm ab eo tempore, ex quo actuali Dotis solutioni præfixus terminus elapsus est, an verò confestim ex tempore matrimonii à Filia contracti, licet nulla planè Dos promissa fuerit, in judicio experiri possit?

prout istam controversiam plenâ manu exequitur Johann. Petrus Fontanella & ab illo laudati, in *tract. de pactis nuptialib. claus. 6. glossa 2. parte 6. num. 3. & seqq.* ubi tandem sub *num. 44.* notabiliter concludit,

319 quòd *Usuræ dotales non tàm propter moram, quàm ex æquitate*, in compensationem onerum matrimonii, veniant, ad exemplum usurarum ab Emptore, Venditori, ratione conventi pretii debitarum, quamprimùm venditio perfecta est; cum quibus usuris etiam Dotis usuras pari passu ambulare scribit.

320 Quâ sententiâ, ut à Lupo, Magonio, & aliis Fontanellæ laudatis, largissimè admittitur, (Licet aliter de illa sentire videatur Martinus Colerus, in *tract. de aliment. lib. 3. cap. 5. num. 45.*) in substratô suppositâ, nihil dubii suppetit, quin, juxta thesin judicium ferendo, etiam illustris Domina de Kamphusen ad Dotis necdùm plenariè solutæ usuras omninò agere valeat:

Nachdem aber diese Frag an sich selbsten 321
annoch illiquid ist / ob Sie Frau von Kamphusen eine weittere Dotem cum effectu fordern könne? so stehen wir sehr an / ob Sie auch ad Usuras mit rechtlichem bestand zu agiren vermöge?

In ejusmodi namque casu, quando Dos non est liquida, neque certum, quid & quantum loco Dotis debeatur? interesse non deberi, nisi demùm à tempore liquidationis, ex Decisionibus Senatûs Cathaloniæ tradit idem Fontanella,

d. tract. claus. 8. glossa unic. parte unica num. 21.

Wabey wir es auch in so fern bewenden 322
lassen / daß wir jedennoch propter summum favorem, quô Augustissima Cæsarea Aula nobilium Filiarum, etiam renuntiantium, Dotes prosequitur, nicht für undienlich halten / daß wegen des / in casum, wann ja die Frau von Kamphusen nicht als Ihres Herrn Vatters pro dimidiâ Hæres admittirt werden sollte / außzubitten vorseyenden Augmenti Dotis zugleich auch die Zinsen à tempore nuptiarum mit in das petitum gesetzet werden.

Alles salvo rectiore quorumvis judicio. Actum in Collegio nostro den 30. Augusti, Anno 1704.

CONSILIUM QUADRAGESIMUM TERTIUM.

SUMMARIA.

DE Fideicommisso testamentario, *per subsecutam* Transactionem, in pactitium *seu conventionale* converso.

Præmittitur Facti Species. *num. 1. usque ad num. 8.*

Exhibeatur Quæstiones *hic enucleandæ. num. 8. & seqq.*

Prima Quæstio: *Utrum in casu, quo* Summa quinquaginta millium florenorum duabus Sororibus legata *fuit*, improlis Sororis dimidia Pars nexu Fideicommissi, alterius Sororis liberis præstandi, *devincta censenda sit? num. 13.*

Suppositô hôc, quòd Dimidia improli *Sorori relicta* nexu Fideicommissi, *in ordine* ad solam multiprolem Sororem, *affecta sit, multiprolis* hæc Soror liberrimam de illo disponendi licentiam *habet. num. 15.*

Nec Nepotes, *ab hac multiproli Sorore*, in sola *quantumvis* Legitimâ instituti, *contra tale Testamentum* ullum *habent* Remedium. *num. 16.*

De bonis ab onere Restitutionis *alii faciendæ* immunibus *quilibet pro suo arbitratu disponit. num. 17.*

Suppositô verò hôc, quòd Dimidia improli Sorori relicta, nexu Fideicommissi, *etiam in ordine ad* multiprolis Sororis Liberos *devincta sit, multiprolis hæc Soror*

suis Nepotibus relictam Legitimam in bonis ad hoc Fideicommissum spectantibus assignare *non potest. num. 18.*

Parens Liberis suis, *ad praestandum* Legatum, *vel* Fideicommissum, *ex suprema alterius voluntate* obstrictus, *ipsis, ceu* Creditoribus, *hujusmodi relictum*, tanquàm æs alienum, *exolvere cogitur. num. 19.*

Etiam Filia renunciatrix *tale* Fideicommissum ex Testamento alterius sibi debitum, *à Patre* Hærede, non obstante juratâ suâ renunciatione, *validissimè exigit. num. 21.*

In Legitimam Liberorum *nec ipsorum* castrensia, *vel* quasi *castrensia*, *nec* adventitia, *seu* regularia, *seu* irregularia, *Bona imputari possunt. num. 22.*

Legitima *ex* propria Patris substantia *praestari debet. num. 23.*

Mater, Fideicommisso *suis Liberis praestando onerata*, *illud neque* supprimere, *neque Liberis* in illo Legitimam *assignare potest. num. 24.*

Sollicitè disquiritur: An in casu proposito Fideicommissum, improlis Sororis Dimidiæ injunctum, *in favorem non saltem* multiprolis Sororis; *sed &* hujus Liberorum, *vel ex litera ipsius* Testamenti Fraterni; *vel ex* Testium *de illo sub jurejurando examinatorum* Depositionibus, *vel demùm ex desuper inter ambas Sorores inita* Transactione *evinci possit? num. 26.*

Testamenti fraterni formalia *hæc sunt*: Meiner Frauen **Schwester von** Murcia **Theil solle/nach ihrem Tod/ auf die andere Schwester/** Gräfin von Adlerstein/ **wo Die ohne Erben** ab intestato **solte abgehen/** zufallen. *num. 29.*

Hæc verba haud dubiè Fideicommissum Sorori Comitissiæ **von Adlerstein/** *in casum mortis alterius Sororis praestandum, important. num. 30.*

Utrum hæc verba: **Wa die ohne Erben** ab intestato **solte abgehen/** *ad* Sororem *Comitissam, hoc Fideicommisso à Fratre* honoratam, *an verò ad alteram hôc Fideicommisso ab illo* oneratam Sororem *respiciant? num. 31.*

Si dictio, **Die/** *in pronomen*, **Sie/** *mutetur, sensus hic erit*: **Daß der Frau Schwester von** Murcia **Theil/** nach ihrem Tod/ auf die andere Schwester/ **wa Sie** (Frau von *Murcia*) **ohne Erben** ab intestato **abgehen** würde/ zufallen solle. *num. 32.*

Non potest Testatori in mentem venisse videri, quòd Soror improlis, in hoc statu decedens, *Dimidiam Legati ei relicti suæ alteri* Sorori, *in hunc demùm casum*, si etiam ipsa improlis decesserit, *restituere debeat. num. 34.*

Nulla ratio subest credendi, quòd Dn. Testator suam Sororem, *jam* tempore Testamenti, aliquot Liberos habentem, *isto Fideicommisso in illum demùm* infaustum *Casum*, si ipsam sine Liberis mori contigerit, *honorare voluerit. num. 35.*

Non credibile est, quòd Frater *testator* multiprolem Sororem, in gratiam aliorum Hæredum ab intestato, *isto Fideicommisso honorare voluerit. num. 37.*

Quælibet dictio seu elocutio ad proximè præcedentia restringi *debet. num. 39.*

Ad evitandam Absurditatem, *vel ad* claram, *aut* præsumptam Testatoris voluntatem in tuto locandam, *ab ista Regula sæpè receditur. num. 40.*

Improlis Soror, in casum suæ mortis, soli Sorori *præstando Fideicommisso, & non etiam* hæc Soror *ulteriùs* suis propriis Liberis exolvendô novô Fideicommisso *onerata videtur. num. 42. & sqq.*

Liberorum Sororis, *isto Fideicommisso à Fratre honoratæ*, nulla ab ipso expressa fit mentio. *num. 44.*

Illi soli ad Fideicommissum vocati *censentur*, qui in litera suprema Defuncti Voluntatis possunt legi; *non etiam illi, qui* ex remotiore saltem illatione *possunt* intelligi. *num. 45.*

Propter Fideicommissum ab altero conventus semper potest excipere, verba Fideicommissi non complecti hunc casum, *quem ille prætendit*, donec hic illud probet. *num. 46.*

Pos-

Possessor semper objicere potest, quòd substitutio fideicommissaria non loquatur de Actore: *Et quòd* hic Casus in substitutione non comprehendatur. *num. 47.*

Verba Fideicommissum inducentia *debent esse* clarissima *&* necessariò id importantia. *num. 48.*

Ità, ut Dispositio, *ex qua illud prærenditur*, nullo alio modo salvari valeat. *num. 49.*

Quando verba Testatoris, *vel alterius Conditoris Fideicommissi*, absque Fideicommissorum Multiplicatione, *sive novi & diversi Fideicommissi inductione*, effectum sortiri *possunt, tunc illa constanter ità interpretanda*; ut nunquàm per illa novum Fideicommissum inductum censendum sit. *num. 51.*

Qui se fundat in Fideicommisso, *id* concludenter probare *tenetur*. *num. 52.*

Hæc probatio *tàm in* Jure, *quàm* in Facto indubia *& certissima esse debet*. *num. 53.*

Qui Fideicommissi extensionem, *ultra* expressa ejus verba, *prætendit, illam* sufficienter probare *tenetur*. *num. 54.*

Probatio dubia, *qua Fideicommissum* importare potest, vel non, *ad legitimam illius demonstrationem* nihil operatur. *num. 55.*

In inducendo *Fideicommisso nihil valent* hominis imaginationes, *cum* prudenti *quantumvis* consideratione conjunctæ. *num. 57.*

Solæ Præsumptiones, *quas dicimus*, Hominis, *&* Verisimilitudines ad pronunciandum pro Fideicommisso *Judicis animum movere non debent*. *num. 57.*

Cùm in præsenti Fideicommisso tùm ipsamet Soror eodem honorata, *tùm etiam* Testes super Fratris Testamento examinati, *(licet variè) dixerint, quòd Conditor illius* ad Sororis hujus Liberos respectum habuerit, *videtur ipsius Dispositio ità exaudienda, quòd, si quidem* Soror *eodem honorata* sine Liberis decesserit, plenum ejus Dominium *ad ipsam spectare; si verò* cum Liberis, *tunc* ipsis totum hoc Fideicommissum restitui *debeat*. *num. 58. & sqq.*

Testamenta uno contextu sunt ordinanda. *num. 64.*

Testator Voluntatem *veljamjam* declaratam, *vel adhuc coram testibus solenniter* declarandam ipse interpretari *potest*. *num. 65.*

Ubi Testator seipsum glossat, *non oportet recurrere ad* glossam Legis. *num. 65. & seqq.*

Testator *suæ V. Voluntatis capitula* ipse interpretari *potest etiam* extra Testamentum, *ità nempe, ut ex verbis, extra Testamentum ab illo prolatis*, genuina illius Intentio *probetur*. *num. 67.*

Ex verbis *à Testatore etiam* ante Testamenti ordinationem prolatis *nonnihil obscuriùs ab illo dispositæ etiam declarari possunt*. *num. 68.*

Itemque ex verbis, post conditum Testamentum, *ab illo prolatis*. *num. 69.*

Licet talis Declaratio post longi temporis intervallum *sequatur*. *num. 70.*

Utrum ex Testium testamentariorum juratis depositionibus *ulterius &* novum Fideicommissum à sorore honoratâ ejus Liberis præstandum extundi valeat? *num. 71.*

In solennibus Testamentis *tantùm* septenatius, *& in* Codicillis *non nisi* quinarius Testium numerus *legitimus dicitur*. *num. 73.*

Stilli, quorum interest, *etiam* nulliter conditam *& informem* Voluntatem pro perfecto & valido Testamento agnoscant, *tunc illius invaliditas incassum objicitur*. *num. 76.*

Recensentur specificè quatuor Testium, *qui propositi Testamenti ordinationi interfuére*, jurata Testimonia. *num. 77. & seqq.*

Utrum alternativa *hæc Institutio*: Meum Fratrem (*vel Meam Sororem*) aut ejus Liberos *hæredes instituo, pro* fideicommissaria *haberi debeat, sic, ut Frater, vel soror talem* Hæreditatem, *in casum suæ mortis*, suis Liberis jure Fideicommissi restituere teneantur; *vel an illa directam, nimirum* vulgarem *Substitutionem*

operentur, *sic*, *ut* Fratre *vel Sorore hæreditatem* adeunte, Liberorum substitutio *prorsùs* expiret? *num.* 84.

Adfertur sententia Philippi Decii, *ejusdemque assectarum*, *pro* fideicommissaria *substitutione respondentium. num.* 85. *& sqq.*

Quando Testator plures personas, inter quas, *sine aliqua* necessitate illas instituendi, *vel substituendi*, solus Ordo charitatis *sive Affectionis locum sortitur*, per alternativam *vocat*, *v. gr. dicendo*: *Instituo* Titium, *meum Fratrem*, *Agnatum*, *aut prorsùs Extraneum*, vel ejus Filios, *tunc* Titius *primò*, *&* deindè ejus Filii, ordine successivo, *& quidem jure* universalis Fideicommissi, *à multis DDbus. vocati censentur. num.* 88.

Laudantur istius sententiæ patroni. *num.* 90.

Verschaffen / vergeben / *idem est*, *quòd* legare. *num.* 91.

Ab alternativâ *tali* Institutione Fratris, aut Liberorum ejus, *an ad* Legatum *hoc modo relictum concludere liceat? num.* 91.

Substitutio *etiam in* Legatis, *&* Donationibus *tàm* inter vivos, *quàm* mortis causa, *locum sortitur. num.* 93.

In Legatis *tàm* vulgarem, *quàm* fideicommissariam Substitutionem *fieri posse adstruit Fusarius. num.* 94.

Talis *verò* Substitutio *non est* vera & propriè ità dicta *substitutio. num.* 96.

An in casu substrato ex eo, *quòd* Filia Sororis *ad Fideicommissum vocata*, hâc adhuc vivâ, fato concesserit, *illud* eatenùs intercidisse *intelligi debeat? num.* 97.

Per mortem Personæ legato aut fideicommisso honoratæ, ante obitum Personæ oneratæ contingentem, Fideicommissum *illi relictum* simùl intercidit. *num.* 98.

Fideicommissum, *de quo hîc quæritur*, *ex eo*, *quòd* Filia ante Matrem *eôdem oneratam* decessit, *pro* rata *hujus Filiæ*, *ideò*, *non intercidit*, *quia* Mater *id non Filiis & Filiabus*; *sed* Liberis suis restituere *jussa est. num.* 99.

Germanici nominis, Kinder / *significatus* non semper tàm latè *à multis DDbus*, *patere creditur*, *ac nominis Latini*, Liberorum. *num.* 101.

Vocabulum, Kinder / *regulariter*, solos Filios & Filias *complectitur*, *ex sententia* Zasii. *num.* 102.

Complures Germaniæ JCti, *contra* Zasium, *adstruunt*, *quòd Germanicum nomen*, Kinder / tantundem significet, *quantum* nomen Liberorum. *num.* 103.

Adducuntur specificæ illorum sententiæ. *num.* 104. *& sqq.*

Vocabuli, Erben / significatus *latissimè patet*. *num.* 108.

In fideicommissariis substitutionibus *sub* nomine Filiorum *&* Filiarum *etiam* Nepotes & Neptes *toties comprehenduntur*, *quoties* eadem Ratio in Nepotibus obtinet, *quæ viget in Filiis*, æqualis *videlicet* Dilectionis. *num.* 109.

Etiam fideicommissariæ Substitutiones secundum charitatem *& affectionem*, *quam quivis Testator*, *seu* majorem, *seu* æqualem, *erga tales* personas arctissimo cognationis nexu sibi devinctas *habuisse intelligitur*, debent intelligi. *num.* 110.

Æqualis affectio *erga* Patruum *&* Nepotem *non patitur* Nepotem per Patruum excludi. *num.* 111.

Paritas affectionis *ex eo colligitur*, *si* omnes sub nomine collectivo Filiorum *vocentur. d. num.* 111.

Æqualis erga omnes Testatoris affectio *etiam hoc operatur*, *ut* in Successione pariter omnium æqualis conditio *sit. num.* 112.

Ille, *qui aliquid* in articulis probatorialibus, *vel* defensionalibus proponit, *ità* articulata non protinùs, ut vera, confiteri *intelligitur. num.* 116.

Mater Liberorum, *de quibus hîc Qr. per omnem suam vitam* hoc assertum propugnavit, *quòd* Fideicommissum *Q.* ipsorum favore & contemplatione, *à Fratre ipsius* sit ordinatum. *num.* 117.

Liberi & Hæredes contra sui Autoris, *vel auctricis* confessionem *venire non possunt. num.* 118.

Utrum

Utrum Fideicommissum, *in Fratris* Testamento non satis apertè *& clarè relictum, per* Transactionem inter duas illius Sorores *secutam*, & quousque per illam sit statuminatum? *num. 119.*

Verba Transactionis *hujus ità loquuntur*: Daß die der Frau Schwester von Murcia verschaffte 25000. fl. nach ihrem ableiben / **auf die Frau Gräfin von Adlerstein / und ihre Erben / ruckhfällig seyn sollen** / allso / daß / wann auch gleich die **Frau Gräfin vor ihrer Frau Schwester** mit Tod abgehen würde; jedoch nichts desto weniger besagte Summa **ihren Kindern / Grafen und Gräfinnen von Adlerstein** zugehen solle. *num. 120. & sq.*

Ex his verbis evincitur, quòd non solùm Soror *à sua sorore; verùm etiam illius Sororis* Liberi *ad hoc Fideicommissum, si non* per Testamentum *B. Fratris; tamen per hanc secutam* Transactionem, *revera* vocati *sint. num. 122. & sq.*

Etiam per Pacta, Contractus, *& alias* Conventiones, Fideicommissa, *quantumvis* impropria, *constitui possunt. num. 124.*

Et propterèà etiam per Transactionem. *num. 126.*

Per hanc *etiam* perpetuum *&* successivum, à Linea ad lineam devolutivum, Fideicommissum constitui *potest. num. 129.*

Adferuntur tales Casus *de Fideicommisso* per Transactionem *inducto. num. 130. & seqq.*

Applicatur *hæc doctrina* Casui proposito. *num. 132.*

Evolvitur sententia dictæ Transactionis: *Utrum Domina de Murcia illustrissimam suam Dn.* Sororem *Comitissam*, hujusque Liberos, unà & simùl, *an verò duntaxat* ordine successivô, *ad conventionale hoc Fideicommissum* vocare voluerit? *num. 134. & sqq.*

Domina Soror de Murcia, in ordinatione hujus Fideicommissi, sub nomine **der Erben** / *non quosvis Hæredes; sed* solos Hæredes ex corpore suæ Sororis natos, **ihrer Schwester Leibs-Erben** / *designâsse intelligitur. num. 138.*

Demonstratur hoc ex verbis: Daß die 25000. Gulden der Frau Gräfin hinterlassenen NB. **Kindern / Grafen und Gräfinnen von Adlerstein** zugehen sollen. *num. 139.*

Si sub nomine, **ihre Erben** / *illustriss. Dominæ Comitissæ tùm temporis* adhuc futuri Hæredes *intelligi deberent, tunc* Summa huic Fideicommisso subjecta *primò* soli Comitissæ, *& demùm ipsâ mortuâ* ejus Liberis deferretur. *num. 141.*

Quando Testator substituit Fratrem & ejus Hæredes, *tunc* hi ordine successivô, *nempè* mortuô demùm Fratre, vocati *censentur. num. 142.*

Vivens non habet Hæredes. *num. 143.*

Nomen, Hæredum, *est* collectivum, *& complectitur etiam* Hæredum hæredes. *num. 144.*

Si sub nomine, der Frau Gräfin von Adlerstein **Erben** / *soli Hæredes ex corpore Ipsius pronati intelligi debent*, ihre Kinder und **Leibs-Erben** / *tunc* inter hos Liberos & Matrem ipsorum simultanea Successio *locum sortitur. num. 146. & seq.*

Quando Testator instituit Fratrem & ejus Filios; *tunc Bartolus & alii non simultaneæ; sed tantùm* successivæ successioni *locum assignant. num. 148.*

Adstruitur simultanea Liberorum unà cum Matre Successio. *num. 150.*

Idque sive quæratur de testamentario, *sive* pactitio Fideicommisso. *num. 150.*

Tale Fideicommissum in duos Semisses, *quorum* alterum *aufert* Mater, *&* alterum ejus Liberi, *distribui debet. num. 151.*

Quando plures Personæ, inter quas *quidem* Ordo charitatis *& affectionis; sed* non etiam Necessitas illas instituendi *locum obtinet, ad Hæreditatem, Legatum, vel Fideicommissum vocantur, tunc ipsi* simùl; *&* non ordine successorio, vocati censendi. *num. 152.*

Demonstratur hæc decisio ex Capit. Raynutius. x. de testam. *num. 154.*

Per Copulam, Et, conjuncti *prò partibus virilibus &* æqualiter vocati *intelliguntur. num. 156.*

Inter

Inter Fratrem, *vel* Sororem, & ejus Filios sola Affectionis *& Charitatis ratio obtinet*; nulla *verò* Necessitas illos instituendi, *vel* substituendi. *num. 157.*

Cessante institutionis, *vel substitutionis* Necessitate, solus Ordo charitatis *nativam* indolem copulativæ *Substitutionis haudquaquàm* alterat. *num. 157.*

In tali ergò casu Frater unam Dimidiam, *& ejus* Filii omnes simùl scripti alteram Hæreditatis Dimidiam *habent. num. 158. & seqq.*

Idem juris est, *si* Frater, & ejus Liberi Legato, *vel* Fideicommisso *honorentur. num. 161.*

Si Testator ità dicat: Meus Frater, *vel Soror*, & ejus Liberi æquè *hæredes sunto, tunc Hæreditas dividitur* in partes viriles. *num. 162.*

Secùs est, si particula Æquè non fuerit adjecta. *ibid.*

Quoties Testator plures scribit hæredes, unum simpliciter, *vel* proprio nomine; *alios verò* collectivè, *seu sub* collectione plurium personarum, *tunc* Primus solus totum Semissem, *&* cæteri omnes alterum *habent. num. 164.*

Idem *obtinet etiam in* Fideicommisso conventionali. *num. 165.*

In utroque Rationis identitas *militat. num. 166.*

A testamentario fideicommisso ad conventionale, *regulariter, validum formatur argumentum. num. 167.*

Quando Persona fideicommisso honorata, pendente adhuc illius conditione, decedit, *illud penitùs* corruit. *num. 168.*

Diversum *obtinet in Fideicommissis* conventionalibus, *ceu in quibus locum habet* Jus Transmissionis. *num. 170.*

Spes, debitum iri, *in omni* Conventione, *& debinc etiam in* conventionali Fideicommisso, in hæredes transit. *num. 171.*

Spes ista, ex pacto *vel conventione* debitum iri, ex causa onerosa & lucrativa cessibilis *est. num. 173.*

Quoad Cessibilitatem *inter Fideicommissum* conventionale *&* testamentarium nulla est differentia. *num. 174.*

Benè verò quoad Jus Transmissionis in hæredes. *num. 175.*

Ex tempore Pacti initi *statim alter pacisc entium* creditor *fit. num. 175.*

Adferuntur nonnulli, mododictam differentiam *inter Fideicommissum conventionale & testamentarium* non agnoscentes. *num. 176.*

Utrum illa tantùm in tali casu, si quis sua bona per modum contractûs in alterum transferat, *locum obtineat? num. 177.*

Communior DDrum Schola *dictam* differentiam *ratione* Transmissionis, *ex longè fortioribus rationibus, sequitur. num. 178.*

Comprobatur hæc pluribus Tribunalium Judicatis. *num. 180. & seq.*

Idem etiam in improprio Fideicommisso, *quod* Filia nobilis renunciatrix, *in bonis à se renunciatis*, expressâ *vel* tacitâ conventione, *in* suiipsius favorem constituit, *locum sibi vindicat. num. 182.*

Et non saltem hæc obtinent in Fideicommissis per bilateralem contractum *constitutis*; *verùm etiam in illis*, *quæ per* qualemcunque donationem *inducta. num. 183.*

Personâ pactitio *fideicommisso* honoratâ, *vel* pendente *adhuc ejus* Conditione, *vel* ante personam onoratam defunctâ, *tamen ejus* Hæredes *illud optimo jure* exigere *possunt. num. 185.*

Idem juris est, *si* Persona, quæ per pactum, vel contractum, tale Fideicommissum suis bonis imposuit, *demùm* post mortem ejus, *in* cujus gratiam *illud fuit impositum*, fato concedat. *num. 186.*

Applicatur *hæc doctrina* Casui propositio. *num. 187.*

Excutitur nova Ratio dubitandi: Utrum pactitium, de quo hîc Q. Fideicommissum, propter defectum ejus Acceptationis, *non* invalidetur? *num. 188.*

In Fideicommissis conventionalibus utriusque *Contrahentis, Pacisc entis: vel Transigentis* consensus *requiritur. num. 190.*

Ad

Ad Fideicommissi talis, praesertim per donationem *constituti*, acceptationem *sola etiam* Praesentia *alterius Partis, vel* ab alio, ejus nomine, facta Acceptatio *sufficere creditur. num.* 191.

Nemo alteri ex suo contractu, *vel pacto*, nostris *etiam* moribus, *obligationem &* actionem acquirere *potest. num.* 192.

Etiam Mater suis Liberis. *num.* 193.

Quilibet etiam Extraneus futuris suis Haeredibus paciscI, *& exindè actionem acquirere potest. num.* 194.

Leibs: Erben *sunt etiam propriissimè &* strictissimè ità dicti Haeredes. *num.* 197.

Si illis, qui tantùm Haeredes *nostri erunt*, paciscI *possumus, quanto magis ergò illis, qui &* Liberi, & simùl Haeredes nostri *sunt? num.* 199.

In Fideicommisso conventionali, *ad quod plures vocati, etiam* unius solius Acceptatio, *tùm* ipsiusmet *proprio, tùm etiam* Absentium nomine facta, *sufficiens habetur. num.* 200.

Dummodò Ratificatio illorum Absentium *ex postfacto accedat. num.* 201.

Etiam Haeredes talis absentis Fideicommissarii *talem Acceptationem ab uno factam adhuc* ratificare *queunt. num.* 202.

Imò etiam tacita Absentium Ratificatio, *ex sola ipsorum* scientia & silentio *inducta, sufficere creditur. num.* 203.

Et haec ipsa Scientia *ex* Cohabitatione *&* arctissimo vinculo Cognationis, *inter* Matrem *&* Liberos de pane ipsius adhuc viventes, *justissimè praesumitur. num.* 204.

Demonstratur ex pluribus hic obviis Circumstantiis, quòd Transactio *inter illustrissimam Dn. Comitissam, ipsiusque Sororem, de hoc Fideicommisso finaliter inita,* in ordine ad Liberos *Dominae Comitissae, magis* vera Donatio, *quàm Transactio sit. num.* 207. *& sqq.*

Ostenduntur utriusque diversi Effectus. *num.* 211. *& sqq.*

Fideicommissa per Donationem inducta *etiam* ab una sola *ex pluribus personis ad illud vocatis* acceptari possunt. *num.* 214.

Adducuntur hanc in rem plures res judicatae. *num.* 215. *& seqq.*

Hodiè *quamplurimi DDres contendunt*, *quòd* quilibet alteri ex suo pacto obligationem & actionem acquirere *valeat. num.* 218.

In Jure Tertii *nemo quisquam*, agendo, *vel* excipiendo, *fundare se potest. num.* 220. *& sqq.*

Definitur, quantam Summam *B. Dominae Comitissae* Nepos & Neptis *ex hoc Fideicommisso* praetendere *valeant? num.* 223. *& sqq.*

Suppeditantur Consilia, *quid, propter* variantes DDrum sententias, *&* ex quibus fundamentis, *praetendi debeat. num.* 225. *& seqq.*

Demonstratur, quousque illud testamentarium, *quod Dn. Frater ab initio constituit*, Fideicommissum, *per duarum Sororum* Transactionem, *sit* immutatum? *num.* 230. *& seq.*

Per Transactionem *cum illis, quae priùs* inter vivos conventa, *vel* mortis causa disposita *fuere*, haud compatibilem, *inducitur* Novatio. *num.* 236.

Licet Animus novandi expressis verbis *non fuerit declaratus. num.* 237.

Nemo hic dubitare *potest, quòd Sorores transigentes* à jure eousque inter ipsas controverso *& dubio* recedere, *& simùl disponere voluerint, quòd imposterum illorum*, quae aliter & noviter inter ipsas conventa, solitariè ratio haberi debeat. *num.* 238.

Ad inducendam, in talibus terminis, Novationem *sufficere dicitur, ut* contrarium, ne videlicet Novatio fieret, *inter Partes transigentes* non fuerit actum. *num.* 239.

Applicatur *haec doctrina* Fideicommisso quaestionis. *num.* 240.

Hoc Fideicommissum, *respectu* Liberorum *Dominae Comitissae*, ut testamentarium *nullo modo*; *benè tamen* ut pactitium subsistere potest, *ut*

dehinc omnia Jura conventionalis Fideicommissi *hîc quoque obtineant. num. 241.*

Refertur Dn. Strykii sententia, *quòd* Transactio *non aliter* novationem *inducat, quàm si* Animus novandi declaretur expressè. *num. 242.*

Demonstratur, nec hoc in substrato obesse. *num. 243.*

Ubi primordiali obligationi, *ex contractu descendenti*, *per Transactionem* aliquid adjicitur, & Animus novandi *non specificè declaratur*, Creditor ex utrâque obligatione agere valet, *ità nempe, ut*, quod in una deest, ex altera supplcatur. *num. 244.*

Egregiè hæc explicat B. Brunnemannus. num. 245.

Exhibetur Resolutio tertiæ quæstionis. *num. 246.*

Utrum Pœna testamentaria *in Casu proposito locum sortiri queat? num. 247. & seqq.*

Qui Testatoris supremam Voluntatem sine causa impugnant, *huic pœnæ se obnoxios reddunt. num. 249.*

Modò id dolo malo, *vel ad minimum* culpa lata *fiat. num. 250.*

Qui ad privationem commodorum *in suprema Voluntate relictorum* agere *vult, ad minimum* Culpam testamentum impugnantis prorsùs inexcusabilem probare *tenetur. num. 251.*

Natura pœnarum *tùm* legitimarum, *tùm* conventionalium, *tùm denique* Testamento impositarum, *hæc perpetua est, ut* de Dolo vel Culpa priùs liquidò constet, *quàm illa cuiquam adjudicetur. num. 252.*

Dolum allegans eundem liquidò demonstrare tenetur. *num. 253.*

Idemque de Culpa, *præcipuè* lata, *judicium ferendum. num. 254.*

Resolutio quartæ *& ultimæ* Quæstionis. *num. 257.*

An illustrissima Dn. Comitissa, *etiam* in sibi relicta Dimidia, suis Liberis præstando Fideicommisso gravata *fuerit? num. 258.*

Demonstratur, quòd nec ex Testamenti Fraterni *litera, nec ex* Testium juratis depositionibus, *nec ex* Sororia Transactione tale Fideicommissum extundi *valeat. num. 258. & sq.*

Quandocunque verba, *quibus usus est* Testator, *vel* alius conditor Fideicommissi, *absque* novi & ulterioris, *in* Casum, *à casu in litera Testamenti, vel Pacti expresso, omninò* diversum, *locum consecuturi, seu extendendi Fideicommissi*, suum effectum plenè consequi *possunt, tunc* nunquàm per illa novum, vel aliud Fideicommissum inductum censendum. *num. 262.*

Hæc doctrina imprimis in Fideicommissis pactitiis *obtinet, ceu* strictam, *regulariter*, interpretationem recipientibus. *num. 263.*

In his nulla Extensio à Casu ad Casum, *ut* in testamentariis *nonnunquàm admittitur, locum sortitur. num. 264.*

FACTI SPECIES.

I ES hat weyland Frau Christina, verwittibte Gräfin von Adlerstein / gebohrne von Calculo, nach Ihrem / im Jahr 1706. erfolgten tödtlichen hintritt / ein Testament hinterlassen / vermög dessen Sie ihre beyde Söhne / Grafen Octavianum, und Grafen Honoratum Felicium, neben Ihrer Tochter Kindern / Hn. Hermannum Leopoldum von Greiffenstein / und Frau Isabellam Renatam von Kamphusen / zu Erben / jedoch mit dem unterschid und beding / eingesetzt / daß Ihrer Tochter Kinder nur Zehen Tausend Gülden NB. vor Ihren Groß-vätter- und Groß-mütterlichen Erbtheil / haben; der überrest Ihrer verlassenschafft aber obbemeldten Ihren zweyen Herrn Söhnen verbleiben sollte; inmassen die Beylaag sub Nro. I. in mehrerem außweist. 2

Als nun bey solcher der Sachen bewandtnus / umb sicher / -ratione Legitimæ, zugehen / man vor allen dingen / confectionem Inventarii, und Separationem Bonorum gesucht / und solches so gleich erhaltten / so hat sich geäussert / daß unterschidliche Documenta 3

gumenta vorhanden / deren perlustration wohlgedachtem Herrn von Greiffenstein / und seiner Frauen Schwester vorträglich zuseyn erachtet worden / die auch endlich / nach ablauff dreyer völliger Jahr / ihren würckhlichen erfolg gehabt / da sich dann clar erzaigt / daß der seeligen Frauen Grä-
4 fin von Adlerstein Herr Bruder / Feyherr von Calculo, Anno 1679. seinen beyden Frauen Schwestern ein Capital von 50000. Gulden / sampt seinen Juvelen / dergestal-ten legirt / daß Jede Schwester die helffte
5 darvon haben sollte; Jedoch allso / daß der Frauen von Murcia, als der einen Schwe-ster / Antheil / nach Ihrem Tod / auf die andere Frau Schwester / Gräffin von Ad-lerstein / wa die ohne Erben ab intestato abgienge / zufallen sollte; nach innhalt der
6 Beylaag / sub Nro. 2. Uber jetztge-meldter Worte: Wa die ohne Erben ab intestato abgienge / wahren verstand ha-ben beyde Frauen Schwestern fünff Jahr lang disputirt / und hat die Frau von Mur-cia ihr Legat mit aller Freyheit / umb dar-von per Testamentum disponiren zukön-
7 nen / prætendirt. Die Frau Gräfin von Adlerstein hingegen hat beständig soute-nirt / daß der Herr Testator hauptsächlich auf Ihre die Adlersteinische Kinder ge-sehen; und daß dahero dises Legat, mit Ihrem der Frauen von Murcia Tod / auf Sie die Frau Gräfin von Adlerstein / oder ihre Kinder fallen müste. Zu welchem en-de Sie auch einige Zeugen in perpetuam rei memoriam abhören lassen; besage der Beylaag sub Nro. 3. Hierauß nun entste-hen nachfolgende

Quæstiones:

I.

8 **Ob die Frau Gräfin von Adlerstein über dise von der Frauen von** Murcia **herrührende 25000. Gulden frey** disponiren **können / gleichwie Sie in ihrem Testament würckhlich ge-than?**

II.

9 **Ob nicht jetztgemeldte 25000. fl.** pro Fideicommisso **zuhaltten?**

III.

10 **Ob auf den Fall / daß dises** Capital pro Fideicommisso **gehalten / und von der Tochter Kindern an-gesprochen würde / die im Testa-ment befindliche** Clausula pœnalis **statt haben könnte?**

VI.

11 **Ob die Frau Gräfin von Adler-stein ein mehreres Recht über die Ihr / von ihrem Herrn Bruder le-girte 25000. fl. aus des Herrn** Ama-dæi **von** Calculo **Testament erlangt / als Sie Ihrer Frauen Schwester eingestanden?**

I. N. D. N. J. C.

DIse vier Quæstiones nun / mit- 12
telst kurtzer / jedoch gründlicher Evolution zu resolviren als wir Decanus und andere Doctores der Juristen-Facultät / bey Hoch-Fürstl. Würtembergischer Universität Tübingen gebührend ersucht worden / haben wir / nach anlaittung unserer schuldigen Amptspflicht / nicht sollen ermanglen / alle bey diser Sa-che vorkommende momenta in reiffes und eüferiges bedencklyen zuziehen / und in unse-rem deßwegen versammleten Collegio ein-müthig darvorgehaltten / daß auf die pro-ponirte vier Quæstiones zuantwortten sey / wie bey jeder besonders angemerckhet zufin-den. Belangend nun allso dise

Erste Quæstion:

Ob die Frau Gräfin von Adler- 13
stein über die von der Frauen von Murcia **herrührende 25000. Gul-den frey** disponiren **können / wie Sie in Ihrem Testament** de facto **ge-than?**

so kompt diser Frag rechtliche Decision alh- 14.
einig auf dises an: Ob von diser / der Frauen von Murcia, von ihrem Herrn Bruder / mit 25000. Gulden verschafften Halbschaid mit bestand und wahrheit gesagt werden könne / daß dieselbe entweder von dem Hn. Testatore, dem Hn. Amadæo Frey-herrn von Calculo, in seinem Testament oder erst hernachgehends durch den / zwischen den beyden Frauen Schwestern / wegen dises Legats / errichteten verglich / mit dem nexu seu vinculo eines Fideicommissi, in favorem & commodum der Frauen von Adlerstein Kinder / belegt worden / oder nicht? wohlbetrachtet / daß / wann dise 15
25000. fl. mit keinem solchen nexu oder one-re fideicommissario verknüpfft / Ihr der Frauen Gräfin Kinder keine weittere an-sprach oder prætension an dieselbe zumachen berechtiget seyn / als Sie die Frau Gräfin / in ihrem Testament / für dieselbige Selbst gemacht; in erwägung / daß / solchen falls / 16
Sie die gantz unumbschränckhte facultatem und macht gehabt / mit disem / von ihrem wohlseeligen Herrn Bruder / Amadæo von Calculo, principaliter ihrer Schwester / der Frauen von Murcia, und / falls Dise / ohne Kinder / dises leben quittiren würde / jure particularis, in Ipsius favorem, huic

Sorori injuncti Fideicommissi, Ihr verschafft- und verordnetem/ 25000. fl. besagendem Capital, als mit ihren Selbstaigenen/ jure liberi Dominii besessenen Mitteln/ pro liberrimo arbitrio zu disponiren / allso / daß keines von ihren Kindern / einfolglich auch Ihre ex Filia Nepotes, in sola quantumvis Legitima instituti, mit rechtlichem bestand nichts darwider moviren können.

17 In ejusmodi namque casu, si quis Bona ab onere omnis Restitutionis immunia possideat, & ipse de illis disponere velit, antiquissima illa, & Romanæ Reipublicæ primæva ferè Lex: Pater- vel Mater-familiâs uti legâssit suæ rei, ità jus esto, potentissimè operatur & locum sortitur.

Novella 22. cap. 2.

18 Dafern aber die Frau Gräfin entweder gleich anfangs von ihrem Herrn Bruder / oder / nach dessen Tod / von ihrer Frau Schwester / der Frauen von Murcia, mit einem an Ihre gesampte drey Kinder / auf den Fall ihres Tods / zu restituiren anbefolenem Ruckhfall / sive Fideicommisso, onerirt worden wäre / so wäre nichts richtigers / als daß Sie zwar von ihrem übrigen/ mit dergleichen verbündlichkeit eines künfftigen Ruckhfalls nicht verhafftetem vermögen / auf art und weiß / als in ihrem Testament specificè enthalten / zu disponiren wohl berechtiget gewesen; von dergleichen ruckhfälligen facultatibus aber einige Disposition zumachen / und insonderheit ihre beyde Nepotes ex Filia, in sola Legitima ab Ipsa institutos, ratione solchen Pflicht-theils / auch auf solche ruckhfällige Güther zuverweisen keiner rechtlichen gewaltt sich anmassen hätte können.

19 Exploratienim juris est, quòd, si etiam Parens, sive aliquis Parentum, ad aliquod Legatum, vel Fideicommissum, Ipse, ex Testamento, vel aliâ validâ Dispositione, aut Conventione, per quam Fideicommissum, seu improprium, seu proprium, constitui potest, suis propriis Liberis fuerit obligatus, tunc Liberi tales, ceu Legatarii, aut Fideicommissarii, illud omne, quod ipsis, ex causa Legati, vel Fideicommissi, ab illo debetur, tanquàm Æs alienum, cujus Solutio ipsimet Parenti, ceu ipsorum Debitori, procul dubio incubuit, exigere valeant;

20 per ea, quæ legimus in *L. 1.* ibi: *In bonis mortui potiorem esse causam* Legatariorum, qui eum, utpote Hæredem, convenire potuerunt, *quàm eorum, quibus ipse Hares legavit, manifestum est; cùm prius Legatum*, quasi Æs alienum, *exigatur. Cod. de reb. auctorit. judic. possid. ibiq;* DDres.

21 in tantum, ut etiam Filia Renunciatrix, sive quæ, mediante corporali juramento, quoadusque Masculina Agnatio floruerit, sui Patris & Matris successioni renunciavit, non obstante hâc suâ Renunciatione, tamen Fideicommissum, à Patre, vel Matre sibi restituendum, confestim post obitum sic gravati Parentis exigere valeat;

juxta ea, quæ in puncto definit Knipschildius, de *Nobilitate, ejusque jurib. & privileg. lib. 3. cap. 12. n. 332.* Idem, de *fideicommiss. famil. nobil. cap. 11. num. 399. & sqq.* Struv. *exerc. ad Pand. 38. th. 50.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 2. tit. 4. def. ult. per tot.* Kellenbenz. de *succession. renunciationib. Q. 30. per tot.* Musculus, de *succes. convention. num. 363.* B. Collega noster, Dn. D. Frommann. de *existentia conditionis Patti hereditatis renunciatæ reservat. th. 39. pag. 43. in fin.* Dn. Samuel Stryke, de *succession. ab intest. Diss. 8. cap. 10. th. 68.* Brunnemann. *consil. 3. num. 156. & seqq.* Johannes Dauth, ad *Capit. Quamvis. num. 161. de pact. in 6.*

22 Und dieweilen die Rechte hin und wider verordnen / daß / wann Eines der Eltern Eines unter den Kindern / in solâ Legitimâ, zum Erben einsetzt / solcher Pflicht-Theil demselben nicht auf seinen aigenthumblichen / oder Ihm à Parente, aliundè, seu ex aliâ Causa obligatoriâ schuldigen Bonis angewisen werden solle / und dahero auch keinem Kind seine Bona castrensia, vel quasi castrensia, imò nec adventitia, seu regularia, seu irregularia, Ihm in seinen Pflicht-Theil imputirt werden können;

arg. *L. 36. princip. Cod. de inoffic. testam. L. ult. Cod. de collat. L. 1. §. 15. ff. eod.* junctâ *L. Illud. princ. Cod. eod.* B. Dn. Lauterbach, in *commentar. ad tit. Pand. de inoffic. testam. th. 48.*

23 sondern solche Legitima ex ipsius Parentis, qui Liberos in solâ Legitimâ instituit, propriâ substantiâ abgestattet werden muß:

ex. expr. in *dicta L. 36. princip. vers. Repletionem autem fieri* ex ipsa substantia Patris. & paulo post in fine Princip. verbis: *Repletionem autem* ex Rebus Substantiæ Patris *fieri. Cod. de inoffic. testam.* B. Collega noster, Dn. D. Bardili, in *Diss. de Condict. ex L. ad supplem. Legitimæ, th. 34.* Collega noster, D. Harpprecht, *Respp. civil. & criminal. vol. 5. Resp. 79. n. 148. pag. 361.*

24 so zeigt sichs von selbsten / daß / wann die hochseelige Frau Gräfin von Adlerstein entweder von ihrem Herrn Brudern selbsten / oder von ihrer Schwester / der Frauen von Murcia, ratione der 25000. fl. quæstionis, mit einem Ruckhfall sive Fideicommissô, suis Liberis aliquando restituendo, wahrhafftig gravirt worden / in ihrer Gewaltt durchauß nicht gestanden / solches Fideicommissum entweder totaliter zu supprimiren / oder Einem Ihrer Kinder seinen Pflicht-Theil darauff / seu verbis expressis,

25 lis, seu facto ipso zu assigniren. Allermassen nun aber/ bereits angemerckter massen/ die gründliche Decisio diser ersten Quæstion von der andern solitariè und totaliter dependirt/ demnach schreitten wir/ absq; ulteriori circuitu, zu solch

Anderer Frage/

welche dises Innhalts ist:

26 Ob nicht die bißanhero öffters mentionirte Fünff und Zweintzig Tausend Gulden pro Fideicommisso zuachten seyen?

Dise Frage nun aus dem grund zu exa-
27 miniren erfordert die nothdurfft/ zuförderist ex ipsâ Literâ Testamenti des wohlseeligen Herrn Barons; secundò aus deren (als wir glauben) juratò abgehörter vier Zeugen Depositionibus; so dann/ Tertiò, aus deren zwischen beyden Frauen Schwestern/ der hochseeligen Frauen Gräfin von Adlerstein und der Frauen von Murcia, über solchem Testament/ errichteter güthlicher Transaction zuuntersuchen/ ob einiges Fideicommissum, warzu die Frau Gräfin ihren samptlichen Kindern Rechts-verbündlicher weise devinciet worden/ deducirt werden möge?

28 So viel nun allerförderist dises betrifft/ ob aus des hochseeligen Herrn Barons Testament/ so/ wie selbiges verfast/ einiges Fideicommissum auf den quæstionirenden 25000. fl. so der Frauen von Murcia von Ihme verschafft worden/ zu favôr und vorstand der samptlichen Gräflichen Adlersteinischen Kinder eruirt werden könne? so hat es das fast ungezweifelte ansehen/ als ob aus den worten diser testamentarischen Dispositionis absolutè & simpliciter kein Fideicommissum in ordine ad Liberos der Frau Gräfin von Adlerstein
29 möge/ indeme der gantze/ an uns überschickhte/ Passus concernens dictæ Dispositionis dises wörtlichen innhalts ist:

„ Andertens verschaffe ich meinen beyden Frauen Schwestern Fünffzig Tausend Gulden/ welche zu Nürnberg ligen/ und auf alle meine Jubelen:
„ Meiner Frauen Schwester von Murcia aber Ihr Theil solle/ nach ihrem Tod/ auf die andere Frau Schwester/ Gräfin von Adlerstein/ wa Die ohne Erben ab intestato sollte abgehen/ zufallen.

30 Dann wiewohlen zwar dises/ daß die Freyfrau von Murcia, wegen ihrer Halbscheid an disem Capital, mit einem Ruckhfall/ oder Fideicommiss gegen Ihrer Frau Schwester/ vom Herrn Bruder gravirt worden/ extra omnem controversiæ aleam stehet; so ist doch nicht nur dises/ 31
wie dise verba hujus fideicommissariæ Dispositionis: Wa Die ohne Erben ab intestato abgehen sollte/ aigentlich anzusehen seyen? Ob sie ihre absicht auf die Frau Gräfin/ ceu Personam hôc Fideicommissô honoratam, oder auf die Frau Schwester von Murcia, ceu Personam illô oneratam haben? sehr unlautter und dunckhel: 32
wohlbetrachtet/ daß/ weilen die Frau Schwester von Murcia, allem ansehen nach/ tempore conditi Testamenti, keine Kinder gehabt/ dise Conditio, si sine Liberis, nicht auf Sie/ ceu Improlem; sondern vielmehr auf Ihre/ als mit ettlichen Kindern/ jam illô tempore gesegnete Schwester/ Fr. Gräfin von Adlerstein/ von dem Herrn Testatore dirigirt und gemeint gewesen/ allso/
daß/ wann das einige pronomen, Die/ in das 33
wörttlein/ Sie/ zuverwandlen erlaubt wäre/ der wohlseelige Herr Testator so viel andeutten wollen: Daß der Frauen von Murcia Dimidia Portio, nach ihrem Tod/ auf die andere Schwester/ Frau Gräfin von Adlerstein/ wa Sie (verstehe die Fr. Schwester von Murcia) ohne Erben ab intestato abgehen würde/ kommen und fallen solle. Dann wie hätte mehrwohlgedachtem Herrn Testatori, citra absurditatem, 34
fast zu sinn kommen können/ eine solche verseh- und verordnung zumachen/ daß Sie Frau von Murcia, tanquàm Improlis, auf den Fall ihres Tods/ ihre Partem dimidiam der Frau Gräfin von Adlerstein/ in eundem hunc Casum, wann auch Sie die Frau Gräfin/ ohne Erben ab intestato absterben würde/ jure Fideicommissi abzutretten verbunden und schuldig seyn sollte? Was hätte hierzu Ihn veranlassen mögen/ 35
daß Er seine Frau Schwester/ die Gräfin von Adlerstein/ mit disem ansehnlichen Fideicommisso, Erst in Casum, wann auch Sie/ ohne Erben ab intestato, oder ohne Leibs-Erben (ut ex inferiùs deducendis patebit) dises zeittliche leben quittiren sollte/ zu honoriren? Daß Er Sie/ ex 36
benigna contemplatione Ihrer allschon in Zeit aufgerichteten Testaments im leben gewesener zerschidener Kinder/ mit der andern Halbscheid auch habe bedenckhen wollen/ das legen an tag alle unten von uns anzührende unverwerffliche Considerationes und Probationes. Daß Er aber Sie/ in gra- 37
tiam anderer Hæredum ab intestato, mit disem Ruckhfall habe wollen bedenckhen/ das kan nicht wohl geglaubt/ oder/ als vernunfftmäßig/ angenommen werden. Demnach aber gleichwohl mehrangeregte wort: 38
Wa Die ohne Erben ab intestato abgehen sollte/ auf Benennung der Frau Gräfin von Adlerstein/ ceu Personæ istô Fideicommis-

commissò honoratæ, unmittelbahr nachfolgen / und / juxta commune Interppr. placitum, niemand unbekannt ist / quòd quælibet Dictio seu Elocutio restringi debeat ad proximiora:

ut ex Baldo, Ruino, & Cravetta advertit Bartholomæus Bertazzolius, *consult. civil. lib. 1. consil. 98. num. 22.* Antonius Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 6. tit. 22. Def. 25. num. 3.* & vulgò DDres, ad *L. 2. de statu homin.*

Und wann man gleich dises pro indubitato annemmen wollte / daß ermeldte Wortt dannoch auf die Frau Schwester von Murcia ihre gantze absicht und reflexion haben / auch / disem zufolge / dieselbige nicht ad proximiora, sive immediatè præcedentia verba, quibus Domina Comitissa ad hoc Fideicommissum à Fratre vocata; sondern ad præcedentia, quibus Dominæ de Murcia Dimidia Portio istô nexu constringitur, ihre relation haben:

Prout, ad evitandam tùm Absurditatem, tùm ad claram, vel præsumptam Testatoris Voluntatem in tuto locandam & conservandam, frequentissimè fieri, imò fieri oportere, elucescit ex iis, quæ in terminis statuminat Marianus Socinus Junior, *lib. 3. consil. 81. num. 19. & 20.* Jacobus Menochius, in *consill. illustr. consil. 12. num. 53. vol. 2. in 4.* Cravetta, *consil. 623. num. 7.* post Bartolum, Jasonem, Cardinal. Romanum, Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Relatio. axiom. 9.* Bertazzolius, *d. consil. 98. num. 23.* Collega noster, D. Harpprecht, *Respp. criminal. & civil. vol. 3. Resp. 60. num. 303.*

So hat es jedoch das fast ausser allem zweifel gestellte ansehen / daß diser Ruckhfall sich nicht weiter erstreckhe / als daß eben die Fr. von Murcia, wann Sie ohne Kinderseegen dahin sterben sollte / ihre Helffte an disem verschafften Capital der Frau Gräfin von Adlerstein zukommen zulassen gehaltten seyn solle. Daß aber noch weitter auch Sie Frau Gräfin mit einem secundo sive ulteriore Fideicommisso, in casum suæ mortis suis propriis Liberis restituendo, in eâdem hâc Dimidiâ, oder gar auf dem gantzen und völligen Capital deren 50000. fl. onerirt seyn sollte / das scheint / nach dem Buchstaben diser testamentarischen Dispostion / sub nullo colore zubehaupten zu seyn; wohlerwogen / daß Ihrer der Frau Gräfin von Adlerstein Hoch-Gräflicher Kinder / mit außtrückhlichen worttẽ / keine meldung gethan wird:

Explorati namque Juris est, quòd illi soli ad Fideicommissum vocati & scripti intelligi debeant, qui in litera supremæ defuncti Voluntatis possunt legi; non etiam illi, qui ex remotiori saltem illatione possunt intelligi;

notante Bartolo, ad *L. Qui liberis. §. Hæc verba. ff. de V. & P. S.* Alexandro Tartagno, *vol. 5. consil. 173.* Philippo Decio, *consil. 294. num. 6.*

& quòd, quoties Reus, propter Fideicommissum ab altero conventus, dicit: Verba prætensi Fideicommissi non complecti hunc Casum, quem Actor prætendit, vel Ipsius personam, ille contra quoscunque tamdiu securus sit, quoadusque ex adverso non probatur contrarium:

post Socinum Senior. Surdum, Rotam Romanam, Johannes Torre, post *tract. de pactis futuræ successionis. Decis. 173. num. 1.* Peregrinus, de *fideicommiss. artic. 11. num. 37.* Hondedæus, *vol. 1. parte 4. consult. 60. n. 12.* cum Croto, Tuscho, Ferreto, & aliis, Johannes Stuckius, *consil. 20. num. 136.* & prolixiùs *consil. 23. num. 235. cum plur. seqq.*

Semper enim possessor objicere potest, quòd substitutio fideicommissaria de Actore non loquatur, & quòd hic casus in substitutione non comprehendatur;

post Decium, Gozadinum, Rolandum à Valle, Albanum, & alios, Johann-Petrus Surdus, *consil. 554. num. 4.* post plures, quos laudat, Julius Caponus, *Discept. for. 271. num. 13. & seqq.* ubi fusiùs hæc stabilit. eleganter Hondedæus, *dictâ consult. 60. n. 12.* Cyriacus, *controv. for. 281. num. 41. & 42.* ubi scribit, quòd verba Fideicommissum inducentia expressa, clarissima, & id necessariò inferentia esse debeant;

ità nempe, ut probatio talis Fideicommissi, quod in oculos non incurrit, sit certa, clara, & tantâ cum necessitate concludat, ut ejusmodi Dispositio, ex quâ illud ostenditur, nullô aliô modô salvari valeat:

Aymo Cravetta, *consil. 161. num. 16.* Joh. Cephalus, *consil. 447. num. 14.* & *cons. 469. num. 6.* Tiber. Decianus, *consil. 377. num. 7.* Peregrinus, *tract. de fideicommiss. art. 11. n. 25. 29. & 39.* benè Surdus, *cons. 448. n. 14.* Julius Caponus, *dictâ Discept. 271. num. 57.* ubi pariter tradit, ad inducendum Fideicommissum non expressum, talem requiri Necessitatem illud nihilosecius pro inducto habendi, ut non aliter Dispositio salvari queat. Quandocunque verò Verba, quibus usus est Testator, vel alius Conditor Fideicommissi, suum effectum absque Fideicommissorum Multiplicatione, seu absque novi & ulterioris, in Casum, à Casu, in litera Testamenti, vel Pacti expresso, omninò diversum, locum consecuturi Fideicommissi, plenè consequi possunt, tunc, quòd nunquàm, per illa, Novum Fideicommissum inductum censendum sit, præcisè definiit Rota Romana,

autore Seraphino de Seraphinis, *Decis. 1023. num. 6. & Decis. 466. num. 3.* ut & *Decis. 490.*

cis. 490. n. 2. in fin. apud Farinacium, *parte 4. diverſ.* latè Donatus Antonius de Marinis, *Reſoll. Jur. lib. 2. cap. 89. num. 50.* Julius Caponus, *Diſcept. for. 271. num. 61. in verbis finalib.* cum Ripa & Decio, Franciſc. Niger Cyriacus, *controv. for. 281. num. 43.* Cephalus, *conſil. 447. num. 14.* Peregrinus, *de fideicommiſſ. artic. 11. num. 25. 29. & 39.* Surdus, *conſil. 448. num. 14. in fin.*

52 Hincque porrò paſſim tradunt, quòd, qui ſe fundat in Fideicommiſſo, eum id concludenter probare oporteat:

L. Coheredes. §. Cùm filia. ff. de V. & P.S. cum Rota Romana, Cyriaco, Deciano, Peregrino, Neguſantio, Valenzuela, & aliis, Julius Caponus, *dicta Diſcept. 271. num. 16.* poſt plures, quos laudat, Hieronym. Gabrielius, *lib. 1. conſil. 111. num. 16.*

53 ità nempe, ut Probatio ab illo afferenda ſit neceſſaria, nullatenùs dubia, & tàm in Jure, quàm Facto certa.

Peregrinus, *lib. 5. conſil. 149. num. 11. vſ. Addebant etiam Domini, quòd Capella eſt Aſtrix, &c.* poſt Galiaulam & Gozadinum, Marianus Socinus, *vol. 3. conſil. 4. num. 13.*

54 ubi dicit, quòd omnis Subſtitutio fideicommiſſaria intelligi debeat in caſu, in quo NB. expreſsè loquitur, & qui aliud aſſerit, quòd Verba, ultra expreſſa, aliquid operentur, hoc evidenter probare teneatur.

55 Ubi verò Probatio pro Fideicommiſſo ab aliquo prætenſo adhuc dubia eſt, ſic, ut poſſit importare, vel non importare Fideicommiſſum ab ipſo prætenſum, tunc quòd interpretatio pro excluſione talis fideicommiſſariæ ſubſtitutionis, vel ulterioris Fideicommiſſi modis omnibus præferenda, ſicque pro Poſſeſſore, contra clarè non probantem, ſe ad Fideicommiſſum eſſe vocatum, pronunciandum ſit, decantatiſſima inter omnes Interppr. definitio eſt.

Cephalus, *conſil. 430. num. 17. & ſeqq.* Hondedæus, *vol. 1. parte 4. conſult. 60. n. 12.*

56 *& 13.* ubi multis oſtendit, quòd, ſi probatio Fideicommiſſi quomodocunque dubia ſit, pro eodem excludendo omnis interpretatio fieri debeat. Idem, *lib. 2. conſil. 51. num. 59.* Menochius, *conſil. 522. num. 5.* Peregrinus, *conſil. 149. num. 11.* Hippolyt. Riminaldus, *conſil. 50. num. 4. cum ſeqq.* Jacobinus Riminaldus, *conſil. 223. num. 56. inter conſill. Riminaldi ſenior.* poſt Nattam, Gratum, & Baldum, Cyriacus, *controv. for. 281. num. 45. & ſeqq.* Simon de Prætis, *vol. 1. conſil. 361. n. 75.* poſt Sylvanum, Cravettam, Rolandum à Valle, Burſatum, Pancirollum, & alios, Franciſcus Anſaldius, *conſil. 141. num. 45.* Vincent. Fuſarius, *conſ. 64. num. 8. & 9.*

57 Nihil enim hîc valent hominis imaginationes, etiam cum prudenti conſideratione: Nec ſolæ hominis præſumptiones & veriſimilitudines Judicem ad pronunciandum pro Fideicommiſſo inducere debent;

ut ex Paulo de Caſtro, Alexandro, Socino, Claro, Rubeo, Decio, & Corneo, benè annotat Johannes Cephalus, *conſ. 517. num. 67. & ſeqq.*

Wohlerwogen nun auch diß orths der 58
hochſeeligen Frauen Gräfin von Adlerſtein Kinder nicht ſagen können / daß Sie in diſer kurtzen Diſpoſition diſer ihrer Frau Mutter fideicommiſſariè ſubſtituirt / oder ſonſten zu diſer Murcianiſchen Helffte / ex alio capite, ceu expreſsè Vocati, zu adſpiriren berechtiget ſeyen / ſo können wir auch nicht wohl abſehen / wie dieſelbe des Buchſtabens diſes Teſtaments / wie derſelbe vor augen ligt / ſich mit beſtand bedienen können.

Nachdem aber gleichwohlen nicht nur 59
die Frau Gräfin diſe teſtamentariſche Diſpoſition in diſem verſtand / daß ihr Herr Bruder auff Ihre Kinder alle reflexion gehabt / gegen ihre Frau Schweſter / per totum Quinquennium, Selbſt conſtanter verfochten; ſondern auch / und fürnemlich die über Deſſelben veram Mentem & Sen- 60
tentiam abgehörte vier Zeugen eben diſes / daß auf ihre der Frau Gräfin Kinder in derſelben reflectirt worden / wiewohlen non ſine Varietate, bekundſchafftet haben; ſo dann auch die zuletzt / zwiſchen beyden Frauen Schweſtern / Anno 1684. wegen diſer Fraternæ Diſpoſitionis errichtete 61
Transactio gleiche Intention haud obſcurè zuerkennen gibt; ſo will es / wann alle diſe 62
unverwerffliche Adminicula zuſammen gefaſt und conjunctim betracht t werden / das nicht unzeittige anſehen gewinnen / als ob der hochwohlſeelige Freyherr von Calculo mit diſen allzu kurtz abgebrochenen worten: Daß der Frau Schweſter von Murcia Theil / nach ihrem Tod / auf die andere Fr. Schweſter / Gräfin von Adlerſtein / wa Die ohne Erben ab inteſtato abgehen ſollte / zufallen ſolle / weit mehr / als dieſelbe / quoad ipſum hunc externum corticem, anzeigen / habe wollen zuerkennen geben / nemlich diſes / daß / wann die Fr. Gräfin 63
von Adlerſtein / ohne Kinder diſes zeitliche quittiren möchte / alßdann die Halbſcheid deren 25000. fl. auf Sie / jure pleni & liberi dominii, cum liberrimâ de illis diſponendi facultate, gekommen ſeyn; dafern aber Sie Frau Gräfin Kinder hinter ſich laſſen würde / alßdann ſolche Ihren Kindern zukommen ſollen. Dann 64
gleichwie die Rechtslehrere den unzweifflichen Schluß machen / quòd, tametſi Teſtamenta unô contextu ordinare oporteat;

L. Hæredes palàm. 21. §. ult. ff. qui teſtam. fac.

fac. poss. L. Hâc consultissimâ. princ. Cod. de testam. ibique DDres.

65 nihilominùs Testatori haudquaquàm interdictum sit, ut suam Voluntatem, vel jamjàm ordinatam, vel adhuc coram Testibus solenniter ordinandam ipse declaret & interpretetur; sic, ut indè DDres communissimè concludant, quòd, ubi Testator seipsum glossat, non oporteat recurrere ad glossam Legis;

authore Baldo, ad *Authent. Nisi rogati. num. 9. Cod. ad SCtum Trebellian.*

66 sive ubi Testator semetipsum declarat & interpretatur, non necesse sit confugere ad aliam Juris interpretationem.

Petrus Paulus Parisius, *volum. 2. consil. 91. num. 27. & consil. 97. num. 24.* Francisc. Cardinalis Mantica, de *conjectur. ultimar. Voluntat. lib. 3. tit. 1. num. 3.*

67 Ex quo passim á Nostris definiri videmus, quòd Testator suæ ultimæ Voluntatis capitula ipse interpretari & declarare possit tùm extra Testamentum, ità nempe, ut ex Verbis etiam extra Testamentum ab illo prolatis genuina & vera ipsius Intentio declaretur & probetur:

Bartolus, ad *L. Fideicommissa. §. Si rem. in fin. de legat. 3.* & ad *L. 2. num. 40. de V. & P. S.* Alexander Tartagnus, *vol. 4. consil. 100. num. 11.* Carolus Ruinus, *volum. 2. consil. 192. num. 5.* Cardinal. Parisius, *vol. 2. consil. 79. num. 12.* Johannes Cephalus, *consil. 144. num. 9.* Card. Mantica, *d. tit. 1. n. 4.*

68 Tùm & ante Testamentum; ità scilicet, ut etiam ex illis, quæ, ante testandi actum, ab ipsômet Testatore prolata sunt, in sequuto Testamento nonnihil obscuriùs deinceps posita supremæ Ipsius voluntatis capitula securam recipiant interpretationem:

Bartolus, ad *d. L. 2. num. 40. vers. Dixi. ff. de V. & P. subst.* & ad *L. Si quis in fundi vocabulo. num. 3. & 6. de legat. 1.* Marc. Antonius Natta, *consil. 474. num. 19. & 20.* Carolus Ruinus, *vol. 4. consil. 112. num. 11. & 12.* Alexander Tartagnus, *cit. loc.* Mantica, *d. tit. 1. num. 5.*

69 Tùm denique etiam post conditum Testamentum:

per *dictam L. Heredes palàm. 21. §. Si quid post factum testamentum. 1.* ibi: *Sed jam datum saltem significat. ff. Qui Testam. fac. poss.* B. Dn. Lauterbach, in *Diss. de solennit. testam. th. 11.* Caspar Manzius, de *testamento valido & invalido, tit. 4. n. 24.* Bartolus, ad *L. Filia. §. Titia. in fin. de condit. & demonstr.*

70 Licet talis Declaratio post longum temporis intervallum sequatur.

Baldus, ad *L. Voluntatis. princip. Cod. de fideicommiss.* Mantica, *dicto tit. 1. num. 2.*

Allso hat es das ansehen/daß auch bey disem Fideicommisso gleiche consideration zumachen sey.

Wann wir nun in substrato, nach deren/ 71
bey dem eingang diser zweitten Quæstion, uns vorgesetzten Ordnung/ für das ander hiebey in consideration ziehen: Ob aus deren/ juratò abgehörter/ vier Zeugen Depositionibus, einiges Fideicommissum, wazu die Frau Gräfin von Adlerstein ihren samtlichen Kindern Rechtsverbündlicher weise devincirt worden/ evincirt werden möge? so will es zwar 72
erstlich einen anstand an disem haben/ ob/ wann bey aufrichtung des hochwohlseeligen Freyherrn von Calculo testamentarischer Disposition, die wegen desselben aigentlichen Willens abgehörte vier Zeugen/ nemlich Herr Doctor Sebastian Gerwein/ Hof- und Gerichts-Advocatus, Conrad Horn/ desselben gewesener Cammerdiener/ Simon Gabriel Jorckho/ Barbierer/ so dann Andreas Nagel/ Uhrenmacher/ als Testaments-Zeugen/ allein zugegen gewesen wären/ dasselbe vor ein Rechts-kräfftiges Testament angesehen werden könne? wohl- 73
betrachtet/ daß/ wann gleich demselben die Clausula codicillaris annectirt wäre/ es jedannoch/ ob defectum Septenarii & 74
Quinarii Testium Numeri, qui solus in Testamentis, respectivè Codicillis, legitimus esse noscitur;

§. 3. Inst. de testam. ordin. L. 8. Cod. Qui testam. fac. poss. Const. Imp. Polit. *de anno 1512. tit.* Von den *Notarien.* §. Die Form eines Testaments. §. *fin. Inst. de fideicomm. hæred. L. ult. Cod. de codicill. L. ult. Cod. de mort. c. donation. & ubique* DDres.

von keinem bestand judicirt werden könte. 75
Nachdemmahlen aber seine beyde Frauen Schwestern/ mehrgemeldte Frau Gräfin von Adlerstein/ und Freyfrau von Murcia, dasselbe/ als viel wir aus deren an uns überschickhten Facti Specie und deren Anlaagen abnemmen können/ an sich selbsten niemahlen in dispute gezogen; sondern nur über dessen aigentlichen verstand fünff gantze Jahr lang miteinander disceptirt/ und nach dessen innhalt sich ultrò regulirt/ so beruhet dise Frag/ wann dasselbe auch gleich mit einer unheilbaren nullität inficirt wäre/ ohne einigen weitteren anstand auf sich.

Tralatitii enim juris est, quòd, si illi, quorum interest, etiam prorsùs informem 76
& nullatenùs validam defuncti Voluntatem nihilominùs pro firma agnoscant & approbent, tunc illius invaliditas nullo modo attendenda sit;

per *L. 2. Cod. de fideicommiss. cum parallel.* Hermann. Vultejus, in *consill. Marpurgens. vol. 4. consil. 30. num. 40. cum seqq.* Petrus Peckius, de *testam. conjug. lib. 3. cap. 3. n. 1. & seqq.* David Mevius, ad *Jus Lub. parte 2. tit. 1.*

tit. 1. artic. 8. num. 58. Johannes Heeserus, de *acquestu conjug. parte 2. Loco 16. n. 122.*

77 So viel nun die Contenta diser testamentarischen Disposition an sich selbst concernirt / so hat gleich Testis primus, Hr. Doctor Gerwein disen sechsten Beweiß-articul, daß / nach des Herrn Barons von Calculo beständigem willen / die der Frauen von Murcia regirte 25000. fl. und Halbscheid der Jubelen mit diser außtrucklichen Condition verschafft worden / daß / wann Sie ohne Leibs-Erben todes vergehen sollte / alßdann solches Legat auf ihre Fr. Schwegier / Gräfin von Adlerstein / NB. oder Dero Kinder zuruckhfallen
78 sollen / simpliciter affirmirt. Der zwaitte Zeug aber / nahmens Conrad Horn / hat zwar anfangs / ad quartum probatorialem, dise formalia gehört zuhaben attestirt / daß / so die Eine von seinen beyden Schwestern / ohne Erben NB. oder Kinder (ex quo insimùl patescit, daß Herr Testator sub nomine der Erben ab intestato, keine andere / als Leibs-Erben verstanden habe) abgehen sollte / soll derselbigen Theil auf der andern Schwester
79 Kinder fallen. Als man aber disem zweitten Zeugen auch den sechsten Beweiß-articul zubeantwortten vorgehaltten / hat auch Er disen innhalt / daß / wann die Frau von Murcia ohne Leibs-Erben sterben würde / alßdann ihr Theil auf die Frau Gräfin von Adlerstein / oder Dero Kinder zuruckfallen solle / wie der Erste / bekundschafftet.
80 Und mit disen trifft auch der dritte Zeug ein / wann auch Er ad Artic. 4. deponirt: Herr Baron hab gesagt: Und zum fall die Frau von Murcia ohne Erben mit tod abgehen sollte / so solle ihr Antheil auf die andere Frau Schwester / oder de-
81 ro Erben fallen. So dann sagt auch der vierte Zeug / daß Herr von Calculo NB. allezeit gemeldet / daß beede seine Frauen Schwestern die 50000. fl. sampt den Jubeelen / zugleich nutzen und niessen sollten:
82 Da aber die / so keine Kinder hab / ohne Erben (ex quo iterum liquescit, daß Herr Testator die wortt / Kinder / und Erben / promiscuè gebraucht) mit tod abgehen würde / derselben Portion an die überlebende Frau / oder deren Erben fallen sollte.

83 Wann wir nun dise Disposition des Freyherrn von Calculo nach diser vier Zeugen Depositionibus beurtheilen sollen / so ist zwar dises nicht zu contradiciren / daß zerschidene berühmte und tapffere Scribenten solche alternativas Hæredum Institutiones, quando nempe Testator dicit: Meum Fratrem, vel, ut Hîc, meam Sororem, aut ejus Liberos hæredes instituo, dergestaltten ansehen / quòd illa haudquaquàm fideicommissariam, ut videlicet Testatoris-Frater, aut Soror ejus Hæreditatem suis Liberis jure Fideicommissi, in casum suæ mortis, restituere teneantur; sed tantummodò vul- 84
garem, atque ità directam substitutionem operentur, cum hôc nempe effectu, ut, si Testatoris Frater, vel Soror, ejus Hæreditatem semel adierit, Liberorum substitutio totaliter evanescat;

per *L. 5. Cod. de impuber. & al. substitut.* Conferat. omninò Carolus Molinæus, in *addition. ad consilium 95. Philippi Decii.* Jacobus Menochius, de *præsumpt. lib. 4. præsumpt. 71. num. 5.* aliique quamplurimi, quos laudat, Fusarius, de *fideicomm. substitution. Q. 479. num. 74.* Peregrinus, *tr. de fideicomm. artic. 18. num. 24.*

Daß aber hingegen dise sententia auch 85
in alternativâ Sororis, vel Fratris, aut illius Liberorum Institutione, fast von allen Rechtslehrern communissimè verworffen / und von Ihnen ferè omnium concordi suffragio darvor gehaltten werde / quòd, in talibus terminis, Frater, aut Soror, sui Fratris sic testati Hæreditatem jure Fideicommissi suis Liberis restituere teneantur, das erhellet ex sollicita deductione laudati modò Philippi Decii,

modod. consil. 95. num. 2. ubi pro hoc de- 86
ciso allegat *L. Cùm pater. 77. §. penult. de leg. 2.* in verbis: Sed, prædictis non obstantibus, contrarium de Jure verius esse arbitror, videl. quòd mortuâ Dominâ Margarethâ, ejus Filii ad ejus portionem jure Fideicommissi admittantur; & sic illa verba alternativa: Filias Testatoris, vel Filios earum, ordine successivô, hôc modô intelligantur, ut post mortem Filiarum, quæ successerunt, Filii earum vocentur; & hoc per tx. in *L. Cùm Pater. §. penult. de* 87
leg. 2. ubi dispositio Testatoris, collata alternativè in Liberos, Propinquos, aut Libertos alicujus interpretatur successivè, quòd ex nominatis unus post alterum jure Fideicommissi admittatur.

Quando enim Testator plures Personas, 88
inter quas, sine aliqua necessitate illas instituendi, vel substituendi, solus Ordo Charitatis sive Affectionis locum sortitur, per alternativam vocat; verbi grat. si dicat: Instituo Titium, vel ejus Filios, tunc Testator hunc Titium, (suum Fratrem, Cognatum, vel prorsùs Extraneum) ejusque Filios non simùl & semel; verùm ordine successivo, primò scilicet Titium, & deindè ejus Filios, & quidem jure universalis Fideicommissi, vocâsse intelligitur. Et in isto decisо omnes Do- 89
ctores consentire autor est, cum Decio, Clarus,

in *R. S. vocab. Testamentum. Quæst. 80. num. 5.* in verbis: *Quando plures personæ, inter quas cadit ordo charitatis, vocantur per alternativam, puta, instituo Titium, vel ejus Filios, tunc videntur vocati non simùl & semel; sed ordine successivo, scilicet primò Titius*, & deindè ejus Filii per Fideicommissum; & in hoc Doctores omnes conveniunt, *ut dicit Decius, consil. 95. num. 4. circa fin.*

90 Eandemque sententiam, his ipsis in terminis, quando scilicet Testator suum Fratrem, vel Sororem, hôc modô instituit: Meus Frater, mea Soror, aut ejus Liberi hæredes mei sunto, etiam statuminat Jacobus Cancerius, *variar. resoll. parte 1. cap. 1. num. 112.* ubi ità: Si, inquit, isti, inter quos subest ordinata affectio, & sive inter eos concurrat necessitas instituendi, sive non, sunt vocati per alternativam, puta: Instituo Titium Fratrem, aut ejus Filios, censentur vocati ordine successorio, & non simùl, ità, ut priùs admittatur Titius, & deindè ejus Filii per Fideicommissum, &c. Quæ etiam sua facit Casparus Manzius, in *suo tract. de testam. val. & invalido, tit. 6. Q. 16. num. 28.* ibi: *Quò in casu primò Titius*, & deindè ejus Filii per Fideicommissum vocati videntur. Natta, *consil. 470. num. 8.* Manzius. *consil. 1. col. 2.* Intrigliolus, *de substit. centur. 3. Q. 81. n. 16.*

91 Es seye ihm aber circa alternativam talem Institutionem Sororis, aut Fratris, vel illius Liberorum, wie ihm gleich wolle; umb willen jedoch wir in subsirato nicht in terminis einer solchen Erbeinsatzung versiren; sondern/ als viel wir aus dem an uns überschickten Extractu, und disen desselben formalibus verbis: Andertens NB. verschaffe meinen beeden Frauen Schwestern/ ꝛc. erlernen können / eines indubitati Legati versiren:

Jungat. Paulus Matthias Wehnerus, in *observat. pract. vocab.* Vergeben, *in fin.* ibi: Verschaffen *idem est, quod legare.* Petrus Wesembecius, *consil. 41. num. 18.* Rudinger. *centur. 5. observat. 1.* Besoldus, in *thesauro pract. vocab.* Verschaffen.

92 so können wir nicht absehen/ wie diß orths erstbesagte/ circa Institutionem Fratris aut Filiorum tantis animis agitata, altercatio DDrum auch ingress finden könne:

93 Dann obschon dises nicht zu contradiciren/ daß auch in Legatis, & mortis causa Donationibus, imò etiam inter vivos faciendis Donationibus einige Substitution statt und platz haben könne:

ut perspicuè disponitur in *L. 50. de legat. 2.* ubi jungesis Brunnemannum, *L. 32. de legat. 3. L. 41. §. 3. de V. & P. subst. L. 57. §. 1. & 2. ad SCtum Trebell.* cum parallel. Carpzov. *p. For. parte 3. C. 8. def. 21.* Collega noster, D. Harpprecht. in *tractatib. academic. de successionib. parte posteriore, in subjuncta mantissa, pag. 29. n. 164.*

in tantum, ut etiam Vincentius Fusarius 94
diserte pronunciet, quòd in Legatis tàm vulgaris substitutio, quàm fideicommissaria fieri valeat:

de *fideicommissar. substitut. parte 1. Q. 13.*

eandemque differentiam etiam Dominos Jenenses in oculis habuisse non ignoremus ex *decisionib.* illustr. Dn. Baronis de Lyncker, *centur. 10. Decis. 947.*

So können wir doch keine sichere seque- 95
lam aus disem erhohlen/ daß auch das jenige/ was in casu disjunctivæ seu alternativæ Sororis, seu Fratris, imò etiam Extranei, vel ipsius Liberorum Institutionis, sub tantâ DDrum discrepantiâ disputirt wird: Ob nemlich die Kinder ihrem Vatter / oder Mutter/ in talibus terminis, allein in casum substitutionis vulgaris proprium, und nicht vielmehr pro fideicommissariè substitutis judicirt und gehalten werden sollen?

(Jungatur imprimis Jacobus Menochius, de *præsumption. lib. 4. præsumpt. 71. num. 5.* juncto *ibid. num. 15.*)

auch ad tale Legatum extendirt werden 96
könne? wohlbetrachtet/ daß dises keine propriè sic dicta Substitutio ist/ wann einem Legatario, vel particulari Fideicommissario, Donatario mortis causa, vel inter vivos jemand substituirt wird/ und dahero auch de tali Substitutione dise grosse Controvers: Utrum Liberi Legatarii, vel Fideicommissarii, aut Fideicommissariæ, in modum vulgaris, vel fideicommissariæ Substitutionis substituirt angesehen werden sollen? kaum movirt werden kan.

Das einige/ so hiebey noch einigen zweifel 97
erregen kan/ bestehet in disem: Ob nicht/ umb willen die wohlseel. Frau von Greiffenstein/ adhuc vivente suâ illustrissimâ Matre, nempe Dominâ Comitissâ de Adlerstein, verstorben/ dises Fideicommissum, wamit Sie die Frau Mutter ihren Kindern verhafftet worden/ durch dises Vorabsterben der Frauen von Greiffenstein/ als ihrer Frauen Tochter/ pro Ipsius Portione erloschen sey?

Constat enim, quòd, si Persona Lega- 98
to, aut Fideicommisso à defuncto honorata, ante obitum Personæ gravatæ, decedat, etiam Legatum, vel Fideicommissum eidem relictum simùl intercidat.

Wir halten aber/ salvis melioribus; 99
darvor/ daß/ wann anderst gegenwärtige Dispolition pro Fideicommisso Dominæ Matri injuncto, juxta suprà relatas Testium depositiones, angesehen werden solle/ durch der Frauen von Greiffenstein frühzeittiges ableiben/ dises Fideicommissum,

pre-

pro rata Ipsius, dannoch bey kräfften verbliben sey / und von ihrer Frauen Tochter / des Herrn geheimen Raths von Kamphusen Gemahlin / und Dero Herrn Brüdern / dem jungen Herrn von Greiffenstein /
100 ex hac ratione wohl gesucht werden könne / weilen ihr hochwohlseeliger Herr Proavunculus, der Freyherr von Calculo, sich / in quæstionirender Disposition, dises nominis generalis & collectivi, der Kinder / und Erben / notabiliter bedient / und dieselbe in disen formalien verfast hat: Daß / wann seine Frau Schwester von Murcia ohne Kinder / oder Erben / abgehen sollte / alßdann ihr Theil auf die andere Frau Schwester / die Gräfin von Adlerstein / oder ihre Kinder; juxta depositionem Testis primi & secundi; oder / nach der zwey letzteren Zeugen auffag / auf Sie / die Fr. Gräfin / oder ihre Erben zuruckhfallen solle.
101 Dann wiewohl das wortt / Kinder / in nostra vernacula, von einem tàm latè patente intellectu sive significatu, als das Lateinische nomen Liberi, nicht allezeit ist: allermassen bekannt / daß der tapffere Teut-
102 sche Jureconsultus Ulricus Zasius beständig darvorgehalten / daß in unserer Teutschen Sprach wir kein solches wortt haben / welches mit dem Lateinischen nomine, Liberorum, gleiche significantiam atque emphasin habe; eo quòd dictum vocabulum, Kinder / solos Filios, & Filias; non etiam Nepotes atque Neptes comprehendat:

vol. 1. consil. 7. num. 6. In quam etiam sententiam plures alii transeunt, & hos inter præprimis Modestinus Pistoris, *parte 2. Q. 118.* & *consil. 52. Q. 3. num. 43.* Wehner. in *observat. pract. vocab.* Kinder, Domini Antecessores Altdorfini, *Resp. 67. pag. nob. 437.* David Mevius, ad *Jus Lub. parte 2. tit. 1. artic. 2. num. 28.* Johannes à Sande, *Decc. Frisicar. lib. 4. tit. 5. Def. 16.*

103 So seyn doch nicht allein viel berühmte / und bewährte Teutsche Jureconsulti der beständigen meinung / quòd etiam in nostro Germanico idiomate, sub nomine der Kinder / æquè ac sub Latino vocabulo Liberorum, omnes in infinitum Descendentes comprehendantur;

ut in puncto definit Ernestus Cothmannus, *vol. 4. consil. 44. num. 34.* ubi dicit:
104 Ut plurimùm Kinder dicimus Liberos, quos non primi tantùm; sed & ulterioris gradûs esse notissimum est; addens, etiam Alios hoc rectè notâsse, nominando Gœddæum, ad *L. 84. num. 4. ff. de V. S.* qui de
105 hôc confidenter: Ego, inquit, cum Johanne Rudelio, Syndico Lubecensi (in *in Consil. incip.* In der Sachen Herrn Arnold Haßelbeckhen / *&c. n. 17. & seqq. in volum. 22. consilior. varior. JCtorum, Francofurti editorum*) existimo, Zasium in hoc

vehementer falli: Cùm Kind & Kinder potiùs ad nomen liberorum referatur: Quippe Filius proprium nomen in nostra 106
vernacula invenit, nempe Sohn; sicut Nepotes & Neptes, Enckheln und Dichtern / &c. Eandemque hujus nominis significationem tuetur etiam Petr. Bojenus, in *dicto volum. 2. varr. Responsor. in consilio ibid. proximè subnexo, num. 2.* ubi ità: Und so nun in dem Latein / unter dem wort / Liberi werden enthaltten Nepotes, Pronepotes, Abnepotes, & sic deinceps: Also wer- 107
den in dem Teutschen auch verstanden unter dem wortt / Kinder / alle andere Descendentes, als Tochter-Kinder / Tochter-Kinds-Kinder / &c. nec non Thomas Merckelbach, apud *Klockium, tomo 3. consil. 104. num. 138. & 146.* ubi ità notanter: Was de Liberorum appellatione, und daß in Teutscher Sprach unter dem wortt / Kinder / allein Söhne und Töchtern; aber die Nepotes nicht verstanden werden / dessen ist man nicht geständig:

Sondern es ist noch ferner auch dises 108
hiebey wohl in obacht zunemmen / daß Hr. Testator, neben disem generali vocabulo, Kinder / auch dises non minùs, imò magis generalis vocabuli, Erben / nach auffag der Zeugen / gleicher massen sich bedienet: Cujus nominis quàm amplus sit significatus, latere potest neminem, & imprimis patescit ex *L. 65. ibidemque notatis* à Joh. Gœddæo, & passim aliis. *ff. de verb. signif.*

Ja indeme die Rechtslehrere auch dises as- 109
sertum vor richtig erkennen / quòd in specie etiam in fideicommissariis Substitutionibus sub nomine Filiorum & Filiarum etiam Neptes & Nepotes toties comprehendantur, quoties eadem Ratio in Nepotibus & Neptibus obtinet, quæ in Filiis viget & Filiabus, æqualis videlicet Dilectionis:

ut in terminis determinant Johannes Cephalus, *consil. 262. num. 9.* Hippolyt. Riminaldus, *consil. 744. num. 35.* Michael Grassus, in *R. S. §. Fideicommissum. Q. 10. num. 6.* Cardinal. Mantica, de *conject. ult. volunt. lib. 8. tit. 8. num. 17. circa med.* Cardinal. Parisius, *parte 2. consil. 75. num. 66. & consil. 78. num. 10. cum seqq.* Johann-Petrus Surdus, in *tract. de aliment. tit. 9. Q. 36. num. 38.* post Corneum, Romanum, Socinum senior. & junior. Oddum, Decium, Alexandrum, Simonem de Prætis; & Josephum de Rusticis, Vincentius Fusarius, de *fideicommissar. substitution. Q. 320. num. 36.*

Eo quòd etiam tales fideicommissariæ 110
Substitutiones secundum charitatem & affectionem, quam quivis Testator, seu majorem, seu æqualem erga tales personas arctissimo cognationis nexu sibi devinctas habuisse intelligitur, ipsæ debeant intelligi:

per txx. & autores, quos collegit Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 4. consil. 54. num. 121.*

111 Ex quo ita in simili, ex Altogrado, Riminaldo, & Menochio, Urceolus: Quando, inquit, affectio Testatoris non apparet magis specialis in Patruo, vel constat, æqualem esse in Nepote, prout in Patruo, tunc non facit Patruus exclusionem Nepotis: Paritas enim affectionis satis elicitur ergatis: Utrumque, quando sunt omnes sub nomine collectivo Filiorum vocati.

consult. forens. cap. 12. num. 43. Addatur Donatus Antonius de Marinis, *resoll. Jur. lib. 2. cap. 216. num. 26.* ibi: *Quando* æqualis *erga utrosque apparet Testatoris* affectio. & *num. 28.* ubi valdè signanter: Semper,

112 ait, inquirenda est principaliter Testatoris Affectio & Voluntas, quæ si fuerit erga omnes æqualis, par etiam debet esse in successione conditio.

113 Wann nun auch in materia Fideicommissorum, militante hâc solâ Ratione æqualis Dilectionis, sub nomine Filiorum, auch Nepotes & Neptes mitcomprehendirt/ und ad successionem beruffen gehalten

114 werden: Wie viel eher und mehr wird dann von disen majoris latitudinis nominibus, Kinder und Erben/ ex regula majoris probabilitatis, ein gleiches judicium

115 zufallen seyn? Umb so mehr auch deßwegen/ dieweil die hochseelige Frau Gräfin von Adlerstein dises/ daß ihr Herr Bruder/ der Freyherr von Calculo, in diser Disposition alle seine absicht auf ihre Kinder solitariè gehabt/ nicht nur articulirt;

116 (welches endlich allein vor keine explicitam Confessionem angezogen werden könnte:

juxta ea, quæ legimus apud Marantham, in *Speculo, tit. de positionib. num. 6. & seqq.* Hiltropp. de *processu, parte 3. tit. 5. num. 43.* Carpzov. de *processu, tit. 13. art. 4. num. 6.* Gailium, *lib. 1. obs. 79. n. 6. & seqq. ibique* Græveum, *num. 8.* ubi Confessionem in Articulis contentam non veram esse scribit; sed tantummodò fictam.)

117 sondern auch/ nach dem innhalt der Facti Speciei, die gantze fünff Jahr über/ die Sie mit ihrer Schwester/ der Frauen von Murcia, über diser fraternæ Dispositionis genuino & vero intellectu disputirt/ enixissimè propugnirt; welchem nach Deroselben hinterlassene Herrn Söhne dises jetzt erst/ ex hoc capite, umb so weniger impugniren können/ als die heilsame Rechte clar

118 und lautterlich verordnen: Quòd Liberi & Hæredes, sicut contra quodcunque autoris sui factum, ità etiam contra ejus Confessionem nullatenùs venire, vel agere valeant;

per ea, quæ vulgò DDres traduntad *L. 14. Cod. de rei vindicat. Novell. 48. in pra-*

fat. & L. 11. de diverf. temporal. præscript. cum parallel. Antonius Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 14. Def. 17.* Cœlius Bichius, in *Decc. Rotæ Rom. Decis. 630.* Arismin. Tepatus, in *compend. Dec. tit. 193. cap. 7. vers. Confessio debiti.* B. Dn. Lauterbach, in *Disput. de Confessione, parte 1. th. 26.* Francisc. Vivius, in *Decc. Neapolit. Decis. 56. num. 4.* Aymo Cravetta, *parte 1. consil. 125. num. 2.* Franciscus Nigor Cyriacus, *controv. for. 246. num. 6.*

Wir gehen aber weitters/ und besehen/ 119
vor das dritte/ nach deren uns oben vorgenommenen ordnung/ daß/ nachdeme die beyde Frauen Collegatariæ, die Frau Gräfin von Adlerstein/ und Frau von Murcia, über diser fraternæ Dispositionis genuinum intellectum, als proximè angezeigt/ fünff Jahr lang gestritten/ Sie finaliter in eine gütliche Transaction sich eingelassen/ und/ vermittelst derselben/ sich dahin vereinbaret/daß die der Frau Schwe- 120
ster von Murcia verschaffte 25000. Gulden/ nach ihrem ableiben/ auf die Frau Gräfin von Adlerstein und ihre Erben Ruckhfällig seyn sollen;

in hisce formalibus hujus Transactio- 121
nis: Erstlich hat sich wohlernannte Frau
„ von Murcia bedinglich dahin erclärt/und/
„ crafft dises vertrags/ obligirt/ beyden
„ Ihr/ pro dimidiâ parte, zustandigen
„ Brüderlichen Legat der Fünffzig Tau-
„ send Gulden bey gemeiner Stadt Athen
„ anligenden Capital nun fúran eine blosse
„ Nutznieſſerin zuseyn und zuverbleiben/
„ allso und dergestalten/ daß solches Legat
„ deren Fünff und zweinzig Tausend Gul-
„ den/ auf Dero absterben/ mit nachfolgenden Conditionibus und respective oneribus, auf die Frau Gräfin
„ von Adlerstein/und NB. ihre Erben/
„ ruckhfällig seyn solle/ daß/ wann
„ auch schon erstgedachte Frau Gräfin von
„ Adlerstein vor Dero Frauen Schwe-
„ ster/ Frauen von Murcia mit tod abge-
„ hen; jedoch nichts desto weniger berühr-
„ te Summa der 25000. fl. Ihren hinter-
„ lassenen Kindern/ Graffen und Grä-
„ finen von Adlerstein/ zugehen sollen.

Wann nun gleich/ nach dem allem/ so 122
wir in præcedentibus an- und außgeführt haben/ an des quæstionirenden Fideicommiß tùm Existentiâ, tùm & ejus Naturâ atque Operatione, wie nemlich dasselbe zuverstehen und anzusehen? nicht nur nach der vorhandenen Brüderlichen Disposition grosse dubia sich hervorthun; sondern auch nach der abgehörten Zeugen Aussagen solches nicht gar extra omnem controversiam stehet; So halten wir doch/ salvô rectiùs sentientium quorumcunque judicio, ohne anstand darvor/ daß dannoch/ 123

nach

nach diser Schwesterlichen Transaction, kein weitterer zweifel zumachen sey/ daß auf mehrangeregter Murcianischen Helffte nicht nur die Frau Gräfin von Adlerstein Selbsten; sondern auch/ mit und neben Ihr/ Ihre samptliche Kinder/ auf den Fall Ihres der Frauen von Murcia tödtlichen hintritts/ mit einem Pactitio seu conventionali Fideicommis-
124 so honorirt worden seyen. Dann gleichwie allerförderist dises/ daß auch ein/ obgleich aliquatenùs improprium, Fideicommissum per Contractum, vel Pactum constituirt werden könne/ längst außfündig gemacht/ und ausser zweifel gestellet worden;

præprimis per *L. 3. Cod. de donat. quæ sub modo. L. 103. de legat. 3. L. 11. de dote præleg. L. 29. §. 2. de pact. dotal. L. 33. solut. matrim.* & latissimè stabilita à nostro Collega, D. Harpprechto, in *tractatib. academic. de successionib. parte 2da, pag. 517. & complur.*
125 *seqq.* ubi multis tùm textibus, tùm immotis Rationibus, tùm & excellentissimis plerorumque Interppr. practicorum non minùs, quàm theoreticorum, autoritatibus modò dicta assertio operosè probatur; uns dahin referirende:

126 Allso ist auch in specie ein schon längst communissimè approbirte traditio, quòd hujusmodi pactitium Fideicommissum præcipuè etiam per Transactionem, sive per amicabilem Litis diu agitatæ compositionem constitui valeat.

127 Quamvis enim huic sententiæ omninò contradicat Hippolytus Riminaldus,

consil. 748. num. 19.

128 tamen illam nulli dubio subjacere patescit ex iis, quæ passim in suis, quæ prostant, Decisionibus notabiliter definiit Rota Romana,

parte 11, Decis. 219. num. 21. parte 15. Decis. 255. num. 1. & parte 16. Dec. 396. num. 3. Amatus Dunozettus, *Decis. 915. num. 2.* Angelus Cardinalis Celsus, in *Decc. Rotæ Rom. Dec. 36. num. 1.* Franciscus Salgado de Somoza, in *labyr. creditor. Decis. 25. num. 10.* Josephus Urceolus, de *transactionib. Q. 87. num. 1. & seqq.* Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 369. num. 74.* Autor Consilior. Gailii, *parte 1. consil. 36. num. 12.* Johann-
129 Petrus Surdus, *consil. 247. num. 1. & seqq.* ubi etiam de perpetuo & successivo Fideicommisso à Linea ad Lineam devolutivo, per Transactionem introducto idem stabilit.
130 Nam nec hoc rarum est, ut Agnati, vel Fratres, super Castro, vel Pago satis diu litigantes, Litis molestiarum tædio tandem affecti, eandemque execrantes, pacem invicem ineant, illi Castro, vel Pago successivi & perpetui Fideicommissi gravamine
131 injecto; Cujusmodi casum, ubi Nobiles Fratres controversiam inter se, super Castris, à Parentibus donatis obortam, uter nempe ex ipsis potior esset Donatarius, & ad quem Bona illa spectare deberent? tandem amicabiliter, eâ lege, deciderunt, quòd, unô ipsorum Fratrum absque Liberis decedente, vel Unius quoque Filiis absque prole morientibus, Bona ejus ad superstitem, vel hujus Liberos, & Liberos Liberorum, Primogenitum tamen Masculum semper præferendo, pervenire debeant, plenâ manu exequitur Aymo Cravetta,

consil. 19. num. 8. & per integr. Addantur complures alii Casus de Fideicommisso per Transactionem constituto, ex Cyriaco, *controv. for. 269. num. 74.* Surdo, *consil. 247.* Natta, *consil. 474. num. 1. cum seqq.* Decio, *consil. 63. num. 4.*

Weilen nun dise wortt/ deren sich/ in 132
nächstangeführter Transaction, die wohlseelige Frau von Murcia in disem notablen tenore bedient/ daß die Ihr zuständige Fünff und zweinzig Tausend Gulden/ auf Ihr absterben/ auf die Frau Gräfin von Adlerstein und ihre Erben ruckhfällig seyn sollen/ ein unzweifliches Fideicommissum pactitium außmachen/ mit welchem die Frau von Murcia, an statt/ daß vorhero alles/ zwischen beyden Frauen Schwestern/ in einer fünffjährigen Lite gestanden/ sich nunmehro dahin verbündlich erclärt/ daß die Ihro verschaffte 25000. fl. auf den 133
Fall ihres tods/ Sie möchte gleich vor oder nach ihrer Schwester/ der Frau Gräfin von Adlerstein/ dises Zeitliche gesegnen/ diser ihrer Frauen Schwester/ und ihren Erben zufallen sollen/ so erfordert nunmehro die nothdurfft hiebey/ wie und welcher ge- 134
staltten Sie ihre Frau Schwester/ und Dero Erben/ mit disem pactitio Fideicommisso habe wollen honoriren? Ob Sie nemlich der Frau Gräfin von Adler- 135
stein Kinder simultaneo ordine, mit und neben der Frau Mutter; oder ordine successivo, und allso zuerst die Mutter Allein/ und erst nach ihrem tod auch Ihre Erben darzu vociren und beruffen haben wollen? mit gebührendem fleiß zuexaminiren. Pro utrâque sententiâ seyn in proxi- 136
mè allegatis verbis Transactionis gar scheinbare argumenta. Alles aber dependirt solitariè von disem/ wie mehrhochwohlermeldte Frau von Murcia dise wortt: Ihre Erben/ genommen und verstanden haben wollen? Nemlich ob Sie/ durch dise wort/ 137
der Frau Gräfin Hæredes, oder Ihre Leibs-Erben habe indigitiren wollen? Wir haltten aber kürzlich und einhellig darvor/ daß Sie durch das wortt/ Erben/ 138
niemand andern/ als Ihre der Frau Gräfin von Adlerstein Leibs-Erben verstanden hab: allermassen Sie disen ihren ai-

gentlichen willen / in hisce disertis & expressis formalibus, da Sie nemlich auff den Fall / wann auch ihre Frau Schwester / die Frau Gräfin von Adlerstein / vor
139 Ihr absterben sollte / versehung gethan / an den tag gelegt hat / daß / wann auch gleich Sie Frau Gräfin vor Ihr versterben solte / dennoch dickhbesagte Summa deren 25000. Gulden ihren hinterlassenen NB.
140 Kindern / Grafen und Gräfinnen von Adlerstein zugehen solle. Ob nun wohl dise wortt die vorhergehende / umb etwas unlauttere / wortt genugsamb dilucidiren; so wollen wir doch unbemerckht nicht vorbeygehen / was für eine differenz inter primum & secundum dictorum Ver-
141 borum significatum zubeobachten sey. Priori in casu, wann unter disen wortten: Ihre Erben / der Frau Gräfin von Adlerstein tùm temporis adhuc futuri Hæredes hätten sollen verstanden werden / so würde / secundum communem Interpretum definitionem, dises Fideicommissum conventionale dergestaltten anzusehen gewesen seyn / daß die Summa quæstionis zuförderist auf Sie / die Frau Gräfin allein / und erst nach ihrem tod / auf ihre Erben hätte kommen und fallen sollen.

142 Ità namque in puncto Jacobus Menochius: Quando, inquit, Testator substituit Fratrem & ejus Hæredes, hoc casu Hæredes illi censentur vocati ordine successivo, post mortem scilicet ipsius Fratris. ità responderunt Parisius, in *consil. 4. num. 3. lib. 3.* & Currius Junior, in *consil. 128. num. 5.* secuti Bartolum, in §. *Quidam rectè.* ubi latè Galiaula, *num. 33. de liber.*
143 *& posthum.* Ea est ratio, quia vivens hæredes non habet. *L. Qui superstitis. de acq. hæred.* Intelligitur ergò, quòd post ejus mortem succedant. Potest considerari &
144 altera ratio, quòd Hæredum nomen comprehendit non modò primum; sed & Hæredem hæredis, & alios deinceps. *L. Hæredis appellatione. ff. de verb. signific.* &
145 esse nomen collectivum respondit Cravetta, in *consil. 131. in princip. &c.*

in *suo tract. de præsumpt. lib. 4. præsumpt. 70. num. 27. & seq.* Addatur Gomezius, *variar. resoll. tomo 1. cap. 20. num. 4. vers. Ex quo primò infero.* Manzius, de *testam. valid. & invalido, tit. 6. Q. 16. num. 8.* Grassus, in *R. S. §. Institutio. Q. 20. num. 5.*

146 Wann man aber mehrbesagte wortt: Und ihre Erben ꝛc. vor Ihr der Frau Gräfin von Adlerstein Leibs-Erben und Kinder nimmt / wie dann solche unmöglich anderst können verstanden werden / so verhält sich die Succession in isto pactitio Fideicom-
147 misso gantz anderst / nemlich allso / daß / gleich auf der Frauen von Murcia absterben / die Frau Gräfin und ihre gesampte Kinder zu disem ruckhfälligen Capital deren 25000. Gulden pro simultaneè vocatis zuhalten / und allso dieselbe an Sie die Frau Gräfin / und Ihre gesampte Hoch-Gräfl. Kinder / Simùl & Semel, devolvirt worden; juxta ea, quæ mox plenius pro hujus asserti veritate allegabimus. Wir erinnern uns zwar wohl / quòd contraria 148
sententia, quòd videlicet Liberi talis Fratris, aut Sororis, etiam talibus in terminis, si videlicet Testator in suo testamento ità fuerit locutus: Instituo Fratrem, vel instituo Sororem, & ejus Filios, non ad simultaneam; sed tantùm successivam, sive ordine successivo, & duntaxat in casum vulgaris substitutionis proprium, si scilicet Pater istorum Filiorum vel Hæres esse non possit, aut nolit, instituendam successionem vocati censendi sint, placuerit Bartolo,

ad *L. Gallus. 29. §. Quidam rectè. num. 4. ff. de V. & P. S.* Et quòd istam sententiam, 149
post Ruinum & Dynum, etiam probaverit Socinus senior, ad *d. tx, num. 3.* Idque ex Rationibus, quas examinat Mantica, de *conject. ultimar. Volunt. lib. 4. tit. 9. num. 18.* juncto *num. seq. 21.*

Aber daß dise meinung / communissimo 150
omnium propemodùm Interppr. suffragio, verworffen werde / und ein solche Substitutio, seu testamentaria, seu conventionalis, darvor anzusehen sey / daß ein dergleichen Bruder / oder Schwester des Testatoris, oder Compacisscentis, und seine Kinder / ein solches pactitium, oder testamentarium Fideicommissum, zugleich und Simùl, mit und neben ihrem Vatter / oder Mutter / zu prætendiren / und in duas Di- 151
midias, deren Eine dem Vatter / oder Mutter Allein; die andere Helffte aber ihren Kindern zu assigniren / unter sich zuvertheilen haben / das wird von den Rechtslehrern vor eine so richtige sache gehaltten / ut etiam de illa Jacobus Cancerius, nobilissimus Cathaloniæ Jurisconsultus, ità scribere nullus dubitet:

Quoties multi sunt vocati per Copulam, 152
inter quos benè cadit Ordo charitatis, & affectionis; nulla tamen concurrit necessitas instituendi, ut puta, si Frater instituat Fratrem, & ejus Filios; Inter istos siquidem benè cadit Ordo charitatis, & affectionis, quia inter eos cadit Ordo succedendi ab intestato respectu Testatoris; non tamen concurrit Necessitas instituendi, quia Frater nec Fratrem, nec Fratris Filios insti- 153
tuere cogitur: Est certum, & tàm verum, quàm quod verissimum, conferi vocatos Simùl & Semel, & non ordine successorio.

variar. resoll. parte 1. cap. 1. num. 107. Eandemque sententiam Canonistas & Legistas com-

communiter tenere, advertit Cœpolla, *consil. 52. num. 2.* magisque communem eandem appellat Nicolaus Boerius, *Dec. 185. num. 6.* sic; ut nec consulendo, vel judicando, ab eadem recedendum dicat superiùs laudatus Socinus sen. *c. l.* Jac. Cancerius, *d. num. 107.* ubi plures collaudat. post alios quamplurimos, Franciscus Cardinalis Mantica, de *conject. ultimar. volunt. lib. 4. tit. 9. num. 19. & seqq.* Antonius Fab. in Cod. *Sabaud lib. 6. tit. de impub. & al. substitution. 18. Def. 7.* Caspar Manzius, de *testam. valid. & invalido, tit. 6. Q. 16. n. 20.* Anton. Gomez. *varr. resoll. tomo 1. cap. 2. num. 4. vers. Secundò infero.* post Decium, Alexandrum, Corneum, Jasonem, Guidonem Papæ, Ruinum, Bertrandum, Curtium, & alios, Julius Clarus, in *recept. sentent. §. Testamentum Q. 80. num. 2. cum seqq. ibique in additionib.* post plures, quos addit, Johannes Harpprechtus, Covarruvias, ad Cap. *Raynutius. §. 2. n. 2. vers. Igitur Bartoli opinio. 7. de testam.* Hieronym. Gabrielius, *lib. 2. consil. 101. num. 1. & seqq.* Cæsar de Grassis, *Decis. 151. num. 3. de testam.* Tiber. Decianus, *consil. 253. num. 3.* Petrus Antonius de Petra, de *fideicommiss. quæst. 5. num. 154. & seqq.* Seraphinus de Seraphinis, *Decis. 934. num. 2.* Andreas Fachinæus, *controv. jur. lib. 12. cap. 41.* Joh. del Castillo, *controv. lib. 5. cap. 110. num. 14.* Ludovicus Molina, de *Hispan. primogen. lib. 1. cap. 6. num. 4. & seqq.* Hieronym. Rocca, *select. jur. Dispp. cap. 29. num. 1. & seqq.*

154 Neque suis hæc sententia destituitur Rationibus: Primò namque eandem haud obscurè evincit *Capit. Raynutius. 7. de testam.* ubi, quamvis subesset Ordo affectionis; attamen Alterocha, ejusque Filius simùl admittuntur;

advertente Cancerio, *d. num. 107.* Covarruvia, *d. §. Secundo. num. 1.* Mantica; *d. tit. 9. num. 20. vers. Secundò etiam adducitur.*

155 Et tametsi non pauci, ad *L. Gallus. §. Quidam rectè. de liber. & posthum.* istius Capituli inductionem, pro istius sententiæ stabilimento, convellere satagant; tamen neutram istarum interpretationum ad hoc sufficere, verissimè pronuntiat laudatus Covatruvias, & Mantica, *dictis locis.*

156 Secundò pro illa rectissimè adducitur hæc ab omnibus unanimiter approbata theorica, quòd hæc sit notoria Copulæ natura, ut per illam Conjuncti pro partibus virilibus & æqualiter vocati intelligi debeant:

per exx. quos hanc in rem exhibet Mantica, *d. num. 20.*

157 Et cùm, juxta jam dicta inter Frattem, vel Sororem, & ejus Filios sola Affectionis & Charitatis ratio obtineat; nulla verò Necessitas eos instituendi; vel substituendi; quocirca dextrimè à plerisque hoc additur, quòd, cessante hâc ipsâ Necessitate, ob solum ordinem charitatis & affectionis, à proprietate talis copulativæ substitutionis recedendum sit neutiquàm.

Manzius, *d. l.* Decius; *consil. 236. n. 1. vers. Sed illa alia opinio Bartoli.* Cancerius, *d. l. num. 108.* Mantica, *d. num. 20.* Rocca, *d. cap. 29. num. 3.*

Welchem allem nach nunmehr unsere 158
rechtliche Decisio brevissimis dahin gehet / daß das von der Frauen von Murcia, endlich certitudinaliter; mit einem Ruckhfall gegen ihre Frau Schwester / die Gräfin von Adlerstein und ihre Kinder beschlagene Capital deren 25000. Gulden / gleich à primo momento initæ Transactionis; Ihnen solcher gestaltten afficirt worden / daß die 159
Helffte darvon der hochseeligen Fr. Gräfin / und die andere Helffte ihren beyden Herrn Söhnen / und einiger Frauen Tochter / der immittelst seelig abgeleibten Frauen von Greiffenstein / miteinander assignirt und zugelegt worden; allso / daß dannenhero 160
die von Ihr der wohlseeligen Frauen von Greiffenstein hinterlassene zwey Kinder / an solcher Dimidia vier Tausend drey hundert drey und dreyßig Gulden / 30. kr. zu prætendiren berechtiget seyn;

per ea, quæ tradit Anton. Gomezius, *varr. resoll. tomo 1. cap. 2. num. 4. vers. Secundò. verbis: Si Testator instituat Fratrem, & ejus Filios, omnes statim admittuntur: Et* Frater *habebit dimidiam partem hereditatis;* Filii *verò* aliam Dimidiam. Manzius, de *testam. val. & invalido, tit. 6. Q. 16. num. 20.* ibi: *Frater habet dimidiam partem hereditatis.* Filii *autem ejus* omnes simùl scripti alteram dimidiam, *propter collectionem.* Julius Clarus, in *R. S. §. Testamentum. Q. 80. num. 2. ibique in notis* Johannes Harpprechtus.

Sicut enim in Hæredis institutione, pa- 161
riterque in Legatis, & Fideicommissis testamentariis; in talibus terminis, quando vel Testatoris Frater, vel alius Consanguineus, vel Extraneus, & Filii illius hæredes scribuntur, vel Fideicommisso, aut Legato honorantur, ille Frater, vel Alius, ad Hæreditatis, vel Rei Legati aut Fideicommissi titulo relictæ Dimidiam partem, & Fratris Filii ad alteram Dimidiam vocati censentur:

ex. expr. in *L. 13. princip.* ubi ità Ulpianus: Interdum, ait, hæc adjectio: Æquè 162
hæredes sunto, Testatoris voluntatem exprimit, utputa: Primus & Fratris mei Filii æquè hæredes sunto: Nam hæc adjectio declarat, omnes NB. ex virilibus partibus institutos; ut & Labeo scripsit. NB. Quâ (nempe adiectione, Æquè) detractâ Semissem Fratris Filii, Semissem Primus

163 Primus haberet. *ff. de hæred. instit.* Quibus gemina legimus etiam in *L. 11. ff. eod L. 9. de vulg. & pupill. substit.* Addatur *L. 59. §. 2. ff. de hæred. instituend.*

164 Ex quibus textibus DDres commr. hanc regulam formant: Quòd, si Testator plures scribat hæredes, unum simpliciter, vel proprio nomine; alios verò collectivo modo, vel sub collectione plurium personarum, tunc non omnes seu singuli æquales seu viriles portiones accipiant; sed ille Primus in dimidia parte totius hæreditatis; omnes reliqui verò in alterâ Dimidiâ instituti censendi sint;

Caspar Manzius, *tract. de testam. valido & invalido, tit. 6. Q. 16. num. 9. & seqq.*

165 Ità idem haud dubiè etiam in tali conventionali Fideicommisso locum fortitur: Eo quòd etiam in tali pactitio Fideicommisso æquè ac in Hæredum institutione, vel testamentario Fideicommisso, non minùs potenter ista ratio militet, quòd comprehensi sub nomine collectivo unius personæ loco habeantur, hinc que cum illo, altero non ad viriles portiones admittantur; sed ille solus unam Dimidiam, & hi omnes simùl solam alteram dimidiam portionem accipiant:

Michael Grassus, in *recept. sentent. §. Institutio. Q. 20. num. 15.* Manzius, *dict. Q. 16. num. 11.* Carpzovius, *Jur. For. parte 3. C. 9. Def. 15.* ubi adjicit Præjudicium. post Jasonem, Socinum, & DDres communiter, Jacobus Cancerius, *dicto cap. 1. n. 117. in fin.*

166 Ubi verò Rationis identitas obtinet, ibi etiam identitas dispositionis locum pariter sibi vindicat;

juxta regulam *Legis 10. de Lib. L. 32. ad L. Aquil.*

167 Ut de illo, quòd à Fideicommisso testamentario ad conventionale, regulariter, validissimum petatur argumentum, nihil adjiciamus.

Jungantur, quæ tradit Marcus Anton. Peregrinus, de *fideicommiss. art. 1. num. 16.* Ludovicus Baitellus, in *Decc. ultimar. voluntat. Dec. 5. num. 12.* Franciscus Bursatus, *lib. 3. consil. 230. num. 38.* Tiberius Decianus, *consil. 41. num. 18.* Johann-Baptista Cardinalis de Luca, in *suo theatro verit. & justit. tract. de donation. Disc. 65. num. 17.*

168 Und wiewohl auch bey disem conventionali Fideicommisso dises wichtige Dubium, quòd, si Persona Fideicommisso honorata, pendente adhuc conditione, sub quâ illud relictum, fato concedat, illud penitùs corruat:

L. unic. §. 7. Cod. de caduc. tollend. L. 60. de leg. 2. L. 65. §. 1. de leg. 1. L. 5. Cod. de condit. insert. & ubique DDres;

der hochwohlseeligen Frauen von Greifenstein überlebenden zweyen Kindern / im Fall / wann Sie / die Frau von Greifenstein / Ihrer Frauen Materteræ, der Frauen von Murcia Tod nicht erlebt hätte; sondern vor Ihr verstorben wäre / in dem weeg zuligen scheint: So dient doch 169
auchhierauf zur beständigẽ abfertigung / daß dise Exceptio Ihnen nullâ ratione verhinderlich seyn könne: Eo quòd in pactitiis seu 170
conventionalibus Fideicommissis, contrà, quàm Juris est in testamentariis, Jus transmissionis locum obtineat. Cùm enim hujusmodi Fideicommissa per Conventionem constituantur, quare non dubitandum, quin illa etiam ex illarum naturâ sint dijudicanda;

arg. *L. 1. §. 14. ut legator. causa caveat.*

& debinc quoque Spes illa, debitum 171
iri, ut in genere ex qualibet conditionali Conventione, ità etiam ex hâc in hæredes transmittatur;

per §. 4. *Instit. de verb. obligat.* & §. 25. *Inst. de inutil. stipul.*

quandoquidem & hîc factum intervenit 172
stipulantis, vel paciscentis, qui non solùm sibi; sed & suis hæredibus prospicere voluisse existimatur:

L. 9. ff. de probation.

Quæ ipsa Spes ex conventionum condi- 173
tionalium communi naturâ, adeò radicata est, ut illa non saltem (in quo tamen cum alterò, nempe testamentario Fideicommisso, contrà, quàm putat Hector Capycius 174
Latro, *Decis. 2. num. 10.* coincidit;

per tradd. B. Dn. Lauterbachii, in *tract. synopt. tit. de hæred. vel act. vend. §. 11. n. 7.*)

ex causa onerosâ, vel lucrosa cessibilis;

per *L. 17. L. 19. ff. de hæred. vel act. vend. L. 3. Cod. de donation.*

verùm etiam in hæredes transmissibilis 175
sit: cùm statim ex tempore ità initi Pacti quis creditor fiat.

L. 42. de obl. & act. Anton. Faber, *conjectur. lib. 15. cap. 6. & 7.*

Et tametsi hanc ipsam notabilem diffe- 176
rentiam inter testamentar. & conventionale Fideicomissum magni nominis DDres acerrimè impugnent, cumprimis ob *L. 16. princ. ff. de reb. dub.* & in casu, quô tale Fideicommissum sub conditione mortis Donatarii, vel superviventiæ Fideicommissarii, inductum est, ex eo, quòd Conditio ipsius Fideicommissarii personam respiciat, ac proindè per obitum ipsius deficiat, eam improbet Peregrinus,

tract. de fideicommiss. art. 51. num. 20. Alciatus, *lib. 8. Resp. 3.* aliique allegati à Fontanella, de *pact. nuptial. claus. 4. glossa 24. num. 30.*

eandemque tantùm in illo casu, quô quis 177
sua Bona, per modum contractûs in alterum transfert, admittendam existimet J. à Sande,

Decc.

Dec. Frisic. lib. 4. tit. 5. Def. 19. cap. 2. ubi etiam supremum Frisiorum Senatum in eandem sententiam pronunciasse scribit:

178 Tamen illam, ceu longè melioribus rationibus, rerumque judicatarum autoritate probatam, frequentior Interpretum calculus approbat;

ut videre est apud Baldum, ad *L. 3. Cod. de donat. quæ sub modo.* Octav. Cacheranum, *Decis. 24. num. 2.* Vincent. Fusarium, *consil. 41. num. 132. & 175.* Nicolaum Noalem, de *transmissionibus, casu 5. num. 1. & seqq.* Alvarum Valascum, *consult. 122. num. 22.* Cardinalem de Luca, in *theatro verit. & justit. tract. de fideicommiss. Disc. 142. num. 7.*

179 ubi etiam in reversivo, seu in casum defi-
cientiæ totius Generis, pactum resolutivum annexum habente Fideicommisso idem pronunciat. De quo etiam Fontanella, de *pactis nuptialibus, dicta Claus. 4. glossa 24.*

180 *num. 22. & seqq.* ubi *num. 24. cum seqq.* ad *dictam L. 16.* operosè respondet; & *gloss. 25. parte 1. num. 10.* ubi ità à supremo Cathaloniæ Senatu judicatum recenser. Tholosanus, in *syntagm. jur. univers. lib. 42. cap. 28. n. 19.* Surdus, *consil. 247. num. 5.* & *Decis. 144. num. 24.* ibique Hodierna, in *addition. n. 3. & seqq.* ubi pariter *num. 5.* ità pronunciatum refert. Addatur Cancerius, *varr. resoll. parte 3. cap. 21. num. 100. & seqq.* ubi ità

181 in casu magis arduo decisum refert. Hector Capycius Latro, *dicta Decis. 2. à num. 1. usque ad num. 28.* ubi *num. 9.* etiam Concilium Neapolitanum ità pronunciasse scribit; & *num. 14. cum seqq.* omnibus obstantibus, præcipuè *Legi 16. ff. de reb. dub.* satisfacit. ibique Michael Angelus Gizzius, in *observat.* Josephus Urceolus, de *transaction. Q. 87. num. 13.* Julius Caponus, *Disc. 220. num. 2.* Dominicus Manfrella, ad *dictam Dec. 2.* Hectoris Capycii Latro, *n. 6. & seqq.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 247. num. 6.* Donatus Antonius de Marinis, *quotidian. resoll. lib. 1. cap. 86. per tot.* ibique Johannes Leonhardus Rodoer. in *addition.* Klock. *tom. 3. consil. 114. num. 200.* Intrigliol. de *substitut. centur. 3. Q. 89. in fine.* Johannes Harpprechtus, ad *§. 4. n. 12. I. de verb. oblig.* Joh. Franc. Marottus, *Discept. forens. lib. 1. cap. 12. num. 131. & seqq.* optimè Kellenbenz. de *succes. renunciation. Q. 22. num. 3. cum seqq.* ubi

182 Jura hæc etiam illi pariter improprio Fideicommisso, quod in bonis à Fœmina illustri, vel nobili renunciatis, expressâ vel tacitâ conventione, pro ipsâ tali Renunciatrice (Jungatur Ejusdem *Q. 19. num. penult. & ult.* Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 4. consil. 47. num. 124.* Rösener, de *reservat. jur. compet. cap. 7. sect. 18. num. 56. circa fin.* Nicol. Reusner. *lib. 1. cons. 1. num. 44. & seqq.* Facultas Juridica Ingolstadiensis, apud Giphanium, *tractat. de renunciation. consil. 1. pag. nob. 97. vers. Septimò facit.*) inducitur, solidissimè applicat, & *num. ult.* etiam ad *L. 1. §. 14. ut legat. nom. caveat.* eruditè respondet. Adde Dn. Frommannum, de *existentia condition. pacti hæredit. renunc. reservat. th. 31.* Noalem, *dicto casu 5. num. 4.*

Et quòd ista doctrina non ad illa tantùm 183
Fideicommissa pertineat, quæ per contractum bilateralem sunt constituta;

prout sentit Menochius, *consil. 388. num. 47.*

verùm etiam quoad illa, quæ per qualemcunque donationem sunt introducta, rectissimè definiunt Antonius Gomezius, *varr. resoll. tomo 2. cap. 11. num. 36.* Hector Capycius Latro, *lib. 1. Decis. Neapolit. 2. n. 28.* ubi dicit, hanc communem esse sententiam. Collega noster, D. Harpprechr, in *tractatib. academic. de successionib. parte poster. pag. 580. num. 28.*

De quo ità in terminis nobilissimus Italiæ 184
JCtus, Donatus Antonius de Marinis: Decipitur, inquit, Donatarii Hæres, donationis caducitatem prætendens: Siquidem hujusmodi caducatio procedit in ultimis voluntatibus conditionalibus: At secus est in actibus inter vivos. Nam conditionalis stipulatio benè transmittitur ad Hæredes, stipulatore mortuo ante Conditionis existentiam, &c.

Resoll. jur. lib. 1. cap. 86. per tot.

So gewiß nun / in dergleichen conventionalibus Fideicommissis, von denen 185
Rechtslehrern / diſe Regula generalis gehalten wird: Quod, si Persona tali Fideicommisso honorata, vel pendente adhuc ejus Conditione; vel ante Personam oneratam decedat; ipsius Hæredes illud, ex jure in se transmisso, jure optimo maximo exigere valeant;

juxta ea, quæ tradit Bartolus, ad *L. Hujusmodi. ff. quando dies leg. ced.* Baldus, ad *L. Quoties. in fin. Cod. de donat. quæ sub modo.* Guilielmus de Benedictis, ad *Capit. Raynutius.* ad verba: *Et uxorem nomine Adelasiam. x. de testam.* Surdus, *consil. 247. n. 6.* post plures, Noalis, de *transmissionib. casu 5. n. 5.* Collega noster, D. Harpprecht, *dict. parte 2. pag. 578. §. 48. num. 5.*

So gewiß und unzweiflich ist in specie 186
auch diſes / daß / wann Jemand mit einem dergleichen pactitio Fideicommisso bedacht / und er stirbt noch vor deren jenigen Person / welche ein solches mit Jhme errichtet / solches Fideicommissum jedennoch à talis Personæ honoratæ nachgelassenen Erben / und besonders seinen Leibs Erben / secundum notoriam Conventionum, tametsi conditionalium, naturam, noch

mit allem bestand prætendirt werden mö-
ge;

per Jura hucusque à nobis adducta, & præsertim ex *dicto §. 4. Inst. de verb. oblig.*

187 Alſo daß / disem nach / wann auch gleich die wohlseelige Frau von Greiffenstein dise Zeitlichkeit so wohl vor Ihrer hochseeligen Frau Mutter / als auch Ihrer Matertera, der Frauen von Murcia, gesegnet hätte; Sie jedannoch das Jus, den / an disem Ruckfall / Ihr / ex Transactione zugewachsenen Antheil zu exigiren / auf ihre beyde Kinder unverneinlich versandt oder transmittirt hätte.

188 Dises einige scheinet noch einigen Zweifel zuerweckhen / daß / als viel wir aus dem an uns überschickhten Extract deren zwischen der Frau Gräfin von Adlerstein / und ihrer Frau Schwester / der Frauen von Murcia, Anno 1684. errichteten Transaction ersehen können / dises Fideicommissum, im nahmen der Gräfl. Adlersteinischen Kinder / von Niemanden acceptirt
189 zuseyn anscheinen will. Dann daß zu eines solchen conventionalis Fideicommissi Constitution, secundum naturam omnium Conventionum, non saltem illius, qui Fideicommissum suis bonis imponit; verùm etiam illius, in cujus gratiam id constituitur, Consensus erfordert werde / das erhellet ex illis generalibus Regulis, quas suppeditat *Lex 1. §. 2.* in verbis: *Et est Pactio* duorum pluriumve in idem placitum Consensus. *ff. de pact.* & *Lex 55.* ubi ità Javolenus: *In omnibus rebus, quæ dominium transferunt, concurrat, oportet, affectus* ex utraque parte Contrahentium. *Nisi enim* animus utriusque consentit, *perduci ad effectum id, quod inchoatur, non potest. ff. de oblig. & action.*

Dominicus Manfrella, in *addition. ad Hectoris Capycii Latro Decis. 2. num. 10.* ibi: *Requiritur* consensus *Partis utriusque.* operosè Collega noster, D. Harpprecht, in *tractatib. academic. de successionib. parte poster. pag. 525. & mult. seqq. usque ad pag. 536.*

190 Alldieweilen uns aber der gantze innhalt diser Transaction nicht communicirt worden / so stellen wir / vor das erste / dahin / ob entweder die damahlen / allem ansehen nach / schon bey zimmlichen Jahren gewesene Kinder / disen zu ihrem nutzen paciscirten Ruckhfall Selbst expresse acceptirt / oder wenigstens nur persöhnlich zugegenge-
191 wesen / oder endlich Jemand anderer / in Ihrem nahmen / solches acceptirt habe. Dann daß auch ihre blosse persöhnliche Gegenwart hierzu sufficient gewesen wäre / daran läßt uns nicht zweiflen die specifica definitio Didaci Covarruviæ, Fernandi Vasquii, & Antonii Perezii, ad *tit. Cod. de donat. quæ sub modo. num. 12. in fin.* quam refert & sequitur Collega noster, D. Harpprecht, *c. l. p. 536. §. 18. n. 17.*

Für das ander wird zwar sonsten von un- 192
serem Collegio beständig darvorgehaltten / daß auch noch heut zu tag / regulariter, niemand / einem andern zu guthem / paciscirren / und ex Pacto à se celebrato ihme einige obligation und action acquiriren könne / 193
und daß auch eine Mutter ihren leiblichen Kindern zu nutzen und vorstand regulariter kein Pactum aufzurichten vermöge;

inmassen specificè nachgesehen werden kan in nostri Collegæ, D. Harpprechti *volum. 2. consil. 30. num. 353.* junctis *mult. præcedd. & subseqq.* ibique præprimis allegata Præjudicia ex Carpzovio, *J. F. parte 2. C. 29. D. 20.* & *Constit. 33. Def. 26.* & Bechmanno, *exerc. ad Pand. tit. de verb. oblig. in Observat. pract. num. 73.*

Es mag aber auch diser / obgleich schein- 194
bare / einwurff / in substrato, der ursachen / keine hinderung gebähren / sowohl / Erstlich / deßwegen / dieweil die Rechtslehrere den beständigen Schluß machen / quòd & quilibet Extraneus suis futuris Hæredibus paciscì, ipsisque ex sua Conventione obligationem & actionem acquirere valeat.

L. 40. princip. & §. fin. ff. de pact. ubi vulgò Scribentes.

Hæredibus namque nostris, stipulando, 195
& paciscendo, quidvis acquirimus.

L. 38. §. 12. & 14. ff. de verb. oblig. L. 33. ff. de pact. Arnoldus Vinnius, ad §. *4. num. 2. Inst. de inutil. stipulat.*

Ob nun wohl in proposito wir der gänt- 196
lichen meinung seyn / daß / schon oben angezeigter massen / durch die wortt / ihre Erben / nicht so wohl der Frau Gräfin von Adlerstein Hæredes, als vielmehr ihre Kinder und Leibs-Erben / angedittet werden / so vermag jedoch dises nicht auch da- 197
hin zuwürckhen / daß dise ihre Kinder nicht auch ihre Successores in universum Ipsius Jus, sive veri, propriissimè, & strictissimè sic dicti Hæredes seyen / und dahero auch Sie Frau Gräfin / sub hoc ipso respectu, zu nutzen und vorstand ihrer Gräfl. Kinder / validissimè paciscirren können:

Si enim quis etiam Hæredibus suis solis 198
stipulando & paciscendo acquirere potest, sic, ut etiam Actio demùm ab hæredibus incipere valeat;

L. unic. ubi Omnes. Cod. ut action. ab hæredib. incipiant:

Quanto magis quis sibi simùl & hæredi- 199
bus cum effectu stipulari, & stipulando, vel paciscendo acquirere valeat?

Arnoldus Vinnius, *cit. loc.*

Als /

200 Als / für das ander / auch ex hac ratione, dieweil die Rechtslehrere / in diser materia Fideicommissorum conventionalium, diſen ferneren Schluß machen / quòd, si etiam unus solus, ex pluribus personis tali Fideicommisso pactitio honoratis, illud, Suiipsius, & cujusvis alterius, quantumvis Absentis, nomine acceptaverit, tunc, quia hujusmodi Stipulatio vel Pactum in personaPræsentis, stipulantis, vel paciscentis substantiatur, etiam cuivis absenti Jus ex-
201 indè acquiratur; modò posteà Absentis, vel ipsius Hæredum Ratificatio quovis modo subsequatur:

ut ex Bartolo, Glossa, Angelo, Baldo, Dyno, Jacobino, Jasone, Curtio seniore, & aliis ostendit Marcus Antonius Peregrinus, de *fideicommiss. artic. 51. num. 11.* Alexander Tartagnus, qui dicit, quòd, etiam
202 Hæredes adhuc ratificare possint talem stipulationem vel Conventionem.

203 Imò quòd etiam sola tacita Absentis Ratificatio, ex nuda & sola *ipsius* scientiâ & silentiò *inducta*, *ad hoc* sufficiat, eademque *hæc Scientia* ex Cohabitatione & ar-
204 ctissimo vinculo Cognationis, quæ respectivè & quotidiana, & arctissima est inter Matrem & Liberos, de pane ipsius adhuc viventes, justissimè præsumatur, egregiè statuminat Johann-Baptista Hodierna,

in *addition. ad Surdi Decis. 111. num. 11. & 13.* Seraphinus de Seraphinis, *Decis. 472. num. 10.* Franciscus Censalius, in *additionib. ad Peregrin. dicto artic. 51. pag. mob. 326. vers. Tertiò limitatur.*

205 Drittens ist es an deme / daß zwar quæstionirendes Fideicommissum, finaliter und endlich / per modum amicabilis Com-
206 positionis, vel Transactionis, in seine vollkommene richtigkeit gesetzt worden: Gleichwie aber zuförderist diſes Fideicommissum, für und an sich selbsten / nach dem wörtlichen innhalt des Testaments selbsten / grossen dubitationibus unterworffen gewesen / und besonders zu vorstand der Kinder selbsten / ex ipsa & sola Testamenti hujus Literâ kein Fideicommissum hätte können erzwungen werden; juxta suprà deducta:
207 Alſo kan man mit fug und wahrheit sagen / daß / indem nicht allein diser gäntzliche vergleich zwischen leiblichen Frauen Schwestern; sondern auch gegen einer / der Frauen von Murcia hinwider versprochenen / geringen Summ von weitters nicht / als Ein-
208 tausend Gulden; sodann / 3tiò, in ordine gegen denen gesampten Hoch-Gräflichen Kindern / ohne sondere / Sie hierzu obligirende ursach / (wann die Sache also sein juxta literam Testamenti, imò etiam juxta Testium depositiones, ex superiùs laudatorum DDrum sententiâ, considerirt

worden.) solcher massen errichtet / daß auch die Kinder expresse zu diſem conventionali Fideicommisso, mit und neben der Frau Mutter / conjunctim, seu copulativè 209
beruffen / und mitthin allen Dubiis, die ex alternativâ Matris, vel Liberorum Vocatione, juxta suprà, ex Testium depositionibus & DDbus adducta, im stand Rechtens / cum periculo totalis Liberorum Exclusionis, si Domina Mater, post Sororis suæ obitum, superstes mansisset, hätten können movirt werden / ex Dominæ de Murcia liberali & benignâ erga suos ex Sorore Nepotes & Neptem voluntate, totaliter abgeholffen worden / diſer güthliche ver- 210
glich / zum wenigsten in ordine erga ipsos hos Liberos, mehr eine Donatio, als Transactio, sey: wohlbetrachtet / daß / 211
wann es bey Ihrer / der Kinder / per Testes probatâ, saltem alternativâ Vocatione verbliben wäre / und auf den fall / wann ihre Frau Mutter / die Frau von Murcia, überlebt hätte / gar leichtlich hätte geschehen können / daß ein super hâc Causa judicirender Richter diſe meinung / daß Sie / die Hoch-Gräfliche Kinder / allein in Casum Substitutionis vulgaris proprium, si Mater ipsorum, ceu Sorori prædefunctâ, ad hoc Fideicommissum non potuerit pervenire, zu demselben beruffen / einfolglich / wann die Frau Mutter die Frau von 212
Murcia überlebt hätte / die Hoch-Gräfliche Kinder keines Fideicommissi sich anzumassen haben / hätte mögen ergriffen / und / suppositâ hâc sententiâ, nunmehro der Frauen von Greiffenstein Kinder / an diſem pactitio Fideicommisso nicht einen Creutzheller zu prætendiren berechtiget seyn würden. Da nun aber / per istam amicabi- 213
lem Sororum compositionem, diſe grosse obstacula, per mutationem alternativæ Vocationis in copulativam, radicitùs und gäntzlich aus dem weege geraumt / und die Gräfliche Kinder / mitt und neben der Fr. Mutter / zu diſem ansehnlichen Ruckhfall beruffen worden / so zeigt sichs von selbsten / daß / als viel Sie die Hoch-Gräfl. Kinder hiebey concernirt / diſes Fideicommissi, per hanc Transactionem, ad Ipsos, in forma longè ampliori, & securiori, facta Extensio gar wohl eine Donatio, seu per Donationem inductum Fideicommissum genennt werden möge. Daß aber in- 214
sonderheit solche Fideicommissa, quæ per Donationem constituuntur, gar leichtlich geltten / und von Einem allein acceptirt werden können / das erhellet aus dem / was / in aliis licet terminis, ex decisionibus Senatûs Cathaloniæ, hiervon anführt Fontanella,

de *pactis nuptialib. clauſ. 4. gloſſa 9. parte 1. num. 4.*

215 & in ſimili Prætoriæ Siciliæ Curiæ judicato, Amatus,

Reſol. 12. num. 11.

216 ex deciſionibus Rotæ Romanæ, Mercurialis Merlinus,

poſt tract. de Legitima, Deciſ. 86. num. 5.

217 tùm & ex aliorum Tribunalium præjudiciis, Franciſcus Niger Cyriacus, *controv. for. 23. num. 49.* Alexander Sperellus, in *Decc. fori eccleſiaſt. Decis. 169. num. 58.* Ciarlinus, *controv. 158. num. 18.* Larrea, *Decis. Granatenſi 91. per tot.* Petrus Sanz de Morquecho, de *divis. bonor. cap. 10. num. 7.* Molina, de *J. & J. tract. 2. Diſp. 265. n. 18.* Collega noſter, D. Harpprecht, in *tractatib. academic. de ſucceſſion. parte 2. pag. 530. §. 16.*

218 Für das vierte / wann diſe Sach hiernächſt für einen ſolchen Richter gebracht würde / welcher diſer von vielen neotericis Scriptoribus approbirten Sentenz, quòd Hodiè Quilibet cuivis Extraneo, ſicque multo magis Mater ſuis propriis Liberis, ſtipulari, paciſci, & ità quidvis acquirere valeat, beytretten möchte / ſo würde diſe einige Ratio dubitandi facillimo negotio aus dem weege geraumt / einfolglich der Frauen von Greiffenſtein Kindern an ihrer rechtmäßigen prætenſion gar nichts præjudiciren oder hinderlich ſeyn können.

219 Conferantur, quæ tradit Dn. Samuel Stryke, in *ſpecim. usus Pandect. mod. tit. de pact. §. 21. in fin.* & *§. 12.* nec non de *cautelis teſtamentor. cap. 21. §. 19.* Hoppius, ad *§. 4. in uſu hodierno. Inſt. de inutil. ſtipulat.* Mevius, *part. 4. Dec. 112. num. 5.* Chriſtinæus, *Decc. Belgic. vol. 3. Dec. 34. num. 11.* Cothmannus, *lib. 2. Reſp. 54. num. 87. & ſeq.* Wiſſembach, ad *ff. tit. de pact. §. 18.* Schilter. *exerc. ad Pand. 8. th. 39.* Brunnemann. ad *L. 25. num. ult. ff. de pact.* Feltmannus, ad *L. 10. §. 4. num. 3. ff. de pact.* Grœnewegen, & Alii, ad *§. 18. Inſt. de inutil. ſtipulat.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 34. Def. 1. num. 1.* Balduinus, apud *Struvium, in Dece. Sabbathin. cap. 14. Dec. 2.*

220 So dann iſt / für das Fünffte / wider diſe einred auch fürnemlich zumerckhen / daß der hochwohlſeeligen Frauen von Greiffenſtein nachgelaſſenen beyden Kindern diſe Exception, daß ihre Frau Mutter diſes Fideicommiſſum nicht acceptirt habe / allenfalls / auch aus diſer conſideration, nichts in den weeg zulegen vermöge / dieweilen die beyde Herrn Graffen von Adlerſtein / wann Sie diſen defectum zu ihrem behuff anführen wollten / eine Exceptionem de jure Tertii, absque ullo effectu, auf die Bahn bringen würden;

Quòd enim nemini de jure Tertii excipere liceat, Juris eſt celebertimi. 221

L. 9. §. 1. de condict. cauſa data cauſa non ſecut. L. 4. §. 7. ff. ſi ſerv. vindicet.

Quandocunque enim nullitas tantùm ratione Tertii ſubeſt, mihi nulla exindè Exceptio, vel Actio competere poteſt; eo quòd quilibet ſuô propriô jure niti, & ex eo ſuas defenſiones formare debeat. 222

L. 1. ff. ſi pars hared. petat. Ahasverus Fritſch, de *jure Tertii, concluſ. 37.* Roſenthal. de *feud. cap. 9. concluſ. 70. n. 8.* Rauchbahr, *Q. 46. num. 7.* Johannes à Sande, *Decc. Friſicar. lib. 2. tit. 4. Def. 3. vers. Hinc ex facto tractatum. usque ad fin.*

Diſem allem nach ſeyn wir ſchließlich / 223 bey diſer zwaitten Frag / der einmüthigen meinung / daß zwar Seine Gnaden der Herr von Kamphuſen / im nahmen Dero Frauen Gemahlin / und Herrn Schwagers / ihre an diſen Ruckhfall billich machende forderung wohl ſubordinatè, nemlich allſo und dergeſtalten / einrichten können / daß Sie Beyde miteinander / entweder / in krafft deren abgehörten Kundſchafften / (wann dieſelbe / mediante corporali Juramento & in debita forma eingezogen ſeyn ſollten / oder wenigſtens zubewei en ſtünde / daß die beyde in GOttruhende Frauen Schweſtern / die Frau Gräfin von Adlerſtein / und Frau von Murcia dieſelbe unter ſich für Rechtscräfftig agnoſcirt und gehaltten / allſo / daß deſſentwegen auch ihre Hæredes wider ſelbige nichts einzuwenden vermöchten.) den dritten Theil von der völligen Summa deren Fünff und zweinzig Tauſend Gulden / oder / in omnem caſum, wann / wider verhoffen / je erachtet werden ſollte / daß aus ſolchen Kundſchafften kein richtig und gültiges Fideicommiſſum für Sie evincirt und behauptet werden könne / Sie jedennoch / in krafft des errichteten Transacti, als wardurch diſer Ruckhfall ſeine undiſputirliche und völlige richtigkeit erſt finaliter erhalten / an beſagten 25000. Gulden den Sechsten Theil / und allſo in Summa vier Tauſend / zweyhundert und fünffzig Gulden exigiren und fordern können; Alldieweilen aber / Erſtlich / an der Probation durch mehrbeſagte Zeugen gar leichtlich ein fehler und dahero entſtehende Nullität ſich möchte eraignen; oder / Zweittens / ein in diſer Sach erkieſender Richter zwar diſe Beweiſung für ſufficient erkennen; hingegen aber 226 diſes / daß auch ein / ſub hujusmodi alternativâ Oratione: Sorori meæ, aut ejus Liberis C. millia lego, aut Fideicommiſſi titulo relinquo, verſchafftes Legatum, oder Fideicommiſſum darvor zuhaltten und anzuſehen ſey / daß die Schweſter 224 225

ster allein mit demselben principaliter & primo gradu von ihrem testirenden Bruder bedacht/ und die Kinder Ihr nicht jure Fideicommissi; sondern einig und allein in Casum substitutionis vulgaris proprium, si scilicet Mater vel non potuit, vel nolit hoc sibi principaliter relictum Legatum, vel Fideicommissum Ipsa agnoscere, vor substituirt zu halten/ contra supra relatam Philippi Decii, Julii Clari, Caspatis Manzii, & aliorum sententiam, vor
227 probabler ansehen: Auf disen fall aber/ si Judex futurus hanc sententiam præferret, die gesampte Hoch-Gräfl. Adlersteinische Kinder von den quæstionirenden 25000. fl. totaliter vertrungen und excludirt würden/ demnach hielten wir für räthlicher/ daß
228 man sich gantz allein an das erst auf die letzt/ nach der Fr. von Murcia und ihrer Frau Schwester der Gräfin von Adlerstein freyem Willen und Belieben/ per modum sollicitè deliberat. & irretractabilis Transactionis, sub copulativâ Vocatione Matris & Liberorum angeordnete Pactitium Fideicommissum, mit prætendirung Sextæ saltem Portionis, an den 25000. Gulden intrepidè halte: Warwider auch di-
229 ses/ wann auch gleich à futuro Domino Judice erachtet werden sollte/ daß ein Testamentarium Fideicommissum, per suprà relatas Testium depositiones, zur genüge probirt/ und die Gräfliche Frau Mutter/ von ihrem Hn. Bruder/ mit denen Murcianischen 25000. Gulden/ primo gradu, Allein honorirt und bedacht/ und ihre gesampte Kinder Ihr nur vulgariter, und nicht fideicommissariè substituirt gewesen/ im wenigsten nichts zuirren vermöchte;
230 in reiffem betracht/ daß Sie Frau Gräfin von Adlerstein Selbsten/ neben ihrer Frau Schwester/ von solcher sehr zweifelhaffter Brüderlichen Disposition, pro suo libertimo arbitrio abgewichen/ und disen/ an sich sehr unlautteren/ Ruckhfall/ per solenniter celebratam Transactionem, in ein merckhlich geändertes Fideicommissum conventionale dergestalten transmutirt haben/ daß das Erste/ nicht nur wegen seiner bißhero sollicitè demonstrirter unlautterkeit; sondern auch wegen seiner/ ob defectum legitimi Testium Numeri, und vielleicht auch noch mehrerer/ aus dem uns zugeschickhten blossen Extract nicht absehender Ursachen. unverneinlicher Richtigkeit/ totaliter aufgehoben/ und alles
231 dermassen geänderet worden/ daß/ da diser Ruckhfall/ propter dictum defectum, ipso jure gantz nichtig gewesen wäre/ es nunmehro/ als ein communi utriusque Sororis consensu specialiter conventum seu pactionatum Fideicommissum in vol-
232 len valôr ist; und da selbiges zuvor/ juxta Verba, prout jacent, allein vor die Frau Gräfin verordnet gewesen/ es nunmehro auch zu vorstand ihrer samptlichen Kinder; und da/ drittens/ Sie die Kinder/
233 nach der Zeugen aussag/ nur Alternativè, (die Frau Mutter oder Sie) zu denselben vocirt; und da/ viertens/ eben dise alter-
234 nativa Liberorum Vocatio, nach erkandtnus eines Richters/ wohl zu Ihrer/ der Kinder/ gantzlicher Exclusion ab hoc Fideicommisso hätte mögen geditten und interpretirt werden/ Sie hingegen insequuta hac Transactione, per copulativam
235 orationem, expresse vocirt/ und mithin diser Ruckhfall in eine gantz andere/ mit dem Ersten gantz incompatible figur und statum verwandlet worden; Alldieweilen
236 nun/ nach gemeinem wahn der Rechtsgelehrten/ per hujus generis Transactionem, deren Innhalt mit dem jenigen/ was vorhin disponirt oder pacisciert worden/ nicht compatibel ist; sondern alles in einen so sehr geänderten statum mutirt/ eine vera No-
237 vatio inducirt wird; tametsi de hoc nominatim & expresse nihil fuerit dictum:

per *Capit. 1.* ubi vulgò DDres, *de transact.* ex Baldo, Decio, & Antonio Gabrielio, Antonius Faber, in *Cod. Saband. lib. 2. tit. 4. Def. 2.* Rota Romana, apud *Mercurial. Merlinum, post tract. de pignorib. Dec. 92. num. 2. & 11.* Clemens Merlinus, *Dec. 854. num. 4.* Valeronius, de *transaction. tit. 2. Q. 8. num. 6.* ubi plures collaudat. Joseph. Urceolus, in *simili tractat. Q. 74. num. 5.* Mevius, *parte 2. Dec. 245. num. 6. & parte 3. Dec. 338. num. 5.* Idem, *consil. 222. num. 6.* post Gozadinum, & Ronchegallum, Menochius, *tract. de præsumpt. lib. 3. præsumpt. 134. num. 42.* cum aliis, quos laudat, Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap 200. num. 11. & seqq.* Illustris Dn. B. de Lyncker. *centur. 9. Decis. 821.* ibi: *Transactio, potestate Legis, novat priorem obligationem:*

238 Cùm ab hoc demùm tempore, ex quo nempè Transactio est subsequuta, scirì incipiat, quid & quantum debeatur? id ipsum videlicet, de quo tandem inter Partes transigentes convenit: Sic, ut nullus hîc locus sanctioni *Legis ult. Cod. de novat.* pateat, eo quòd, interpositâ tali Transactione, quæ in ipsa substantia à prioribus differt, nemo ferè dubitare queat, id actum esse, ut à dubio jure recederetur, & imposterum illorum, quæ, per Transactionem, vel ad majorem certitudinem redacta, vel noviter conventa, solitariè & unicè ratio haberetur;

per *L. 19. ibidemque* à DDbus communiter notata. *Cod. de transaction.*

239 Undè ad inducendam, in talibus terminis

minis, Novationem sufficere existimant, ut contrarium, ne videlicet Novatio fieret, inter Partes transigentes non expressè sit actum:

Anton. Faber, *d. lib. 2. tit. 4. Defin. 2.* Collega noster, D. Harpprecht, *Resp. criminal. & civil. vol. 2. Resp. 29. num. 114.*

240 Insonderheit aber in casu proposito das quæstionirende Fideicommissum, da dasselbe / secundum literam Testamenti, vor die Gräfl. Kinder gantz und gar nicht / und / nach aussag der Zeugen / unter mehr angeregter / nach so widrigen meinungen der Rechtsgelehrten / so grossen disputen unterworffener disjunctivâ seu alternativâ oratione, gleichwohl auch vor dieselbe verordnet gewesen; dasselbe hingegen durch disen verglich in eine conjunctivam seu copulativam, & proindè cum illa antecedaneâ prorsùs incompatibilem dispositionem, mit und neben der Frau Mutter /

241 verwandlet worden: So kan selbiges / zum wenigsten in so fern von den Gräfl. Kindern gefragt wird / als ein Fideicommissum testamentarium unmöglich mehr angesehen; sondern muß unvermeidlich als ein Pactitium considerirt / und allso das alles / was oben de talibus conventionalibus Fideicommissis, præsertim ratione Transmissionis, an / und ausgeführt worden / auch bey demselben admittirt

242 werden. Dann / wann man auch gleich cum Dn. Strykio, contra illam communissimam sententiam, sagen wollte / quòd Transactio, nullo casu aliter novationem inducere valeat, quàm si animus novandi expressè declaretur:

in *specim. usûs Pandect. moderni, tit. de transact. §. 4.*

243 So vermöchte doch dises sub nullo colore declinirt werden / daß / so viel die Hoch-Gräfliche Kinder betrifft / Sie an dise / im verglich / von beyden Frauen Schwestern / gantz neuerlich abgeschlossene copulativam Vocationem Ipsorum & Matris sich mit allem bestand haltten / und zwar den Sechsten Theil dises Fideicommissi justissimè prætendiren.

244 Ità namque ipse Princeps disertissimè constituit, quòd, si etiam Veteri sive primordiali Obligationi, ex contractu descendenti, aliquid adjiciatur; Animus verò novandi non specificè declaratus sit, tunc Creditor ex utrâque obligatione agere valeat, ità nempè, ut, quod in unâ deest, per alteram suppleatur.

L. ult. in verbis: *Et posteriora* incrementum *illis accedere. Cod. de novation. ibique* DDres. Arnoldus Vinnius, ad §. 3. *in fin. Inst. quib. mod. tol. obligat.* verbis: *Cujus rei hic effectus est, quòd Creditor ex utraque obligatione agere possit, & quod in unâ deest, per aliam suppleatur.* Quæ B. Brunnemah- 245
nus paulo aliter effert, ità scilicet, quòd, si aliquid inter Partes conveniat, quod præcedenti obligationi ex parte contrarium, tunc illa Obligatio non quidem ipso jure; benè tamen ope exceptionis novetur, & proindè in illis punctis, in quibus posterius Pactum priori obligationi derogat, Exceptio Pacti locum obtineat, si alter ex illa primordiali obligatione agere vellet; vel Exceptio Doli, in quantũ posterior seu novus contractus cum priori incompatibilis est. ad *d. L. ult. num. 5. Cod. d. tit.* Bachovius, ad *Treutler. vol. 2. D. 29. th. 5. lit. F.* Mastrillus, *Decis. Sicil. 40.* Mantica, de *tacit. & ambig. convent. lib. 17. tit. 8.* Gailius, *lib. 2. obs. 30.*

Und bey solcher beschaffenheit erhält

dise Dritte Frag:

Ob auf den Fall / daß dises Ca- 246
pital deren Fünff und zweinzig tausend Gulden pro Fideicommisso, und von der Frauen von Greiffenstein Kindern darvor angesprochen würde / die im Testament befindliche Clausula pœnalis statt haben könnte?

ihre leichte abfertigung / nemlich dahin / daß disß orths de istâ Pœnâ testamentariâ gantz und gar keine frage formirt wer- 247
den könne. Dann / gleichwie wir nicht anderst erachten können / als daß beyde Freyherrlich / Greiffensteinische Kinder / zum wenigsten in crafft des errichteten verglichs / (welcher hiebey fürnemlich / da die sach zum stand Rechtens erwachsen sollte / so wohl ex hac causa, weilen erst durch denselben der an sich selbsten unlauttere Buchstab des Brüderlichen Testaments seine richtigkeit erlangt / als auch nach diser allbekandten und richtigen Rechtsregul: Quòd 248
ea, quæ posteà geruntur, vel fiunt, prioribus derogent;

L. 6. §. 2. ff. de jure codicillor. L. Pacta novissima. 12. Cod. de pact.

in consideration gezogen werden dörffte) den Sechsten Theil an dem Ruckhfall quæstionis, jure optimo maximo berechtiget seyen; allso zeigt sichs von selbsten / daß / 249
obwohlen die jenige / qui Testatoris supremam Voluntatem sine causa impugnant, deren Ihnen verordneten Erbs-portion, und anderer Commodorum, vi hujusmodi Clausulæ, Relictorum, in casum talis contraventionis, privatoriæ, ab ipsômet Testa-

Testatore expresse adjectæ, sich verlustiget machen;

per ea, quæ passim DDres tradunt ad §. fin. *Inst. de legat.* itemque Canonistæ, ad *Cap. Raynutius. x. de testam.* Regnerus Sixtinus, in *consil. Marpurg. vol. 2. consil. 19. num. 12.* Schrader. de *feud. parte 1. partis 9. principal. sect. 13. num. 105.*

umb willen jedoch solche Testamentar-
250 straff anderst keinen ingress findet / es sey dann / daß der jenige / welcher einen letzten Willen / ohne genugsame Ursach / dolô malô, oder wenigst culpâ latâ, impugnirt / einer also beschaffenen impugnation zurechtlicher genüge überführt werden könne:

juxta ea, quæ tradit Benedictus Carpzovius, *J. F. parte 3. C. 7. Def. 23.* Richterus, *Decis. 42. num. 6. cum seq. & vol. 1. parte 4. consil. 15. sub fin.* Dn. Collega noster, D. Schweder, in *pecul. Dissert. de Clausula testamenti personas honoratas ultimæ Testatoris voluntati contravenientes relictis privante, th. 29. in fin.* ibi: *Non quamvis Testamenti impugnationem istam pœnam privationis relictorum mereri; sed illam saltem, quæ conjunctam habeat culpam, vel dolum, nec justa vel probabili causa innitatur, adeoque frivolè fiat.*

251 Ità namque DDres communissimè definiunt, quòd, qui ad pœnam privationis, à Testatore, in supremâ ipsius voluntate, Hæredi, vel aliæ honoratæ personæ interminatam, cum effectu experiri vult, eum vel Dolum malum, vel ad minimum Culpam testamentum impugnantis, vel ei contravenientis, prorsùs inexcusabilem, demonstrare oporteat:

Aymo Craveta, *consil. 63. num. 9. & consil. 66. num. 3.* Alexander Tartagnus, *vol. 2. consil. 33. num. 1.*

252 Eo quòd hæc sit natura pœnarum, tàm legitimarum, quàm conventionalium, & supremâ voluntate impositarum, ut de Dolo, vel Culpâ liquidò constet, priusquàm talis pœna adjudicetur, vel in illam quisquam condemnetur.

Bartolus, ad *L. 55. ff. locat.*

253 Nam & hoc generaliter in LLbus proditum, quòd Dolum allegans eundem legitimè probare teneatur: *L. 18. de probation. L. 55. ff. locat. L. 6. Cod. de dicto malo.*

254 Neque etiam Culpæ, præcipuè latæ, & Dolo proximæ, allegatio sufficit; sed & illam legitimè probari oportet; eâ verò non probatâ procul dubio Reus à Judice absolvendus erit:

Johannes Stuckius, *consil. 10. num. 79.* Johann-Vincentius Hondedæus, *vol. 2. consult. 68. num. 9. & 10.* Dn. Collega noster, D. Schweder, *dicta Diss. th. 33.* Addatur Surdus, de *aliment. tit. 9. Q. 26. num. 80. & seqq.* Cephalus, *consil. 24. n. 14.* Pruckmannus, *vol. 2. consil. 48. num. 51.* Bertazzolius, *consil. 37. num. 26. cum seqq.* Knipschild. de *fideicommiss. famil. nobil. cap. 16. num. 174.*

cùm, in dubio, haud dubiè, præsum- 255
ptio tùm doli, tùm culpæ latæ exclusiva, prævaleat: per communia DDrum, ad *d. L. 18. §. 1. de probation.* post plures, Carpzovii, *Jur. For. parte 2. Const. 11. Def. 26.*

Disem allem nach ist der schluß gar leicht- 256
lich zumachen / daß / wann auch E eine Gnaden der Herr von Kamphusen / im nahmen seiner Frauen Gemahlin / und des jungen Herrn von Greiffenstein / in ihrer justitsimâ prætensione an dises Murcianische Fideicommissum, wider alle darvon habende Zuversicht / succumbiren würde; Er jedennoch vor diser Testamentar-straff sich durchauß nichts zufürchten habe. Wir halten aber dise Frag / secundum deducta ad secundam Quæstionem, für gantz überflüßig.

Betreffend 257

die Vierte und letzte Quæstion:

Ob die hochseelige Frau Gräfin von Adlerstein ein mehreres Recht über die / Ihr / von ihrem Herrn Bruder legirte 25000. fl. aus Ihres Herrn Bruders Testament erlangt / als Sie Ihrer Frauen Schwester der Frauen von Murcia an Ihrer Helffte eingestanden?

so können wir nicht absehen / daß vel ex ipsa litera Testamenti des Freyherrn von Calculo, vel ex Testium deluper examinatorum depositionibus, vel denique ex Pacto seu Transactione cum Domina de Murcia finaliter initâ einiges Fideicommissum, seu testamentarium, seu conventionale, auf Ihrer der Frau Gräfin von Adlerstein Helffte / mit rechtlichem bestand eruirt werden möge. Dann so haltten wir / daß 258
der Buchstab dickhbesagten Testaments zuverstehen und anzusehen / daß / wann die Frau von Murcia ohne Erben ab intestato, (oder ohne Leibs-Erben) absterben würde / alßdann Ihr Antheil auf die andere Fr. Schwester / Gräfin von Adlerstein fallen solle. Die vier Zeugen sagen gleichfalls / 259
daß / wann die Frau von Murcia ohne Kinder sterben würde / alßdann ihr Antheil auf die Frau Gräfin von Adlerstein / oder ihre Kinder fallen solle. Oder / wie Testis 2dus zu erst ad artic. 4. deponirt: Daß / wann Eine von den Schwestern / ohne

ohne Kinder oder Erben absterben sollte/ derselbige Theil auf der andern Schwester
260 Kinder fallen und komen solle. In deren finaliter, ad quinquennalem, super isto Testamento, inter duas has Sorores agitatam litem tandem determinandam, errichteten güthlichen Transaction, und endlicher richtigstellung dises Fideicommissi ist nochmahls allein der Frauen von Murcia dimidia Portio zu favor der Frau Gräfin von Adlerstein und ihrer Kinder/ mit dem vinculo Fideicommissi belegt und verhafftet
261 worden. Daß aber auch Ihr der Frau Gräfin und Mutter dimidia Portio gegen Ihre drey Kinder mit gleichem nexu verknüpffet seyn/ und sie allso nicht macht einige dispostion darüber zumachen gehabt haben sollte/ darvon ist allenthalben altissimum silentium; und dahero auch dasselbe nicht zu asseveriren.

262 Quandocunque enim Verba, quibus usus est Testator, vel alius Conditor Fideicommissi, suum effectum, absque multiplicatione Fideicommissorum, seu absque novi & ulterioris, in Casum, à casu in litera Testamenti, vel Pacti expressô, omninò diversum, locum consecuturi, vel extendendi Fideicommissi, plenè consequi possint, tunc quòd nunquam, per illa, novum vel aliud Fideicommissum inductum censendum sit; præcisè definit Rota Romana, autore Seraphino de Seraphinis, *Decis. 1023. num. 5.* & *Decis. 466. n. 3.* ut & *Decis. 490. num. 2. in fin.* apud Farinacium, *parte 4. diversi.* prolixè Donat. Antonius de Marinis, *Resoll. Jur. lib. 2. cap. 89. num. 50.* Johannes Cephalus, *consil. 447.* Johann-Petrus Surdus, *consil. 448. num. 14. in fin.* cum Ripa & Decio, Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 281. num. 43.* Marcus Antonius Peregrinus, de *fideicommiss. artic. 11. num. 25. 29. & 39.* Julius Caponus, *Discept. for. 271. num. 61. in verbis finalib.* Hondedæus, *vol. 1. parte 4. consult. 60. num. 13.*

Quæ ipsa doctrina quòd imprimis in pactitiis Fideicommissis, ceu in quibus regulariter strictior interpretatio locum sortitur; 263

juxta ea, quæ tradit Franciscus Ansaldius, *consil. 65. num. 58.* Petrus Anton. de Petra, de *fideicommiss. Q. 4. num. 1. & 8.* Petrus Sanz de Morquecho, *tract. de divis. bonor. lib. 3. cap. 10. num. 6.* Andreas Knichen. de *vestitur. paction. parte 1. cap. 3. n. 58.* Claudius Cantiuncula, *consil. 37. num. 20. & seqq.* Knipschildius, de *fideicomm. fam. nobil. cap. 6. num. 11.* Heringius, de *fidejuss. cap. 1. num. 90.*

maximè attendenda sit, & ideò nulla à Casu ad Casum Extensio in illis, ut in testamentariis, aliquibus in casibus, admitti debeat; verùm illa strictissimè, ut verba jacent, exaudiri oporteat, intrepidè unanimis Interppr. Schola hinc indè definit; 264

ut videre est, post Manticam, Molinæum, Tiraquellum, Antonium de Gamma, apud Julium Caponum, *Discept. for. 320. num. 12.* Clementem Merlinum, *Decis. Rotæ Rom. 460. num. 11.* Johann-Baptistam Saminiatum, *controv. for. 52.* Vincentium Fusarium, de *fideicommissar. substitut. Q. 321. n. 108.* Phil. Paschalem, de *virib. patriæ potest. parte 1. cap. 9. num. 40.* Petrum Anton. de Petra, de *fideicommiss. Q. 4. num. 8.* Johann-Petrum Fontanellam, de *pactis nuptial. claus. 4. glossa 25. parte 1. num. 42. & 43.* Franciscum Censalium, in *observat. ad Peregrin. de fideicommiss. artic. 21. pag. 48. vers. Hoc ergò positô.*

Welches alles wir allso/ ohne besseren gedancken zu præjudiciren/ denen heilsamen Rechten gemäß erkennen/ unter unserer Facultät anvertrauttem Insigel. Actum in Collegio nostro, den 27. Decembr. Anno 1709.

CON-

CONSILIUM QUADRAGESIMUM QUARTUM.

SUMMARIA.

DE Donatione mortis causa, per Testamentum subsequutum prætensivè revocata: *Et de* Probatione solenniter conditi, *præcipuè*, nuncupativi, Testamenti, *si* omnes *vel* aliqui Testes decesserint, *sollicita disquisitio.*

Præmittitur Facti Species *à num. 1. usque ad num. 33.*

Exhibentur Quæstiones *hic enucleandæ. num. 34. & sqq.*

Disquiritur ante omnia: Utrum judiciarius, *in Causa præsenti ventilatus*, Processus, *tàm* secundæ, *quàm* primæ instantiæ, *pro* valido, *vel* nullo *haberi debeat? num. 40.*

Sententia in feriis vindemialibus lata *ipso jure nulla est. num. 45.*

Sententia *præcisè* in scriptis *proferenda, seu, ut LL. loquuntur, ex breviculo recitanda. num. 47.*

Tametsi Sententia oretenùs *publicata* in scripturam redigatur; *hoc tamen illius* Nullitatem non corrigit. *num. 48.*

Sententia in ipso Judicii loco, Judice pro tribunali sedente, præsentibus Partibus, ex Scriptura *prælegenda. num. 50.*

Si Sententia *tantùm* oretenùs *proferatur, & postmodò* Partibus scripta edatur, *ex hoc illa* insanabilem Nullitatem *incurrit. num. 51.*

Sententia Partibus ad eandem audiendam non legitimè citatis; *sed* absentibus *lata, nullitate laborat. num. 54.*

Contrarium *nec* Consuetudine *induci posse definit Müllerus. num. 55.*

Sententia inter omnes illos, qui in lite fuerunt, *proferri debet. num. 58.*

Refertur Stylus Curiæ *in inclyta* Austriæ inferioris *Tribunalibus* receptus. *num. 61. & seqq.*

Stylus Curiæ, & Ordo Judicii *pro* Lege *servandus. num. 66.*

Illô non observatô *Sententia nulla est. num. 67.*

Modus procedendi Statuto præscriptus *sedulò observandus. num. 68.*

Quod Principi pro Ordine Processûs placuerit, *pro* ordine substantiali *habetur, &, non observatum, Processum annullat. num. 69.*

Statutum, *quòd Judex* cum consilio Sapientis causas debeat decidere, non observatum, *nullitatem totius Processûs causatur. num. 70.*

Sententia *super eo*, de quo nulla inter Partes lis fuit, *prolata, saltem* hactenùs illam nullam *reddit. num. 72.*

Si Defectus à primæ instantiæ Judice *commissi* ipsa Acta & Processum *coram illo ventilatum annullent, tunc* ex illius instantiæ Actis non potest nova Sententia ferri: *Secùs est, si ab illo commissæ Nullitates* tantùm ipsius Sententiam *respiciant. num. 74.*

Quando Causa nullitatis primæ instantiæ cessat, *illa benè à Judice* superiori confirmari *potest. num. 75.*

Nullitas, *quæ* solam Sententiam *concernit*, reliqua Acta judicii non reddit nulla, *& proindè* à Judice appellationis *benè potest* confirmari. *num. 76.*

Quando Judex superior *Sententiam à qua*, non attentis nullitatibus, ex certâ illarum scientia confirmat, *tunc nulla illarum porrò ratio habetur. num. 77.*

Modò illa Sententia, quoad merita causæ, *justitiæ &* LLbus consentanea *sit. num. 78.*

Sententia Partium petitioni & disceptationi non conformis *ipso jure nulla est. num. 81.*

Judex de illis solis, quæ coram illo à Partibus deducta, cognoscendi & judicandi *facultate potitur. num. 83.*

Judex definitivam *sententiam laturus* quænam in oculis habere *debeat? n. 84.*

Sententia, posthabitâ Quæstione præjudiciali *lata, utrum illam annullet? num. 85.*

Nimis præcipitanter lata Sententia *ex capite nullitatis benè potest impugnari. num. 87.*

Judex cavere debet, ne, sub prætextu celerioris expeditionis, *causæ* discussio præcipitetur. *num. 89.*

Exhibetur Resolutio secundæ Quæstionis. *num. 92.*

Adducitur Forma & Requisita Testamenti solennis nuncupativi. *num. 93. & sqq.*

Applicantur *hæc omnia* Testamento quæstionis. *num. 96. & sqq.*

An ad Hæredis institutionem *sufficiant verba*: Omnia reliqua mea Bona meo ex Fratre Nepoti cessura sunt? *num. 96.*

Institutio hæredis quibusvis verbis *fieri potest*, *modò indè* Voluntas hæredem designandi *satis liquescat. num. 98.*

Recensentur dicta Testium *de substrata* Hæredis institutione. *n. 99. & sqq.*

Ad solennis Testamenti, *etiam* nuncupativi, *ordinationem* septenarius Testium Numerus *requiritur. num. 105.*

Adseruntur Rationes, *quare* tantus *à LLb.* Testium Numerus requiratur. *num. 106.*

Utrum ad Testamenti, adhibitis septem *testibus*, in scriptis *confecti* Probationem binarius *saltem* Testium Numerus *sufficiat? num. 107.*

Utrum idem obtineat in Testamento nuncupativo, *ità, ut illud quidem* præsentibus VII. testibus ordinari oporteat; *sed hôc modô ordinatum* per duos *duntaxat* Testes probari sufficiat? *num. 110. & sqq.*

Adducitur sententia Viglii, Cottæ, Mascardi, Brunnemanni, Mevii *de casu Testamenti* solenniter conditi; *sed* posteà deperditi. *num. 111. 112. 113.*

Sententia Carpzovii *de casu, quo* super Testamento nuncupativo *à Notario confectum* publicum Instrumentum posteà deperditum. *num. 114.*

Generaliùs concepta sententia Dn. Samuelis Strykii, *& quorundam aliorum. num. 116.*

Urgetur *Confessio Hæredis* in casu intestati successuri, quòd Testamentum, *in casu proposito*, reverà sit conditum. *num. 117.*

Inter Modos defunctorum Testamenta salvandi *à multis refertur* Confessio legitimi *sive ab intestato successuri* Hæredis. *num. 118.*

Dispicitur, *an* in ordinatione Testamenti quæstionis septenarius Testium Numerus simùl adfuerit? *num. 119. & sqq.*

Quando Hæres legitimus Testamentum ordinatum fuisse fatetur; *sed* Solennia *tantùm* adhibita negat, *tunc* ad Solennitatum probationem *etiam* duo *duntaxat* Testes *sufficiunt. num. 126.*

Ad hanc Probationem *etiam* Fœminarum *testimonium sufficit. num. 127.*

Si nonnulli Testes dicant, se non recordari, *quòd* septem Testes præsentes fuerint, *tunc talis* Oblivio, *vel* non-reminiscentia per duos testes suppleri *potest. num. 128.*

Cautela Durantis quoad istum articulum. *num. 129.*

Utrum sufficiens Testium Rogatio *in proposito intervenerit? num. 130. & sqq.*

Scientia *Testium*, *quòd* Testator in instanti suum ultimum elogium confecere velit, *&*, *cùm ipsi, ob adventum Testamentarii*, *in proximum conclave discedere vellent*, ipsius Testatoris *mox adjecta* revocatio, **Sie sollen nur da bleiben/ oder alle da bleiben/** ad Rogationem sufficere *decidit. num. 132. & seq.*

Ad hanc Rogationem *nihil aliud requiritur, quàm ut* Testes moneantur, se ad ordinationem Testamenti adhiberi. *num. 135.*

Ad probationem *hujus* Rogationis duo testes *sufficiunt. num. 138.*

Utrum

Utrum etiam Monachi & Religiosi testium testamentariorum *officio fungi queant? num.* 140.

Ad hoc, ut ipsi, super condito Testamento, in judicio *testentur*, *multi* Superioris licentiam *requirunt. num.* 142.

In Clerico seculari *indubium est*, *quòd* non requiratur licentia Episcopi. *num.* 143.

Monachi *nec* velle, *nec* nolle habere *communiter dicuntur. num.* 144.

Complures contendunt, *quòd quoad* Monachos licentia Superioris in ipso etiam testandi actu adesse *debeat. num.* 145.

Contraria sententia receptior est. *num.* 146.

Tametsi nulli alii testes, *quàm* VII. Minoritæ, *in actu testandi præsentes fuerint*; *tamen* valet Testamentum. *num.* 148.

Complures Interppr. Licentiam Superioris *ad hujusmodi testimonium* nullatenùs necessariam *esse definiunt. num.* 149.

Licet ipsa Hæreditas Monasterio *relinquatur*; *tamen etiam* Monachi in illo viventes testimonium *in talis testamenti ordinatione præbere possunt. num.* 151.

Testatoris Secretarius, *etiamsi* de pane illius vivat; *tamen in* testamento, *quod ille ordinat*, *æquè testis esse potest*, *ac* alii moderni Ministri & Famuli. *num.* 153.

Legatarii *etiam in* Testamento nuncupativo *testis munus obire queunt. num.* 155.

Etiam illius, *qui ipse*, *Testatore præsente*, totum ejus testamentum alteri dictat, Scientia *non obstat*, *quominùs* legatum *in illo* ei validè relinquatur. *num.* 157.

Etiam Testamentario, *seu* Scriptori testamenti, ejus propriâ manu adscriptum Legatum, *accedente specifica* Testatoris subscriptione, *validum est. num.* 158.

Cautela Schilteri, *quoad* testes *in Testamento* nuncupativo legatis *honorandos*, *supervacua est. num.* 159.

Deciditur *pro* Testamenti, *de quo hîc Qr.* omnimodâ Nullitate, *num.* 162. *& sqq.*

Et ostenditur, quomodò *defuncti Domini* Chiliarchæ Hæreditas inter legitimos ipsius Hæredes distribui *debeat? num.* 164. *& seqq.*

Testamenta innumeris Falsitatibus & Fraudibus *obnoxia sunt. num.* 169.

Hinque LLatores *pro iisdem omnimodò averruncandis* multum vigiliarum & curarum *sumpserunt. num.* 170.

Testatoris Voluntas *quasi* Lex *observanda. num.* 170.

Ad obtinendam sinceritatem ultimarum Voluntatum principale Remedium *Principibus visum fuit*, *ut in illorum ordinatione*, *respectivè* Quinarius, *vel* Septenarius Testium Numerus *adhibeatur. num.* 172.

Diversissimi hujus Juris, *quòd ad* Contractuum Probationem duo Testes *sufficiant*, *& in* ultimis Voluntatibus Septem, *vel* Quinque Testes necessarii *sint*, Ratio *ostenditur. num.* 173.

Notantur Fraudes *tùm in* ipsa Testamentorum Ordinatione, *tùm per* subjectionem adulterini Testamenti *post mortem consueta. num.* 174. *& seq.*

Ad tales & omnes alias Fraudes, prorsùs eliminandas *LL. nostræ* ampliorem, *quàm* duorum vel trium, Testium numerum *expostulant. num.* 176.

Consilium Imp. Maximiliani I. *de* pluribus, quàm VII. *testibus adhibendis. num.* 177.

Testamentum in scriptis *per* VII. Testium Subscriptionem *&* Subsignationem, *nec non* propriam Manum ipsius Testatoris, *vel* Subscriptionem octavi Testis *extra omnem controversia aleam ponitur. num.* 178.

Quamplurimi DDres etiam ad talis Testamenti subsistentiam & probationem *præcisè requirunt*, *ut* omnes VII. Testes, *post obitum Testatoris* adhuc sint in vivis, *omnesque & singuli* sua Sigilla publicè recognoscant. *num.* 179.

Testamentum nuncupativum explicitum conservandi primus Modus *est*, *ut desuper* solenne, *à publico* Notario, Instrumentum *conficiatur. num. 180.*

Secundus, *ut illud illicò vel* post ipsum testandi Actum, *vel* post obitum Testatoris, *per* juratum omnium septem Testium Examen, publicetur. *num. 183.*

Hæc publicatio, *etiam* vivente adhuc Testatore, *fieri potest. num. 184.*

Duo hi Modi Testamentum conservant, *etiamsi* omnes Testes, vivente adhuc Testatore, decedant. *num. 184.*

Testamenta summâ Principis autoritate, *vel* publicâ Actorum Judicii fide *ordinata similiter* perpetuam obtinent firmitatem. *num. 185.*

Si neuter ex istis Modis *intervenerit*, *tunc Testamentum* nuncupativum explicitum, *vel per* omnes septem Testes, *&* præcisè *illos ipsos*, qui ordinationi ejus interfuére, *cum* omnibus illius capitulis *& contentis* probari *oportet*, *vel* totum Testamentum, *si vel* Unicus *ex illis septem testibus decesserit*, totaliter corruit. *num. 186.*

Quandocunque de ipsa Testatoris Voluntate probandâ *quæritur*, septenarius Testium Numerus *præcisè requiritur. num. 187.*

Testamenti Substantia, *etiam juxta* Praxin Cameræ Imperialis *præcisè* per VII. testes *probanda. num. 188.*

Contendens, se esse Hæredem institutum, *super* ipsâ Substantiâ Voluntatis *se fundat*, *hincque probationem* per VII. testes *adferre debet. num. 189.*

Substantia Testamenti in ipsa Hæredis institutione consistit, *quæ per* Nuncupationem explicitam *facta non aliter probatur*, *quàm per* septenarium Testium Numerum. *num. 190.*

Ad probandam Voluntatis Solennitatem duo *Testes sufficiunt*; *sed ad probandam* Voluntatis Veritatem *præcisè* Septem *necessarii sunt. num. 191.*

Uno ex septem Testibus, *anteaquàm* juratò examinaretur, *mortem obeunte*, *hujus generis Testamento Regula resistit*: *Quòd* paria *sint*, non esse, *&* non apparere. *num. 194.*

Ipsa Lex septenarium *Testium numerum requirit*, ut per jurata ipsorum testimonia perfectissima Veritas reveletur. *num. 195.*

Quo sensu Imper. dicat, *quòd in testamento* nuncupativo non tot ac tantæ, *ac in* mystico *testamento*, Solennitates *necessariæ sint? num. 197.*

In testamentis nuncupativis rigorosior & exactior, *quàm in mysticis Testamentis*, Probatio *requiritur. num. 199. & sq.*

Si nullum, *super* nuncupativo *testamento*, Instrumentum à Notario *confectum fuerit*, nulla alia illius probatio *admittitur*, *quàm* per omnes VII. testes, coram quibus id conditum. *num. 200.*

Sicut in scriptis *confectum Testamentum* septem testium Signis & Subscriptionibus *corroboratur*, *licet* omnes moriantur; *ità* nuncupativi tota fides à juratô septem Testium, coram quibus id *conditum*, testimonio *dependet. num. 201.*

In mysticis *testamentis* VII. Testes Testimonium *de defuncti voluntate*, suâ Subscriptione, *&* Subsignatione, perhibere *dicuntur. num. 202.*

Istæ Subscriptiones *exindè vocantur* Testium Depositiones. *num. 202.*

Hæ ipsæ *verò* Depositiones præcisè septenarium *Testium numeram exigunt. num. 203.*

Si unus deficiat, totum deficit Testamentum. *num. 204.*

In nuncupativis *è contra testamentis ipsam totam hujusmodi Testatoris Voluntatem, seu præcisè VII. testium scientiæ, conscientiæ & fidei concreditam, mediante corporali Omnium jurejurando probari oportet. num. 205.*

Probatio illius, *præcisè per* VII. Testes *faciendæ*, succedit in locum *ejus*, *quæ in* mystico *testamento fit per* Scripturam, septem testium manu & sigillo roboratam. *num. 206.*

Simili defectus unius duntaxat Testis Subscriptionis *testamentum* in scriptis

scriptis *ipso jure annullat*; *ità in testamento* nuncupativo defectus juratæ unius solius testis Depositionis *illud pariter nullum reddit. num.* 207.

Testamenta nuncupativa, *juxta LL. expressas*, non aliter valent, *quàm* si septem Testes Testatoris Voluntatem *ipsi* audiverint, *& ab illo* auditam, in Judicio, *postea*, *sub* jurejurando testificentur. *num.* 208.

Unô *itaque* Teste deficiente *hujusmodi testamenti* Solennitas & Probatio *deficit*, *imò* ipsa Substantia, *atque Essentia. num.* 210.

Fides talis testamenti tota in septem Testium jurato testimonio posita est. *num.* 211.

Etiam privilegiatìa, à Rusticis, ruri, ordinata Testamenta *non aliter subsistunt*, *quàm si in illo adhibiti* Testes illiterati Testatoris Voluntatem *non saltem* recognoscant; *verùm etiam* jurati de illa deponant. *num.* 212.

Lex ult. Cod. de testam. *ubi ista leguntur*, *à DDb. commr.* testamentis nuncupativis accommodatur. *num.* 213.

Per duos *quidem* testes probari *potest*, quòd Testamentum, *aliquo casu deperditum*, plenô Testium Numero, omnique aliâ Solennitate constiterit: *Sed si quaratur*, quid Testator verè in illo disposuerit? iidem Testes, Qualitate & Numero, necessarii sunt, qui ad ipsam Substantiam. *num.* 214.

Affertur egregia decisio Mevii, *quâ sollicitè statuminat*, *quòd Testamenta* nuncupativa non alitervalcant, *quàm si vel* publicum, *idque* omnibus à Lege præstitutis Requisitis pleniſſimè munitum, Instrumentum *super illo confectum producatur*; *vel* omnes septem Testes *illius contenta* juratò *attestentur. num.* 215. *usque ad num.* 226. *ubi videsis omninò.*

Collaudatur parallela etiam Collegii Juridici Tubingensis *doctrina. num.* 227. *&* 237.

Et hìs pariter consona definitio Pruckmanni, *& consentientium* plurimorum aliorum *summa autoritatis Jurisprudentum*, *qui eandem sententiam testantur communem. num.* 231.

Responsio ad L. 2. Cod. de bon. possess. sec. tabb. *remissivè adducitur ex Anton. Fabro. num.* 233.

Movetur dubium, *quòd* Testamentum, *de quo hîc Q.* à publico Officiali in scripturam *redactum*, *& hæc non solùm* Testatori & testibus prælecta; *sed &* à Testatore subscripta *fuerit. num.* 240.

Duo hæc: Testamentum nuncupativum in scripturam redactum: *&* Publicum instrumentum desuper esse confectum; *quàm maximè differunt. n.* 244.

Quando publicum & solenne, *super tali testamento*, à publico Notario, Instrumentum *confectum*, *tunc* pleniſſima fides *ei*, *per hoc*, *conciliatur*, *licet omnes* septem Testes, vivente adhuc Testatore, decesserint. *num.* 245.

Vbi verò Testamentum tale tantùm in Scripturam, *etiamsi* à publico Notario, redactum, *& hæc ipsa* Scriptura Testatori & Testibus ab illo prælecta; *sed* nullum solenne & publicum Instrumentum, omnibus publici Instrumenti Requisitis *munitum*, *à jurato Notario*, *super illa confectum*, *tunc* illa Scriptura, defunctis Testibus, *vel* aliquibus, *vel* omnibus, nuncupata Voluntatem non aliter probat, *quàm si illa non saltem* à Testatore; *verùm etiam* ab omnibus septem Testibus subscripta *&* subsignata, *in Judicio compareat. num.* 247.

Ad hoc, *ut Testamento nuncupativo* plena fides *constet*, *non sufficit*, *ut illud* à Notario, & Testibus, *ad ejus confectionem* rogatis, subscribatur. *n.* 250.

Sed præcisè requiritur, *ut vel* omnes illi Testes, qui actui testandi interfuerunt, *illius contenta*, juratò, *in* judicio testificentur, *vel* solenne *super illo confectum* Instrumentum *coram Judice producatur. num.* 252.

Vbi Neutrum *adest*, *Testamentum* pro non ordinato *habetur*, *ceu* non legitimò modô probatum. *num.* 253.

Sicubi peculiare Statutum *extat*, *etiam* Poligraphi, *& similes* jurati ad publici Scribæ, die Statt- und Amptschreiber / solennia Instrumenta *conficere possunt. num.* 258.

Vbi nullum hujusmodi Statutum *extat*, *hæc ipsa potestas* nulli alii *competit*, *quàm cui illam vel* Cæsar, *vel* Comes Palatinus, *præstitô* Notariatûs juramento, concessit. *num.* 259.

Nec Juris Doctores, *quà tales*, publica Instrumenta conficere *possunt*. *num.* 260.

Actuarius Judicii *Testamenta quidem publicâ fide ordinata* Actis Judicii inserere potest; *sed exindè non sequitur, quòd ipse etiam* solennia Instrumenta conficere *valeat*. *num.* 261.

Nisi jussu Magistratûs, *de hoc* à Testatore specialiter rogati, *Instrumentum ab illo conficiatur*. *num.* 262.

Non quælibet informis, *etiam à publico &* jurato Notario, *confecta* Scriptura, in vim solennis & publici Instrumenti *subsistere potest*. *num.* 264.

Requisita *ad* solenne, *authenticum & publicum* Instrumentum necessaria *sollicitè præscripsit Imp. Maximilianus in* Const. Imp. Polit. de Anno 1512, *num.* 265.

Ad hoc, ut publicum & solenne Instrumentum *super ultimo elogio confectum dicatur, non sufficit, si etiam* publicus Notarius *Testatoris* Voluntatem in chartam *conjiciat*, Testatori, *in* præsentia Testium, prælegat, *eademque* à solo Testatore subscribatur. *num.* 268.

Recensentur Requisita ad solenne & publicum Instrumentum necessaria. *num.* 269.

Observatio istorum Requisitorum, *ceu merarum* in Facto consistentium *rerum*, *in dubio* non præsumitur. *num.* 270.

Scriptura, in quam Testatoris Voluntas redacta *fuit*, *non aliter vim publici Instrumenti obtinet*, *quàm si* omnia ad tale Instrumentum necessaria Requisita *ad unguem sint observata*. *num.* 272. *& seqq.*

Nisi tale Instrumentum publicô Notariatûs Sigillô *muniatur*, Testamentum *per illud* haudquaquàm probatur. *num.* 273.

Signum Notariatûs *pro* forma *Instrumenti solennis requiritur*, *ceu* Testimonium, *quod gerit*, officii. *num.* 274. *& seq.*

Notarii Signum & Nomen *requiritur*. *num.* 275.

Sine publico Notariatûs Sigillo *Testamentum à Notario in scripturam redactum*, *nec ut* Codicillus, *nec ut* Donatio mortis causa, *nec ut* Fideicommissum, *subsistere potest*. *num.* 276.

In Testamentis nulla fides est Notarii, nisi illud, quod scribit, in formam Instrumenti publici redigatur. *num.* 277.

Nuda Descriptio *seu Consignatio* voluntatis Testatoris, *non accedente* solenni Instrumento, nullam autoritatem vel fidem *meretur*. *num.* 278.

Scriptura Notarii, *sine* publica Forma, *pro* Privati *tantùm* Scriptura *habetur*. *num.* 279.

Quando Notarius solennem *Instrumenti* Formam, *quam* ex officio *adhibere debebat*, non observavit, Falsi suspicionem *exindè incurrit*. *num.* 280.

Vtrum, quando Notarius Testatoris voluntatem ex proprio ipsiusmet ore consignavit, Instrumentum solenne, ex postfacto demùm, *desuper liceat conficere? num.* 281.

Instrumentum *solenne super* Testamento *non aliter* probat, *quàm* Testatori & Testibus prælectum. *num.* 284.

Applicantur *hæc Iura* Casui proposito. *num.* 285. *& seq.*

Consignatio *ultimæ Testatoris Voluntatis*, *à* publico Notario, *& præsentibus* Testibus, *ex* ore ipsius Testatoris *conscripta*, eidemque in illorum præsentiâ prælecta, *& ad* Notarii interrogationem: *An hæc vera & seria ipsius Voluntas sit? denuò* affirmata, *nullius momenti est*, *licet* publicum Instrumentum *à Notario exaratum*, & Ipse, *unà cum* iisdem illis testibus, *in ædibus Testatoris*, *ad solennem illius* Prælectionem & Solennisationem, *denuò comparuerit*, *si Testator interea* in delirium *delabatur*, *&* fato fungatur: *Nisi*

omnium

omnium Testium, *qui eandem* ex ore Testatoris *audiverunt*, jurata Testimonia *hanc Notario* ad calamum dictatam Voluntatem *coram* Judice verificent. *num.* 287.

Etiamsi de Testamento, tempore Pestis grassantis, *hôc modô confecto, quæstio sit. num.* 288.

Omissô *vel* unicô, *ad* solenne *Instrumentum necessariô*, Requisito, *Testamentum* in illud redactum non valet. *num.* 289.

Applicantur *hæc omnia* Testamento quæstionis. *num.* 291.

Non sufficit, Testamentum, in informem & simplicem Scripturam redactum, Notario ad exequendum tradi. *num.* 292.

Dicta Iura imprimis tunc locum sortiuntur, si Scriptura, *in quam Testamentum redactum*, omninò amissa *sit. num.* 293.

Demonstratur, quàm variè & differenter *Testes*, *in Testamento quæstionis adhibiti, de* ipsa Hæredis institutione deponant. *num.* 295. *& seqq.*

Testes Articulum simpliciter affirmantes, *&* nullam *suæ depositionis* rationem reddentes, *parum fidei merentur. num.* 301.

Ad legitimam Testamenti nuncupativi probationem *quamplurimi Doctores constanter requirunt, ut* Testes in ipsa verborum formalitate conspirent. *num.* 302.

In tali testamento *necessarium dicunt, ut* Testes *sint* contestes in eadem verborum figura *& formula, & quòd* illi soli fidem *mereantur, qui* de verbis Institutionis *ità testantur, ut non tantùm* in substantia Voluntatis; *verùm etiam* in Verborum figurâ conveniant. *num.* 304.

Rationem *decisi hujus in eo assignant, quòd hîc non tantùm* de Voluntate; *verùm etiam de* Formalium in Nuncupatione adhibitorum probatione *agatur. num.* 305.

Laudantur alii dissentientes, quòd nempe sufficiat, *si* Testes de omnibus Testamenti particulis, *in* principali *&* substantia concordent; *cùm aliàs plurima testamenta corruerent. num.* 306. *& seq.*

Modica Testium discrepantia *circa factum* principale *etiam in aliis non præjudicat. num.* 308.

Quando ipsa Testatoris, *quibus ille usus dicitur*, verborum Formalitas, *ab ipso Actore*, in Articulis proponitur, *tunc* Testium discrepantia *omninò præjudicat. num.* 309.

In probatione *Testamenti* nuncupativi expliciti *illi etiam Testes, qui dicunt*, se hoc vel illud non audivisse, *vel* se non recordari, quòd illa audiverint, *pro testibus* contradicentibus *habentur. num.* 314.

Si præsertim de ipsa Hæredis institutione *quæratur, ceu ad* cujus legitimam probationem septenarius *Testium* uniformiter *&* concorditer deponentium, Numerus *à DDbus requiritur. num.* 315. *& seq.*

Applicantur *hæc Iura* Casui proposito. *num.* 316.

Testes testamentarii, *iique* Omnes, *de* toto hujusmodi testamenti tenore *deponere*, *&* de omnibus recordari *debent, ità, ut, si alii* Plus, *alii* Minus *deponant, pro* legitimis testibus *haud habeantur, eo quòd* totum nesciant. *num.* 327. *& seq.*

Testes tale testamentum *non aliter* probant, *quàm si non solùm* de toto Testamenti tenore; *sed &* de Circumstantiis contestes *sint. num.* 319.

Magna Verbositas *testem reddit* suspectum. *num.* 321.

Ad omnes Articulos *sibi propositos* nimis celeriter *& præpropere* deponens, *multoque magis ad* primum Articulum *ità deponens, quòd illa* omnia, quæ in sequentibus interrogatoriis continentur, *etiam* vera sint, *suspectissimus inde redditur. num.* 322.

Testis testamentarius, *de seipso sponte confitens, quòd* per Testatoris ægro-

grotantis Domesticos, *ad hoc*, ut illum ad testamentum condendum di-sponeret, *specialiter* vocatus, *& propterea, quòd illum, ultra opinionem suam*, periculosè decumbentem *deprehenderit*, *per* duas Horas *ejus lecto assederit*, variasque *eidem*, de condendo Testamento, Rationes suggesserit, *ac* tandem eundem, suis persuasionibus, ad erigendum Testamentum commoverit, *suum proprium testimonium suspectissimum reddit*, *imò planè annihilat. num.* 325.

Eruuntur hæc penitiùs *& paulo plenius* ex propriis Testis verbis. *num.* 326.

Testimonium de proprio deponentis Testis facto *plenissimam contra ipsummet fidem meretur. num.* 327.

Hoc præcipuè Clericis probrosum *censendum*, *si ipsi se* à Domesticis Ægroti, *verisimillimè* ab intestato decedere cupidi, *vocari & quasi conduci patiantur*, *ut* in necem Agnatorum, *imò* Fratrum *suorum*, *in casu intestati*, *ei successurorum*, *ipsum ad Testamentum*, uno solo *ex illis* Hærede ex asse *scripto*, *ordinandum* instigent, *& per suas* suasiones, *atque* persuasiones, diu continuatas, instanter sollicitent. *num.* 328.

Quicunque alienis negotiis se immiscet, impudenter *hôc ipsô facere censetur*, *&* seipsum suspectum *reddit. num.* 329.

Testamenti extorsio, *etiam per* tales instantissimas, nimias, *atque* immoderatas suggestiones *justi* Metûs *effectum*, *in* negotio libertatem omnimodam requirente, *habere dicitur. num.* 332.

Etiam Domesticorum, *qui* talem Testem, *ad condendum Testamentum* Moribundum non-testaturum *instantissimè urgentem*, advocarunt, *&* ad tales sollicitationes adhibendas subornârunt, Testimonium, *hôc ipsô*, suspectum *evasit. num.* 334.

In hujusmodi casu *hæc nonnullorum in se valdè periculosa sententia*, quòd ad Testamenti, *etiam* nuncupativi, Probationem *nonnisi* binarius Testium numerus requiratur, *in* summo gradu periculosa, *imò* nullâ ratione admissibilis est. *num.* 335.

Etiam tales instantissimæ, *per* integrum Bihorium *continuatæ*, variarum Rationum sollicitâ suggestione *incrustatæ*, *&* à tali *præsertim* Personâ *profectæ*, *cujus* Persuasionibus *etiam* sacri, *quod gerit*, Officii veneratio *majorem*, *apud Virum* lethaliter decumbentem, *efficaciam & autoritatem circumdat*, *&* tamdiu eidem, *donec ipse*, his cedens, *ad condendum Testamentum* se moveri patiatur, *incuicatæ &* iteratæ Sollicitationes *tantundem operantur*, *quantum* violentissima Testamenti Extorsio. *num.* 336.

Testamenti ordinatio veræ libertatis & liberalis animi est. *num.* 337.

Non potest à libero cujusquam animo profectum *videri*, *quod* semel & iterum recusatum, petendi *demùm* importunitate victus Testator annuit. *num.* 338.

Ex talibus immodicis solicitationibus, instigationibus, & persuasionibus *Testamentum evadit* meticulosum, ein abgezwungen/ **abgenöthigtes Testament.** *num.* 339.

Obtenta per Metum, *&* per talem immodicam Sollicitationem, *judicantur* ad paria. *num.* 340.

Ità sollicitati & instigati *perindè habentur*, *acsi* vi metuque in constantem virum cadente *ad condendum Testamentum* coacti *fuissent. num.* 341.

Si aliquis, gravissimo morbo *decumbens*, per Notarium, *vel alium* interrogatus, nihil responderit; *sed demùm* ad secundam interrogationem responsum dederit, *tunc etiam de illo ipsa LL. præsumunt*, *quòd* non testandi; *sed* ab interrogantium vexationibus sese liberandi animo ità responderit. *num.* 343.

In graviter infirmo, *vel* morti proximo, *& instantia* Novissima curæ habente *tales Persuasiones & Sollicitationes* facillimè criminosæ *fiunt, & per illa elicitum* Testamentum annullant. *num.* 343.

Applicantur *hæc omnia in* propositio adhibitis *& ultrò* confessatis Sollicitationibus. *num.* 344.

Suggeritur Consilium de penitiùs explorandâ Qualitate, Modo, Mediis, & Fine istius Sollicitationis. *num.* 345. *usque ad num.* 350.

Respondetur ad præmissas Rationes dubitandi *quoad hanc Quæstionem. num.* 351.

Hæc quorundam DDrum nimiùm generaliter *concepta doctrina, quòd quidem* ad testamentum nuncupativum explicitum condendum septem Testes *requirantur; sed* ad illud probandum saltem Duo sufficiant, *nullo prorsùs in Legibus fundamento subnititur. num.* 352.

Contraria sententia, *quòd, si tale Testamentum nec* apud Acta Judicii *conditum, neque per* Instrumenti publici confectionem, *neque* aliâ ratione, *vivente adhuc Testatore*, publicatum; *sed privatâ septem Testium fide sit conditum, non aliter* pr bari *queat, quàm si* omnes hi Testes illius contenta jurato attestentur, *per* Textus *apertos, inconcussas* Rationes, *& innumeras* Autoritates *probatur. num.* 354.

Adducitur egregia de his definitio Pauli de Castro. *num.* 357.

Et notabilis Distinctio inter tres Casus Jasonis Mayni. *num.* 358. *& seqq.*

Si super Testamento nuncupativo solenne *à publico* Notario Instrumentum confectum *fuerit, & hoc ipsum* Instrumentum postea Casu fortuito amissum probetur, *tunc* per duos saltem Testes, *omni exceptione superiores, qui actui testandi interfuerunt, tùm hoc*, quòd tale solenne Instrumentum revera confectum aliquando extiterit, *tùm* illius Contenta *probari valere, non adeò inverisimile est. num.* 363.

Et de tali instrumento omnibus numeris absoluto *omnes curatiùs docentes loquuntur. num.* 364.

In talibus terminus utrùm etiam Testes, qui actui testandi non interfuére; *veruntamen* Instrumentum *super nuncupativo Testamento confectum* viderunt, legerunt, *& tùm* Solennitates *in illo adhibitas, tùm & ipsam* Testatoris Voluntatem, *omniaque & singula illius capitula* perspectissima *se habere*, juratò *attestantur, pro* arbitrio Judicis *admitti debeant? num.* 366.

Hujus ultimæ Quæstionis affirmativam gravissimè impugnat Antonius Faber. *num.* 368.

Admissâ illâ facilè fraus Legi *fieret, dùm ità*, per indirectum, *ad* ipsam Testamenti Substantiam probandam, *loco* Septem *à LLbus requisitorum*, Duo testes sufficerent. *num.* 369.

Nec ex summis, *hic obviis*, difficultatibus extricari se posse fatetur Manzius. *num.* 370.

Alii duos *hic* Testes, *ex eo, admittunt, quòd hic* tantùm de Probatione Instrumenti amissi *quæstio sit. num.* 372.

Rectiùs alii plerique tunc demùm binarium Testium numerum *admittunt*, si jam anteà aliundè constet, *quòd* tale Testamentum, *super quo* à Notario confectum solenne & publicum Instrumentum *amissum est*, revera adhibitâ debitâ Solennitate, fuerit ordinatum. *num.* 373.

Demonstratur *hoc latè* ex pluribus celeberrimis Autoribus, *specificè laudatis. num.* 373. *usque ad num.* 378.

Si tantummodò nuda Voluntatis Testatoris Consignatio, *tametsi* ab Ipso, *etiam* publico Notario, ad calamum dictata, *& ab hoc* Testatori, *præsentibus* Testibus, *rursùs* prælecta; *sed neque* Testium, *neque etiam* Notarii Subscriptione, *neque* Notariatûs sigillo *munita, deperdita dicatur, tunc* alia omnia *dicenda veniunt. num.* 378.

Hic non agitur de sola Instrumenti NB. solenniter confecti probatione, *sed de* verificandâ *tùm* Solennitate, *tùm &* ipsâ *&* totâ Testamenti Substantiâ *seu* Voluntate Testatoris probanda, *quæ non nisi per* septem illorum Testium, quorum fidei & conscientiæ illa concredita, jurata testimonia *probari potest*, *num. 379.*

Instrumentum *super Testamento*, *præcipuè* nuncupativo, *confectum*, *hoc tùm demùm probat, si illud* omnibus numeris absolutum, *sive* omnibus à L. præstitutis Requisitis munitum sit. *num. 380.*

Decisio Mevii XIII. *in parte 4. declaratur* ex ejusdem Decis. 149. *in P. IX. num. 382.*

Illa prior decisio *de Casu loquitur*, *quò* Scriptura Testamenti adhuc fuit in salvo, *& tantùm* Testium Subscriptiones ab illo recisæ. *num. 383.*

Consignatio punctorum *supremæ Testatoris* Voluntatis, *etiam* à publico Notario, ex ore illius, præsentibus VII. testibus, *facta*, *rursusque* prælecta, *&*, *ipsius* Testatoris; *sed* non etiam Testium, *nec* publici Notarii Subscriptionibus *neque* publico Notariatûs Sigillo *munita*, *pro* planè privatâ, *& dehinc* Testamentum nullatenùs conservante Scripturâ *habetur. num. 384.*

Sive talis Scriptura *ab* ipsômet Testatore, *sive* aliquo Privato, *sive* publico Notario, *in* præsentiâ *licet* Testium, *sit* exarata, *& iterum* prælecta, *si tamen nulla illius* Publicatio *accesserit*, *tunc* præcisè VII. Testes *ad eandem probandam* necessarii sunt; *licet* illa adhuc in salvo sit. *num. 385.*

Multum refert, *an super testamento explicitè nuncupato* à Notario publico solenne Instrumentum *conficiatur*; *an verò id saltem* à Persona privata in scripturam redigatur. *num. 386.*

Hujus generis Testamenta ritè esse confecta *nec ex eo* probatur, *si* confecta in Scripturam privatam *redigantur*, *vel* à publico Notario Instrumentum *quidem* desuper conficiatur; *sed* omissis solennis Instrumenti Requisitis. *num. 387.*

Quoties illud probandum, quid Testator disposuerit, *&* quæ mentis ipsius Testatio *fuerit*, iidem *&* Numero, *&* Qualitate Testes ad hanc Probationem *necessarii sunt*, *qui* ad ipsam Substantiam, *seu ad ipsam Hæredis Institutionem coram illis faciendam. num. 388.*

Quando publicum & solenne, *super testamento nuncupativo*, Instrumentum confectum, *& hoc posteà* Casu amissum *dicitur*, *tunc non aliter* duo Testes *à DDbus admittuntur*, *quàm si ipsi* juratò in judicio testentur, *tùm quòd tale* Instrumentum solenniter de illo confectum extiterit, *tùm &* omnia & singula illius Contenta, *tùm quòd* illud revera per Casum fortuitum deperditum sit. *num. 389. & seq.*

Extra hos terminos, *&* non concurrentibus his Requisitis, contrariam sententiam nimis periculosam *appellat Tessaurus. num. 391.*

Senatus Pedemontanus *talem Probationem per duos saltem Testes non aliter admittit*, *quàm* si aliquo modo constet, Testamentum publicatum, *& deindè* per Casum deperditum *esse*, *&* Tenor illius *per duos* peritos Testes *probari queat. n. 392.*

In summâ: *Testamentum* nuncupativum *per* duos testes *non aliter probatur*, *quàm si* (1.) *super illo* Instrumentum omnibus numeris absolutum, (2do) à publico Notario confectum; *vel ipsum Testamentum* à Judice publicatum & authenticatum; (3tiò) *de talis* solennis Instrumenti Confectione, atque verâ, *per aliquod tempus*, Existentiâ; *vel ipsius* Testamenti Publicatione; (4tò) *de* casuali ejus Amissione *legaliter* constet; *& ut*, (5tò,) duo Testes, omni exceptione superiores, *tùm de* Voluntate *in illo contentâ*, *tùm de Actûs testandi* Solennitate, *mediante* Juramento, *atque ità deponant*, *ut nullâ ex causa reddantur* suspecti. *num. 394.*

Posthabitis *his summè necessariis* Restrictionibus, *sequeretur*, *quòd illa* communissima omnium DDrum traditio, *quòd*, vel unicô Teste deficiente, totum nun-

nuncupativum Testamentum deficiat, *non rebus*; *sed* verbis absurdè sit scripta. *num.395.*

Sequeretur, 2dò, quòd iidem Doctores, utramque hanc Regulam, *quòd*, præmoriente saltem unico Teste, *totum tale Testam. omnimodò corruat, & quòd illud* per duos saltem Testes probari *possit, suam facientes*, sibi ipsi contradicant. *num.396.*

Sequeretur, quòd, 3tiò, etiam Testamentum in scriptis *confectum*, amisso illius Originali, *per* duos Testes probari *valeret, atque ità* Consilium Imperat. in §. 13. Inst. de testam. ordin. *ferè prorsùs* otiosum *foret. num.397.*

Sequeretur, quòd, 4tò, constitutio Legis ult. Cod. de fideic. *ad* revelandam perfectissimam Veritatem, ampliorem, *quàm* duorum, *Testium numerum requirens, in fumum abiret. num.398.*

Sequeretur, quòd, 5tò, etiam dispositio Legis final. Cod. de testam. *quod* Testamentum à Rustico ruri factum præcisè per quinque juratos Testes probari debeat, *licet illud* in scriptis *confectum sit, &* ab uno vel altero Teste subscriptum, *pariter supervacanea & frustranea sit. num. 399.*

Si ad probationem privilegiarii, *ex. grat.* à Rustico ruri *ordinati, Testamenti præcisè requiritur, ut vel* omnes septem, *vel* quinque *Testes, vel ad minimum* illi quatuor, quinque, *vel* sex, qui literas ignorant, *Testatoris Voluntatem coram ipsis nuncupatam*, juratò attestentur, *quanto minùs Testamentum* non privilegiatum *per* duos tantummodò Testes *probabitur? num. 401.*

Et sic etiam ad talis privilegiariæ *Dispositionis*, in qua Hæredes ab intestato instituuntur, probationem quinque Testium jurata, coram Judice facienda, depositio *requiritur*; *quidni etiam Testamentum* nuncupativum non privilegiatum *præcisè* per septem juratos Testes probari *oporteat? num. 402.*

Unico ex septem testibus ante ipsum Testatorem nuncupativum moriente *non quidem jus deficit Hæredi in tali testamentô vocato; benè tamen* legitima & sufficiens Probatio. *num. 405.*

Si in casu, quô plures, quàm septem *Testes*, in actu testandi præsentes *fuere, &* Testatorem *non saltem* viderunt; *sed &* omnia suæ U. Voluntatis capitula enarrantem audiverunt; *sed* septem *duntaxat fuere* rogati, *his præmorientibus*, aliorum septem testium; *verùm* non rogatorum, jurata testimonia *haud admittuntur, quanto minùs* Duorum *saltem, qui* actui testandi interfuére, *vel* non *interfuere*, jurata depositio *ad hoc sufficiet? num. 406. & sqq.*

Si ad nuncupativi testamenti Probationem duo testes sufficerent, falsissimum foret, quod communis DDrum Schola pro indubitata Regula *tradit, quòd*, deficiente vel unico teste, *tamen* Hæres, *licet* ipse Sui nuncupationem coràm audiverit, *ad* Juramentum suppletorium *admitti incassum desideret. num. 414. & sqq.*

Septenarius testium Numerus *est de* substantiâ actûs testandi, *& de* forma illius Probationis, *hincque*, salvo Testamento, abesse *non potest. num. 418.*

Judex ubi certus est, nihil deberi, juramentum suppletorium deferre non potest. *Ergò nec hîc. num.* 419.

Ad Testamenti probationem Testes rogati *necessarii sunt. Igitur* Hæres, *seu* non rogatus, demortui Testis, *multoq; magis* plurium Testium vicem supplere *non potest. num.* 420.

Si in testamento nuncupativo implicito septem, *vel ad minimum* quinque testium juratæ depositiones ad identitatem Schedæ probandam necessariæ *sunt, quidni etiam* ad ipsam explicitè nuncupatam Voluntatem probandam *similiter* jurata septem testium testimonia *necessaria censeamus? num.* 423.

Si etiam in casu, quando Hæres Testamentum nuncupativum, illicò post illius ordinationem, *per* Testium juratum coram Judice testimonium

adhuc vivô Testatore, publicari *desiderat*, *duorum tantùm vel pluriùm Testimonium haudquaquàm sufficit*; *sed* omnes septem Testes *illius contenta, mediante juramento, adstruere tenentur*, *quid obstet*, *quo minùs*, ad legitimam Testamenti talis probationem, post obitum Testatoris, *iidem* non nisi septem testium depositiones *dicamus sufficere? num.* 424.

Quando Hæres nuncupatus, adhuc vivo Testatore, juratum septem testium Examen *desiderat*, *&* Hæredes legitimi, *ad videndum & audiendum*, Testes illos jurare, *secundum nonnullos DDres citandi*, Testamenti ordinati notitiam *consequuntur*, longè difficiliùs, *quàm post mortem illius*, Falsitates & Fraudes *committi possunt. num.* 426.

Si ad Testamenti nuncupativi probationem binarius tantùm testium numerus *sufficit*, *ad quid ergò prosunt tàm sollicitè à DDbus*, adversus interitum talium testamentorum, commendatæ Cautelæ? *num.* 428.

Prima *hæc*, *ut* confestim post actum testandi Testes ad Magistratum *ab Hærede deducantur*, *ad hoc*, *ut* recenter ex ore Testatoris perceptam Voluntatem, *mediante corporali juramento*, *verificent. num.* 429.

Secunda *hæc*, *quòd* publicus Notarius *ad* solenne Instrumentum *super tali Testamento faciendum adhiberi debeat. num.* 430.

Tertia *hæc*, *ut*, *si tale* Testamentum coram septem ad illud rogatis Testibus perfectè sit conditum, *confestim* Notarius, *cum* duobus testibus instrumentariis, *eô fine advocetur*, *ut tùm* ipse Testator, *tùm &* omnes septem Testes suam manum & sigillum, coram ipsis, recognoscant, *& super hâc ipsâ* Recognitione solenne Instrumentum *conficiatur. num.* 431.

Quarta hæc, *ut Testator per* nuncupationem implicitam *testaturus* Notarium *adhibeat*, Schedam ità inscripturum: Hanc esse ipsam illam Schedam, quam Testator, coram septem Testibus subscriptis pro suâ Voluntate haberi voluerit. *num.* 433.

Hæc sententia, *quòd* ad probationem Testamenti nuncupativi, *quotiescunque* de ipsa Testatoris Voluntate *probandâ agitur*, præcisè iidem hi septem Testes, *qui* actui testandi interfuerunt, *necessarii sint*, *&* unô illorum morte præreptô *Testamentum prorsùs corruat*, Usu Fori *observatur*, *& tùm* Cameræ Imperialis, *tùm etiam aliorum* summorum Tribunalium judicatis *comprobata est. num.* 435. *& seqq.*

Quando Hæres legitimus, *seu* ex asse, *seu* pro parte, *ipse sponte* fatetur, quòd Testamentum reverà sit conditum; *sed illud tantùm* non solenniter & legitimè ordinatum contendit, *tunc*, *quia* non quæritur de Testatoris Voluntate probandâ; *sed tantùm de illius* Solennitate, *ideò duos Testes sufficere videtur. num.* 441.

Hæc opinio Martini, *antiqui Glossatoris*, communiter reprobatur. *num.* 442.

Hæres ab intestato historicè saltem referens, *quòd* Testamentum confectum *sit*, *hoc* nullatenùs confiteri, *sibive hâc suâ confessione* nocere *intelligitur. num.* 444.

Hæres talis legitimus, *Testamentum*, *quod* factum; *sed simùl* nullum dicit, *non saltem* ex capite defectûs Solennium; *verùm etiam* veræ Testatoris Voluntatis, *id Nullitatis incusare intelligitur. num.* 446.

Baldus duplicem Solennitatem, *alteram* in Voluntate, *alteram* in Probatione *spectandam dicit. Ad* illam tot Testes necessarios *pronunciat*, quot ad ipsam Voluntatem constituendam *requiruntur*: *ad* hanc *verò* duos *sufficere scribit. num.* 448.

Ad hoc, ut Hæres ab intestato Testamentum non ipse confiteri *censeatur*, *satis est*, *si ab illo* Testamentum generaliter pro invalido declaretur. *num.* 451.

Etiam

Etiam Confessio verè ambigua *in* favorem confitentis *est interpretanda*. *num. 452.*

Confessio *etiam* ex Juris præsumptionibus adjuvanda, & supplenda secundum qualitatem personæ confitentis, *præsertim si illa* Legum *sit* imperita. *num. 454.*

Confessio *Hæredis ab intestato tùm demùm ei nocet, si ille in tali* pleniori figura *confiteatur*, hanc esse Defuncti Voluntatem & Dispositionem, *& neque* Intrinseca, *neq;* Extrinseca testamenti impugnet. *num. 455.*

Secus est, si ipse Testamentum *quidem* conditum confiteatur; *sed illud simùl* Solenniter factum neget. *num. 456.*

Distinctio *Bartoli inter* probationem Solennitatis & Voluntatis *reprobatur à Fabro. num. 457.*

Hoc, quòd Testamentum per solam Hæredis ab intestato Confessionem probari *valeat*, falsissimum *dicit Anton. Faber. num. 457.*

Talis confessio *nullibi refertur inter* Modos probandi & conservandi suprema elogia. *num. 458.*

Sententiam Fabri probat etiam Manzius. *num. 459.*

Confessio *coheredis ab intestato, in casu* proposito, hoc solo fine *facta videtur, ut cum Hærede in testamento nulliter nuncupato initæ* Transactioni *non obstaret* Lex 6. de transaction. *num. 460.*

Confessio certo fine facta *confitenti non obest* ad alios effectus. *num. 461.*

Actus agentium *non* ultra, *nec* contra ipsorum intentionem *operari debent. num. 462.*

Hæres ab intestato, Legata *in testamento relicta* exolvens, *illud* totum approbare *& agnoscere præsumitur. num. 463.*

An consimilis Approbatio *ex eo colligenda, si* Hæres legitimus Res hæreditarias à *Judice Loci* obsignari patiatur? *num. 463.*

Quæ quis semel approbavit, *posteà* nequit improbare. *num. 464.*

Qui defuncti Voluntatem, *quantumvis* informem, semel agnovit, *eandem* implendi necessitate *constringitur. num. 465.*

Testamentum in uno approbans *illud* in totum approbâsse *præsumitur. num. 466.*

Hæres unicum legatum, *sine deductione* Falcidiæ *solvens, etiam ad* reliqua integra præstanda *obstrictus dicitur. num. 467.*

Sententia Mevii *de Testamento* in uno duntaxat capitulo agnito. *num. 468.*

Obsignatio non probata *cum* planè non factâ *judicatur ad paria. num. 470.*

Actualis relictorum Legatorum præstatio, *post mortem Testatoris* confestim facta, *insigni argumento est*, arcas & cistas hæreditarias non fuisse obsignatas. *num. 471.*

Per Obsignationis rerum hæreditariarum permissionem *Defuncti* Voluntas *non præsumitur agnita*, vel approbata. *num. 475.*

Defuncti Rationes, Calendarium, Libros & Instrumenta sibi edi desiderans *nondùm videtur ipsius* Voluntatem pro valida agnoscere. *num. 476.*

Nec Confectio Repertorii rerum hæreditariarum *ipsum Animum demonstrat. num. 476.*

Obligatio rerum hæreditariarum, *Hodiè, multis in locis*, solennis Inventarii confectionem præcedere *solet. num. 477.*

Exolutio Legatorum ad pias causas *non convincit Hæredem* ab intestato, *quòd ipse* defuncti Voluntatem, *contra se, eo ipso*, in totum agnoscere voluerit. *num. 478.*

Legata ad pias causas *etiam illa accensentur, quæ Testator* benemeritis suis Domesticis, *pro* præstitis diuturnis servitiis, *assignat. num. 478.*

Hujus generis Legata, *coram* duobus *saltem* testibus *relicta*, impugnari non possunt. *num. 479.*

Utile per inutile non debet vitiari. *num.* 480.

Exolutio legatorum ad P. C. *tanquàm satis* probatorum *&* validorum, *etiam* Approbationem de cætero invalidæ Dispositionis *haudquaquàm operatur. num.* 481.

Nemo in plus se obstringere *præsumitur*, *quàm* de jure tenetur. *num.* 483.

Approbatio negotii ex Facto *collecta*, *ad* illius Facti limites *restringi debet. num.* 484.

Etiam ille, qui credit, se pro parte Hæredem legitimum esse, *& propterea* Legata ad pias causas *in Testamento vel penitùs* nullo, *vel* non legaliter probato *relicta*, *exolvi patitur*, totam reliquam Voluntatem, *Sui penitùs exclusivam*, haud approbâsse *intelligi debet. num.* 485. *& seq.*

Qui notabilem Bonorum defuncti partem ex Donatione mortis causa consequitur, *& propterea*, erroneè, ad omnia Legata *ab illo relicta* se obstrictum existimat, Testamentum ipsius in totum agnoscere *haud intelligitur. num.* 489.

Error Hæredis ab intestato *eò ipsò probatur*, *quòd sibi*, ceu magnæ Bonorum partis Donatario, Legatorum præstationem incumbere *credederit. num.* 490.

Hæc onera *non singularem*; *verùm* universalem Successorem *sequuntur. num.* 489.

Nemo rerum suarum jacturam, sine causa, facere velle videtur. *num.* 491.

Legata indebitè, *ex* errore *non* facti; *sed* juris *soluta*, *ceu indebitè soluta*, condici non possunt. *num.* 491.

Hæres, Testamentum invalidum in uno agnoscens, *an id etiam* in cæteris approbâsse *censendus sit? num.* 493.

Ità sentit David Mevius, *Mollerus*, *& alii. num.* 494.

Sed contrarium *à DDbus* communissimè *approbatur. d. num.* 494.

Legata inutiliter *Testamento relicta non nisi eatenùs*, quatenùs Hæres, præstando, *vel* promittendo illa agnovit, *ab ipso* debentur. *num.* 495.

Hæres quædam Legata ante diem *sponte solvens ad* reliqua pariter ante diem solvenda *compelli non potest. num.* 496.

Exolvens Reditus per aliquot annos *sese etiam* in futurum *obligásse non præsumitur. num.* 497.

A libero Hæredis arbitrio *pendet*, *an* Legata inutiliter *relicta* exolvere velit, *nec ne*? *Et dehinc ei pariter* liberum est, quæ legata exolvere velit, *nec ne? num.* 498.

Quæ voluntariè *ab aliquo geruntur*, non ultrà, quàm gerit, *ipsum obstringunt. num.* 499.

Lex 12. Cod. de excusat. tutor. *pro eadem sententia non malè adducitur. num.* 500.

Legati partem *duntaxat* exolvens *nec* ad Residuum *compelli potest. num.* 501.

Respondetur remissivè ad reliquas Rationes dubitandi. *num.* 513. *& sq.*

Clauditur Q. 2da *eleganti decisu* Johann-Petri Surdi. *num.* 516.

Duos Testes *ad hoc*, quòd Testamentum *præsentibus VII. testibus* fuerit ordinatum, *sufficere dicit Surdus*, *c. l.*

Verùm, quòd Testamentum hôc, vel aliô modô, confectum sit, duo Testes *neque* plenè, *neque* semiplenè *probant. num.* 517.

Et proindè nec sufficit Duorum testimonium *ad* Substitutionem *legaliter probandam. num.* 518.

De Contentis Testamenti *nihil probari potest*, *nisi* septem Testes de eo deponant. *num.* 519.

Septe-

Septenarius Testium numerus est *etiam* de forma probationis *talium Testamentorum. num. 520.*

Exhibetur resolutio tertiæ Quæstionis. *num. 521.*

An Testamentum, *de quo hic Qr. in vim* judicialis *defendi valeat? num. 522.*

Ad Testamentum apud Acta *condendum nihil ultrà requiritur, quàm* Præsentia Judicis, à testatore supremum ipsius elogium acceptantis. *num. 522.*

Præsentia solius Judicis, *vel ab illo* mandatam jurisdictionem habentis, *absque ullo* Scabino, *ad hujusmodi testamentum sufficiens est. num. 523. & sq. ubi tria hanc in rem adducuntur* Præjudicia.

Hujusmodi testamenta rectè quidem conduntur vor einem **Land-Richter**; *sed non etiam* in præsentia **des alleinigen Land-Schreibers**; *præcipuè* extra Judicii locum, *in ædibus privatis. num. 526. & sq.*

Secundum moderniam Jurisprudentiam *hujusmodi Testamenta*, extra locum Judicii, *coram* Judice solo, *propriissimè sic dicto, plerubique locorum, ordinari non possunt; sed & porrò* duorum, *vel* quatuor Scabinorum, *& nonnullibi etiam* aliquot Civium præsentia *requiritur. num. 528.*

In Provinciis, ubi Jus Saxonicum *viget, ut &* aliis multis, (*Quæ recensentur*) *præsentia* Judicis & duorum, *ad minimum*, Scabinorum *requiritur. num. 529.*

Hinc que talia Testamenta, in istis locis, non possunt condi coram Judice, & ejusdem Judicii Actuario. *num. 532.*

Neque coram Actuario & unico Scabino. *num. 533.*

Nec præsente solo Judice; *vel* solo Actuario. *num. 534. & seq.*

Neque etiam coram unico ex Judicii Assessoribus *seu Senatoribus; tametsi* à Judice specialiter deputato. *num. 536.*

Et omnium minimè coram tribus, vel pluribus Personis privatis, *quamvis* judiciali autoritate ad domum Testatoris ægroti ablegatis. *num. 537.*

Alibi trium Scabinorum præsentia *requiritur. num. 538.*

Alibi duorum *vel* trium Scabinorum; *& præterea* unius, *vel* pluriuin Civium. *num. 539.*

Alibi quatuor Scabinorum *præsentia requiritur, ut in* terris Würtembergicis. *num. 540.*

In testamentis judicialibus, quæ extra locum Judicii *conduntur*, major Fraudis & Falsitatis suspicio *militat, quàm* in Loco Judicii, *ut ideò* unica duntaxat Persona illis amoliendis *non credatur sufficere. num. 541.*

In testamenti, de quo hîc Qr. confectione solus publicus Scriba, **der Landschreiber**, *præsens fuit; verùm* nullus Scabinus. *num. 542.*

Etiam quoad Scabinos, *in multis locis, haudquaquam sufficit, ut illi* tantùm à Testatore privatim convocentur; *sed Testator ipsum* Judicem, *vel* totum Senatum rogare *tenetur, ut* aliqui, ipsius Voluntatem excepturi, ab illo deputentur. *num. 543.*

Consul regens, *vel* Judex *hoc Scabinis non solùm* in Judicii loco; *verùm etiam* privatim committere *potest, ut, nomine Senatûs*, actui testandi in ædibus privatis peragendo intersint. *num. 544.*

Non sufficit, Scabinos, à Testatore, *duntaxat* privatim, tanquàm Testes rogari *vel* aliâ de causâ ad ipsum venisse. *num. 545.*

Negotia coram Senatûs Deputatis *peracta tùm demùm* publica autoritate & fide potiuntur, *si* Deputati ex mandato Senatûs *illis intersint. num. 548.*

Deputati *non aliter, quàm* ex Senatûs commissione, hunc repræsentant. *num. 549.*

Nonnullibi *tamen hujusmodi* prævia Senatûs *vel* Superioris Rogatio, & Deputatio *non est necessitatis. num. 550.*

Applicantur *hæc Jura* Testamento quæstionis. *num. 551. & sq.*

Ad

Ad testamentum judiciale *præcisè requiritur*, *ut* Testator Senatum, Scabinos, *vel* Judicem expresse roget, *ut ipsius* Testamentum ab ipso acceptent, & publicis Judicii Actis insinuent. *num.* 554.

Applicantur *& hæc* Testamento quæstionis. *num.* 555. *& sq.*

Quæstio IV. *Vtrum hoc Testamentum* in vim militaris testamenti *subsistat? num.* 559.

Nec Militibus *aliter* jure privilegiario testari *permittitur, quàm* in bellicæ expeditionis discrimine *constitutis. num.* 558.

Particula, Solis, *est* exclusiva omnium aliorum. *num.* 559.

Particula, Quatenùs, *in forma specifica implendam* Conditionem *importat. num.* 560.

Tempus bellicæ Expeditionis quæ complectatur? *num.* 561.

Quoad singulas particulas *sive* occasiones bellicæ expeditionis *remissivè hæc notantur. num.* 562.

Testamentum quæstionis eo tempore confectum, quo profunda in toto Imperio Pax, *& imprimis cum* vicino Rege Galliarum nulla simultas *fuit. n.* 563. *& seq.*

Pericula bellica hunc præcipuum, *quoad Milites*, *ut* sine Solennibus testari *valeant*, favorem meruere. *num.* 565.

Cessante *hâc palmariâ insignis istius Privilegii* Causâ *ipsum etiam* Privilegium *totaliter deficit. num.* 566.

Præsentaneum periculum, *& non* futurum, *nedùm* solus futuri periculi Metus, *privilegio isti toti locum conciliat. num.* 567.

Hoc itaque Privilegium, certis finibus circumscriptum, *non* Ubique, *nec* Semper, *militibus competit. num.* 568.

Miles præsidiarius *in loco* Hostium quotidianis insultibus *obnoxio*, *ut & illi*, *qui in* periculosis hybernis *degunt*, in gefährlichen Postirungen/ oder Quartieren/ *pariter jure militari testari possunt. num.* 569.

Milites in insula *verbi grat.* Melitensi, *propter* Periculum, *quod* ipsis à Turcis, *&* Turcis ab ipsis perpetuò imminet, *utrum* in Civitate munita *constituti jure privilegiario testari valeant? num.* 570. *& seqq.*

Bertazzolius *ad hoc* negativè *respondet. num.* 572.

Nec Præfectus militaris, *nec* Milites *in* Loco Hostibus vicino ex. gr. zu Lauffenburg/ Rheinfelden/ *&c. commorantes*, tempore pacato, *&* cessantibus omnibus Excursionibus, omnique *à vicinis præsidiariis* periculo *cessante*, *privilegii istius participes sunt. num.* 573.

Absona quorundam sententia est, *quòd* omnes Milites, *quamprimùm* in matriculam *relati sunt*, *& sic etiam omnes* Præsidiarii jure privilegiario testari *valeant. num.* 574.

Adferuntur supremi Brabantiæ *Senatûs*, *& Parlamenti* Tholosani *de hoc puncto* decisa. *num.* 577. *& seq.*

Quoad Præsidiarios *complures*, sine distinctione, *consentiunt. num.* 578.

Verùm ista sententia communissimè rejicitur, *ceu istius* Privilegii regulas fundamentales *radicitùs subruens. num.* 579.

Limitanei *&* præsidiarii *milites tùm demùm ad hujus Privilegii communionem admittuntur*, *si* nullâ *vel* Pace, *vel* Induciis conductis, *in limitibus excubent*, *& quidem talibus*, *qui* perpetuis hostium atque quotidianis excursibus expositi, *sic*, *ut* semper ad pericula pro Republica *subeunda ipsos* paratos *esse oporteat. num.* 581.

Ipse Justinianus omnibus circa hæc dubiis occurrere *sategit præprimis in* L. 17. Cod. de testam. mil. *num.* 582.

Militis Voluntas, *quomodocunque declarata*, *tùm demùm* pro Jure *servanda venit*, *quando illa* in Expeditione *confecta. num.* 584.

Præfectus militaris, *in loco* contra omnes insultus munito, altissimâ pace, *extra omnem* laborem, *&* periculum ab Hostibus, *quietissimè positus*, *& tùm* Peritiorum, *si quos velit consulere*, *tùm*, *quotquot voluerit*, Testium *copiam*

ptam habens, sine manifestissima ipsi huic Privilegio illatâ Vi; ad hanc privilegiariam testandi rationem admitti non potest. num. 586.

Specialis ipsius Llatoris expressio, *ad* tollendam omnem dubitationem *adjecta, omninò* nullam *patitur* extensionem. *num.* 587.

Scripturas claras *nemini fas est* extendere. *num.* 588.

Tales exorbitantes sanctiones extendere officium Interpretum & Judicum excedit. *num.* 589.

Confrontatur prima Classis *in dicta Const. proposita, nimirùm* der Ritter/ welche zu Feld ligen/ *cum hoc Testamento. num.* 595.

In excubiis perditis *positi Milites*, so die verlohrne Schildwache halten/ *jure privilegiari, testari possunt. num* 596.

Uberiùs aspicitur, utrum hoc Privilegium *etiam* Testamenti, *de quo hîc quaritur*, conditori competierit? *num.* 597.

Phrasis, zu Felde ligen/ *quid complectatur? num.* 598.

Miles tùm demùm privilegio isto gaudet, quando in Castris est, *&* in Castris testatur. *num.* 599.

Privilegium, certi Loci intuitu concessum, extra limites illius extendi *nequit. num.* 610.

Confertur secunda classis *dictæ Constitutionis* von Rittern/ welche in übung des Streits seyn/ *cum hoc Testamento. num.* 601.

Declaratio hujus phraseos, in übung des Streits seyn/ *sollicitè adducitur. num.* 602.

Vigiliæ & Curæ *Castellorum &* Fortaliciorum Præfectis, den *Commendanten* auf den Gräntzvestungen/ *tempore* Pacis *incumbentes nullum huic Privilegio locum conciliant. num* 605. *& seq.*

Milites tertiæ classis *in dicta sanctione Maximilianea* secundum regulas Juris Communis *testari oportet. num.* 607.

Miles extra Castra *constitutus*, *sive* Domi *sit*, *sive* Alibi, *juxta* Jura Communia *testari tenetur num.* 609.

Alia Privilegia *militibus indulta, verbi grat.* in integrum Restitutionis, *etiam illis proficiunt*, *ut* in præsidiis, hybernis, vel alibi, extra Expeditionis pericula degunt. *num.* 610.

Sed ab illis privilegiis *ad hoc Privilegium* testamentarium *non licet concludere. num.* 612. *& seq.*

Quæstio V. *Utrum hoc Testamentum, juxta* Juris Canonici *dispositionem*, *ceu* coram Parocho & duobus vel tribus testibus confectum, *defendi valeat? num.* 614.

Jus Canonum *permittit, ut quilibet* coram Parocho & duobus saltem testibus *suæ mentis postremum judicium publicet. num.* 615.

Modò ille sit proprius Testatoris Parochus. *num.* 616.

Vel saltem tempore confecti Testamenti Testatoris actualis, *vel* ordinarius *sit confessionarius. num.* 617.

Et de fide ipsius atque integritate *nulla incidat* dubitatio. *num.* 618.

In Parochi persona Lex multum confidit. *num.* 619. *& seq.*

Hic Modus testandi *etiam* Legi Divinæ, *Deuteron. XIX. vers.* 15. congruentior *videtur. num.* 621.

Lex Divina duos Testes *non hoc sensu requirit*, quasi amplior numerus per Legem positivam introduci non possit; *sed tantùm hôc respectu, ut* unius solius Testis dicta rejiceret. *num.* 622.

Legi Divinæ Llator humanus non adversatur, *quando* ad Falsitates & innumeras Fraudes *à supremis elogiis eliminandas*, septenarium vel alium Testium Numerum *efflagitat. num* 623.

Tales LL. politicæ, *tanquàm* publicè *&* privatim *oppidò* salutares, *subditos etiam* in conscientia *obligant. num.* 624.

Pontifices ipsi *à Lege* Divina, binariô *tantùm* Testium numerô *contenta*, multis modis recedunt, *etiam in ipso* Capit. 10. x. de testam. *num.* 625.

Et tùm ad Presbyterum delicti convincendum *XLIV. & ad* Præsulem *convincendum LXXII. testes desiderant. num.* 626.

Apostolus Paulus in talibus casibus non nisi duos, vel tres testes requirit. n. 627.

Si etiam Pontifex *alicujus* delicti, per duos testes, convinci *posset, tunc etiam* ipsum, *æquè ac Diabolum*, eapropter damnandum pronunciat Glossa. *num.* 629.

Pontifices *ipsi ultrò* fatentur, *quòd* ipsis non liceat Jus Civile, *quoadusque* in bonos mores *non impingit*, corrigere, *vel abrogare. num.* 630.

Lex Romana, *in suprems morientium elogiis*, *ad* sinceritatem *illorum tuendam*, septenarium Testium numerum *expostulans nec* Legi Divinæ, *nec* Naturali *adversa censenda. num.* 631.

Laudatur candida Patris Engelii sententia *de hoc. num.* 632.

Iste novus testandi, per Jus Canonicum inductus, Modus in solis terris Ecclesiæ Romanæ, *quæ* Pontificis seculari potestati obnoxiæ, *receptus est. num.* 633.

Ex terris Imperii *nova hæc Constitutio, ex* Omnium *concordi testimonio*, exulat. *num.* 636.

Valdè anceps est Q. Utrum illa in terris, in quibus Ecclesia secularem potestatem aliis concessit, *nimirum in* Regno Neapolitano, Ducatibus Urbinensi & Ferrariensi, *locum obtineat? num.* 637.

Suprema Curia Parisiensis *Anno* 1592. Testamentum ità conditum *ideò* confirmavit, *quia* conditor illius civis Avenionensis fuit. *num.* 638.

Imò istam Pontificiam testandi Rationem Hodiè à tota exulare Italiâ, *ipsâque* Româ, *probatissimi Italiæ DDres testantur. num.* 639.

Ante tempora Bartoli *hujus generis Testamenta nunquàm admissa. num.* 639. *& seq*

In Germania *iste testandi Modus adeò non receptus, ut nec ipsi* Romano-Catholicæ Ecclesiæ addicti status *eunaem in suis ditionibus tolerent. num.* 641.

In sola Saxonia *singulariter receptum, ut* Rustici *coram* Parocho *&* duobus testibus *testari valeant. num.* 642.

In terris Imperii, *neglectâ Canonum dispositione*, præcisè servanda Constitutio Imp. Polit. de Anno 1512. *Coloniæ promulgata. num.* 644.

Camera Imperialis *Testamenta* secundum Jus Canonicum *condita* nunquàm approbavit. *num.* 646.

Utrum hoc Testamentum, *de quo hic Qr. ne quidem* in vim Codicilli *subsistat? num.* 648.

Clausula codicillaris in quibus Testamentis adjecta præsumatur? *num* 650.

Clausula codicillis *à Testatoribus non privilegiatis* expresè & specificè adjicenda. *num.* 651.

In dubio *nemo*, qui voluit testari, *saltem* codicillari voluisse *præsumitur. num.* 652.

Clausula *codicillaris* testamentô omissa *pro* omissâ habenda. *num.* 653.

Si quis habuerit animum testandi, illius Dispositio nec *jure codicillorum subsistit*, licet omnia Codicilli Requisita *concurrant. num.* 654.

An Testamentum, *de quo hic Qr.* ut ultima Voluntas intestati *subsistat? num.* 655.

Si quis prius testamentum, *in quo* Extraneos *hæredes instituit*, *per* aliud testamentum, *coram* quinque saltem testibus *confectum*, revocet, *in quo* illos instituit, *qui* ipsi etiam in casu intestati successuri essent, *tunc hoc ultimum testamentum*, ut Voluntas ab intestato *sustinetur. num.* 656.

Hæc non aliter procedunt, quàm si illi omnes, qui, tanquam in pari gradu con-

constituti, ab intestato successuri essent, *in posteriore testamento* vocentur. *num.* 657.

Lex 21. §. 3. Cod. de testam. *solitariè considerat* Causam intestati, *secundum quam* Omnes in pari gradu constituti *ad successionem* æqualiter *vocantur*. *num.* 659.

In dicta L. *occurrens* indefinita *oratio pro* universali *haberi debet*. *num.* 660.

Adduntur remissivè adhuc aliæ Rationes. *num.* 661.

Sexta Quæstio: *Utrum* in dubio præsumi *debeat*, *quòd* Testator *jam olim* dilectissimo suo Fratri, de omnibus Bonis paternis & maternis *solenniter factam* m.c. Donationem, per subsequens Testamentum, *si hoc validum supponatur*, revocare voluerit? *num.* 663.

Testamentum solenniter *& validè* conditum, *per* posterius *Testamentum etiam* perfectum, ipso jure revocatur. *num.* 664.

Mortis causa Donatio per posterius testamentum, *quo testator* hæredem *scribit* universalem, *similiter* revocata *videri potest*. *num.* 665.

Donatio mortis causa supremis Voluntatibus annumeratur. *num.* 666.

Etiam Statutum, *de* ultimis Voluntatibus *disponens*, ad Donationes m. c. porrigitur. *num.* 667.

Donator talis, *eo ipso*, *dum Testamentum &* omnem aliam ultimam Voluntatem revocat, *etiam* m. c. Donationem revocare *intelligitur*. *num.* 667.

Quando ille, *qui* primò mortis c. donavit, *deindè* in totâ suâ, *quæ ultra Legata adhuc supersit*, substantiâ Hæredem instituit universalem, *tunc* animus antegressam quamcunque m. c. Donationem revocandi *præsumitur*. *num.* 668. *& sqq.*

Si præsertim hæc verbis universalibus *facta institutio etiam sit* geminata. *num.* 672.

Donatio m. causa, *de qua hîc Qr.* potissimam partem bonorum Donatoris *complecti videtur*. *num.* 674.

Fideicommissum *etiam* Partis hæreditatis *jure* universalis *Fideicommissi censetur*. *num.* 675.

Donatio m. c. *qua quis* omnia Bona paterna & materna *alicui donat*, *& ipsa videtur* universalis. *num.* 676.

A juribus Fideicommissi ad m. c. Donationem *valida fit illatio*. *num.* 677.

Donatio m. c. universalis *per* universalem Hæredis institutionem *pro* tacitè revocatâ *habetur*. *num.* 678.

Juxta depositionem unius Testis *B. Dn. Chiliarcha Testator* suæ Agnationis conservationem, *per sui ex Fratre unici Nepotis Institutionem*, pro scopo *habuit*. *num.* 679.

Conservatio Stemmatis sine opibus *ac divitiis obtineri non potest*. *num.* 680.

Per divitias Familiæ crescunt; sine illis sordescunt, *ac denique* pereunt. *n.* 681.

Nobilitas sine facultatibus lubrica. *num.* 682.

Si Dn. B. Antonius Ignatius omnia Bona paterna & materna *suo* Dn. Patruo, *& modò illius* Cessionariæ præstare teneretur, ille Scopus *vix videtur* obtentu possibilis. *num.* 683.

Viri nobiles *& illustres pro illustris* sui Stemmatis conservatione *sollicitè vigilant*. *num.* 684.

Si Dn. B. Anton. Ignatius probare valeret, Bona Patruo donata nexu Fideicommissi agnatitii devincta, *tunc illorum* Donatio *omnimodò* nulla *esset*. *n.* 685.

Clerici, *tanquàm* ad statum connubialem, *& sic etiam ad* Stemmatis propagationem inhabiles, *an in* Fideicommisso Familiæ *succedere valeant*? *num.* 687.

Ad Revocationem mortis causa Donationis, *æquè ac Legatorum*, quinarius *duntaxat* Testium Numerus *requiritur*. *num.* 688.

Ad revocandam *talem Donationem* nuda Voluntas *seu Pœnitentia*, *modò* Testibus V. præsentibus *declarata*, *sufficiens est*. *num.* 692.

Etiamsi Decennium nondùm *fuerit* elapsum. *num.* 692.

Ademptio legatorum & m. c. donationum *æquè species est* supremæ Voluntatis, *quàm illorum Ordinatio. num.* 694.

Nihil tàm naturale est, quàm eô modô quodque dissolvi, *quo & fuit* colligatum. *num.* 695.

In omni ultima Voluntate, *exceptô* Testamento, Quinarius testium *requiritur* Numerus. *num.* 695.

In ademptione *tàm* m. c. Donationum, *quàm* legatorum, *æquè facilè* Fraudes *committi possunt, quàm* in illorum ordinatione. *num.* 696.

Si Testamentum, ante lapsum Decennii, nudis verbis, *coram VII. vel V.* duntaxat testibus revocetur, *tunc ipsa quidem* Hæredis institutio *per hanc revocationem, nec* ipso jure, *nec* ope exceptionis, convellitur: *Veruntamen* Legatariis *legata petentibus* exceptio doli *ea propter opponi potest. num.* 697.

Etiamsi voluntaria rei legatæ, *vel* m. c. donatæ Alienatio ipso jure sit nulla; *tamen etiam ex illa* validissima legati & m. c. Donationis ademptio *colligitur. num.* 700.

Decisio *hujus sextæ Quæstionis, quod*, tametsi Testamentum *à Dn. Chiliarcha* perfectissimè conditum, *&* legaliter probatum *esset*; *tamen priùs ab ipso* cum Fratre celebrata m. c. Donatio, *in dubio, per illud*, haudquaquàm revocata *præsumi deberet. num.* 701. *& seq.*

Ipsius Soror & Cessionaria, *L. Domina Baronissa de Hornstein*, omnia utriusque Germani Bona, paterna & materna, *à Fratre Commendatore cessa, justissimè exigit. num.* 703.

Non obstante, quòd Ipsa paternæ & maternæ Successioni renunciaverit. *num.* 705.

Ita Renunciatrix suis Fratribus *ex* testamento, *& ab* intestato succedere *potest, licet alia nulla, quàm* à Patre profecta Bona *reliquant. num.* 707.

Sed & ipsa à Fratribus hæres institui, *alioque quocunque, tùm* universali, *tùm* particulari titulo, ad Bona à se renunciata vocari *potest. num* 708.

Si Renunciatio in manus ipsorum Fratrum *sit facta, Soror benè* ab illis adrenunciata vocari *potest. num.* 709.

Si Filia in gratiam suorum Fratrum ità renunciaverit, ut, si illos contingat sine Filiis decedere, sibi ad sua jura redire *liceret, tunc* Unô illorum sine Masculis moriente *ipsa statim ad Bona à se renunciata*, pro rata istius Fratris, *admittitur. num.* 710. *& seq.*

Ista Cessio paterni & materni juris hæreditarii *absoluta &* simplex Donatio *videtur. num.* 712.

Et proindè, ceu Summam 500. solidorum multùm excedens, *propter* judicialis Insinuationis defectum, *nulla. num.* 713.

Etiam lucrosa Actionum Cessio, *si illarum* Objectum istam Summam excedat, Insinuatione *opus habet. num.* 714.

Donationes *non solùm* à modernis Imperii Principibus; *verùm etiam* à Baronibus & immediatis Nobilibus *factæ, sine judiciali insinuatione subsistunt. num.* 715.

Imperator vocatur der oberste Fürst. *num.* 716.

Jure Civili *solus* Imperator *hoc præcipuum habet, ut* Donationes ab ipso factæ nulla indigeant insinuatione. *num.* 717.

Sed Hodiè obtinet dicta Extensio, cùm & Nobiles & Barones immediati in suis territoriis tantundem juris habeant, ac Imperator in toto Imperio. num. 718. *& seq.*

Magnificum, liberalem & munificum *esse*, gloria Regum & Principum, & laus Nobilium haud ultima *est. num.* 720.

Etiam illustrium personarum Tutores & Curatores, *absque autoritate &* decreto Magistratûs, donare *possunt. num.* 721.

Tales

Tales Personæ *benè* simùl Donator, & Judex insinuationis esse *possunt. num.* 723.

Principes, Comites, Barones, & immediatos Imperii Nobiles *etiam* immensas donationes apud seipsos confirmare valere; *auctor est Tabor. num.* 724.

Adferuntur Rationes *ex eodem Tabore. num.* 725.

Renunciationes Filiarum illustrium *nulla judiciali egent* insinuatione. *num.* 726.

Licet etiam illæ, si sint translativæ Juris hæreditarii, *Filiabus jam* delati, *vel* adhuc deferendi, veræ *sint* Cessiones. *num.* 727.

Eo ipso, dùm Filia illustris renunciat, *etiam* adit *paternam*, *vel aliam cui renunciat*, hæreditatem, *&* aditam cedit. *num.* 728. *& seq.*

Dominus Antonius Ignatius de Grammont hanc exceptionem, *quòd ista Cessio sit excessiva*, *in Actis nec* allegavit, *nec* opponere potest. *num.* 730.

Si hæc Cessio, *in quantum est excessiva*, *ob* defectum Insinuationis, nulla foret, *hoc non Domino Baroni Antonio Ignatio*; *sed Dn.* Commendatoris testamentariis, vel legitimis Hæredibus solis proficeret. *num.* 732.

Nemo, *agendo*, *vel excipiendo*, alieno jure niti, *vel uti potest. num.* 734.

Hæc Cessio tanto citiùs, *omissâ quantumvis insinuatione*, *ex eo subsistit*, *quia* Cessionaria spem proximam habuit *partim* Bona sibi cessa jure proprio repetendi, *partim ex* testamento, *vel ab* intestato *suo* Fratri succedendi. *num.* 735. *& seq.*

Donatio proximis Cognatis *facta in modum* anticipatæ Successionis *facta videtur*, *&* juxta hanc regulanda *venit. num.* 737.

Lex ipsa *præsumit*, *quòd* Donator *mortis causa Testamentum*, *post Donationem*, *conficiens*, *potiùs* Hæredem *à se institutum* ad ea, quæ ipse Donatario promisit, adimplenda adstringere, *quàm* Donationem in illum collatam revocare voluisse *censeri debeat. num.* 738.

Adducuntur tùm Textus, *tùm* famigeratissimæ autoritates, *pro stabiliuanda hac ipsa* legali præsumptione. *num.* 739. *& seqq.*

Omnes Commentatores, *Decisionistæ*, *& Consultatores intrepidè definiunt*, *quòd* per institutionem Hæredis universalis, *sive* in universis Bonis, *antegressa* Donatio mortis causa pro revocata haberi non debeat. *num.* 741. *& seq.*

Generalis institutio in bonis universis *non trahenda est ad* Bona, non duratura in Testatoris hæreditate, *etiamsi* de illis disponere potuisset. *num.* 744.

Hujus generis *etiam* m. c. donata *communissimè reputantur. num.* 744.

In ambiguo *non credendum*, Testatorem id, quod aliis solenniter promisit, revocare voluisse, *licet id* revocandi facultatem *habuerit. num.* 745.

Prout in toto jure Generi per Speciem derogatur; *sic &* universalis Hæredis institutioni *per* mortis causa Donationem, *adhibitis Solennibus*, specialiter factam. *num.* 746.

Donatio mortis causa dilectissimo Fratri *facta*, *ob ipsam hanc* Sanguinis necessitudinem, tanto minùs revocata præsumi debet. *num.* 747.

Sanguinis conjunctio, *&* dilectio Legatarii *præsumere faciunt*, *ut ex* voluntaria rei legatæ Alienatione legatum, *contra Regulam*, non ademptum *censeatur*, *num.* 748.

Inter personas : recto cognationis *vinculo junctas*, *contra Regulam*, faciliùs *quàm in aliis quibusvis*, præsumitur Donatio. *num.* 749.

Quanto propinquior *inter talem præsumptum Donatarium & Donantem intercedit* Conjunctio, *tanto etiam* major & fortior præsumptio Donationis exindè intelligitur. *num.* 750.

Eidemque ratione etiam solennis, *ex* fraterna pietate *facta*, *ejusdemque* reciprocæ, *&* remuneratoriæ *Donationis*, non expressè *revocata*, Revocatio tanto difficiliùs præsumenda. *num.* 751.

Donatio Q. *non mera & simplex*; *sed simùl &* reciproca *&* remuneratoria *donatio est*; *ut specificè ostenditur. num.* 752.

Reciprocatio *&* Remuneratio *cum* cæteris Circumstantiis *hîc concurrentibus*, pro non revocatione *hujus Donationis tamdiu militant*, donec Animus revocandi manifestè probetur. *num.* 753. *& seq.*

Hic Animus tanto minùs *in defuncto Donatore ideò* præsumendus, *quia ille* adhuc penultimo die *ante suum decessum* omninò intestatus decedere voluit; *&* ab uno ex Testibus *testamentariis*, *ab ipsius Donatoris* Domesticis subornatô, jamjàm moribundus, *per* in modicas *& illicitas*, *per* totum Biduum *continuatas*, instigationes, tandem permotus *fuit*, *ut aliquam informem Voluntatem conficeret. num.* 753. *& seq.*

Qui tamdiu instantibus & continuatis instigationibus nolens-volens tandem cedit, *ut aliquid quomodocunque disponeret*, *de hoc* sub nullo colore *dici potest*, *quòd etiam* dilectissimo suo Germano, reciprocè, solenniter, & remuneratoriè, *potissimam partem* de Bonis, ab ipso illo Germano profectis, *factam Donationem* ingratissimè revocandi *animum habuerit. num.* 757.

Hæc Revocatio, sine summa *erga* Fratrem, *à quo mortis causa Donans* potissimam partem *bonorum eidem* mortis causa *donatorum*, ex absoluta *atque* irrevocabili donatione, paulo ante acceperat, ingratitudine *fieri non potuisset. num.* 758.

Remota ab omni verisimilitudine, *in dubio*, *nec* attendi, *nec* præsumi, *vel* credi *debent. num.* 759.

Vitió ingratitudinis nihil detestabilius; *quæ proindè* in dubio nullatenùs præsumenda. *num.* 760.

Quo majorem hæc mihi Donatio Summam *continuit*, tanto etiam majorem, in eadem revocanda, sollicitudinem *Donator habuisse intelligi debet. num.* 761.

Si Donator reverà hanc mortis causa Donationem revocandi animum *habuisset*, non opus fuisset, *ut ad hoc ab ipsius* Domesticis *subornatus &* specialissimè vocatus Pastor, *per* integrum Biduum, *ad conficiendum qualecunque Testamentum*, *multis* suggestionibus, suasionibus, instigationibus, *cum tanta cura ipsum* sollicitâsset; *sed* omnia facillima & planissima *fuissent. num.* 762.

Consanguineos in pari gradu *positos omnia* prudentum responsa, *&* Lex ipsa naturæ successores faciunt. *num.* 763.

Quanto majus *in quavis re* periculum *subest*, *tanta etiam* majori opus est cautione. *num.* 764.

Hanc

Hanc regulam ipsa Ratio naturalis omnes homines edocet. *num.* 763.

Et dehinc tanto minùs de Dn. Chiliarcha præsumi debet, quòd, si ipse re-verà hanc insignem suo Fratri factam donationem revocare voluisset, ipse specialissimam Rei tanti momenti & ponderis mentionem *non facturus fuisset, num. 765.*

Qui Testamentum, *vel* aliam supremam Voluntatem antehàc ordinârunt, *ad amputandas omnes dubitationes* illam specialissimè revocare solent. *num. 766.*

Ex hac ipsa Consuetudine *nova oritur* præsumptio, *quòd, si Dn. Chiliarcha hanc suo Germano factam remuneratòriam Donationem* verè revocandi animum *habuisset, ipse pariter* disertissimè hanc suam Voluntatem expressurus fuisset. *num. 767.*

Consueta fieri, in dubio, facta esse Lex ipsa præsumit. *num. 768.*

Ex fieri consuetis fortissima & optima pronascitur præsumptio. *num. 769.*

Mortis causa donator *si* in Testamento, *quod postèà conficit*, non expressè illam revocet, *communissimæ huic* Regulæ, *quòd antegressa mortis causa Donatio, per subsequentem universalis Hæredis institutionem, haudquaquàm revocata censeri debeat,* se conformare voluisse censendus. *num. 770.*

Si vivente adhuc & sciente Testatore aliquid contingat, *quod ipsum* meritò ad jam conditi Testamenti mutationem incitare potuisset; *ipse verò jam disposita* immutata relinquat, *tunc ipse* multo magis in eadem voluntate perstitisse præsumitur. *num. 771.*

Qui suum Testamentum mutare potuit, *&* non mutavit, *videtur illud* approbare. *num. 772.*

Animus non revocandi *factam Donationem, etiam ex eo, tanto clariùs elucescit, quòd Dn. Chiliarcha nec* in ipso Testamento, *nec* extra illud, *etiam* erga illum Testem, *qui*, per integrum Bihorium, *ad condendum Testamentum ipsum* sollicitavit *& instigavit, de illa cassanda vel revocanda* ullum verbulum protulerit. *num. 773.*

Mutatio, in dubio, non debet præsumi. *num. 775.*

Nec Abrogatio. *num. 776.*

Mutatio est Accidens, qualia non præsumuntur. *num. 777.*

Hæc Regula *tàm in* supremis Voluntatibus, *quàm in* omnibus negotiis inter vivos *attenditur. num. 778.*

Etiam quoad illa, quæ ex intervallo, *imò etiam* post longi temporis decursum *fiunt. num. 779.*

Quicunque dicit, legitimè conditam dispositionem ex postfacto mutatam, hanc mutationem probare *tenetur. num. 780.*

Si ei, qui maximam *vel* majorem bonorum partem mortis causa donavit, *postèà* Liberi nascantur, *eidem* Remedium Legis 8. Cod. de revoc. donat. *ex eo, non competit, quia* liberam facultatem habet factam donationem pro arbitrio revocandi. *num. 781.*

In libero *illius, qui* rem maximi momenti inter vivos donavit, arbitrio *residet, an, post* Liberorum supervenientiam, Remedio dictæ Legis 8. uti velit, *nec ne? num. 782.*

Multoque magis hoc à libertimo mortis causa Donatoris arbitrio dependet, *utrum talem donationem* in manibus Donatarii relinquere, *vel ab illo* répetere *malit? num. 783.*

Quodsi, tali in casu, *Donatio* inter vivos, *vel* mortis causa, non apertè revocetur, *tunc* contraria Voluntas Donatario eandem in perpetuum relinquendi, *jure indè colligitur. num. 784.*

Si ei,

Si ei, qui (*ut in casu proposito*) omnia sua paterna & materna Bona *alicui donavit, postea* Liberi nascantur, *&, post hanc illorum nativitatem, ab ipso quidem* Testamentum condatur, *in quo* universalem Hæredem *instituit; sed* nulla illius Donationis, *quòd eandem revocatam velit*, mentio *injiciatur, tunc* Donatio haudquaquàm *ex dicta Causa, Liberorum videlicet superveni-entiæ*, revocata *censetur. num.* 785.

Multo igitur minùs hujusmodi Donatio, *qualis nempe hæc est*, Remuneratoria, *erga* Fratrem charissimum *&* beneficentissimum, *ac potissimam partem* de Bonis, ab ipso illo Fratre, *paulo ante*, inter vivos, simpliciter donatis, Reciprocè *&* Solenniter *facta*, non concurrente tali Causâ impulsivâ, *qualis est* Liberorum Supervenientia, *ex solâ* Testamenti, *in quô* nulla omninò ejus mentio *fit*, ordinatione *pro* tacitè revocatâ *haberi debet. num.* 786.

Respondetur ad præmissas Rationes dubitandi. *num.* 787.

Per posterius Testamentum *ritè confectum* priùs conditum rumpitur. *Sed quòd etiam* antegressa mortis causa Donatio per subsequens Testamentum revocata *censenda sit, hoc est, de quo Qr. num.* 788.

Donatio mortis causa *&* Legatum *adhuc in* compluribus Juris articulis differunt. *num.* 789.

Ab hoc, quòd prius Testamentum, per posterius *perfectum*, ipso jure revocetur, *ad hoc, quod etiam* priùs facta solennis mortis causa Donatio, *per* subsequens Testamentum, *nullam prorsùs illius mentionem injiciens*, revocata *censenda sit, non V. C. num.* 790.

Nullus Paganus cum duobus testamentis *decedere potest. num.* 791.

Prius testamentum *per* posterius *rumpitur, licet* nulla illius in hoc mentio fiat. *num.* 792.

Etiam Paganus *cum* Testamento & pluribus mortis causa Donationibus, *aquè ac etiam* cum Testamento & pluribus Codicillis, præcedentibus, vel sequentibus, *decedere potest. num.* 793.

Codicilli, *etiam* plures, *nisi in* Testamento posteà condito expressis verbis revocati *probentur*, *pro* tacitè confirmatis *haberi debent. num.* 794.

Si quis primò tantùm Codicillos conficiat, *& multa in illis* Legata *relinquat*, *vel* particularia Fideicommissa; *deindè verò etiam* Testamentum *sequatur*; *in quo* nulla illorum *vel* Fideicommissorum mentio *injiciatur, tunc hæc per tale subsequens testamentum* pro revocatis nullatenùs habentur; *etiamsi* Pars bonorum, *vel* hæreditatis *codicillis in tali legato contineatur. num.* 795.

Utrum idem dicendum sit de Fideicommisso universali *in* primùm factis Codicillis *relicto*, *si etiam* illius in sequente testamento nulla mentio fiat? *num.* 796.

Negativè *hoc decidit* Antonius Faber. *num.* 800.

Affirmativam *fluctuanter propugnat* Bachovius; *sed* positivè *Domini* JCti Argentoratenses. *num.* 801. *&* 802.

Horum sententia *haud obscurè probatur per* §. 1. Inst. de Codicill. *num.* 797. *& seqq.*

En

Ex hoc solo, quòd demùm post Codicillorum ordinationem testamentum conficitur, *non præsumitur* testator à voluntate codicillis declaratâ voluisse recedere. *num. 799.*

Idem est, si Legata, *vel* Fideicommissa, *præsentibus quinque testibus*, inter Amicos, *vel* in Epistola *primùm relicta*, in sequente Testamento non expressè revocentur. *num. 804.*

Idem igitur etiam de antegressa m. c. Donatione, *ceu legatis exæquatâ*, *judicium ferendum. num. 805.*

Dictus paragraphus I. Inst. de codicill. ad totam sextam Quæstionem decidendam solitariè sufficit. *num. 806.*

Si etiam Legata & Fideicommissa, *quibus etiam* insignis Portio Bonorum, *vel* Hæreditatis *alicui relicta*, per subsequens Testamentum non censentur revocata, *quidni idem quoque de antecedente* m. c. Donatione magnæ partis bonorum *judicium feratur? num. 807.*

Legata in Codicillis, *vel* Epistolis antecedentibus *relicta semper in* Testamento subsequuto confirmata *censentur. num. 808.*

In ambiguo Voluntatis perseverantia *præsumitur. num. 809.*

Quicquid obtinet in Legatis, *etiam obtinet in* mortis causa Donationibus. *num. 812.*

Donationes mortis causa etiam *in* Codicillis *relinqui possunt. num. 813.*

Universalis hæredis Institutio, *sub* verbis geminatis *facta, utrum* ad revocandam m. c. Donationem *sufficiens sit? num. 815.*

In proposito deficit juridicè & propriè sic dicta Geminatio. *num. 818. & seq.*

Ad Geminationis effectus *fundandos necesse est, ut illa* fiat ex intervallo. *num. 820.*

Utrum universalis m. c. Donatio *per* universalem Hæredis institutionem *revocetur? num. 821.*

Negatur, in substrato, universalis mortis causa Donatio. *num. 825.*

Negativa hæc demonstratur. *num. 826.*

Universalis Donatio *illa demùm vocatur, qua quis* omnia sua Bona, præsentia & futura, *alicui donat. num. 828.*

Non entis nullæ sunt affectiones. *num. 830.*

Fideicommissum universale *etiam illud vocatur, quando aliquis* Partem hæreditatis restituere *rogatur. num. 832.*

Etiam talis saltem Pars Hæreditatis fideicommissaria Hæreditas *vocatur. num. 833.*

Si quis Tertii alicujus Hæreditatem, sibi delatam, *jure Fideicommissi*, alteri jubeat restituere, *hoc non universale; sed* particulare *est Fideicommissum. num. 834.*

Objectum Senatusconsulti Trebelliani *sola* universalia *Fideicommissa constituunt. num. 835.*

Tota Hæreditas alicujus Tertii *ab Hærede, cui relicta, alii* legari *potest. num. 836.*

Donatio mortis causa, *quâ* integræ portiones paternæ & maternæ hæreditatis *alicui donantur*, non est universalis *sive universorum bonorum Donatio. num. 837.*

Si quis legitimis sui Filii impuberis Hæredibus injungat, *ut, si Filius in impubere ætate decesserit*, ipsi suam (*Patris nempe*) Hæreditatem pauperibus restituant, *hoc non universale*; *sed* particulare *saltem Fideicommissum reputatur. num.* 838.

Donatio etiam omnium paternorum & maternorum bonorum non est universalis; *sed particularis*; *quod ex egregia &* his ipsis in terminis conceptâ Andreoli decisione *pleniùs statuminatur. num. 839. & seqq.*

Complures DDres intrepidè definiunt, quòd, tametsi Testator ità loquatur: Cassans & irritans omne Testamentum & quamlibet aliam ultimam Voluntatem; *tamen* mortis causa Donatio pro revocata haberi non debeat. *num.* 844.

De hoc, quòd Testator, per sui ex Fratre unici Nepotis Antonii Ignatii universalem Institutionem, sui Stemmatis Masculini Propagationem *præcisè intenderit, nullus Testium quidquam dixit, excepto uno. num. 845.*

Unicus testis, nullus testis, etiamsi in magna, clericali, *vel* seculari dignitate *sit positus. num. 846. & seq.*

Testis extra Articulos & Adversarii Interrogatoria *testimonium perhibens nullam fidem meretur. num. 848.*

Testes tantùm quoad Articulos & Interrogatoria jurati *censentur. num.* 849.

Ab hoc unico Teste, de quo hic Qr. perhibitum testimonium etiam ideò nullum *est, quia ipse* à Domesticis Domini Testatoris, ad hoc, ut illum ad condendum testamentum disponeret, *specialiter* vocatus *& subornatus*, per integrum Bihorium *continuatas* sollicitationes & instigationes tamdiu applicuit, *donec illum* vel tandem ad erigendum testamentum commoverit. *num. 850.*

Porrò huic testimonio etiam illud adversatur, quòd alius Testis *dicit*, se semper de hoc persuasum fuisse, *quòd etiam Domini* Antonii Ignatii Sorores una cum ipso ad successionem vocatæ *sint. num. 851.*

Si Dominus Chiliarcha suæ Agnationis propagationem per Anton. Ignatium tàm enixè, seriò, & verè intendisset, *planè non est credibile, quòd ipse* ad ultimum ferè spiritum cunctatus, *neque* aliter testamentum *facturus fuerit*, quàm à Domino Pastore, *ab Ipsius* Domesticis *ad hoc* subornato, multis persuasionibus vel tandem permotus. *num. 852.*

Et si ista Intentio veritate nitatur, quomodò fieri potuisset, ut Ipse jam tunc cùm ille Pastor ipsum inviseret, in vitæ extremo periculo *constitutus*, varias *ab illo* suggestas Rationes, *atque* Persuasiones, *per* integrum Bihorium *continuatas*, *tamen* insuper habuerit, *donec* Tandem, *pertæsus tàm immoderatarum sollicitationum*, ad erigendum Testamentum persuasus *fuerit. num.* 853.

Expenduntur *denuò* istius Testis *& Sollicitatoris* formalia verba. *num.* 854.

Qui hunc *sibi* scopum *& finem proposuit, ut* ex omnibus Agnatis unum solum sui Stemmatis Propagatorem & Hæredem ex asse, *hoc fine*, scriberet, *ut Familia per ipsum in majori splendore conservari valeret, ille* suæ Voluntatis ordinationem non ad novissima suæ vitæ momenta *differre voluisse censeri debet. num.* 855.

Qui

Qui unum solum *ex suis Agnatis*, *tanquàm* Propagatorem *suæ Agnationis*, in oculis *habet*, *suaq;* universa Bona, *etiam* Fratri jam anteà mortis causa donata, *soli assignare capit*, *ille planè* non expectat, *ut à suis* Domesticis, *demùm*, per alium, *ad* Testamenti *confectionem* excitetur, urgeatur, & sollicitetur. *num.* 856.

Qui etiam Fratri m. c. donata, *& potissimam partem* ab ipso *hoc* fratre sibiipsi donata *Bona*, *cum* ingratitudine, *ei rursùs* adimere, *&* alii illa relinquere *intendit*, *ille*, jam Morti proximus, *ut hanc* suam Voluntatem *coram legitimo Testium Numero* expressè declarare possit, *omnem* moram *abrumpit*. *num.* 857.

Neque patitur, *ut sibi dilectus* Presbyter varii generis Rationes, *&* Persuasoria operosè conquirat, *quibus ipsum* ad condendum testamentum movere, *per* integrum Bihorium, *omnibus viribus eniti necesse habeat*. *n.* 858.

Neque adeò moræ patientem *se præbet*, *ut jamjàm* Moribundus, *totum illud* Bihorium, *sine* ulla Voluntatis, quòd testamentum conficere velit, significatione, elabi patiatur. *num.* 859.

Sed summa cum cura instantissimè ipse urget, *ut* Notarius & Testes *ad actum testandi* quàm celerrimè convocentur. *num.* 860.

Inculcantur denuò formalia verba, *quibus Pastor in L.* Testamentum *quæstionis*, *post* totius Bihorii sollicitationes, *tandem conciliavit*. *num.* 861.

Et ex illis demonstratur, *quòd non aliud de illo judicium ferri possit*, *quàm quòd* per immodicas, *ceu* per integrum Bihorium *continuatas*, Sollicitationes, *contra jura* extortum, *hinc q;* penitùs nullum *sit*. *num.* 862. *& seqq.*

Hoc verò, *quòd Testator* etiam mortis causa Donationem, suo Benefactori & germano Fratri *factam*, *cujus* nullam omninò mentionem *injecit*, per hoc ipsum Testamentum, extortum & nullum, *nec* legaliter probatum, revocare *voluerit*, *ceu & ipsum* nullatenùs probatum, *refellitur*. *num.* 866.

Non ità Familiæ conservationi favere *debemus*, *ut* ad alios *exindè* injustitia *redundet*, *vel* ingratitudo. *num.* 868.

Neque terminos ab ipso Testatore præscriptos transilire *debemus*. *num.* 869.

Quæ Testator non dixit, *cùm* facilè potuisset, *nostrum non est* supplere. *num.* 870.

Non adeò magnus Familiæ splendor *est*, *si* unus solus ditissimus *sit*, *&* cæteri omnes humi repere *cogantur*. *num.* 871.

Donatio mortis causa (*nisi* universalis *sit*) *per* subsequens Testamentum, *in quo* nulla illius mentio *facta*, haud præsumitur revocata. *num.* 872.

Admissâ etiam hâc Præsumptione, *quòd Dominus Chiliarcha*, *per* Nepotem ex Fratre, suam Familiam propagare *voluerit*; *non tamen hinc sequitur*, *quòd* erga suum Fratrem ingratissimus esse, *eiq; factam* Donationem revocare *voluerit*; *sed quòd potiùs* illum scopum, quoad cætera sua Bona, *obtinere intenderit*. *num.* 874. *& seqq.*

Et si omninò etiam Bona suo Fratri mortis causa donata *in eundem Nepotem devolvere voluisset*, Fratrem Fideicommisso, *in casum*, *si etiam ipse moriturus esset*, quoad ipsa illa Bona, onerare *potuisset*. *num.* 873.

Demonstratur, *quòd*, *si etiam* hæc Donatio mortis causa pro indubiè revocatâ haberi deberet; tamen nihil hinc commodi ad Dominum Baron Antonium Ignatium *redundare valeret*. *num.* 878.

Dn. Chiliarcha verò intestatus decessit, *hinc q;* ejus Hæreditas, *etiam*

connumeratis Bonis Fratri ipsius mortis causa donatis, *inter* omnes Ipsius Hæredes legitimos, *in* stirpes *dividenda*, *demùmq;*, ex una Stirpali Portione, Dn. B. Antonio Ignatio sua portio virilis *assignanda veniret, si reverà hæc Donatio pro revocatâ habenda esset. num.* 879. *& seq.*

Quòd paterna & materna, *à Fratre Fratri* donata, Bona *nullo* Fideicommissi agnatitii nexu *devincta sint*, *per* judicialem Confessionem *probatur. num.* 881.

Talis Confessio omnes alias probationes, *etiam* Præsumptionem juris & de jure vincit; *ipsa verò per* nullam contrariam probationem infringitur. *num.* 882.

Etiam B. Dn. Commendator, *non obstante hôc suô* Sacri Ordinis charactere, *bonorum* feudali & fideicommissi familiaris nexu *devinctorum* capax *fuit. num.* 883.

Monachi, Religiosi, & Clerici regulares ad talia Bona non admittuntur. *num.* 884.

Benè tamen Seculares, *ut Canonici, & similes*: *Item;* Equites Hierosolymitani, Teutonici, *& alii. num.* 886.

Hîc non Qr. de eo: *Vtrum Dn. Chiliarcha suo Fratri factam* mortis causa Donationem, *coram* quinque saltem Testibus, *revocare* valuerit; *sed de hoc*: An voluerit? *num.* 888.

Id quod equidem Circumstantiæ *hîc concurrentes credere non patiuntur. num.* 889.

Demonstratur, non adesse quinque Testium habilium & non suspectorum *Depositiones. num.* 890.

Et quòd etiam hi reliqui quatuor Testes in suis testimoniis non ità concordent, *ut in* Dispositione nuncupativa probandâ *requiritur. num.* 891.

Porrò hæc Revocatio, *si etiam* plenissimè probata *esset*, eâdem Nullitate, *quâ etiam totum Testamentum*, *laboraret. num.* 892.

Repetitur denuò, *quòd*, si ista Donatio verè & expressissimè revocata esset; *tamen* nihil indè commodi ad Dominum Antonium Ignatium pervenire posset. *num.* 894. *& seq.*

Inquiritur: *Annon B. Dn.* Commendator istam Revocationem sibi à Fratre factæ Donationis, *tanquàm validam, agnoverit? num.* 897.

Evincitur Negativa. num. 898.

Particula, Quasi, *regulariter*, nota est improprietatis. *num.* 899.

Dn. Commendator expressè negavit, *quòd istâ* Revocatio *à Fratre* sit facta, *vel* validè *facta. num.* 900.

Confessio *nec* Jus, *nec* Naturam recipiens, nullius momenti *est. num.* 902. *& seq.*

Conclusio totius Responsi. *num.* 905.

FACTUM.

ES hat der weyland Hoch-würdig und Hoch wohlgebohrne Hr. Melchior Heinrich / Freyherr von Grammont, Teutschen Ordens Ritter / und in seinen Lebenszeiten gewesener Land-Commenthur der Balley Elsaß und Burgund / seinem Herrn Bruder / dem weyland auch Hochwohlgebohrnen Herrn / Philipp Joseph von Grammont, Herrn zu Randeggg / Der Röm. Kayserl. Majest. gewesenen Obristen / Unter-Oesterreich. Regiments-Rath / Ober-Vogten / und respect. Pfands innhabern der Herrschafft Lauffenburg und Rheinfelden / all sein Vätter- und Mütterliches Guth überlassen / und inter vivos geschenckht; bey welchem es so lang sein bewendens gehabt / biß erstwohlgedachter Herr Philipp Joseph seelig / durch eine anderwertige / und zwar in Rechten gantz förmliche und beständige Donationem mortis causa, sub dato den 11. April. 1693. auf billiches erachten und abgefassten

faſten danckhnehmigen ſchluß/ gleiches mit gleichem danckh- gebührlich zuentgelten/ und Brüderlich zubegaben/ nicht nur das jenige/ was Herrn Land- Commenthurs Hochwürden und Gnaden/ wohlſeelgen andenckhens/ Ihm vorhero verehrt; ſondern auch all das jenige/ was Er Herr Baron und Obriſter Philipp Joſeph von ſeinen lieben und ſeeligen Elttern Erbsweiſe bekomen/ auf ſeinen erfolgendē ledigen todfall wider verehrt u. geſchenckht/ mit gegebener befügnus/ ſolches alles/ auf ſeinen erfolgenden Todfall zu ſich zunemmen/ zubeſitzen/ behaltten/ nutzen und nieſſen/ auch mit demſelben nach ſeinem gefallen zuſchaltten und zuwaltten; auch hierwider Ihne Herrn Donatarium niemand/ wer der immer ſeyn möchte/ weder inner- noch auſſerhalb Rechtens/ anfechten noch bekümmern; ſondern darbey ruhig und unperturbirt laſſen ſolle; alles vigore ſolennis Inſtrumenti deſuper confecti, & tùm propria ipſius mortis cauſa Donantis, tùm quinque Teſtium ſubſcriptione muniti.

Zu vollziehung nun diſer Donation ſeyn nicht nur Seine des Herrn Land- Commenthurs Hochwürden und Gnaden/ als Donatarius; auf nachgefolgten ledigen Todfall des Hrn. Donatoris Philipps Joſephs von Grammont, in der poſſeſſion des mehreren Theils der Güther verbliben/ und ſolche ruhiglich genoſſen; ſondern Sie haben auch/ contemplatione hujus Donationis; ein merckhliches an ſeinen Schulden bezahlt: nach anſtand aber einiger Jahre/ aus ſonders wohlbedächtlichem gemüth und wohlneigung gegen ſeiner Frauen Schweſter/ der Hochwohlgebohrnen Fr. Anna Barbara Euſebia, Freyfrauen von Hornſtein/ gebohrner Freyin von Grammont, eine untadelbahre/ unter ſeiner aigenen hand und vorgetruckhtem Pettſchafft außgefertigte/ Ceſſion u. Ubergaab in ſcriptis errichtet/ vermög deren mehrhochwohlermeldt Seine Hochwürdige Gnaden nicht alleine den Ihnen/ de jure & proprio nomine zugeſtandenen/ Vätter- und Mütterlichen Erbs- antheil; ſondern auch und zugleich die von Dero wohlſeeligen Herrn Brudern Philips Joſeph von Grammont, per Donationem Ejus morte confirmatam; auf Sie devolvirter Schenckhungs- portion diſer ſeiner Frauen Schweſter/ Freyfrauen von Hornſtein/ pleno jure, wie ſolche an Sie erwachſen/ mit allen daran habenden Rechten und Gerechtigkeiten/ und beſonders mit einſetzung in den würckhlichen beſitz der Herrſchafft Randegg und derſelben Zugehörungen/ wie auch darauf gehabter Capitalien/ Jurium, Actionum & Nominum überlaſſen und cedirt.

Nachdem nun hierüber die Frau Ceſſionaria, Freyfrau von Hornſtein ſich/ neben der Herrſchafft Randegg/ vi dictæ Ceſſionis; & ſibi ex illa quæſita Juris, auch des andern habhafft machen wollen/ und deßwegen mehrmahlige güthliche erinnerungen an Herrn Antonium Ignatium Freyherrn von Grammont; Sr. Kayſerl. Majeſt. U. Oeſterreich. Regiments- Rath/ auch Obervogten der Herrſchafften Rheinfelden und Lauffenburg/ ratione der von ihme apprehendirten Güther/ abgehen laſſen/ hat/ auf deren unverfang- wohlgedachte Frau von Hornſtein denſelbigen judicialiter belangt/ und vor Einer Hochlöbl. U. Oeſterreichiſch. Regierung zu Freyburg und alldaſigem Hof- Cammer- Gericht/ eine unterthänige Supplication durch Dero verordneten Herrn Anwalden/ Herrn D. Antonium Joſephum Doringer/ den 10. Septembr. 1706. übergeben/ und aus einverleibt trifftigen urſachen pro Citatione ad videndum ſe immittì in Bona ceſſa, unà cum Mandato de non ampliùs oppignorando; vel alienando; ſed omnia in priſtinum liberum ſtatum reſtituendo, & ad interim idoneam Cautionem præſtando. C. C. gebetten: warüber auch am 16. ejusdem Citatio erkannt/ und/ vermög producirter execution des Nuncii Cameralis, den 27. dicti m. Septembr. inſinuirt/ und in termino den 12. Novembr. ejusdem Anni judicialiter producirt worden; in welcher audienz Herr Baron von Grammont; durch einen von ihme requirirten Advocaten/ Lic. Badler/ ſub cautione, comparirt/ den Freyfräulich Hornſtein'ſchen Gewaltt recognoſcirt/ und/ dieweilen Er ad reſpondendum nicht inſtructus erſchinen/ iſt ihme gleichwohl ein Terminus ordinis verwilliget worden; inmaſſen Er dann in deren gleich nachgefolgter audientia, den 9. darauf/ ſein procuratorium judicialiter eingelegt/ und/ auf erhalttene prorogationem Termini, am 14. Januar. 1707 Exceptiones producirt; warüber beyderſeits in proceſſu ordinario ſo weitt gehandlet worden/ biß endlich der ſeel. Hr. Doctor Roſenzweig/ als der damahligen Fräul. Philippinæ von Grammont wie auch Herrn Prothonotario Zur Täuben/ Obriſt Lieutenants dreyer Kinder verordneter Anwald/ extrajudicialiter eingekommen/ und remonſtrirt/ daß/ non obſtante hôc Proceſſu, vor allen dingen die Grammontiſche Maſſa hæreditalis zu integriren/ und dieweil erſtermeldter ſeiner Principalen intereſſe hauptſächlich hierunter verſire/ Commiſſionis extenſionem gebetten; welche auch erkannt worden/ und/ nach innhalt Protocolli vom 6. Aug. 1707. præſidibus Commiſſariis den U. Oeſterreichiſchen Regiments- Räthen/ Hn. Pauanen von Praunegg/ und Herrn de la Breſche;

sche, & Partibus præsentibus, ad redintegrandam massam hæreditatis, das erste mahl ersessen / und darneben so wohl ex parte hochwohlgedachter Commission, als auch von seitten der Freyfrau von Hornstein und Zur-Thannerischen Kinder / dises weickh zubeschleunigen die gäntzliche intention gefast gewesen; welches aber von seitten des Freyherrn von Grammont, durch seine Anwälde / attestante Protocollo, immerhin aufgehaltten und dermassen trainirt worden / daß nicht allein am 19. Aug. 1707. auf Einer wohllöbl. Deputation deßwegen erstattete Relation, dise propositon geschehen / ohne weitteren aufzug / in der Sache fürzugehen; sondern auch anbenebens vermeldet worden / daß in Causæ progressu sich von selbst äussern werde / wer die vom Freyherrn von Grammont geclagte unterschidliche Documenta zu verificiren gehaltten seyn werde. Es hat aber Er Herr Baron von Grammont in diser Redintegrations-Sach sich immerzu opponirt / mit beständigem vorwand / daß die vorhandene Bona hereditaria lautter Stamm-Güther seyen; biß Er endlich mit seiner eigenen Confession des widrigen convincirt / auch / disem zufolge / am 19. Augusti der auf Rheinfelden und Lauffenburg hafftende Pfandschilling für ein freyes Allodium erkannt / auch endlich in diser gleichsamb præjudicial Redintegrations-Sach / factâ priùs plenariâ Liquidatione, & Partium litigantium Submissione, ad Definitivam usque fürgefahren / und dise auch letzlich am 13. Sept. wider Ihne Herrn von Grammont publicirt worden ist; wider welche aber Selbiger vivâ voce appellirt / und plenos processus außgewürckht; da man dann beyderseits usque ad Duplicas schrifftlich gehandlet / und eine Endurthel zwar bißhero erwarttet; welche aber noch zur Zeit / unerachtet / daß Dominus Judex à quo, non obstante processu Testamentario, über weyland Hn. Philips Josephs prætendirtes Testamentum nuncupativum, die Erörterung solcher Liquidation und Redintegration der Grammontischen Erbs-Massæ, vor allem anderem für nöthig gehaltten / nicht erlangt werden mögen.

Gleichwie nun die bißhero in mehrerem vorgestellte Causa Redintegrationis Massæ hæreditariæ ex fundamento ersucht / und auf den fuß gestellet worden / daß die gantze Erbschaft in tres partes æquales, ab intestato, nemlich den hochwohlseeligen Herrn Land-Commenthur / Herrn Baron Philips Joseph / und Herrn Baron Johann Baptist / alle Freyherrn von Grammont und vollbürtige Herrn Gebrüdere devolvirt / mithin die von dem Herrn Johann Baptista herrührende Kinder / nemlich Fräulein Philippina, als dessen Filia, und die drey / von dem Herrn Prothasio Zur Tannen / mit Frauen Mariâ Anna von Grammont, als desselben zweytter Tochter / erzeugte Kinder / nahmens diser ihrer Mutter / jure repræsentationis, auf das Groß-Frau-Mütterliche Erb / und was Ihnen weitters zugehörig seyn möchte / principaliter hiebey interessirt waren / so ist / über ergangene Urthel / Herr D. Rosenzweig / als derselben Anwald / per Substitutum, interveniendo in Causa Testamenti nuncupativi, den 4. Novembr. 1707. judicialiter eingekommen / und / auf vorhero eröffneten Bescheid / den 27. Januar. 1708. per Partem actricem, & Intervenientem, die aufgetragene Legitimation erfolgt / die vorhergige Handlungen und Producta repetirt / und ad sententiam hujus testamentariæ Litis Definitivam submittirt; auch so fort von dem Freyherrlich-Grammontisch. Anwald solche Legitimatio recognoscirt; am 16. Martii gleichermassen auch sein Gewaltt überaeben / und der allbereit mündlich gethane Beschluß repetirt / und letztlich auf den / am 23. Mart. publicirten Bescheid / den 27. ejusdem, von dem ordinario Referendario dem Ll. Oesterreichisch. Regiments-Rath Herrn Preiß von Ehrenpreiß / die verhandlete Acta, in præsentia Partium, irrotulirt werden.

Nachdem nun / auf solchen / secundum stylum, & Judicio præscriptam Ordinationem, über ein vom Herrn Obristen Philipps Joseph von Grammont prætentivè aufgerichtetes Testamentum nuncupativum, in welchem Derselbe seinen einigen Neporem ex dicto Fratre Johanne Baptista zum Hærede ex asse nuncupirt haben solle / judicialiter geführten Process, allerseits miteinander litigirende Partheyen auf eine Endurthel lang zugewarttet / ist endlich / nach einem sibenmonathlichen anstand / eine unter dem 26. Octobris gestellte Endurthel Schrifftlich herauß gekommen / und darinnen erkannt worden / daß besagtes Testament in Rechten genugsamen bestand und kräfften erraicht / und dahero dasselbe pro legitimo Testamento nuncupativo, auch beclagter Herr Baron vor den eintzig instituirten Erben agnoscirt werde; auch der clagende Theil Ihm alle à tempore Litis Contestatæ erhobene Nutzungen zu restituiren; und hingegen auch Herr Beclagter deren / von des Herrn Land-Commenthurs Vätter- und Mütterlichem Erbs-Theil angegebener Donationis legaliter factam Acceptationem Rechtsgebührend zuerweisen schuldig seyn solle; von welcher aber die in prima instantia verordnete Anwäld so gleich à tempore Insinuationis und

erlang-

erlangter Notitiæ Rechtsgebührend provocirt / processus erlangt / insinuirt / und am 15. Maji 1709. reproducirt; auch / wegen darzwischen gekommenen Todfalls des in prima instantia gewesenen Advocati, nach der hand em Libellus gravatorialis, den 26. Julii, pendentibus feriis, exhi-
26 birt; hitce verò non attentis, & nondùm facta judiciali reproductione, ist diser Libellus dem Appellantischen Anwalden / ad excipiendum, cum termino ordinis, per decretum communicirt worden; welcher auch am 16. m. Augusti, loco Exceptionum, einen Schluß übergeben; mit dessen hernachgefolgter communication dem Appellantischen Theil den 17. ejusdem, ebenmäßig per Decretum ad pariter concludendum ad primam post Ferias injungirt wor-
27 den: Unerachtet man aber Appellantischer seits / den 6. Septembris, bey reproducirung des Libelli, über gegnerischen extra ordinem eingestellten Schluß / zu fernerer nothdurffts verhandlung / in ipso Libello vorbehaltener massen / terminum ordinis ad replicandum gebetten; so ist doch den 13.
28 ejusdem der Bescheid dahin außgefallen / daß / Appellantischen Anwalds Einwendens ungehindert / Er entweder an derselben / oder der nächsten audienz schliessen / und Mandatum produciren solle. Ja ob
29 auch gleich Appellantischer Anwald den 5. Octobris sein peritum, aus angeführt erheblichen Rationibus, zu verstattung des Termini ordinis angelegenlich widerhohlt; so ist Er jedoch am 25. dicti mensis Octobr.
30 mithin in ràm angusto tempore, daß Er auch seine Principales hierunter nicht weiters vernemmen können / durch Bescheid / dahin angehalten worden / in eadem audientia einen Schluß-Recess einzugeben: auf welchen so fort am 6. Decembr. 1709.
31 eine Definitiva dahin publicirt worden / daß man es / in appellatorio judicio, bey dem / was schon à Judice priori, puncto strittigen Testamenti nuncupativi, & adjudicatorum Fructuum à tempore L.C. perceptorum & Expensarum, gesprochen worden / bewenden lasse / cum ulteriori reservatione contra Quoscunque quoad Bona &
32 Fructus ad Hæreditatem pertinentes: wobey zu sich Hr. Appellat Baron von Grammont ab onere probandi circa Donationem inter vivos, per Sententiam à quâ injuncto liberirt / und Appellanten die in appellatorio aufgeloffene Unkosten Ihme zu restituiren fällig erkannt worden.

33 Alldieweilen nun durch dise zweitte Sentenz Appellantischer Theil sich von neuem sehr gravirt befindet / und dahero das Remedium Revisionis ergriffen / auch schon so viel erhalten / daß auch / ratione possessionis, ein Inhibitorium außgewürckt worden; zu so mehrerem behuff aber seines führenden intents Ihme eingerathen worden / von unpartheyischen Juriconsultis, eine wohlaußgeführte rechtliche Deduction sowohl über den in beyden Instantiis geführten Process und endlich darinnen publicirte Sententias, als auch über die Merita Causæ principalis, so weit immer dieselbe / juxta hactenùs acta & actitata, in consideration gezogen werden möchten / zu requiriren; als bitten dieselbe geziemenden fleisses / über folgende Quæstiones ein außführliches Responsum, so bald immer möglich / zu communiciren.

Quæstio I.

Ob der bißhero / tàm in secunda, 34
quàm prima Instantia **geführte** Process, **ungehindert der zerschidenen / theils** in Libello Appellationis, **und theils** Revisionis **angeführter** Defectuum, **zu Recht bestehen und gelten könne?**

II.

Ob die Anno 1699. **am** 24. Sept. 35
vom wohlseel. Herrn Obristen Philips Joseph von Grammont, **vor einigen Zeugen** nuncupirte Dispositio **für ein zu Recht kräfftiges und** solenniter **aufgerichtetes** Testamentum Nuncupativum **angesehen werden könne?**

III.

Oder ob solches nicht als ein Testa- 36
mentum Judiciale, sive publicâ Judicis autoritate confectum **bestehen möge?**

IV.

Wann man auch dises propitio Jure **nicht** affirmativè **beantwortten könte / so wird ferner gefragt: Ob selbiges nicht / nach des Herrn** Testatoris **obgehabter Kriegs-**Charge, **indem Selbiger nicht nur Obrister; sondern auch** Commendant **in Rheinfelden gewesen / als ein** privilegirtes militarisches **Testament? Oder**

V.

Als ein / juxta Juris Canonici di- 37
spositionem, coram Parocho & duobus, vel tribus Testibus, firmiter & valide **aufgerichtetes Testament angenommen werden könne?**

Q. VI. & ultima:

Wann dises Testament / auf den einen oder andern weeg / für eine Rechts-kräfftige

tige Disposition angenommen werden müste / so wird endlich und letztlich noch umb diser Quæstion wohlgegründete außführung angelegenlich gebetten:

38 Ob dann in dubio, **nach erlaubnus der Rechten / zu** præsumiren / **daß der wohlseelige Herr Obrist von** Grammont **die** intention **und willen gehabt / die schon vorher** in Anno 1693. **gegen seinen vollbürtigen und geliebten Herrn Bruder/** coram quinario Testium numero, solenniter **errichtete /** remuneratorische / **und in andere weege weder mit wercken / noch außtruckhlichen wortten** revocirte Donationem mortis causa **zu revociren?**

I. N. D. N. J. C.

39 Als nun über vorstehende sechs wichtige Quæstiones wir unterzogene / zur Juristen Facultät / bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen / verordnete Decanus und andere Doctores unsere beywohnende rechtliche gedanckhen zucommuniciren ersuchet worden / haben wir / nach obhabenden theur-beschwornen ampts-pflichten / keinen umbgang nemmen sollen / die an uns überschickhte zwey fasciculos Actorum mit allem fleiß durchzulesen / alles reifflich erwogen / und einmüthig geschlossen / denen heilsamen Rechten gemäß zuseyn / was bey jeder
40 Quæstion absonderlich angemerckht. So viel nun allso zuforderist die de ipso Processu formirte Erste / nemlich disе Frag concernirt:

Ob der bißhero / tàm in secunda, quàm prima instantia **geführte** Processs, **ungehindert der zerschidenen / theils** in Libello Appellationis, **und theils** Revisionis, **angeführter** Defectuum, **zu Recht bestehen und geltten könne?**

41 so ist Erstlich / von seitten der Freyfrau **von Hornstein /** und ihrer Mitkriegsverwandten / nicht unzeittig movirt worden / daß / da der Processus primæ instantiæ **vor Einem hochlöbl. Hof- Cammer-Gericht zu Freyburg /** biß ad Sententiam, secundum stylum & ordinationem hujus Curiæ **geführt worden /** und / disem gleich / auch zuletzt die Sentenz nicht in die feriato; sondern juridico außgefällt werden sollen / di-
42 sem schnurstrackhs zuwider dieselbe am 26. Octobris in feriis magnis vindemialibus
43 **außgefertiget worden:** welches wie es / so lang das **Hof-Gericht zu Freyburg** stehe / niemahlen erhört worden; allso seye es der Ordinationi hujus inclyti Tribunalis, part. 2. tit. 5. **offenbahrlich zuwider /** und seye dahero die an ersigenanntem Tag ergangene Sentenz von keinem valor. Wann wir 44 nun disе Erste Nullitatem Sententiæ mit dem Lydio lapide veritatis juridicæ conferiren / so können wir / salvo, qui Domino Præsidi & Assessoribus hujus Curiæ debetur, respectu, anderst nicht darvorhalten / als daß dieselbe in manifestissimo Jure fundirt / und dahero disе **Urthel von keinem bestand** sey.

Tralatitium enim est, quòd, inter alia 45 Requisita Sententiæ, etiam hoc requiratur, ut illa feratur etiam Tempore congruo, Die nempe juridico, & non feriato; &, si contra fit factum, hujusmodi sententia ipso jure sit nulla.

L. 1. princ., ubi ita Ulpianus: *Ne quis* Vindemiarum *tempore adversarium cogat ad judicium venire, oratione D. Marci exprimitur. ff. de fer. L. 6.* ubi idem consultissimus Ulpianus: *Si feriatis diebus fuerit* judicatum, *Lege cautum est*, ne his diebus judicium fit: *Et quod aliter adversus ea judicatum erit, ne quis* judicatum *facere, neve solvere debeat, neve quis, ad quem de ea re in jus aditum erit*, judicatum facere cogat. *ff. eod.* Addat. *Lex 2. L. 3. Cod. eod. L. 4. Cod. quom. & quando jud.* Julius Clarus, in *R. S. §. fin. Q. 50. vers. Pariter etiam.* Andr. Gailius, *lib. 1. Obs. 83. num. 8. & Obs. 113. num. 12. vers. Item si sententia.* B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de feriis, th. 25.* & in *Colleg. theor. pract. ad Pand. eod. tit. th. 21.* latè Blasius Altimarus, de *nullitatib. sententiar. parte 1. rubr. 9. Q. 211. per tot.*

Für das ander ist auß dem / sub Num. 46 41. ad Acta gebrachten Libello Appellationis specificè zuersehen / daß / da beyde Partheyen am 23. Novembr. Anno 1708. umb die publication einer Definitiv, wie gewöhn- und gebräuchlich / apud Dominum Judicem pro tribunali sedentem ansuchung gethan / Sie hingegen mit befrembdung vernemmen müssen / daß dieselbe bereits am 26. Octobr. ejusdem Anni, in formâ Sententiæ, Schrifftlich expedirt worden. Nun ist zwar wohl disеs niemand 47 unbekannten erachtens / quòd Sententia in scriptis proferri debeat:

L. 2. L. fin. Cod. de sentent. ex brevic. recitand. Capit. ult. de sentent. in 6. Sebastianus Vantius, de *nullitatib. sententiar. cap. 13. num. 69.* Robertus Marantha, de *sentent. num. 47.*

in tantum, ut, licet Judex sententiam 48 oretenùs publicatam demùm postea in scripturam redigi curet; tamen nullitas in mo-

do

do publicandi, commissa indè haud corrigatur;

L. 2. L. 3. Cod. d. tit. Cap. 1. de sentent. excommunicat. in 6. Vantius, *d. cap. 13. n. 69.* Althusius, *Dicæolog. lib. 3. cap. 57. num. 37.* Boerius, *Decis. 259. num. 10.*

49 Daß aber hingegen/ regulariter, alle Definitivæ, in Schrifften verfast/ an sitzendem Gericht/ und gewohnlicher Gerichts-statt/ sive Judice pro tribunali sedente, offentlich verlesen/ und articulatè außgesprochen werden müssen; und/ wann dises unterlassen/ dieselbe hierdurch mit einer insanabili nullitate afficiret werden/ das erhellet ex specifica decisione *Legis ult. Cod. de sentent. ex brevic. recitand.* ubi ità Augusti:

50 Statutis, rescribunt, generalibus jussimus, ut universi Judices, quibus reddendi Juris permisimus facultatem, cognitis causis, ultimas Definitiones NB. de scripti recitatione proferant: & in *L. 1.* ibi: *Arbitri* nulla sententia est, quam scriptam edidit litigatoribus, NB. si non ipse recitavit. *Igitur, omissâ* Provocationis *mora*, ex integro judicari *impetrabis à Rectore provinciæ. Cod. d. t.* ubi ità signanter

51 Johannes Brunnemannus: Non tantùm, inquit, Judex ordinarius; sed & Arbiter, & ideò etiam Judex delegatus debet oretenùs proferre sententiam, & non tantùm scriptam edere Partibus: Si autem contrà fiat, & Judex sententiam scriptam tantùm Partibus edat, nulla est sententia, nec opus est, ut provocetur; sed ex integro Causa cognoscenda est à Judice ordi-

52 nario, vel delegato. Quæ & omnia Jus Canonicum disertissimè comprobat in *Cap. ult.* verbis: *Sententia, quam* scriptam edi litigatoribus, non recitari *contingit*, nullius penitùs est momenti. ubi omnes Canonistæ. *de sentent. & re judic. in 6.* Ilico Ummius, *Disp. ad Process. 19. n. 39.* Christophorus Besoldus, in *Dissert. de nullitatib. th. 245.* Sigismundus Scaccia, *tractat. de sentent. glossa 12. num. 6.*

53 Und dieweilen/ als nächst gemeldt/ die Publication einer Definitiv, in causis ordinariis, in loco consuero, & Judice pro tribunali sedente, geschehen solle/ allso/ daß/ wann auch dises nicht beobachtet wird/ eine solche Endurthel auch ex sola hac causa nullitate laborirt:

per *Capit. ult. de sentent. in 6. Novell. 28. cap. 3. L. 1. Cod. de offic. judic. L. 6. in fin. Cod. de postul. L. 2. §. Dies. ff. quis ordo in bonor. possess. servet.* prolixè Vantius, de *nullitatib. process. & sententiar. rubr. de nullitat. ex d. fe-* Ein *process. n. 84.* Emeric. à Rosbach de *proc. civ. tit. 72. num. 26.* Oldendorpius, de *sentent. & re judic. cap. 9. pag. 588.* Marantha, *de sentent. num. 48. 55. & 98.* Conrad. Lancellottus, *tit. de sentent. num. 40.* Horatius Carpanus, ad *Stat. Mediolan. vol. 1. cap. 31.* Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. cent. 1. casu 64.* Brunnemannus, de *proces. civ. cap. 27. num. 50.*

So ergibt sich ab disem die Dritte nullität: Mit welcher dise Vierte sich von selbsten combinirt/ daß/ da alle Endurtheln/ Partibus litigantibus, & omnibus, quorum interest, ad hoc citatis, publicirt werden sollen: 54

tx. expt. in *L. 47.* ubi Paulus diserte: *De unoquoque*, respondet, *negotio* præsentibus omnibus, quos causa contingit, judicari NB. oportet. *Aliter enim judicatum tantùm inter præsentes tenet. ff. de re judic.*

allso/ daß/ wann auch dises nicht observirt worden/ die auch diser Ordnung zuwider außgesprochene Sententiæ ebenmässig pro nullis gehaltten werden: 55

Gailius, *lib. 1. Obs. 109.* Mynsinger. *centur. 3. obs. 71.* Camillus Borellus, in *compendio Decc. tomo 2. tit. 28.* Dominic. Cardinal. Tuschus, in *pract. conclus. lit. S. conclus. 152.* Brunnemannus, de *proc. civ. cap. 27. num. 44.* Struvius, *exerc. ad Pand. 44. th. 5.* Mevius, *part. 6. Dec. 325. num. 1.* in verbis: *Regulariter ad audiendam sententiam definitivam Citatione opus est*, nec hæc sine nullitatis vitio omitti potest. Müller. ad *Struv. c. l. lit. δ.* ubi addit, contrarium nec consuetudine introduci valere:

hingegen diß orths nicht nur die in hac lite primùm gestandene beyde Partheyen/ ad sententiam audiendam gar nicht citirt; sondern auch/ wardurch dise Nullitäten noch weitters vermehrt und vergrössert werden/ die Zur-Thannerische Kinder in diser Sentenz gantz und gar præterirt/ und derselben nicht die wenigste meldung gethan worden: wardurch dann diser Urthel die Fünffte nullitas zugezogen worden: 56 57

Cùm & hoc inter omnes receptissimum sit, quòd sententiam inter illos proferri oporteat, qui judicium susceperunt, & in lite versati sunt: 58

Ilico Ummius, *Disp. ad process. 19. th. 7.* Johannes Georgius Nicolai, in *tract. de process. judiciar. lib. 1. cap. 67. num. 14.* expressis tùm Judicis, tùm Partium nominibus: 59

Struvius, *exerc. ad Pand. 44. th. 5. ibique* Müllerus, in *addition. lit. Z.*

& si etiam in hoc à Judice peccetur, sententia denuò nullitate laboret; 60

per *L. 1. ibique* communiter à DDbus notata. *Cod. de sentent. & interlocut.*

Und nachdeme/ vors Sechste/ in denen hochlöbl. V. Oesterreichischen Landen/ vor ungefahr zehen jahren/ die Hof-Gerichter bey erster instanz in zimmlichen abgang und unordnung gerathen/ auch deßwegen von 61

Der Röm. Kayserl. Maj. die allergnädigste resolution dahin ergangen / daß Herr Gabriel Preyß von Ehrenpreiß pro Referendario in causis judicialibus nominirt / und der hiebevor in denselbigen Landen observirte Gebrauch wider strictè und exactè observirt werden solle / alsó / daß nicht allein die dannzumahlen fürgewesene Processus cassirt / und den alten stylum Curiæ wider in acht zunemmen seriò anbefohlen; sondern auch bißdahin diese neue verordnung wohl beobachtet worden / also nemlich / daß
62 nach denen judicialiter geführten Receissen / auch nachgefolgter Submission und irrotulation der Acten / durch wohlgedachten Herrn Referendarium, hiervon in Senatu nachricht gegeben / und hierauf die gesampte Acta einem oder mehreren Herrn Consiliariis ad referendum zugestellt / auch / auf ihre erstattete Relation, in publica Au-
63 dientia die Sententiæ publicirt worden: Und nun / disem zu folge / auch in Causa præsenti mehrwohlgedachter Herr Referendarius ordinarius Preyß / neben zweyen D. Oesterreichischen Regiments-Räthen / Prauuen / und de la Bresche, zu referiren ordenlich ernennt und constituirt worden /
64 allso / daß unter disen dreyen Correferenten keiner / ohne die übrige / ichtwas fürnemmen sollen; disem heilsamen stylo und Kayserl. verordnung aber abermahlen zuwider mehrbelobter Herr Preyß / obschon / wie gemeldt / Ordinarius, bey abgestatteter Relation gäntzlich vorbeygegangen / und dise / sowohl in seiner des Herrn Preyßen / als in anderer Herrn Räthe abwesenheit / abgelegt / und die Urthel hierauf abgefast
65 worden; so ist ab seitten der Freyfrauen von Hornstein / und Ihrer Consorten / auch dises nicht unbillich pro Sententiæ nullitate mitangeführt worden; in reiffem be-
66 tracht / quòd, si Ordo Judicii, & stylus Curiæ, qui & ipse pro Lege est, & præcisè servari debet:

67 notante Mevio, *parte 1. Decis. 170. num. 5.* non fuerit servatus, Sententia de facto à Judice prolata indè nulla evadat:

per *L. 4.* & DDres commr. *Cod. de sent. & interlocut.*

68 Et quoniam in qualibet Causarum specie, sive illæ sint summariæ, sive plenariæ, plerubique locorum, ultra Communis Juris dispositionem, per Statuta localia, certus Modus & Ordo in procedendo, Litibusque terminandis observari consuevit, eapropter diligenter iisdem insisti, & ad illa sedulò attendi debere, sollicitè inculcat laudatus Vantius,

69 *d. tract. de nullitatib. sententiar. rubr. de nullit. ex defectu processûs. num. 54.* ubi scribit, quòd, quicquid Statuenti vel Principi placuerit, quòd observari & pro ordine haberi debeat, id pro substantiali ordine habendum, &, si non observetur, totus Processus propterea nullus sit; per *Capit. Cùm venerabili. de officio deleg.* aliaque ibidem ex DDbus porrò congesta Jura.

Et quòd ideò in specie, si in aliquo Judi- 70
cio Statutum extet, quòd Judex cum Consilio Sapientis causas debeat decidere, & hoc à Judice non fuerit adhibitum, tunc totus Processus vitiosus & nullus fiat, tametsi Statutum talem clausulam non addat, quòd omnia pro nullis haberi debeant, in puncto definit Regens de Ponte,

consil. 67. num. 15. Sigism. Scaccia, de *sentent. glossa 13. num. 41.* Cardinal. Tuschus, in *conclus. pract. lit. I. concl. 490. num. 1.* Asinius, in *Praxi, §. 15. cap. 10. limitat. 3.* Maurus Burgius, de *modo procedendi ex abrupto. Q. 81. num. 3. & sqq.* Vincent. Carocius, de *except. contra sent. & execut. Except. 51. num. 1.* Chockier, de *jurisdict. parte 1. §. 14. num. 17.* Mascardus, de *probat. concl. 418.* post Bartol. Alexandr. Romanum, Socinum, Lancellotum, & alios, Blasius Altimarus, de *nullitatib. sententiar. parte 1. rubr. 9. Q. 207. num. 41. 48. & 50.*

Wir wollen / vors Siebende / von disem 71
nichts melden / daß / da clagender Theil die von dem wohlseel. Hn. Land-Comenthur an seinen Herrn Bruder Philipps Joseph von Grammont errichtete Donationem inter vivos weder pro fundamento suæ intentionis, noch sonsten auf solche principaliter sich bezogen; ja auch von dem Beclagten Theil kein staat oder datum auff dieselbe gesetzt; sondern einig und allein über des von Herrn Philips Joseph angegebenen Testamenti Validitate vel Invaliditate, und ob dasselbe die von Ihme Hn. Obristen Philips Joseph von Grammont, Anno 1693. gegen seinem Hn. Bruder dem Land-Commenthur errichtete Donatio mortis causa pro tacitè revocata zuhalten seye / den gantzen Processus über disputirt worden; dessen unangesehen doch in prima instantia das Onus probandi, quòd dicta Donatio inter vivos, vel ab ipso Donatario, vel ab alio, ejus nomine, legaliter fuerit acceptata, dem Herrn Beclagten injungirt worden:

Id quod denuò hanc Sententiam, saltem 72
hactenùs, nullam reddit.

L. 1. L. 3. Cod. si à non compet. jud. Cap. Cùm dile Eta. 22. §. Dictum. x. de rescript. Cap. 32. de offic. deleg. Nicol. Vigelius, in *methodo jur. controv. lib. 2. cap. 18. reg. 5. except. 14.*

Ob nun wohl / ad purgandas atq; amo- 73
liendas has Nullitates, eingewandt werden möchte / daß dieselbige miteinander die in prima instantia ergangte Sententiam allein concerniren; alle übrige / den gantzen Processs hindurch / verhandelte Acta aber legaliter verhandlet und außgeübt worden / und dahero

dahero auf dieselbe keine so sonderliche reflexion zumachen sey/ dieweilen jedennoch aus solchen Actis eine neue Rechtsbeständige und gültige Sentenz in secunda instantia habe abgefast werden können:

74 Ità namque DDres distinguere videmus, quòd, si quidem à Judice prioris instantiæ commissi Defectus ipsa Acta & Processum coram illo ventilatum concernant, ut hæc vel in totum, vel pro parte non teneant, tunc ex Actis antiquis non possit nova sententia ferri; si verò nullitates ab illo commissæ tantummodò ipsius Sententiam concernant; ipse verò Processus rectè se habeat, tunc illæ haud obstent, quominùs denuò à Superiore, ex iisdem illis Actis, vel confirmatoria, vel reformatoria sententia feratur;

ut signanter distinguit Alexander Tartagnus, *lib. 5. consil. 53. num. 17.* addens, ità debere intelligi DDres, ad *L. Si expressim. de appellation.* Aymo Cravetta, *consil. 270. num. 7.* & *consil. 140. num. 8.* Stephan. Gratianus, in *Decc. Marchiæ, Decis. 140. n. 9.*

75 *& 10.* ubi scribit, regulare esse, quòd, quando cessat Causa nullitatis primæ Sententiæ, illa benè à Judice superiori confirmari possit. Vincentius Carocius, de *exceptionib. contra sentent. & execution. exception. 117. in fin.* Blasius Altimarus, *tract. de nullitatib. sententiar. parte 1. rubr. 9. Q. 201. n. 75.*

76 ubi ità: In casu, quò Nullitas est solùm in Sententia, reliqua Acta non sunt nulla, & sic per Judicem appellationis confirmari potest.

77 Wie ingleichem auch dises hierwider gar wohl eingewendt werden möchte/ quòd, si Judex superior sive Appellationis sententiam Judicis inferioris ex certa scientia deinceps confirmet, benè scilicet judicatum, & malè appellatum pronuntiando, tunc in prima instantia commissarum Nullitatum

78 nulla ampliùs ratio habenda veniat. Quando enim ex Actis prioris instantiæ, vel ex ulteriori causæ meritorum ventilatione in superiori Judicio facta, ipse Judex superior, seu Nullitatis, seu Appellationis de hoc satis instruitur, quòd Sententia à qua, quoad merita causæ, justitiam contineat, tunc, insuper habitâ Sententiæ nullitate, ex eo profectâ, quòd illa vel die feriato sit lata, vel absque citatione ad illam audiendam, vel ob aliam talem causam nullitate laboret, illam nihilosecius, vel in totum, vel pro parte, suâ quoque sententiâ confirmandi, vel reformandi licentiam habet;

79 arg. *L. ult. §. ult.* ubi, super exacto vero debito, inordinatus Judicis processus non improbatur; in verbis: *Quodsi debitis satisfecit simplici jussione, &* non cognitione habitâ, *quamvis non extra ordinem exactionem fieri; sed civiliter oportuit; tamen quæ* solutioni debitarum ab eo quantitatum *profecerunt*, revocare incivile est. *ff. quod met. causa gest. er.* post Bartol. Ancharanum, Abbatem & alios, Vantius, de *nullitatib. cap. ult. num. 129.* Besoldus, *dicta Diss. de nullitatib. th. 292.*

So ist doch wider disen gedoppelten einwand noch ferner hiebey wohl in obacht zunemmen/ daß auch Dominus Judex secundæ instantiæ von der letzten Nullität selbsten participirt/ indeme derselbe/ ratione deren nicht unter denen Partheyen controvertirten Donationis inter vivos, in seiner Sentenz noch weitter gegangen/ und den Herrn Appellaten Baron Antonium Ignatium von Grammont von dem onere probandi Acceptationem dictæ Donationis totaliter absolvirt/ und allso auch Er ultra ea, quæ Partes in priore instantia in litem & controversiam vocarunt, contra Jura gesprochen. 80

Quando enim Sententia Partium petitioni & controversiæ non est conformis, tunc, cùm Judex perindè haberi mereatur, acsi extra interrogata respondisset, illam nullam declarare non dubitat Vantius, 81

dicto cap. ult. num. 97.

eò quòd utique secundum formam Partium petitionis sententia à Judice proferri debeat; 82

Cap. Licet Heli. x̄. de Simon. Clement. Sæpè. vers. Verùm quia. x̄. de verb. signific. Cap. Qualitas circa fin. x̄. de accusation.

& ipse non nisi de illis, quæ coram ipso deducta, cognoscendi & judicandi potestatem consequatur. 83

L. 18. ubi vulgò DDres. *comm. divid.*

Ex quo passim hoc omnes DDres inculcant, quòd, antequàm Judex sententiam formet, ipsum Acta diligenter examinare, & quid ab ipso petitum fuerit? spectare oporteat, sive considerare rem ipsam petitam, petendi causam, intentatam actionem, suamque sententiam cum his omnibus conformare; eo quòd, si ab ipso super alia re, vel ex alia causa, aut alio modo, quàm quo fuit actum, sententia feratur, cùm super illis Lis non fuerit contestata, atque ità nec ordo Juris servatus, non possit non talis Sententia nulla esse; 84

prout Baldus definit ad *L. 1. vers. Extra oppono. & in fin. Cod. si plures una sentent. & ad L. fin. Cod. de fideicommiss. libertat.* Alexander Tartagnus, *lib. 6. cons. 171.* Nicol. Boerius, *Decis. 42. num. 18.* laudatus Vantius, *dicto cap. ult. num. 96.*

Pro 2do wollen wir zwar von disem nichts sagen/ daß über die vom Herrn Antonio Ignatio von Grammont, in causa Redintegrationis massæ hæreditariæ interponirte/ und usque ad Sententiam prosequirte Appellation, tanquàm in causa præjudiciali, atque ut semel constet, quid & quantum 85

in hæreditate sit? die Sententia biß dahin versitzen gebliben; da doch / nach der Freyfrauen von Hornstein meinung / eben diſe schon in prima instantia diſe testamentariam litem überwogen: von diſem / sagen wir / ist ex hac ratione zu abstrahiren / weil hierauß nicht so wohl eine Nullitas processus, als vielmehr ein Gravamen, saltem Appellationi locum concilians, erwachsen können; juxta ea, quæ in simili exhibentur à Mevio, *parte 1. Decis. 69.*

85 Aber diſes / daß / tertiò, in secunda hac instantia so gar præcipitanter verfahren / daß auch / unangesehen / daß der in Causa plenissimè informirte Advocat D. Rosenzweig / durante lite, mit tod abgegangen / doch der so sollicitè gebettene Terminus nicht vergönnet werden wollen; sondern alles so arctirt und eng eingeschränckht worden / daß nicht allein der am 13. Sept. 1709. publicirte Beſcheid denen Appellantiſchen Principalen / unerachtet / daß Minores darbey interessirt / umb beſorgung ihrer nothdurfft / nicht communicirt werden können; sondern auch ihr Herr Anwald den 25. Octobr. nolens volens submittiren müſſen / will die in hoc Appellationis judicio ergangene Sententiam, primæ confirmatoriam, à præcipitantia & dehinc pronascentis nullitatis querela fast nicht ledig seyn laſſen.

87 Quando verò sententia præcipitatur, tunc quòd illa, ob vitium nullitatis, impugnari queat, eluceſcit ex *Capit. Cùm Bertholdus. 28. §. fin. de re judic.* & ibidem à DDbus commr. traditis. Addat. Bartolus, ad *L. Prolatam. Cod. de sentent. & interlocut.* Felinus, ad *Cap. Eccleſiæ S. Mariæ. n. 14. de conſtitution.* Thomas Grammaticus, *Deciſ. Neapolit. 15. num. 13.* Aymo Cravetta, *conſil. 153. n. 2.*

88 Veriſſimum quippe est, quòd præcipitantia sit Justitiæ noverca, neque ad justa properare conveniat; sed legitimâ viâ tendere.

L. 1. Cod. de execut. rei judic.

89 Ex quo optimè David Mevius: Judicis, ait, officio convenit cavere, ne, sub obtentu celerioris expeditionis, præcipitetur
90 causæ diſcuſſio. Is finis proceſsûs judiciarii est, ut per illum eventilentur Partium allegationes, & causarum momenta, pro veritate satis exquirenda, plenèque controverſia diſcutiatur.

in *Deciſſ. part. 5. Dec. 106. num. 3.*

91 Daß aber diß orths es an einer genugsamen Causæ cognitione evidenter gebreche / und dahero mit so mehrerem recht und befugsame von der Freyfrau von Hornstein und ihren Mitkriegsverwandten / contra dictam Sententiam, quòd illa reverà sit præcipitata, excipirt worden sey / das wird sich aus dem allem / was sowohl über diſer Frag: Ob die von dem wohlſeeligen Herrn Obriſten von Grammont auffgerichtete Diſpoſitio pro valido Teſtamento nuncupativo, sive privilegiario, sive ſolenni, angenommen werden könne? als auch über diſer letzten Frag: Ob / wann auch je diſe Diſpoſition vor ein zu Recht crafftiges Teſtament anzunemmen / denen Rechten gemäß præſumirt werden möge / daß die von Jhme Herrn Obriſten von Grammont bereits vorher in Anno 1693. gegen seinem Herrn Bruder dem Herrn Land-Commenthur ſolenniſſimè errichtete mortis causa Donatio pro revocata zuhalten sey? in ſequentibus von uns angeführt werden wird / zur genüge ergeben. Wir schreitten dahero so gleich zu gründlicher examinirung diſer

Zweitten Quæſtion:

92 **Ob die Anno 1699. am 24. Septembr. vom wohlſeeligen Herrn Obriſten Philips Joſeph von Grammont, vor einigen Zeugen nuncupirte Diſpoſitio für ein zu Recht kräfftiges und ſolenniter auffgerichtetes Teſtamentum Nuncupativum angesehen werden könne?**

93 Bey erörterung diſer Frag hat es wohl erſten anblicks einiges ansehen / als ob selbige in allweg affirmativè zubeantworten sey; in betrachtung / daß bey selbigem die ad formam eines validi Teſtamenti nuncupativi nothwendige Stückh und Requiſita alle copulativè zuſammenschlagen: Dann gleich-
94 wie die Rechtslehrere den einmüthigen schluß machen / quòd Forma Teſtamenti nuncupativi consistat in Hæredis inſtitutione, per ſolennem nuncupationem facta, und dahero breviſſimis allesampt requiriren / daß / pro primo, in tali nuncupato elogio ein Erb nominirt oder inſtituirt sey: 2dò, daß solche Hæredis inſtitutio ſolenniter gemacht / und mithin bey demselben so wohl die bey beyderley Teſtamentis, in ſcriptis condendis, & nuncupativis, Communia Solennia, in Actûs videlicet continuitate, & legitimâ Teſtium, qui in numero ſeptenario, Simùl omnes, tùm animo, tùm corpore præſentes, teſtatorem non saltem audiant; ſed & videant; porrò ſponte adſint, & ſermonem Teſtatoris, per nuncupationem explicitam teſtantis, etiam intelligant; tandemque ad ipſum teſtandi actum ſpecialiter rogati; nec ex ulla in Legibus probata causa ad teſtamentarium teſtimonium perhibendum inhabi-

inhabiles sint, Adhibitione consistentia,
95 als auch dessen besondere Solennität oder rechtliche zierligkeit/ nimirum palàm coram Testibus facta Nuncupatio dabey adhibirt worden sey/ sic, ut omnia illa, quæ dicit Testator, ab illis perfectè atque clarè exaudiri & intelligi valeant:

prout latè hæc omnia firmata videri possunt apud nostros Bb. Antecessores, Dn. Lauterbach. in *colleg. T. theor. pract. tit. qui T. fac. poss. §. 73.* junctis *ibi præcedd.* & Dn. Bardili, in *peculiari Disp. de Testamento nuncupativo, §. 15. usque ad §. 23. ibidemque* laudatos. Addatur omninò operosè hæc exequens Casparus Manzius, de *testam. valido & inval. tit. 4. Q. 2.* Johannes Harpprechtus, ad *§. ult. Inst. de testam. ordin.* Bachovius, Vinnius, Franzkius & alii, ad *eund. §.*

96 Gleichwie/ sagen wir/ dises alles/ quà Juris, nothwendig erfordert wird; allso hat es/ wie schon gemeldt/ kein geringes ansehen/ als wann alle dise Stückh bey diser Grammontischen *Dispositione* conjunctim beysammen seyen. Allerförderist scheint es mit der allso genannten intrinseca Testamenti, qualecunque illud sit, Solennitate, Hæredis videlicet institutione, keinen anstand zuhaben/ indeme nicht nur der Herr Pfarrer zu Luttingen/ mit nahmen Albrecht/
97 juratò attestirt/ daß der seelige Herr Obrist clar und lautterlich verordnet/ quòd, ultra legata ab illo relicta, omnia reliqua sua Bona Nepoti suo (intellige ex Fratre Johanne Baptista) in hæreditatem cessura sint;

Jungat. jurata Ipsius depositio, Actor. *Num. 16. sub lit. K. ad Artic. 1. & 13.*

98 Quæ ipsa verba quòd ad Hæredis institutionem sufficiant, dubitare nos non sinit enixa & seria Justiniani constitutio in *L. 15.* verbis: *Nec interest, si dicatur: Hæredem facio, vel instituo, vel volo, vel cupio, vel mando, vel esto, vel erit; sed* quibuslibet confecta sententiis, si modò per eas liquebit voluntatis intentio, *ut, qui facultates proprias cupiunt ordinare*, quibuscunque verbis uti liberam habeant facultatem. *Cod. de testam.* ubi jungesis Brunnemannum. *num. 4.* Addat. Manzius, de *testam. val. & inval. tit. 6. Q. 15. num. 26. & mult. seqq.* Richardus, *vol. 2. consil. 71. num. 5.* Mynsinger. *decade 8. resp. 79. num. 13.* Matthæus Wesembecius, *cons. 85. num. 30.* Petrus Wesembecius, *cons. 19. num. 4.* Modestinus Pistoris, *vol. 1. cons. 1. num. 11.* Nicol. Everhardus Jun. *vol. 1. consil. 29. num. 9.*

99 Sondern auch Herr Georgius Josephus Eggs/ Parochus zu Rheinfelden ebenmässig sub religione Juramenti bekundschafftet/ daß/ als der Herr Landschreiber den Herrn Obristen gefragt: Was dann seinem Herrn Vetter Ignatio gehöre? Er hierauff geantwortet: Disem gehöre ohne das das andere;

Actor. *Num. 18. sub lit. M. ad dict. artic. 13.*

Und noch deutlicher deponiren von diser 100
Erbeinsatzung noch zween andere Zeugen/ nemlich Herr Fridolin Vögelin/ des wohl-seeligen Herrn Obristen/ tempore conditi Testamenti, gewesener Secretarius, und dermahliger Schaffner des löblichen Stiffts ad S. Martinum; so dann Johann Michael Hallauer/ Barbierer in Rheinfelden/ als die beyde auf disen dreyzehenden Articulum: Wahr/ daß/ als der seelige Herr Obriste mit dictirung der Legaten fertig gewesen/ Er dise außtrückl. wort von sich vernemen lassen: Im übrigen solle sein Vetter sein völliger und Universal-Erb seyn/ simpliciter respondirt: Das seye wahr;

nach innhalt des Roduli sub *lit. N.*

Ferner auf dise beyde/ ad istius Articuli 101
declarationem subnectitte Articulos 14tum & 15tum: Wahr/ daß Herr Landschreiber seelig den auch seeligen Herrn Obristen hierüber gefragt; Was für einen Vetter er meine? Ferner wahr/ daß der seelige Herr Obrist ab diser Frag/ weil man ihn nicht verstehen wollen/ gleichsamb gestutzt/ und vermeldt: Ey der Ignati; deponirt der Herr Vögelin/ daß Er zwar diser wortte sich nicht erinnern könne; jedoch wisse er dises gantz wohl/ daß der seel. Herr Obrist sich dahin expresè vernemmen lassen/ daß kein anderer/ als der Ignatius, sein Universal-Erb wäre: Der Barbierer 102
Hallauer aber bekennet zwar dises/ daß Er des Herrn Landschreibers Bölzen/ als welcher was leins geredt/ gethane Frag nicht gehört; wohl aber dise des Herrn Obristen antwort/ da Er den Ignatium austrückhlich benahmst hab/ und zwar mit etwas alteration/

ad *dd. articulos 14. & 15.*

Zu dessen allen noch mehrerer richtigstel- 103
lung ferner wohl zubeobachten/ daß/ so bald der Herr Obrist disen seinen letzten willen dem Herrn Landschreiber Böltzen ad calamum dictirt/ und dise Scriptur beysammen gewesen/ auch Herr Böltz/ in præsentia aller Zeugen/ dieselbige abgelesen/ der Herr Obrist dieselbe aigenhändig subscribirt/ und Herrn Landschreibern zugestellt/ mit bitt/ deroselben Executor zuseyn: massen dises allso Herr Albrecht Pfarrer zu Luttingen/ Herr Pfarrer zu Rheinfelden/ Herr Schaffner Vögelin/ und Barbierer Hallauer juratò bekundschafftet/

ad *artic. 16. 17. & 18.*

neben disem anhang/ daß Herr Obrister 104
damahlen von keinem andern Erben/ den

Er instituiren wolle / ichtwas gesagt / als vom Herrn Ignatio einig und allein;

welches nächstgenannte vier Zeugen bey ihrem abgelegten Zeugen- ayd deponiren
105 ad *artic. 20.*

Ob nun wohl / als schon gemeldt / ad ordinationem sive confectionem eines zierlichen Testamenti nuncupativi Eiben Zeugen præcisè und necessariò adhibirt werden müssen:

per tx. in *L. 21. §. 2.* verbis: *Per nuncupationem, hoc est sine scriptura, Testamenta non aliàs valere sancimus, quàm si* septem Testes *simul, uno eodemque tempore collecti, testatoris voluntatem, ut testamentum sine scriptura faciens is, audiverint. L. 26.* ibi: *Postquam septem Testes convenerint. Cod. de testam. §. ult. Inst. de testam. ordin.* Constit. Imper. Polit. *de Anno 1512. tit.* Von Testamenten. §. Aber die form. Lauterbach, in *Coll. π. ad tit. qui test. fac. poss. θ. 73.* Hop-
106 pius, ad *d. §. ult.*

Eo quòd testamenti nuncupativi eadem sit ratio, quæ in scriptis confecti, cùm tandem in utroque fraudis sit metuendum, & hac ipsa de causa, ut nimirum tanto certiùs per ampliores seu plures homines perfectissima veritas reveletur, Leges nostræ majorem testium numerum expostulent, verbo Imperatoris, in *L. fin. Cod. de fidei comm.* ut non saltem in tanti momenti actu, quò paterfamilias unâ perpetuâ dispositione de suis facultatibus statuere cogitat, omnis fraudis suspicio removeatur; verùm etiam falsis probationum modis obviàm eatur, tot videlicet testibus, ad fidem faciendam idoneis & habilibus, utrobique præsentibus:

Johannes Harpprechtus, ad *§. 3. & 4. num. 18. Inst. de testam. ordin.* Caspar Manzius, de *testam. val. & inval. tit. 4. Q. 2. num. 59.* ubi aliam adhuc rationem adducit. Johann. Petrus Actolinius, *Resol. Jur. 26. num. 3. 27. & seqq.* Franciscus Niger Cy-
107 riacus, *controv. for. 444. num. 11.*

So reden jedoch viele tapffere Doctores auf disen schlag / als ob zur Beweisung seu ad Probationem Testamenti in scriptis, vel nuncupativi, auch zweyer unverwerfflicher und tüchtiger Zeugen jurata depositio sufficient sey / allso / daß / wann auch gleich eine solche Scriptur / in welcher ein mysticum seu in scriptis confectum Testamentum verfast / gantz verlohren gegangen;
108 wann jedennoch zween solche unverwerfliche Zeugen / ob Sie gleich bey auffrichtung eines solchen Testaments nicht zugegen gewesen / juratò attestiren / daß Sie selbiges nicht allein mit augen gesehen; sondern auch so wohl dessen vollständigen Innhalt / als auch alle / zu auffrichtung eines güttigen Testaments benöthigte / Solennia, præcipuè septem Testium Subscriptiones & Subsignationes darinnen gelesen / und solches alles mediantibus juramentis bekundschafften können / per has ipsas juratas duorum Testium depositiones ein solches Testament vor gnugsam probirt angenommen werden könne. Und wann auch ein 109
solenniter nuncupirtes Testament ebenmässig durch zwey juratos Testes erwisen werden könne / daß auch solches vor eine Rechtsgenügliche Beweisung zuhalten sey.

Ità namque de casu, quo duo Testes 110
testamentarii, sive tales, qui ipsius Testamenti ordinationi interfuêre, amissarum illius tabularum tenorem juratò asseverant, in hac ipsa materia testamentaria versatissimus Manzius: Limitant, inquit, secundò, Regulam nostram, quòd nempè, si lis & quæstio sit de voluntate Testatoris, tunc ad eam probandam septem Testes requirantur, ut, tabulis Testamenti amissis, duo Testes testamentarii plenè Voluntatem probent. Viglius, ad §. *Sed cùm aliquis. num. 10. Inst. de test. ordin.* Idem tradit Carellianus Cotta, in *memorabilib. lit. T. verb. Testamentum.* ubi dicit, testa- 111
mentum casu amissum, probari per duos Testes testamentarios, dato, quòd sit quæstio de voluntate. Idem dicit *vocab. Inimicitiæ.* ubi hæc verba habet: Si Testamentum casu amittatur, ejus amissionem & tenorem probari per duos tantummodò testes testamentarios, eosque ait fidem facere. Idem tradit Mascardus, de *probation. conc'. 1359. num. 52.* ubi in specie de tenore testamenti loquitur.

Hucusque Manzius, de *testam. valido & invalido, tit. 5. Q. 8. num. 34.*

Eidem sententiæ subscribit etiam in casu 112
deperditi Testamenti Brunnemannus,

in *Decc. centur. 1. Decis. 25.* ubi sic: Nobilis, ait, fœmina in testamento constituerat hæredem Rochium, quod tamen Testamentum deperditum; plerique Testes mortui, præter Notarium & duos Testes. Qr. An per hos contenta testamenti probari possint? Videtur, quòd non, quia septem testes requiruntur non tantùm ad solennitatem; sed etiam ad probationem. *L. 12. Cod. de probat.* Sed contrarium fuit decisum in casu deperditi Testamenti, & cùm testes super Solennitatibus examinandi, ubi duo testes, qui præsentes fuerunt, admittuntur. Quæ eadem etiam ab eodem Brunnemanno notata videri possunt ad *L. 12. num. 1. ff. de testib.* nec non ad *L. 21. num. 3. Cod. de testam.*

Pariformiter hanc sententiam etiam approbat David Mevius,

in *Decc. Vismarienf. parte 4. Decis. 13. num. 1.* ubi dicit, non esse necessarium, ut, 113
quomodò ad Solennitatem septem testes requi-

quiruntur, ità etiam ad semel confecti probationem tot adsint; sed credi, ad probationem tenoris Testamenti etiam duos sufficere: addens ibi in notis, se posse testari, in Praxi ità receptum esse, conscium exempli, ubi, deperditis tabulis testamenti, ejus tenoris probatio per duos testes facta sufficiens declarata.

114 Et de casu, quo in specie super Testamento nuncupativo à Notario publicum instrumentum confectum, & hoc posteà amissum, ità porrò definit Benedictus Carpzovius, quòd illud etiam per alios Testes, quàm qui nuncupationi interfuêre, ad minimum duos, qui instrumentum viderint, legerint, ejusque contenta benè
115 perceperint, probari valeat: Neque plures hoc in casu testes requiri, cùm non de Testamenti solennitate; sed de probatione instrumenti amissi quæstio sit, ad quam duo testes omninò sufficiant.

in *Jur. for. parte 3. Const. 3. Def. 41.* ubi addit Scabinorum Lipsiensium Præjudicium. Quibus gemina legimus etiam apud Richterum, *Decis. 32. num. 30.* Goswinum ab Esbach, *in addition. ad Carpzov. dicta Const. 3. Def. 29. num. 6.* B. Collegam nostrum, D. Bardili, in *Disp. de testam. nuncupat. thes. 36. in fin.* novissimè Johannem Georgium Fleckium, in *Bibl. Jur. Civ. lib. 2. tit. 28. num. 39.* ubi tamen de omisso testamento in scriptis confecto loquitur.

116 Addatur omninò Dn. Samuel Strykius, in *tract. de cautelis testamentor. cap. 15. §. 43.* ubi ità de testamento nuncupativo scribit, quòd mortuo testatore testes juratò examinandi sint, quænam fuerit testatoris voluntas? Ubi tamen observandum, sufficere, si modò duo testes supersint, qui de voluntate ultima deponant: Aliam enim rationem esse condendi, & aliam probandi testamentum; & in quæstione veritatis etiam pluralem testium numerum duobus contentum esse. Dn. Justus Henningus Böhmer, ad *tit. Pand. Qui T. fac. poss. th. 35.* Bartholomæus Bertazzolius, *consult. civ. 36. num. 19.*

117 Diſe Lehre ſcheint / zweittens / impræsentiarum auch ex hac ratione deſto eher ingreſs zufinden / dieweil der wohlſeelige Hr. Land-Commenthur / Melchior Heinrich von Grammont diſes / daß ſein Herr Bruder Philips Joſeph von Grammont, kurtz vor ſeinem ableiben / ein Teſtament wahrhafftig gemacht / und ſeinen Nepotem ex altero Fratre Johanne Baptiſta, nemlich den Herrn Antonium Ignatium, zu ſeinem Hærede inſtituirt habe / in deren mit Jhm Herrn Antonio Ignatio, bald poſt obitum Teſtatoris, errichteten Transaction, und darüber aufgeſetztem ſchriftlichen Verzichts-Brieff / wie auch deren hinwider an Jhne Herrn Antonium Ignatium gethänen mortis cauſa Donatione, gegen Jhme / ſelbſt eingeſtanden / wann fürnemlich in diſer Donatione mit außtrückhlichen wortten von Jhm ſelbſten gemeldet wird / daß ſein Hr. Vetter Antonius Ignatius von ſeinem Hn. Bruder Philippo Joſepho zu einem univerſal-Erben eingeſetzt worden ſey.

Nro. Actor. 9. lit. C.

Quòd verò inter alios, etiam mortuis 118
teſtibus, teſtamenta ſalvandi Modos imprimis etiam Confeſſio Hæredum legitimorum, ſive ab inteſtato ſuccedere valentium, referri debeat, in individuo determinat Manzius,

de *teſtam. valido & invalido, tit. 5. Q. 6. num. 34.* & poſt Accurſium, Viglius Zuichemus, ad §. *Sed cùm aliquis. 7. num. 10. Inſt. de teſtam. ordinand.* Addantur, quæ tradit B. Collega noſter, Dn. D. Bardili, de *teſt. nuncupat. th. 38.* Petrus Müllerus, in *addition. ad Struv. exerc. ad Pandect. 32. th. 14. lit. i.* perilluſtris Dominus Baro de Lyncker, *Reſp. 117. num. 43.*

Drittens iſt es an deme / daß auch an 119
der extrinſeca ſolennitate, nimirùm tùm Actûs Continuitate, tùm ſeptenario Teſtium Numero, tùm ſimultaneâ illorum præſentiâ, tùm & omnium ſponteneâ Comparitione, tùm præviâ ipſorum Rogatione, tùm palàm factæ Nuncupationis intelligentiâ, tùm & omnium Teſtium idoneitate kein mangel erſcheinet.

Actûs hujus teſtamenti ordinationis Conti- 120
nuitas iſt in gar keinen zweifel gezogen worden; und dahero nicht nöthig etwas darvon zugedenckhen. Septenarius teſtium nu- 121
merus iſt zwar nicht ohne urſach in diſpute gezogen worden / dieweil der Herr Pfarrer zu Rheinfelden / Georg Joſeph Eggs / allein von ſechs Zeugen / ſo zugegen geweſen / aydliche kundſchafft gegeben;

in Rotulo examinis Teſtium ſub *lit. M. ad artic. 2.*

der Herr Caplan Franciſcus Fehr hat al- 122
lein die anweſenheit von fünff Gezeugen poſitivè bezeugen können;

nach deutlichem innhalt ejusdem Rotuli, ad *dictum artic. 2.*

Umb willen aber nicht allein der Herr 123
Pfarrer zu Luttingen / an deſſen præſentia bey dem actu teſtandi ermeldte zween Zeugen / wie auch der Herr Vögelin / dubitanter deponirt / ſowohl von ſeiner ſelbſt-aigenen Perſohn / als auch von ſiben anderer Zeugen præſenz juratò atteſtirt;

Actor. *Nro. 16. lit. K. ad ſæpedict. artic. 2.*

ſondern auch der Herr Vögelin / daß 124
nicht nur Er ſelbſten; ſondern auch / ungerechnet den Pfarrer zu Luttingen / noch ſechs andere Zeugen zugegen geweſen; ſo dann

auch

25 auch der Barbierer Johann Michael Hallauer von acht Zeugen attestirt /

Actor. *Nro. 19. lit. N. ad eund. artic.*

so wäre an diser triplici Solennitate, septenarium numerum, simultaneam, & spontaneam Testium præsentiam concernente, nichts zu desideriren.

126 Quòd enim in casu, ubi Hæres legitimus Testamentum quidem conditum esse fatetur; sed illud, adhibitis debitis solennitatibus, ordinatum esse negat, omnes extrinsecæ Solennitates saltem per duos testes probari valeant, celeberrima DDrum definitio est:

Mascardus, de *probat. concl. 1359. n. 51.* Antonius Faber, in *tract. de error. pragmat. decade 67. errore 6.* Mynsingerus, *centur. 4. Obs. 98. n. 8.* Ranchinus, in *addit. ad Guidon. Papæ. Decis. Gratianopol. 131.* cum Ruino, Brunnemannus, ad *L. 21. n. 3. Cod. de testam.* post Decium, Jasonem, Matthæum de Afflictis, Chassanæum, & Burgos de Paz, Christoph. Crespi de Valdaura, *Obs. 52. num. 11.*

127 in tantum, ut etiam Fœminarum testimonium ad hoc sufficere probabiliter admodùm contendat Mascardus, de *probat. concl. 643. num. 9.* Caspar Manzius, de *testam. valido & inval. tit. 5. Q. 8. num. 48.*

128 Et quòd in specie tali quoque in casu, si Testes dicant, se non recordari, quòd etiam alii adhibiti fuerint, talis error, oblivio, seu non reminiscentia per duos duntaxat testes, suppleri, sicque ista Solennitas in septenario testium numero, & simultaneâ præsentiâ consistens satis probari queat, in puncto decidit, post Angelum, Mynsingerus, *dict. Obs. 98. num. 5.*

129 Ex quo etiam DDres hanc Cautelam suppeditant, quòd, si testamentum factum sit coram solenni numero testium, & quidam ex illis fato concesserint, priusquàm legitimè examinarentur, ut saltem duo ex illis, qui actui testandi interfuêre, examinentur, & Articulus super hoc, quod septenarius testium numerus adfuerit, specialiter formetur; Hôc enim per duos saltem testes probatô etiam ipsam hæredis institutionem, & cætera omnia testamenti capitula effectum & exitum sortiri valere.

Johannes Dilectus Durantes, de *arte testandi, tit. 2. caut. 2. num. 6.* Manzius, de *Testam. valido & invalido, tit. 5. Q. 8. n. 53.*

130 Und so viel auch der Zeugen gebührende Erbittung / sive Rogationem ad actum testandi betrifft / so hat es zwar wohl das starckhe ansehen / als ob die von der Freyfrau von Hornstein Gnaden / den gantzen Processs über / propter omissionem Solennitatis, wider dises Testament eingewandte Exceptio so wohl in facto, als Jure fundirt; wohlerwogen / daß / obgleich der Hr. Testator die zugegengewesene siben oder acht Zeugen nicht außtrückhlich gebetten / daß Sie seines auffzurichten vorhabenden Testaments Zeugen seyn möchten: wie in specie hierauff der sibende Articulus probatorialis eingerichtet und lauttet; welcher aber allein vom Herrn Pfarrer zu Rheinfelden in hac specialitate, daß Er nemlich Sie gebetten / seines Testaments Zeugen zu seyn / affirmirt worden: 131

in dicto Rotulo examinis testium, Actor. *Nro. 18. ad artic. 7.*

jedoch alle Gezeugen beraits damahls / 132 als man den Herrn Landschreiber Bölzen / hôc specificô fine, daß Herr Obrister alsobald sein Testament machen möge / herbeygeholt / und so bald diser angekommen / der Herr Obrist ihm gesagt / daß Er ihn zu dem ende zu sich beschaiden lassen / daß Er ihm seinen letzten willen entdeckhen möchte / von disem / daß nunmehr der Actus testandi würcklich vorgehen würde / gnugsame information und gewißheit erlangt: Und dieweilen Sie alle / aus irriger meinung / als ob der Herr Obrist seine 133 ultimam Voluntatem dem Hn. Landschreiber gantz in geheimb und Ihme allein entdeckhen wolle / sich in eine andere Neben-Stube begeben wollen; der Herr Obrist aber gleich die außtruckhliche wortt gegen ihnen geredt: Sie sollen nur da bleiben / oder Alle da bleiben;

prout omnes ferè Testes ad *artic. 5. 6. & 7.* deponunt:

So tragen wir keinen zweifel / daß / bey 134 solchen umbständen / dise verba noch wohl pro omnium Testium Rogatione angenommen werden können:

Quamvis enim ad hanc Testium, etiam in 135 Testamento nuncupativo procul dubio necessariam Rogationem, (Jungat. Carpz. *J. F. parte 3. D. 33.* Brunnemannus, ad *L. 21. num. 15. qui Test. fac. poss.*) die Rechtslehrere erfordern / ut Testes, ob aliam causam præsentes, à Testatore, vel Notario moneantur se adhiberi ad Testamentum, ut videlicet ipsi tanto attentiùs testatori ausculent, ejusdemque voluntatem penitiùs percipiant:

Constit. Imper. Polit. *de Anno 1512. tit.* von Testamenten. *Coloniæ promulgata.* ibi: Oder / auffs wenigste / wa sie ungeschickhter dinge unberuffen zugegen wären / darzu ermahnet und ersprochen wären. Franciscus Cardinal. Mantica, de *conject. ultim. volunt. lib. 2. tit. 11. num. 13.* ibi: *Si ante testimonium certiorentur, ad Testamentum se esse adhibitos, possunt testimonium suum rectè perhibere.* Brunnemann. ad *L. 21. n. 16. ff. qui testam. fac. poss.* (Licet ille nonnihil 136 plenio-

pleniorem rogationem requirere videatur, ad *L. 27. num. 3. Cod. de testam.* ibi: *Et rogandi, ut* tanquàm Testes *adsint*, & aliquando testimonium veritati perhibere velint.) Hoppius, ad §. *3. pag. 582.* ibi: *Nisi ante testimonium admoneantur, se testamenti causa adhiberi. Inst. de testam. ordin.* Lauterbach, in *Colleg. Pand. theor. pract. tit. Qui testam. fac. poss. th. 57.* ibi: *Modò ante testimonium certiorentur, se ad testamentum adhibitos.* Viglius Zuichemus, ad §. *fin. n. 8. Inst. de testam. ordin.*

137 Tamen nulli dubitamus, quin & talis Rogatio, quando ipse Testator, in proximo ad condendum testamentum procinctu, & Scriptore testamenti jamjàm ad illud, ex ore ipsius, excipiendum palàm rogatô, & jàm præsente ipsos aliquantisper in proximũ conclave discessuros invitat & rogat, ut maneant, specialis ad actum testandi Rogatio appellari mereatur, qualem nempe requirit Dn. Samuel Strykius,

in *tract. de cautel. testamentor. cap. 15. §. 16.*

138 Et cùm in probanda tali Rogatione mera Solennitatis quæstio versetur, & dehinc à DDbus etiam binarius saltem Testium numerus sufficiens habeatur; si videlicet illi juratò asseverent, quòd omnes testes præsentes & rogati, specialiter ad hoc requisiti, actui interfuerint;

Baldus, ad *L. 2. Cod. de bon. possess. secund. tab.* Jason, ad *L. 21. princ. num. 3. Cod. de testam.* Reusnerus, de *jure testamentor. cap. 11. num. 9.* Dn. Strykius, *d. cap. 15. §. 18.*

quanto magis in proposito etiam quinque vel pluribus, idem asseverantibus, testibus fides habebitur?

139 Belangend finaliter auch deren/ bey aufrichtung dises Testaments gebrauchter Zeugen Idoneitatem, so kompt forderist hiebey in consideration/ ob auch die beyde dabey adhibirte Herrn Patres Capucini zu gültigen Testaments-Zeugen adhibirt werden können?

140 Tametsi enim Monachi & Religiosi testamentario testimonio defungi nullibi prohibeantur; & propterea ipsos admitti debere communis DDrum opinio ferat:

Michael Grassus, in *recept. sentent. lib. 2. cap. 17. Q. 13. vers. Amplia etiam.* ubi plures collaudat;

141 hac præcipuè ratione, quòd personæ testantes ipsorum testimonium, tanquàm legaliorum, & à quibus non facilè revelandæ supremæ ipsarum voluntatis periculum metuendum, requirere censeantur:

Emanuel Suarez. in *thesauro recept. sententiar. lit. T. num. 116.*

142 Tamen passim contendunt, quòd ipsi non aliter validum testimonium etiam in testamentis, &, de illis ordinatis, in judicio ferre valeant, quàm cum licentia sui Superioris:

Johannes Faber, ad §. *Testes autem. n. 3. Inst. de testam. ordin.* quem refert Mascardus, de *probat. conclus. 261. num. 2.* Felinus Sandeus, ad *Capit. Cùm nuncius. num. 3. X. de testib.* ubi dicit, quòd, quicquid sit in Clerico seculari; tamen in Religiosis difficulter in Practica defendi valeat contraria sententia. Guido Papæ, *Decis. 517. ibique* Addentes. Crotus, de *testib. num. 187. in princip.* Nellius, de *testibus, num. 22. vers. Monachus.* Bossius, *tit. de opposit. testium. num. 92.* ubi istam sententiam in Religioso veriorem appellat. post Baldum, Zabarellam, Signorol. & alios, Johannes Harprechtus, in *addition. ad Jul. Clar. §. Testamentum. Q. 55. num. 17.* 143

Eo quòd scilicet Monachi & similes Religiosi nec velle, nec nolle habere dicantur, eorumque voluntas à Superioris voluntate dependeat: 144

Cap. Si Religiosus. & Cap. Si Abbatem, de elect. in 6. Cap. ult. de sepultur. eod. lib. Christoph. Besoldus, in *consil. Tubingens. parte 4. consil. 154. num. 24. cum seqq.*

Adeò, ut haud pauci DDres existiment, quòd ista licentia Superioris in ipso confestim testandi actu adesse debeat, cùm etiam actus testes rogandi in ipsa testamenti confectione debeat esse perfectus; & propterea illa in ipso testamento inseri debeat. 145

Sebast. Guazzinus, *tract. de defens. reor. tom. 1. defensa 13. cap. 1. num. 9. vers. De tali licentia.*

Daß aber in praxi & communi observantia die widrige meinung receptior sey/ allso/ daß auch dergleichen und andere Religiosen/ etiam sine licentia Superioris, in ordinatione supremarum Voluntatum gültige kundschafft geben können/ und/ wann es weit kompt/ erst alßdann die licentia ihres Superioris, wann Sie auch in Judicio solches ihr testimonium testamentarium abstatten sollen/ erfordert werde/ das bezeugen mit mehrerem Antonius Natta, 146

ad *L. Hac consultissima. §. Ex imperfecto. num. 181. Cod. Qui testam. fac. poss.* ubi, ità communem observantiam habere, eandemque simùl dicit rationabilem. Quod & approbat Clarus, in *R. S. §. Testamentum. Q. 55. num. 7.* Ægidius Bossius, *de oppositionib. contra testes, num. 92. in fin.* qui dicit, se hoc habuisse de facto in testamento, cujus ordinationi interfuerint testes omnes ordinis Minorum. Simon de Prætis. de *interpret. ultim. volunt. lib. 2. interpret. 1. dub. 2. solut. 3. num. 18.* prolixè Surdus, *Decis. 129. num. 1. & 2.* Tapia, in *repetit. Authent. Ingressi. num. 63. Cod. de SS. Eccl.* post Aretinum, Molfesium, Sanchezium, Farinacium, 147 148

nacium, Bologninum, Rodriquezium, & alios, Hector Capycius Latro, *consult. 15. num. 87. & seqq.* ubi plura de his videri possunt.

149 Ut nihil de eo, quòd complures Interpretes, etiam sine licentia Superioris, eos ad testimonium admissibiles esse, cordatè definiant, hîc subjiciamus.

Conferat. Bursatus, *lib. 4. consil. 343. num. 69.* Arismin. Tepatus, in *comp. Decc. tit. 216. cap. 2.* Salust. Tiber. in *tract. de formul. instrumentor. tit. de testam. lib. 1. cap. 33. num. 19.* laudatus Latio, *dicta consult. 15. num. 18.*

150 Und wiewohl wider diser beyder Patrum Capucinorum testimonium noch ferner auch dise seinigen zweiffel zuerwecken scheint / daß der seelige Herr Obriste / in seinem Testament / auch ihrem Cœnobio fünffzig Gulden verschafft; so vermag jedoch dises der validitati istius testamenti im wenigsten nicht zu derogiren / indeme die meiste und berühmteste Rechtslehrere der beständigen

151 meinung seyn / quòd, si etiam Hæreditas Monasterio relinquatur; tamen Monachi in illo comorantes validissimum pro hujusmodi Hæredis Institutione (Quanto igitur magis pro tàm modico Legato?) testimonium ferre valeant;

ut ex Riccio, Mascardo, & aliis statuminat Dominicus Manfrella, ad *Decc. Heteris Capycii Latro, lib. 1. Obs. 93. num. 12.* Franciscus Vivius, in *commun. opin. vocab. Monachi.* post Decium, Baldum, Felinum, Farinacius, *tract. de testib. Q. 60. num. 467.* prolixiùs Collega noster, D. Harpprecht, in *Diss. de testimon. testamentar. Hæredi interdicto, th. 28.* & in *Diss. de testimon. testamentar. legatar. permisso, th. 19.* & Caspar Manzius, de *testam. valido & invalido, tit. 5 Q. 1. num. 66. & seqq. pag. 107.*

152 So dann möchte zwar auch bey dem Hn. Schaffner Vögelin dises doppelte dubium, ob sein testimonium in Rechten bestehen möge? in Zweifel gezogen werden / weil er nicht nur in der zeit / da dises Testament vom Herrn Obristen gemacht worden / in seinem ministerio, als würckhlicher Secretarius, gestanden ist; sondern auch von demselben mit einem ansehnlichen Legato bedacht worden / nemlich nicht nur an Geld mit 200. Gulden; sondern auch allem dem / was an Kleidern / und sonsten auf sein des

153 Herrn Obristen leib gehört hat. Es dient aber auch hierauf zur beständigen abfertigung / daß weder die eine / noch die andere exceptio disem seinem testimonio einigen

154 abbruch gebähre: Nicht die erste / weil dasjenige / was in Jure Romano de illis, qui Testatoris potestati dominicæ subjecti sunt, bey dergleichen / obgleich gebrödteten / Bedienten so gar nicht statt hat / daß auch andere geringere Knechte und Famuli, ceu & ipsi non servilis conditionis; sed liberi homines, bey dergleichen Testamenten / welche ihre Herrn machen / indubitatò zu Recht gültige Zeugen seyn;

juxta ea, quæ in terminis notat Dn. Strykius, in *pract. de cautelis testamentor. cap. 15. §. 20.* B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. Pandect. theor. pract. tit. Qui testam. facere poss. th. 65.*

Nicht die letztere / weisen nicht allein der 155
paragraphus undecimus *Inst. de testam. ordin.* waselbsten gesagt wird / quòd etiam Legatarii & Fideicommissarii in solenni testamento, quo etiam ipsis legatum relinquitur, testis mirè fungi valeant, generaliter redt / und dahero auch generaliter angenommen werden muß:

per *L. 8. de Jubl. in rem act. L. 1. §. 1. de leg. præst.* & in terminis tradita à Domino Strykio, de *cautel. contract. cap. 15. §. 48.*

sondern auch diser meinung hæc plurium 156
dissentientium ratio, quòd in testamento nuncupativo Testes ipsi præsentes coràm hoc audiant, quòd etiam ipsis relinquatur legatum, im geringsten nichts in weeg zu legen vermag:

Id quod evidentissimè & imprimis probatur ex tx. *Legis 22. Cod. de testam.* ubi dici- 157
tur, quòd etiam testamenta dictantibus legata in illis relinqui valeant. Impossibile namque est, ut ille, qui ipse testamentum dictat, legatum, quod ipsi relinquitur, ignoret: Nam quòd legatum ei tum demùm, si Testamentum ab ipso dictatum jam ferè absolutum sit, remoto & absenti à testatore relinqui oporteat, hoc nemo hucusque vel allegavit. Et tamen, hâc ipsâ dictantis scientiâ planè insuper habitâ, legatum validissimum pronunciatur, in *d. text.* Imò cùm etiam scientia Scriptoris sive ejus, 158
qui scribit supremum elogium, nullatenùs obstet, quo minùs legatum, quod ille suâ manu sibi ipsi adscripsit, in casu, quo testator suâ subscriptione, se eidem hoc legatum reliquisse testatur, validum sit:

L. 2. L. ult. Cod. de his, qui sibi adscrib. L. 1. §. 8. L. 15. §. 2. ff. ad L. Cornel. de falsi. Carpzov. *parte 3. C. 3. D. 10.* post Farinac. & Matthæum, Brunnemannus, ad *d. L. 22. num. 5. Cod. de testam.*

sic, ut planè non opus sit consilio Schil- 159
teri, in *praxi forensi, exerc. ad Pandect. 38. §. 42.*

Quare igitur hîc Legatarii Scientia ei debeat officere?

Conferat. Roberus, *Disp. ad Inst. II. th. 6.* Rogerius, ad *L. 20. num. 3. ff. qui testam. facere poss.* ubi dicit, contrariam sententiam nec unam festucam valere. Johannes Harpprecht, ad *§. 11. num. 8. Inst. de testam. ordin.* ejusque Pronepos Collega noster D. Harp-

Harpprecht. in *Diss. de testimonio testamentario legatariis permisso. th. 22. & seq.* operosè Rebhanius, in *paralipomen. Mejerian. decade 4. Q. 7.* Zœsius, ad *tit. Inst. de testam. ordin. num. 26. ibique*, post Masium, Valerius Andreas Desselius, *in not.* ubi scribit, hanc sententiam esse communem. Petrus Gilkenius, ad *d. L. 22. Cod. de testam. n. 6.*
160 ubi dicit, durum videri, ut, cùm omnia penè testamenta modernis moribus nuncupativa sint, nostrâ interpretatione committamus, ut definitio Impp. in *d. L.* & §. *11. Inst. de testam. ordin.* reddatur inutilis.

161 Ob nun wohl/ diſem allem nach/ der beſtändige ſchluß zumachen ſeyn ſcheint/ daß bey ſolcher beſchaffenheit das in quæstione verſirende Teſtament des wohlſeeligen Herrn Obriſten nicht verworffen werden möge; ſondern als ein Rechtscräfftiges und ſolenniter auffgerichtetes Testamentum nuncupativum, in den vorigen instantiis, jure optimo maximo, confirmirt worden ſey: So können wir doch/ salvo semper rectiore Quorumcunque judicio, bey unſern obhabenden theuren Ampts-pflichten/ diſer meinung nicht beypflichten; ſondern halten einmüthig und unzweifflich davor/ daß diſes
162 Teſtament/ ob defectum legitimæ probationis, pro planè non condito, und mithin/ in effectu, vor uncräfft- und ungültig zuhalten ſey; einfolglich der Herr Antonius Ignatius diſe von ſeinem Patruo Herrn Philips Joſeph hinterlaſſene Erbſchafft solitariè und ex asse nicht prætendiren könne; ſondern ſolche des wohlſeel. Herrn Erblaſſers Hæredibus ab intestato, sive proximis Agnatis, mittelſt nunmehr außfallender justissimæ Sententiæ definitivæ, zu-
163 adjudiciren ſey/ dergeſtaltten/ daß forderiſt dem Herrn Land-Commenthur/ in crafft und zufolge der an Ihne gethanen Schenckung von tods wegen/ ſeine und des Herrn Obriſten gantze Vätter- und Mütterliche Erbs-portion plenariè aſſignirt/ auch weilen Er Herr Land-Commenthur der Freyfrau von Hornſtein dieſelbe cedirt/ ſolche Ihr in handen gelaſſen/ und
164 respectivè noch eingeraumt; mit der übrigen völligen verlaſſenſchafft aber des wohlſeeligen Herrn Obriſten es alſo gehaltten werde/ daß/ weil Selbiger zween von beyden Banden verwandte Brüder/ Herrn Melchior Heinrichen/ und Herrn Johann Baptiſt/ ſo dann auch eine Schweſter/ benahmlichen die Freyfrau von Hornſtein/ gehabt/ ſeine
165 Hæreditæt (deſſen unangeſehen/ daß Sie/ die Frau Schweſter/ gegen bezahlung eines Standsgemäſſen Heurath Guths eydlich renunciirt; in reiffem betracht/ daß diſer verzieg allein die Vätter- und Mütterliche Erbſchafften pro Objecto ge-

habt; alle übrige Erb- und Anfälle aber von Ihr per expressum reservirt worden;
nach innhalt der Beylag V. sub Nro. 30. De quo plura inferius.)
in drey Stamm-Theil getheilt/ und der jenige Stammtheil/ welcher dem Hn. Land-Commenthur zugefallen/ (wann diſer anderſt keine andere Erben per Testamentum constituirt hat) unter ſeiner Fr. Schweſter/ und ſeines Herrn Bruders Johann-Baptiſtæ Kindern allein/ und zwar/ propter concursum eben diſer ex Fratre Nepotum & Neptium, in Stirpes dividirt/ 166
und nachgehends ihr Stammtheil unter diſen widerumb subdividirt/ und hingegen/ (weil das Jus Repræsentationis, in nostra vernacula die Eintritts-Gerechtigkeit/ in linea transversa seu collaterali, allein in Filiis & Filiabus Sororum & Fratrum, und nicht auch in illorum Nepotibus ſtatt hat; 167
ex expr. in Novella *118. cap. 3. in fine Princip.* ibi: *Hujusmodi verò privilegium, in hoc ordine cognationis*, solis præbemus Fratrum masculorum & Fœminarum NB. Filiis aut Filiabus, *ut in suorum Parentum jura succedant.* Nulli *enim* alii omninò Personæ, *ex hoc ordine venienti, hoc jus largimur*, & §. *1.* verbis: *Si verò neque Fratres, neque* Filios Fratrum *defunctus reliquerit*, &c. Johannes Christoph. Heroldt. in *tract. de jure repræsentation. cap. 4. sect. 2. concl. 2. pag. 121.* Johannes Grivellus, in *Decc. Dolan. Decis. 40. num. 20.* Johannes à Someren, de *repræsentat. cap. 3.* §. *1.*

des Hn. Obriſt-Lieutenants Prothaſii Zur-Thanen drey Kinder weder zu des Hn. Obriſten Philipp-i Josephi, noch des Herrn Land-Commenthurs hinterlaſſener Erbſchafft/ admittirt werden; es wäre dann 168
ſach/ daß ihre Frau Mutter Maria Anna ihrer beyder Herrn Patruorum, des Herrn Obriſten Philips Josephs und Herrn Land-Commenthurs Melchior Heinrichen Todfall erlebt hätte/ und einige species Transmissionis diß orths platz greiffen könte.

Diſes unſer Decisum mit unhintertreiblichen rechtlichen fundamentis aus dem 169
grund zubeſteiffen/ iſt zuförderiſt hiebey zu præmittiren/ daß/ weil alle Testamenta und supremæ Voluntates innumeris fraudibus, falsitatibus, & periculis notoriè unterworffen/
ipso Imperatore hoc sollicitè inculcante in *L. 30.* ibi: *Omnimodò testatorum voluntatibus prospicientes* magnam & innumerabilem occasionem subvertendæ eorum disposition is *amputare censemus. Cod. de inoffic. testam.*

deſſentwegen zu allen zeitten viele curæ und vigiliæ, tùm a Romanis, tùm Romano-Germanicis Imperatoribus & Jurisprudentibus

tibus dahin angewandt worden / daß dieselbe mit solcher providentiâ, curâ, atque sollicitudine aufgerichtet werden möchten / damit / wann nunmehr eine restirende Persohn nicht mehr im leben / doch an ihrem wahrhafften / letztem und liebstem willen durchauß nicht gezweiffelt; sondern solcher / als eine prorsùs indubitata de ipsius substantia confecta Lex,

(Verbo Imperatoris in Novella *22. cap. 2. princip.* in verbis: Et sit Lex ejus Voluntas.)

seiner intention, wunsch und willen gemäß / zu seinem effect gebracht werden möge. 170 Unter solchen in Rechten angeordneten Hauptstückhen / und diensamen Mitteln / aller Faschheit und Betrug nachtrucksamlich vorzubiegen / oder / wann dergleichen je begangen seyn möchten / salutariter zu verschaffen / daß solche nicht möchten zu ihrem effect kommen / ist nun fürnemlich auch die nothwendige Adhibirung des / bey aufrichtung eines jeden letzten Willens vorgeschribenen / 171 legitimi Testium Numeri, qui in confectione Testamenti solennis est Septenarius, & in aliis omnibus supremis morientium elogiis Quinarius.

§. 3. *Inst. de testam. ordin. L. 8. Cod. qui testam. fac. poss.* Ordinat. Imp. Polit. *de Anno 1512. Colonia promulgata, tit.* von Testamenten. *L. 21. Cod. de testam.* Lauterbach, in *Coll. Pandect. theor. pract. tit. qui testam. fac. poss. th. 59.* Ludwell. de *ult. voluntat. parte 2. cap. 1. pag. 208. & 213. L. ult. §. ult. Cod. de Codicill. L. ult. Cod. de testam. L. ult. Cod. de mortis causa donation. §. fin. Inst. de fideicommiss. hæredit.* & ubique DDres.

172 Ità namque disertissimè noster Justinianus, *Cùm*, ait, res per Testium solennitatem ostenditur, *tunc* & Numerus Testium, *& nimia subtilitas requirenda est.* Lex *etenim*, *ne quid* falsitatis *incurrat* per duos fortè Testes *compositum Testamentum*, majorem Numerum Testium expostulat, ut per ampliores homines perfectissima Veritas reveletur, *&c. Cod. de fideicommiss. §. 4.* ibi: *His omnibus à nostrâ constitutione*, propter Testamentorum sinceritatem, ut nulla Fraus adhibeatur, *hoc additum est, &c. Inst. de testam. ordin. L. 29. princ.* in verbis: *Et* Falsitas *in elogiis committitur, quam, ut exul fiat à Republica nostra*, maximè in Testamentorum confectione *cupientes, hanc edictalem Legem in orbem terrarum ponimus*, ubi Paulus de Castro, *num. 2. Cod. de testam.* Cardinal. Parisius, *parte 3. consil. 19. num. 28.* Ludovicus Lana, in *suo consil. 1. post enchiridion de formul. testamentor. num. 29.* Antonius Merenda, *controvers. jur. lib. 3. cap. ult. num. 5.* Johann-Petrus Surdus, *consil. 129. num. 23.*

Die höchstwichtige Ursach solchen grossen discriminis, quòd in Contractibus & omnis generis Conventionibus Binarius duntaxat Testium numerus regulariter sufficiat, & 173 è contra in Testamentis Septenarius requiratur, bestehet in disem / daß / wann ein dergleichen Negotium inter vivos, fürnemlich annoch bey lebzeitten dessen / so dasselbe mit einem andern verhandlet / quacunque ratione in zweifel gezogen und controvertirt wird / ein solcher Contrahent und Paciscent annoch selbsten zugegen / selbst davon red und antwort und vollkommene nachricht geben / auch die von seinem Gegentheil darwider attentirende malitiam & fraudes, durch producirende briefliche Urkunden / lebendige Kundschafften / aliaque argumenta inartificiosa & artificiosa selbst nachtrucksamlich hintertreiben / und also sich selbsten / durch führende ordinarias, vel subsidiarias probationes, bey seinem Rechten zuerhaltten vermag: Da hingegen / vors 174 Erste / solche testamentarische Dispositiones gemeiniglich von Leuthen / die tods-gefährlich darnider ligen / sicque mortalitatis, (Quod denuò ipse Imperator considerat in *L. 8.* ibi: *At cùm humana fragilitas, mortis præcipuè cogitatione perturbata. Cod. Qui testam. facere poss.*) cogitatione facillimè turbati, böser Leuthe und geitziger Hæreditatum, und derselbigen Helffershelffer falsitatibus & fraudibus in viel weeg unterworffen seyn; und / wann auch gleich / 175 zweittens / ein Testament bey gesundem Leib auffgerichtet / dasselbe jedoch biß an den Tod des Testirers ligen bleibt / und erst hernachgehends an das tages-liecht kompt: da dann / wann man allein auff zweyer / dreyer oder vier Zeugen / obgleich aydliche / Kundschafften es ankommen lassen wollte / gar leichtlich geschehen könte / ut falsa & adulterina testamenta pro veris subjicerentur, sicque vera judicia subverterentur, verbo JCti, in *l. 24.* ibi: *Alioquin non difficulter, post mortem alicujus, testes existerent, qui affirmarent, se audivisse dicentem aliquem, relinquere se bona, cui visum sit; & per hoc vera judicia subverterentur. ff. de testam. milit.* Wann aber hingegen siben / 176 oder / juxta consilium Maximiliani in dicta 177 Constit. Imp. Polit. *Anno 1512. Colonia promulgata, tit.* Von den *Notarien.* Jungat. Pruckmannus, *consil. 12. num. 56.* acht oder mehr Zeugen adhibirt worden / dergleichen boßheiten so leichtlich nicht zu werckh gerichtet; sondern durch so viel tüchtige und ehrliche Leuthe / potentissimè hintertriben / und mithin der wahrhaffte letzte will des verstorbenen zu gewünschtem effect gebracht werden kan:

prout optimè hæc expendit Francisc. Nigei Cyriacus, *controv. for. 444. num. 2. & seqq.*

& seqq. ubi vide omninò, & pleniùs adhuc Antonius Faber, in *tract. de errorib. pragmatic. decade 67. err. 2.* Johann-Petrus Acolinius, *Resol. Jur. 26. num. 42.* Fulvius Pacianus, de *probation. lib. 1. cap. 10. num. 91.* David Mevius, *parte 9. decis. 149.*

178 Gleichwie nun in Fällen / wann ein Testament in scriptis errichtet / alle Falsitas von demselben / per septem Testium Subscriptiones & Subsignationes, tùm etiam ipsius Personæ testantis vel propriam manum, vel, nomine Ipsius, octavi Testis subscriptionem, weggehaltten werden kan / alsò / daß / wann auch gleich solche siben Zeugen miteinander / noch vor dem Testirer / zeitlichen Todes verstorben / und ihre Sigilla, (Quod multi requirunt,

179 adeò, ut, si etiam unicum Testem, ante obitum Testatoris, decedere contingat, testamentum propterea corruere contendat, post Imolensem & Baldum, Cyriacus, *controv. for. 406. num. 275. & seqq.* Joh. Dauthius, de *testam. num. 453.* Michael Grassus, in *recept. sentent. §. Testamentum. Q. 81.* Fernandus Vasquius, de *success. resolut. §. 9. num. 108.* Quibus addesis, quæ tradit Casparus Manzius, de *testam. valido & invalido, tit. 5. Q. 6. num. 22.* Nicolaus Boerius, *Dec. 118. num. 24.* Ludovicus Lanæius, *consil. 1. de forma testamenti nuncupativi, num. 453.* Thomas Merckelbach, apud *Klockium, tomo 3. cons. 118. num. 30.* Everhard. Speckhan. *cent. 1. quæst. 50.*)

nicht mehr recognosciren können; dannoch solche / als nunmehr auch durch sowohl der samptlichen Zeugen / als auch des Testatoris tödtlichen hintritt noch mehrers bekräfftigte / aigenhändige Unterschrifften / und beygetruckhte Sigilla eine solche testamentarische / an sich selbst unverdächtige / Dispositiion ausser allem rechtmäßigen zweifel setzen und halten:

juxta ea, quæ hanc in rem optimè disserit Antonius Faber, in *tract. de errorib. pragmatic. decade 6. err. 2. & seqq.* Francisc. Duarenus, ad *tit. testam. quemadm. aperiant. cap. 4.* Struv. *exerc. ad Pand. 34. th. 42. ibique in addit.* Müllerus, *ut. 1.* ubi ad *Cap. 2. X. de fide instrum.* respondet. Jacob. Wissembach, *Disp. ad Pand. 58. th. 20.* Henricus Zœsius, ad *tit. Pand. testam. quemadm. aperiant. num. 3.* post Franciscum de Barry, Brunnemannus, ad *L. 4. num. 5. ff. eod. tit.* Colleg. Jurid. Argentorat. ad *eund. tit. th. 5.* ibique Tabor, in *additionib.* B. Dn. Lauterbach, *Disp. de solennitatib. testament. th. 23. in fin.*

180 allsò ist es hingegen bey Testamentis nuncupativis, intellige explicitis, dergestalten bewandt / daß / wann nicht entweder über dieselbige ein solennes / und mit allen in den Rechten vorgeschribenen Requisitis versehenes Instrumentum publicum, von einem geschwohrnen Kayserl. Notario, legaliter verfaßt;

de quo Modo conservandi hujusmodi 181
Testamenta nuncupativa conferatur Trentacinquius, *vol. 1. consil. 13. num. 1.* Alvarus Valascus, *consult. 181. num. 1. & per tot.* Cardinal. Mantica, de *conject. ult. volunt. lib. 2. tit. 2. num. 2.* Andr. Fachinæus, *vol. 2. consil. 24. num. 8.* Johann-Petrus Surdus, *consil. 414. num. 21.* Franc. Niger Cyriacus, *controv. for. 407. num. 68.* Joh. Harpprechtuns, ad *§. fin. num. 8. Inst. de testam. ordin.* Arnold. Vinnius, ad *eund. §. 3.* Manzius, de *testam. val. & inval. tit. 4. Q. 2. num. 42. & tit. 5. Q. 6. num. 1. & mult. seqq.* ubi pluribus hoc statuminat. Richterus, ad *L. 21. §. 2. num. 5. Cod. de testam.* Ludwellus, de *ultim. voluntat. pag. 189.* Thomas Merckelbach, apud *Klockium, tomo 3. consil. 118. num. 31.* B. Collega noster, Dn. D. Bardili, de *testam. nuncupat. §. 22.* Joh. Sichardus, ad *L. 1. num. 19.* ibi: *Undè cautela est, ut Hæres per nuncupationem institutus curet Instrumentum publicum fieri de ista nuncupatione: quod instrumentum deindè perpetuò probabit, licet omnes testes moriantur.* Joh. Dauth, de *testam. num. 451. in not. pag. 528.* optimè Mevius, *part. 9. Decis. 149. num. 5.* & Viglius Zuichemus, ad *§. ult. num. 4. Inst. de testam. ordin.* Carpzov. in *Respp. Electoral. lib. 6. Resp. 13. num. 3.* Paulus de Castro, ad *L. 2. Cod. de bon. poss. secund. tab. num. 3.* ubi dicit, quòd, licet omnes VII. testes mortui 182
fuerint; ramen Scriptura Notarii testamentum conservet:

Oder solches nicht gleich post mortem 183
Testatoris, vel statim post ipsum testandi actum, seu post talis testamenti ordinationem, durch würckliche abhör der Siben Zeugen / publicirt worden:

Nam & vivo Testatore confestim Hæres 184
ab illo nuncuparus Judicem adire, ipsumque rogare potest, ut omnes Testes, ad perpetuam rei memoriam, examinet, & eorum depositiones publicet: Quæ ipsa publicatio pro Instrumento publico habetur, & mortuis quoque testibus quibusdam, vel omnibus, nihilominùs vim probandi pleniſſimam habet.

Manzius, de *testam. val. & inval. tit. 4. Q. 2. num. 47. & tit. 5. Q. 6. num. 29. & 30.* D. Bardili, *dicta Diss. de testam. nuncupat. §. 37.* Sichardus, ad *L. 1. Cod. de testam. num. 19.* ibi: *Vel potest etiam, testatore mortuo, protinùs adire judicem* &c.

Oder solche Testamenta publicâ Acto- 185
rum Judicii fide, vel planè suprema Principis autoritate aufgerichtet worden /

Johannes Dauthius, de *testamentis, num. 454. in notis marginalib. lit. Z. pag. 329.*

186 Dieselbe nothwendig und ex indeclinabili necessitate entweder durch alle / nemlich eben die jenige Siben Gezeugen / qui nuncupativæ ejus ordinationi interfuere, vermittelst ablegender eydlicher Kundschafften / beweißlich gemacht / oder / wann dises nicht zu wegezubringen / und immittelst nur ein einiger Testaments-Zeug gestorben / hierdurch alles zerfallen / und das gantze Testament / mit allen seinen Puncten / articuln und innhaltungen / gantz zunicht werden muß.

187 Ità namque generaliter DDres definiunt, quòd, quandocunque de ipsa suprema Testatoris Voluntate lis & quæstio oritur, tunc ad illam probandam septenarius Testium Numerus, qui etiam solus ad efficiendam supremam Voluntatem (ut loquitur *Lex 22.* ibi: *Testibus etiam* ad efficiendam voluntatem *adhibitis. Cod. de testam.*) sufficiens est, præcisè requiratur. Anton. Faber, *tract. de errorib. pragmaticor. decade 67. err. 6.* Ranchinus, in *not. ad Guidon. Papæ Q. 331.* Joachim. Mynsingerus, *centur. 4. Obs. 98. num. 1. & 9.* ubi scribit, quòd,

188 quoties de substantia Testamenti, sive ipsa Testatoris Voluntate probanda agatur, tunc septem testes, & quidem illi ipsi, qui actui testandi interfuere, præcisè requirantur; & quòd Camera Imperialis in causa testamenti Domini Alberti Comitis de Henneberg ità pronunciaverit. Farinacius, de *falsit. & simulat. Q. 156. num. 128.* Sichardus, ad *L. 7. n. 8.* verbis: *Aut probanda est* substantia *testamenti, & tunc certè requirerentur septem testes.* Substantiam *autem testamenti Baldus appellat, quæ descendat & oriatur* ex Voluntate *defuncti*; *exempli*

189 *grat. si contendas*, te esse institutum hæredem, *fundas te super substantia voluntatis defuncti, id est, quòd Testator sic erga te voluerit: certè* illa substantia voluntatis, *si de ea sit controversia*, probanda erit septem testibus. Manzius, de *testam. val. & inval. tit. 5. Q. 8. num. 5. & seqq.* Klockius, *tomo 3. cons. 113. num. 41.* ibi: *Ubi substantia testamenti est probanda, requiruntur septem testes*, post Bartol. Bald. Angel. Jason. Alexandr. aliosque complures, Hippol. Riminaldus, *cons. 610. num. 57.* ubi ità in puncto:

190 Cùm, ait, substantia testamenti versetur in institutione, sequitur, quòd, ad probandam hanc voluntatem testatoris, non sufficiant duo testes; sed septem requirantur. Johann-Petrus Surdus, *cons. 129. num. 29.* Paulus de Castro, ad *L. 2. n. 3. Cod. de bon. poss. secund. tab.* Alexander ab Imola, ad *L. 2. num. 4.* verbis: *Sed ad Voluntatem probandam non sufficiunt duo testes. Cod. eod. tit.* Baldus, ad

191 *eand. L. num. 1.* in verbis: *Aut volo probare* Solennitatem, *& sufficiunt duo, aut* Vo-

192 luntatis veritatem, *& tunc requiruntur* Tot ad Probationem, quot requiruntur ad testamenti compilationem. Chassanæus, ad *consuet. Burgund. rubr. 7. §. 4. ad verba: Par son testament valablement fait.*

Undè rectè Mascardus: Si quis, inquit, 193
probare velit, sic esse factum testamentum, tunc hoc probare debet per septem testes.

de *probation. concl. 643. num. 8.* Manzius, *d. l. num. 5.*

Alioqui rectissimè vulgarissima illa regu- 194
la objicietur, quòd paria sint, aliquid non esse; vel esse quidem, sed non posse probari, eo scilicet modo, quem LL. præfiniunt. *L. 30. ff. de testam. tut. L. 77. ff. de contr. empt.* Virgil. Pingizzer. *Q. Saxon. 20. num. 55.* Bened. Carpz. in *Resp. Electoral. lib. 6. Resp. 13. num. 6.* Joh. Sichardus, ad *L. 1. num. 19.* ibi: *Quia propter defectum unius testis non posset probari, haberet locum id, quod diximus, Paria esse, rem omninò non esse, & non posse probari. Cod. de testam.* Mevius, *part. 9. Dec. 149. in not. num. 2.*

Lex etenim, ne quid falsitatis incurrat 195
per duos forte testes compositum testamentum, majorem Testium numerum expostulat, ut per ampliores homines perfectissima Veritas reveletur;

ut jam suprà retulimus ex *L. fin. Cod. de fideicomm.* ubi quamvis septenarius Testium numerus non exprimatur; tamen aliis locis illum præcisè requiri nemo ullus est, qui nesciat.

Cùm itaque in testamento nuncupativo 196
non sola Solennitas; sed semper vera Testatoris Voluntas probari debeat, prono alveo hinc profluit, quòd non nisi Septenarius testium numerus ad hanc probationem sufficere valeat.

Manzius, de *testam. val. & inval. tit. 5. Q. 6. num. 23.* verbis: *Quia in hoc* (nempè nuncupativo) Voluntas *probanda est*; *in illo* (nimirum in scriptis confecto) *tantùm* Solennitas.

Et tametsi, 2dò, in testamentis nuncu- 197
pativis non tot ac tantas, quàm in mystico seu in scriptis condendo testamento, Solennitates necessarias pronunciet ipse Justinianus;

in *L. 26. Cod. de testam.*

Tamen ibi tantùm de testamenti in scri- 198
ptis ordinandi propriis solennitatibus quæstio est:

B. Dn. Lauterbach, de *solennitatib. testam. th. 30.* Petr. Gregor. Tholosanus, in *syntagm. jur. univ. lib. 4. cap. 4. num. 1.* & *cap. 5. num. 3.* Johannes Harpprechtus, ad §. *fin. num. 1. Inst. de testam. ordin.* Bachovius, ad *eund. tx.*

Quantum verò ad ipsam Testamenti Sub- 199
stantiam, sive Substantialem, quam appellat Cyriacus, probationem, illa in testamento nuncupativo æquè clara, concludens, atque indu-

indubitata esse debet, quàm in scripto te-
200 stamento. Imò quòd rigorosior & exa-
ctior probatio ad probandum testamen-
tum nuncupativum requiratur, quàm ad
scriptum testamentum, ità nempe, ut, si
nullum à publico Notario Instrumentum
de illo confectum fuerit, nulla alia illius
admittatur probatio, quàm per omnes
septem testes, coram quibus illud condi-
tum, notabiliter cum Glossa definit Fran-
ciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 444. num. 11. & sqq.*

201 Tertiò sicuti Testamentum in scriptis
confectum septem testium signis atque
subscriptionibus corroboratur, ità, ut, li-
cet omnes illi testes decesserint, illud tamen
ratum maneat; ità nuncupativi ècontra
testamenti fides tota à Testium, horum-
que Septem, juratâ depositione depen-
det, quibus omnibus, vel aliquibus illorum
defunctis, cùm jam vel nulli amplius super-
sint, vel pauciores, quàm Leges requirunt,
qui iterum sisti, & juratum in judicio testi-
monium ferre valeant, non potest non tota
defuncti Voluntas prorsùs irrita fieri.

Arnoldus Vinnius, ad §. *fin. num. 3. Inst. de testam. ordin.*

202 Quam eandem Rationem paulo aliter,
nempe sic, effert Viglius Zuichemus, &
Caspar Manzius, quòd, quemadmodum
in testamento in scriptis condendo, Testes
subscriptione sua atque subsignatione de
defuncti Voluntate testimonium perhibe-
re intelliguntur, ità, ut ipsæ hæ Subscri-
ptiones ab ipsismet LLbus expressè vocen-
tur Depositiones;

ut in *L. fin.* ibi: Et depositionibus *te-
stium. Cod. de edicto D. Hadr. toll.*

203 ad hoc verò præcisè septenarius Te-
stium numerus requiritur;

d. L. fin. ibi: *Quod in prima figura sine omni vituperatione appareat*, & depositio-
nibus Testium NB. legitimi Numeri val-
latum sit. *Cod. d. tit.* juncto §. 3. *Inst. de test. ordin. L. 8. Cod. Qui T. fac. poss.*

204 ità nempe, ut, illô legitimè adhibitô,
hujus generis Testamenta, ceu legaliter pro-
bata, suum exitum sortiantur, licet omnes
illi Testes, vivente adhuc Testatore, decès-
serint: Si verò tantùm Sex testes adfue-
rint, totum tale testamentum omnimodò
nullum sit;

L. 12. ibi: Si unus de septem testibus *defuerit, jure deficit testamentum. Cod. de testam.*

205 Sic in nuncupativo ècontra testamento,
ceu in quo declaratam Testatoris Voluntà-
tem adhibiti Testes suis ipsimet auribus ex
ore ipsius perceperunt, ipsi hanc suæ fidei,
conscientiæ & scientiæ, juxta LLum præ-
scriptum, commissam Voluntatem (Si nul-
la, vivente adhuc Testatore, Publicationis
species accesserit) dèmùm post ejus obitum,
non solùm mediante corporali juramento;
sed & numero septenario, probare te-
neantur, &, si unus tantùm ex hoc numero
deficiat, illud pariter in totum & omnimo-
dò corruat.

Ità ferè doctissimus Viglius, ad §. *Sed cùm aliquis. num. 10. Inst. de testam. ordin.* & Manzius, *d. tract. tit. 5. Q. 6. num. 47. & seqq. usque ad num. 52.*

Rectissimè namq; Dn. Baro de Lynckher 206
de hac ipsa Testamenti nuncupativi proba-
tione ità loquitur, quòd probatio illius, per
Testes facienda, succedat in locum ejus,
quæ fit per Scripturam, septem Testium
Manu & sigillis roboratam. *L. 15. Cod. de fide instrum.*

Quàm certum verò est, quòd testamen- 207
tum in scriptis confectum per Scripturam
non aliter probari valeat, quàm si illa se-
ptenario Testium numero, omniumque
ipsorum tùm Subscriptionibus, tùm Si-
gillis munitum sit: tàm certum & hoc ha-
beri debet, quòd testamentum nuncupati-
vum, si nullum produci queat publicum
Instrumentum, per Testes non aliter pro-
bari valeat, quàm si, numero septenario,
Voluntatem nuncupatam jurato attesten-
tur.

Resp. 117. num. 45.

Imò, cùm, Quartò, ille amplior Te- 208
stium numerus, quem Leges expostulant,
etiam in testamento nuncupativo ad Sep-
narium determinativè & præcisè arctetur;

in *L. 21. § 2.* verbis; *Per nuncupationem testamenta* non aliter valere *sancimus, quàm* si septem Testes voluntatem Testa-
toris, ut Testamentum sine scriptura fa-
cientis, audiverint. *Cod. de testam.*

& hujusmodi testatoris tota Voluntas 209
ipsorum conscientiæ atque fidei committa-
tur, ità nempe, ut ipsi hanc ex ore Testato-
ris auditam Voluntatem per suas juratas
depositiones in Judicio postmodò testifi-
centur; aliter esse non potest, quàm ut, unô
illorum deficiente, Testamentum ejusmodi 210
non sit ampliùs Testamentum, cùm illius
Solennitas & Probatio deficiat, imò ipsa
Substantia atque essentia;

ut ex Bartolo, Menochio, & Bertazzo-
lio, de his differit Aestolinius, in *Resoll. Juris, Resol. 26. n. 61.* Cum quibus jungenda, quæ
tradit Donellus, ad *L. 21. §. 2. num. 8. Cod. de testam.* Richterus, ad *eand. L. §. 2.* ubi
optimè scribunt, fidem talis testamenti in 211
testium testimonio positam esse.

Et si quid hîc valet ipsiusmet LLatoris 212
autoritas, ille sanè notanter etiam de illo
privilegiario, quod Rusticis ruri ordinare
indulget *Lex ult. Cod. de testam.* testamento
constituit, quòd in illo adhibiti Testes il-
literati non solùm Testatoris Voluntatem

cogno

cognoscere, & maximè quem vel quos sibi hæredes relinquere voluerit; verùm etiam jurati, sive sub corporali testium juramento, hæc deponere debeant:

in *d. L. ult. circa fin.* ex cujus formalibus rectissimè Carpzovius eatenùs duntaxat testamentum ejusmodi nuncupativum va-213 lere pronunciat, quatenùs testium juratorum depositione corroboratur; in *Jur. For. parte 3. C. 3. D. 36.* Addat. eôdem textu hanc doctrinam corroborans Georg Adam Struvius, *exerc. ad π. 32. θ. 14.* Manzius, de *T. val. & inval. tit. 5. Q. 5. num. 51.* Mevius, *part. 9. Dec. 149. in notis, num. 4.*

214 Quibus omnibus & pluribus fundamentis permoti communissimè Doctores huic sententiæ subscribunt, quòd duobus quidem testibus probari valeat, quòd Testamentum, casu aliquo deperditum, integro Testium Numero, omnique aliâ Solennitate constiterit: Sed si quæratur, quid Testator verè in illo disposuerit, & quæ mentis Ipsius testatio fuerit? iidem Testes, Qualitate, & Numero ad Probationem necessarii sint, qui ad ipsam substantiam, his ipsis formalibus, ex Claro, Mascardo, Fontanella, Castillo, egregiè decidit Christoph. Crespi de Valdaura, ad *Decc. Regni Aragon. Observat. 52. num. 12. & 13.*

215 Nec minùs egregiè totam hanc controversiam in rebus forensibus exercitatissimus Vismariæ, quoad viveret, Vice-Præses David Mevius determinat, quando ità: Non, ait, sufficit, ut testamentum nuncupativum coram septem, ad id rogatis, testibus conficiatur; sed etiam ità confici oportet, ut plena illius fides constet; Si quidem ità factum dicitur; sed non apparet, nulla illius habetur ratio. NB. Non sufficit 216 ad eam fidem, Testamentum coram testibus nuncupatum in scripturam redigi; nec etiam illud à Notario & Testibus ad illud 217 rogatis subscribi: (Id quod tamen in proposito haudquaquàm factum ex Testium dictis haud obscurè colligitur.) Sed NB. ne- 218 cesse est, vel Testes illos, in Judicio, mediante juramento, de illo Testamento testificari, vel super illo ritè confecto Instru- 219 mentum publicum confici. Alterutrum fieri sufficit. Ubi neutrum adest, Testa- 220 mentum factum non habetur, quia non legitimè probatum. Haud satis est, dicere, illud esse factum, seu adhibita esse omnia ad Testamenti substantiam necessaria; sed oportet de illo etiam constare, & rem manifestam reddi. Si quidem Pars in In- 221 strumento se fundat, considerandum est, utrum illud omnibus suis numeris sit absolutum seu perfectum? ad quod Jurisprudentia NB. Plura exigit; id verò præcipuè, ut Notarius, duobus ad minimum Testibus adhibitis (Jungatur perillustris Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 125. num. 15. vers.* So ist demnach solche Disposition. ibi: Und obwohl sehr nachdenckhlich.) super nuncupativo testamento instrumentum confecerit. Etsi itaque ille hoc in formam Testamenti redegerit; (De quo ne quidem in proposito constat) at testibus NB. Instrumentariis nullis præsentibus, non habebitur testamentum probatum, nec ex eo jus dicetur, nisi, qui NB. testamentarii 222 Testes fuerunt, adhuc superstint, ac juratò de testamento testificari queant. Non aliter namque valet Testamentum 223 nuncupativum, quàm ubi vel Testium, queis Præsentibus confectum, depositione, eâque juratâ, corroboratur; Durantes, de *arte testandi, tit. 2. de testam. ordin. cant. 1. num. 2.* ubi irritum appellat testamentum nuncupativum, nisi per testes juratos coram Judice approbetur, vel publicum Instrumentum desuper conficiatur. Nam, ob 224 difficultatem probationis per testes, quorum plerique sæpè ante Testatorem moriuntur, ne ex illorum obitu ultimæ Voluntates interirent, ex Consuetudine ità cœpit, & invaluit, ut per Instrumentum publicum veritas ejus assereretur, si nempe Testator id, quod coram septem testibus nuncupat, statim curat, in tale Instrumentum redigi: id quod eandem fidem facit, acsi Testes NB. Omnes de tenore 225 Testamenti juratò depositi essent, & oritur ex Virtute, quam Jurisprudentia publicis Instrumentis tribuit, ut plenè probent; in quo magnum est compendium.

Ità optimè Mevius, in *Decc. Vismariens. parte 9. Desis. 149.* cujus plena formalia ut hîc redderemus, vel maximè operæ pretium duximus.

Addatur ex nostris Antecessoribus B. 226 Collega noster Dn. D. Bardili, qui eandem hanc doctrinam, inter omnes receptissimam, nostrique imprimis Collegii Responsis frequentissimè approbatam, his formalibus comprobat: Si, inquit, testamentum nondum est publicatum; (nimirum per publici Instrumenti confectionem, vel judiciale omnium Testium examen) tunc Testes omnes, qui adhuc vivunt, sunt interrogandi non tantùm super Testamenti Solennitate; sed etiam ejus Contentis & Veritate, qui si juratò deponant, nuncupatam à defuncto Voluntatem ex ore ejus se audivisse, res benè se habet. Et hæc procedunt, quando testium testamentariorum omnium copia haberi potest. 227 Si enim vel Omnes, vel Quidam ex his decesserint, & ab Hæredibus ab intestato negetur talis Voluntas, corruit Testamentum. Negata namque Voluntas defuncti 228 probanda est. Probari autem non potest

per

per Scripturam, quæ non extat: Non per Testes, quia mortui sunt;

in peculiari Diss. de testamento nuncupat. §. 37. in fin. & §. seq. quæ & omnia sua facit Petrus Müllerus, in *addition. ad Struv. exercit. ad Pand. 32. th. 14. lit. 1.*

229 Et quòd ità DDres communissimè sentiant, eluceſcit ex iis, quæ tradit Pruckmannus, quando ità: Testamentum, ait, hinc nihil capit detrimenti, quòd publicatum non sit, dummodò per testes de contentis in illo fides adhuc fieri possit: Nam è diverso expendendum quoque illud erit, quòd ad Testamenti nuncupativi NB. probationem septem omninò Testes requirantur; utiin individuo scriptum reliquit Ricciardus, ad §. *Sed cum aliquis. n. 63. Inst. de testam. ordin.* ubi hanc communem esse attestatur. Vasquius, de *succeſſ. creat. §. 11. num. 16.* Grassus, communem dicens, *recept. sentent. §. Testamentum. Q. 10. num. 8. vers. primus casus.* Cardinal. Parisius, *consil. 19. num. 13. vol. 3.* Nicol. Bellonus; *consil. 85. num 11.* Hic autem, pergit laudatus Pruckmannus, ex testibus jamdiu mortui sunt Tres; & Quatuor tantùm adhuc superstites sunt.

230

lib. 2. consil. 1. num. 153. & seq.

231 Addantur, post innumeros alios consentientes, Caspar Manzius, de *T. val. & inval. tit. 4. Q. 2. num. 28. & tit. 5. Q. 5. n. 47.* & *Q. 6. num. 46.* Carpzovius, in *Resp. Electoral. lib. 6. Resp. 13. num. 5.* ubi inde Hæredibus in nuncupativo testamento institutis consilium suppeditat, ut vel Instrumentum super id confici, vel testes sub juramento examinari faciant, ne unus vel alter morte præventus Voluntatem testatoris remoretur, eaque; ob insufficientem testium numerum, corruat: & *num. 7.* hæc

232 etiam Testamento tempore pestis confecto suo modo accommodat. Henric. Zœsius, ad *tit. Pand. testam. quemadmod. aperiant. num. 4.* ibi: *Nuncupativum* Unius morte deficit, *quia non potest solenniter constare, uno teste deficiente, de Voluntate testatoris,*

233 nec eam adjuvat Scriptura vel Adsignatio, quæ nulla est, plenissimè & doctissimè Antonius Faber, in *tract. de error. b. pragmatic. decade 67. err. 6.* ubi L. 2. Cod. de bon. possess. secund. tab. eruditè exequitur; & inter alia ità in fine: Omnes, inquit, testes sunt interrogandi, ut per eos probetur non solùm Solennitas; sed etiam Substantia testamenti, præsertim nuncupativi. perillustris Dn. Baro de Lyncker., *Resp. 117. num. 19.* verbis: *Nempe testamentum nuncupativum* NB. tunc demùm valet, dùm nullum super illo instrumentum publicum confectum est, quando Testes depositionem suam juratò faciunt, adeò, ut, si ex testibus NB. vel aliquis mortuus sit, qui deponere de eo non possit, Testamentum corruat. Reinhardus Bachovius, in *commentar. ad §. fin.* ibi: *Testamentum nuncupativum facilius potest ad irritum redigi, si Testes aliqui, imò* si unus præmoriatur. *Inst. de testam. ordin.* Richterus, *Decis. 32. num. 19.* ubi scribit, hac ipsa de causa, quia facilè contingere possit, ut unus vel alter ex testibus ante publicationem moriatur, atque ità, secundum communem opinionem Interppr. testamentum probatione deficiat, 234 Interpretes Juris hanc tradere Cautelam, 235 ut Notarius adhibeatur, qui Testatoris voluntatem in publici instrumenti formam redigat &c. addens, istam doctrinam etiam in testamento tempore Pestis confecto locum habere. Michael Grassus, in *R. S. §. Testamentum. Q. 59. num. 2.* Johannes Sichardus, ad *L. 1. num. 19.* verbis: *Testamenta nuncupativa solent dupliciter fieri. Primò tantùm nuncupatim, id est dùbibitis septem testibus pronuncio voluntatem meam,* & tunc certè verum est, *quòd, mortuo testatore, si Hæres nuncupatus vellet aliquid consequi,* teneretur per testes NB. omnes probare 236 illud testamentum. *Et ideò*, si Unus esset mortuus *ante probationem, illud testamentum esset* inutile, quia non posset probari. *Cod. de testam.* Arnold. Vinnius, ad §. *ult. num. 3. Inst. de testam. ordin.* Joach. Hoppius, ad §. *fin. Inst. de testam. ordin. in usu hodierno. pag. 392.* Joh. Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 4. num. 226.* Virgilius Pingizzer, *Q. Saxon. 20. num. 55.* Colerus, *parte 2. Dec. 250.* Franciscus de Barry, de *succession. test. & intest. lib. 1. tit. 1. num. 8.* ubi scribit, quòd singuli testes deponere debeant super toto testamento. Collega noster, D. Harpprecht, in *Resp. criminal. & civil. vol. 3. Resp. 59. num. 41. & seqq.* ubi nostri Collegii constantem de hoc arti- 237 culo sententiam prolixiùs exhibet; nec non in consiliis ab eodem publicatis, *vol. 2. consil. 29. num. 45. & seqq.* Dilectus Durantes, de *arte testandi, tit. 2. caut. 1. num. 2. & sqq.* Johannes Philippi, in *usu pract. Inst. lib. 2. tit. 10. §. fin. ecloga 47. num. 2.* ubi dicit, non sufficere, in testamentis Septem numerò testes interveniſſe; sed & insuper opus esse, ut id coram Judice, juratâ eorum depositione, se nuncupationem scilicet hæredis & ultimam voluntatem ex ore testatoris audiviſſe, corroboretur. Laurentius Kirchoffius, *tomo 3. consil. 25. num. 17. & seqq.* ubi pariter docet, quòd, si nullum publicum, super condito testamento, instrumentum confectum sit, testes testamentarii Omnes deponere debeant, se fuisse præsentes, audiviſſe, illum esse hæredem institutum &c. Franciſc. Niger Cyriacus, *controv. for. 407. num. 275. cum & sqq. & controv. 444. num. 12. & sqq.* ibi: *Rigorosior est & magis*

difficilis probatio testamenti nuncupativi:
238 *Nam hoc debet probari* per Omnes testes; *&, si* Unus sit mortuus, *vel* aliter deficiat; *est nullum.* Et hi Omnes septem Testes debent examinari & deponere de toto tenore Testamenti. Johann-Petrus Actolinius, *Resol. Jur. 26. num. 61.* aliique ferè Omnes.

239 Was wider diſe erſte Rationem decidendi von einigen DDbus ſtatuirt werden will/ quòd, tametſi ad condendum ſeu ordinandum Teſtamentum nuncupativum Septenarius teſtium numerus neceſſarius ſit; tamen etiam binarius ad probationem illius ſufficiat, darauff ſolle hieunten in reſolutione Rationum dubitandi, zu aller genüge geantwortet werden. vor Eins.

240 An dem andern wann man gleich in proſito auf diſes reflectiren und gedencken wollte/ daß ja/ bey diſem Grammontiſchen Teſtament/ der allgemeinen Cautelæ und Rath der Rechtslehrere nachgelebt/ und daßelbe von dem ſeeligen Herrn Landſchreiber Bölzen in eine Rechtsgültige Scripturam verfaßt/ diſe auch dem wohlſeeligen Herrn Teſtatori, in præſentia aller Zeugen widerumb vorgeleſen/ und von Ihm
241 Teſtatore aigenhändig unterſchriben worden; ſo dient doch auch hierauff zur beſtändigen Antwort/ daß/ als viel man aus der eydlich abgehörten fünf Zeugen depoſitionibus erlernen kan/ der Herr Landſchreiber Bölz/ in præſentia der Zeugen weiters lediglich nichts gethan/ als daß Er das jenige/ was der ſeelige Herr Obriſter/ ſeines letztens willens halber/ von Puncten zu Puncten/ ihm ad calamum dictirt/ gleichwohl ſchrifftlich verzeichnet/ und hierauff ſolches wider/ præſentibus Teſtatore & Teſtibus, abgeleſen/ auch Herr Teſtator ſolche Puncten mit aigener hand ſubſcribirt/ (Wiewohl auch von diſer Subſcription deß Herrn Teſtatoris weder Herr Pfarrer Eggs/ noch Herr Caplan Fehr/ noch Chirurgus Hallauer was gewiſſes ſagen können/ ad artic. 17.) und Ihme Herrn Bölzen/ mit der angehängten bitt/ daß Er die Execution von demſelbigen haben ſolle/
242 eingehändiget habe. Daß aber Er Bölz ein publicum Inſtrumentum darüber verfaßt/ und Herr Obriſter deßwegen ihn begrüſt haben ſoltte/ das iſt ex juratis Teſtium depoſitionibus nicht zuerlernen; ja auch von dem Freyherrn Antonio Ignatio von Grammont ſelbſten nicht darauff articulirt worden.

Jungantur Articuli probatoriales à 10. uſque ad 19. & ibidem ab omnibus teſtibus depoſita.

243 Allermaſſen nun aus diſem faſt unzweifflich erhellet/ daß über diſe/ von dem ſeeligen Herrn Obriſten/ per explicitam & ad calamum ſimùl dictatam Nuncupationem, ſive nuncuparivam Diſpoſitionem, kein ſolennes und publicum Inſtrumentum verfertiget; ſondern ſolches allein/ ex ore dictantis Domini Chiliarchæ, vom Herrn Bölzen excipirt/ in chartam aſſeri ſuperimpoſitam gebracht/ und/ ſo bald diß geſchehen/ dem Herrn Obriſten und den Zeugen von ihm/ abgeleſen worden: alſo iſt/ quoad Jus, wohl in obacht zu nemmen/ 244
quòd inter hæc duo: An Teſtamentum nuncupativum, ſeu explicitè nuncupatum, in ſcripturam tantùm redactum fuerit, vel an Publicum ſuper illo, & ſolenne Inſtrumentum à Publico Notario confectum proſtet? multùm interſit. Wann ein ſolennes und öffentliches Inſtrument von 245
einem gemeinen und öffentlichen Schreiber/ ſeu à publico Notario, cui hæc ipſa facultas, ſolennia Inſtrumenta conficiendi, à Cæſare, vel Comite Palatino commiſſa, über ein ſolches von mund außgeſprochenes Teſtament aufgerichtet worden/ da waltet kein Zweifel/ daß ein ſolches explicitè nuncupirtes Teſtament per hujusmodi ſolenne & publicum Inſtrumentum pleniſſimè probirt werde; deſſen 246
unangeſehen/ wann auch gleich alle ſiben Zeugen/ noch bey des Teſtirers lebzeiten/ durch den zeitlichen tod hinweggerafft worden:

Et de ipſo hoc caſu etiam omnes hucusque laudati DDres diſertè loquuntur.

Wann aber hingegen auch ein publicus 247
& juratus Notarius Cæſareus die von einer teſtirenden Manns- oder Weibs-perſohn in die feder ihm dictirte lezten willens verordnung/ und derſelben capitula allein zu papier bringt/ und hernach/ in præſentia der ſiben Zeugen/ der teſtirenden Perſohn ſolche nur wider vorlieſt; aber über ſolchen Actum kein mit allen/ in Rechten/ & præprimis in Polit. Imper. Conſtit. à Maximiliano I. Coloniæ promulgatâ, *tit.* von den *Notarien.* vorgeſchribenen Requiſitis verſehenes/ publicum Inſtrumentum verfertiget/ alsdann hatt man zwar ein/ in ſcripturam redactum, nuncupativum Teſtamentum; aber kein/ per ſolenne & publicum Inſtrumentum, authentiſirtes und publicirtes Teſtamentum nuncupativum. Und wann 248
ſolche Scriptura, in quam Teſtamentum nuncupativum redactum eſt, von den ſiben Teſtaments-gezeugen nicht unterſchriben und ſubſignirt worden/ da hat dieſelbe/ wann gleich des Teſtirers Subſcriptio darbey/ keine mehrere Würckhſamkeit oder autoritæt, als wann keine Scriptur adhibirt worden wäre.

De quo ità in terminis exercitatiſſimus Vice-Præſes David Mevius: Non, inquit, 249
ſufficit, ut Teſtamentum nuncupativum

coram

coram eptem, ad id rogatis, testibus conficiatur; sed etiam ità confici NB. oportet,
250 ut plena illius fides constet. Non sufficit ad eam fidem, Testamentum coram testibus nuncupatum deindè NB. in scripturam redigi; nec etiam, illud à Notario
251 & Testibus ad illud rogatis (. Id quod tamen & ipsum in proposito deficit.) subscri-
252 bi; sed NB. necesse est, vel Testes illos, in Judicio, mediante juramento, de illo testamento testificari, vel super illo ritè
253 confecto Instrumentum publicum confici. Ubi neutrum adest, Testamentum
254 factum non habetur, quia non legitimè probatum;

in *jam suprà cit. parte 9. Decis. 149. num. 3.*
255 *& seqq.*

Neben disem ist/ Drittens/ wohl in obacht zu nemmen/ daß man impræsentiarum noch nicht einmahl waist/ ob der seel. Landschreiber Herr D. Bölz die Macht und Gewalt auch dergleichen solennia & pu-
256 blica Instrumenta zumachen gehabt? Dann/ obgleich derselbe vom Herrn Pfarrer Albrecht in seinem Lateinisch ertheiltem testimonio ein Notarius Provincialis genannt worden; so können wir doch/ da der Titu-
257 lus, Landschreiber/ mit dem officio Notariatûs keine communion hat/ und er allso vielmehr ex errore vom Pfarrer so genannt
258 zu seyn scheint/ hierauß lediglich nichts erlernen. Und wiewohlen in Ohrten/ da besondere Statuta deßwegen vorhanden/ auch Statt- und Ampt-Schreiber/ als in disem Ducatu, solennia Instrumenta zu machen bemächtiget und autorisirt seyn; so verbleibt es jedoch in dem übrigen bey diser
259 untrieglichen Regul/ quòd, quicunque potestatem solennia Instrumenta conficiendi non ab Imperatore, vel ab aliquo Comite Palatino acceperunt, & propterea speciale Juramentum præstiterunt, nullum tale instrumentum conficere valeant; ut ex
260 ipso hoc principio Doctoribus Juris, quà talibus, hanc eandem potestatem simpliciter denegat Bened. Carpzovius,

in *Respp. Electoral. lib. 6. Resp. 18. per tot.* Dn. Lauterbach, in *Colleg. π. theor. pract. tit. de fide instrum. th. 29.* Adde Dn. Strykium, *in annotam. ad compend. Schüzian. tit. de fide instrum. ad verba: Comitibus Palatinis.* & Jacob. Speidelium, in *speculo var. observ. vocab. Notarius.* ibi: *Hodiè Archigrammateos, vulgò* die Statt-schreiber/ *quoad confectionem publicorum instrumentorum & Testamentorum, Notariis,* NB. quibusdam in
261 locis, *æquiparatos videmus.*

Cæterùm illud, quòd Hodiè Judicii Actuarii Testamenta apud Acta Judicii confecta Actis publicis plerumque inserere solent, hanc potestatem solennia Instrumenta conficiendi haudquaquam evincit:

Jungat. Lauterbach, de *testam. judic. th. 17.* Carpzov. *part. 3. C. 3. D. 32.*

Nisi Jussus & Autoritas Magistratûs, 262
de hoc specialiter à Testatore rogati, accedat, quòd Judicii Actuarius publicum super
263 testamento instrumentum conficere debeat, cùm & illa Instrumenta dicantur publica, quæ ab ipso Magistratu, vel ab alio, ejus jussu, conficiuntur.

Cap. 2. X. de fide instrum. Cap. 11. de probat. De quo videsis Manzium, de *testam. valido & inval. tit. 5. Q. 6. num. 15. & 19.*

Ja/ wann auch gleich/ Viertens/ Herr 264
Landschreiber Bölz die macht und gewalt solennia & publica Instrumenta zumachen wahrhafftig gehabt/ und darneben auch dises seine vera & seria intentio gewesen/ daß dievon Ihme zusammen gemachte qualiscunq; Scriptura in vim publici Instrumenti pasiren und geltten solte; solches doch/ über erstbesagte haupt-ration, noch weitter auch deßwegen nichts zur sache thun würde/ weilen nicht eine jede/ à juratis Notariis, auffgerichtete Scriptura, oder schrifftliche Consignatio dessen/ was er coràm gehört und gesehen/ die kraft und würckhung eines publici Instrumenti, oder auch dessen nahmen von Rechtswegen meritirt; sondern
265 dises aldann erst statt und platz hat/ wann alle zu einem solenni & publico Instrumento, von Rechts wegen/ nothwendige Requisita bey denselben adhibirt
266 und in acht genommen worden. Gleichwie nun die zu dergleichen Instrumentis nothwendige Requisita allen publicis & juratis Notariis fürzuschreiben der glorwürdigste Kayser Maximilianus I. sich selbsten die mühe gegeben;

in. spæcif. Const. Imper. Polit. *de Ao. 1512. tit.* Von den Notarien. und mit mehrerem diselbige considerirt Nicolaus Honthemius, de *arte Notariat. lib. 2. cap. 4. & mult. seqq.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. Pand. theor. pract. tit. de fide instrum. th. 37. & sqq. usque ad th. 52.* Bened. Carpzovius, *lib. 6. Resp. 85. num. 5.*

allso ist es impræsentiarum offenbarlich 267
an deme/ daß aus der juratò abgehörten fünf Zeugen depositionibus weitters lediglich nichts/ als dises/ zu erlernen/ daß der seelige Herr Obrist/ so bald feder und dinte herbeygebracht worden/ und Herr Landschreiber Böltz ein brettlein auff des Herrn Obristen Bett gelegt/ darauff zuschreiben/ Ihme Bölzen alsgleich die Contenta seines lezten Willens nacheinander ad Calamum dictirt/ etliche wenige Legata verschafft/ und hierauff die verordnung gethan haben solle/ daß sein Vetter Herr Ignatius sein völliger und universal Erb sein solle. Und nachdem dises alles/ auffgezeigte gehörte weiß/ verzeichnet worden/ hat Herr 268

Landschreiber gleich disen seinen lezten Willen/in præsentia des seeligen Herrn Testatoris, und der sämptlichen Zeugen/ abgelesen/ der Herr Obrist selig unterschriben und Herrn Bölzen gebetten/daß Er solchen zu sich nemmen/und Executor darüber seyn solle;

juxta ipsum literalem & formalem tenorem jàm superiùs adductorum articulorum, octavi & seqq. usque ad 19.

269 Daß aber bey diser schrifftlichen Consignation des wohlseeligen Herrn Obristen suprem æ Voluntatis Capitulorum der Eingang mit anruffung des allerheyligsten Göttlichen Nahmens/ 2dò der Jahrzahl der damahligen Röml. Kayl. Mayl. Reichs; 3tiò der damahligen Indictionis Romanæ; 4tò des obersten Fürsten/ oder würckhlich regierenden Römischen Kaysers glorwürdigsten Nahmens; 5tò Jahrs/ Monaths/ Tags und Stunde; 6tò deß Ohrts/ wa dises alles geschehen/ specificâ consignatione gemacht; oder/ 7mò, dasselbe mit nahmentlicher beschreibung aller und jeder damahlen zugegengewesener Zeugen; 8vò mit auch seiner deß Herrn Landschreibers Bölzen aigenhändiger Unterschrifft; so dann/ nonò, mit auftruckhung eines Notariats/ oder sonsten Ihm/ als einem geschwohrnen Landschreiber/ratione Officii (Si hujusmodi Statutum, vel Consuetudo in Loco extaret.) anvertrautten Signets/ nach der claren und haittern/ in dicta Sanctione Maximilianæa, præcisè und pünctlich vorgeschribenen form wäre authentisirt und bekräfftiget
270 worden; darvon ist nicht nur in der Zeugen/ sag selbsten; sondern gar auch in denen eingeraichten Beweiß/ articuln altissi-
271 mum silentium, und können/ in dubio, alle dise Res facti, umb so weniger/ præsumiret werden/ weilen alles gar schleunig/ und zwar wegen grosser schwachheit des Herrn Testatoris, welcher kaum noch die hernachgefolgte nacht überlebt/ daher gegangen und zu ende gebracht worden.

272 Quòd verò Scriptura, in quam suprema Testatoris Voluntas redacta fuit, non aliter vim publici Instrumenti obtineat, & proindè nec aliter Testatoris Voluntas ex illâ probari queat, quàm si omnia solennis & publici Instrumenti Requisita in illo examussim & ad unguem observata probentur, in terminantissimis determinat terminis Beatus Mevius,

273 *dicta Decis. 149. num. ult.* in verbis: *In tali itaque casu, ubi non erat super Testamento* Instrumentum NB. ritè Confectum, *placuit illud quidem* ratum non habere; *reservare tamen* probationem NB. per Testes, *Si ità fieri posset:* addens *in notis sub num. 9.* quòd, aliquô necessariô Requisitô circa Instrumentum omissô, Testamentum in illud redactum non valeat; collaudato Carpzovio, in *Respp. Electoral. lib. 3. Resp. 85. per tot.* qui latissimè deducit, quòd, si Instrumentum non publicô Notariatûs Sigillo signatum fuerit, illud planè non valeat in vim publici Instrumenti; per dictam Imper. Constit. Polit. de Ao. 1512. ubi utique appositio publici Notariatus 274
Signeti pro forma & solennitate publici Instrumenti requiratur, cujus Formæ omissio in qualibet, quantumvis minimâ, particulâ totum vitiet Instrumentum; & ex eo, quòd Signetum Notariatûs in testimo- 275
nium hujus publici officii, sub jurejurando ipsi concrediti, hôc ipsô fine apponi debea, ut Instrumenta à Notario confecta isto pùblico Notariatûs signeto autorisentur, qui effectus procul dubio privato Sigillo attribui nequeat; per *L. 14. §. 2. Cod. de assessor. & domestic.* subjuncto notabili hanc in rem Præjudicio Scabinorum Lipsiensium. Quam eandem doctrinam & decisionem nominatim etiam talibus Instrumentis, cum proximè laudato Mevio, accommodant, quæ super Testamentis, & quidem præcipuè nuncupativis, conficiuntur, Fernandus Vasquius, in *tract. de succes. creat. lib. 2. §. 14. num. 37. & §. 15 num. 117.* nec non *§. 20. num. 191. vers. tricesimo quarto.* Joh. Dauth. de *testament. in apostilla marginali, ad n. 404. & num. 419.* Caspar Manzius, in *commentar. ratio regulari ad §. fin. num. 17.* verbis: *Si testamentum nuncupativum in scripturam sit redactum*, necesse est, Notarii signum apponi, & Nomen ejus subscribi. *de test. ord.* Corneus, *vol. 3. cons. 226. num. 5.* Fridericus Pruckmannus, *lib. 1. consil. 12. num. 91.* 276
ubi valdè signanter: Illud, inquit, principalius in Testamentis requisitum est, ut Notarius, quoties, ut Notarius, horum confectioni adhibetur, signum NB. Notariatûs sui in fine apponat. Alioqui enim testamentum planè concidit, nec ut Codicillus, nec ut Donatio causa mortis, nec ut Fideicommissum valebit. Addantur, quæ habet Laurentius Kirchoffius, *tomo 3. consil. 26. num. 18.* perillustris Dn. Baro de Lyncker, in *Decc. Saxo-Jenensib. centur. 6. Decis. 595.* & alius non minùs illustris locus apud proximè laudatum Davidem Mevium, 277
consil. 94. num. 7. & seq. ubi ità in puncto: In testamento nulla fides est Notarii, nisi, quod scribit, NB. in formam Instrumenti publici redigatur. Quando verò NB. 278
nudam fecit descriptionem, nec Instrumentum legitimè composuit, NB. nulla ejus Scripturæ, circa Testamenta, fides vel autoritas existit, uti in terminis declarat Richterus, *Decis. 32. num. 16. seq.* Nec enim aliter Notario creditur, nisi quatenùs in publico Instrumento continetur. Aliàs ubi Scriptura ejus reperitur sine Forma pu- 279
blica, tanquàm Privatus agit, nec pro ipso

ipso & ejus Scriptura præsumitur. Mascard. de *probat. concl. 1099. n. 42. seqq.* Imò quando, ut Notarius requisitus, omittit formam instrumenti solennem, quam adhibere ad
280 officium illius pertinet, contra ipsum præsumitur, & Falsitatis præsumptione oneratur.

Ità optimè Mevius, *c. l.*

Dises will zwar von einigen berühmten Rechts-Lehrern nicht vor nöthig gehalten werden/ daß in solcherley fällen/ wann ein
281 Notarius, oder/ wa dises herkommens/ auch ein andere dergleichen Persona publica zu auffrichtung eines solchen nuncupativi Testamenti erfordert wird/ alles so gleich in ein/ mit allen obbesagten Requisitis versehenes/ Instrumentum gebracht/ und dises vollkommenlich ausgefertiget werde; sondern es ist/ nach ihrer meinung/ genug/ wann nur der Notarius alle und jede capitula seu puncta suprema Testatoris Voluntatis aufzeichnet und zu papier bringt/ und ein solches solennes und mit allen Requisitis versehenes Instrument erst hernach ausge-
282 fertiget; jedoch allso/ daß/ so bald es gefertiget ist/ es den samptlichen Zeugen wider vorgelesen werde: Sonst würde es widerumb nicht die wenigste vim probandi
283 haben. Jenes/ daß ein solennes Instrument erst hernach außgefertiget werden könne/ erhärtet in terminis Josephus Altogradus,

controv. 50. num. 55. ubi ità in puncto Necesse tamen non est, quòd Notarius, per extensum, coram Testatore & Testibus testamentum describat; sed sufficit, ut brevem notulam compendiariam faciat, in qua Testamenti Substantia, nec non & Dies, & Nomina testium descripta sint, illamque coram testatore & testibus recitet, suumque rogitum apponat; quô peractô de consuetudine admittitur, quòd ipse seorsim possit illam notulam extendere, & in nitidum & benè formatum protocollum redigere. Quod & tradit Cyriacus, *controv. for. 408. num. 28.* & benè hùc faciunt, quæ tradit Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. concl. 187. num. 25.*

284 Dises andere aber/ quòd & tale Instrumentum, à Notario in perfectam suam formam redactum, non solùm Testatori; verùm etiam Testibus testamentariis, prælegi oporteat, & sine solenni hac prælectione nullius momenti sit, in individuo definit, ex Dauthio, Mascardo, & Cravetta, Richterus,

Decis. 32. num. 4. & seqq. ubi adjicit Præjudicia, juncto *num. 11.* Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 4. num. 262.* Collega noster, D. Harpprecht, *vol. 3. Resp. 59. num. 82. & seqq.*

Weilen nun in proposito weder von di- 285
sem/ daß Herr Landschreiber Bölz über dieaus des seeligen Herrn Obristen mund consignirte Testaments-Puncten ein solennes Instrument außgefertiget habe/ noch von disem/ solches daß dem Herrn Testatori und den siben Gezeugen so wohl/ als vorher erstbesagte Consignatio der Testaments-Puncten/ wider vorgelesen worden/ in den eydlichen kundschafften das geringste vestigium befindsamb ist/ so ergibt sich auch
hierauß/ daß ex dicta Scriptura, in quam 286
dictum Testamentum redactum fuit, dem in quæstione versirenden Testament zu seiner subsistentz keine beyhülff verschafft/ oder selbiges hierdurch propugnirt werden möge.
Dann wann ein solche bloße Verzeichnus 287
des Testirers letzten Willens samptlicher capitulorum, unerachtet solche Ihm/ in præsentia testium, von einem geschwohrnen/ zu solcher verzeichnus gebrauchten Notario verbotenus wider vorgelesen/ und/ auf dessen Befragen: Ob es allso nochmahlen sein letzter Will und Testament seyn solte? von demselben/ annoch bey guthem Verstand/ mit Ja geantwortet/ auch/ auf solches alles hin/ von Ihme Notario ein solennes Instrument zwar ins reine gebracht; aber/ ehe solches Ihm/ in præsentia deren/ nochmahlen zugegen gewesener/ Testaments-Zeugen/ vorgelesen und allso zur nöthigen solennisirung gebracht werden können/ der Testator verstorben/ ein dergleichen Testament nicht anderst vor gültig gehalten wird/ als wenn die Zeugen/ vermittelst Eydes/ aussagen konnen/ daß die Disposition vom Testatore, und zwar unverruckhter sinnen/ bey ihrer ersten zusammenforderung und gegenwart/ allso geschehen/ wie in solchem Instrumento specificè enthalten; gestalten de tali, etiam tempore Pestis 288
nuncupato, Testamento, Ao. 1638. à Jenensi Dicasterio signanter gesprochen worden/ apud Richterum, *Decis. 32. num. 17.* ubi vide omninò. Et denuò Anno 1699. apud Dn. Lynckerum, in *Decis. Dicasterior. Saxo-Jenensium, centur. 6. Decis. 595.* ubi ità inter alia: Omissô aliquô necessariô Instru- 289
menti Requisitô Testamentum in illud redactum non valet; addens de Testamento, de quo ibi quærit, daß der von einem Notario publico gemachte Auffsatz/ 290
welchen ihm die Testiererin in die feder dictirt/ als ein kräfftiger letzter Wille nicht könte bestehen/ wann er selbigen schon/ als ein Instrument/ mit seinen bey sich gehabten Instruments-Zeugen hätte wollen vollziehen &c. &c.

Wie viel weniger kan dann dise Bölzische Consignatio deß Herrn Obristen letzten 291
Willens/ da weder der Herr Testator,

noch Herr Landschreiber selbsten an ein publicum Instrumentum desuper conficiendum im geringsten gedacht / wann solche gleich noch vorhanden wäre / zu desselben Erhaltung ichtwas contribuiren?

392 Und daß auch dises / daß der seel. Herr Obrist dise Consignation dem Herrn Landschreiber Bölzen / umb solche zu exequiren / zu handen gestellt / lediglich nichts zur sach thue / tùm ipsa res loquitur, tùm ex illis patescit, quæ de Testamenti Traditione uni soli Senatori facta statuminat Mevius,

dicto consil. 94. num. 13.

393 Welche gantz ungezweifelte asserta Doctorum, in Casu præsenti, auch ex hac Ratione, desto kräfftiger anschlagen / dieweilen / vors fünfte / so gar auch die Bölzische schrifftliche Verzeichnus / mittler weile / totaliter verlohren gegangen / allse / daß man nicht weißt / wa dieselbige hingekommen?

394 Nam quòd tale Instrumentum, super nuncupativo testamento confectum, nec tunc aliquid operetur, si non sit perfectum, nec etiam tunc, si id planè amissum seu deperditum dicatur, definire non dubitant Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 3. C. 3. D. 37. num. 2.* Richterus, *dicta Decis. 32. num. 17.* Heeserus, *dicto Loco 4. num. 268. & seq.* Mevius, *parte 4. Decis. 13.* & Alii inferiùs laudandi.

395 Sechstens ist hiebey ferner in fleissig und reiffes bedenckhen zunemmen / daß / wann man das jenige / was die aydlich abgehörte fünf Zeugen von dises vermeintlich-Grammontischen Testaments Grundvöste und hauptstückh / nemlich der prætendirten Erbeinsatzung / deponirt / was genauer erwigt / solche ihre aussagen nicht übereintreffen / sondern sehr differiren; und darbey so bewandt / daß intanti momenti & ponderis causa, da es umb eine Summ von fast einer Tonne Goldes zuthun ist / kein sicherer grund
396 auf dieselbe zusetzen. Dann da sagt Testis primus Herr Pfarrer zu Rheinfelden Georg Joseph Eggs: Er könne sich nicht erinnern / daß der seelige Herr Obrist die in Articulo 13. angeführte aigentliche Wortt: Daß nemlich Herr Ignatius sein universal Erb seyn soll / geredet habe;

ad hunc ipsum articul. 13.

397 Ebenmässig seat auch der Zwaitte Zeug Herr Caplan zu Rheinfelden / Franciscus Fehr / daß Er dises Articuls / wie derselbe gesetzt / sich nicht mehr zu erinnern wisse.

ad eund. artic. 13.

398 Ja diser Zeug sagt ferner auch dises / daß Er allezeit geglaubt / die übrige Geschwistere des Herrn Barons Ignatii von Grammont gehören darzu: könne aber sich ebenfalls nicht erinnern / ob vom Herrn Obristen allso sey disponirt worden?

ad artic. 20.

Der dritte Herr Zeug aber / Pfarrer Albrecht zu Luttingen deponirt auf mehr- 399
angeregten dreyzehenden Articulum mit diesem alleinigen Lateinischen Bejahungswortt: Verum; addendo, quòd Ipse quidem Dominum Testatorem (ut ipsius minùs compta Latinitas habet) persuadere voluerit, quatenùs aliquid duabus (Ignatii) Sororibus legare vellet; sed id absolutè Testator recusaverit.

Die zwey übrige Zeugen aber / nemlich 400
Herr Schaffner Vögelin / und Chirurgus Hallauer / deponiren simpliciter ad dictum Articulum 13: Seye wahr / oder / Auch wahr.

Daß aber zuförderist dergleichen Zeugen / 401
qui simpliciter deponunt, in Articulo contenta esse vera, keinen fidem meritiren / nisi etiam Rationem suæ nudæ & simplicis affirmationis addant, ex Bertachino, qui hoc ità Consuetudine servari testatur, Baldo, Bartolo, Socino, Æmilio, Marco, & aliis statuminat Prosper Farinacius,

in *tract. de testib. Q. 80. num. 100. & duobus seqq.*

Und daß ad hujusmodi nuncupativi Te- 402
stamenti, quod per nuncupationem explicitam conditum, necessariam & legitimam probationem von vielen Rechtslehrern præcisè erfordert werde / ut Testes, ejus ordinationi adhibiti, in ipsa verborum formalitate concordent, sic, ut licet ipsorum depositiones idem importent; tamen, quando diversa verba proponunt, quibus dicunt, Testatorem usum fuisse, tunc testes non dicantur conformia testimonia perhibuisse.

Bondenus, *collect. legali 39. num. 60. vers. Etsi fortasse.* Josephus Ludovicus, *Dec. Lucens. 53. num. 27. & 28.* Martinus Medices, *Decis. Senens. 95. num. 25.* Rota Romana, *parte 5. tomo 3. Decis. 533. num. 8. & seq.* & *Dec. 588. num. 10. parte 5. recentior.* Philippus Castaldus, *consultat. Jur. 21.* ubi scribit, quòd Testes hujusmodi testamento adhibiti debeant esse contestes in ipsa verborum formalitate, &c. Johann-Petrus Fontanella, in *Decc. Cathalon. Dec. 578. n. 12.* & ab illo laudatus Antonius Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 6. tit. 7. Def. 2.* & *ejusd. libri tit. seq. 20. Def. 15.* ubi scribunt, in materia testamenti nuncupativi, imò in omni alia, in qua de quacunque ultima Voluntate per Testes probanda agitur, necessarium esse, ut Testes sint contestes in eadem formula verborum, ac illi soli fidem faciant, qui de verbis institutionis sic testantur, ut non tantùm in substantia 403 404

Vo-

Voluntatis; ſed etiam in verborum figura & cortice conſentiant. Joh. Franciſc. Comes Andreolus, *controv. 296. num. 15.* ubi eadem conſtabilit, collaudato Hondedæo, *vol. 2. conſil. 56. num. 26.* Benedictus Capra, *conſil. 75. num. 25.* poſt Martinum Medices, Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diverſor. tract. §. Teſtamentum. num. 6.* ibi: *Qualiter deponere debeant per verba formalia.*

305 Ratione aſſerti hujus ex eo deſumunt, quòd hîc non ſaltem de ipſa Teſtatoris voluntate; verùm etiam de ipſorum verborum, quibus nuncupativus Teſtator uſus fuit, probatione agatur:

ex Hondedæo, Ludovico, & Capra, laudatus Fontanella, *dicta Deciſ. 578. n. 12. in fin.* Addantur ejusdem ſententiæ patroni Antonius de Butrio, ad *Capit. Nihil obſtat. num. 2. verſ. Quod intellige. X. de verb. ſignific.* Abbas, *ibid. num. 2.* cum aliis Canoniſtis, Baldus, ad *Capit. Bona. X. de elect.* Alexander Tartagnus, *lib. 3. conſ. 8. num. 8. & lib. 7. conſ. 176. num. 1. verſ. Et ideò refert.* Johann-Franciſcus de Ponte, *lib. 1. conſil. 63. num. 1. & 3.* Anton. Gomez. ad *L. Tauri. 3. num. 49. & ſeqq.* Angelus Cardin. Celſus, *Deciſ. 3.*

306 Et tametſi huic aſſerto haud pauci alii DDres contradicant, arbitrati videlicet, quòd ſufficiat, ſi Teſtes in facto principali & ſubſtantia concorditer de omnibus teſtamenti particulis deponant, & ad ejusdem rei effectum ſuper ipſa Hæredis inſtitutione, à qua Teſtamentum ſuàm perfectionem habet, unanimiter tendant: eo quòd

307 aliàs quamplurima teſtamenta corruere oporteret, dùm ferè impoſſibile eſt, ut ob temporis lapſum omnes teſtes de ſingulis, à teſtatore prolatis, formalibus memoriam retineant:

Simon de Prætis, *conſil. 164. num. 2. & ſeqq.* Joſephus Altogradus, *lib. 1. conſ. 50. num. 166. & ſeqq.* Joh. Petrus Surdus, *conſ. 12. num. 43. 45. & 47.* Jacobus Cancerius, *variar. reſoll. parte 1. cap. 4. num. 89.* Franciſcus Niger Cyriacus, *controv. 470. num. 143. & 160.* Cœlius Bichius, *Deciſ. 49. n. 3.* Clemens Merlinus, *Dec. 340. num. 7.* Bartholomæus Bertazzolius, *conſil. 86. num. 23. & ſeq.* Hieronym. Rocca, *ſelect. Jur. Diſpp. cap. 40. num. 18. & ſeq.*

308 Nam etiam aliis modica teſtium diſcrepantia circa factum principale non præjudicare, nec teſtis fidem infringere dicitur:

Alexand. Raudenſis, *lib. 2. conſil. 32. n. 37.* Altogradus, *d. conſil. 50. num. 168.* Cancerius, *parte 1. cap. 4. de teſtam. n. 90.* Æmil. Verallius, *parte 3. Dec. 170. num. 2.* Rocca, *d. cap. 40. num. 19.*

309 Tamen vix ac ne vix quidem hæc altera ſententia impræſentiarum locum ſortiri poteſt, eò quòd ab ipſômet Domino Barone Antonio Ignatio hæc verborum formalitas, daß Er der ſeel. Herr Obriſter NB. diſe außtruckhliche wortt von ſich vernemmen laſſen: Im übrigen ſolle ſein Vetter ſein völliger und univerſal-Erb ſeyn / præciſè, ut practici DDres loqui amant, fuerit articulata: In cujusmodi ca- 310
ſibus quòd dicta doctrina locum obtineat, pro certo tradit Abbas Panormitanus,

ad *Capit. Nihil. num. 2. X. de verb. ſignif.* Rolandus à Valle, *lib. 2. conſil. 33. num. 20.* Johann-Franciſcus de Ponte, *lib. 1. conſil. 63. num. 1. & ſeqq.* Jacobus Cancerius, *variar. reſoll. parte 1. cap. 1. de teſtam. 4. num. 87. & ſeqq.* Farinacius, de *teſtib. quæſt. 64. n. 68. & ſeqq.* Hieron. Magonius, *Deciſ. Lucenſi 32. num. 48.* Hieronymus Gabrielius, *lib. 1. conſil. 42. num. 3.* cum Baldo, Ruino, Alexandro, Corneo, Socino Jun. Simone de Prætis, & Rota Romana, laudatus Epiſcopus Hieronymus Rocca, *d. cap. 40. n. 20. & 22.* ubi contrarietatem in cortice & for- 311
malitate verborum tunc officere ſcribit, quando ipſamet verborum formalitas fuiſſet articulata. poſt Socin. ſenior. Anton. de Butrio, & Gabrielium, Johannes Vincentius Hondedæus, *conſult. vol. 2. parte 4. conſ. 56. num. 26.* ubi dicit, quòd, quando de formali verborum prolatione, de qua 312
Teſtes in ſpecie interrogati, quæſtio eſt, tunc illi omninò conformes eſſe debeant; aliàs nihil probent. Bartholomæus Bertazzolius, *conſultat. civil. lib. 1. conſ. 86. n. 24.* verbis: *Idem eſt, quando eſt* articulatum *de formalitate verborum: Tunc enim teſtes debent deponere* de eis, & in illis concordare: *aliàs non, &c.* Franciſcus Ripa, ad *Capit. In Eccleſia S. Mariæ. num. 69. X. de cauſa poſſeſſ. & propriet.*

Und wann man gleich ferner auch diſes 313
hierwider einwenden wollte / daß die beyde Herrn Zeugen Eggs und Fehr diſes / daß der Herr Obriſt außtrückhlich geſagt: Im übrigen ſolle ſein Vetter ſein völliger und univerſal-Erb ſeyn / directò und expreſsè nicht contradiciren; ſondern nur ſo viel ſagen / daß Sie diſer wortt ſich nicht mehr erinnern: So dient doch auch hierauff zur be- 314
ſtändigen abfertigung / daß in iſta materia, da de probatione eines nuncupativi expliciti teſtamenti die frage iſt / auch ſolcherley Zeugen / pro contradicentibus, der urſachen / gehaltten werden / quoniam, ut in præmiſſis prolixè firmavimus, per Teſtes in tali teſtamento adhibitos ipſam totam ſupremæ Voluntatis ſubſtantiam probare oportet: Si verò unus vel alter teſtis dicat, 315
ſe non audiviſſe, præcipuè ipſam baſin, ſeu animam Teſtamenti, Hæredis videlicet inſtitutionem concernentia verba, vel, quod idem eſt, ſe non recordari, quòd

illa

illa audiverit, tunc septenarius Testium, qui omnes concorditer & uniformiter deponere debent, numerus deficiat:

post Cynum, Baldum, Pacianum, Pasethum, Rotam Romanam, Gratianum, Ludovisium, Beltraminum, Farinacium, Gaitum, Manent. & Mazollum, Johann-Petrus Actolinius, *Resol. Jur. 26. num. 99.*

316 Ja umb willen/ auf dise weiß mehr nicht/ als drey Zeugen de toto Testamenti tenore deponiren / die andere zween aber solchen nicht arrestiren können; und die übrige gar abgehen / so ergibt sichs so mehr/ daß auf solcher drey Zeugen juratas quantumvis depositiones, in definienda hac ardua Causa, keine reflexion gemacht werden könne.

317 Ità namque DDres in hac ipsa materia ulteriùs definiunt, quòd omnes testes testamentarii de toto hujusmodi testamenti tenore deponere, & de omnibus recordari debeant, ita, ut, si aliqui plus, alii minus deponant, non sint testes legitimi, eo quòd Totum nesciant:

post Baldum, Jasonem, Romanum, & DDres communiter Michael Grassus, in *rec. sent. §. Testamentum. Quæst. 59 num. 2.*

318 ubi dicit, quòd, si septem Testes de una parte testamenti deponerent, dicentes, se illud scire, non plus; & alia pars per alios septem testes probaretur, tales testes nihil probent, quia testes testamentarii nihil probent, nisi ex integro probent totius testamenti tenorem: addens, hanc esse veram & communem DDrum opinionem; ex Altogrado, Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Testamentum. num. 7.* verbis: *Cùm* tota Substantia & Probatio *Testamenti* dependeat à Testium depositione, *debent Testes, citatis citandis, examinari, & deponere de auditione Nominis Hæredis, ore proprio à testatore instituti, &* de toto Testamenti tenore; *ac illorum Examen sic in scripturam redactum, & per interlocutoriam Judicis approbatum, dicitur Testamentum,* &c. Alexander Tartagnus, *lib. 1. consil. 117. num. 8.* Marta, *voto 89. num. 17.* Surdus, *consil. 114. num. 88. cons. 129. num. 25. & consil. 378. num. 23.* Andreolus, *controv. 296. num. 16.* Castaldus, *controv. for. 22. n. 11.* ubi dicit, quòd Testes de totô tenore dispositionis deponere, & in nihilo prorsùs discordare oporteat. Josephus Ludovicus, *Decis. Lucensi 53. num. 26.* ubi scribit, ne-

319 cesse esse, ut testes deponant de toto tenore testamenti, atque etiam super circumstantiis conteste sint; aliter verò non probent.

320 Wir wollen/ vors Sibende/ von disem nichts melden/ daß Herr Pfarrer zu Luttingen in seiner auffag nicht nur gar animos allenthalben sich auffgeführt; indem Er mit vieler verbositæt (Id quod & ipsum testem reddit suspectum; 321

juxta ea, quæ ex DDbus annotat Prosper Farinacius, *tract. de testib. Q. 60. n. 37. & seq.*)

auf aller und jeder Articulorum kaum gethanen vorhalt dieselbige allesampt nimis citò & celeriter schlechter ding wahr gesagt: 322

de quo Bossius, Monticellus, & Farinacius, *d. Q. num. 38.*

ja gar auf den vorhalt nur des ersten Articuli gleichbalden herauß geschlagen / quòd omnia sint facta, quæ NB. sequentia interrogatoria innuunt: 323

De cujusmodi præproperâ, & nimis celeri, eâdemque ad omnes à Producente propositos articulos affirmativè factâ depositione quòd illa testem inidoneum reddat, in individuo ex DDbus tradit Farinacius, *c. l. num. 35. & seq.* Addatur de testibus adeò animosè deponentibus Cravetta, *consil. 249. num. 4.* Grammaticus, *consil. crim. 12. num. 13. & 14.* post plures, Cyriacus, *controv. for. 407. num. 202.* 324

sondern auch von sich selbsten / ex eodem hoc fonte nimiæ animositatis, notantissimè deponirt / quòd, postquàm NB. per Domesticos Domini Baronis de Grammont, periculosè ægrotantis, vocatus fuerit ad videndum Dominum ægrotantem. NB. NB. Eumque disponendum ad condendum Testamentum, ipse illum visitaverit, &, quia illum periculosiùs, quàm crediderat, ægrotare deprehenderit, ideò NB. per duas horas, assidens lecto, & de condendo Testamento NB. varias Rationes suggerens, NB. tandem (ut loquitur) eum persuaserit ad Testamentum erigendum, &c. Bey welchen 325

Hauptumbständen wohl in obacht zunemmen / daß / Erstlich / Herr Pfarrer sagt / Er sey durch des kranckh darnider-gelegenen Herrn Barons von Grammont Domestiquen geruffen worden; und zwar / 2do, zu disem End / daß er Ihn disponiren möchte / ein Testament aufzurichten; daß / 3tiò, umb willen Er denselben kränckher angetroffen / als er vorher geglaubt / habe Er NB. zwey völlige stunden mit diser Sach zugebracht; dem Herrn Obristen / 4tò, allerhand Bewegursachen suggerirt / oder vorgestellt / biß Er / 5tò, denselben NB. endlich dahin persuadirt / daß Er ein Testament auffzurichten sich entschlossen. 326

Allermassen nun zuförderist / an diser höchstwichtiger Umbständ Beweisung / der ursachen/ weitters nichts zu desideriren/ weil Herr Pfarrer dises alles de suiipsius proprio facto testirt: Cujusmodi testimonium quòd plenissimam fidem in judicio faciat, non est quod ambigamus; 327

per

per jura, quæ exhibet Nicolaus Boërius, *Decis. 121. num. 17.* Petrus de Benintendis, *Decis. Bonon. 63. ad fin.* Johannes Cephalus, *consil. 438. n. 84.* ubi ità communiter omnes sentire scribit. Farinaciùs, de *testib. quæst. 63. num. 221.* Mascardus, de *probation. conclus. 1223. num. 10.*

328 Alſo macht diſe auſſag nicht allein diſen Zeugen/ Herrn Pfarrer Albrecht/ ex hoc capite, ſehr ſuſpect, daß/ da Ihn des Herrn Obriſten künfftige Succeſſio hæreditaria im geringſten nichts angegangen/ Er ſich doch/ durch deſſelben Domeſtiquen/ ſpecialiter hierzu beruffen und brauchen laſſen/ Ihne zuperſuadiren/ daß Er ein Teſtament/ waran Er zuvor/ allen von Ihme Pfarrern ſpecificè erzählten Umbſtänden nach/ nicht gedacht haben mag/

329 auffrichten möchte: Daß/ 2do, Er/ non ſine opprobrio & labe einer fürnemlich dergleichen Leuthen gar übel anſtändigen πολυπραγμοσύνης, non memor videlicet, quòd, quicunque alienis negotiis ſe immiſcet, impudenter hoc ipſo facere cenſeatur, & dùm præcipuè tàm inſtanter & ſollicitè alterum urget, ut hoc, quod ipſe ei ſuadet, faciat, ſuſpectum ſe reddat;

L. ult. Cod. de apparit. Proconſul. & legati. (12. 56.) l. 25. de procurator. Videatur in ſimili B. Dn. Lauterbach, in *commentat. de conſiliis, eorumque Jure, parte 2. cap. 1. theſ. 5.* ibi: *Et hic ſuaſor, eò ipſò, dùm inſtanter alterum urget,* &c.

dem Herrn Obriſten allerhand vorſtellungen gemacht/ und/ nach ſeinen formalien/ varias Rationes Ihm ſuggerirt/ wardurch Er ſo wohl ſeinen aigenen wunſch/ als beſagter Domeſtiquen geführtes intent, Ihn ad Teſtandum zu perſuadiren/ zuerraichen ſich

330 bemühet: Daß/ 3tiò, Er es bey ſeinem nur einmahl und ſchlechthin gethanen vortrag nicht laſſen bewenden; ſondern/ da der Herr Obriſte/ allem anſehen nach/ Ihm lang contradicirt/ und vielmehr inteſtatus abzuſterben verlangt/ Er deñoch nicht abgelaſſen; ſondern 2. ganzer Stunden lang inſtantiſſimè angehaltten/ ſo lang u. viel/

331 biß Er endlich gleichwohl Ihn hierzu perſuadirt/ daß Er/ 4to, nach wunſch deren jenigen Domeſtiquen/ welche Ihn hierzu ruffen laſſen/ ein Teſtament nach ihrem intent zumachen ſich reſolvirt. Diſes alles/ ſagen wir/ macht nicht nur des Herrn Pfarrers angne Perſohn/ zu ablegung einer Rechtsgültigen kundſchafft/ in gravissima hac causa testamentaria, toraliter untüchtig;

per ea, quæ paſſim DDres de talis Te-

332 ſtamenti extorſione, etiam per tales inſtantiſſimas, nimias, atque immoderatas ſuggeſtiones atque inſtigationes paſſim definiunt: Jungat. poſt plures, quos laudat, B. Collega noſter, Dn. D. Kurtzer, in *Diſp. de teſtament. coacto. th. 15.* Petrus Peckius, de *teſtam. conjug. lib. 1. cap. 9. n. 9.* Joh. Del Caſtillo, *rer. quotidianar. lib. 3. cap. 1. n. 114. & ſeq.* Dn. de Lyncker, *centur. 14. Deciſ. 1336. pag. 334.* ibi: *Flagitationes immodicæ,* 333 *& importunæ ſollicitationes libertatem teſtatoris excludunt, ità, ut juſti metûs effectum, cumprimis in negotio, quod libertatem omnimodam poſtulat, habere dicantur:*

Sondern es würde auch/ wann der da- 334
mahls geweſene Herr Secretarius Ihne Pfarrherrn hierzu ſubornirt und beruffen hätte/ auch ſeine kundſchafft/ wegen diſes Teſtaments/ extremè verdächtig/ daß nemlich Sie Beyde/ aus einigen uns nicht bekañten/ obgleich/ ihrer meinung nach/ wohlgemeintẽ abſicht?/ ſolches wider gebühr gethan;

335 Ja/ das gantze Teſtament würde/ auf ſolche weiß/ wa je nicht (wie wir doch anderſt nicht urtheilen köñen/) ipſo jure null und nichtig; doch zum wenigſten alles in einen ſehr groſſen verdacht geſetzt/ alſo/ daß/ olchem allem nach/ diſe auch an ſich ſelbſten höchſtgefährliche Sentenz, quòd ad nuncupativi teſtamenti probationem etiam duo ſolummodò teſtes ſufficiant, bey ſo bewandten ſachen/ diß orths unmöglich ingreſs finden kan.

Sanè enim quòd & tales inſtantiſſimæ, 336
quas dictitant, per integrum Bihorium continuatæ, variarum Rationum ſuggeſtione incruſtatæ, & à tali præſertim Perſona profectæ, cujus perſuaſionibus etiam ſacri, quod gerit, Paſtoratûs Officii veneratio majorem, apud Virum præſertim lethaliter decumbentem, efficaciam & autoritatem pariebat, & tamdiu Eidem, donec ipſe, mutatô priori propoſitô ab inteſtato decedendi, in confectionem Teſtamenti conſentiret, inculcatæ, & iteratæ Sollicitationes, atque Inſtigationes immoderatæ tantundem operentur, quantum violentiſſima Teſtamenti extorſio, ſicque illud in totum & omnimodò nullum reddant, eluceſcit ex iis, quæ tradit Peckius,

de *teſtam. conjug. lib. 1. cap. 9. num. 19.* Carpzovius, *Jur. For. parte 3. C. 5. Def. 9. num. 2.* Manzius, de *teſtam. valido & invalido, tit. 3. Q. 4. n. 1. & ſeqq.* ubi dicunt, quòd talis immodica Suaſio, Sollicitatio, 337
& Inſtigatio Extorſioni æquipararetur, & proindè vel maximè legitimæ teſtamenti factioni repugnet, ut quæ veræ libertatis & liberalis animi eſt, & nullam hujusmodi extorſionem admittit: Non verò videri poſſe à libero cujusquâ animo profectũ, quod 338
ſemel & iterum recuſatum petendi importunitate victus teſtator annuit, & qui hujusmodi importunitate oppreſſus cõcedit, invitum concedere intelligi debere. Ex quo porrò definiunt, quòd ejusmodi immodicæ 339
ſollicitationes, inſtigationes, & ſuaſiones teſtamentum tale reddant meticuloſum, in noſtra vernacula ein abgezwungen/ abgenöthigtes Teſtament;

Johann Del Castillo, *controvers. parte 3. cap. 1. num. 114.* B. Dominus Kurrer, in *Diss. de testamento coacto, §. 15.*

340 Et quòd obtenta per talem importunam sollicitationem, & obtenta per metum, judicentur ad paria;

Petrus Peckius, *cit. loc.*

341 quòdque illi, qui tali inverecundâ petentium inhiatione constringuntur, ut & non concedenda tribuant,

verbo Imperatoris, in *L. 1. Cod. de petition. bonor. sublat.* & Pontificis, in *Capit. fin. de rescript. in 6.*

perindè habendi sint, acsi vi metuque in virum constantem cadente ad condendum testamentum coacti fuissent.

Dn. D. Kurrer, *dicta §. 15.*

342 Et profectò si etiam in talibus terminis, quando aliquis gravissimo morbo decumbens, per Notarium, vel alium interrogatus, nihil respondet; sed demùm per secundam interrogationem importunatus ad quæsita respondet, ille non animò testandi; sed ut potiùs se, per hoc, à molestiis & immoderatis sollicitationibus, atque interrogantium vexationibus liberaret, respondisse intelligitur,

ut disertè Cravetta, *consil. 117. num. 3. vers. Rursùs propositus in facto, & per tot.* Johannes Dauth. de *testam. num. 134. in med. pag. nob. 199. vers. Ut secundò testator.* Thadæus Piso, *variar. resoll. lib. 1. cap. 5. num. 25. vers. Et ideò si ad propositam. & seq. n. 26.* Carolus Ruinus, *lib. 3. consil. 8. num. 15.* Paulus de Castro, ad *L. Hac consultissima. §. At cùm humana fragilitas. Col qui testam. fac. poss. num. 2.* ibi: *Et adverte.* Matthias Berlichius, *parte 3. conclus. 9. num. 35.*

343 Et si præprimis in graviter infirmo, vel morti proximo, & instantia Novissima curæ habente, facillimè hujusmodi Persuasiones & Sollicitationes criminosæ evadunt, & per illas extortum testamentum annullant:

autore Manzio, de *testam. val. & inval. tit. 3. Q. 4. num. 11.* & nostro Collega, D. Harpprechto, *consil. 29. n. 41. & seqq.*

344 Quanto magis in substrato, ubi Parochus, à Domini Testatoris Domesticis, hoc ipso fine, ut illum ad condendum Testamentum commoveret, requisitus & vocatus, per totum Bihorium, omnem lapidem movit, omniaque, quæ poruit, suasoria & persuasoria produxit, donec eum, ut omnes Circumstantiæ persuadent, diu contradicentem, in suam vel tandem sententiam pertraheret, consimile judicium pro Testamenti, de quo quæritur, nullitate feratur justissimè?

345 Und damit diser heilsame und justissimus scopus desto eher und leichter obtinirt werden möge / so würde / wann je der hohe Herr Revisions-Richter / posthabitis omnibus hucusq; firmatis, & mox porrò firmandis, noch einigen anstand / ob dises Testament / ob defectum legitimæ Probationis, & alias causas, nicht simpliciter zuverwerffen? bey sich finden und haben solte / sehr wohl gethan seyn / wann Demselbigen allenfalls / zu behuff der Justitz / noch gefällig seyn möchte / zubefehlen / daß mehrwohlgedachter Herr Pfarrer Albrecht / mittelst Ihme abnemmenden / und enixissimè einschärffenden Eydes / anzeigen solle: Erstlich / 346
Welche Domestiquen des wohlsel. Herrn Obristen Ihn zu disem End beruffen lassen / daß Er Ihn den Herrn Obristen zu auffrichtung eines Testaments / tanta cum cura atq; assidua flagitatione, vermögen möchte?

2dò: Was das für allerhand Rationes 347
und vorstellungen gewesen / welche Er dem Herrn Obristen suggerirt hat?

3tiò: Was der Herr Obrist / auf seine erst- 348
mahlige proposition / und sein weiteres anhalten eingewendet habe / daß Er zwey gantze stunden hiemit zubringen müssen / biß er Ihn überredt / und gleichwohl zu auffrichtung eines Testaments vel Tandem gebracht?

4tò: Ob Ihme etwas / und von weme 349
versprochen worden / den Herrn Obristen allso zupersuadiren? Oder ob Er nicht we- 350
nigstens ein ansehnliche recompens vom Herrn Antonio Ignatio von Grammont zu erlangen verhoffet / daß Er zu desselben Institution gelegenheit gegeben?

da sich dann wohlvermuthlich schon ein mehrers ergeben wird / was von disem Testament / auch ex hoc capite, videlicet nimiæ atque immoderatæ Instigationis, für ein judicium von Rechts wegen zufällen?

Wir setzen aber dises dermahlen beyseit / 351
und besehen nunmehro auch die oben præmittirte Rationes dubitandi, deren Erste sich brevissimis in disem concentrirt / daß / obschon zu eines Testamenti nuncupativi expliciti ordinir- und auffrichtung Siben Zeugen erfordert werden; jedennoch zu dessen rechtsgültiger Beweisung auch nur zween überlebende sufficient seyen. Auff dises Haupt- 352
dubium, welches / allem ermessen nach / zu denen bißhero / in hac Causa ergangenen / beyden Definitivis die fürnehmste Ration gegeben haben mag / geben wir zur bestendigen und unzweiflichen antwort / daß dise Assertio so / wie sie hier ligt / quòd nimirum Testamentum nuncupativum, etiam explicitum, satis probetur, modò duo saltim Testes adhuc supersint, qui de illâ voluntate ei etenùs nuncupatâ, mediante corporali testium jurejurando, testimonium perhibeant, in den Rechten durchauß kein fundament habe:

Und daß in dem gegentheil diſe à communissimâ DDrum Schola approbirte doctri- 353
na;

nã: Quòd ejusmodi Testamentum merè nuncupativum, quod neque per Instrumenti publici confectionem, neque aliâ ratione, vivente adhuc Testatore, publicatum, neque etiam apud Acta Judicii conditum; sed privatâ septem Testium fide ordinatum, & ipsorum conscientiæ, per simplicem nuncupationem, concreditum, nullo alio modo, quàm per omnium septem Testium jurata testimonia, probari
354 valeat; & dehinc, si vel unus ex hoc numero deficiat, ipsum etiam testamentum simùl totum deficiat, tùm per plures inconcussas & immotas Rationes, tùm per textus apertos, & tantùm non radicitùs paucorum, quæ movent in contrarium, dubia avertruncantes, tùm & per infinitas ferè omnium Interpretum autoritates probatissima sey;
355 massen wir bißanhero / in denen sollicitè und aufs beste bevöstigten Rationibus decidendi in mehrerem dargethan: welches alles
356 wir nochmahls zur gründlichen hinaußweissung des widrigen asserti, mit allem bestand hiehero erhohlen / und / coronidis loco, nur noch beyfügen / was die zween tapffere und in orbe literato canonisirte Jurisconsulti, Paulus de Castro, und Jason Maynus von diser Frag urtheilen / da der erste kürtzlich also schreibt:

357 Constat, inquit, quòd ad Solennitatem & Validitatem testamenti requirantur septem Testes adesse tempore conditi testamenti. Item si tale testamentum negetur fortè factum, similiter requiruntur septem Testes ad probandum, quòd fuerit factum, & etiam ad probandum tenorem ejus, quia est quæstio NB. de Voluntate: Ità Paulus de Castro, ad *L. 2. num. 3. Cod. de bonor. possess. contra tab.* Quibus gemina tradit Aymo Cravetta, *consil. 65. num. 5. & seqq.*

358 Et quòd ista doctrina sit indubitata, his relatu dignissimis testatur formalibus gravissimus Jason: Tu, inquiens, præmitte aliquos Casus indubitatos. Nam aliquando
359 de Testamento est confecta Scriptura publica, per manum publici & avthentici Notarii, continens numerum septem Testium, & tunc tale testamentum de per se plenè probat, dato, quòd Testes omnes sint mortui. Et iste Casus est indubitabilis:
360 Aliquando de Testamento nulla facta est Scriptura; sed Nuncupatio in præsentia septem Testium; ut, si fuit facta privata Scriptura ipsius Testatoris, vel alterius, qui non erat Notarius, & tunc, si Judex avthenticaverit talem Scripturam, vel dicta Testium redacta sunt ad scripturam, & publicata authoritate Judicis, & tunc non est dubium, quin talis scriptura publicata autoritate Judicis faciat semper plenam fidem absque quòd alii Testes examinentur:

Et hic Casus est etiam indubitatus. Aliquando de Testamento non est facta Scriptura avthentica, nec sequuta aliqua Publicatio Judicis; & agitur de probando, quòd Testator fecit tale Testamentum, in quo Titium hæredem instituit, & tunc Adversarii, qui succederent ab intestato, si non esset tale Testamentum, negant omninò, testatorem fecisse testamentum: Et iste Casus est etiam indubitatus, quia tunc ad pro- 362
bandum Testamentum requirerentur NB. septem Testes, qui interfuissent testamento, & deponerent de Tenore testamenti.

ad *L. 2. num. 4. & 5. Cod. de bon. possess. secund. tabul.*

Dises wollen wir nicht sonders contradi- 363
ciren / daß / wann über ein solenniter, in præsentia septem Testium, aufgerichtetes Testament ein solennes Instrumentum, von einem geschwohrnen Notario publico, oder / wa man je keinen Notarium haben kan / und solches herkommens / jedoch wenigstens von einem jurato Actuario, mit allen nothwendigen Requisitis / errichtet; (De cu- 364
jusmodi Instrumento omnibus numeris absoluto quòd omnes DDres intelligi velint, eluceſcit ex traditis Carpzovii, *part. 3. C. 3. D. 41.* Mevii, *part. 9. Dec. 149.* Lauterbachii, in *Coll. ad tit. π. Qui T. fac. poss. θ. 75.* Bardili, de *testam. nuncupat. θ. 36.* & passim aliorum.) hernach aber dasselbe durch unfall verlohren worden / so wohl dises / daß ein solches Instrumentum solenne vorhanden gewesen / als auch dessen Contenta auch nur durch zween / bey desselben auffrichtung zugegen / gewesene Testaments- Zeugen / erwisen werden können:

De cujusmodi casu sermo est Brunnemanno, *centur. 1. Decis. 25.* nec non ad *L. 21. num. 3. Cod. de testam.* Quod & approbat 365
Jason, ad *L. 2. num. 12.* verbis: *Secundus casus est, quando de testamento fuisset condita* publica Scriptura, manu Notarii, *quæ postea fuisset* perdita casu fortuito, *certè talis* Amissio *testamenti*, & Tenor *ejusdem testamenti* per duos testes tantùm probaretur; *& sufficeret, dato quod etiam esset quæstio de Voluntate. Cod. de bon. possess. secund. tab.*

Ja wir wollen auch dises nicht impugni- 366
ren / daß / wann ein dergleichen publicum Instrumentum super tali testamento aufgerichtet worden; hernach aber solches verlohren gegangen / auch alle die siben Zeugen / die bey dessen auffrichtung zugegen gewesen / noch vor dem Testierer dises Zeitliche gesegnet / auch zween andere / bey dessselben ordinatione nicht zugegen gewesene / unverdächtige Zeugen / welche solches Testament / und darüber errichtetes Instrumentum Notarii selbst gesehen / gelesen / und

ſo wohl des Teſtierers ſupremam Voluntatem, als auch die adhibirte Solennitates, ex ſeptem Teſtium ſubſcriptionibus, atque ſubſignationibus, vollkommenlich eingenommen / zu deſſelben Beweiſung / pro religioſo & circumſpecto Judicantium arbitrio, ſufficient ſeyen / wann ſie anderſt diſes alles / mittelſt cörperlichen eydes / erhärten können:

cum Carpzovio, *part. 3. C. 3. D. 41.* & noſtris Bb. Dnnis Anteceſſoribus, D. Lauterbachio, in *Coll. th. theor. pract. tit. Qui T. fac. poſſ. th. 75.* & Dn. Bardili, de *teſtam. nuncupat. th. 36.* Quam ſententiam jam olim ex Baldo, Cyno & Bartolo propoſuit Alexander ab Imola, ad *L. 2. num. 8. in fin. Cod. de bon. poſſeſſ. ſec. tab.*

367 Unerachtet / daß auch diſe / als aus keinem textu Juris erweißliche / ſententia noch ſehr wichtigen dubiis apertiſſimè unterworffen; alſo / daß auch dahero der hochberühmte JCtus Antonius Faber dieſelbe abſolutè und ſimpliciter verwirfft;

in *tract. de errorib. pragmatic. decade 67.*
368 *errore 6.* ubi ità in fine: Quid ſi poneres, conſtare per duos teſtes, viſam eſſe teſtamenti Scripturam ſolennem, ſuisque ſigillis & ſubſcriptionibus munitam, quæ tamen caſu aliquo deperdita; an diceremus, poſſe illam probationem ſufficere, ſi modò etiam de ſigillorum & ſubſcriptionum recognitione legitima per eosdem teſtes con-
369 ſtaret? Et non puto: Nam ità facile eſſet fraudem facere Legi, &, quod directò non licet, indirectò probare Subſtantiam Teſtamenti per duos teſtes. Et ſi
370 fingas, Teſtes vivere, qui ad teſtamentum, ſive in ſcriptis, ſive nuncupativum adhibiti dicuntur, erunt Omnes interrogandi, ut per eos probetur non ſolùm Solennitas; ſed etiam Subſtantia teſtamenti, præſertim nuncupativi:

Und der in materia ultimarum Voluntatem beſtgeübteſte Teutſche Jurisconſultus Caſparus Manzius aus denen hierwider potentiſſimè militirenden difficultäten ſich ſelbſten nicht helffen kan / auch dahero diſe meinung zuapprobiren groſſes bedenckhen trägt / quandoità ſignanter: Quid ſi autem Teſtamentum ſcriptum non fuiſſet claũſum, &, poſtquàm illud amitteretur, duo teſtes prodirent, & dicerent, ſe ſuis oculis vidiſſe non tantùm extrinſeca, hoc eſt, Sigilla & Manus teſtium, eaque benè recognoviſſe, ſed præterea etiam inſpexiſſe intrinſeca, hoc eſt tenorem teſtamenti, anne duo illi teſtes ſufficient ad probandam Vo-
371 luntatem? Difficulter hoc affirmari poteſt, per ea, quæ ſuprà (nempè *num. 3.*) in declaratione prima fuerunt dicta, quòd videlicet Voluntas probari debeat per ſeptem teſtes, qui interfuerunt actui teſtandi. Nam ſi hôc caſu ſufficiunt Duo, non apparet ratio, quare non Duo ex ſeptem teſtibus in teſtamento nuncupativo adhibitis voluntatem defuncti probare poſſint, cùm ipſi teſtatorem ipſi viderint & audiverint, & ſuos conteſtes omnes noverint.

tract. de teſtam. val. & inval. tit. 5. Q. 5. num. 37. & 99.

Wann wir aber gleichwohl auch diſes 372
nachgeben / quòd in talibus terminis, ſi, ut diximus, teſtamentum tale nuncupativum in ſcripturam redactum, & deſuper ſolenne, à jurato Notario, Inſtrumentum confectum; hoc verò poſteà amiſſum fuerit, tunc Teſtamenti amiſſi contenta per duos ſaltem teſtes probari queant, eo quòd ità non de Teſtamenti Solennitate; ſed de ſola Inſtrumenti amiſſi probatione quæratur;

ut loquitur Carpzovius, *dicta parte 3. Conſt. 3. Def. 41. num. 6.*

ſo möchte doch diſe gefährliche ſententz 373
ſchwehrlich anderſt ſtatt habẽ / quàm ſi aliundè, & antè jam conſtet, quòd tale Teſtamentum, ſuper quo à Notario confectum Inſtrumentum amiſſum eſt, reverà adhibitâ debitâ Solennitate fuerit ordinatum;

prout valdè notanter hæc declarat Mevius, ad *Jus Lubec. parte 2. tit. 1. artic. 2. num. 157.* ibi: *Quodſi deperditum fuerit*, NB. ſi ritè & ſolenniter factum conſtet, *cùm* 374
amiſſionem, *tùm* tenorem *ejus* duobus teſtibus *probari poſſe exiſtimatur.* Quorsùm etiam collineat in *ſuperiùs relata Deciſ. 13. partis 4. num. 4.* in verbis: Maximè cùm NB. non conſtet, Teſtamentum aliquando fuiſſe factum aut publicatum. In eandem ſententiam loquitur etiam Cothmannus, *vol. 3. Reſp. 13. n. 38.* ibi: *Teſtamenti etiam* NB. ritè & ſolenniter facti; *ſed poſteà* deperditi, *Tenorem duobus teſtibus legitimè probari.* Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 3. C. 3. D. 29. n. 6.* in verbis: *Quamvis ad Solennitatem ſeptem Teſtes, aliæque Solennitates requirantur*; NB. factum *tamen* & perfectum, *forſitanque* deperditum *duobus teſtibus probari poteſt.* Dn. Collega noſter D. Majer, ad §. *fin. Inſt. de teſtam ordin.* ibi: *Quodſi* Inſtrumentum *quoque ſit deperditum, & Teſtes, qui tempore teſtamenti adfuerunt, deceſſerint, per duos te-* 375
ſtes probari poteſt, Inſtrumentum NB. eſſe confectum. Jaſon, ad *L. 2. num. 12.* ibi: *Quando de teſtamento eſſet* condita publica Scriptura, *manu Notarii, quæ poſteà fuiſſet perdita caſu fortuito &c. Cod. de bon. poſſ. ſec. tab.* Guilielmus Benedictus, ad *Capit. Raynutius. adverb. Teſtamentum. Sect. 1. n. 91. & de teſtament.* ubi ità Mevianæ doctrinæ conformiter: *Plus*, ait, *dico, quòd*, NB. Si 376
Teſtamentum factum perfectè, & ſolenniter, fuerit perditum *Caſu fortuito, totus tenor talis teſtamenti probari poterit per duos*

duos teſtes teſtamentarios, per tx. ſingular. in L. Teſtium. 18. Cod. de teſtib. Proviſo tamen, quòd illi duo Teſtes non ſolùm de Tenore teſtamenti *deponant; ſed etiam de* perfectâ Solennitate, *quæ intervenit.* Alexander ab Imola, ad *L. 12. n. 2. Cod. de teſtam.* ubi ſcri-
377 bit, regulariter teſtamentum probari debere per VII. teſtes, ſicut etiam VII. teſtes ad ejus confectionem neceſſarii ſint: Sed tamen, ſi Scriptura Teſtamenti NB. facta fuerit coram VII. teſtibus, & deinceps deperdita, tunc ſufficere, ut per duos teſtes Caſus amiſſionis, & Continentia Scripturæ probetur. Hippolyt. de Marſiliis, in *ſingularib. jur. ſingul. 156.* ibi: Si Teſtamentum NB. ſit factum coram VII. teſtibus, *& Scriptura ſit* perdita, *ſufficit, hoc caſu* probari Amiſſionem illius Scripturæ, *& Continentiam iſtius per duos teſtes.* Matthæus de Afflictis, *Dec. Neapol. 166. num. 11.* ibi: *Quando de teſtamento* condita eſſet publica ſcriptura manu Notarii, *quæ poſteà fuiſſet* perdita *&c. ibique in addition.* Cæſar Urſillus, *num. 6.* Samſon Herzog, im Unterricht von Teſtamenten. *tit. 19. Q. 6.* ibi: So das verlohren Teſtament NB. ſonſt zierlich u. formlich gemacht worden, kan der gantze Innhalt durch zween zeugen/ ſo zur zeit der aufrichtung darbey und Zeugen geweſen/ bewiſen werden. Georg Mundius à Rodach, *vol. 2. conſ. 21. num. 54.* ibi: *Teſtamenti* NB. ritè facti & poſteà deperditi *Tenor duobus teſtibus legitimè probatur.*

378 Wann aber hingegen über ſolcherley Teſtamenta nuncupativa explicita kein ſolennes Inſtrumentum à publico Notario aufgerichtet worden; ſondern nur ein dergleichen bloſſe Conſignatio deren jenigen Puncten/ die von einem Teſtatore, als ſeines letzten willens Capitula, und innhalt/ ihm ad calamum dictirt worden/ absque ullâ ullius Teſtis tùm ſubſcriptione, tùm ſubſignatione, tùm ipſiusmet Notarii Subſcriptione, & publici Notariatûs Sigilli impreſſione, & ſic deinceps, zu papier gebracht worden/ und verlohren gegangen/ tunc quòd alia omnia dicenda veniant, vel ſola hæc Ratio, ſi alia nulla in medio foret, liquidiſſimum reddit, quia talibus in ter-
379 minis dici non poteſt, quòd de ſolâ Inſtrumenti ſolenniter confecti (Quale nunquàm in rerum natura fuit) probatione agatur, & non de Teſtamenti tùm Solennitate, tùm & ejus Subſtantiâ, ipſâ ſcilicet totâ Teſtatoris, à ſolâ ſeptem Teſtium fide, conſcientiâ & ſcientiâ
380 dependente Voluntate. Dann es bleibet darbey/ was hiervon der berühmte und excitatiſſimus Jurisconſultus David Mevius ſchreibt: Si, inquiens, *Pars* in Inſtrumento ſe fundat, *conſiderandum eſt*, utrum illud omnibus ſuis numeris ſit abſolutum, ſeu perfectum; *ad quod Jurisprudentia* plura *exigit, de quibus Beuſt. in L. Admonendi. num. 697. de jurejur. id verò* præcipuè, *ut Notarius*, ſuper nuncupativo Teſtamento, Inſtrumentum confecerit; (in quo nullum, ad ejusmodi Inſtrumenta neceſſarium, Requiſitum deficiat; juxta tradita Beuſtii à Mevio laudati; *cit. loco*) *In tali itaque caſu*, ubi non erat ſuper Teſtamento Inſtrumentum NB. ritè confectum, placuit illud ratum non habere;
381

in *ſupra cit. Deciſ. 149. partis 9. num. 7. 8. & 9. in textu & notis*: ex qua valdè notabili
382 Deciſione etiam ea, quæ idem laudatiſſimus Autor tradit in *partis 4. Deciſ. 13.* de quâ præterea & hoc notandum, quòd ibi de Caſu, quô Scriptura teſtamenti adhuc fuit
383 in ſalvo, & ſaltem Teſtium Subſcriptiones ab illa reciſæ (vom Teſtament abgeſchnitten) quæſtio ſit, ſuam indubitatam interpretationem recipiant.

Et quòd talis Conſignatio, etiam pu-
384 blico Notario, ab ipſomet Teſtatore, ad calamum dictata, &, præſentibus Teſtibus, Teſtatori, ab illo rursùs prælecta, imò etiam à Teſtatore; ſed nec à Teſtibus, nec ab ipſo Notario ſubſcripta, nec publico Notariatûs ſigillo munita, ut privata tantùm Scriptura ſpectetur, per quam tale Teſtam. nullo modo conſervatur, jam ſuprà audivimus ex Deciſionibus, quas exhibent Richterus, *Dec. 32. num. 16.* & Dn. de Lyncker, *centur. 6. Dec. 595.* Quibus addeſis ea, quæ de caſu, quô non Notarius
385 publicus; ſed vel ipſe Teſtator, vel alius quispiam Scripturam confecit, ſupremam ipſius Voluntatem continentem, & nulla illius Publicatio ſecuta, ſtatuminat Jaſon, ad *d. L. 2. num. 4. Cod. de bon. poſſ. ſecund. tab.* ubi dicit, quòd etiam in talibus caſibus, ad probandum teſtamentum, ſeptem Teſtes requirantur, qui teſtamenti ordinationi interfuerunt, licet illa Scriptura adhuc ſuperſit, nedùm illâ deperditâ. Quibus conſona tradit etiam Franciſcus Niger Cyriacus, *controv. for. 407. num. 275.* præcipuè in verbis: *Aut agimus de Scriptura, quæ eget adminiculo confirmationis teſtium, puta* Scriptura privata *&c.* & *num. 280.* ibi: *Aut eſt Scriptura publica &c.* Franciſcus de Barry, *de ſucceſſion. teſt. & intereſt. lib. 1. tit. 1. num. 8.* ubi latè demonſtrat, quantum interſit, an
386 teſtamentum nuncupativum à publico Notario, confecto deſuper ſolenni inſtrumento, an verò tantùm à privata perſona in ſcripturam redigatur. Henricus Linck, in *Reſpp. Altdorfin. Reſp. 41. num. 7.* ubi dicit, teſtamentum nuncupativum ità confici debere, ut ritè confectum eſſe appareat,
387 quod ex eo non probetur, ſi confectum in ſcripturam privatam redigatur, aut NB. à Notario Inſtrumentum quidem confi-

ciatur; sed NB. omissis Requisitis. His enim deficientibus Testamentum in Instrumentum redactum non valere. Samson Herzog, im Unterricht von Testamenten. *tit. 19. Q. 2.* ibi: Welches *fallirt*/ wann das Testament nicht in eine NB. offene Form gebracht ist: Sintemahl alßdann dem Erben nicht an dem Rechten; sondern Beweißthumb fehlen würde. *pag. nobis. 408.* Joh. Sichardus, ad *L. 2. num. 1. Cod. de testam.*

388 Dann es bleibet auch dises ein unzweifliche wahrheit / quòd, quotiescunque probandum est hoc, quid Testator disposuerit, & quæ mentis ipsius testatio fuerit? tunc iidem qualitate, & numerô, Testes ad hanc probationem necessarii sint, qui ad ipsam Substantiam;

ut jam suprà ex Claro, Mascardo, Boerio, Castillo, Fontanella, eosdemque laudante Christophoro Crespi de Valdaura firmavimus, ad *Decisiones Aragon. Observat. 52. num. 12.* ubi *num. seq. 16.* rectissimè addit, nullius magis interesse, quàm ipsorum testatorum, hoc ità servari; ex *L. 24. de testam. milit.* Paulus de Castro, ad *L. 2. num. 3. Cod. de B. poss. sec. tab.* ibi: *Requiruntur septem Testes, ad probandum, quòd fuerit factum, & etiam ad probandum tenorem ejus, quia est quæstio de Voluntate defuncti.*

389 Wabey nicht zugeschweigen / daß / wann auch ein solennes und mit allen Requisitis versehenes Instrumentum, à jurato Notario, über ein Testament in amplissima forma aufgerichtet worden / und dises hernachmahls verlohren gegangen / ad hunc tantum effectum, ut non nisi binarius Testium Numerus ad probationem illius sufficiat, nicht nur dises / daß ein solches / der Ordnung gemäß verfastes / Instrument vorhanden gewesen; sondern auch daß dasselbe / durch Unfall / warhafftig verlohren gegangen / (waran es in substrato, wie auch an allem anderem / abermahlen gebricht) dargethan werden müsse;

juxta ea, quæ iterum in individuo de his disserit Gaspar Antonius Tessaurus, *Qq. forens. lib. 2. Q. 94. num. 2.* ubi ità: Sed, inquit, advertas, quòd textus in *L. Testium. 18. Cod. de testib.* requirit probationem non solùm continentiæ Testamenti; sed etiam Cásûs fortuiti, np. NB. quomodò fuerit deperditum Instrumentum? Et ità loquitur Baldus & Marsilius, jungendo probationem Casûs cum Tenore testamenti.

390

391 Et hoc casu crederem, posse procedere doctrinam Baldi, (quòd, si testamentum fuerit deperditum aliquo Casu, illius continentia, per duos testes, qui præsentes fuerunt, probari valeat) quæ NB. aliàs nimis esset periculosa, præsertim in materia testamentaria, in qua LL. tot solennitates requirunt non sine magna causa. Et propter eà non sine ratione Corasius, ad *L. Admonendi. lect. 2. num. 42. de jurejur.* dubitat de illa communi traditione. Et optimè meo judicio intelligitur procedere Baldi & communis opinio, NB. quando aliquo modò constaret, Testamentum fuisse NB. publicatum, deindè deperditum aliquo Casu. Nam tunc, NB. probatô Casu, & Tenore, per duos testes, probatur Testamentum. Et NB. hæc duo semper debent copulativè probari, & per Testes peritos; ut dicit Alexander, & novissimè Sfortia Oddus, *consil. 64. num. 48.* Alba, *consil. 101. num. 7.* Quapropter, cùm testes, in casu proposito, non probarent Amissionem Testamenti, nec appareret, aliquo tempore NB. fuisse publicatum, Senatus censuit, non esse excludendos Creditores ab illorum prætensionibus super hæreditate Fratris, non obstante allegato Testamento, de quo non constabat. Addatur laudatus Alexander ab Imola, ad *L. 2. num. 8.* verbis: *Si Instrumentum testamenti* avthenticum, *factum* coram VII. testibus *perdatur*, probato casu Amissionis & Tenore *testamenti, erit probatum testamentum.* Samson Herzog, im Unterricht von Testamenten. *tit. 19. Q. 6. sub lit. b.* ibi: *Mediante juramento.*

394 Aus welch allem nunmehro überflüssig sich zeigt / mit was grosser behutsamkeit dise / von etlich wenigen neotericis Scriptoribus, so gar crudè & nudè formirte assertio, quòd etiam nuncupativum Testamentum per duos saltem Testes probari valeat, angenommen werden müsse / nemlich anderst durchaus nicht / quàm si, primò, super tali nuncupato Testamento Instrumentum omnibus numeris & punctis absolutum; 2dò à publico Notario confectum; vel ipsum Testamentum à Judice publicatum & avthenticatum; 3tiò de talis solennis Instrumenti Confectione atque vera per aliquod tempus Existentia; vel ipsius Testamenti Publicatione; 4tò, de casuali seu fortuitâ illius Amissione legaliter constet; & ut, 5tò, duo Testes, omni exceptione superiores, tùm de Voluntate in illo contentâ, tùm de Actûs testandi Solennitate, mediante juramento, atque ità deponant, ut nulla ratione reddantur suspecti;

per hucusque firmata.

395 Dann wann wir von disen summè necessariis accuratiùs docentium restrictionibus leichtsinnig abweichen / und dise revera periculosissimam assertionem, quòd ad nuncupativum testamentum probandum etiam duo solummodò Testes sufficiant, zulassen wolten / so würde / pro primo, folgen / quòd hæc omnium DDrum communissimo suffragio approbata traditio, quòd, si vel unicus

ſtis teſtis teſtamentarius, qui hujusmodi teſtamenti ordinationi interfuit, vivente adhuc Teſtatore, decedat, illud penitùs corruat, etiamſi adhuc ſex Teſtes ſuperſint, non rebus; ſed verbis ſcripta cenſenda ſit;

contra regulam *Legis 2. in fin. Cod. comm. de legat.* Jungatur omninò acutiſſimus Viglius, ad §. *Sed cùm aliquis. in fin. Inſt. de teſtam. ordin.* ubi breviter quidem; ſed nervosè hoc diſcrimen inter huncupativum & in ſcriptis confectum teſtamentum agnoſcit. ibi: *Hic tamen, nimirum in nuncupativo,* cùm nulla teſtimonii perhibiti monumenta permaneant; non auſim dicere, mortuo (unicô) Teſte æqualem ipſum executionem habiturum. Bachovius, ad *Treutler. vol. 2. Diſp. 10. th. 3. lit. A. pag. nob. 343. Neque obſtat, quòd, unô teſte deficiente, Teſtamentum eſt nullum; vel quia hoc ipſum referri poteſt ad* Probationem, quam non, niſi ſeptem teſtibus, Lex vult impleri; *vel quia* &c. aliique innumeri ſuperiùs laudati.

396 Es würde / 2dò, folgen / quòd tot graviſſimi ſureconſulti, *qui* hanc traditionem, *ceu indubiam*, approbant; & tantummodò *in caſibus*, quando tale Teſtamentum, *auditis omnium* ſeptem Teſtium teſtamentariorum depoſitionibus, coram Judice publicatum & avthenticatum, vel ſolenne, ſuper illo, à publico Notario Inſtrumentum confectum, & vel Protocollum Judiciale, vel Notarii Inſtrumentum deperditum probatur; duorum Teſtium omni exceptione ſuperiorum teſtimonium admittunt, ubi ipſis, ſi ſimpliciter, & extra concurſum horum Requiſitorum, ſaltim duos, ad ipſam teſtamenti Subſtantiam, ſive ipſam Teſtatoris Voluntatem probandam, teſtes vellent admittere, in faciem contradicerent.

Conferat. Carpzovius, *part. 3. C. 3. D. 36.* juncta *Def. 41.* Richterus, ad *L. 21. §. 2. num. 5. & 6. Cod. teſtam.* juncta *ejuſdem Deciſ. 32. num. 13. 19. & 30.* Dn. D. Bardili, de *teſtam. nuncupat. th. 36. in fin.* ibi: *Quodſi inſtrumentum fuerit amiſſum.* juncta *th. 38.* & paſſim alii.

397 Es würde / pro 3tio, wann diſe ſo gar gefährliche Sententz, de ſufficientia duorum ſaltem teſtium ad ipſam Teſtatoris Voluntatem probandam, in Rechten fundirt wäre / diſes nicht nur de teſtamento nuncupativo; ſondern vielmehr de Teſtamento in ſcriptis confecto (De quo tamen quid ſentiant quamplurimi DDres, quòd videlicet illud per mortem unius ſaltem Teſtis intereat, nec ſcripturæ, in qua omnes ſeptem Teſtes ſubſcripti, ulla fides habeatur, jam ſuperiùs retulimus, & in puncto quoque ſuum facit Samſon Herzog, im Unterricht von Teſtamenten. *tit. 3. Q. 7.* ibi: Derowegen / wann die Zeugen / auch Einer allein / verſtürbe ꝛc.) admittirt werden müſſen / und mithin die ab ipſo noſtro Juſtiniano ſo ſollicitè recommenditte Cautela, quòd, ne tale teſtamentum, per amiſſionem unius ſolummodò Originalis, tàm facilè pereat, optimè faciant teſtatores, ſi ſuum teſtamentum in pluribus codicibus confici curent, ut, unô amiſsô, adhuc alius ſuperſit, §. *13.* ubi vulgò DDres. *Inſt. de teſtam. ordin. L. 24. ff. qui teſtam. fac. poſſ.* gleichfalls gantz otios und von keinem effect ſeyn;

ut in terminis advertit Caſparus Manzius, de *teſtam. val. & inval. tit. 5. Q. 8. n. 40.*

Es würde / pro 4to, die außtrückhliche 398
conſtitutio Legis finalis, Cod. de fideicomm. waſelbſten geſagt wird / quòd hâc ipsâ de causâ, ut perfectiſſima, de defuncti Voluntate, Veritas reveletur, Lex ipſa ampliorem, quàm binarium duntaxat, Teſtium numerum expoſtulet:

ibi: *Lex etenim, ne quid falſitatis incurrat* per duos forte teſtes *compoſitum Teſtamentum*, (addimus juſtiſſimè: Per duos ſaltem teſtes probandum Teſtamentum) majorem numerum teſtium expoſtulat, ut per ampliores homines perfectiſſima Veritas NB. reveletur: Conferant, quæ latè de his diſſerit Collega noſter D. Harprecht. in *tract. academic. de ſucceſſionib. parte 1. pag. 221. th. 4. & pagg. ſeqq.*

und die in hac ipſa ſaluberrimâ Lege ſo ſollicitè intenditte heilſame Intention totaliter unter die füſſe getretten:

Wie auch / 5tò, die gleichmäßige di 399
ſertiſſima ſanctio de teſtamento à Ruſtico ruri facto, wann zum exempel nur ein einiger Zeug ſchreiben kan / und mithin eine ſolche teſtamentliche diſpoſitio der præciſè dabey adhibirenden fünff Zeugen conſcientiæ & fidei anvertraut werden muß / alle ſolche fünff Zeugen / und niemahlen Ihrer weniger / mediante juramento, ihre kundſchafft zuertheilen gehaltē ſeyn ſollen / in vanum geſchriben und fruſtranea ſeyn;

quam profectò ſiniſterrimam interpretationem hæc Imperatoris conceptiſſima verba: Si unus, aut duo, vel plures teſtes fuerint literati, liceat eis, pro ignorantibus literas, præſentibus tamen, ſubſcriptionem ſuam interponere; ſic tamen, ut NB. ipſi Teſtes cognoſcant Teſtatoris Voluntatem, & maximè quem vel quos hæredes ſibi relinquere voluerit, & hoc, NB. poſt mortem Teſtatoris, jurati deponant; in *L. fin. Cod. de teſtam.* ubi jungeſis Dauthium, *num. 4. in notis marginal. pag. 499.* junctis illis ibidem præcedd. formalibus: *Sin autem in illo loco minimè inventi fuerint ſeptem Teſtes*, usque ad Quinque *modis omnibus Teſtes adhiberi jubemus*: Minus *autem* nullo modo *concedimus*, totaliter proſternunt. 400

Ja wann / 6tò, auch zu eines ſolchen 401
minus ſolennis und privilegirten Teſta-

ments

Rechts / genüglicher Beweisung allein zweyer solcher Zeugen jurata depositio nicht sufficient ist; sondern zum wenigsten alle die jenige / welche nicht schreiben können / es seyen gleich sechs / fünf / vier / oder drey / ja auch die übrige / welche solches unterschriben / ihre Zeugschafft / coram Judice, mediante juramento, abstatten müssen; und wenigere Zeugen / als zum wenigsten Fünfe / nicht admittirt werden:

Jungatur in terminis hæc ità definiens Caſparus Manzius, de *testam. val. & inval. tit. 5. Q. 8. num. 23.* Anton. Perezius, ad *tit. Cod. de testam. num. 29.* Brunnemann, ad *L. fin. n. 10. Cod. de testam.* Dn. Zaunschliffer. de *testam. privilegiat. th. 23.* Dn. Sam. Stryk. de *testam. rusticor. cap. 3. n. 20. & sqq.*

401 Und wann / 7mò, auch in Fällen / da jemand zuerst ein solennes Testament gemacht / und extraneas personas instituirt hat; hernachmahlen aber ein anders macht / und dan innen seine nächste Verwandte einsetzt / Er zwar bey disem letzteren Testament so fern privilegirt ist / daß Er nicht mehr / als fünf Zeugen / adhibiren muß; jedoch aber dabey per expressum verordnet wird / daß auch diſe fünf Zeugen einen solchen letzten Willen jurato attestiren sollen; dergestalten / daß der Richter / und nicht nur ein
403 Notarius, welcher bey eines solchen Testamenti auffrichtung adhibirt worden / den Zeugeneyd von Ihnen abnemmen muß; juxta ea, quæ tradunt Salicetus, ad *d. L. 21. §. 3. num. 15. Cod. de testam.* Baldus, ad *eandem hanc L. §. Si quis autem, num. 1. Cod. d. tit.* Alexander ab Imola, ad *eund. tx. num. 2.* verbis: *Testes non debent recipi per Notarium; sed per Judicem.* Glossa, *ibid. lit. f. L. Hac consultissima. 21. §. penult.* verbis: *Eô enim casu, licet imperfecta videatur Scriptura posterior, infirmatô priore testamentô, secundam ejus Voluntatem, non quasi Testamentum; sed quasi ultimam voluntatem intestati valere sancimus*, in qua Voluntate NB. quinque Testium juratorum depositiones sufficiunt: quô non facto *valebit primum testamentum, licet in eo scripti videantur Extranei. Cod. de testam.*

404 Wie viel weniger werden dann gar nicht privilegirte & Jure communi omnium civium Romanorum ordinata Testamenta, per binarium solummodò testium numerum zu rechtl. bestand probirt werden können; sondern auch aller Zeugen / welche eines merè nuncupativi testamenti ordinationi beygewohnt haben / ihre eydliche Kundschafften darüber ertheilen müssen / allso / daß / wann es auch nur an einem allein gebricht / solche Dispositiones, ob defectum legitimæ pro-
405 bationis, totaliter zerfallen? eo, quòd utique in talibus casibus non Jus deficiat; sed legitima Probatio.

L. 30. ff. de testam. tut. ibidemque DDres.

Für das siebende wann auch in solchen 406
Fällen / da der Testator siben Zeugen erbetten; und neben denselben noch andere siben / oder mehrere Zeugen; aber alle unerbetten / zugegengestanden / und in gegenwart Ihrer aller Er sein Testament / per palam factam nuncupationem, aufgerichtet: ehe aber die siben erbettene Zeugen aydlich abgehört werden / Sie alle dahin sterben / zu beweisung eines solchen Testamenti nuncupativi die nicht erbettene siben oder mehrere Zeugen nicht vor sufficient gehaltten werden: ut ex Imola 407
& Baldo, in tribus locis hoc asserente, decidit Jason, ad *L. Errore. circa fin. Cod. de testam.* sollicitè & operosissimè Manzius, de *test. val. & inval. tit. 5. Q. 8. num. 12.* ubi sic: Quid si ergò Testator, per occasionem, in turba hominum, verbi grat. quadraginta, vel plurium testium, nuncupasset suam voluntatem, & ex illorum numero septem tantùm rogâsset, ut hujus suæ Voluntatis & dispositionis essent memores, nunquid per reliquos septem, qui actui testandi interfuerunt, & Testatorem suis oculis viderunt, atque loquentem audiverunt, Testamentum probari poterit? Ad hoc vi- 408
detur respondere Jason, ad *L. Errore. circa fin. Cod. de testam.* quòd non sufficiant septem Testes, quicunque illi sint; sed etiam requiratur, quòd sint septem testes de illis, qui fuerunt rogati; ad quod allegat Imolam, Baldum, in tribus locis hoc asserentem, & Rationem, quia tales sunt substantiales. Ergò debent esse rogati. Dices primò, hæc sententia benè procedit 409
eô casu, quô Testes isti peculiariter rogati adhuc vivunt: Si autem unus vel alter mortuus, durum est dicere, non posse de reliquis septem aliquem alium in vim probationis adhiberi: quia Rogatio non ad Probationem & Veritatem Testamenti; sed ad Solennitatem spectat; hîc autem de Solennitate, ex suppositô, nullum dubium est; sed constat, septem testes rogatos & adhibitos fuisse, & tantùm de eo quæritur: Quid testator disposuerit? Cur ergò deficiat te- 410
statoris Voluntas, quæ non minùs indubitata reddi potest, si non rogati, quàm si rogati testimonium perhibeant? Sed contra 411
facit hoc: Si sufficeret de Voluntate testatoris certò constare, sequeretur, quòd illa, à legitimis hæredibus negata, probari posset per septem testes, quorum nullus actui testandi interfuit; &c. Videantur, quæ fusiùs ibidem exequitur, *num. 14. & sqq. usque ad num. 21.* Wann / sagen wir / solcher auch siben und mehr Zeugen / welche den Testatorem, per totum testandi actum, Selbst gesehen / gehört / und allso so viel zubekundschafften wissen / als die siben spe-

vialiter erbettene Zeugen/ eydliche Depoſitiones ad probandum Teſtamentum nicht zureichlich ſeyn/ wie will man dann ſagen/ daß auch nur zwey beaydigte Zeugen/ ſive actui teſtandi interfuerint, ſive non, hierzu ſufficient ſeyen? Wann zehen und mehrere unerbettene Zeugen/ hâc ſola de cauſa, weilen Sie nicht erbetten/ nicht admittirt werden/ die doch eben ſo viel geſehen und gehört/ als die ſonders erbettene; wie ſollten dann Zween/ die Ihn gar nicht geſehen/ oder ſeinen lezten willen verordnen gehört/ und ſo wenig/ als Jene/ ad actum teſtandi erbetten worden/ ad hunc tantum effectum dannoch ſufficient ſeyn? 413

Und wann/ Achtens/ auch nur Zween Zeugen/ ad probationem etiam talis Teſtamenti merè nuncupativi, mit ihrer juratâ depoſitione ſufficient ſeyn/ warzu will uns dann abermahl communis DDrum Schola diſes/ als eine ſonderliche und merckhwürdige Regulam, tàm ſollicitè inculciren/ quod, ſi vel unicus teſtis deficiat, ſive quòd non adhibitus, ſive ante teſtatorem mortuus ſit, etiamſi ſex Teſtes adhuc ſuperſint, tamen Hæres in tali teſtamento inſtitutus ad hæreditatem ſibi relictam incaſſum adſpicet, tametſi juramentum in ſupplementum præſtare paratus ſit, ut qui etiam ipſemet actui teſtandi ſive ordinationi teſtamenti interfuerit, & ex ore defuncti, quòd ipſum hæredem nuncupaverit, audiverit? 414

Conferat. Salicetus, ad *L. 2. num. 1. in fin. Cod. de bon. poſſ. ſec. tab.* ibi: *Quæri poteſt, an propter defectum plenæ probationis in iſtis ultimis Voluntatibus ſit recurſus ad Juramentum? & de hoc remitto ad ea, quæ ſcripſi ad L. Bonæ fidei. Cod. de jurejur. ubi tenui, quòd non.* Maſcardus, *tract. de probat. concl. 1359. num. 16.* Domini Anteceſſores noſtræ Facultatis apud *Beſoldum, cons. 203. n. 30.* Carpzov. *lib. 6. Reſp. 13. num. 16.* Gabriel Mudæus, ad *tit. Cod. de teſtam. pag. 134.* ibi: Adeò, ut Sex teſtes ſufficere non poſſint vel ad Juramenti delationem in ſupplementum probationis, *loco ſeptimi teſtis deficientis.* poſt Seraphinum de Seraphinis, Auguſtinus Barboſa, ad *Capit. 2. num. 31. X. de probation.* Franciſc. Curtius jun. ad *L. Admonendi. 31. num. 226. ff. de jurejur.* egregiè Baldus, ad *L. 2. num. 6. Cod. de bon. poſſ. ſec. tab.* cujus verba hîc reddere, cùm nemo tàm ſolidè hæc ſtatuminer, quàm ipſe, operæ pretium videtur. Ille ità: Sed nunquid in iſtis cauſis ultimarum Voluntatum & Donationibus cauſa mortis, ſi eſt ſemiplenè probatum, & non deficit in probatione, niſi unus teſtis, poterit deferri ſacramentum actori in ſubſidium probationis, vel Reo in defectum probationis? Et videtur, quòd ſic; quia loco unius teſtis habetur jurans, ut notatur in *L. In bonæ fidei. Cod. de reb. cred.* & ſic videtur numerus teſtium ſuppleri. Tu dic contrà, quia ibi certus numerus teſtium eſt de ſubſtantia actus & de forma probationis: Omiſſio ſubſtantialis formæ vitiat, ut in *L. Si unus. Cod. de teſtam.* & patet expreſsè *de fideic. L. fin. & Inſt. de fideic. hæred. §. fin.* Præterea tunc defertur ſacramentum ex inopia probationis, quando judex non eſt certus, deberi, vel non deberi. Sed hîc judex certus eſt, non deberi. Ergò non poteſt deferri juramentum: Et maximè in Teſtamento, ubi teſtes debent eſſe rogati; & ideò, cùm Pars non poſſit rogari de teſtimonio, ſequitur, quòd non poteſt ſurrogari loco teſtis rogandi. Addatur prolixè hoc punctum examinans Johann-Petrus Surdus, *conſil. 129. n. 44. & cons. 147. num. 1. & ſeqq. & num. 13.* ubi idem obtinere ſcribit, licet unicus duntaxat teſtis deficiat. Martinus Benekendorff. in *addition. ad Seraphinum de Seraphinis, tract. de privil. juram. privil. 33. n. 171.* ubi ſcribit, quòd, cùm ſeptem teſtium numerus non ſaltem ſit de Teſtamenti ſubſtantiâ; ſed etiam de illius probatione, adeò, ut, ſi unus ex hoc numero deficiat, Teſtamentum non probatum exiſtimetur, ideò juramentum in ſupplementum nullum locum hîc habeat; collaudato Sylvano, Nevizano, Deciano, Rol. à Valle, Natta, Nonio, Ludovico, Campegio, Crotõ, Maſcardo, Graſſo, Calcaneo, Jaſone, Socino, Manzio, Decio, & Baldo. 415 416 417 418 419 420 421 422

Wann/ Neuntens/ auch in einem Teſtamento nuncupativo implicito, in talibus terminis, wann die ſiben Teſtaments-Zeugen die jenige Schedam, auff die der Teſtator ſich referirt/ nicht mit ihren aigenhändigen Subſcriptionibus in ihre unzweifliche richtigkeit geſtellt/ die eydliche Ausſag aller ſolcher ſiben Zeugen vor nöthig gehalten wird: 423

prout in individuo decidit Dominus Baro de Lyncker, *Reſp. 117. num. 45.* verbis: Videlicet jurata depoſitio Teſtium tunc *ſolùm* neceſſaria *eſt, quando Teſtes ſe Schedæ teſtatoris non ſubſcripſere, ut de ipſorum adhibitione certò non conſtet.* Licet alii quinque Teſtes ad probandam talis Schedæ identitatem neceſſarios reputent, prout cum Alciato tradunt noſtri Bb. Anteceſſores, apud *Beſoldum, conſil. 203. num. 20.* & Dn. Bardili, de *teſtam. nuncupat. th. 30. in fin.*

Ja wann auch/ decimò, ein Teſtamentum merè nuncupativum, idemque explicitum, wann kein publicum, & omnibus Requiſitis munitum Inſtrumentum darüber auffgerichtet; ſondern ſolches entweder der ſiben Teſtaments-Gezeugen conſcienti & fidei ſolitariè committirt/ oder nur ſchlechter dinge in ſcripturam redigirt; aber von Ihnen Zeugen weder mit ihren Unterſchrif- 424

ten / noch mit ihren Sigillis corroborirt / und dahero die darinnen nuncupirte Hæredes, oder auch die in selbigen honorirte Legatarii, entweder so gleich post Testamentum hôc modô confectum, Testatore adhuc vivo, oder erst post ipsius ex hac vita discessum, an die Obrigkeit verlangen / daß die Zeugen / in perpetuam rei memoriam, mediante juramento, abgehört werden möchten / ad Testamentum hôc modô publicandum durchauß nicht genug ist / daß nur Zween oder drey unter denen / bey auffrichtung eines solchen Testaments zugegen-gewesenen / siben Zeugen darüber vernommen und abgehört werden; sondern alle siben Zeugen / illis omnibus, quorum interest, (ex multorum Interppr. assertione) ad hoc etiam citatis, über alle und jede capitula und puncta des in ihrer præsentia nuncupirten Testamenti, mediante jura-
425 mento abgehört werden müssen: Es geschehe gleich solches Testatore adhuc vivo, oder illo jam mortuo; dergestalten / daß wann auch nur ein einiger Zeug vorhero gestorben / ein solches Testament dar-
426 über zu scheittern gehet; dessen unangesehen / daß / als lang der Testator annoch am leben / concurrente præsertim etiam legitimorum Hæredum Scientiâ de confecto Testamento, nicht so leichtlich Falsitates committirt werden können;

juxta ea, quæ tradit Eberhardus Speckhan. *centur. 1. Q. 50. num. 1.* ubi sic: Scribunt, inquit, Bartolus, ad *L. 2. princip. testam. quemadm. aperiant.* Jason, *cons. 67. col. 3.* Bartholom. Cœpolla, *cautela 88. incip. multi sunt*; *& ibi* Additionator, quòd, si Unus de testibus testamentariis, vel vivo testatore, vel etiam post mortem ejus, ante tamen aperturam testamenti, moriatur, Testamentum corruat & ad nihilum recidat. cum Socino, Besoldus, in *delibat. ex lib. π. 28. Q. 9.* ibi: *Si vel* unicus Testis *ante aperturam moriatur.* David Mevius, ad *Jus Lub. lib. 2. tit. 1. artic. 11. num. 13.* in verbis: *Quando testamentum* nuncupativum *est, publicatio fieri solet*, ubi Testes de totius Testamenti tenore juratò depositerunt. Dauth. in *L. 2. num. 5. Cod. de testam.* Pruckmann. *cons. 48. num. 4. vol. 1. Sed exindè, quòd vel* vivô Testatore; *vel etiam* eô mortuô, *ante publicationem*, Testes *aliquando moriuntur*, *& vel* nulli, *vel etiam* NB. pauci supersunt, *Testamentis* sæpè decessit vigor, *itàtamen, ut non Jus; sed Probatio defecerit.* Franciscus de Barry, de *success. testati & intest. lib. 1. tit. 1. num. 8.* ibi: *Debent autem isti* Testes singuli deponere de toto testamento, *& quòd toti testamento interfuerunt.* Hartmannus Pistoris, *Observ. 199. num. 4.* in verbis: *Estque ad hanc publicationem necesse, ut Testes testamentarii ci-*
tentur, *& ut* Omnes consentiant. B. Collega noster, Dn. Bardili, de *testam. nuncupat. th. 37. & 38.* Samson Herzog, im Unterricht Von Testamenten. *tit. 19. Q. 3.* ibi: Sie sollen und müssen von der ganzen Ordnung / Begriff und innhalt des Testaments kundschafften:

Wie viel eher und mehr wird dann in Te- 427
stamento merè nuncupativo, super quo nempe nullum solenne & publicum Instrumentum confectum, die unvermeidliche Necessitas erfordern / ut Voluntas ipsorummet septem Testium conscientiæ & fidei concredita, auch durch ihre der siben Zeugen eydliche depositiones zu ihrer unzweiflichen consistenz gebracht werde?

perillustris Dn. Baro de Lyncker, *dicto Resp. 117. num. 15.* ibi: Jurata *depositio Testium* maximè necessaria est in casu Testamenti NB. propriè & merè nuncupativi, *quod sola Testatoris voce confectum.*

Und was sollen dann / undecimò, 428
die viele Cautelæ und sollicita Consilia, wie und welcher gestalten dergleichen von mund außgesprochene Testamenta vor dem gäntzlichen zerfall / ob unius vel alterius Testis decessum, verwahrt werden mögen / daß nemlich entweder / so bald der Testator sein Testament / in præsentia septenarii testium numeri absolvirt / die gesamte Testaments-Gezeugen / als wir proximè gehört / vor die Obrigkeit citirt / rechtlicher Ordnung gemäß daselbst examinirt / ihre Depositiones ad protocollum & publica monumenta genommen werden: quibus factis Testamentum pro publicato haberi una omnium vox est:

Manzius, de *testam. val. & invalido, tit. 5. Q. 6. n. 30.* D. Bardili, *d. th. 37.* Speckh. *d. Q. 50. num. 4.* Sichardus, ad *L. 2. n. 2. Cod. de testam.* Samson Herzog, im Unterricht von Testamenten. *tit. 19. Q. 2. pag. 408.* 429
& seq. ubi de Requisitis hujus Publicationis plura videri possunt:

Oder daß ein juratus & publicus Nota- 430
rius der testirenden Persohn supremam Voluntatem nicht allein schlechter dinge consignire / aufzeichne / und den Zeugen widerablese / auch ein solche adhuc informis Scriptura vom Testierer unterschriben werde; (gestaltten bey disem Grammontischen Testament geschehen zuseyn etliche Zeugen attestiren; die unverdächtigste und fürnehmste aber / nemlich Herr Eggs / und Herr Fehr nichts darvon wissen wollen / in suis juratis depositionibus, ad *artic. 17.*) sondern daß Er auch ein publicum, und mit allen in denen heilsamen Rechten vorgeschribenen Requisitis versehenes Instrumentum darüber auffrichte:

de quo benè & plenè laudatus Sichardus, ad *L. 2. num. 1. Cod. de testam.* Idem, ad

L. 1,

L. 1. num. 19. ibi: *Si unus testis esset infamis factus, excommunicatus, vel mortuus, ante Probationem, illud testamentum esset inutile, quia non posset probari. Unde* NB. cautela *est, ut Hæres per nuncupationem instituitus, vel etiam Legatarius* curet Instrumentum publicum fieri. &c. Mevius, ad *Jus Lub. lib. 2. tit. 1. artic. 11. n. 20.* ibi: *Quod etiam eo casu, quando Notarius testamentum* in publici Instrumenti formam *redigit, contingere communiter placuit.* Speckhan. *d. Q. 50. num. 3.* Hartmann. Pistoris, *dicta Observ. 199. num. 9. & seq.* B. Dn. D. Bardili, *d. loc.* Dn. Stryk. de *cautel. testamentor. cap. 15. §. 44.* Johannes Harpprechtus, ad *§. 14. num. 9. Inst. de testam. ordin.* Franciscus de Barry, de *succeff. test. & intest. lib. 1. tit. 1. num. 8. in fin.* Paulus de Castro, ad *L. 2. num. 3. Cod. de bon. poss. sec. tab.*

431 Oder daß der Testator, wann er sein Testament / vor siben Zeugen / entweder in scriptis solenniter gemacht / oder seine / coram totidem testibus, nuncupirte Voluntatem, *in scripturam* redigiren / und / neben Ihm Selbst / auch die samptliche Zeugen aigenhändig unterschreiben / und mit ihren Sigillis becräfftigen lassen / alsbald einen Notarium, neben zweyen Instruments-Zeugen / zu disem end kommen lasse / daß Er / und die siben Testes testamentarii, in ihrer præsenz, ihre Hand und Sigilla recognosciren / und sofort der Notarius, über eben disen actum Recognitionis sigillorum & manuum, ein solennes und offentliches Instrumentum verfasse:

432 De qua tertia Cautela ità Mevius: Huic, ait, incommodo sanando prudens NB. Cautela à Jurisperitis inventa est, hodiè frequentatissima & secura, scilicet confectô solenniter testamentô, præter testes testamentarios, adhiberi solent Notarius, & alii duo vel tres testes, coram quibus rogat Testator priores testes, testamenti structuræ adhibitos, ut manum & sigilla apposita recognoscant, eôque factô Notarium, ut super recognitione factâ Instrumentum conficiat:

ad *Jus Lub. parte 2. tit. 1. artic. 11. n. 14.* Besoldus, ad *d. lib. 28. Q. 9. §. Hujus tamen nullitatis.* Cœpolla, *cautela 88.* Speckhan. *d. Q. 50. num. 2.* Samson Herzog, im Unterricht von Testamenten. *tit. 19. Q. 2. §.* Demnach solle der Erb. *pag. mob. 408.*

433 Oder / daß / wann auch ein solenniter nuncupirtes Testament / relativè seu implicitè, sese nempe ad aliquam schedulam referendo, aufgerichtet worden / ein geschwohrner Notarius solche Schedam dergestalten inscribire; Hanc esse illam Schedam, quam Testator coram septem Testibus subscriptis pro sua Voluntate haberi voluerit, sic, ut etiam tunc talis Scheda & in illa contentum Testamentum, absque alia ulla Testium recognitione, atque publicatione, validissimum sit, etiamsi omnes testes præmoriantur.

Mantica, de *C. V. Vol. lib. 1. tit. 7. n. 7.* Dn. Baro de Lyncker, *dicto Resp. 117. n. 46. in fin.*

Was / sagen wir / sollen dann alle dise 434
Cautelæ für grosse effectus haben / wann dise assertio, quòd ad probationem cujuscunque Testamenti etiam duo dumtaxat Testes sufficiant, ohne unterscheid und promiscuè, prout equidem illam nonnulli proponunt, statt und platz haben sollte? Andere mehrere Rationes nicht anzuführen.

Daß aber im gegentheil dise / in modum 435
Regulæ, von allen Rechtslehrern approbirte Distinctio, an videlicet de ipsa Testamenti Substantia, seu Voluntate Testatoris probanda, an verò tantùm de Testamenti Solennitate, aliisve similibus quæstio sit, ut ad Solennitatis quidem, & quorundam aliorum probationem duo testes sufficiant; sed ad ipsam Testatoris nuncupativi Voluntatem probandam septenarius Numerus necessarius sit, in Praxi & Consuetudine observirt werde / darvon zeugt schon zu seiner Zeit der / sub celebri nomine Speculatoris insgemein allegirte / Guilielmus Durandus, in *tit. de instrumentor. editione, rubr. Testamenta qualiter impugnentur. §. Compendiosè. vers. Sed quid si unus. num. 9.* ubi dicit, quòd, si unus ex septenario Testium numero deficiat, testamentum sit irritum; nisi quæstio sit de sola Solennitatis probatione. ibi: *Quid, si* unus ex Testibus *in testamento inscriptis* decesserit testatore vivente? *Dic, quòd secundum eos, qui dicunt, Testamentum non posse probari per pauciores, quàm septem, irritum est testamentum; secundum eos verò, qui dicunt, per duos vel tres posse probari, si* de Solennitate *dubitetur,* quæ opinio de Consuetudine obtinet, *Testamentum.* . . . . . Et secundum eandem hanc distinctionem, quòd etiam augusta Imperii Camera judicare consueverit, illustrissimo Præjudicio in Causa Testamenti Domini Alberti Comitis de Henneberg ad instantiam ab ipso relictæ Viduæ, Dominæ Catharinæ, Comitissæ de Stolberg / publicato corroborat Joach. Mynsingerus, 436

in *Observat. pract. centur. 4. Observ. 98. per totam.* Addatur Judicatum Regio-Suecici, quod Vismariæ floret, supremi Tribunalis, apud Mevium, *part. 9. Dec. 149.* Nec non aliud Senatûs Pedemontani Præjudicium, superiùs laudatum à Gaspare Antonio Tessauro, *Qq. forens. lib. 2. Q. 94.* Et denuò aliud Supremi Aragoniæ 437 438 439

goniæ Senatûs decisum, quod doctè examinat Christophorus Crespi de Valdaura, ad *Decisiones ejusdem Senatûs Observat. 52.* ubi *num. 11. & 12.* ità: Quamvis, inquit, duobus tantùm testibus possit probari, Testamentum integro Numero Testium, & omni Solennitate constitisse: Ad probandum tamen, quid in eo Testator dipoſuerit, & quæ ejus Testatio fuerit? iidem Testes NB in Numero, & Qualitate requiruntur ad Probationem, qui ad Substantiam; ut jam suprà retulimus; hîc verò, ceu Rem judicatam, repetimus.

Warmit wir auch diſe Erſte / als die wichtigſte / Rationem dubitandi beſchlieſſen; und nunmehr auch mit kurtzem beſehen / was auch von denen übrigen zuhalten ſey?

441 Die Zweite ſcheinet erſten anblicks / der urſachen / nicht wenig in receſſu zuhaben / dieweil die Rechtslehrere hin und wider dociren / quòd, ſi Hæres legitimus, ſive ab intestato, vel ex asse, vel pro parte (ut in proposito. Jungantur, quæ de his specificè differit Collega noſter, D. Harpprecht, *vol. 6. consil. 91. num. 102.*) ſuccedere valens, hoc ipſemet fateatur, quòd defunctus reverà testamentum condiderit, & tantùm, contra illud, ex eo, excipiat, quòd id minùs ſolenniter ſit ordinatum, tunc, quia ſuprema Testatoris Voluntas non controvertatur; ſed à tali Hærede, vel Cohærede, ceu res, quà facti, certa agnoſcatur, & ſola Solennitas ab illo negetur; hæc verò tantùm per duos teſtes probari valeat; idcircò etiam impræſentiarum idem dicendum ſit.

Conferantur omninò, quæ, poſt antiquum gloſſatorem Martinum, de his diſputant Alexander ab Imola, ad *L. 2. Cod. de bon. poſſeſs. ſec. tab.* & Paulus de Caſtro, ad *eand. hanc L. num. 3.*

442 Daß aber / pro primo, diſes alten gloſſatoris Martini ſententia communiter verworffen werde / atteſtirt pro & contra de hoc diſputans Jaſon,

ad *d. L. 2. num. 10.* verbis; *Adde tamen, quòd pro opinione Martini* communiter reprobata &c.

443 Für das ander iſt zwar diſes / daß der hochſeelige Herr Land-Commenthur von ſeines Herrn Bruders Philipps Joſephs Teſtament / ſolcher maſſen / gegen ſeinem Nepote ex Fratre Johanne Baptista, Herrn Antonio Ignatio von Gramont geredt / daß eine Vermächtniß / oder letzter Will von demſelben gemacht / nicht zuläugnen;

Jungat. *Nrus Actor. 9.* mit *lit. C.* bemercklt.

444 Daß Er aber diſes nur historicè geredt / wie man nemlich ihm vorgeſagt / daß ein Teſtament vorhanden ſey / in welchem dem Herrn Antonio Ignatio alles verſchafft ſey / das erhellet ex ipſo dicti Nri noni literali tenore. Und / indem Er / pro tertio, 445 gleich in adjecto hinzugeſetzt / daß es eine nichtige / und in denen Rechten ſchwerlich beſtändige Vermächtniß ſey / und zwar in tanta generalitate, daß Er alle Nullitäten / ſicque non ſolùm illas, quæ actûs testandi Solennitatem; verùm etiam ipſam defuncti Voluntatem, hujusque declarationem concernunt, ſicque etiam has, quòd Philippus Joſephus non proprio ore Antonium Ignatium hæredem nuncupaverit, ut & quòd ad illius ordinationem per immoderatas & inſtantiſſimas Inſtigationes ac Soliicitationes adactus fuerit, aliasque huic ſimiles, hierunter angeditten und begriffen zuhaben angeſehen / und von Rechts wegen præſumirt werden muß / ſo zeigt ſichs von ſelbſten / 446 daß / ſo lang diſes nicht durch ſiben Zeugen / welche ſelbſt bey dem actu teſtandi geweſen / Rechtsgebührend probirt wird / daß Er den Herrn Antonium Ignatium zu ſeinem Haupt- und univerſal-Erben nuncupirt habe / weder diſe putativa B. Domini Commendatoris Confeſſio, noch allein deren drey oder vier Zeugen / ſo dergleichen bekundſchafftet / obgleich aydliche auſſagen ad legalem Teſtamenti hujus, prætenſivè nuncupati, probationem vor ſufficient angenommen werden können;

juxta ea, quæ in puncto de his differit Baldus, exactiſſimi judicii Juriſconſultus, ad *d. L. 2. num. 1.* ubi ità: Si autem eſt quæſtio de ipſo Teſtamento, quod negatur factum, vel de alia Solennitate, puta, an Teſtator nominaverit ſuo ore Nomen Hæredis, quod negatur? vel de alio ſimili, tunc requiruntur Septem: Ex his, pergens, apparere, quòd duplex Solennitas, una in Voluntate, alia in Probatione. Solennitas Voluntatis debet probari per tot teſtes, quot ſunt neceſſarii in facto: (Id eſt, in ipſo testandi Actu, ſeu ad ipſam Voluntatem conſtituendam. Faber, in *tract. de error. pragmat. decade 67. err. 6. pag. nob. 352.*)

Sed Solennitas Probationis poteſt probari per duos teſtes. *Cod. de bon. poſſeſs. ſec. tab.* Quò & faciunt, quæ tradit Caſparus Manzius, de *teſtamento valido & invalido, tit. 5. quæſt. 6. num 40.* ibi: *Sed etiam ad hoc, ut deponant, ſe audiviſſe* Teſtatorem affirmantem, in dicta Scriptura teſtamentum ſuum contineri. juncto *num. 46.*

Et tametſi in proposito B. Dominus Commendator contra hoc, de quo quærimus, Teſtamentum fraternum, hanc exceptionem, quòd Frater ipſius non ipſemet ſuo ore Nepotem ex Fratre hæredem nuncupaverit, vel quid ſimile oppoſuerit; tamen ſatis eſt, ab ipſo hoc teſtamentum generaliter

liter prò invalido declaratum fuisse: eo
452 quod generalis hujusmodi Exceptio illa omnia complectatur, quæ quacunque ratione ad illam referri queunt;

per congesta Barbosæ, *voc. Genus. ax. 5.* & quòd etiam Confessio verè ambigua
453 in favorem confitentis, non in ejus præjudicium sit interpretanda, sicque ità, ut ei, ejusque hæredibus, quod dicit Mevius, *parte 8. Dec. 367. num. 5.* minimùm noceatur, eluceſcit ex illis, quæ sollicitè & solidè de his tradunt,

post Jasonem, Crotum, Rolandum à Valle, & Nattam, Klockius, *tomo 1. consil. 51. num. 200.* cum Decio, Grato, Bursato, Riminaldo, Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 157. num. 17.* Mevius, *parte 5. Dec. 404. num. ult.* ubi JCros ità dicit censere, quòd Confessio dubia in favorem confitentis semper accipienda sit,

454 Imò quòd Confessio non saltem hoc modo exaudienda; verùm etiam ex Juris præsumptionibus adjuvanda & supplenda sit secundum qualitatem personæ confitentis, præsertim si illa Legum sit imperita, signanter definiit Rota Romana,

in *Decc. diverſ. Auditor. parte 1. Dec. 409. n. 3.*

455 Quartò, quòd talis Confessio Hæredis ab intestato succedere valentis, etiam in pleniori forma, nempe si fateatur, hanc esse Defuncti Voluntatem & Dispositionem, tùm demùm ad defuncti Voluntatem probandam sufficiens sit, si ille nec Testamenti Intrinseca, sive ipsa contenta & dispositionem vel voluntatem defuncti, neque ejus Extrinseca, nempe Subscriptionem & Subsignationem, & cæteras Testamenti Solennitates inficietur:

456 Quodsi verò è contra Hæres ab intestato saltem hoc fateatur, quòd Testamentum à defuncto sit conditum; sed illud simùl solenniter factum neget, tunc quòd talis confessio ad salvandum testamentum haudquaquàm sufficiat, neque ejus Solennitas per duos saltem testes probari valeat, tàm certum reputat Antonius Faber, ut etiam omnes istas jam à Bartolo & Baldo in medium prolatas traditiones atque distinc-
457 tiones, inter probationem Voluntatis & Solennitatis, nugatorias appellare, imò etiã hoc, quòd Testamentum per solam Hæredis Confessionem probari valeat, tàm falsum audeat pronuntiare, quàm quod falsissimum;

id quod latè statuminat in *tract. de erroribus pragmatic. decade 67. errore 6. pag. 252.* ubi porrò in fine hujus paginæ addit,
458 quòd nemo unquàm ex prudentibus nostris dixerit, inter Modos probandæ seu Voluntatis, seu Solennitatis numerati debere Heredis legitimi, vel cujusquam alterius Confessionem. Quæ & omnia ple-
459 nâ manu comprobantur à Manzio, de *testamento val. & invalido, tit. 5. Q. 6. num. 35.* Addatur Surdus, *consil. 129. num. 44.* ibi: *Si quis fateatur, testamentum esse factum; sed non interveniſſe* debitum numerum, *illa confessio non probabit.*

Quintò können wir diſes / daß der hochſeelige Herr Land-Commenthur die Exiſtentiam teſtamenti fraterni, das iſt / daß ſein Herr Bruder einige Vermächtniß gemacht haben ſolle / und zwar alſo / daß ſein Vetter Hr. Antonius Ignatius, excepris legatis, alles wegnemen ſolte / gegen diſem ſeinem Hn. Nepote ex Fratre gleichwohlen geredt / aus allen darbey fürkomenden Umbſtänden anderſt nicht deuten / als daß Er es zu dem ende gethan / damit diſer ſein Herr Vetter / Antonius Ignatius, nicht irgends wider den / damahlen zwiſchen Jhnen errichteten Verglich hiernächſt einwenden möchte: Quòd hæc ipſa Transactio non priùs viſis tabulis Teſtamenti, ſive nuncupativò ſui Patrui Teſtamentò non priùs cognito, & ex relatione aliorum perſpectò, inita fuerit, 460

contra diſpoſitionem *Legis 6. & 12. de transact. L. 2. teſtam. quemadm. aperiant. ibique* DDres.

Quòd verò Confeſſio planè alio fine facta confitenti non obſit ad alios effectus, in individuo determinat Mevius, 461

parte 8. Deciſ. 367. num. 3. ubi confeſſionis in alium finem factæ nullam vim eſſe dicit; ex Decio, ad *Capit. Ai ſi Clerici. n. 19. & ſeq. X. de judic.* & Hippol. de Marſiliis, ad *L. 1. princ. num. 5. ff. de quæſtion.*

Tralatitium enim eſt, quòd actus agentium non ultra, vel contra ipſorum agentium intentionem quidquam debeant operari. 462

L. 19. de reb. credit. poſt plures, quos laudant, Barboſa & Tabor, *axiom. lib. 1. cap. 25. axiom. 37.*

Neben diſer außtrückhlichen (aber nunmehr totaliter hinauß-gewiſener) Confeſſion und Approbation des Grammontiſchen Teſtaments / ſcheint pro Domino Barone Antonio Ignatio noch ferner auch diſes einen ſtarckhen behelff zugeben / daß der hochſeelige Herr Land Commenthur auch alle von ſeinem Herrn Bruder Philips Joſeph in ſolchem Teſtament verordnete Legata willig abſtatten laſſen; ja / weil nicht ſo viel Geldes in Hæreditate zugegen geweſen / den abgang von ſeinen eigenen Geldern ſupplirt; und darneben auch Er / und ſeine Frau Schweſter / die Freyfrau von Hornſtein / geſchehen laſſen / daß die Spezi und Obſignation der vorhanden geweſenen rerum hereditariarum durch das Ampt Rheinfelden vorgenommen worden. 463

Tralatitium enim eſt, quòd ea, quæ ſemel, vel verbis, vel factis ad hoc ſufficientibus, ab aliquo approbata, ea poſtea improbare non ampliùs liceat; per *L. 75. de* 464

Reg. Jur. L. 14. Cod. de rei vindicat. L. 9. ff. de negot. gest. L. 2. Cod. Si maj. factus al. rat. habuer. L. 4. Cod. de repud. vel abstin. hæred. L. 8. §. 10. ff. de inoff. testam. ubi JCtus diserte de eo, qui semel defuncti judicium agnovit, idem posteà reprobare non posse pronunciat. Mevius, *parte 3. Decis. 17. num. 6. & parte 6. Dec. 65. num. 4.* Johann-Baptista Cardinalis de Luca, in *theatro veri. & justit. tomo 1. tract. de pensionib. Disc. 51. num. 18.* Georg. Mundius à Rodach, *volum. 2. conf. 26. num. 115.*

465 Et quemadmodùm ille, qui defuncti voluntatem, utut Legibus non subnixam, semel agnovit, eandem implendi necessitate constringitur: *L. 16. Cod. de testam.* Aymo Cravetta, *consil. 277. num. 2. vers. Quod ex observantia.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 429. num. 19.* Surdus, de *alim. tit. 8. privil. 22. num. 11.*

466 ità quidem, ut ille, qui semel testamentum in uno approbat, illud totum approbâsse intelligatur,

juxta pronunciatum Scabinorum Coburgensium, de Anno 1683. quod recenset Richterus, ad *d. L. 16. num. 46. Cod. de testam.* Addatur Gœddæus, in *consill. Marpurg. vol. 4. cons. 17. n. 44.* Decianus, *vol. 2. Resp. 2. num. 80.* Hondedæus, *vol. 1. consult. 69. num. 35. & seq.*

467 & dehinc quoque Hæres, vel unum Legatum, sine detractione Falcidiæ, præstans etiam ad reliqua integra solvenda obligatus dicatur: Novella *1. cap. 3. Authent. Sed cùm testator. Cod. ad Leg. Falcid. ibidemque* Brunnemannus, *num. 9.*

468 Ex quo ità David Mevius: Ex approbatione, ait, semel factâ Testamentum valet, etsi aliàs invalidum, & in uno, per eam, Voluntatem defuncti agnoscens etiam in cæteris observare opus habet:

in *Decc. Vismarienf. parte 9. Dec. 9. n. 4. & seqq.* Dn. Referens apud *Klockium, in Votis Cameralib. Relat. 10. pag. 214. vers. Quamvis autem.*

469 Ità etiam in substrato idem ex proximè præmissis Rationibus, quòd videlicet B. Dn. Commendator omnia à suo defuncto Germano relicta Legata legatariis plenariè exolvi sit passus, imò partim de propriâ pecuniâ exolverit, & præterea etiam Hæreditatis Obsignationem permiserit, adstruendum videtur.

470 Es ist aber / pro primo, wegen dises vorgegebenen Obsignation kürtzlich zu præmittiren / daß dieselbe in den Actis durchauß nicht probirt / ut propterea statim intret notoria Regula, quòd paria sint, non esse, & non apparere;

per *L. 77. de contr. empt. L. 30. ff. de test. tut.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Apparere. axiom. 1.*

Pro 2do, daß wahrhafftig keine Obsignation geschehen sey; sondern Herr Land-Commenthur / indem Er alßgleich 471
apertissimè gesehen / daß die angegebene Dispositio fraterna totaliter informis, ipsoque jure omnimodò nulla sey; anbenebens rectissimè von derselbigen judicirt / daß / wann 472
solche auch zu Recht bestehen und gelten sollte; durch dieselbe jedoch die an Ihn validissimè errichtete Donatio mortis causa nec expressè, nec tacitè revocirt sey / sich alßbalden pro Hærede angegeben habe / das ergibt sich ex ipsa relictorum Legatorum confestim ab Ipso factâ exolutione, in- 473
dem Er ja sonsten die verschaffte Res legatas aus denen obsignirten und verschlossenen Kisten nicht heraußnemmen und denen damit honorirten Personen hätte abstatten können. Pro 3tio ist dises / daß durch zu- 474
gebung der Obrigkeitlichen Obsignation / ein ungültiges Testament pro firmo & validò agnoscirt werde / in unsern Rechten durchauß nicht gegründet. Dann wann 475
auch die jenige / qui defuncti Rationes, Calendarium, Libros, & alia Instrumenta exhiberi sibi petunt, ex quibus sese de juribus & rebus hæreditariis instruere valeant; ja auch ein Testaments-Erb / der ein solennes Inventarium auffrichtet / per hanc 476
ipsam Inventarii confectionem, noch nicht überführt / noch auf Ihne hierdurch demonstrirt werden kan / quòd defuncti voluntatem, quâ ipse ad successionem vocatus, approbaverit & agnoverit;

juxta ea, quæ in terminis de hisce definit ipse Justinianus, in *L. ult. §. 14. Cod. de jure deliber.* Robertus Marantha, ad *L. Is potest. num. 52. ff. de acquir. vel omitt. hæred.* Menochius, *lib. 4. præsumpt. 117. n. 6.* Mantica, de *conject. ult. volunt. lib. 12. tit. 9. num. 8.* B. Collega noster, Dn. D. Bardili, in *Disp. de Hæredit. aditione, th. 19.*

wie viel weniger wird dann ex tali præ- 477
ambulo, seu Inventarii confectionem, plerubiq; locorũ, nostris moribus, præcedente actu Obsignationis (Jungatur Richterus, *Decis. 59. num. 16.* B. Dn. Lauterbach, in *Dissert. de Inventar. hæredit. th. 15.*) ein so grosser effectus, quòd Hæres legitimus, vel testamentarius, dùm illam admittit, sive fieri patitur, eo ipso vel Hæreditatem adire, vel Defuncti Voluntatem pro firma & valida agnoscere voluerit, stabilirt werden mögen?

So viel aber die alsobald bewerckhstel- 478
ligte Abstattung der Legaten betrifft / so ist / Erstlich / zumerckhen / daß es lauttere Legata ad pias causas gewesen seyn: Quandoquidem non solùm illa Legata, quæ Ecclesiæ, vel alicui Monasterio relinquuntur; verùm etiam illa, quæ Testator de se benè meritis Domesticis assignat, in censum

Lega-

Legatorum ad pias causas à DDbus referuntur; ut in puncto decidit Dominus Referens apud *Klockium*, *in Votis Cameralib. Relat. 10. pag. 214. vers. Quamvis autem ex his.* ibi: *Exceptis paucis legatis, quæ non inconvenienter quoque pietatis causa* Domesticis, ob præstita servitia, *relicta dici*
479 *possint.* Cùm verò Legata ad pias causas, coram duobus saltem testibus relicta, impugnari non possint: *Cap. 11. X. de testam.* Ludwell. de *ult. volunt. pag. 349.* Carpz. *J. F. parte 3. Decis. 150.* Hartm. Pistoris, *lib. 1. Q. 2. num. 4.* Jacobus Thomingius, *Decis. 4. num. 5.* Joh. à Sande, *Decc. Frisic. lib. 4. tit. 1. Def. 13.* Surdus, *Decis. 272.* Mevius, ad *Jus Lub. parte 2. tit. 1. art. 13.*
480 *num. 55.* Quare sponte hinc liquet, quòd ex horum Legatorum exolutione, tanquàm irrefragabili, Approbatio & Agnitio totius Testamenti, tamen, quoad Hæredis Institutionem, ipsò jure nullius, extorqueri possit minimè. Dann gleichwie dises längstens außfündigen Rechtens ist/ quòd
481 utile per inutile non debeat vitiari: *L. 26. princip. Cod. de usur. L. 1. §. 4. ff. de verb. oblig.* Carpzov. *J. F. parte 2. C. 12. D. 17. n. 4.* Bb. Domini Antecc. apud *Besoldum, consil. 268. num. 27. & 29.* allso zeigt sichs von selbsten/ daß dise Præstatio legatorum piorum,
482 tanquàm validè relictorum & satis probatorum, die Agnitionem sive Approbationem auch der andern nichts-gültigen und zu rechtlicher gnüge durchaus nicht erwisenen Dispositiun keines weegs nach sich ziehe: Cùm tritissima denuò Juris
483 Regula sit, quòd nemo in plus, quàm in quantum & quatenùs de Jure tenetur, se obstringere voluisse præsumi debeat. text. capitalis in *L. 4.* verbis: *Non est verisimile, plus Venditorem promisisse, quàm judicio empti præstare compelleretur. ff. de usur.* Et
484 quòd Approbationem ex facto collectam ad illius Facti limites restringi oporteat. Aymo Craverta, *consil. 737. num. 16.* Riminaldus Junior, *consil. 662. num. 45.* post Rotam Romanam, Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 204. num. 20. & controv. 284. num. 79.* Addantur, quæ tradit Josephus Urceolus, de *transact. Q. 97. num. 6. & per integr.*

485 Für das ander ists an deme/ daß/ umb willen der hochseelige Herr Land-Commenthur/ deme allem nach/ was Er mit seinem Vettern/ Herrn Antonio Ignatio, diser Hæredität halber/ tractirt und gehandlet/ seines Bruders des Herrn Obristen Dispositiun pro penitùs nulla & invalida gehalten/ ja darvor gegen Ihm/ in allen mit Ihm gepflogenen Handlungen/
486 expressissimè declarirt/ und dahero nicht anderst darvor halten können/ als daß Ihme zuforderist der grösseste Theil solcher gantzen Verlassenschafft/ nemlich alles und alles/ warinnen Ihrer beyder Paterna & Materna Bona bestanden/ in crafft deren gegen Ihm validissimè errichteten/ und durch des Hn. Obristen tödtlichen hintritt plenissimè becräfftigten/ auch von Ihm in hac ipsa informi & irrita Dispositione (per inferiùs deducenda) weder tacitè, noch expressè widerruffenen mortis causa Donationis, wahrhafftig gebühre; anbenebens auch weitter allerbillichst darvorgehalten/ daß Er/ propter fraternæ Dispositionis, ceu 487
per legalem, à septenario Testium Numero, juratò faciendam ejus Probationem, demonstratu impossibilis, & ex aliis superiùs notatis Causis invalidæ Nullitatem, sein Hæres, pro parte, ab intestato unfehlbar sey/ Er auch isto respectu wohl geschehen lassen können/ daß besagte Legata ad pias causas abgestattet werden möchten; als von deren abstattung auch seine Miterben sich nicht liberiren und loßwürcken würden können; per proximè præmissa. Ja Er kan auch/ pro tertio, wohl auf dise/ obgleich erroneam, sententiam verfallen seyn/ daß/ umb willen Er seine/ dem Herrn Obristen vorher inter vivos verehrte/ Vätter- und Mütterliche Erbs-portion/ und/ zu solcher/ auch noch des Herrn Obristen aigene paternam & maternam Partem hæreditariam, vi dictæ mortis causa Donationis, und mithin wohlglaublich einen nahmhafften Theil des Herrn Obristen Erbschafft in seinen besitz bekomme/ Er dahero auch diser gesampter Legatorum exolution sich nicht zuentschütten vermögen werde;

Prout equidem multi magni nominis 488
DDres etiam talem Donatarium majoris, aut maximæ bonorum partis, loco Hæredis, qui cum beneficio Inventarii adierit, habendum existimant, ità, ut Creditores actiones, contra ipsum, reales & personales intendere valeant, si nullus alius Hæres existat, quousque vires bonorum eidem donatorum se portigunt:

Conferat. omninò Stephanus Gratianus, *discept. forens. cap. 256. num. 17.* Guido Papæ, *Decis. Gratianop. 105.* Nicolaus Boerius, *Decis. Burdegal. 204. num. 43.* Marius Cutellus, de *donat. tomo seu tract. 2. dis. 1. speciali 1. num. 14.* ubi scribit, hanc communem esse opinionem. & *speciali 20. n. 23.* nec non *speciali 38. num. 2. vers. Nam quando.* ubi dicit, illum propriè & in effectu hæredem esse. Ludovicus Postius, *Decis. Rotæ Roman. 16. num. 1. 5. & seqq.* Idem, post Mozzium, Cancerium, Puteum, Rotam Romanam, & plures, quos laudat, *Decis. 24. num. 1. & seqq.*

wiewohl wir diser meinung nicht bey- 489
tretten können; sondern vielmehr beständig

und

und unzweifflich darvorhaltten / daß / weil Er in solchen gesampten Bonis paternis & maternis nicht universali, sive hæreditario; sondern Titulo singulari, videlicet mortis causa Donationis, seinem Bruder succedirt / Er dahero zur bezahlung einigen Legati, oder Debiti à suo Germano contracti, von Rechtswegen nicht gehaltten gewesen;

per tx. in *L. 15. Cod. de donat. ibique* Doctores. Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 8. tit. 36. Def. 4. & 5.* Dn. de Lyncker, *centur. 14. Dec. 1366.*

490 Unterdessen ist zwar nicht zu contradiciren / daß / gleichwie dieser Error fürnemlich aus disem / daß Herr Land-Commenthur / zu solcher Legaten bezahl- und abstattung auch sein aigenes Geld hergegeben / Sonnenclärlich erhellet / indeme Er freylich / wann Er nicht gemeint hätte / daß Er / als tantæ Bonorum Partis m.c. Donatarius, zu derselben bezahlung verbunden sey / nicht den wenigsten Heller hierzu hergegeben haben würde:

491 cùm notoriè nemo suas pecunias indebitas effundere, rerumque suarum jacturam, sine causa, facere voluisse ab ipsa Lege præsumi jubeatur: *L. 25. in medio princip. de probation.* ubi vulgò Scribentes: Allso zwar dieser Error, ceu non facti; sed Juris, unverneinlich dahin operirt haben würde / daß Er solche Legata, ceu indebitè soluta, zu condiciren nicht befugt gewesen wäre;

per *L 6. & L. 10. Cod. de jur. & facti ignor. L. 9. Cod. ad L. Falcid. L. 6.* ibi: *Si quis per ignorantiam* facti. *Cod. de condict. indeb.* & tradd. Busii, ad *L. 1. §. 1. ff. de cond. indeb.* Strauchii, ad *50. Decc. Justinian. ex. 6. cap. 1. num. 27. & seq.* Cludii, de *condict. indeb. cap. 1. num. 27. cum seqq.* pluriumq; aliorum, quos laudat B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de condict. indeb. §. 1. num. 14.*

492 Daß Er aber hierdurch auch das gantze Ihm widrige / und ab hæreditaria Fratris successione Ihn außschliessende Testament eo ipso agnosciren und genehm halten wollen / solches ist ex hac ipsa erronea Legatorum solutione nicht zuerhärten.

Man hat aber / pro 4to, mit disem dubio, ex hac principali & palmariâ Ratione, sich im geringsten nicht aufzuhaltten / alldieweilen / wann gleich des Herrn Obristen Testament / etiam quoad Legata ad pias causas, ipso jure totaliter null und nichtig gewesen wäre; dannoch die Exolutio solcher weniger Legatorum die Approbation und dahero incumbirende Impletionem des gantzen Testaments / etiam quoad Heredis institutionem, gantz und gar nicht importiren würde.

493 Ità namque DDres communissimè definiunt, quòd, quamvis Hæres imperfectam & invalidam Testatoris Voluntatem in uno vel altero capitulo agnoscat, unum nempe vel alterum in illo relictum Legatum ultrò & sponte solvendo, ipse tamen eandem etiam in cæteris pro valida agnovisse haudquaquàm censendus sit; arg. *L. ult.* ubi ità Augusti: *Cùm te ideò, ex persona Filii tui, commemores conveniri,* quòd pro debitis ejus NB. aliquid intulisse videaris, defensionibus tuis uti *apud eum, cujus super eâre notio est,* minimè prohiberis, *ut is ad solutionem alieni debiti urgeri te non patiatur. Cod. Ne uxor pro marito.*

494 Quamvis enim nonnulli, & hos inter David Mevius, *locis suprà adductis,* contrarium propugnent, arbitrati videlicet, quòd Agnitio Testamenti in uno articulo totius Testamenti agnitionem importet: Tamen altera sententia non solùm communissimè à DDbus approbatur; sed & Juris Veritati congruentior est: Tùm (1.) ex 495 eo, quòd Legata, testamento inutiliter relicta, non nisi eatenùs, quatenùs Hæres, præstando, vel promittendo, eadem agnovit, ab ipso debeantur: Txx. in *L. 1. L. 2. L. 23. Cod. de fideicommiss. L. 16. §. 1. C. de testam.* Richterus, ad *ipsam hanc L. 16. num. 30. & seqq.* Quodsi ergò saltem unum vel alterum solverit, vel solvere promiserit, nihil subest rationis, ut etiam ad illa, quæ non agnovit, nihilominùs compellatur. Richterus, *ibid. num. 49.*

Tùm (2dò) ex eo, quòd Hæres, qui 496 sponte nonnulla legata ante diem exolvit; tamen etiam ad reliqua ante diem exolvenda teneatur haudquaquàm. tx. expr. in *L. 88. §. 5. de leg. 2.* Johannes Gœddæus, *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 24. num. 164.*

Tùm quòd (3tiò) nec ille, qui reditus 497 persolvit certorum annorum, sese etiam in futurum obligâsse censendus sit. *L. 6. ff. de in rem verso. L. 28. Cod. de pact.* cum Baldo, Menochio, Barbosa, Carpzovio, Brunnemannus, ad *L. ult. num. 3. Cod. Ne uxor pro marito.* Richter. ad *L. 16. num. 69. Cod. de testam.* Sichardus, ad *eandem L. num. ult.*

Tùm ex eo, quòd (4tò) à libero Hære- 498 dis arbitrio pendeat, an Legata à se inutiliter relicta agnoscere velit, nec ne? ac proindè non minùs ab eodem ipsius arbitrio pendeat, quibus gratificari, & erga quos suam liberalitatem exercere ipsi lubeat. L. 2. §. 2. *vers. Est enim natura æquum. ff. de precar.* Richter. *d. l. num. 57.*

Quibus (5tò) coincidunt, quæ in termi- 499 nis tradit Cephalus: Stante, inquiens, Testamenti imperfectione, si Hæres agnoscat & approbet, voluntariè approbat: Igitur non ampliùs hæc ipsius Agnitio operatur, quàm fiat, & sic duntaxat in eo censetur restricta, quod particulariter fuit ap-

pro-

probatum. Ea namque, quæ voluntariè gerimus, non ultrà, quàm gerimus, sese extendunt; per *L. Voluntarie. 12. Cod. de ex-*
500 *cus. tut.* (quam & ipsam non malè pro eadem sententia urget Richterus, *cit. loc. n. 53.*) *d. L. fin. Cod. ne uxor pro mar. L. Creditor. in fin. Cod. de usur.* & tradd. Gozadini, Decii, Bartoli, in locis, quos exhibet *consil.*
501 *377. num. 55.* ubi in præcedd. ulteriùs provehitur, ut non saltem adstruat, quòd per agnitionem Testamenti imperfecti in uno capitulo, quoad reliqua capitula, ab illo separata, Testamentum pro agnito haberi non possit: Sed si etiam Hæres ex hujusmodi testamento duntaxat Partem Legati solverit, eum nec ad Residuum compelli posse, ex Joh. Philippo Corneo addat. *n. 53. & 54.* Quod & approbat Brunnemannus, ad *d. L. 16. num. 11. Cod. de testam.* Addant. quæ porrò ex Natta, Surdo, & Saliceto, in eandem sententiam congessit Gœddæus, *d. consil. 24. num. 165.*

502 Neque quicquam præsidii sententiæ Mevii, *cit. loc.* Daniel. Molleri, *semestr. lib. 1. cap. 22. num. 28.* & quorundam aliorum, ex eo accedit, quòd Voluntas semel agnita & approbata ampliùs nequeat reprobari. Quamvis enim hoc certum sit, quòd Hæredi testamentum inutiliter conditum semel agnoscenti illud posteà improbare haud integrum sit; tamen indè non sequitur, quòd,
503 si ipse Testamentum non in totum approbaverit; sed nonnulla duntaxat Legata exsolverit, ipse etiam ad reliqua obstrictus sit: cùm ex præstatione quorundam tantùm, vel omnium legatorum, præsertim si omnia ad pias causas relicta sint, totius Testamenti, & præprimis si per illud à successione quis omnimodò excludatur, extorqueri
504 haud possit; per hucusque firmata: Et utique hoc nihil involvat absurdi, ut quis Testamentum, quoad aliqua, approbet; & tamen in cæteris sibi nihil præjudicet; prout in individuo de particulari tùm invalidi Pacti, & quidem dotalis, tùm Testamenti approbatione, eleganti Scabinorum Jenensium Præjudicio de Anno 1640. hæc egregiè stabilit laudatus Richterus, ad *d. L. 16. num. 58. & seqq. Cod. de testam.*

505 Illud autem, quòd Hæres, uni vel alteri ex Legatariis solida legata simpliciter solvens, etiam in cæteris Quartæ Falcidiæ beneficio excidat, specialem rationem habet, quam exhibet Cynus, ad *d. L. 16.* Henricus Zœsius, in *commentar. ad tit. ff. ad SCt. Trebell. num. 47. in fin.* Hugo Donellus, ad L. *16. num. ult. Cod. de testam.*
506 ubi dicunt, quòd, quamvis ultra Hæreditatis dodrantem relicta Legata, & similia, ipso jure minuantur per Legem Falcidiam, ceu Quartam totius Hæreditatis Hæredi assignantem; si tamen hoc modo gravatus Hæres, non detractâ Falcidiâ, uni soli legatum suum integrum præstiterit, tunc etiam reliquis ad conservandam Testatoris 507
Voluntatem, pariter integra legata, ceu in validè confecto testamento relicta, præstare teneatur: Ut dehinc ad Legata inutiliter relicta inferre non liceat. 508

Ac proindè illam alteram Mevii sententiam indè haud confirmari tradunt Gabriel Mudæus, Salicetus, Sichardus, Donellus, Wissembachius, ad *d. L. 16. in fine.* Brunnemannus, ad L. *3. num. 8. Cod. de testam.* Zœsius, *d. l.* ubi etiam ad L. *7. §. pen. de SCto Macedon.* respondet. 509

Hanc verò sententiam, quòd per agnitionem Testamenti, partialem tantùm, illud in aliis separatis capitulis (De connexis conferatur imprimis Sichardus, ad *d. L. 16. num. 9. Cod. de testam.* (approbata vel agnita censeri non debeant, constanter propugnat, post Bartolum, Decium, Gozadinum, Corneum, Johannes Cephalus, *d. consil. 377. num. 51. cum seqq.* Alexander Tartagnus, *lib. 1. consil. 123. n. 8.* Brunnem. ad *d. L. 3. num. 8.* & ad *d. L. 16. n. 11. Cod. de test.* Salicetus, ad *eand. L. 16. n. 5.* post Accurs. & Mudæum, Wissemb. ad *eund. tx.* Struv. *ex. ad Pand. 36. th. 36. in fin.* Zœsius, ad *tit. Pandect. ad SCtum Trebellian. num. 46.* Donellus, ad *d. L. 16. num. 4.* Clarus, in *R. S. §. Testamentum. Q. 90. num. 7.* cum Socino seniore & Jasone, Menochius, *consil. 313. num. 51.* plenissimè Richterus, in *evolutione d. L. 16. à num. 44. usque ad fin. Cod. de testam.* optimè B. Antecessor Sichardus, ad *eandem hanc L. num. 7. 8. & 9.* ubi omninò conferri meretur. 510

Eandemque non saltem communem appellant Domini Jurisconsulti Marpurgenses, *volum. 1. consil. 24. num. 165.* Henricus Zœsius, *cit. loco, n. 46.* ubi Bartolum, Fulgosium & Jasonem collaudat. Julius Clarus, *cit. loc.* sed & Omnes eam sequi autor est Cephalus, *loco pariter jam adducto.* Ut proindè eidem nostrum etiam Collegium suum calculum adjicere, & quidem compluries & in arduis causis, nullatenùs dubitaverit; ut patescit ex illis, quæ longâ serie de his commentatur Collega noster, D. Harpprecht. in *tractatib. academic. de successionib. parte 1. pag. 949. & sq.* quibus etiam presso pede accessit Dn. Collega, D. Schweder, in *Diss. de agnitione & approbat. ult. volunt. th. 25. 26. & 27.* 511 512

Betreffend die übrige Rationes dubitandi, so mag zwar das jenige / was de septenario Testium Numero, eorumq; spontaneâ & simultaneâ Comparitione, itemq; præviâ Rogatione, & quòd omnes Testatorem audiverint & viderint, angeführt worden / gar wohl und securè auf sich beruhen. Daß aber hingegen des Hn. Pfarrers von Luttingen abgestattete Kundschafft 513 514

nicht zu consideriren / auch des Hn. Schaffners Vögelins Deposition / im fall Er einer unter den Domesticis, welche Ihn den Hn. Pfarrer zu disem ende / daß Er den Hn. Obristen zu aufrichtung eines Testaments persuadiren möchte / beruffen lassen / gewesen seyn sollte / als zumahlen eines reichlich von dem Herrn Testatore honorirten Legatarii, sehr verdächtig seyn würde / das ist allbereit oben in Ratione decidendi septimâ außfündig gemacht worden. Wann
515 aber auch gleich disem nicht allso wäre; so verbleibt es jedoch ungezweiffelt hiebey / daß / weil nicht nur die bey einem Testamento nuncupativo nöthige Solennitates; sondern auch ipsa tota Testamenti substantia, seu Voluntas Testatoris, & quid ipse revera post obitum suum fieri voluerit? bey disem Testament dargethan werden muß / disem nach die bißhieher eingezogene kundschafften hierzu durchauß nicht sufficient seyen; sondern aller siben Zeugen / die bey dessen auffrichtung zugegen gewesen / eydliche Depositiones unvermeidlich hierzu erforderet werden;

prout, ultra superiùs longâ serie laudatos, pro indubio hoc reputant, post plures, quos laudant, Johann-Petrus Surdus, *consil. 147. num. 9.* ubi scribit, quòd, etsi duo
510 Testes sufficiant ad probandum, quòd Testamentum fuit celebratum (seu ordinatum) coram septem testibus; tamen duo testes neque plenè, neque semiplenè probent, quòd hôc vel aliô modô factum
517 fuerit, & ità non probant Substitutionem; quia non agitur de Accidenti, vel
518 Qualitate necessariâ ad Solennitatem Testamenti, ut est Numerus testium, qui interfuerunt, vel eorum Rogitus; sed agitur de probandâ Substantiâ ipsâ, id est, Substitutione, in qua primô loco tot Testes requiruntur, quot in ipso Testa-
519 mento sunt necessarii. Nihil enim probari potest de contentis in Testamento, nisi septem Testes de eo deponant. *ibid. num. 11.* Quia numerus septem testium est
520 etiam de forma probationis. *ibid. num. 13. in fin.* Idem latè *consil. 129. n. 28. & seqq.*

Wamit wir dann nunmehr auch die Zweitte Frag schliessen / und mit wenigem uns wenden auch ad resolutionem hujus

Tertiæ Quæstionis:

521 **Ob das in quæstione versirende Testament nicht als ein** Testamentum Judiciale, seu apud Acta Judicii conditum, **bestehen und gelten könne?**

522 Welche mit diser kurtzen decision von uns hingewisen wird / daß / obwohlen ad talis Testamenti valorem & subsistentiam, inspectâ Juris Communis veritate, weiters nichts erfordert wird / quàm præsentia solius Judicis, à Testatore supremum ipsius elogium acceptantis:

L. *19.* ibi: *Securus erit, qui actis* cujuscunque Judicis *mentis suæ postremum judicium publicavit. Cod. de testam.* Richterus, *parte 1. Dec. 30. num. 24.* ibi: *Et si Hic* (Judex scilicet) *adsit, non requiritur necessariò Scabinorum præsentia.* B. D. Lauterb. de *testam. judiciali, th. 16.* Johannes Philippi, ad *noviss. Saxon. Decisiones, Dec. 73. Obs. 1.* Bechmannus, in *commentar. ad tit. Pandect. qui testam. fac. poss. Observ. pract. 19.* Carpzov. *J. F. parte 3. C. 3. Def. 11. & 15.* post alios, Dn. Zaunschliffer, in *commentar. ad Decisiones Mevianas, parte 9. Dec. 149. pag. 176.*

Ex quo ità in puncto Domini Jurecon- 523
sulti Jenenses: Es ist die Gerichtliche Übergabe / unangesehen / zur Zeit derselben auffrichtung / bey dem Amts-Befehlhaber von Schöppen niemands zugegen gewesen / der Solennien und Substantialien halber / zu Recht gnugsam beständig;

apud Richterum, *cit. loco.*

Et Domini Scabini Lipsienses: So wä- 524
re angeregte Ordnung / als ein Testamentum judiciale, so coram Actis auffgerichtet / zu Recht cräfftig und beständig: Und möchte daher / daß der Schösser damahlen allein gewesen / und keine Gerichts-Personen mehr bey sich gehabt / nicht gefochten / noch hinterzogen werden:

recitante Carpzovio, *dicta Const. 3. Def. 15. infin.* & in *Respp. electoral. lib. 6. Resp. 12.* 525
ubi ità etiam in supremo Appellationum Judicio, quod Dresdæ est, judicatum recenset:

Umb willen jedoch der seelige Herr Bölz 526
kein Land-Richter; sondern nur Land-Schreiber / und allso allein / wann wir es / nach dem typo auch anderer Kayserl. Oesterreichischer Stätte / recht an- und einsehen / ein Mitt-Glied Eines Hochlöblichen Ober-Amts zu Rheinfelden / oder deren daselbstigen Regierung gewesen / folglich absque Concursu seiner Herrn Collegarum, dergleichen Verrichtungen / ut Testamenta apud Acta Judicii, præcipuè
extra Judicii locum, Ipsius solius autori- 527
tate ordinari potuissent, dem erhaltenen bericht nach / nicht expediren können / so zeigt sichs von selbsten / daß dises Testament sub nullo colore pro Testamento judiciali venditirt werden möge: Umb so weniger /

da / fürs Zweitte / fast aller Welt Observanz, nostris moribus, in disem notoriè übereintrifft / daß / wann auch ein verus & proprissimè sic dictus Judex extra 528
Locum Judicii, alleine zugegen / und keine Scabinos bey und neben sich hat / kein bestän-

ständiges Testament vor demselben ordinirt und gemacht werden kan; sondern entweder zween / oder gar vier Scabini, seu Judicii Assessores, ja etlicher Orthen neben denen Scabinis auch einige Bürger gegenwärtig seyn müssen:

529 Sic in omnibus locis, in quibus Jus Saxonicum viget, imò etiam alibi,

jungatur Mevius, *consil. 40. num. 86.* ubi scribit, ex Statutis & Moribus Germaniæ constare, hanc formam testandi, videlicet in præsentia Judicis & duorum ad minimum Scabinorum, in plerisque ejus Provinciis & Civitatibus esse receptam.

530 Quod etiam patescit ex Statutis Ulmens. *parte 3. tit. 1.* ubi dicitur, daß Testamenta, welche durch zween Raths-Eltere / Burgermeister / oder Richtere des Ober-Gerichts besiglet worden / für kräfftig gehalten

531 werden sollen. item die Fürstlich-Braunschweigische Ordnung der Heinrichs-Statt. tit. Von Testamenten. *14. pag. 589.* ibi: In unsers Schultheissen und zweyer Raths-Personen Beysein.

ad hanc formam testandi præsentia Judicis & duorum ad minimum Scabinorum requiritur:

post Wesembec. & Consultator. Const. Saxonicar. Matthias Berlichius, *parte 3. concl. 4. n. 15.* Carpzovius, *parte 3. C. 3. D. 16. & 17.* ubi videsis Præjudicium, Sigismundus Finckelthaus, *Observ. 63. per integr.* ubi omnibus contrariari visis prolixè satisfacit;

532 Sic, ut dehinc neque tale Testamentum coram Judice & Notario, seu Judicii Actuario;

Carpzov. *dicta Const. 3. Def. 18.* & *lib. 6. Resp. 12. num. 25.* Mevius, ad *Jus Lub. part. 2. tit. 1. art. 2. num. 131.* plenius Berlichius, *Decis. 85. per tot.* ubi etiam in fine Præjudicia exhibet: licet contra hos disputet Dn. Struvius, *exerc. ad π. 32. th. 9.*

533 nec coram Judicii Actuario & uno Scabino:

Carpzovius, *d. loc.* Mevius, *d. artic. 2. num. 30.* Finckelthaus, *Obs. 63. num. 22.* Quam eandem sententiam specialiter etiam Serenissimus Saxoniæ Elector approbavit, in *novissimis Decisionib. Dec. 73.*

534 multoque minùs coram Judice solo;

Berlichius, *parte 3. concl. 4. num. 16.* Mevius, *d. loc. num. 128.* Finckelthaus, *d. Observ. 63. num. 20. & seqq.*

535 vel solo Actuario;

Berlichius, *d. num. 16.*

536 vel tantumodò Uno ex Judicii Assessoribus, tametsi à Judice specialiter deputato:

David Mevius, *d. l. num. 28.*

& omnium minimè coram tribus, vel

537 pluribus personis privatis, quamvis judiciali autoritate ad domum Testatoris ægrotantis ablegatis;

Carpzov. *dicta Def. 18. in fin.* Mevius, *d. l. num. 121.*

& sic deinceps, confectum subsistat;

538 Alibi trium Scabinorum præsentia requiritur;

ut disponit Reformatio Francofurtana, *parte 4. tit. 1. §. 2.* ibi: Nur vor dreyen darzu erbettenen Personen des Raths. Alibi 539 duorum quidem vel etiam trium Scabinorum numerus legitimus est; sed præterea Unius vel plurium Civium præsentia injungitur:

Reformat. Civitat. Wormatiens. *part. 3. L. 4. tit. 1.* ibi: Der solle das thun in beyseyn fünff Gezeugen / ehrbarer Manns-Personen / deren sollen zum wenigsten zween des Raths oder Gerichts-Schöffen seyn. Jus Provinciale Marchico Badense, *parte 5. tit. 4. §.* Da sich aber begäbe: ibi: Soll er zum wenigsten drey Gerichts-Personen / sampt noch einem andern ehrlichen Gemeindsmann ꝛc.

Alibi, ut in his Würtembergicis terris, 540 præsentia quatuor Scabinorum exigitur.

Fürstl. Würtembergisch Land-Recht. *parte 3. tit. 3. §.* Die dritte Form. *ibique* Besoldus, *th. 25.* B. Dn. Lauterbach, de *testam. judiciali*, *th. 16.* Collega noster, D. Harprecht, in *Dissert. de ead. mater. th. 7.*

Quorum omnium ratio in eo est posita, 541 quòd in tali testamento, quod extra locum judicii conditur, major fraudis & falsitatis suspicio militet, cui proindè removendæ duntaxat unica persona publica non sufficere creditur.

Müller. ad *Struv. exerc. ad π. 32. th. 9. lit. g pag. 645.*

Da nun impræsentiarum der Herr Land- 542 schreiber Böltz nicht nur Selbst und Allein diese autorität/ gewalt und macht/ daß Testamenta judicialia, wann Er auch gleich in loco Judicii præsens gewesen wäre/ vor Ihme allein aufgerichtet werden können / juxta proximè suppositа, nicht gehabt hat; sondern auch und in specie bey disem Gramontischen / in ædibus privatis aufgerichtetem / Testament / kein einiger Scabinus mit und neben demselben; sondern lauter privatim erbettene Zeugen zugegen gewesen;

Dahingegen/vors Dritte/auch bey denen 435 Scabinis seu Judicii Assessoribus es sich also verhältt / daß / secundum passim obvia DDrum testimonia, dises gar nicht genug ist / ut Testator, vel ipse, vel Alius ejus nomine tantùm privatim, è Senatu vel Judicio ad actum ordinationis testamenti aliquos convocet; sondern (wa man kein anders Herkommen erweisen kan) ein jeder Testator entweder selbsten / oder jemand anderer / in seinem nahmen / die Obrigkeit hierunter specificè begrüssen und ansprechen muß / ut aliqui, qui ipsius Voluntatem

excipiant, ab illo deputentur, & ut Judex, vel Senatus hôc modô rogatus, vel qui ejus hâc in re vices tenet, verbi grat. Consul regens, der wortt- habende Burgermeister/ alibi Ampts-Burgermeister/ (Jungatur Mevius, ad *Jus Lub. parte 2. tit. 1. artic. 2. n. 136.*)

544 personis illis, quæ sunt in officio, (seu in loco Judicii, seu in ædibus privatis, Richterus, *Decis. 30. num. 15.*) hoc ipsum injungat, ut Testamenti confectioni, nomine Senatûs, vel Judicii adsint, ut ità publica Judicii autoritas hujusmodi testamento robur

545 conciliet, & proindè haud sufficiat, Senatores vel Scabinos à Testatore duntaxat privatim, tanquàm Testes, rogatos esse, vel alia de causâ ad ipsum venisse;

post Mollerum, Carpzovius, *dicta Const.*

546 *3. Def. 16. & 20.* ubi tria Scabinorum Præjudicia exhibet. Berlichius, *parte 3. conclus. 4. num. 17.* Richterus, *dicta Decis. 30. num. 7. & 12.* qui hæc pleniùs exequitur, &

547 variis Facultatis Juridicæ Jenensis præjudiciis corroborat. Mevius, ad *Jus Lubec. parte 2. tit. 1. artic. 2. num. 136. & seq.* Idem, *consil. 40. num. 89. & seqq.* Andr. Gerhardus, de *Jure testamentor. Romano, Disp. 2. th. 13.*

548 Eo quòd negotia coram Deputatis à Senatu peracta tum demùm publicâ autoritate & fide potiri, eandemque cum illis, quæ coram Actis publicis & in Loco Judicii peracta sunt, vim & fidem sortiri existimentur, si Deputati ex Ordine Senatorio negotiis, quæ coram ipsis peraguntur, ex mandato &

549 instructione Senatûs interfint; cùm ipsi non aliter, quàm ob Senatûs commissionem, eundem repræsentent.

Mevius, ad *Jus Lub. parte 1. tit. 1. artic. 3. num. 6.* Conferatur Bechmannus, ad *tit. ff. qui test. fac. poss. observ. pract. 12.* Franzkius, ad *tit. Inst. de testam. ordin. §. ult. num. 6.* ibi: *Integrum illi est*, à Magistratu vel Judice loci petere, *ut personas sui ordinis ad se domum mittat, coram quibus &c.* Schulz. ad *Inst. eod. tit. pag. nobis. 133.* ibi: *Vel illorum, qui, ipso petente, nomine Judicii, ad hoc ipsum missi sunt*, & *pag. seq.* Mevius, *d. part. 2. tit. 1. art. 2. num. 80.* ibi: *Vel ab ipso petere.* & *num. 113.* Theodorus Höpingk, *consil. 14. pag. 400.* Johannes Georgius Besoldus, in *consiliis Tubingensib. Fratris Christophori, consil. 126. num. 13.* Struvius, *exerc. ad π. 32. th. 9.* ibi: *Aut si propter morbum nequeat, petat quosdam à Magistratu mitti.* Domini Jurisconsulti Altdorfini, *consil. 77. pag. 501.* ibi: Als wafern Sie zu solcher Handlung Gerichtlich *deputiret.* Adde tamen, quæ

550 porrò de Usu contrario quorundam Locorum studiosè congessit Collega noster, D. Harpprecht, de *testam. judiciali, th. 7. pag. 11. & seq.*

So ergibt sich ja aus disem allem von 551
selbsten / daß / indeme diß ohrts die gesampte Herrn Zeugen / die bey auffrichtung dises Grammontischen Testaments gewesen seyn sollen / keine Senatores oder Scabini gewesen / auch vom Herrn Landschreiber Böltzen / wann Er gleich die gewalt hierzu gehabt hätte / so gar nicht ad hunc actum testandi deputirt werden / daß Sie vielmehr / 552
als Herr Obrister die contenta von einem vorgehabten Testament ad calamum zudictiren den anfang gemacht / aus demselbigen zimmer hinweggehen wollen / ja einige schon würckhlich in das andere zimmer getretten gewesen / biß der Herr Obrist selbsten Ihnen wider herbey geruffen / daß Sie da bleiben solten / von disem Testament sine absurditate nicht gesagt werden könne / daß dasselbe apud Acta Judicii gemacht worden:

Vor das Vierte und noch ferner auch ex 553
ratione, dieweilen zu einem Testamento judiciali, ex parte personæ testamentum ordinantis, neben disem / daß Sie / in person Selbsten gegenwärtig / entweder in scriptis, oder per explicitam, vel implicitam nuncupationem den gantzen innhalt ihres letzten willens declarire / noch ferner erfordert wird / daß Er der Testator auch den Richter / oder die gegenwärtige Scabinos expressè ersu- 554
che / daß Sie seinen / vor Ihnen declarirten letzten Willen von Ihme annemmen / vor das Gericht bringen / und daß dasselbe denen publicis Actis sive libro Judicii inserirt werden möchte / verschaffen wollen;

advertente B. Domino Lauterbachio, de *testam. judiciali, th. 14.* Hartmanno Pistoris, *lib. 3. Q. 28.* Hieronymo Pantschmanno, *pract. Qq. lib. 2. Q. 23. num. 28.* Müllero, ad *Struv. exerc. ad π. 32. th. 9. lit. π. pag. 642.*

Welchem abermahl è diametro und 555
schnurstracks zuwider in substrato der Herr Obrist den Herrn Landschreiber Böltzen allein hierumb gebetten / daß er das / puncten weiß / ex ore testantis aufgezeichnete Testament zu handen nemmen / und darüber Executor seyn soll;

prout ipsemet Dn. Antonius Ignatius Baro de Grammont suum probatorialem articulum 18. diserté formavit.

Bleiben also nochmahlen ungezweiffelt 556
darbey / daß von disem Testament nicht einmahl dise Frag / ob dasselbe in vim eines publicâ Actorum Judicii fide ordinatum, seu judiciale Testamentum soutenirt werden möge? nur formirt werden könne.

Und so hält es sich auch mit

Der Vierten Quæstion:

Ob dises Testament des wohlsee- 557
ligen Herrn Obristen nicht zum we-

nigs-

nigsten/ nach dessselben obgehabter Kriegs-Charge, indem Selbiger nicht nur Obrister; sondern auch Commendant in Rheinfelden gewesen/ als ein privilegirtes militarisches Testament für kräfftig und güttig angenommen werden könne?

558 Warauff wir widermahlen/ per unanimia, mit Nein antworten: Dann wann wir/ für das Erste/ diſe Diſpoſition/ nach denen gemeinen Kayſerlichen Rechten/ ſive juxta principia Juſtinianei Juris examiniren/ ſo kan ſelbige für keine militariſche Rechtskräffige diſpoſition/ ex hac indubitata ratione, paſſiren/ dieweil niemanden unbekannt:

Quòd militibus non aliter jure privilegiato teſtari permiſſum ſit, quàm ſi ipſi, in bellica expeditione conſtituti, mentis ſuæ poſtremum judicium ordinent.

Tx. expreſſus in *L. 17.* ubi ità exertè ipſe Juſtinianus: *Ne quidam putarent, in omni tempore licere militibus teſtamenta, quoquo modo voluerint, componere, ſancimus*, his ſolis, qui in Expeditionibus occupati ſunt, *memoratum indulgeri circa ultimas Voluntates conficiendas beneficium. Cod. de teſtam. milit.* Quibus gemina occurrunt in §. 3. verbis: Quatenùs militant & in caſtris degunt. *Inſt. de milit. teſtam.* Addat. *L. ult. Cod. de reſtitut. milit. L. ult. Cod. quib. non obſic. longi temp. præſcript.*

559 Gleichwie nun diſes niemand contradiciren wird/ quòd particula illa, Solis, ſit excluſiva omnium aliorum:

L. 1. Cod. ubi & ap. quem in int. reſtit. L. 6. Cod. de bon. quæ liber.

& quòd illa altera, quâ in altero loco
560 Princeps utitur, particula, Quatenùs, procul dubio in forma ſpecificâ implendam Conditionem importet:

L. 22. §. 6. ſol. matrim. in terminis Finckelthaus, *Obſerv. 46. num. 9. & 10.* junctis *ibi præcedentib.*

561 Alſo iſtes an deme/ daß/ wann wir gleich diſes cum communi Interpretum Schola largiſſimè und liberaliſſimè zugeben/ quòd Bellica Expeditio univerſum illud Tempus complecti cenſenda ſit, quô Milites in armis procedunt, aut adverſus Hoſtem ſtant; ſive eum perſequantur; ſive eundem imminentem expectent; vel ut ipſum invadant; vel ut eum invaſurum ſuſtineant ac propulſent, intenti in omnes rei benè gerendæ opportunitates, & ad confligendum cum Hoſte parati, quandocunque caſus ingruat:

prout Expeditionem eleganter deſcribit Hugo Donellus, ad *d. L. 17. num. 2. Cod. de teſtam. milit.* Carpzov. *lib. 6. Reſp. 14. num. 12.* Burgers. *obſervat. jurid. militar. centur. 1. Obſerv. 42. pag. 87.* poſt plures, Pruckmannus, *vol. 1. conſil. 13. num. 187.* Arnoldus Vinnius, ad *princip. Inſt de milit. teſtam. num. 2. in fin.* Hoppius, *ibid.* ad verba: *in Expeditionibus.* Dn. ab Eyben, *Diſquiſ. ad eund. tit. 9. obſerv. 9. num. 3.* Gabriel Mudæus, ad *d. L. 17.* Richterus, ad *Authent. Habita. part. 2. pag. 29. Cod. ne filius pro patre.*

& latiſſimè quoad omnes & ſingulas par- 562
ticulas ſive occaſiones bellicæ expeditionis exequitur Collega noſter, D. Harprecht, in *tractatib. academic. de ſucceſſionib. parte 1. pag. 655. & ſeq.*

So können wir doch/ ſalva Juris veritate, durchauß nicht abſehen/ wie diſes Freyherrlich-Grammontiſche Teſtament pro teſtamento à Milite in bellica expeditione occupato venditirt werden möge: in reiſſem betracht/ daß in der Zeit/ als diſes Teſtament gemacht worden/ das gantze Heil. Römiſche Reich in keiner Kriegs-Fehde gegen jemanden geſtanden/ und inſonderheit die Cron Franckhreich gegen demſelben in tranquilla quiete & pace geſeſſen/ alſo/ daß 564
dannenhero all die jenige Rationes, welche diſem abſoluto & pleniſſimo Privilegio, ſola Gentium Juris ſimplicitate præ oculis habitâ Teſtamenta zumachen/ ut audivimus, ſolis in bellica expeditione occupatis & diſtentis militibus conceſſo, gelegenheit gegeben/ bey diſem Teſtament totaliter ceſſiren.

Sanè enim, quemadmodum Pericula bellica; quæ pro Republica ſuſtinent milites, procul dubio præcipuam rationem præbuêre, ut ipſorum teſtamenta Solennibus & Legibus, in teſtamentis paganorum obſervandis, ſolverentur, & in expeditione quoquo modo ordinata valida haberentur:

L. un. princip. in verbis: *Cùm eadem pericula experiantur. ff. de bon. poſſeſſ ex teſtam. milit.* Finckelthaus, *Obſ. 46. num 23.* Hahnius, ad *Weſembec. tit. de teſtam. milit. n. 2.* Coll. Jurid. Argentorat. *eod. tit. num. 2.* Marcus Antonius de Amatis, *Decis. 159. n. 4.* ibi: *Privilegium propter Pericula, & quæ ſuſtinent, mala datur.* Bachovius, ad *princip.* ibi: *Sed occupationes & pericula præſentanea hujus privilegio dediſſe cauſam.* Hilliger, in *Donello enucl. lib. 6. cap. 28. lit. A.* verbis: *Etiam periculorum functio.* & paſſim Alii:

Ità nullum eſt dubium, quin, ceſſante hac 566
palmaria iſtius militaris Privilegii Ratione, ipſum etiam Privilegium totaliter exulet.

Finckelthaus, *dicta Obſ. 46. num. 28.* 567
verbis: *Cùm ceſſet Legis* Ratio, *quæ eſt* præſentaneum Periculum. *Hoc enim, & non futurum, privilegio cauſam dedit. Multo minùs* ſolus Metus *ad id privilegium ſufficiens eſt.* Arnoldus Vinnius, ad *princip.*

num. 5. ibi: *Cessante autem causa Privilegii cessat ipsum privilegium. Inst. de milit. testam.* Caspar Manzius, in *commentar. ratio-regulari, ad princip. Inst. de milit. testam. vers. Illis autem temporibus.* ibi: *Cessante causa privilegii cessat privilegium. Atqui causa militaris privilegii est Expeditio, justa Armorum occupatio, & Periculum vitæ, quod pro Republica subeunt, quæ causa hîc cessat, &c.* Hector Capycius Latro, in *Decc. Neapolit. Decis. 102. num. 7. & 8.*

Ex quo ità rectissimè Andreas Gailius:
568 Illud, ait, privilegium certis finibus circumscriptum est, & non semper, nec Ubique militibus competit; sed tunc demùm, quando sunt in Expeditionis necessitate & discrimine Belli: Extra verò necessitatem expeditionis, quoad Solennitatem testamentorum, Jure Communi uti debent.

lib. 2. Observ. 118. num. 6. Addat Knipschild. de *Nobilit. ejusque jurib. & privileg. lib. 3. c. 23. num. 76.*

Dises ist zwar nicht unbekannt/ daß/
569 wann ein Soldat in einer Grentz-Vöstung/ die der Feinde fast täglichen excursionibus und insultibus unterworffen/ sich enthält und befindt/ derselbe so wohl/ als ein solcher Soldat/ der in einer gefährlichen und fast täglichen feindlichen excursionibus unterworffenen Postirung oder solchen Quartieren ligt/ pro milite in bellica expeditione actualiter occupato gehalten werde:

ut videre est apud Dn. Samuelem Strykium, in *annotam. ad Compend. Schüzio-Lauterbachianum, tit. de testam. milit.* ad verba: *In hybernis.* Joachimum Hoppium, ad *princip. Inst. de milit. testam.* verba: *In expeditionibus, in fin.* Arnold. Vinnium, ad *idem princip. num. 3.* Manzium, in *commentar. ratio-regulari ad Instit. princip. d. tit. de milit. testam. vers. Illis autem temporibus. num. 7. & 8.* Bachovium, ad *Treutler. vol. 2. Disp. 10. th. 6. lit. C.* Collegam nostrum, D. Harpprechtum, in *tractatib. academic. de succcessionib. parte 1. pag. 660. n. 6. & pag. 666. b. 79. num. 3.* Malcomesium, ad *tit. π. de testam. milit. num. 3.* ibi: *Quodsi tamen hyberna quotidianis periculis & invasionibus hostium obnoxia.* Dn. Lüderum Menckenium, *eod. tit. verb. In expeditione constitutus.* Dn. Fleckium, in *bibliothec. Juris Civil. lib. 2. tit. 29. num. 9.*

Es mag aber auch dises dem in quæstione verstrenden Testament durchaus nicht zustatten kommen. Dann wann auch ein
570 dergleichen Commendant oder Obrister/ oder auch ein gemeiner Soldat oder Knecht/ der zum exempel in der Insul Maltha bey gesund/ oder franckhem leib/ ein Testament machen will/ dessen unangesehen/
571 daß die in diser Insel sich enthaltende Ritter und geringere Soldaten vor feindlichem überfall der Türckhischen Seeräuber/ oder vom Sultan selbsten außschickhender Schiffe und ganzer Flotten niemahlen gesichert/ wie hingegen auch das gantze Türckhische territorium nie in ruhe und sicherheit vor ihnen lebt/ dannoch alle Solennia, in testamentis quorumcunque paganorum observanda & præscripta, exactissimè observiren müssen/ und wann dises nicht geschehen/ ein nicht solcher gestaltten auffgerichtetes Testament ipso jure null/ nichtig und von pur lautteren unwürden ist;

ut in puncto de tali testamento decidit Bartholomæus Bertazzolius, *consultat. civil. Lib. 1. consil. 80. num. 17.* ubi de testamento 572
à Bernardino Saxoguadino, in insula Methe, seu Maltha confecto, inter alia ità: Non, inquit, obstaret, si diceretur, quòd illud testamentum fuerit factum de Jure militari, ex quo ipsi milites, qui sunt in ea insula, videntur esse quodammodò in expeditione, propter periculum Hostium, ut nonnulli ex testibus ipsis deponere nixi sunt; quia, cùm illud Testamentum legatur factum NB in Civitate, & in Hospitali, & in Loco ab expeditione remoto, cessat omne Privilegium militare:

Wie viel weniger wird denn ein in denen
vier Waldstätten commendirender Obri- 573
ster/ oder anderer Soldat/ absque illa legitima Observatione (ut loquitur Imperator in *princip. Inst. de milit. testam.*) sive non observatis omnibus & singulis in solenni Testamento observandis Requisitis, sive Solennitatibus, bey fürwährendem Friden/ und da keine dergleichen mutuelles und feindliche Excursiones, absque novo Pacifragio, zugewarten und befürchten/ ja weit und breitt keine feindliche Trouppen/ als was in denen angränzenden Vöstungen die geringe Guarnisonen seyn/ sich auffenthalten/ zu restiren befugt und bemächtiget seyn?

argumento à minori ad majus deducto, quod in LLbus validissimum.

Und obwohlen auch einige Rechtslehrere der meinung seyn/ quòd etiam milites præsidiarii, imò omnes in universum Mi- 574
lites, quamprimùm in matriculam relati sunt, illo privilegiario testandi modo, qui militibus singulariter indultus est, gaudeant: prout equidem confidenter pronuncias Christinæus,

Decc. Belgicar. vol. 1. Decis. 109. num. 9. ubi scribit, quòd isto privilegio ac jure militari testandi frui debeant non saltem milites in bello, prælio aut expeditione, vel exercitu degentes; verùm etiam illi, qui tempore conditi testamenti armis vacant, 575
& juramentum Principi præstiterunt, & in

matricula conscripti sunt, quales utique & illi sint, qui existunt in præsidiis; quia etiam hi rei militari operam dent, & ad defensionem Reipublicæ parati sint. Et cùm
576 *Lex unica. ff. de bon. poss. ex testam. milit.* disertè pronuncier, quòd etiam Vigiles milites sint, & jure militari testari valeant, idcircò etiam de talis militis præsidiarii supremæ Voluntatis validitate non dubit an-
577 dum sit: prout etiam in supremo Brabantiæ Senatu, in casu, quem ibi Christinæus
578 exequitur, pariterque in aliò, Parlamento Tholosano proposito, casu judicatum recenset. Cui eidem sententiæ etiam quoad præsidiarios subscribit Brunnemannus, ad *princip. Inst. de milit. testam.* Struv. *exerc. ad π. 34. θ. 4.* Franciscus Connanus, *commentar. Jur. Civil. lib. 9. cap. 5. num. 6.* Alexander Trentacinquius, de *substitut. parte 4. cap. 8. num. 6.* Johann-Petrus Actolinius, *Resol. jur. 44. num. 11.*

579 So wird doch diſe meinung communissimè verworffen/ nicht nur in ſo fern/ quòd omnes illi, qui in militiam lecti, in numeros relati, & sacramento militari initiati, uno verbo in matriculam militarem recepti, singulari hoc juris beneficio gaudeant; itt-
580 dem diſe assertio die in iſto articulo nicht allein ab unanimi Interpretum Schola communissimè approbirte; ſondern auch in expressis & specificis Juris textibus vorgeſchribene grund-reguln gantz umbreiſt und umbwirfft; da ja kaum ein dupondius, oder gar tyro iſt/ welcher diſes nicht wiſſe/ quòd Milites non aliter jure privilegiario testari valeant, quàm in expeditionis bellicæ difficultatibus & periculis occupati;
581 juxta suprà jam firmata: ſondern auch und in ſpecie etiam quoad præſidiarios & limitaneos, quos dicimus, milites diſes groſſe Privilegium, alsdann erſt ſtatt hat/ ſi tales milites, nullâ conditâ pace, nullisque induciis, in limitibus excubent; & quidem in locis perpetuis hoſtium atque quotidianis excurſionibus expoſitis, ſic, ut ipſos propterea ad quælibet pericula pro Republica ſuſtinenda conſtanter paratos eſſe oporteat:

prout optimè de his ſentiunt Bachovius, ad *Treutler. vol. 2. Disp. 10. th. 6. lit. C.* Dn. Samuel Stryke, in *tract. de cautel. testamentor. cap. 9. §. 4. pag. 367.* Richter. *Dec. 38. num. 13.* ubi adjicit Præjudicia. Johann-Baptiſta Cardinalis de Luca, in *theatro verit. & juſtit. tract. 1. p. 1. Diſc. 28. num. 9.* Johannes Schilterus, in *praxi forenſi, exerc. ad π. 38. §. 112.* ibi: *At ſi in præſidio caſtrorum urbiumve collocati ſint, jure militari testari non poſſunt; niſi Hoſtis ſit in propinquo, & hi conſequenter ſemper in procinctu eſſe debeant.* Joach. Hoppius, ad *princip. verb. In expeditionibus.* ibi: *Si ſcilicet ab hoſtibus ſint cincti, vel hoſtium invaſionibus expoſiti: aliàs ſecus.* Dn. Joh. Georg. Fleck. in *biblioth. Juris Civil. lib. 2. tit. 29. num. 9.* verbis: *Imò etiam milites præſidiarii hoc privilegio gaudent, ſi, tempore teſtamenti, hoſtilis invaſio, aut oppugnatio præſens eſt.* prolixè Finckelthaus, *Obſ. 46.* Gailius, *lib. 2. Obſ. 118. num. 13.* Carpzovius, *parte 3. C. 4. D. 28.* Mynſinger, *decade 5. Reſp. 46. num. 9. & ſeqq.* Græveus, *lib. 2. concluſ. 118. conſid. 1.* Mevius, ad *Jus Lub. part. 2. tit. 1. art. 2. num. 43.* Ludwellus, de *ult. volunt. part. 2. cap. 23.* poſt Petrum de Greve, Sutholtum, Malcomes. Gerhard. Connan. Collegium Jur. Argentorat. Goswinus ab Esbach, ad *Carpzov. dicta Def. 28. num. 6.* & ex noſtri Collegii Dominis Anteceſſoribus, D. Lauterbach, in *Coll. π. theor. pract. d. tit. de teſtam. milit. θ. 7.* Bocerus, *claſſe 6. Diſp. 2. th. 60.* D. Majer, in *Comment. ad d. tit. de teſtam. milit. pag. 500.* & D. Harpprecht, in *tract. academic. de ſucceſſionib. parte 1. p. 660. num. 6.*

Dann / wann diſes Privilegium ſine 582
Solennitate, und ſonſten nach ſeinem ſelbſt-aigenen gefallen/ über ſeine Verlaſſenſchaft zu diſponiren / denen jenigen Militibus, qui in Expeditionibus ſunt occupati, ſolitariè zukompt:

prout ipſe Imperator, omnes ex cerebrina tantummodò æquitate natas Extenſiones totaliter præciſurus, in ſuperiùs allegatâ *L. 17. Cod. de teſtam. milit.* his ipſis formalibus, &, quæ hùc repetantur, dignissimis verbis, ſingulari cum ſollicitudine inculcat, quando ità: Ne quidam putarent, 583
NB. in omni tempore licere militibus Teſtamenta, quoquo modo voluerint, componere, ſancimus: NB. His ſolis, qui in Expeditionibus occupati ſunt, memoratum indulgeri circa ultimas Voluntates conficiendas Beneficium. Id quod ipſemet repetit in *princip. Inſt. de milit. teſtam.* ibi: Videlicet quùm in Expeditionibus occupati ſunt.

Wann diſes Beneficium den Soldaten 584
anderſt nicht competirt und zuſteht / quàm quatenùs militant & in Caſtris degunt;

denuò juxta literam §. *tertii,* ibi: Sed NB. hactenùs hoc illis, à Principalibus conſtitutionibus indulgetur, quatenùs NB. militant, & in Caſtris degunt. *Inſt. de milit. teſtam.*

Si Voluntas ſolius in Expeditione oc- 585
cupati militis pro jure ſervanda;

verbo Imperatoris in *L. 1. Cod. de teſtam. milit.*

mit was rechtlichem valôr möchte dann 586
geſagt werden / daß diſe privilegiaria, & à Jure Communi nimiùm quàm exorbitans facultas teſtandi euch einem / in altiſſima Pace, einer wohl verwahrten Veſtung vorſtehendem Obriſten und Commendan-

ten,

ten/ welcher lediglich mit keiner arbeit oder gefahr von einigem Feind incommodirt ist; sondern peritiores nach belieben consuliren/ Geist- und weltliche Personen/ so viel Er nur will/ zu Zeugen gebrauchen/ auch sonst seinen lezten willen/ mit reiffem bedacht/ in quiete & otio machen kan/ wie er will/ sine manifestissimâ his enixissimis Principalibus sanctionibus illatâ Vi, quicquid ipse Llator tàm sollicitè statuat, jedannoch zukomme?

587 Quòd ejusmodi specialis, qualem dicti textus exhibent, & ad tollendam omnem dubitationem (ut imprimis ex verbis: Ne quidam putarent, daß nicht etliche auf die gedancken gerathen/ in *d. L. 17. Cod. de testam.* liquidissimum redditur) ab ipso Llatore facta Expressio omnem Extentionem omnimodò excludat, apertissimi docent textus,

in *L. 10. de liber. & posthum. & L. 22. princip. ff. sol. matrimon.* juncta *L. 56. princip. mandat. L. 81. de R. Jur.* Carpz. *parte 3. C. 8. D. 18. num. 2.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. lib. 5. cap. 36. axiom. 1. & cap. 37. axiom. 2.*

588 Quòd tàm claras imprimis scripturas extendere nobis planè non liceat, effatum est Baldi,

ad *Capit. Naturales. II. Feud. 26.*

589 Quòd LL. hujusmodi exorbitantes ultra suas circumstantias & terminos porrigere Officium Interpretis & Judicis excedat, docent Jureconsulti,

in *L. 1. de constit. Princ. L. 2. & 14 ff. de Llb. Cap. 2. & Cap. 19. X. de privil.* Hotomannus, *Q. illustri 13.* Barbosa & Tabor, *dicto cap. 37. axiom. 1.*

590 Wie was grund soll dann diß orths/ da von einem Kriegs-Obristen und Commendanten einer wohl verwahrten Vöstung die frage ist/ qui ad Hostem nec invadendum, nec propulsandum, cùm nullum haberet, & profunda in pace securissimè degeret, neque eâ in re, ullo alio modo occupatus fuisse sub ullo colore adstrui potest, behauptet werden mögen/ daß die von Ihm zwar angegebene; aber nulla, in Llb. approbatâ Ratione erweßliche Voluntas, ja auch per reprobatas atque immoderatas sollicitationes abgenöthigte/ und dahero gantz nichtige Voluntas pro Testamento in expeditionis periculis condito angenommen werden müsse?

591 contra definitionem Expeditionis, quam his formalibus, ex Brissonio, Connano, & Hilligero, nobis exhibet Dn. Huldericus ab Eyben, ad *lib. Just. 2. tit. 11. Disquis. 9. Observ. 9. num. 3.*

592 Und wann wir hiebey auch auf die neuere Teutsche Reichs-satzungen de privilegiatis militum testamentis etwas weniger reflectiren/ nemlich auff des glorwürdigsten Keysers Maximiliani I. Anno 1512. zu Cöllen publicirte Politicam Imperii Constitutionem, so werden in hac novâ, omnium Testamentorum, à Militibus, Quandocunque condendorum, Cynosura, in hisce formalibus illius verbis:

„Oder von Rittern/ die zu Felde/ und 593
„nicht am Streit wären/ da wird solche
„Anzahl der Zeugen nachgelassen biß auf
„Zween: Aber die Ritter/ die in Ubung
„des Streits seyn/ mögen ihr Testament
„machen ohne alle Solennität/ oder form/
„und wie sie wollen: Jedoch die Ritter/ so
„nicht in solcher Ubung und Streitt/ noch
„auch zu Feld ligen/ sollen ihre Testa-
„ment nach gemeinen Rechten machen. &c.

alle Kriegs-leuth und würckliche Sol- 594
daten/ welche ein Testament oder anderen letzten Willen auffzurichten gedenckhen/ plusquàm evidentissimè in drey unterschiedliche Classes getheilt/ Primam nempe eorum, welche zu Felde ligen/ seu in Castris contra Hostem locatis existunt: Secundam eorum, qui sunt in Conflictu, welche im Streitt/ oder Ubung deß Streitts seyn; denique Tertiam illorum, qui nec in Conflictu, nec in Castris existunt, die nicht in solcher Ubung und Streitt/ noch auch zu Feld ligen;

prout omnes hinc inde DDres definiunt & hos inter Brunnemannus, ad *L. fin. n. 3. de testam. milit.* Carpzov. *part. 3. C. 4. D. 26.* Richter. *part. 3. Decis. 38. num. 10. cum sqq.* Huldericus ab Eyben, *cit. loc.* Johannes Philippi, in *usu pract. Instit. tit. de milit. testam. ecloga 49. num. 3. & sqq.* Hahnius, ad *Wesembec. tit. de testam. mil. num. 2.* Dn. Rhetius, in *meditat. ad Inst. lib. 2. tit. 11. & seqq. posit. 1.* Hoppius, *princip. Inst. de milit. testam. in Usu hodierno.* Dn. Samuel Stryke, in *annotam. ad compend. Schilzio-Lauterbachian. ad verbum, Quodammodò.* Strauch. ad *univers. Jus Justinian. Diss. 9. th. 30.* Dn. Lauterbach, *in colleg. π. tit. de testam. mil. th. 18.* operosè Collega noster, D. Harprecht, in *tractt. academic. de successionib. parte 1. p. 655.* ubi hæc plena manu ventilata videri possunt,

Wann wir nun alle dise unterschidliche 595
classes gegen disem prætendirten Grammontischen Testament haltten/ so können wir nulla ratione befinden/ daß dasselbe als ein zu Recht beständiges Soldaten-Testament/ oder/ vi & virtute Clausulæ codicillaris, in privilegiariis militantium testamentis notoriè præsumendæ, als ein anderer lezter Will propugnirt werden möge. Dann/ wann wir zuförderist auff die erste Clas sehen/ nemlich solche Soldaten/ welche zu Felde ligen/ oder in den Gezelten und in einem geschlagenen öffentlichen Feld-

lager

lager wider den Feind sich enthalten und ligen / ità nempe, ut ipsi in Castris quidem sint contra Hostem locatis; sed nullum ab illo præsentaneum Periculum (Præterquam quòd perditas, quas vocant, Excubias, die
596 verlohrne Schildwachten / non sine ratione, singulariter excipiat Dominus Fleck. in *Bibliotheca Juris Civil. lib. 2. tit. 29. num. 27.*) ipsis immineat, & dehinc nec in Conflictu, in Ubung des Streits / nec ipso actu, nec potentia sint;

Jungatur Hahnius, *d. num. 2.* ibi: *Secundum casus est, quando* non sunt in Conflictu, nec actu, nec potentia; *licet in Castris existant.* Domini Collegæ nostri, D. Harpprecht, *d. loc. pag. 657. num. 11.* & D. Grassus, in *collat. Juris Civil. Romani cum Recessib. Imper. sect. 4. th. 2. pag. 12.*

So kanja von einem dergleichen Soldaten / oder hohen kriegs-befehl-haber / welcher / Erstlich / in Zeit des lieben Fridens / 2dò in einem wohlbevöstigten Ohrt / hinter Mauren und Wällen; 3tiò einem solchen Ohrt / welcher fast jedesmahls / so bald nur eine trübe Kriegs-wolckhe auffgehet / nebst den übrigen Wald-Stätten / in Einer hochlöbl. Eydgenoßschafft würckhliche Protection gegeben wird / auch wohl an gelehrten / und besonders der Rechten wohlkündigen leuthen / (Jungat. *Lex 10. ibique* DDres. *ff. de bonor. possessionib.*) als an tüchtigen Zeugen die menge gehabt / und in summa sich in einem solchen Zustand befunden / welcher dem militarischen Privilegio testandi non, nisi per somnium, platz und raum assignirt / sub nullo Veritatis colore gesagt werden / daß Er / als in einem offentlichen Feldlager / oder zu Felde / wider einen auch zu Felde gestandenen Feind / gelegener Ritter / ein Rechts-kräfftiges Testament verfertiget habe / oder daß wir an dem / was einige juratò abgehörte Gezeugen / aber nicht uniformiter, und theils gar nulliter, von seinem letzten Willen testificirt / ein à Milite, in Castris, confectum Testamentum, von einem zu Felde gelegenen Soldaten auffgerichtetes Testament / oder andern letzten Willens Verordnung haben.

598 Explorati namque Juris est, quòd ista phrasis, zu Felde seyn / oder in dem Feld ligen / nihil aliud indigiret, vel sub se complectatur, quàm præsenter existere in congregatione copiarum militarium, suo ordine per Castra disposítarum, & quidem in tali Loco & Tempore, ut nullum ab Hoste præsentaneum periculum ipsis immineat, dùm videlicet omnis Conflictus quiescit, sive milites nec actu, nec potentia confligunt, intellige proximâ; vel quod idem est, ut Milites nec actualiter seu in actu exercito in prælium descenderint & in ejus exercitio positi sint, nec in ipso militari apparatu & procinctu stent, etiam ipsi paratissimi ad prælium jam cœptum, vel imminens subeundum; sed omnia in castris tuta sint & tranquilla.

Hahnius, *d. loc.* laudati Collegæ nostri, D. Grassus, *dicta pag. 17.* juncta *pag. præced.* & D. Harpprecht, *cit. loc.* Johannes Philippi, in *usu pract. Instit. tit. de testam. milit. ecloga 49. num. 3.* ibi: *Sin autem* in Castris saltem commorentur.

Und verbleibt es auch diß ohrts in so ferne hiebey / quòd miles tùm demùm hôcfruatur privilegio, in condendis Testamentis militibus indulto, quando in Castris est, 599
& in Castris testatur;

ut, in alio licet sensu, loquitur Marcus Antonius Peregrinus, de *fideicomm. ff. art. 3. num. 60.*

eo quòd Privilegium, certi alicujus Loci 600
intuitu concessum, extra ejusdem Loci limites extendere haudquaquàm permissum sit; quam concordem DDrum sententiam appellat Henricus Kinschot, *Resp. 28. n. 23.*

Noch viel weniger aber mag ein im sol- 601
chen Testament / so von einem Kriegs-Obristen / Commendanten / oder anderem geringerem Soldaten / profundissimæ Pacis tempore, da kein Feind weit und braitt zufürchten gewesen / hinter Mauren und Wällen einer wohlverwahrten Vöstung / da von Rechts-gelehrten leuthen / und tüchtigen Zeugen alle überfluß ist / in summa omnium rerum & hominum tùm tranquillitate, tùm securitate, auffgericht t worden / das Zwaitte Membrum hujus Maximilianeæ Constitutionis, daß Sie nemlich in solcher Zeit / da Sie Keinen Krieg / noch Feind / oder einige Gefahr von demselben præsenter zu fürchten haben / doch in Ubung des Streits seyen / citra evidentissimam absurditatem applicirt werden:

Quamvis enim hoc ipsum largissimè lar- 602
giamur, quòd ista phrasis, in Ubung des Streits seyn / non tantùm & præcisè actualem dimicantium congressum, sive ipsum congressûs atque prælii exercitium, sicque Velitationis actum secundum & exercitum designet; verùm laxiùs nonnihil & in hâc latitudine accipienda sit, ut etiam operosum universi in Castris existentis Exercitûs ad Pugnam, vel proximè metuendam, vel jamdùm imminentem, seu inchoandam, seu à Parte Exercitûs jamjàm inchoatam benè continuandam, vel restaurandam, Apparatum contineat, tamersi hôc modô se accingentes, vel in turmas divisi jàm parati adstantes, actuali conflictui, seu pugnæ fervori necdùm interfint; vel ob Hostium fugam nec interventuri sint;

prout phrasin hanc considerat Henricus Hahnius, ad *Wesemb. tit. de testam. milit. num. 2. in fin.* Richterus, *Decis. 38. num. 10.* ibi: *Hoc privilegium militibus tùm demùm competit, quando sunt in militia, conflictu, expeditione & discrimine belli constituti.* Reichs-Abschied *de Anno 1512. &c.* subnexo eleganti, & ad hæc illustranda haud parum faciente Collegii Jurid. Jenensis
603 Præjudicio. Addantur prolixiùs de his dispicientes Domini Collegæ nostri, D. Harpprechtus, in *tract. academ. de successionib. pag. 655. & aliquot sequentib.* & D. Grassus, *dicta Sect. 4. th. 2. præcipuè pag. 12. cum seqq.*

604 Tamen etiam ex hac latiore & laxiore istius phraseos interpretatione planè nihil præsidii huic, de quo quæritur, putativo Testamento lucrari poterimus, cùm nec talis Præparatio ad Pugnam, seu cœptam, seu proximè instantem, de hujusmodi milite, vel Chiliarcha, qui, profundâ in Pace, intra Vallum & mœnia munitissimi Fortalitii, securissimè delitescit, ullo mo-
605 do prædicari vel adstrui valeat. Nam si etiam tales, cum hostili conflictu nil commune habentes, vigilias & curas, quæ & tempore pacato hujusmodi Fortalitii Præfectis incumbunt, sub dictam phrasin, in Ubung deß Streits seyn/ plusquàm violentissimè & absurdissimè trahere vellemus, quantæ absurditatis consectaria exindè non
606 admittere cogeremur? Sequeretur exindè, quòd, quisquis vel equum, vel bombardam, vel romphæam pugnæ aptat aut præparat; quòd & talis Chiliarcha, vel alius bellicus Officialis sibi subditos milites, pacatissimo tempore, in armis exercens, vel in explosione Tormentorum ad scopum eosdem informans, wann er seine Constabler aus schwehren Stückhen nach der Scheibe schiessen läst; imò omnes recenter in militiam lecti, in numeros relati & sacramento militari vixdùm initiati tirones, tametsi in Castra necdùm deducti; nedùm illi, qui sub alta castrorum quiete in iisdem commorantur, ad conflictum, si illum aliquando subire Necessitas adegerit, sua arma tunc quoque expedita reddentes, ad communionem istius plenissimi, quod solis militibus in æstu prælii constitutis conceditur, Privilegii admittendi sint. Quibus omnibus nil absurdius, nihil inconvenientius, nihil denique à vera augustissimi nostri Llatoris sententia & mente alienius asseri, vel excogitari posset.

607 Welchem allem nach diß orths anders nichts überbleibt/ als daß/ weil der wohlseelige Herr Obrist von Grammont/ in der edlen Fridens ruhe/ von allem Krieg-Fehde/ und Feinden gantz frey/ zumahlen in einem wohlbevöstigten Platz/ folglich weder zu Feld/ noch in übung des Streits/ quoad actum tàm primum, quàm secundum & exercitum, damahlen gewesen/ und dahero/ wann Er je ein Rechts-cräftiges Testament hätte auffrichten wollen/ solches nach den gemeinen Rechten/ & proindè adhibitis omnibus Solennitatibus, hätte sollen verfertigen/ und darbey/ nach so vielen hierzu dienlichen weegen/ in den stand zusetzen/ daß/ wann Er je cum valido Testamento hätte wollen absterben/ und nicht durch des Herrn Pfarrers Albrechten von Luttingen/ seiner aigenen juratò gethanen bekantnus nach/ per integrum Bihorium continuatas, & sub variis, ab ipso indecenter adhibitis, suggestionibus factas immoderatas instigationes, wider besseren willen/hierzu gebracht und verlaittet worden wäre/ dasselbe auch jedesmahls zu rechtlicher gnüge hätte können probirt werden/ disem allem nach die durch einiger Zeugen satis dissonas, difformes, & partim nullas depositiones zuprobirenversuchte letzten willens-Verordnung/ unter keinerley schein/ auch als ein befreytes militarisches Testament propugnirt werden möge;

608 per illa rotunda sæpè hactenùs laudatæ Politicæ Imperii Constitutionis de Anno 1512. formalia verba: Jedoch die Ritter/ so nicht in solcher Ubung und Streitt/ noch auch zu Felde ligen/ sollen ihr Testament nach gemeinen Rechten machen.

609 Hæc namque perpetua Juris Regula est, quòd Miles, extra Castra constitutus, sive Domi sit, sive Alibi, juxta Jura Communia testari teneatur;

ut verissimè ex suprà adductis textibus pronunciat Zasius, *lib. 3. consil. 6. num. 23.*

610 Dises ist wohl nicht ohne/ daß auch alle Soldaten/ welche in Guarnisonen/ oder Winterquartieren ligen/ oder gar eine zeit lang sich zu hause enthalten/ als lang Sie in würcklichem dienst und pflichten verbleiben/ anderer/ denen Soldaten auch verliehener/ Freyheiten und Privilegien/ so wohl/ als die jenige/ die in übung des Streits seyn/ oder zu Felde ligen/ theilhafftig und fähig seyn;

611 prout de beneficio exempli grat. in integrum Restitutionis, Militantibus, ceu Reipublicæ causa absentibus, æquissimè indulto, rectissimè definiunt Brunnemannus, ad *L. 15. num. ult. ff. ex quib. caus. major. in integr. restit.* & Manzius, *tract. de in integr. restitution. tit. de restitut. major. 25. ann. num. 221.*

612 Daß aber hieraus keine gültige illatio auch ad privilegiariam facultatem restandi hergeholt werden möge/ das erhellet ex specifico ad hoc dubium responso Collegii Juridici Argentoratensis,

ad

Ad tit. n. de teſtam. milit. th. 4. in verbis:

613 *Hi, quanquam militiæ cauſa ſelecti ſint, & in numeris & ordinibus ſuis relati, ſacramento quoque ſolenni, & maximè religioſo, ad finem usque vitæ devincientur, ac proindè etiam* Omnia alia Privilegia militaria *jure ſibi vindicent*; arg. *L. 4. L. 11. in fine princip. L. 38. §. 1. L. 42. de teſtam. milit.* Gloſſa, *in L. 15. §. 2. in verb. Ante militiam. d. tit.* Georg. Acacius Baro Enenckelius, de *privileg. milit. cap. 6. num. 6. Quando tamen* in Civitatibus *& Pagis hinc indè vivunt, & nulla* Armorum occupatione *diſtringuntur*, ad hoc liberum teſtandi Jus meritò non admittuntur. *Princip. & §. 1. Inſt. de milit. teſtam. L. fin. Cod. eod. L. fin. Cod. quib. non obj. long. temp. præſcript.*

Wamithin wir dann auch diſer vierten Quæſtion die letzte hand auffleg en / und /

Vors Fünffte

beſehen: Ob dañ diſes Baron-Grammontiſche Teſtament auch nicht
614 ſecundum Juris Canonici diſpoſitionem, als ein coram Parocho & duobus, vel tribus Teſtibus, firmiter & validè aufgerichtetes Teſtament angenommen werden könne?

Zu bejahung diſer Frag ſcheint diſes allein genugſamb zuſeyn / daß de jure Canonico ein
615 beſtändiges Teſtament auch ad cauſas non pias, ſive prophanas, coram Parocho & duobus ſolummodò teſtibus aufgerichtet werden möge; id quod extra omnem controverſiæ aleam poſitum:

juxta ea, quæ diſponit Pontifex Alexander III. in *Cap. Cùm eſſes. 10. X. de teſtam. ibidemque* Canoniſtæ, præprimis Barboſa, *num. 7. verſ. Nunc verò.* Covarruvias, *ibi: num. 13.* latè Fagnanus, ad *idem Capit. n. 59.* Hippolytus Riminaldus, *lib. 1. conſil. 128. num. 9. & 19.* Dominicus de Magdalenis, de *numero teſtium teſtamentarior. parte 2. cap. 8. num. 9.* Marta, de *ſucceſſ. legali. parte 4. Q. 1. artic. 8. num. 33.* Joſephus Urceolus, *conſult. for. 88. num. 1.* Philippus Caſtaldus, *conſult. for. 4. num. 1.* Johann-Baptiſta Cardinalis de Luca, in *theatro Verit. & Juſtit. tomo 2. diſc. de teſtam. 25. num. 16.* poſt Ambroſinum, Cavalerium, Maſcardum, aliosque quamplurimos, Hieronymus Rocca, *ſelectar. Jur. Diſpp. cap. 40. num. 1.* cum Dauthio, Vasquio, & aliis, Johannes Torre, de *pactis futuræ ſucceſſion. lib. 2. cap. 12. num. 122.*

616 Modò Parochus ille ſit proprius ipſius Teſtatoris Parochus;

quod latiùs exequitur Marcus Antonius Genuenſis, in *Pract. eccleſiaſt. Q. 66.* laudatus Torre, *d. l. num. 136. & ſeqq.* Manzius, de *teſtam. val. & inval. tit. 4. Q. 1. num. 64.* Fridericus Pruckmannus, *vol. 2. conſil. 1. num. 641.* Dn. Samuel Stryke, de *cautel. teſtamentor. cap. 13. §. 28.*

vel ipſo tempore teſtamenti confecti ordinarius; vel actualis ipſius Teſtatoris Confeſſionarius? 617

ut in Rotâ Romana definitum refert Torre, *cit. loc.* & ex Rovito, Socino, Corneo, Magdaleno & aliis ſtatuminat Rocca, *d. cap. 40. num. 44. & ſeqq.* poſt Cerrum, Othobonum, Latro, & alios, Cardinalis de Luca, de *teſtam. diſc. 25. num. 17. & 22.*

& de integritate ac fide Parochi nulla in- 618
cidat dubitatio:

Angelus Cardinalis Celſus, *Deciſ. Rotæ Rom. 351.* Johannes Torre, *d. cap. 12. n. 122.*

Eo quòd Jus Canonicum, in hac ipſa ma- 619
teria ordinandi Teſtamenti, multis fraudibus obnoxiâ, potiſſimùm in Parochi perſona confidat;

advertente Abbate, ad *d. Capit. Cùm eſſes. 10. num. 12. X. de teſtam.* Imolenſi, *ibid. num. 11.* Hieronymo Rocca, *d. cap. 40. n. 33.* Alvaro Valaſco, *conſult. 74. num. 5.* ibi: *Ratio eſt, quia Jus pro Parochiano multum præſumit, quòd fraudes excludat, ceu cui commiſſa eſt cura animarum* &c. 620

Alldieweilen nun zumahlen diſe neue conſtitutio Juris Canonici der Göttlichen Rechts-regul / quòd in ore duorum, vel trium teſtium omne verum ſit poſitum, Deuteron. *19. verſ. 15.* & Matthæi *18. verſ. 16.* viel näher kompt / als die ſanctio Legis Juſtinianeæ, ſeptenarium in ſupremis morientium elogiis teſtium numerum expoſtulans, ſo ſcheint in allweg / daß / da auch in ſubſtrato drey oder vier zeugen des wohlſeeligen Herrn Obriſten / vor ihren ohren / und in ihrer præſenz eröffneten / letzten Willen von Ihme gehört zuhaben teſtificirt / und unter denſelben auch ſo wohl der Herr Statt-Pfarrer / als Herr Caplan zu Rhainfelden / ſich als Zeugen brauchen laſſen / diſem nach in allweg derſelbe in ſo fern / als ein gültiges Teſtament / ſoutenirt werden möge. 621

Aller maſſen aber forderiſt die Göttliche Rechten zween oder drey Zeugen nicht præceptivè, oder alſo / daß derſelben nicht mehrere ſeyn ſollen / requirirt und erfordert; ſondern zween oder drey allein in diſer abſicht erfordert / daß Einer allein nicht ſufficient; ſondern wenigſtens zween / in cauſis criminalibus & civilibus, ſeyn ſollen: Diſes aber / daß in ſolcherley weltlichen verhandlungen / in welchen leicht mehrere falſitates & fraudes begangen werden können / zu deren verhüt- und heilſamer abwendung auch ein ſtarckhere Zeugenzahl / von eines jeden Volckhs / Reichs / Lands / oder Statt Herrn und Landts eingeführt werden möge / weder in novo, noch veteri tollere, ullo 622 623

624 modo verbotten; auch dergleichen / dem Publico, und in privato sehr heilsamb und nützliche Ordinationes deren weltlichen Herrn denen Göttlichen gesäzen durchauß nicht entgegen; sondern vielmehr / daß alle Unterthanen ihrer Obrigkeit / und derselben Gesazen / umb des Gewissens willen / gehorsamb seyn sollen / à Bb. Apostolis, Petro & Paulo, außtrückhlich befohlen wird;

1. Petri *2. v. 13.* Romanor. *13. v. 6.*

625 Dessen nicht zu geschweigen / quòd & ipsemet Alexander ille III. & alii Pontifices ab ipso Divinæ legis præscripto immane quantum divortium fecerint, nempe non solùm in hoc ipso *Capit. Cùm esses. 10. x. de testam.* quòd duo Testes ad ordinationem supremæ voluntatis haudquaquàm sufficiant; verùm ultra & præter illos, etiam Parochus loci præcisè adesse, & potissimum momentum hujus generis testamento conferre

626 debeat; sed & hoc disponendo, quòd ad Præsulem alicujus delicti convincendum septuaginta duo, & ad Presbyterum consimiliter convincendum quadraginta quatuor testes uniformiter & concorditer deponere debeant:

Can. Præsul. causa 2. Q. 4. ibique DDres.

627 Addantur, quæ de Episcopi purgatione, ex Strauchio annotavit Johannes Schilterus, in *praxi forensi, exerc. ad π. 38. §. 107.*

628 Cùm tamen non saltem Apostolus Paulus, etiam ad Præsulem, vel Episcopum convincendum, testimonio duorum, vel trium contentus sit:

1. ad Timoth. *5. v. 19.*

629 verùm etiam Glossa ad *dictum Canon. Præsul. 2. Q. 4.* disertè pronunciet, quòd, si etiam Papa, saltem per duos testes, delicti alicujus convinci valeat, ille, æquè ac Diabolus, eapropter damnandus sit: advertente Wissembachio, *Disp. ad tit. 54. θ. 23. in fin.*

630 Anbenebens die Päbste dises selbst eingestehen / daß Ihnen nicht frey stehe / das Jus Civile, wa es nicht contra bonos mores anlaufft / zucorrigiren und abrogiren;

Can. Imperator. distinct. 9. Capit. Novit. x. de judic. Ludov. Molina, de *J. & J. Disp. 19. vers. 2.*

631 Und dahero / disem allem nach / zuförderist dises gantz richtig ist / daß die heilsame / und umb abwendung allen Betrugs / welcher bey Testamenten leicht begangen werden kan / besorgte Verordnung der gemeinen beschribenen Kayserlichen Rechten / nec Legi Divinæ, nec Naturali im geringsten zuwider; sondern in alle weege des Numeri testium testamentariorum determinatio legis planè positivæ, und mithin eines jeden ohrts LLatori simpliciter überlassen sey:

prout pluribus de his disserit B. Strauchius, apud *Schilterum, dicta exerc. 38. §. 117.* Didacus Covarruvias, *tomo 1. de testam. cap. 10. num. 7.* Jacob. Mæstertius, de *justit. LLum Romanar. lib. 2. dubitat. 44.* Dn. Samuel Stryke, *tract. de cautel. testamentor. cap. 13. §. 26. 28. & 29.* egregiè & 632 candidè, posthabitâ Pontificis autoritate, Ludovicus Engel, in *Colleg. Juris Canon. ad tit. x. de testam. n. 22. & 23.* ubi vide omninò:

Allsoist anbey ferner / in erörterung diser 633 Frag / wohl in obacht zunemmen / daß fast alle Diechtslehrere / etiam ipsi Romano-Catholicæ Ecclesiæ addicti, hierinnen einstimmig / daß diser gantz neuerlich / & cum Juris Civilis, per septenarium Testium numerum, ut jam diximus, frequentissimas & facillimas falsitates caventis;

(Jungat. omninò Fridericus Pruckmannus, *vol. 2. cons. 1. num. 288.* Alvarus Valascus, *consult. 74. num. 6.* David Mevius, *parte 9. Decis. 149. num. 2.*)

latis periculosâ abrogatione combinitte singularis testandi Modus in solis terris Ecclesiæ Romanæ, sive illis, quæ Pontificis potestati seculari obnoxiæ sunt, statt und platz habe;

per tradita Clari, in *R. S. §. Testamentum. Q. 57. num. 2.* Martæ, de *successione legali, part. 4. Q. 1. artic. 8. num. 28.* Fagnani, ad *d. Capit. Cùm esses. 10. x. de testam. in princip.* Barbosæ, *ibid. num. 2.* Dominici de Magdalenis, de *numero testium testamentarior. parte 2. cap. 8. num. 17.* post Rotam Romanam & Rubeum, Torre, de *pactis futuræ succession. lib. 2. cap. 12. num. 124.* Carpzovii, *J. F. part. 3. C. 4. D. 40. num. 4.* Lauterbachii, de *solennitatib. testamentor. θ. 18.* Ludwelli, *tract. de ultim. volunt. pag. 204.* Andreæ Vallensis, in *commentar. Jur. Canon. tit. de testam. num. 6.* Alvari Valasci, *dicta consult. 74. num. 7.* post Strauchium, Schilteri, *d. §. 117.* Jesuitæ Engelii, ad *d. tit. x. de testam. num. 22.*

Quòd verò hic novus testandi Mo- 634 dus in aliis regnis, ditionibus, & provinciis haud frequentetur, nec Testamenta juxta illum ordinata pro validis habean- 635 tur, (contra ea, quæ disputat Dominicus Magdalenus, *d. tract. parte 2. cap. 9. num. 8. & seqq.* & Fagnanus, ad *d. Cap. 10. n. 49. & num. 133. cum seqq.*) à plerisque pro certo & indubio traditur:

ut videre est apud Clarum, Boerium, Soto, Molinam, Grassum, Valascum, Barbosam, aliosque quamplurimos, quos recitat consentiens Johannes Torre, *d. cap. 12. num. 130.* ubi ex Alexandro refert, quòd dispositio *Capit. Cùm esses. 10. x. de testam.* non extendatur ad terras Imperii, & ex Car- 636 dinali Parisio addit, idem firmare Scribentes omnes, nullô exceptô, tenentes, hanc opinionem esse communem: & sequendam judicando & consulendo. Dn. Samuel

Samuel Stryke, de *cautel. testamentor. cap. 13. §. 17.*

in tantum, ut etiam ipsi Itali & alii Jure-
637 consulti ne quidem in hoc concordes sint, utrum dicti *Capit. Cùm esset. 8. d. tit.* dispositio etiam in illis terris, in quibus Ecclesia secularem potestatem; seu temporalem juris dictionem aliis concessit, locum obtineat; nempe in territorio Regni Neapolitani, itemque in Ducatibus Ferrariensi & Urbinensi?

de quâ Manzius, *d. tit. 4. Q. 1. num. 61.* Magdalenus, *d. tract. parte 2. cap. 8. n. 21.* Marta, de *succes. legali, parte 4. Q. 1. artic. 3. num. 30.* Torre, *d. cap. 12. num 127. & seq.* Ferrarius, in *additionib. ad Guidon. Papæ Decc. Gratianopolit. Dec. 543.* ubi dicit, Anno 1592. Supremam Curiam Parisiensem
638 testamentum, à Cive Avenionensi, coram Parocho & duobus testibus factum ideò confirmâsse, quia factum sit in urbe, quæ est sub ditione & imperio Pontificis.

Addantur omninò, quæ ex optimis Italiæ & Hispaniæ DDbus, contra *dictum Capit. Cùm esset. 10. 8. de testam.* gravissimè disserit laudatus Pruckmannus, *vol. 2. cons. 1. num. 392. & seqq.* ubi ex Capiferreo (seu Dominico de Magdalenis) addit, ejus di-
639 spositionem etiam ex tota exulare Italia. Dn. Strauchius, apud *Schilterum, d. §. 117.* ubi scribit, daß vor den zeitten Barroli dergleichen Testamenta allhiesigen umbgestossen worden; teste Porcio, *Inst. de testam. ordin. princip. num. 18.* Heigio, ad §. *Sed cùm paulatim, num. 11. Inst. eod.* und also die dispositio des *Capit. Cùm esses.* nicht allein auß Italien; Capiferreus, de *numero testium, parte 2. cap. 8. num. 19.* sondern auch
640 gar auß Rom banisirt worden; Idem, *d. cap. 8. num. 19. & 25.*

641 Und daß in specie diser Modus testandi in Imperio nostro Romano-Germanico so gar nicht recipirt / oder die nach demselben auffgerichtete Testamenta pro firmis & validis zuhalten seyen / daß dieselbe nicht allein in denen der Augspurgischen Confession verwandten Provinzien; sondern auch regulariter in den Römisch-Catholischen / ja so gar in der Geistlichen Chur- und anderer Reichs Fürsten Herrschafften und Landen / von keinem valor gehaltten werden / und in
642 diserm stuckh in Saxonia eine planè singularis Consuetudo eingeführt sey / das bezeuget fürnemlich der fürtreffliche Teutsche Jureconsultus, Benedictus Carpzovius, in *Jurispr. for. parte 3. C. 4. D. 40. num. 5.* Daniel Moller, *semestr. lib. 3. cap. 14.* ubi etiam de Ordinum Ecclesiasticorum ditionibus & terris nominatim loquuntur. Henricus Hahnius, ad *VVesembec. tit. Qui test. fac. poss. num. 10. verb. Ad pias causas.* B. Dn.
643 Lauterbach, *d. loc.* ubi scribit, Jus Canonicum, quoad adeò relaxatum Testium numerum, in terris Ecclesiæ, & Jus Civile, ceu à Maximiliano I. in Constit. Imper. Politica de Anno 1512. tit. von Testamenten, specialiter approbatum, in terris Imperii observari.

Et imprimis hac de re recensei merentur, 644
quæ contra hunc novum testandi modum, per Canones inductum, cordatè statuminat acutissimus olim Cameræ Imperialis Assessor, Viglius Zuichemus, quandò dicit, non licere Jus Canonicum, in terris Imperii, quoad Testamentorum solennitates, imitari, non solùm propter Juris Communis præscriptum; verùm etiam ob Constitutionem Maximiliani I. Anno 1512. Coloniæ promulgatam: eo quòd Imperator 645
apertè disponat, quòd aut Juris Civilis Solennitates in testamentis exigendis observari, aut hæc injusta atque irrita esse debeant;

in *consill. diversor. German. JCtorum, volum. 4. consil. 9. num. 4. vers. Nec ullo pacto. & num. 5.* ubi etiam testatur, Cameram Im- 646
perialem, quamdiu ipse ejusdem supremi Judicii Assessoris officio functus sit, ejusmodi Testamenta, ad ritum Juris Canonici conscripta, nunquàm admisisse.

Welchem allem nach dises prætendirte 647
Freyherrlich Grammontische Testament nec ex dicta Canonici Juris sanctione, als eine Rechts-gültige und beständige dispositio propugnirt werden mag;

juxta ea; quæ ultra hucusque laudatos hanc in rem consonanter tradunt Hulderi-cus ab Eyben, de *origine, progressu, usu & autoritate Juris Canonici in terris Protestantium. §. 34.* Dn. Mencken. ad *tit. Qui test. fac. poss. pag. 784.* Casparus Manzius, *dict. tit. 4. Q. 1. num. 61.* Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. parte 3. const. 4. Definit. 40. num. 61.*

Wir setzen/corollarii loco brevissimis nöch dises bey/daß/juxta omnia hucusq; deducta, auch nicht einmahl hiervon nur gefragt werden könne: Ob diese Grammontische Di- 648
spositon nicht in vim Codicilli propugnirt werden könne? Dann / weilen wir hier kein dergleichen Testament haben / in welchem die Clausula codicillaris von 649
Rechts wegen zu præsumiren wäre! Id quod de testamento militari aliàs, item ad 650
pias causas facto; nec non in paterno, jure privilegiario inter liberos condito, communissimè adstruunt;

de quo tamen asserto quid debeat sentiri videri potest apud Dn. Strykium, in *tract. de cautel. testamentor. cap. 23. §. 33.* & nostrum Collegam, D. Harpprechtum, in *novo Volum. consilior. consil. 25. num. 364. & pluribus. seqq.*

und hingegen diese Clausula, vom hochseeligen Herrn Obristen / expressis verbis

651 nicht genannt / noch derselben einige meldung gethan worden; id quod tamen ad clausulam codicillarem, quam vocant, expressam, notoriè requiritur:

per *L. fin.* §. *1.* ubi ità exertè noster Justinianus: Illud, inquit, pari ratione servandum est, ut Testator, qui decrevit facere testamentum, si id adimplere nequiverit, intestatò videatur esse defunctus, nec transducere liceat ad Fideicommissi interpretationem, velut ex Codicillis, ultimam Voluntatem: NB. nisi id ille complexus sit, ut vim etiam codicillorum scriptura debeat obtinere. *Cod. de codicill.*

652 Quandoquidem, in dubio, nemo, qui voluit testamentum ordinare, etiam codicillari voluisse intelligitur;

per *L. 3. ff. de testam. milit. L. 14. Cod. de testam.*

653 Ex quo etiam DDres communissimè concludunt, quòd Clausula codicillaris in testamento omissa pro omissâ habenda sit, nec illa tacitè subintelligi debeat.

Jacobus Menochius, de *præsumption. lib. 4. præsumpt. 31. num. 2.* Dn. Samuel Stryke, de *clausula codicillari*, §. *60.* Joachim. Hoppius, ad §. *1.* ibi: *Exprimenda verò est Clausula codicillaris in Testamento: Nam non subintelligitur. arg. L. fin. §. 1. Cod. de Codicill. quia, qui voluit testari, non præsumitur voluisse codicillari. L. 1. ff. de jure codicill. L. 14. Cod. de testam.*

654 Et quòd ideò, si quis testamentum condiderit, quod non subsistit, illud nec Codicilli jure sustineatur, licet omnia Codicillorum requisita concurrant, in puncto definit Dn. Collega noster, D. Majer, ad *tit. Inst. de Codicill. pag. 624. in fin.*

655 So dann möchte auch noch ex hoc capite einiger Zweiffel beygehen: Ob dises Testament/ weil doch fünff Zeugen taliter qualiter darvon deponirt/ ex hâc ratione, weil Herr Obrister in demselben seinen Nepotem ex Fratre zu seinem Erben ernamt haben solle / als eine ultima Voluntas intestati defendirt werden könne?

656 Dann ja / wann auch jemand ein omnibus numeris atque punctis absolutum Testamentum gemacht; hernachgehends aber ein anders / aber mangelhafftes / und an seinen benöthigten requisitis und zierlichkeiten gebrechliches Testament auffrichtet/ und in disem zuletzt auffgerichteten Testament seine/ etiam in casu non conditi testamenti, succedirende Bluthsverwandte zu Erben einsetzt / obgleich dises allein nur vor fünff Zeugen auffgerichtet wird; das Erste jedennoch/ durch dises allso ordinirte Testament/ dergestalten gehoben und revocirt wird / daß die in demselben zur Erbschaft beruffene nächste Verwandte zu derselben so wohl / ceu ex ultima Voluntate intestati, admittirt werden / als wann solches solennissimè und perfectissimè verfertiget wäre.

Tx. expr. in *L. 21. §. 3. Cod. de testam.* ubi vulgò Scribentes: Franciscus de Barry, de *succession. test. & intest. lib. 1. tit. 2. num. 11.* Michael Grassus, in *recept. sentent. §. Testamentum. Q. 14.* Gaspar Antonius Tessaurus, *Qq. forens. lib. 1. Q. 56. num. 8.* Petrus Gilkenius, ad *d. L. 21. §. 3. Cod. d. tit.*

657 Daß aber auch dises ein vergebliche Frag sey / erhellet aus disem / daß der seel. Herr Obrist nicht alle die jenige / welche Ihme ab intestato succedirt haben würden/ zu Erben ernennt; sondern einen allein/ nemlich seines Herrn Bruders Johannis Baptistæ einigen Sohn / Herrn Antonium Ignatium zum Hærede ex asse nuncupirt haben solle / und hingegen seinen Bruder/ Herrn Melchior Heinrichen / Land-Commenthur / wie auch seine Frau Schwester/ die Freyfrau von Horustein / so dann auch des Herrn Antonii Ignatii übrige Geschwistere totaliter præterirt. Daß aber ermelde 658 te *Lex 21. §. 3. Cod. de testam.* alßdann erst statt habe / si omnes ab intestato successuri in ejusmodi Testamento sint instituti, das ist eine à communi Interppr. Schola (contra dissentientem Franciscum Aretinum, ad *L. Si filius, qui in potest. 7. num. 4. vers. Vel potest dici, & est melior responsio. ff. de liber. & posthum.*) receptissima & approbatissima traditio;

Tùm ex eo, quòd hic textus solitariè 659 consideret, & in oculis habeat causam intestati; in casu verò intestati tralatitium sit, non unum aut alterum; sed omnes eodem gradu constitutos ad successionem æqualiter vocari:

§. *1. Inst. de hæreditat. quæ ab intest. deferunt.* §. *Si plures. Inst. de legit. agnator. succeff. princip. Inst. de succeff. cognat.*

Tùm ex hoc, quòd in dicta *L. 21. §. 3.* 660 occurrens indefinita oratio sive pronunciatio pro universali haberi debeat:

per *L. 1. §. 1. de legat. præstand. L. 44. de legat. 2.* junctâ *d. L. 21. §. 3.* verbis: *In secunda voluntate testator eos scribere instituit, qui ab intestato ad ejus hæreditatem vocantur.*

Tùm ex aliis rationibus, quas hanc in 661 rem exhibet Franciscus de Barry, de *succeff. test. & intest. lib. 1. tit. 2. num. 11.* Petrus Gilkenius, ad *d. L. 21. §. 3. num. 3. & seq. Cod. d. tit.* Johannes Cephalus, *consil. 431. n. 21.* Hippolytus Riminaldus, *consil. 269. num. 57. & 61.* Christoph. Philippus Richterus, ad *d. L. 21. §. 3. num. 18. Cod. d. tit.* Jul. Clarus, in *R. S. §. Testamentum. Q. 97.* Ferdinandus Arias de Mesa, *varr. resoll. lib. 3. cap. 9. num. 7.* ibi: *Quâ de causa oportet, ut in eo testamento minùs solenni* omnes legitimi Hære-

Hæredes vocati ſint. cum Graſſo, Müllerus, ad *Struv. exerc. ad Pand. 32. th. 41.* Radovius, de *mutata teſtatoris volunt. claſſ. 2. §. 17.* Johannes Sichardus, ad *d. §. 3. n. 4.* Johannes Brunnemannus, ad *eandem illam Leg. num. 5.* Andreas Fachinæus, *illuſtr. controverſ. lib. 4. cap. 6.* ubi etiam Aretini argumentis ſatisfaciunt. B. Collega noſter, Dn. D. Bardili, in *Diſp. de revocat. ult. volunt. th. 55. in fin.*

anders mehrers / weil diſes auch allein gantz genug iſt / mit gefliſſenem ſtillſchweigen zu præteriren.

662 Wenn wir aber gleichwohlen den / nach bißdaher außgeführten unverwerfflichen Lehrſätzen / gantz und gar nicht beſorgenden oder fürchtenden Caſum figuriren und ſetzen wollten / daß auch der hohe Herr Reviſions-Richter / ex uno vel altero, à nobis hucusque ponderato principio, vel ex alio capite, das von dem hochſeeligen Herrn Obriſten von Grammont auffgerichtete Teſtament pro firmo & valido erkennen möchte; ſo wäre jedoch finaliter noch

diſe Sechſte Quæſtion:

663 Ob dann / in dubio, nach erlaubnus der Rechten / zu præſumiren / daß der hochſelige Herr Obriſt von Grammont die intention und willen gehabt / die ſchon vorher Anno 1693. gegen ſeinen vollbürtigen und geliebten Herrn Brudern / coram quinario Teſtium numero, ſolenniter errichtete / remuneratoriſche / und in andere weege / weder mit werckhen / noch außtruckhlichen worten revocirte Donationem mortis cauſa zu revociren?

in reiffes und fleißiges bedenckhen zuziehen; welches daß es bereits in den vorigen inſtantiis zur gnüge geſchehen / wir / nach denen an uns geſchickhten Actis, nicht glauben
664 können. Nun hates zwar wohl auch bey diſer Quæſtion kein geringes anſehen / als ob Ihre Gnaden die Freyfrau von Hornſtein auch von derſelben rechtlicher reſolution keinen nutzen oder vortheil zuhoffen haben; in reiffem betracht / daß / gleichwie / wann auch jemand ein Rechts-gülttiges Teſtament gemacht; hernach aber ein anders auch mit allen zu Recht erforderlichen requiſitis und ſolennitatibus verſehenes Teſtament macht / das erſte durch das letztere ipſo jure auffgehoben / und in den ſtand / als ob es nie gemacht worden wäre / unſtreittig geſetzt wird;

§. 2. Inſt. quib. mod. teſtam. infirm. L. 1. L. 2. ff. de injuſto, rupto, irrito facto teſtam. L. 27. Cod. de teſtam.

alſo gleicher geſtaltten auch von einer ſol- 665
chen mortis cauſa Donatione, quam ſequitur validè ordinatum Teſtamentum, in quo ille Donator de ſua univerſa ſubſtantia diſponit, zuurtheilen ſey / daß nemlich auch ſelbige hierdurch revocirt ſey:

eo quòd etiam mortis cauſa Donatio ſu- 666
premis Voluntatibus annumeretur;

§. 1. Inſt. de donat. L. 37. ff. L. ult. Cod. de mortis cauſa donation.

ſic, ut etiam Statutum, quæ tamen no- 667
toriè ſtrictè accipienda, de ultimis Voluntatibus loquens etiam Donationem mortis cauſa contineat:

Alexander Raudenſis, de *analog. æquivoc. univoc. &c. lib. 1. cap. 23. num. 3.* B. Dn. Lauterbach, in *Diſp. de m. c. donat. th. 27.*

& hinc quoque in caſu, quando talis Donator Teſtamentum & omnem aliam Voluntatem revocavit, etiam mortis cauſa Donatio, tanquàm ultimæ Voluntatis ſpecies, revocata cenſeatur.

Joachim. Mynſinger. *decade 7. Reſp. 69. num. 13.* Alex. Raudenſis, *d. cap. 23. num. 65. & ſeq.* B. Dn. Lauterbach, *dicta Diſſ. th. 43.* Addantur, quæ habet Corneus & Baldus, in locis, quos refert Franciſcus Cardinalis Mantica, de *conject. ultim. volunt. lib. 12. tit. 7. num. 6.*

Pro 2do ſcheint diſer meinung zu favoriſi- 668
ren / daß Herr Teſtator ſeines Vettern Hn. Antonii Ignatii von Grammont Inſtitutionem pro Hærede mit gar generalibus, imò univerſalibus, verbis verfaſt / indem Er nicht nur des tages vorher / ehe ſein Teſtament gemacht werden ſollen / gegen Herrn Albrecht Pfarrern von Luttingen ſignanter vermeldt / quòd, ultra Legata, à ſe relicta, reliqua omnia ſua Bona Nepoti ſuo in hæreditatem cedere debeant; ſon- 669
dern auch am hernachgefolgten Tag / bey dem prætendirten actu teſtandi, ſich diſer gleichmäßigen univerſalitatis verborum bedient: Im übrigen ſolle ſein Vetter ſein NB. völliger und univerſal-Erb ſeyn;

nach des Schaffners Herrn Vögelins / und des Chirurgi Herrn Hallauers außſag ad *artic. 13.* quem illi ſimpliciter verum dixerunt:

Und dieweilen Herr Bölz Ihne nicht 670
gleich verſtanden / was Er für einen Vetter meyne / auch deßwegen Ihn gefragt; Er aber geantworttet: Ey der Ignazi, ſo ſcheint diſes auch auf eine Geminationem haud obſcurè hinaußzulauffen.

Quòd verò in talibus præprimis termi- 671
nis, quando ille, qui primitùs mortis cauſa donavit, deindè Hæredem, ſub adeò ampla & nihil excludente verborum figura, in tota ſua, quæ ultra legata adhuc ſupereſt,

est, substantiâ Hæredem instituit, in Testatore Voluntas & animus antegressam quamcunque mortis causa Donationem revocandi præsumi debeat, elucescit ex iis, quæ specificè annotat Alexander Raudensis,
672 in *dicto cap. 23. num. 70.* verbis: *Aliquando præcedit Donatio mortis causa, quæ, ob clausulam executivam de non contravenendo, non censetur transfusa in donationem inter vivos,* & subsequitur Institutio facta verbis universalibus geminatis, & *tunc Revocatio censetur facta, quia Geminatio impedit restrictionem, & trahitur ad id, quod aliàs*
673 *non comprehenderetur:* Ratio *est, quia, si noluisset revocare donationem prafatam, sat fuisset dicere: Instituo in omnibus bonis, ut adjecit, qual si voglia,* (sive quibusvis) & *rursùs dixit:* Præter & excepto li infrascritti: *Sicque, ne talia verba sint superflua, contra L. Si quando. de leg. §. 1. cùm non possint aliter verificari, perindè est acsi expressè, &c.*

674 Pro 3tio ists an deme / daß die / von dem Herrn Obristen / an seinen Herrn Bruder den Land-Commenthur gethane mortis causa Donatio wohlglaublich den meisten und grössesten Theil seiner gantzen Verlassenschafft in sich enthaltte / wohlerwogen / daß Er Ihm nicht nur den vom Herrn Land-Commenthur vorhero inter vivos abgetrettenen Vätter- und Mütterlichen Erbtheil; sondern noch / zu demselben / auch seine portionem hæreditariam paternam & maternam, mortis causa verehrt; welches / allem erachten nach / ein gar
675 grosses importirt. Gleichwie nun auch ein solches Fideicommissum, quando quis saltem Partem suæ Hæreditatis, jure Fideicommissi, alii jubet restitui, vor kein particulare; sondern universale Fideicommissum, non minùs, quàm illud, si testator alicui totam hæreditatem restitui jubeat, gehalten wird:

tx. expressus in §. 2. verbis: *Potest autem quisque &* de parte restituenda *hæredem rogare. Inst. de fideicommiss. hereditat.* B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. Pandect. ad SCtum Trebell. th. 4.* Dn. Collega noster, D. Majer, in *commentar. ad Inst. tit. de fideicomm. hereditat. ad princip.*

676 allso hat es das ansehen / daß auch dise ansehnliche mortis causa Donatio wohl pro universali, ad hunc ipsum, de quo hîc quærimus, effectum, angesehen werden könne / ut videlicet illa, per subsequentem pariter universalem Institutionem, pro revocatâ haberi mereatur.

677 Nam quòd etiam à juribus Fideicommissi ad mortis causa Donationem valida fiat illatio, in puncto determinat Dominus Baro de Lyncker,

Resp. 101. num. 22. ibi: Inmassen von denen *juribus Fideicommissi ad donationem mortis causa* wohl geschlossen werden mag.

Quòd verò Donatio mortis causa universalis, per universalem Hæredis institutionem, pro tacitè revocatâ haberi debeat, in individuo determinat Mantica, 678

de *conjectur. ultimar. volunt. lib. 12. tit. 7. num. 6.* in verbis: *Quamvis donatio particularis per institutionem hæredis universalis non revocetur; tamen* Donatio universalis *intelligitur revocata.* Quod & approbat Barry, de *succession. testati & intest. lib. 10. n. 48.* verbis: *Superiora sunt de donatione particulari causa mortis* (scilicet intelligenda.) *Neque enim revocatur per solam institutionem Hæredis universalis. Sed* donatio mortis causa universalis revocatur per talem Institutionem.

Viertens ist hierbey ferner in bedenckhen 679
zunemmen / daß / nach des Herrn Pfarrers zu Luttingen aussag ad *artic. 20.* der Herr Obrist und Testator den Herrn Baron Antonium Ignatium, aus diser absicht / zu seinem haupt- und universal Erben instituirt / dieweil Er von Ihm / als dem damahlen lebenden einigen weltlichen Agnato, sich die hoffnung machen können / daß durch Ihn der Freyherrlich-Grammontische Stamm und Nahm propagirt werden möchte. Alldieweilen nun 680
diser Zweckh / seinen Stammen in ulteriore splendore & flore zu conserviren / sine opibus & divitiis nicht so leicht zu erreichen: cùm, passim teste experientiâ, per divitias, 681
præsertim inveteratas, illustres & nobiles Familiæ crescant; sine illis verò sæpè sordescant, decrescant, ac tandem pereant Francisc. Monaldus, *vol. 2. cons. 13. num. 5.* Frider. Pruckmannus, *lib. 1. cons. 2. n. 116.* Besold. *part. 3. cons. 103. num. 3.* Chassanæus, ad *Consuet. Burgund. rubr. 7. §. 12. p. 2. n. 12.* & *Jqq.* Knipschild. de *fideic. famil. nobil. c. 7. n 12.* L. Baro Enenckelius, de *privil. par. & liber. privil. 14. part. 1. cap. 12. num. 12.* Undè 682
absque facultatibus lubricam & mancam dicit Nobilitatem Musculus, de *succes. convention. membro 2. classe 1. concl. 4. lit. b. n. 116.* und hingegen deß Herrn Testatoris 683
Substanz, durch die an den Herrn Land-Commmenthur vorhero gethane ansehnliche mortis causa Donationem, umb ein grosses geschwächt / und mithin Herr Baron Antonius Ignatius, wann Er alle darunter begriffene Güther an den Herrn Donatarium auslüfern müste / nicht im stand bleiben würde seines Stammen dignitæt und splendor zu erhalten / so gewinnt es das ansehen / daß an seiner deß Herrn Obristen Intention, solche Donation zu revociren / und all sein Vermögen / disem seinem Herrn Nepoti ex Fratre allein / zuüberlassen / nicht sonders zuzweiflen sey: da zumahlen nicht 684
unbekannt / mit was grosser angelegenheit

dergle-

dergleichen illustres & Nobiles Viri umb ihrer Familien Conservation besorgt zu seyn pflegen;

ut videre est apud Josiam Nolden. de *statu nobil. cap. 21. n. 55.* Tiraquell. *tract. de nobilit. cap. 37. n. 23.* Pacian. *consil. 16. num. 22.* Decianum, *vol. 1. Resp. 7. num. 25.* Knipschild. de *fideic. fam. nobil. cap. 3. num. 31.* & *cap. 6. n. 92.* Joh. Baptistam Cardinal. de Luca, in *theatr. Ver. & Iust. tract. de fideic. passim.*

685 Welches / Fünftens / noch mehrern ingress finden würde / wann von seitten deß Herrn Antonii Ignatii zu rechtlicher gnüge beygebracht werden könte / daß die jenige Güther / welche von dem Herrn Obristen an seinen Herrn Bruder / den Land-Commenthur / per sæpedictam Donationem, transferirt werden wollen / Grammontische Stamm-Güther / sive nexu agnatitii Fideicommissi dem Mannlichen Stammen

686 verhafftete Bona seyen; de quibus hæc regula neminem fugere potest, quòd illa nec mortis causa nec inter vivos donari valeant; demonstrante Knipschildio, *dicto tract. cap. 11. num. 43.* juncto *num. 179.*

687 Et quòd illi, qui, propter qualitatem suæ conditionis, in connubio vivere, & sic etiam Familiam propagare non possunt, in talibus Bonis, nexu Fideicommissi Familiæ devinctis, propter finem illorum institutionis, quoad ipsos, cessantem, succedere nequeant, & dehinc hec Donatio inter vivos, vel mortis causa, cum ipsis desuper celebrata subsistat, multoque minùs hujusmodi Bona, quocunque titulo in ipsos translata, per illos porrò in Sorores, vel alias, agnatas licet Fœminas, devolvi possint; omninò ex illis videbatur dicendum, quæ disserit Knipschild. *cap. 8. num. 28. usque ad num. 39.*

688 Und demnach / vors Sechste / es diß ohrts allein umb die Revocation einer mortis Causa Donationis zuthun ist / welche / wie sie vor fünf Zeugen zu stande gebracht / und Rechtsgräfftiglich errichtet; alsso auch vor fünf Zeugen wohl wider revocirt und cassirt werden können; so scheint in allweeg zu sagen seyn / daß / indeme

689 gleich wohl deß Herrn Obristen Testament / in welchem Er seinen Nepotem ex Fratre Herrn Antonium Ignatium, ad Stemmatis masculini conservationem in perpetuo flore, zum universal Erben instituirt / und also per consequens die an seinen Herrn Bruder vorhero gethane Schenckhung von Todswegen revocirt zu haben scheint / durch fünf Testaments-Zeugen / nemlich durch Herrn Statt-Pfarrer / und Caplan zu Rheinfelden / Herrn Pfarrer zu Luttingen / Herrn Schaffner Vögelin / und Chirurgum Hallauer / allem ansehen

690 nach / Rechts-gebührend erwisen / dises / daß in dem gegentheil das in quæstione versirende Testament / auf keinerley weiß noch weeg pro firmo & valido angenommen werden kan / an diser mortis Causa Donationis Revocatione nicht verhinderlich seyn könne:

Ità namque DDres communissimè definiunt, quòd, quemadmodum Legata, ità etiam mortis Causa Donationes, ceu legatis exæquatæ, nudâ contrariâ Voluntate revocari, & donatario rursùs adimi valeant: 691

per *L. 27. Cod. de fideic. L. 3. §. fin. ff. de adim. legat, L. 28. de leg. 3. L. 36. §. 3. de testam. milit.* juncta *L. fin. Cod. de m. c. donat. L. 37. ff. eod. §. 1. Inst. de donation. ibidemque* à DDbus commr. traditis:

ità, ut, si donator hoc saltem dixerit, 692 se pœnitere factæ donationis, nec ampliùs donatum velle, sola hæc declaratio, coram testibus facta, etiamsi decennium non fuerit elapsum, sufficiens contrariæ Ipsius Voluntatis, & pœnitentiæ probatio habeatur: Mynsinger. *decade 7. Resp. 69. n. 13.* B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de m. c. donat. th. 42. & 43.* B. Collega noster, Dn. Bardili, de *revocat. ultimæ volunt. th. 25.*

Modò illa declarata sit coram quinario 693 Testium numero. Alvarus Valascus, *tomo 1. Decis. Lusitan. 102. num. 21.* Richterus *part. 1. Dec. 22. num. 15.* Alciatus, ad *L. 2. num. 17. de legat. 1.* Surdus, *Dec. 128.* ubi scribit, hoc esse communiter notandum. Seraphin. Olivar. Razzalius, *Dec. 382. num. 2.* Bachov. ad *Wesemb. tit. de adim. legat. num. 3.* Hahnius, *ibid.* Carpzov. *part. 3. C. 4. D. 31.* ubi adjicit Præjudicium. Lauterbach, & Bardili, *locc. proximè adductis.* Mynsinger. *decad. 7. Resp. 69. num. 13.* Dn. Samuel Stryke, de *cautel. testam. cap. 24. §. 42.*

Cùm enim Ademptio tàm mortis causa 694 donationum, quàm legatorum, non minùs sit species supremæ Voluntatis, quàm illorum ordinatio, nihilque tàm naturale sit, quàm eo modo unumquodque dissolvi, quô & fuit colligatum; *L. 35. de reg. Jur.* in omnibus verò supremis Voluntatibus, 695 exceptô Testamento, præcisè quinarius habilium Testium Numerus requiratur; *L. ult. §. ult. Cod. de codicill.* eo quòd etiam in 696 Revocatione talium donationum, æquè ac legatorum, non minùs fraudes committi valeant, quàm in illarum Ordinatione. Bachov. in *not. ad Wesemb. tit. de adim. legat.* D. Lauterbach, de *m. c. donat. th. 43.* D. Bardili, *d. loc.* Dn. Stryk. *d. §. 42.* quare non dubitandum, quin, si quinque idonei & habiles Testes etiam de m. c. Donationis Revocatione legale testimonium præstare possint, ipsa hæc Revocatio pro satis probata haberi debeat. dd. DDres *dd. in locis.*

Et cùm denique, in specie talibus etiam 697 in terminis, si Testator testamentum suum,

ante lapsum Decennii, à tempore conditi Testamenti computandi, nudis verbis, coram septem vel quinque tantummodò testibus revocaverit, Legata pro validè revocatis habeantur, ità nempe, ut, si legatarii illa exigant, exceptio doli ipsis objici valeat, licet
698 ipsi Hæredi in hujusmodi testamento instituto illa nequeat objici: *L. 4. §. 10. ff. de doli malieexcept.* Vinnius, ad §. 7. *n. 2. in fin. Inst. quib. mod. T. infirm.* Dn. Stryk. *d. c. 24. §. 41.* Anton. Faber, in *tract. de error. pragmatic. decad. 39. err. 8.* quocircà & hic adstruendum videtur, quòd, tametsi Institutio
699 Dn. Baronis Antonii Ignatii, ob defectum legitimæ, per septenarium illorum Testium, qui actui testandi interfuere, Numerum faciendæ Probationis, omnimodò nulla sit; tamen illa antegressa mortis causa donatio pro validè revocata haberi debeat: prout etiam aliàs & in simili constat, quòd,
700 tametsi Legati, & dehinc quoque m. c. Donationis voluntaria & sponte facta Alienatio ipso jure nulla sit; tamen etiam ex illa validissima Legatorum & mortis c. Donationum Ademptio colligatur & à Lege præsumatur. tx. expr. in *L. 24. §. 1. deadim. legat.* Dan. Moller, *2. Semestr. cap. 39. in fin.* Dn. Lauterbach, de *m. c. donat. th. 44.* Finckelthaus, *Obs. 108.* Menoch. *lib. 4 præsumpt. 167. n. 11.* Mascard. de *probat. concl. 1287. n. 93.* D. Baldili, *exerc. ad Pand. 9. concl. 3. lit. d.*

Ungehindert aber diser und anderer
701 Scheingründe seyn wir deren einmüthigen und unzweiffichen meinung / daß / wann auch gleichwohlen der wohlseelige Hr. Obriste ein in Rechten beständiges atq; omnibus numeris absolutum Testamentum auffgerichtet hätte / und dasselbe zu all rechtlicher gnüge probirt wäre; jedennoch / in dubio, propitio Jure, nicht præsumirt und vermuthet werden könne / daß Er / durch dises sein Testament / absque specifica commemoratione deren an seinen Bruder / den Herrn Land-Commenthur / bereits vorher gethaner und solemniter errichteter Schenckhung von Tods wegen / dise doch ipso facto habe wollen revociren; son-
702 dern / daß dise vielmehr / indem der Herr Obrist vor seinem Herrn Bruder / ceu Donatario, dises Zeitliche gesegnet / und diser an Ihn gethanen Donation, vor / in / und nach auffrichtung seines Testaments / nicht die wenigste meldung gegen jemanden gethan / auch sonst keine Ursach / welcher wegen dieselbe pro revocata, vel caducata von Rechts wegen zuhalten / beygebracht werden kan / disem allem nach dieselbe ihren einmahl erlangten valôr und bestand noch
703 auf dise stund habe / und mithin Ihre Gnaden die Freyfrau von Hornstein das alles und alles / was Ihr Herr Bruder der Hr. Land-Commenthur / an solchen beyderley / paternis & maternis, Partibus hæreditariis der beyden Herrn Brüdere / des Herrn Land-Commenthurs / und des Hr. Obristen / Ihr per cessionem eingeraumt / Ihr / als Cessionariæ, in allweeg überlassen / und / was Sie noch nicht in ihrem besitz hat / Ihr so gleich / ohne ferneren auffenthalt / von ihrem Herrn Vettern Antonio Ignatio restituirt; das übrige
704 aber alles / was beyde Hn. Brüder weitters nach sich gelassen / auf hieoben / ad 2dam Quæstionem, bemerckhte Weise dividirt
705 werden müsse; dessen unangesehen / daß Sie Frau von Hornstein vor eine Verziegs-Tochter angegeben wird; wohlbetrachtet / daß Sie allein ihrem Vätter- und
706 Mütterlichen Erb-Recht / in gratiam Fratrum; und nicht auch ihren Brüderlichen Erb-Fällen und Theilen / wann dise / annoch bey ihren lebzeitten / dises Leben quittiren würden / renunciirt; sondern dise Erb-fälle sich per expressum reservirt hat;

in deren mit *V.* und *Nro. 30.* bemerckhten Beylag.

Quòd verò & talis Renunciatrix, quæ
707 soli paternæ & maternæ successioni renunciavit, nihilominùs suo Fratri, non saltem si ille intestatus moriatur, succedere valeat, etiamsi in Fratris hæreditate nulla alia bona sint, quàm à Patre profecta;

ut intrepidè definiunt Martinus Benekendorff, in *addition. ad Seraphin. de Seraphinis, de juram. privil. 21. num. 25.* Franciscus Vivius, *Decis. Neapolit. 188. num. 12.* Matthæus de Afflictis, *Decis. Neapolit. 178. num. 4. ibique in addition.* Cæsar Ursillus, *num. 3.* Didac. Covarruvias, ad *Cap. Quamvis. parte 3. §. 3. num. 2. de pact. in 6.* post Vasquium, Grassum, Mascardum, Marantham, Mynsingerum, Capellam Tholosanam, Guidonem Papæ, Carpzovium, Kellenbenzium, Musculum, Fabrum, & alios, Johannes Heeserus, de *acq. conjug. parte 2. Loco 20. num. 265. & seqq.*

verùm etiam ab illo hæres institui, vel
708 per Donationem inter vivos, aut mortis causa, ad renunciata paterna & materna bona vocari possit, & per consequens etiam hæc ipsa Cessio, à Domino Commendatore Melchiore Henrico, Liberæ Dominæ Baronissæ de Hornstein facta, non obstante Ipsius renunciatione, pro firma & valida haberi debeat, nihil dubii supperit:

Tùm ex eo, quòd hæc Ejus Renuncia-
709 tio ipsis Fratribus facta fuerit; talis Renunciatrix verò ab eo, cui fecit renunciationem, ad Bona ab illa renunciata benè vocari possit:

B. Collega noster, Dn. D. Frommann, de *existentia conditionis pacti haredit. renunciatæ reservativi, th. 43.* Collega noster, D. Harp-

D. Harpprechtus, in *tractatib. academic. de successionib. parte 2. pag. 40. th. 21.*

710 Tùm quòd Domina Baronissa suæ hereditariæ portioni paternæ & maternæ, in gratiam trium suorum Fratrum, ità renunciasse nobis videatur, ut, si illos contingat sine Filiis decedere, sibi ad sua jura redire
711 liceret: in cujusmodi casu si vel unicus Frater sine masculà sobole fato concedat, tunc quòd tali Sorori renunciatæ regressus ad bona renunciata statim redaperiatur, definire non dubitat Antoninus Tessaurus,

Decis. Pedemont. 189. num. 1. & sqq. per tot. Matthias Berlichius, *part. 2. conclus. 43. n. 12.*

712 Ferner scheint zwar mehr-wohlgedachter Frey-Frauen von Hornstein noch auch dises nicht wenig an ihrem intent verhinderlich zuseyn/daß die an Sie/vom Herrn Land-Commenthur/ errichtete Cessio in effectu anders nichts/ als eine absoluta, vera & me-
713 ra Donatio inter vivos sey/ welche / weilen sie die Summ von 300. Ducaten (Jungat. Carpzov. *part. 2. C. 12. D. 12. num. 8.* Fabricius, ad *Gail. 2. Obs. 39. sect. 2.* Joh. à Sande, *Decc. Frisc. lib. 5. tit. 1. Dec. 3. in fin.* Lauterbach, in *Differ. J. C. & Würtemb. part. 2. tit. 18. θ. 28.* Collega noster, D. Harpprecht, in *differ. Jur. Comm. & Marchico-Badens. pag. 30.*) weit excedirt/ und bey keinem Gericht insinuirt worden/ in quantum excessiva est, pro non facta & invalida zuhalten zuseyn scheint; prout equidem (licet alii haud pauci dissentiant, recensente Gratiano, *Disc. for. cap. 409. num. 19.*) in specie
714 etiam de tali, meræ lucrosâ, Actionum Cessione, quòd & illa, sine judiciali insinuatione, non tota subsistat, nominatim definiunt Arisminus Tepatus, in *Compend. Decc. tit. 495. cap. 6. vers. Insinuatio.* referens Jul. Clarum, & Gozadinum, Stephan. Gratianus, *cit. loc.* Peregrin. de *fideicomm. artic. 51. num. 5.* Intrigliolus, *consil. 7. num. 37. & 38.* D. Marta, in *Dig. novissim. tomo 3. verb. Insinuatio. cap. 14.* Jacob. Puteus, *lib. 1. Dec. 230. num. 8.* Paul. Galleratus, de *renunciat. lib. 1. cap. 4. num. 107. vers. At si quis.* Alphonsus de Olea, de *cessione jur. & action. tit. 8. Q. 1. num. 15. & seq.*

715 Es dient aber auch hierwider zur beständigen abfertigung/daß/umb willen der hochseelige Herr Land-Commenthur nicht nur ein fürnehmer und unmittelbahrer / der Freyen Reichs-Ritterschafft / im Canton Hegaw/ einverleibter Freyherr; sondern auch/ als Commenthur der Balley Elsaß und Burgund/ ein immediatus Status Imperii gewesen / juxta ea, quæ ex Limnæi *jur. Publ. lib. 1. cap. 7. n. 49.* notabiliter tradit Henricus Linck, de *jure episcop. c. 4. num. 18.* & ex subscriptione Recess. Imper. de Anno 1567. rectissimè advertit Theod. Reinkingk. de *R. S. & E. lib. 1. class. 5. cap. 10. num. 23.* der dahero auch aller Regalien/ und Hoheiten/ cum territoriali Superioritate, wie ein anderer Reichs-Stand/theilhafftig gewesen/ disem nach Er so wenig/ als ein Hoher/ja auch der oberste Fürst des Reichs/ (prout Imperatorem vocat Maxi- 716
milianus I. in Const. Imp. Polit. Anno 1512. Coloniæ promulgata, *tit.* von den Notarien.) zur convalidirung diser / an seine Schwester / die Frey-Frau von Hornstein/ aus freund-brüderlicher wohlneigung / geschehenen Cession/einiger judicialis Insinuationis vonnöthen gehabt; sondern dise/ auch absque tali judiciaria insinuatione, dennoch kräfftig und gültig sey.

Quamvis enim hoc soli summo Principi, 717
in LLbus Justinianeis, assignatum Privilegium, ut ipsius Donationes, sine judiciali insinuatione, validæ sint, *L. 34. Cod. de donat.* ad nostri Imperii Principes, Comites, Barones, & consimiles Dynastas non audeant porrigere Socinus, Cujacius, Gabrielius, Treutlerus, Wesembecius, Sichardus, Busius & alii, in locis, quos refert Johannes Harpprechtus, ad §. 2. *num 144. Inst. de donat.* tamen alii communiter, ne- 718
que sine Ratione, Q. hanc affirmativè definiunt, ut videre est apud Baldum, Oldradum, Barbariam, Alexandrum, Romanum, Zasium, Nonium, Menochium, Riminaldum, Bartolum, Schneidewinum, Bocerum, Harpprechtum, qui, his omnibus laudatis, ex his rationibus, hanc, quam dicit, communem sententiam determinat, quia 719
Hodiè nostri Duces, Principes, Comites & Barones, in suis territoriis, Cæsari comparentur, ideoque in istis eandem habeant potestatem, quam Imperator in toto Imperio: Et quòd non sit decorum hujusmodi Dominorum Donationes ad Solennia adstringere; cùm donare, liberalem, & munificum esse Principum proprium sit, & præcipuus actus Nobilitatis, qui proindè meritò à libero & simplici ipsorum arbitrio pendere debeat; ad *d. §. 2. num. 145. & sqq.* Cum quibus jungenda, quæ etiam de talium illustrium & 720
nobilium personarum Tutoribus & Cura- 721
toribus, quòd etiam ipsi, sine autoritate vel decreto Magistratûs, donare valeant, plena manu statuminat B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de alienat. rer. minor. θ. 11.* & noster Collega, D. Harpprecht, *vol. 4. consil. 57. num. 65. & mult. sqq.* Eandemque sententiam, quòd nempe tales Donationes sine judiciali insinuatione validissimæ sint, ceu indubiam, pariter propugnat, post Nattam, Capyc. Laudensem, Ruinum, Roland. à Valle, Ludolphus Schrader. de *feud. parte 10. sect. 1. n. 37.* verbis: *Ità quoque nec Donatio facta à* Baronibus *habentibus merum & mixtum imperium insinuatione eget.* Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 4. consil. 54. num. 24.* Colleg. Jurid. Argentor. ad *tit. ff. de donat. θ. 14.* ibi: *Quod etiam hodie rectè statuitur in*

Ducibus, Principibus, Comitibus, Baronibus, collaudans Gailium & Wesembecium. Joh. Otto Tabor, in *addit. ad d. θ. 14.* ubi optimè ità: *Licet*, inquit, *DDres quidam absurdum esse putent, ut quis simùl* 723 Donator & Judex insinuationis *esse possit, excepto solo Imperatore, qui solus hoc jus habet; eis tamen respondet Bartolus, in L. 3. & 4. ff. de adopt. argumento deducto ex loco comparatorum. Sicut enim, qui adoptatur, vel eman-* 724 *cipatur, vel emancipat, vel adoptat, potest coram seipso, si est Magistratus, emancipationem expedire: ità quoque is, qui merum & mixtum habet imperium, donationem*, etiam immensam, *factam apud semetipsum confirmare potest*; Ratio *est, quòd utrumque sine* 725 *lite peragatur, & quòd hodiè nostri Duces, Principes, Comites*, Barones, *in suis regionibus & territoriis Imperatori comparentur; ut notat Baldus, cons. 27. vol. 1. quodque horum sit proprium, ut liberalitatem exercere debeant.* Addatur Knipschildius, de *Nobilit. lib. 2. cap. 2. num. 87.* ubi etiam Tiraquell. Pruckmann. & alios consentientes laudat. & plenius, in *tract. de F. F. nobil. cap. 6. num. 66.* ubi etiam de Nobilibus immediatis idem statuminat. Dn. Collega noster, D. Schweder. de *privill. person. illustr. pag. 93. θ. 30.* juncta *ibid. pag. 56. & 57.* Vor eines.

726 An dem andern / gleichwie auch ad nobilium & illustrium Filiarum Renunciationes paternæ & maternæ hæreditatis keine Judicialis Insinuatio erfordert wird; juxta fusè firmata à Kellenbenzio, de *succes. renunciat. Q. 6. per integr.* Anton. de Canario, de *insinuat. p. 2. num. 21. in fin.* Dn. Strykio, de *succes. ab intest. cap. 10. §. 38.* ubi plures collaudat. post Matthæum de Afflict. Paris. Musculum, Joh. Heesero, de *acq. conjug. part. 2. Loco 20. num. 128.* unerachtet / daß 727 auch solche Renunciationes, translativæ nimirum, eine veram Cessionem juris hæreditarii, in paterna, vel materna successione, in sich enthalten: Carol. Anton. Bottilier. de *renunciat. succession. cap. 2. theor.* 728 *46. n. 54.* Impossibile enim est, ut quis cedat, quod non ipsemet priùs acquisiverit: Joh. Torre, *Decis. 200. n. 3.* Id quod passim sic efferunt accuratiùs scribentes, quòd 729 eô ipsò, dùm Filia, in gratiam Agnatorum vel Fratrum, sui Patris & Matris hæreditati renunciat, ipsa etiam tales hæreditates, vel jamdùm delatas, vel imposterum deferendas, modò posteà deferantur, adire, & aditas suis Fratribus & Agnatis cedere intelligatur: Torre, *Dec. 127. num. 9.* Paul. Christinæus, *Decc. Belg. vol. 4. Dec. 29. num. 4.* Cancerius, *varr. resoll. part. 3. cap. 15. num. 160. & seqq.* Cardinal. Mantica, de *C. U. Vol. lib. 12. tit. 12. num. 17.* post Corneum, Parisium, & alios, Reusnerus, *lib. 1. cons. 12. num. 68.* post plures, Kellenbenz. *d. tract. Q. 5. num. 15. usque ad 12.* ex Rolando à Valle, Joh. Gæddæus, *vol. 1. cons. Marp. 27. num. 119.* B. Collega noster, Dn. Frommannus, de *existentia condit. pact. hæredit. renunciatæ reservativi, θ. 4. pag. 8.* Collega noster, D. Harpprecht, in *tract. de succes. Monialium nobilium renunciatar. §. 34. & passim.* Also zweifflen wir nicht / daß gleiches judicium auch diß ohrts zufallen.

Drittens ist es an deme / daß / so wenig 730 Herr Baron Antonius Ignatius disen Abgang der Gerichtlichen Insinuation in den Actis, als viel wir darinnen beobachtet / je mit einigem wort berührt; und dahero auch der hohe Herr Revisions-Richter / zumahlen bey so / als proximè angezeigt / beschaffener Sache / da wir nicht einmahl glauben oder sorg tragen können / daß Derselbe / bey dergleichen cessione juris hæreditarii, à persona illustri & immediata, in æquè illustrem & immediatam Sororem facta, einige Insinuation für nöthig erkennen werde / ex officio darauff / præcipuè in hac revisionis instantia, ullo modo reflectiren werde; cùm 731 notoriè ea, quæ Pars non allegat, nec Judex attendat: David Mevius, *part. 1. Decis. 87. num. 3.* So wenig wäre er Herr An- 732 tonius Ignatius, wann Er solche gleichwohl einwenden wolte / oder würcklich movirt hätte / mit derselben zuhören; in reiffem betracht / daß der gantze effect darvon nicht zu seinem vorstand; sondern Gantz und Allein des Herrn Land-Commenthurs seu testamentariis, seu legitimis Hæredibus zum vortheil gedeyhen würde / indem nemlich / 733 wann je diese Cessio, ob defectum Insinuationis, nicht in totum gültig wäre / die der Frey-Frauen von Hornstein cedirte Bona seiner Erbschafft zuwachsen / und mithin unter seinen / als wir glauben / Testaments-Erben / pro rata Partium unicuique adscriptarum, zuvertheilen seyn würden. Quòd verò ne- 734 mo quisquam, tùm per modum actionis, tùm exceptionis, alieno jure niti vel uti valeat, juris est vulgatissimi. Jungat. *L. 9. §. 1. de condict. causa data C. non sec. L. 44. §. 1. sol. matrim. L. 1. si pars hæred. pet.*

Qui enim Jus Tertii, vel excipiendo, vel 735 agendo, in judicio objicit, perindè habetur, acsi plumis alienis, cùm propriis sit nudus, se contegere vellet. Matthæus Wesembecius, *consil. 340. num. 65. & seqq.* post Zasium, Ahasverus Fritsch, de *jure tertii, θ. 37.*

Dessen viertens / hiebey nicht zugeschweigen / daß / weilen die verwittibte Frey-Frau von Hornstein / auch in casu intestati, ihre 736 renunciirte paterna & materna Bona zurepetiren berechtiget gewesen / und vermuthlich auch sonsten an ihrem Herrn Bruder dem

dem Herrn Land-Commenthur / ex teſtamento vel ab inteſtato, zuerben gehabt hätte / Er Herr Land-Commenthur mit diſer Ceſſion faſt nichts anders gethan / als daß Er ſolcher Güther Repetition / und nächſtkünfftigen Anfall gleichſam anticipiren wollen:

737 prout equidem DDres definire non dubitant, quòd talis Donatio proximis Cognatis facta in Succeſſionis anticipationem facta videatur, eâ contemplatione, quòd illa propediem ad eosdem perventura ſint jure ſucceſſionis, juxta quam ideò illam dicunt regulandam; arg. *L. 40. in fine. de pact. L. 56. in fin.* ibi; *Quia vivus videtur hæredi futuro providere. ff. ad L. Falcid.* Carolus Molinæus, *conſil. 36. num. 11.* & *conſ. 59.* Henric. Kinſchot, in *reſpp. Brabantin. Reſp. 66. num. ult.*

Wamithin dann auch diſem dubio, zu allem überfluß / aus dem grund abgeholffen.

738 Daß wir aber nunmehro auf diſen Haupt Punct / quòd per ſubſequentem univerſalis Hæredis Inſtitutionem antegreſſa Donatio mortis cauſa, in dubio, haudquaquàm pro revocata haberi debeat, die rechtsgründliche nothdurfft gebührend verfügen / ſo wird diſer Rechtsſatz / Erſtlich / hierdurch erwiſen / quòd ipſa Lex præſumere jubeat, quòd ejusmodi Donator, poſt Donationem Teſtamentum conficiens, potiùs Hæredem à ſe inſtitutum, ad id, quod promiſit mortis cauſa Donatario, perſolvendum adſtringere, quàm donationem in illum collatam revocare voluiſſe cenſeri debeat:

739 per tx. in *L. 32. §. 1.* in verbis: Quaſi Teſtamento ſit confirmatum, quod donatum eſt. *ff. de donat. int. vir. & uxor.* Quo textu permoti Quæſtionem hanc in terminis ità definiunt Franciſcus Aretinus, *conſil. 74. verſ. Venio ad quartum.* Octavianus Cacheranus Ozaſcus, in *Decc. Pedemontan. Deciſ. 118. num. 11.* ubi ità: Si, inquit, Donator, poſt donationem, aliquem inſtitueret hæredem in omnibus ejus bonis, non propterea revocata diceretur donatio cauſa mortis; *d. L. Cùm hic ſtatus. 32. de donat. int. vir. & uxor.* Cui etiam addit tx. *Legis 2. Cod. de donat. cauſa mort.* Hartmannus Piſtoris, *Qq. Juris lib. 3. Q. 8. num. 37.* ubi ità: *Accedit his omnibus, quòd Duciſſa, quæ dotem promiſerat, quantumvis Sponſæ diu ſuperſtes fuerit, nihil tamen de eo, quòd, ob ſponſæ obitum, dotis promiſſione liberata eſſe velit, unquàm dixerat; neque etiam*, conditò deindè Teſtamento, ullam de eo mentionem fecerat; ſed Maritum ſecundum omnium Bonorum hæredem ſimpliciter inſtituerat: *Quæ quidem inſtitutio regulariter ejus efficaciæ eſſe non ſolet*, ut per eam revocata cenſeatur donatio cauſa mortis; *ſed Donator ſive Donatrix intelligitur* potiùs Hæredem inſtitutum ad perſolvendum id, quod promiſerat, adſtringere voluiſſe. Johannes Harpprechtus, ad §. *1. num. 76. Inſt. de donat.* ubi eadem formalia. Tiber. Decianus, *vol. 4. conſil. 74. num. 46.* Petrus de Anchorano, *Qq. familiar. lib. 1. Q. 75. num 11.* Franciſcus Purpuratus, *conſil. 42. n. 25.* Aymo Cravetta, *conſil. 144. num. 10.* ibi: *Si tamen donator inſtituat hæredem* in omnibus bonis, *ex tali inſtitutione non cenſetur revocata donatio cauſa mortis.* Franciſcus Cardinalis Mantica, de *conjectur. ultimar. volunt. lib. 12. tit. 7. num. 6.* ibi; *Mortis cauſa donatio, propter hæredis inſtitutionem, non intelligitur revocata.* Didacus Covarruvias, ad *rubr. de teſtament. part. 3. num. 19.* Franciſcus Burſatus, *conſil. 136. num. 152.* ubi ſcribit, quòd, licet mortis cauſa donatio ad libitum teſtatoris vel donantis revocetur, etiam cum juramento de non revocando facta; nihilominùs ex alterius univerſalis hæredis inſtitutione non inducatur talis donationis Revocatio. Ariſminus Tepatus, in *compend. Decc. tit. 595. cap. 10.* Matthias Berlichius, *parte 3. concl. 2. num. 44.* Franciſcus de Barry, de *ſucceſſ. teſtati & inteſt. lib. 10. tit. 1. num. 48.* ubi ſcribit, mortis cauſa donationem non cenſeri revocatam per inſtitutionem hæredis univerſalis. Bened. Carpzovius, *J. F. part. 3. C. 2. D. 10. num. 8.* ibi: *Si donator aliquem* omnium ſuorum Bonorum hæredem in teſtamento inſtituerit, *per hanc Hæredis inſtitutionem donatio mortis cauſa revocata non cenſetur; ſed donator potiùs hæredem inſtitutum ad perſolvendum id, quod promiſerat, adſtringere voluiſſe præſumitur.* Ludov. Molina, de *J. & J. Diſp. 287. num. 11.* Jacob. Menochius, de *præſumption. lib. 3. præſumpt. 37. num. 14.* Antonius Monachus, *Deciſ. Bonon. 71. num. 10. cum ſeqq. & num. 105.* B. Dn. Lauterbach, in *pecul. diſſert. de mort. cauſa donatione, §. 44. in fin.*

740 741 742 743

Für das ander wird diſe communis ſententia noch mehrers auch hierdurch corroborirt / quòd ejusmodi generalis Inſtitutio Hæredis (qualem nempe hîc obtendit & per Teſtes probare anniſus fuit Dn. Baro Antonius Ignatius de Grammont) non trahatur ad Bona, quæ non erant duratura in Teſtatoris Hæreditate, tametſi de illis diſponere potuiſſet; cujus generis nempe ſunt mortis cauſa donata: eo quòd, in ambiguo, non credatur veriſimile, Teſtatorem id, quod alteri ſolenniter promiſit, revocare voluiſſe, licet id revocandi facultatem habuerit;

744 745

id quod pluribus ſtatuminat Aymo Cravetta, *conſil. 234. num. 1. & ſqq.*

745 In toto namque Jure nostro notoriè generi derogatur per speciem, & dehinc etiam tali Institutioni hæredis ex asse, sive universalis, per talem jam ante complures annos specialiter factam Donationem; per *L. 80. de Reg. Jur. L. 41. ff. de pœn. L. 99. §. fin. de leg. 1.* B. Dn. Lauterbach, *dicta Disp. de mortis causa donat. th. 44.*

747 Und dieweilen / fürs dritte / gegenwärtige Donatio mortis causa gegen einem vollbürtigen Herrn Bruder geschehen: A quo utique talis donationis revocatio tanto minùs præsumitur;

arg. eorum, quæ in simili traduntur à Brunnemanno, ad *L. 10. num. 3. Cod. de legat.* & à DDbus *ibid. communiter.* Jacobo Menochio, de *arbitrar. judd. Qq. lib. 2. casu 146.* Diodoro Tuldeno, ad *tit. Cod. de legat. num. 6.* Francisco de Barry, de *succession. test. & intest. lib. 9. tit. de legat. 3. num. 4. & sqq.* Addatur omninò, post Nattam & Mantuam, Stephanus Gratianus, *Disc. forens. cap. 251.* ubi etiam de illa præsumpta Legati Ademptione, quæ ex alienatione voluntaria colligitur, notabiliter

748 tradit, quòd imprimis ob Sanguinis Conjunctionem, Necessitudinem, & Charitatem erga Legatarium magis sumenda sit interpretatio, quòd Testator legatum non voluerit adimere.

749 Quàm certum enim est, quòd inter personas tàm arcto cognationis vinculo conjunctas Donatio, contra Regulam, facilius longè, quàm in aliis, præsumatur;

Hieron. Rocca, *select. Jur. Dispp. cap. 39. num. 42.* Wesembec. *part. 1. cons. 38. n. 68.* Bb. nostri Antecessores, apud *Besoldum, consil. 151. num. 58.* Philippus Corneus, *vol. 1. consil. 81. num. 1.* Cardinalis Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 13. tit. 19. n. 1.* post Glossam, & Alciatum, Johann-Petrus Actolinius, in *resoll. Juris, Resol. 93. num. 28.* cum Decio, Abbate & aliis, Surdus, *cons. 534. num. 12.* ubi scribit, hoc passim docere Doctores.

750 Et quòd, quanto propinquior inter talem Donatorem & Donatarium Consanguinitas intercedit, tanto etiam major & fortior præsumptio donationis exindè colligatur, ex Surdo, Menochio & Merlino concludit laudatus Actolinius, *dicta Resol. 93. num. 28.*

751 Tàm certum & hoc procul dubio reputandum, quòd talis solennis ex fraterna non saltem pietate profectæ; verùm etiam reciprocæ, & remuneratoriæ, in secuto Testamento non expressè revocatæ mortis causa Donationis Revocatio longè difficiliùs, quàm in aliis extraneis donatariis & donantibus, præsumi debeat:

752 Auch / fürs vierte / der Herr Obrist diese Donationem an seinen Herrn Bruder nicht ohne grosse ursach; sondern in dieser allerbillichsten absicht / weilen dieser Ihm vorher seine gantze und völlige / Vätter- und Mütterliche Erbs-Portion / und zwar nicht nur / wie Er / in casum suæ mortis, seu mortis causa; sondern simpliciter & absolutè inter vivos verehrt / auch so balden zu seinem vollkommenen Genuß ihm cedirt und tradirt; zu welcher weit grösserer liberalität und brüderlicher liebe danckhschuldigster Erwiderung / Er diese reciprocam, & remuneratoriam Donationem; jedoch nur auf den Fall / wann Er Herr Obrister vor seinem Herrn Bruder / dem Herrn Land-Comnenthur / diese Zeitlichkeit segnen würde / an denselben gethan. Welcher dreyfache Umbstand / nempe Recipro- 753
cationis, & Remunerationis, und daß diese reciproca mortis causa Donatio, zum grössesten theil von lauter solchen Güthern / die der seelige Herr Obrist von seinem Herrn Bruder / ex Donatione inter vivos erhalten / hinwider geschehen / diese Præsumption / daß Er Herr Obrister / durch einsetzung seines Herrn Neporis ex alio Fratre zum Universal-Erben / die intention und animum gehabt dieselbe zurevociren / desto stärckher und kräfftiger / ja unzweiflich zurückhhalt / und gäntzlich darniderschlägt / zum wenigsten ex perpetua & 754
notoria natura aller Rechtlichen præsumptionum, so lang / biß Herr Antonius Ignatius von Grammont solchen Animum revocandi istam Donationem apertissimè und evidentissimè erweise;

arg. *L. 5. de probation. L. ult. ff. quod met. causa.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Præsumptio. axiom. 2.*

Ja daß diese Intentio, per istam Hæredis 755
Institutionem, mehrbesagte vergabung von todes wegen zurevociren / gantz und gar nicht wahrscheinlich sey / das erhellet / vors Fünffte / nicht unclar aus diesem / daß Herr Pfarrer zu Luttingen / in seiner jurata depositione, dises selbsten bekennen müssen / daß / als er / kaum einen / oder höchstens zween tag vor des Herrn Obristen tödlichen hintritt / zu Ihme gekommen / Er durchauß keinen Willen oder intention zudisponiren / oder ein Testament zumachen / bey Ihme gefunden / allso gar / daß Er auch / auf besonderes ansprechen des Herrn Obristen Domestiquen, alle seine beredsamkeit und bey Ihme Herrn Obristen gehabten credit hierzu anwenden müssen / biß Er endlich gleichwohl durch seine immodicas, juxta propriam Ipsiusmet confessionem, per integrum Bihorium continuatas, instigationes, Ihne dahingebracht / daß Er sich resolvirt gleichwohl etwas zumachen. Wann 757
es nun so viel mühe und unnachläßigen zuspruchs bedörfft / Ihn gleichwohl zu auffrich-

tung eines Teſtaments / als der Herr Pfarrer ſagt / ſuperſuadiren / quo colore will man dann die leuthe bereden / daß / durch die prætenſivè nachgefolgte Erb-Einſatzung Herrn Antonii Ignatii, Er den noch weiters umb ſich greiffenden Animum, und / nach diſen Haupt Umbſtänden / noch weit weniger præſumirlichen Willen gehabt / die an ſeinen wohlthätigen hochgeliebten Herrn Bruder / ſub dictis reſpectibus, & potiſſimam partem de Bonis ab ipſo illo Fratre acceptis, gethane Vergabung von todes wegen / abſque ulla Voluntatis hujus
758 declaratione, & profectò non aliter, quàm cum nota turpiſſimæ & probroſiſſimæ Ingratitudinis erga optimè de ſe meritum & beneficentiſſimum ſuum Germanum, à quo pleraque illa Bona, in caſum ſuæ mortis eidem donata, paulo antè, ex mera, abſolutâ & ſimplici Donatione inter vivos acceperat, zurevociren?

759 Equidem quòd ea, quæ usque adeò ab omni ſpecie Veriſimilitudinis remota ſunt, in dubio nec præſumi, nec ullatenùs attendi, vel credi debeant, vulgariſſima omnium definitio edocet;

per *Capit. 10. de præſumpt. L. 34. §. 5.* ibi: *Non eſt veriſimile, de legat. 2. L. ult. ff. quod met. cauſa geſt. er.* Hippol. Riminaldus, *conſil. 362. num. 15. cum ſeqq.* Aymo Craveta, *conſ. 721. num. 48.* Auguſtin. Barboſa, & Johann. Otto Tabor, in *axiomatib. vocab. Veriſimile. axiom. 3.*

760 Et quòd præprimis tanta Ingratitudo, cujus vitiô nullum majus & deteſtabilius dicit Panormitanus, ad *Cap. ult. X. de donat.* Menoch. *conſ. 723. num. 5.* Vasquius, de *ſucceſſ progreſſu, in præfat. num. 3.* in tanto dubio nullo modo præſumenda ſit, eluceſcit ex congeſtis Barboſæ & Taboris, *lib. 9. cap. 56. axiom. 1. 2. & 5.*

761 Deſſen / Sechſtens / hebey nicht zugeſchweigen / daß eben darumb / weilen diſe Donatio, allem anſehen nach / pro Objecto, eine groſſe Quantitatem gehabt für den ſeeligen Herrn Obriſten / wann Er je diſes willens / daß dieſelbe nicht ſelte zu ihrem effect kommen / geweſen ſeyn ſolte / die præſumptio aberems potentiſſimè dahin walte / daß er ſolche expreſsè zurevociren
762 nicht allein vor ſich ſelbſten nöthige ſorge getragen; ſondern auch der Herr Pfarrer Albrech zu Luttingen nicht nur ebenmäſſig Selbſten umb ein ſolche außtruckhliche und allen zweiffel totaliter benemmende Revocation auff das hochſte beſorgt geweſen ſeyn; ſondern auch unverneinlichen nicht ſo viel mühe gehabt haben würde / wider alle gebühr (da ja Ihn diſe Erbſchafft im geringſten nichts angangen / und Er dieſelbe / wie Herr Obriſter ſelbſten den willen gehabt / und hiervon / durch ſo lang für-

gewährten Zuſpruch / erſt von Ihm / nolens volens, abgebracht werden müſſen / denen jenigen gönnen ſolen welche ab inteſtato das nächſte Recht darzu gehabt hätten) mit ſeinen zweyſtündigen / adeóque immodicis & immoderatis ſollicitationibus bey demſelbigen anzuhalten / biß er endlich den ſchluß gefaſt haben ſolle / unter ſeinen
763 Conſanguineis, quos, in pari gradu poſitos, Prudentum omnia reſponſa & Lex ipſa naturæ ſucceſſores faciunt,

verbo Imperatoris, in *L. fin. Cod. quor. bonor.*

das iſt unter ſeinen ſamptlichen Herrn Brüdern / Frauen Schweſter / und derſelbigen kindern Einen allein zum univerſal Erben zuinſtituiren.

764 Sanè enim, quanto majus in qualibet re periculum ſubeſt, tanto etiam majori opus eſſe cautione, nemo ullus eſt, qui neſciat.

Capit. Ubi majus. de elect. in 6. Gloſſa, ad *L. 8. §. 3. ff. de N. O. N. L. 1. §. 5. ff. de Carboniano edicto.* Barboſa locuplet. *axiomat. lib. 14. cap. 22. axiom. 10.* & his ipſis in terminis Andr. Tiraquellus, ad *L. Si unquam. verb. Donatione largius. n. 268.* ibi: *Quia, ubi majus periculum &c. Cod. de rev. don.*

765 Cùm itaque hæc Regula, ceu quam ipſa natura ſive ratio naturalis omnes homines edocet, etiam B. Dominum Chiliarcham haud potuerit latere, ecquis credat, ſi ipſe hunc animum habuiſſet, per ordinationem ſuæ ultimæ Voluntatis, hanc à ſe ſuo fratri factam notabilem mortis cauſa donationem revocandi, Ipſe ſpecialiſſimam hujus, tanti momenti, rei mentionem, in iſta informi ſua Diſpoſitione, non omnibus modis facturus fuiſſet? Prout conſtat, 766
illos omnes, qui jam antea aliquod teſtamentum fecerunt, vel aliam quamcunque ſupremam Voluntatem, in ſuo noviſſimo, quod condunt, elogio illa ſpecialiſſimè revocare ſolere:

767 Ex qua ipſa Conſuetudine inter omnes ſolenni atque uſitatiſſimâ rursùs efficaciſſima exurgit præſumptio, quòd, ſi Dominus Chiliarcha etiam hanc ſuo Fratri dilectiſſimo factam Donationem revocandi voluntatem atque animum habuiſſet, ipſe pariter de hoc ſuam veram & ſeriam intentionem, conceptiſſimis verbis, in hoc ipſo, quod dicitur ordinaſſe, Teſtamento apertiſſimè declaraturus fuiſſet. Sicut enim in 768
dubio fieri conſueta, ab ipſa Lege, facta eſſe præſumuntur;

per *L. 31. §. 20. ff. de Ædil. edicto, ibique* DDres.

769 adeò, ut ex eo, quod fieri conſuetum, fortiſſimam & optimam præſumptionem pronaſci dicat Dominicus Cardinalis Tuſchus,

in *practic. concluſ. lit. O. concl. 55. n. 6.*

Ad-

Addatur Gœddæus, in *consill. Marpurg. vol. 3. consil. 26. num. 11. & seqq.*

ità utique justissima Voluntatis conjectu-
770 ra ex eo desumitur, quòd, si è converso ille, qui ordinat suam ultimam Voluntatem, & de sua familia sive tota substantia disponere cogitat, nullam talis antegressæ mortis causa Donationis mentionem injiciat, neque illam, ad morem cautorum Testatorum, expressè revocet, ille potiùs communissimæ DDrum Regulæ, quòd talis Donatio, per subsequentem universalis Hæredis institutionem, haudquaquàm revocata censeri debeat, se conformare in votis habuerit;

arg. *L. ult. & ibid.* à DDbus communiter traditorum. *Cod. de verb. significat.*

Nam &, sicuti in casibus, si tale aliquid
771 vivente & sciente Testatore contigerit, quod ipsum meritò ad jam conditi Testamenti mutationem invitare potuisset; Testator verò in illo disposita nihilominùs nõ mutet, ipse jam multo magis in eadem Voluntate perstitisse præsumitur; sic, ut propterea nec à Judice, super tali testamento judicante, quidquam novi admitti, vel statui debeat:

per tx. in *L. 14.* verbis: *Sed si quidem vivo testatore & sciente decessissent, nil novi statuendum. ff. de test. milit. L. 2.* ibi: *Cùm mutare idem testamentum* potuisset, hoc
772 tamen neglexit. *Cod. de inoffic. testam.*

Generaliter enim traditur, quòd ille, qui potuit testamentum mutare, & non mutavit, videatur illud approbare;

prout latè hoc stabilit Philippus Decius, *consil. 490. num. 7. & seqq.* Cardinal. Parisius, *parte 2. consil. 62. num. 25.* Franciscus Ripa, ad *L. Si unquàm. num. 45. Cod. de revoc. donat.* Andreas Tiraquellus, ad *eand. L.* verba: *Susceperit liberos. num. 172. circa fin.* Franciscus Cardinalis Mantica, de *con-*
773 *ject. ultimar. volunt. lib. 12. tit. 1. num. 12.*

Welches uns zu der fibenden Ratione decidendi gelegenheit gibt / diſe nemlich / daß / weilen der Herr Obriſt von Grammont diſer allschon in Anno 1693. an ſeinen Herrn Bruder / den Herrn Land-Commenthur / ſolenniter errichteten Donation, weder in und bey auffrichtung des in quæstione verſirenden Teſtaments / noch auch auſſer
774 demſelben einige meldung gethan / unerachtet der Herr Pfarrer zu Luttingen mit ſeinem Zuſpruch / ſolchen Teſtaments halben / ſich zwey Stunden lang bemühet / diſem nach umb ſo mehr impræſentiarum auch di-
775 ſe allbekandte Rechtsregul anſchlage:

Quòd Mutatio in dubio non debeat præsumi;

L. 22. de probation. L. 32. princip. de donat. int. vir. & uxor. L. 5. ff. qui ſatisd. cogant. Andreas Alciatus, de *præsumptionib. parte 3. regula 2. præsumpt. 16.* Mascardus, de *probat. conclus. 1032. num. 1.* Hermannus Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 22. num. 41.* Menochius, *consil. 1. num. 120.* Alexander Sperellus, in *Decc. fori eccleſiast. parte 2. Decis. 170. num. 31.* Johann-Petrus Surdus, *Decis. 111. num. 9.*

ſicut nec Abrogatio:

L. 27. Cod. de testam. L. 32. in fin. Cod. de 776
appellation. Mascardus, *concl. 1084.*

Mutare ſiquidem est accidens: Acciden- 777
tia verò non præsumi, ex textib. & DDbus statuminat Menochius, de *præsumpt. lib. 6. præsumpt. 37. num. 3.* Barbosa & Tabor, *ax. lib. 11. cap. 60. axiom. 7.*

Quæ regula quòd tùm in ſupremis voluntatibus, tùm negotiis inter vivos & con- 778
tractibus obtineat, ex Bartolo, Baldo, Alexandro, Ozasco, statuminat Menochius, *dicta præsumpt. 37. n 23.* Philippus Decius, ad *L. Pacta noviſsima. num. 10. Cod. de pact.*

Neque saltem eatenùs, quatenùs quæ- 779
ritur de illis, quæ incontinenti; verùm etiam quoad illa, quæ ex intervallo fiunt, ità scilicet, ut tametsi à tempore celebrati alicujus negotii longum tempus ſit lapsum; nihilominùs tamen mutatio voluntatis haud præsumatur; ſed ab eo, qui eandem allegat, probanda veniat;

per *d. L. 27. Cod. de testam. ibique* Jason. post Aretinum, Johannes Cephalus, *consil. 351. num. 26.* Aymo Cravetta, *tract. de temporis antiquit. in 1. parte partis primæ principal. num. 60.* Ascanius Clementinus, de *patria potest. cap. ult. num. 104.* Cardinalis Parisius, *parte 3. consil. 67. num. 25.* Menochius, *dicta præsumpt. 37. num. 28.*

Quicunque enim dicit, legitimè condi- 780
tam disposition em ex postfacto mutatam esse, hoc etiam legaliter probare tenetur.

Johann-Baptista Cardinalis de Luca, in *theatro verit. & justit. tomo 2. disc. de fideicommiss. 127. num. 12.*

Zu all diſen höchſtwichtigen Rationibus 781
decidendi kompt / Achtens / noch diſe / daß / wann jemand einem andern eine ſtarckhe und anſehnliche Donationem mortis causa gethan / und es werden hernach einem ſolchen Donatori Ein oder auch mehrere Kinder gebohren / bey einer dergleichen Donation das extraordinarium & exorbitans Remedium Legis 8. Cod. de revoc. donat. gantz und gar keinen platz hat / oder ſelbige deßwegen / wie bey Donationibus inter vivos Juris iſt / pro ipso jure & tacitè revocatâ, der urſachen / gehaltten wird / weil ein ſolcher Donator die in casum ſuæ mortis factam Donationem expreſsè zu revociren / freye macht und gewalt hat. 782
Gleichwie nun in eines jeden ſimplicis Donatoris, qui rem maximi momenti (Jungatur Carpzov. *parte 2. C. 12. D. 32. num. 7.* Struv. *exerc. ad Pandect. 40. th. 16.* B. Dn.

Lau-

Lauterbach, apud *Schüzium, tit. de donat. in fin.* Brunnemann. ad *d. L. 8. num. 13. Cod. de revoc. donat.* Fagundez, de *J. & J. lib. 4. cap. 15. num. 12.* Covarruv. *varr. resoll. lib. 1. cap. 19. num. 12.*) alicui inter vivos donavit, libertimo arbitratu stehet / ob Er sich des Remedii dictæ Legis octavæ, propter supervenientiam Liberorum, bedienen / und ein solche Verehrung revociren wolle / oder nicht? Hippolytus Riminaldus, *vol. 3. conj. 254. n. 33.* Brunnemann. ad *d. L. n. 5.* post Gloss. Bartolum, & Salicetum, Franciscus Ripa, ad *L. Si unquam. num. 103. Q. 41.* ibi: *Ipso jure revocatur donatio, & tamen requiritur Donatoris Declaratio. Cod. de revoc. donat.* latissimè Tiraquellus, ad *eand.*

783 *L. verb. Revertatur. num. 19.* und gleichet gestalten auch in eines jeden Donatoris mortis causa unumbschränckhter willkuhr stehet / ob auch Er eine solche nahmhaffte Verehrung / propter nativitatem unius vel plurium Liberorum; revociren wolle / oder nicht? wann Er aber dieselbige nicht lauterlich revocirt / hierauß seine eigentliche intention, *quòd ipse hanc suam donationem revocare noluerit*, haud obscurè zuersehen / und von allen Rechtslehrern

784 unanimiter præsumirt wird: arg. jam supra à nobis adductæ Legis 3. Cod. de inoffic. testam. & ex eo, quòd sæpè ex sequentibus colligatur, qualis animus fuerit in præcedentibus. *L. 30. §. fin. ibique* Florianus, Jason; & alii, *de leg. 1.* post plures, quos laudat, Andreas Tiraquellus, ad *d. L. Si unquam. 8. verb. Donatione largitus. n. 265. & seq. Cod. de revoc. donat.* dergestaltten /

785 daß / wann jemand einem andern in specie auch alle seine Bona paterna & materna (wie in substrato) miteinander geschenckt / und Ihme / nach solcher Donation, erst ein Sohn / oder Tochter / oder mehrere Kinder gebohren werden; und Er / natis jam Liberis, zwar ein Testament macht / aber solcher Verehrung nicht die wenigste meldung in demselbigen thut / auch eine solche nahmhaffte und sehr grosse Donatio dannoch weder ob Sobolis supervenientiam, noch auch per Testamenti talis ordinationem pro revocatâ gehalten wird; ut in terminantissimis definiunt termins Franciscus Ripa, Andreas Tiraquellus, eosdemque collaudans Johann-Franciscus Comes Andreolus, *controv. for. 334. num. 21.* verbis: *Secunda verò objectio de revocatione donationis ob nativitatem Liberorum subsecutam removetur primò, quia dissuasio prædicta non procedit*, nisi quando Pater vivens declaraverit, se revocare Donationem, quæ NB. non insurgit ex solo Testamento Patris; ut tradit Ripa, in *L. Si unquam. Q. 41. Cod. de revoc. donat.* & ibi Tiraquellus, in *verb. Revertatur. num. 8.*

Alſo zeigt sichs von selbsten / daß viel 786
weniger in Fällen / wa kein solche ponderose und höchstringende Concausa impulsiva concurrirt / als die Supervenientia seu Nativitas Liberorum, ipsâ Lege præsumente, ist / (Jungatur *Lex 30. in fin. Cod. de fideicommiss. L. 102. de condit. & demonstr.*) aus disem allein / daß ein solcher Donator ein Testament macht / und einen Hæredem ex asse einsetzt / noch weit und viel weniger præsumirt werden könne / daß Er eine solche vorhergegangene Remunerationem, Reciprocam, erga Fratrem liberalissimum & beneficentissimum; & potissimam partem de Bonis; abipso, ex absolutâ & simplici Donatione inter vivos obtentis, solenniter factam mortis causa Donationem zu revociren die intention und willen gehabt hab.

Jà / wann gar / für das Neunte / auch A
in einem solchen Fall / wann jemand dem andern eine ansehnliche verehrung von tods wegen / sive Donationem mortis causa gethan / und hach der hand ein solennes und Rechtskräfftiges Testament macht / warinnen Er solcher Vergabung von tods wegen gantz und gar keine meldung thut; und hingegen einen universalem Hæredem; sub amplissima verborum figurâ, einsetzt; dem Donatario aber seines gantzen vermögens Usumfructum, adjecta Clausulâ derogatoriâ omnis priùs à se conditæ supremæ Voluntatis, verschafft / weder dises / daß Er einen universal-Erben in all seinem Haab und Guth instituirt / noch auch eines solchen reich und grossen Legati Ordinatio, noch die außtrucklich hinzugesetzte Clausula derogatoria dahin operiren / daß die vorhergegangene Donatio mortis causa pro tacitè revocatâ zuhalten seyn sollte; wie viel weniger wird dann in B
Casu præsenti, da dergleichen violentior Conjectura & Præsumptio antegressæ mortis causa Donationis per ejusmodi Legatum compensatæ cessirt / diſe meinung zubehaupten seyn / daß durch die nachgesetzte institution eines universal-Erben die vorhero solenniter einem hochgeliebten Bruder / und grossen Wohlthäter zugesagte Donatio pro tacitè revocata zuhalten sey? Daß aber C
auch in illo magis dubio Casu, quando scilicet ille, qui mortis causa Donationem in alterum contulit, postea, conditò Testamentò, Hæredem instituit universalem, &, nullâ illius Donationis mentione injectâ, Donatario insigne, in eodem Testamento, Legatum relinquit, ipse donationem illam cum hoc Legato compensare, & illam revocare voluisse haudquaquam censendus

sit, nuncupatim definiit Cardinalis Parisius, his relatu & notatu dignissimis formalibus: Postremò non habet obstare, si dicatur, quòd dicta Donatio fuit revocata per Testamentum factum per ipsum Donatorem, considerando Clausulam derogatoriam, positam in Testamento posteà confecto. Nam per talem clausulam non censetur revocata dicta donatio; ut dicit Bartolus, in *L. Legatum. de leg. 3.* Et Baldus, in *L. Sancimus. Cod. de testam.* & in *Cap. 1. in tit. de feudo dato in vicem legis com.* & tenet Imolensis, in L. *Heredes palam.* §. *fin. ff. de testam.* & Romanus, *consil. 109.* Pro decisione consultationis & in terminis propriis hoc sequuntur Domini de Concilio Neapolitano, *Decis. 175. in fin.* Minùs etiam censetur dicta donatio revocata per universalem institutionem aliorum Hæredum, factam per ipsum Testatorem in suo ultimo testamento. Nam per talem institutionem potiùs fuit confirmata talis donatio, quàm revocata, ut dicit tx. in *L. Cùm hic status. §. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.* & latè istud prosequitur Aretinus, *consil. 74.* diligenter & maturè *col. pennlt. & fin.* Nec etiam censetur dicta donatio revocata ex eo, quoniam ipse Donator in suo testamento legavit dictæ Dominæ Simonæ donatariæ Usumfructum suorum bonorum, ejus vitâ durante. Nam tale legatum minimè sustulit dictam donationem; ut expressè scribit Aretinus, *dict. consil. 74. col. pen. & fin.* Quod etiam comprobatur, quoniam diverso tempore facta fuit Donatio, & dictum Legatum Ususfructûs. Item dicta Donatio continet aliud, quàm contineat dictum Legatum: Ex quibus necessariò infertur, non fuisse factam ademptionem dictæ Donationis, nec ipsius Translationem; ut in fortioribus terminis dicit tx. in L. *Quinquaginta.* & ibi tenent Scribentes. *ff. de probation.* Et benè faciunt, quæ habentur in L. *Planè. la. 1. §. Si eandem. de leg. 1.* & ibi notant DDres. Quibus omnibus consideratis apparet, dictam donationem fuisse validam, firmam, & confirmatam morte ipsius Donatoris, & exequi debere juxta ipsius Voluntatem; non obstantibus dictis in contrarium. Ità optimè Petrus Cardinalis Parisius, *parte 3. consil. 90. num. 25. usque ad fin.*

Addantur his omnibus, quæ tradit Matienzus, *lib. 5. Recopilat. tit. 10. L. 7. glossa 2. num. 46.* Thomas Sanchez, *consilior. moral. lib. 4. cap. 1. dubio 13. num. 11.* ubi pariter docent, quòd, per generalem seu universalem Institutionem, non censeatur derogatum mortis causa Donationi. Quibus etiam subscribit B. Collega noster, Dn. D. Frommannus, in *differentiis Donationis inter vivos & mortis causa, th. 44. vers. At m. ẽ, dis natio.*

Und diser bißherigen / à communi Doctorum Schola, ut superius audivimus, unanimiter approbirten decision mag durchauß nichts in weeg legen / was in præmissis, pro contraria sententia, angezogen und außgeführt worden. Dann / gleichwol ad primam dubitandi Rationem zu respondiren / so ist zwar dises ein latus per se, quòd prius Testamentum, per posterius perfectè & legitimè conditum, ipso jure revocatum haberi debeat. Daß aber auch eine vorhero errichtete mortis causa Donatio, per subsequens Testamentum, atque universalis hæredis Institutionem, ipso jure revocirt und aufgehoben werde / das ist eben das Κεκόμενον sive Postulatum, de quo hîc quæritur: Welches daß es der heilsamen rechtlichen verordnung longè convenientiùs negativè decidirt werde / das ist bißher ex Textibus, concludentibus Rationibus, atque Autoritatibus in mehrerem stabilirt und auisser Zweifel gesetzet worden. Und wiewohlen notoriè die Donationes mortis causa mit denen Legatis eine grosse Verwandtschafft haben / iisdemque per omnia ferè exæquatæ dicantur; so vermag jedoch dises im wenigsten nichts zur sache zuthun / für das Erste / deßwegen / weil dennoch auch post hanc exæquationem noch vicle differentiæ übrig verbliben / è quibus nonnullæ videri possunt apud B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de mortis causa donation. th. 40.* Johannem Ottonem Taborem, in *addit. ad Coll. Jurid. Argentorat. tit. de mortis causa donat. num. 17.*

Für das ander läst sichs von disem casu, wann post primum Testamentum legaliter conditum ein ander vollkommenes und zierliches Testament hernach auffgerichtet wird / da nemlich das erste durch das letzte revocirt werde / ad Casum & hîc propositam Quæstionem: Ob auch ein vorhergehende mortis causa Donatio, per subsequens Testamentum, & in illo factam universalis hæredis institutionem pro revocata zuhalten sey? ex hac evidentissima diversi Juris ratione keines wegs inferiren / oder / daß auch dieselbe pro ipso jure revocata zuhalten / mit bestand concludiren / alldieweilen kein Paganus, oder Non-miles mit zweyen Testamentis absterben kan:

L. 19. ff. de testam. milit. Joachim. Hoppius, ad §. 2. verba: *Posteriore quoque testamento. Inst. quib. mod. testam. infirm.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. Pandect. ad tit. de injusto, rupto, &c. th. 21.* Brunnemann. ad L. 3. *Cod. de codicill. num. 2.* Franzk. ad §. 1. *I. de codicill.*

und

792 und dahêro das Erste dem zuletzt auffgerichteten nothwendiglich folgen muß/ wann gleich des ersten nicht die wenigste meldung in dem letztern gethan wird;

§. 2. ibi: *Posteriore quoque testamento, quod jure perfectum est, superius rumpitur. Inst. quib. mod. testam. infirm. L. 1. L. 2. ff. de injusto, rupto, irrito facto testam. L. 21. §. 3. L. 27. Cod de testam.* Johannes Harprechtus, Bachovius, Vinnius, & DDres tommr. ad *d. §. 2. Inst. d. tit.*

793 Da hingegen gar wohl geschehen kan/ ut quis cum Testamento, & non saltem unâ; verùm etiam cum pluribus mortis causa Donationibus decedat; non minùs, quàm etiam cum pluribus Codicillis, Testamentum præcedentibus & subsequentibus, & solenni Testamento tàm Pagani, quàm Milites decedere possunt.

§. 1. verbis: *Non tantùm testamento facto potest quis Codicillos facere.* & §. 3. ibi: *Codicillos etiam plures. inst. de Codicill. L. 3. §. ult. L. 16. ff. de jure codicillor.*

794 Ex quibus textibus communissimè Doctores hanc in Praxi receptissimam regulam formant, quòd Codicilli, etiam plures, nisi in Testamento posteà condito expressis verbis vel per directò contrariam Voluntatem, revocati probentur, pro tacitè confirmatis haberi debeant.

Glossa & Bartolus, ad §. 5. *Inst. d. tit. de Codicill.* Cardinalis Mantica, de *conjectur. ultimar. volunt. lib. 2. tit. 18.* post Schneidewinum, Mynsingerum, Wesembecium, Arnoldus Vinnius, ad §. *1. n. 5.* junctis *ibi præcedentib. Inst. de Codicill.* Dn. Mencken. ad *Inst. tit. de Codicill.*

795 Allerwassen nun/ drittens/ wann jemand zu erst kein Testament; sondern nur einen Codicill gemacht/ und ungeachtet Er in disem seinen künfftigen Hæredibus auch starckhe und ansehnliche Legata injungirt; ja/ secundum Bachovium, Sie gar auch mit einem universali Fideicommisso gravirt; hernach aber auch ein solennes Testament auffrichtet/ durch ein solches erst hernach auffgerichtetes Testament die in dem vorauffgerichteten Codicill verschaffte Legata gar nicht pro revocatis gehaltten werden; sondern ihren valòr ungeändert behaltten;

juxta ea, quæ legimus apud Bachovium, in *commentar. ad §. Non tantùm autem. Inst. de fideicommissar. hereditat. pag. nob. 626. in fin.* ubi dicit, quòd de Fideicommissis particularibus, itemque Legatis, in primùm facto Codicillo relictis, nulla sit controversia, quin illa, per subsequens solenne Testamentum, pro non revocatis haberi debeant. Quibus gemina etiam ap. Vinnium legimus, ad *§. 2. num. 6. vers. Planè si nullum Testamentum*; *sed* Codicilli tantùm anteà facti *proponantur, hos, facto posteà testamentô, vim suam non amittere placuit, &c. Inst. quib. mod. testam. infirm.*

Imo quòd etiam universale Fideicommissum in primùm factis Codicillis injunctum; per subsequens Testamentum, in quo hæres instituitur universalis, non aliter revocatum censeri debeat, quàm si probetur, Testatorem, per hanc ipsam universalis hæredis institutionem, ab illa præcedenti Fideicommissi ordinatione voluisse recedere, haud obscurè probatur, 796

per textum in *d. §. 1. Inst. de Codicill.* ubi primò hoc dicitur, quòd etiam intestatus decedens NB. fideicommittere Codicillis 797
possit. Deindè dicitur, quòd, si Codicilli ante Testamentum facti fuerint, ex 798
his ipsis Codicillis Testamentum præcedentibus NB. Fideicommissum peti possit, si modò appareat, eum, qui Testamentum posteà fecit, à voluntate, quam in Codicillis expresserat, non recessisse. Rectissimè verò addit Arnoldus Vinnius, quòd satis appareat, Testatorem ab illa antegressa voluntate non recessisse, ex hoc 799
ipso, quòd non appareat recessisse. ad *dict. §. 1. num. 5.*

Tametsi verò hoc posterius assertum, 800
quòd nec universale Fideicommissum, in primùm conditis Codicillis relictum, per subsequens Testamentum, pro revocato haberi debeat, acerrimè impugnet Antonius Faber,

conjecturar. lib. 11. cap. 15.

& in medio id relinquat acutissimus 801
Bachovius, *cit. loc.* licet illud positivè de- 802
finire non dubitent Domini Jurisconsulti Argentoratenses, in *Volum. Respp. novissimè à Schiltero publicato, Resp. 149. pag. 1087.* ubi Fideicommissum quoq; universale, per subsequens Testamentum, pro non revocato haberi debere disertè determinant;

Tamen illud in proposito quàm maximè 803
sufficit, quòd Fideicommissa saltim particularia, parique passu cum his ambulantia Legata, etiam Partis bonorum, vel Hæreditatis, in primùm factis Codicillis relicta, per subsequens Testamentum non aliter revocentur, quàm si Testator insequente Testamento contrariam voluntatem expressè declaret, quòd illa legata & fideicommissa præstari nolit, seu apertè illa revocet:

ut ex *dicto §. 1. ibidemque* imprimis à Bachovio notaris liquidissimum redditur:

Gleichwie/ sagen wir/ dergleichen Le- 804
gata & Fideicommissa, per Codicillos primùm confectos, vel, quod idem est in Epistola, vel inter amicos (Jungatur *Lex 22. Cod. de fideicommiss.* Struvius, *exerc. ad n. 34. th. 61.*) alicui relicta, per subsequens Testamentum in dubio durchauß nicht pro revocatis zuhaltten seyn; sondern solche

Revocatio von dem jenigen / welcher sich in derselben fundirt / zu rechtlicher gnüge probirt werden muß: Allso zeigt sichs von
305 selbsten / daß auch eine solche vorhero errichtete mortis causa Donatio, ceu legatis & particularibus Fideicommissis exæquata, per subsequens Testamentum nicht pro revocata zuhaltten sey; einfolglich auch dise von dem seeligen Herrn Obristen an seinen Herrn Bruder errichtete Donatio pro nullatenùs revocata; sed adhuc validissimâ zu haltten sey;

per *d. §. 1. Inst. dicto tit. de codicil.* juncta *L. fin. Cod. L. 37. ff. de mortis causa donation. §. 1. Instit. de donation.*

306 Welches letztere Argumentum, ex *dicto §. 1. Inst. de codicill.* desumptum, auch allein genug ist / dise ganze Quæstion affirmativè zudecidiren. Dann es bleibet finaliter
307 und unzweiflich hiebey / daß / wann auch starckhe / ja den grössesten theil eines Patrisfamiliâs hinterlassenden Vermögens absorbirende / Legata und Fideicommissa, die entweder in einem zuerst aufgerichteten Codicill, oder durch einen Brieff / oder auch in præsentia ein und andern guthen Freundes; aber doch auch allzeit in præsentia quinarii Testium Numeri (Jungat. omninò Dn. Lauterbach, in *Disp. de epistola, th. 23.* & in *Coll. Pand. ad 3. libros de legat. th. 5.* Carpzov. *lib. 6. Resp. 24.* Brunnemannus, ad *L. 22. Cod. de fideicomm.*) verschaft und vermacht werden / durch ein hernach folgend solennes Testament anderst nicht revocirt oder auffgehoben werden / es sey dann / daß ein solche testirende Persohn dieselbe vorhin verschaffte Legata, oder Fideicommissa, in seinem hernach erst aufrichtenden Testament / expressis verbis revocire:

prout, ultra superiùs laudatos DDres, de hoc optimè differit communis literatæ Germaniæ Præceptor Matthæus Wesembecius, in *commentar. ad §. 1. n. ult. Inst. de codicill.* & Caspar Manzius, in *commentario ratio-regulari, ad eund. §. 1. num. 11.* ubi scribit,
308 quòd Hodiè etiam ante Testamentum conditi Codicilli, eorumque contenta, Legata nimirum & Fideicommissa, nulla expressâ Testatoris confirmatione opus habeant; sed semper in testamento, utut posteà facto, in illis disposita confirmata censeantur, & ità præsumptio pro illis militet, ut semper
309 tacitè confirmata censeantur, nisi ipsi Codicilli, vel illorum contenta, expressè revocentur; eo quòd in ambiguo Voluntatis mutatio non præsumatur; sed perseverantia, & quod non mutatur, frustrà stare prohibeatur: Nisi itaque probetur, quòd Te-
810 stator ab illis, quæ in codicillis priùs conditis scripserat, apertè recesserit, præstari debere in illis relicta. Cardinal. Mantica, de *conject. ultimar. volunt. lib. 1. tit. 8.*

auch von einer solchen / zu erst errichte- 811
ten / mortis causa Donatione kein anders judicium gefällt werden könne / als daß auch dieselbige / per subsequens Testamentum, anderst nicht aufgehoben / oder pro revocata zuhaltten sey / es könne dann der in ejusmodi Testamento ernannte Erb clar und lautterlich erweisen / daß ein solcher Testator die von Ihme vorhergethane Donation mit austrückhlichen wortten revocirt habe:

Tùm ex hac inconcussa, jam superiùs 812
nobis adducta Ratione, quòd mortis causa Donationes Legatis Hodiè per omnia ferè sint exæquatæ, in tantum, ut, juxta Ulpiani effatum, quodcunque Juris est in legatis, id quoque in hisce Donationibus generaliter accipiendum sit, quæ legatorum instar obtinent;

ut formalia ejus verba prostant in *L. 37. ff. de m. c. donation.* juncta *L. 15. L. 17. ff. eod. L. 3. §. 17. de bon. libertor. L. unic. Cod. de impon. lucrat. descript. L. 2. de Public. in rem act.* Nicolaus Reusnerus, de *testam. Vol. 1. parte 2. cap. 23. num. 16.* Brunnemann. ad *d. L. 15. ff. d. tit.* Addantur & ea, quæ ex Jasone & Caldas inculcat Pruckmannus, *vol. 1. consil. 13. num. 163.*

Tùm, 2dò, ex hoc inter nostros neote- 813
ricos receptissimo principio, etiam usu forensi comprobatissimo, quòd mortis causa Donationes etiam in Codicillis relinqui possint; & proindè non magis tales Donationes, sive in Codicillis, sive aliter relictæ, quàm vel Legata, vel Fideicommissa in Codicillis, vel ad ipsum Legatarium, aut Fideicommissarium perscriptâ Epistolâ, vel aliter relicta, per subsequens Testamentum revocatas credendum sit.

Conferat omninò Antonius Faber, in 814
Cod. Sabaud. lib. 8. tit. 9. Def. 8. ubi dicit, ex omnibus mortis causa Donationibus, tàm illis, quæ in, quàm quæ extra Testamentum, vel Codicillos factæ sunt, deduci Falcidiam. Antonius Perezius, ad *tit. Cod. de mort. causa donat. num. 8.* ibi: *Utilem personalem ex testamento actionem competere existimo, si Donatio in testamento, vel* Codicillis *facta sit.* omniumque latissimè Collega noster, D. Harpprecht, in *pecul. dissert. de testimon. testamentar. mort. causa donatar. th. 3. & tribus seqq.* ubi omnia pro & contra discussa videri possunt.

Auf die Zwaitte oben angeführte Ratio- 815
nem dubitandi dient zur kurzen abfertigung / daß dise singularis limitatio Alexandri Raudensis, quòd, si mortis causa Donationem subsequens Institutio universalis sub verbis geminatis fuerit facta, tunc, per illam,

ante-

integrella mortis causa Donatio revocata censenda sit, pro primo in unsern beschriebenen Rechten kein fundament habe; auch/
816 2dò, singularis sey; pro 3tio ex totâ Geminationis naturâ nicht probirt werden könne: fürnemlich aber / 4tò, bey diser gegenwärtigen Vergabung von tods wegen / sub nullo colore applicirt werden könne / indeme diß orths so gar keine Geminatio beygebracht werden kan / daß vielmehr dises selbsten / daß der Freyherr Antonius Ignatius von Grammont, deß Herrn Obristen universal Erb seyn soll / selbsten nicht so erwisen / daß / salvâ Justitiâ & Jurisprudentiâ, pro validitate des in quæstione versirenden Testaments gesprochen werden möge. Daß aber / pro 5to,
818 dis.6 / daß der Herr Obrist auf Herrn Landschreibers Frag: Was Er für einen Vetter meine? vom Ignatio geantwortet / keine Gemination apertissimè ausmache / ipsa rei evidentia reddit, evidentissimum.
819 Ja daß / 6tò, auch dises / wann auch gleich der Herr Obrist dises / daß sein Herr Vetter Antonius Ignatius sein universal Erb seyn solle / in præsentia Herrn Landschreibers und deren angegebenen siben Gezeugen / auch zehenmahl gesagt hätte / so würde doch auch dises keine propriè sic dictam, & ad Geminationis effectus producendos sufficientem Geminationem wahrhafftig ausmachen:
820

Eo quòd Geminatio, juxta propriam illius definitionem, nihil aliud sit, quàm ejusdem negotii, inter easdem personas, anteà actâ repetitio, NB. ex intervallo facta, ad majorem illius validitatem;

ex descriptione B. Textoris, de *geminat.*
821 *ejusque in jure effectib. cap. 1.* §. 4.

Ex quo vulgò DDres hoc deducunt consectarium, quòd è contra in eodem atque unico contextu posita, seu in uno eodemque actu prolata veram Geminationem haudquaquàm constituant; & proindè nec Jura veræ Geminationis hîc ullatenus applicari queant;

ut videre est apud Cephalum, *consil. 94. in fin.* Adrianum Gilmannum, *rer. judicatar. Cameræ Imperial. lib. 1. Dec. 26. num. 357.* Matthæum Wesembecium, *consil. 194. num. 15.* Prosper. Farinacium, in *Decc. lib. 1. Decis. 56. num. 19.* Guilielmum Dunozettum, *Decis. 315. num. 10.* Cardinal. Parisium, *parte 2. consil. 110. num. 45.* Dn. Textorem, de *geminat. cap. 1.* §. 5. & 6.

822 Betreffend die dritte Rationem dubitandi, quòd Donatio mortis causa Universalis, per universalis Hæredis institutionem, revocata censenda sit, so wollen wir dises in thesi nicht contradiciren; sondern der beyden tapfern Jctorum Cardinalis Manticæ & Francisci de Barry autorität diß gern überlassen. Wenn wir aber / bey diesem dritten ratiocinio, auf das Subsumptum, 823
sehen / so können wir nicht befinden / daß wir diß orths in terminis einer universalis Donationis mortis causa versiren.
Wahr ist es / daß der wohlseelige Herr 824
Obrister von Grammont seinem Bruder dem Herrn Land-Commenthur / allem ansehen nach / durch Verehrung der beyden Vätter- und Mütterlichen Erbs-Portionen / ein grosses verehrt: wiewohlen der gröseste Theil an demselben schon vorhero des Herrn Land-Commenthurs aigen gewesen:
Daß aber in disen Vätter- und Mütterli- 825
chen Erbs-portionibus seine ganze Substanz und Vermögen bestanden / und Er also wahrhafftig eine universalem, sive universorum atque omnium Bonorum Donationem an seinen Herrn Bruder errichtet habe / darvon ist nicht allein in denen an uns geschickhten Actis nicht das wenigste vestigium; sondern es ist auch der ursachen / 826
weilen Er einen grossen und nahmhafften Pfandschilling auf Lauffenburg gehabt / auch bey Kayserlicher Obrister / und zulezt Commandant in der Vöstung Rheinfelden gewesen / und hiervon seine jährliche gages zuheben; anbenebens keine Kinder / oder Gemahlin / und also auch weit geringere jährliche außgaben gehabt / als andere uxorati, und mit Kindern gesegnete Patresfamiliarum, und aus andern ursachen / durch aus nicht zuglauben. Ist nun aber die von 827
Jhme an seinen Herrn Bruder errichtete Donatio keine universalis mortis causa Donatio, qualem nempe DDres illam solam 828
appellant, quando aliquis alteri universa sua Bona, præsentia & futura, in casum mortis suæ donat;

juxta ea, quæ legimus in *L. 3. & L. 35.* §. 4. & 5. *Cod. de donation. L. 2. Cod. de donat. quæ sub modo. L. 9.* §. 1. *de donat.* & in terminis apud Matthiam Berlichium, *parte 3. conclus. 1. num. 35.* Richterum, *Decis. 22. num. 33.* Thomingum, *Decis. 20. num. 60.* noviter Dn. Fleckium, in *biblioth. Juris Civil. lib. 2. cap. 28. num. 11.* Hartmannum Pistoris, *Obs. 10. num. 3.* & B. Lauterbachium, in *Disp. de mort. causa donat. th. 26.*

so zeigt sichs von selbsten / daß auch die 829
exlaudato Cardinali Mantica, eundemque secuto Francisco de Barry angeführte Limitatio, ex defectu Objecti, nempe universalis Donationis, diß orths nicht anschlage; 830
cùm non entis notoriè nulla sint accidentia, nullæ affectiones. Es ist zwar nicht ohne / quòd universale Fideicommissum etiam illud vocetur, quando Hæres saltem aliquam partem Hæreditatis, jure fideicommissi, restituere jubetur: 831

prout, ultra superiùs adducta Jura videri potest in *L. fin.* ibi: *Fideicommissum*

sive universitatis, junctis verbis seqq. videlicet illis: *Aut certam Partem*, *Cod. de fideicomm.*

832 Sic, ut etiam tale Fideicommissum fiduciaria Hæreditas appelletur; in *L. 9. §. 1. de reb. cred. L. 46. ad SCtm. Trebellian.* junctо §. 2. *Inst. de fideicomm. hæredit.* Strauch. *Diss. ad Jus Justin. 10. th. 2.* ibi: *Cùm tota Hæreditas, vel Pars ejus relinquitur; quod verè & propriè Hæreditas fideicommissaria vocatur.* Cardinalis Mantica, de *C.U.V. lib. 7. tit. 11.* ibi: *Etiam ex parte Hæreditatis.*

Es mag aber auch dises hierbey nichts
833 operiren. Dann gleichwie wir die erste Rationem dubitandi, quòd à Legatis & Fideicommissis ad mortis causa Donationem validè argumentemur, als ein argumentum ἀντιστρέφων in sich haltend/ bereits oben retorquirt; also hält es sich auch mit diser dritten Ratione dubitandi: In reiffem betracht/ daß/ gleichwie ein dergleichen
834 Fideicommissum, quô quis etiam totam Hæreditatem alicujus Tertii, sibi delatam, jure fideicommissi alteri jubet restituere, kein universale; sondern particulare Fideicommissum ist;

juxta specialissimum hanc in rem textum
835 in *L. 16. §. 6.* verbis: *Et quamvis placeat, cùm quis* Hæreditatem, Bonaque, quæ sibi ab aliquo obvenerunt, restituere rogat; ex Trebelliano (Cujus scilicet Objectum sola universalia Fideicommissa constituunt; per *tot. tit. ad SCtm. Trebellian.*) *non transeant actiones. ff. ad SCtm. Trebellian.* Addatur *Lex*
836 *76. §. 1.* ibi: *Lucio Sempronio NB.* lego omnem Hæreditatem Publii Mevii. *de legat. 2.* & ea, quæ tradunt Bartolus & alii, ad *d. L. 16. §. 6. ff. d. tit.* Idem Bartolus, ad *L. Cùm Pater. §. Sentio. de legat. 2.* & ad *L. Cùm filius. §. 1. ff. eod.* Carolus Ruinus, *lib. 3. consil. 7. num. 5.* Menochius, *consil. 591. num. 5.* Simon de Prætis, *lib. 1. consil. 205. num. 10.* & in *tract. de interpret. ultimar. voluntat. pag. 273. num. 2. vers. Illud verò.* post Cravettam, Mantica, de *conject. ultimar. volunt. lib. 7. tit. 2. num. 7.* Peregrinus, *tract. de fideicommiss. artic. 5. num. 42.* Bb. Domini Antecessores, apud *Besoldum, consil. 218. num. 3.* latè Collega noster, D. Harpprecht, in *tract. academic. de successionib. parte 1. pag. 406. num. 16.*

837 Allso auch eine solche mortis causa Donatio, da ein Bruder seinem Bruder die von disem Ihm vorher inter vivos verehrte/ und seine selbstaigene Vätter- und Mütterliche Erbs-portiones mortis causa verehrt/ noch vielweniger den nahmen einer universalis omnium Bonorum Donationis apertissimè meritire; tùm ipsâ hâc Juris analogiâ & convenientiâ Fideicommissi cum mortis causa Donatione, tùm universalis Objecti, defectu id demonstrante.

Ja wann auch ein solches Fideicommis- 831
sum, quando Pater sui Filii impuberis, sive in testamento ab ipsômet instituti, sive ei, tanquàm Patri, ab intestato succedentis hæredis, legitimis, quos Filius relinquit, successoribus injungit, ut, si Filius ille in pupillari ætate decesserit, ipsi suam (nempe Patris.) Hæreditatem pauperibus restituant, vor kein universale; sondern viel mehr singulare Fideicommissum passirt:

ut in puncto, argum. *dictæ L. 16 §. 6. ad SCtm. Trebell.* notabiliter decidit Emanuel à Costa, ad *Capit. Si Pater. in verbo, Trebellianica. parte 2. num. 22. de testam. in 6.* Collega noster, D. Harpprecht, *dicta parte 1. p. 407. n. 19.*

Sub quo ergò colore möchte dann zu- 839
behaupten seyn/ daß ein solche Donatio, quâ quis Fratri suo totam paternam & maternam suam portionem hæreditariam in casum mortis donat, eine universalis Donatio sey? de quo ità denuò in individuo Johannes Franciscus Comes Andreolus: Negatur, inquit, istam donationem fuisse universalem omnium bonorum, præsentium & futurorum; sed sölùm particu- 840
larem & restrictam NB. ad paterna & materna Bona; cùm non contineat alia Bona. Quod enim est particulare & limitatum, 841
non potest dici universale, cujus natura est, ut nihil excludat. Alba, *cons. 585. n. 25.* Quæ confirmantur, quia Pactum de universa 842
successione non valet, quia universale illud tale non dicitur; sed particulare, quando illùd fieret solùm in Bonis paternis; ut tradit Oldradus, in *consil. 139.* Bartolus, *consil. 72.* loquens in Pacto facto de succedendo in bonis paternis & maternis. Peregrin. de *fideicomm. artic. 51. num. 29. &* 843
32. Fuisset igitur necesse, ut Donatio diceretur universalis, ut non solùm facta esset de bonis paternis & maternis; sed etiam de quibuscunque aliis Bonis Testatoris. *controv. for. 334. num. 19. & 20.*

Ist dann diser vom Herrn Obristen/ an 844
seinen Herrn Bruder errichtete Donatio keine Universalis mortis causa Donatio, so erhellet von selbsten/ daß keine von denen ex Raudensi & Mantica, in præmissis angeführten Limitationibus in casu propositо ingress und statt finde; sondern dise Donatio, secundum suam ordinariam naturam, ob & per subsequutam universalis Hæredis institutionem, pro tacitè revocata nicht gehaltten werden könne: Umb so weniger/ 845
da noch ferner viele tapfere Doctores der beständigen meinung seyn/ quòd, tametsi Testator, post mortis causa Donationem à se alteri factam, suæ ultimæ Voluntaris hanc clausulam derogatoriam inserat: Cassans & irritans omne Testamentum, & quamlibet aliam ultimam Voluntatem; tamen

talis

valis Donatio pro revocatâ haberi non debeat;

ut videre est apud Octavian. Cacheranum, *Decis. Neapolit. 118. num. 10. circa finem*, ubi etiam Bartolum, Matthæum de Afflictis, Cardinal. Parisium, Romanum, Glossam, Lupum & Decium consentientes laudat. Arisminum Tepatum, in *compend. Decc. tit. quib. mod. testam. infirm. cap. 6.* Franciscum de Barry, de *successton. test. & intest. lib. 10. tit. 1. num. 48.* ibi: *Donatio causa mortis non censetur revocata per institutionem Heredis Universalis, licet in Testamento adjecta sit clausula derogatoria, Cassans, irritans &c.*

846 Betreffend die vierte Rationem dubitandi, so ist / Erstlich und vor allem sorgfältig zumercken / daß von disem / daß der seelige Herr von Grammont, mit seines ex Fratre Johanne Baptista unici masculi Nepotis, Herrn Antonii Ignatii Freyherrn von Grammont, universal Erb-Einsatzung præcisè auf dises / daß durch denselben der Freyherrliche Grammontische Manns-Stamme und Nahme in perpetuo splendore conservirt werden möchte / seine reflexion gehabt / von keinem Testaments-Zeugen das geringste bezeugt oder angeführt worden /

847 als von dem alleinigen Herrn Pfarrer zu Luttingen. Daß aber dise Kundschafft / præprimis quoad hunc specialem articulum, nicht in die geringste consideration komme / erhellet aus folgenden unverwerfflichen Rationibus: Dieweilen Er / primò, von disem Umbstand gantz allein deponirt; da ja menmanden unbekannt / quòd Unius testi-

848 monium nullius momenti sit; *Cap. 4. X. de testib. L. 9. Cod. eod.* tametsi in magna, seu clericali, seu seculari, dignitate sit positus. *Cap. 47. X. d. tit. d. L. 9. in fin. Cod. eod.* post innumeros, Farinacius, in *tract. de testib. Q. 63. num. 1. 9. & mult. sqq.*

849 Pro 2do deßwegen / dieweilen hierauff weder einiger Articul, noch Fragstückh gestellt worden / und dahero Er Herr Pfarrer / in so fern / apertissimè extra Articulos & Adversarii Interrogatoria kundschafft ertheilt hat: cujus generis Depositio

850 quòd pariter nulla, eo quòd Testes tantùm quoad Articulos & Interrogatoria à Partibus exhibita jurati censeantur, apertissimus rursùs tx. extat in *Cap. 29. X. de testib.* ubi omnes Canonistæ. Mascardus, de *probat. conclus. 1365. num. 1.* Menochius, *consil. 60. num. 6.* post innumeros, Farinacius, *d. tract. Q. 63. num. 1.*

851 Pro 3tio ist allbereit oben gezeigt worden / mit was animoser verbosität diser Zeug allenthalben sich aufgeführt habe / und daß sein testimonium fürnemlich auch deßwegen / weil Er von des Herrn Obristen Domestiquen specialiter zu disem Ende herbeygeholt worden / damit Er den Tod-kranck darnider gelegenen / und von keinem Testament das wenigste meldenden Herrn Obristen / durch seine adhibirende suationes, suggerirte Rationes, und / wie Er sich selbst gerühmt / zwey völlige Stunden lang instantissimè fortgesetzte Persuationes zu auffrichtung einiger Dispositton instigiren und bereden möchte / pro totaliter nullo zuhalten sey; welches alles wir nochmahls hiehero erhohlen.

Dessen / 4tò, hiebey nicht zugeschweigen / daß der eine Herr Zeug / Caplan zu Rheinfelden / Franciscus Fehr / wider dises Herrn Pfarrers depositton / notabiliter bekundschafftet: Er hab allezeit geglaubt / die übrige Geschwistere des Herrn Baron Ignatii von Grammont gehören auch darzu; das ist: Sollen auch / neben Ihm / den Herrn Obristen beerben: wiewohl Er weder diser gemeinschafftlichen Erbeinsatzung / noch auch dessen / daß Er Herr Ignatius allein zum Universal-Erben instituirt worden / sich mehr erinnern könne; ad *artic. 13.* 852

Fünfftens / wann der Herr Obrist dises / 853
daß durch den Herrn Antonium Ignatium sein Stamme und Nahm propagirt werden möchte / so enixè und ernstlich / ja allein intendirt / und pro unico scopo & voto gehabt / wie solte doch immer geschehen haben können / daß Er mit disem vorhaben so gar lang zugewartet / biß Ihme der Tod auf der zunge gesessen / und biß seine Domestiquen, wegen seines vor augen gesehenen hintritts / den Herrn Pfarrer zu Luttingen / pro sollicitanda tali Dispositione ihme über den halß geschickht? Ja wie hätte bey seinem / jam illo momento, da Herr Pfarrer von 854
Luttingen zu Ihme gekommen / periculosissimo ejus morbo & Statu, auch dises geschehen können / daß Er Pfarrer zu auffrichtung einiger Dispositton Ihne erst dispontren / und per suggestionem variarum Rationum, nach seinen selbstaigenen worten / Ihne erst persuadiren / und / unangesehen dessen / daß Er Herr Pfarrer Ihn weit gefährlicher / als Er sichs eingebildt / kranckh ligend gefunden / dennoch gantze zwey stunden lang / biß Er endlich Ihn persuadirt / damit zubringen müssen? Seyn 855
nicht singula ista verba Sonnenclare beweißthümmer / daß der seelige Herr Obrist / noch in seinen letzten lebensstunden / keine Dispositton zumachen; sondern ab intestato dises Zeitliche zugesegnen / mithin seine facultates auf seine gesampte gleichgeliebte Geschwistere / und gleichwohl auch / in krafft der Eintritts-gerechtigkeit / pro parte auf Herrn Antonium Ignatium, und dessen Geschwistere / in stirpes kommen und fallen zulassen / des vöstgestellten willens gewesen?

Wer

856 Wer diſes pro ſcopo & voto hat / daß / aus ſeinen geſampten Hæredibus legitimis, nur Einer allein ſein Hæres ex aſſe, zu dem Ende / ſeyn ſolle / damit ſelbiger ſo gleich in den ſtand geſetzt werde, mit gröſſerem Pracht und äuſſerlichen ſplendor ſeinen Stand fortzuführen / und ſeinen Stammen zupropagiren / der wartet in wahrheit durchaus nicht ſo lang / biß Er ex limine æternitatis, warauff Er allſchon beyde füſſe geſetzt / in dieſelbe ſelbſt eintritt; ſondern iſt ſelbſt beſorgt ſein hauß zubeſtellen / dieweil Er nichts andere vor augen ſihet / als daß Er vielleicht noch dieſelbige ſtunde ſein zeitliches leben
857 und güther quittiren müſſe? Wer ein ſolche begierde trägt / mit excludirung ſeiner nähern Bluths-Freund / nur einen empor zubringen / daß derſelbe / als ein grundreicher Cavalier, ſich in der welt pompoſer aufführen / und vor andern emergiren könne / der wartet nicht zu / biß erſt ſeine Domeſtiquen eine Geiſtliche Perſohn Ihm über den halß ſchickhen / Ihne erſt ad condendum ſup. emanum elogium zudiſponiren. Wer diſes
858 intent hat / daß Er auch mit Undanckh gegen ſeinen wohlthätigen und getreuen Herrn Brudern / das jenige / ſo Er / jure ſimplicis inter vivos Donationis, von demſelbigen ſelbſt empfangen / und / zu deren Erwiderung / Ihme wider Solennitet, auf den Fall ſeines vorabſterbens / cum augmento, zuruckh geſchenckht / etiam quoad Uſumfructum ad reliquos vitæ dies, Ihm totaliter entziehen / und alles einem andern umb ihn nicht meritirten jungen Vetter zuwenden wolle / der zaudert nicht lang / als ein Todkranckher Mann / ſolch ſein ſehnliches Propoſitum, durch würckhliches retiriren / und austrückhliche Erklärung ſolches ſeines
859 Intents zur richtigkeit zubringen. Und viel weniger gibt Er zu / daß eine Geiſtliche Perſohn / vor die Er / ratione obhabenden officii, und ſonſten mit Ihr gepflogenen umbgangs / beſonders in ſtatu tam periculoſo, allen reſpect hat / ſich ſo viele müh geben / und mit höchſter ſorgfalt / durch zuſammen geſuchte allerhand Rationes und Suggeſtiones, Ihn zu eines Teſtaments erigir- und aufrichtung zuperſuadiren beſchäfftiget ſeyn müſſe. Am allerwenigſten läſt
860 Er es auff ein zweyſtündiges haranguiren ankommen / daß Er Endlich gleichwohlen ad erigendum qualecunque Teſtamentum, durch einen dergleichen Solicitatorem, vermöcht und bewogen werde:
861 Sondern Er iſt vielmehr cum ſumma & enixiſſima cura hierauff befliſſen / daß ohne verweilen ein Notarius und Zeugen herbey gehohlt werden / ſolche ſeine ſehnlichſt-führende Intention ſchleunigſt zubewerckhſtelligen / damit Er nicht von dem Tod übereilt / und von ſolchen propoſiti effecturung / contra omnia ſua vota, ab- und hinger'ſſen werde.
Da nun aber / in ſubſtrato, mit auffrichtung 862
diſes vermeinten Teſtaments es alſo daher gegangen ut, ſecundum formam ipſiſſimet Domini Paſtoris verba, poſtquàm Ipſe NB. per Domeſticos Dn. Baronis de Giammont, tanquàm periculosè ægrotantis, vocatus fuerit ad videndum ægrotantem, Eumque NB. diſponendum, (igitur Ipſe eousque quicquid diſponere condùm intenderat) ad Teſtamentum condendum, Ipſe illum viſitaverit, & quia illum periculoſiùs, quàm crediderat, ægrotare deprehenderit, ideò NB per duas Horas lecto ejus aſſederit, de NB. condendo Teſtamento varias NB. Rationes ſuggeſſerit, NB. tandemque eum ad erigendum Teſtamentum perſuaſerit; ſo können wir nicht abſehen / wie von diſem Teſtament ein ander / als diſes unpartheyiſche / judicium gefällt werden könne / daß der ſee- 863
lige Herr Obriſt dem Herrn Pfarrer entweder auff all ſeine Rationes, zwey ſtunden lang / das Silentium gehaltten / und zu keinem Teſtament ſich bewegen laſſen wollen / oder wenigſt ſo lang mit aller antwort zurückh gehalten / biß Er endlich des ſo lang / gegen Ihme / als einem tod-kranckhen Mann / unter allerhand vorſtellungen fürgewährten inſtig rens und perſuadirens überdrüßig geworden / und dahero gleichwohl / umb des weitteren anhaltens und molestien abzukommen / ſich dahin declarirt / daß er ein Teſtament zu favor ſeines Vettern Herrn Antonii
Ignatii auffrichten wolle: Allermaſſen auch 864
aus dem / daß Er auch bey dem actu teſtandi ſelber / da Herr Landſchreiber Bölz nochmahlen gefragt: Was Er für einen Vetter meine? mit Unwillen hierauff reſpondirt haben ſolle: Ey den Ignazi, gnugſamb abzunemmen iſt. Welches alles uns nochmahls 865
in diſen ſchon eben aperirten gedancken erhält und ſtarckht / daß diſes Teſtament / ceu per minimas & modicas inſtigationes vel tandem extortum, ipſo jure null / nichtig und unkräfftig ſey: Geſchweigen / daß ſelbigem diſes doppelte prædicat beygelegt werden mö- 866
ge / daß es nicht nur des Obriſten Freyer und Unabgenöthigter Wille geweſen; ſondern Er auch damit den ernſtlichen willen und intention gehabt / ſeinem hochverdienten Bruder / dem Herrn Land-Commenthur / ſo gar auch das alles / ſo diſer Ihm ſelbſten guthmüthigſt / und zwar inter vivos, geſchenckht / ingratiſſimè zuentziehen / und hingegen / neben all ſeinem übrigen vermögen / ſeinen jungen Herrn Vetter damit zubereichern. Wann es zwey Stunden ge- 867
koſtet / den Herrn Obriſten nur dahin / daß Er ein Teſtament auffrichten wolle / per tot Rationes & Suggeſtiones zuperſuadiren; Wie will man dann glauben / daß Er zugleich

gleich auch diſen beſchwehrlichen entſchluß gefaßt/ nicht nur ſeinen Herrn Vetter Antonium Ignatium zu ſeinem Haupt-Erben inſtituiren; ſondern auch ſeinen lieben/ gegen Ihme ſo freygebig geweſenen/ Herrn Bruder ab omnibus Bonis, ex fraterno amore ab Ipsômet acceptis, welche Er viele Jahr hindurch/ jure pleni dominii inngehabt und genoſſen/ und zu ſolcher Wohlthätigkeit erkañtlicher Erwiderung/ cum additamento ſeines aigenen vätter- und mütterlichen Erbtheils/ auf den Fall ſeines vorabſterbens/ in præſentia quinarii Teſtium Numeri, Ihme wider geſchenckht/ ſanè non ſine notâ ſummæ Ignorationis, ſo gar und totaliter zu excludiren/ daß Er auch nicht einmahl die Nutznieſſung darvon ſeine wenige damahlen noch zuleben gehabte/ Tag oder Jahre behaltten und haben/ und endlich gleichwohlen/ auf die Zeit ſeines tods/ (wann Er Ihne empfind- und beſchwehrlich genug hätte wollen graviren) dieſelbige auch/ jure Fideicommiſſi, ſeinem jungen Herrn Vetter *Antonio Ignatio* zukommen laſſen möchte.

868 Wer aus diſem/ daß Herr Obriſter/ maſſen einige Zeugen gleichwohlen bekundſchafftet/ ſeinen jungen Herrn Vetter Antonium Ignatium zum univerſal-Erben denominirt/ und ſich hierzu die von Ihm præſumirende Begierde und Wunſch/ ſeinen Stammen durch Ihn zu propagiren/ gleichwohlen bewegen laſſen/ ſich auf diſen Irrſal verführen läſt/ daß Er ſeinen Hn. Bruder auch ab omni Ipſius juſtiſſimâ Spe, etiam in Bonis à ſeipſo largiſſimè & liberaliſſimè in illum collatis, & ab hoc quietiſſimè cum multorum Annorum pleniſſimo emolumento poſſeſſis, nedùm etiam à cæteris paternis & maternis Ipſius Bonis, tanquàm ſibi mortis' cauſa ab illo donatis, ſuccedendi, absq; ullâ expreſsâ atq; indubitatâ Animi declaratione, ingratiſſimè zuverſtoſſen den ſchnöden entſchluß gehabt/

869 der muß fürwahr diſer herrlichen Grund-Reguln wenig eingedenckh ſeyn: Quòd non ità Familiæ ſive Stemmatis Maſculini conſervationi favere debeamus, ut ad alios exindè injuſtitia redundet, vel quod idem eſt, turpiſſima ingratitudo;

ut rectiſſimè Franciſcus Cardinalis Mantica, de *C. V. Volunt. lib. 7. tit. 1. num. 46.* per *Cap. Ex tenore. X. de foro compet.* & *Cap. Nuper. X. de donat. inter vir. & uxor.* Fridericus Pruckmannus, *volum. 2. conſil. 5. num. 173.*

708 Et quòd etiam in talibus defunctorum elogiis, quæ Agnationis conſervationem pro fine & ſcopo habent, cancellos ab ipſo Teſtatore præſcriptos non excedere debeamus: laudatus Cardinalis, *d. tit. 1. num. 46.* Pruckmannus, *d. loc. num. 172.*

Quòd ea, quæ ipſe Teſtator non dixit 871
& tamen facillimè exprimere potuiſſet, neque ex aliqua indeclinabili neceſsitate ſenſiſſe videri vel credi oportet, ſupplere vel dicere omnium Judicantium & Jurisprudentum poteſtatem tranſcendat:

per communia DDrum, ad L. *unic. n. 11.* in his verbis finalibus; *Si contrarium volebat, nulla erat difficultas ea diſponere. Cod. de caduc. tollend.*

Quòd non adeò magnus Familiæ ſplen- 872
dor indè poſſit accreſcere, ſi unus ſolus Teſtatoris Agnatus ad ſummas ab ipſo evehatur divitias, & alios è contra humi repere oporteat: Philippus Knipſchildius, de *F. F. nobil. cap. 8. num. 170.*

Et quòd denique (ut alia complura ta- 873
ceamus) antegreſſa, & præcipuè talis m. c. Donatio, quæ potiſsimam partem ex ipſius Donatarii patrimonio & ſubſtantia, paulo ante, ſub titulo beneficentiſsimæ & meræ inter vivos Donationis, ad mortis cauſa Donantem pervénit, per ſubſequens Teſtamentum, ſine expreſsiore immutatæ Voluntatis declaratione, pro revocata haberi non debeat; per copioſiſsimè præmiſſa Jura.

Wann aber gleich diſes/ daß der ſeelig 874
Herr Obriſte/ in auffrichtuung diſer/ im ſtand Rechtens nichtgültiger/ Diſpoſition/ diſe Cauſam finalem, daß ſein Stamme und Nahme durch ſeinen Herrn Vetter Antonium Ignatium conſervirt werden möchte/ (Abſtrahendo à dicti teſtis depoſitione) als eine Præſumtio, ſupponirt werden wolte; ſo iſt d. ch/ für das zwaitte/ hiebey ferner in fleiſſiges bedenckhen zunemmen/ daß der ſeelige Herr Obriſt nicht nöthig gehabt/ die ſeinem Herrn Bruder/ Herrn Land-Commenthurn/ pro totius paternæ & maternæ Ipſius Partis hæreditariæ, abſolutè & ſimpliciter in ſe collatâ, Donatione, von Ihm ſelbſten darvor erkannte/ ſchuldiſte Danckhbarkeit/ auch noch bey lebzeiten diſes ſeines Herrn Bruders/ auſſer augen zuſetzen/ und Ihne von ſeiner Succeſſion/ auch mit widerauffhebung der an Ihne errichteten Schenckhung von todswegen/ totaliter auszuſchlieſſen; ſondern es 875
hätte diſer Zweckh/ wann Er ſolchen je intendirt/ auff ein andere/ nemlich diſe/ weiß gar leichtlich und füglich obtinirt werden können/ wann Er diſe ſolennem, & remuneratoriam, principaliter de Bonis, ab ipſo hoc Fratre, Domino Commendatore, ad ſe profectis, inter vivos ſibi factam Donationem, gleichwohlen in ihrem valore geſtiſſen; Ihne aber hingegen/ ratione ſolcher Güther/ tanquàm mortis cauſa Donatarium, hinwider mit einem Fideicommiſsô, in caſum, ſi etiam Ipſe deceſſerit, ſuo Do-

mino Nepoti ex Fratre præstandô, zugravi-
ren beliebt hätte;
juxta ex. in *L.* 77. §. 1. ubi vulgò DDres.
de legat. 2.

876 Dann obgleich in der Fünfften Ratione dubitandi hierwider gesagt wird / daß Er Herr Land-Commenthur dergleichen / als Stamm- und Fideicommiss-Güther / nicht fähig gewesen; so soll doch auch hierauff in sequentibus zur gnüge und mit allem bestand geantwortet werden.

Für das dritte haben wir berait oben gezaigt / daß des seeligen Herrn Obristen hinterlassene Facultates gar nicht allein in disen paternis & maternis Portionibus hæreditariis bestanden; sondern daß Er / als Obrister / Commendant in Rheinfelden / Pfandschillings-Innhaber auff Laussenburg / und der zumahlen / als unverheurathet / keine sondere Depensen / als sonsten auf Kinder / Gemahlin / Præceptores, Hofmeister / und mehr andere Bediente / in vielerley weege aufgewandt werden müssen / das gantze Jahr über zumachen gehabt / zu mehreren und grösseren mitteln zukom-
877 men viele occasion gehabt. Gleichwie nun Er selbsten / ehe Ihm sein Herr Bruder / der Land-Commenthur seinen Vätter- und Mütterlichen Erbstheil verehrt / von seinen selbstaigenen anderwärtigen Mitteln / seinen Obristen- und Freyherrlichen Stand wohl zuführen vermocht; allso hat Er auch nicht vonnöthen gehabt / seinem jungen Herrn Vettern Antonio Ignatio so gleich alles und alles auff einen hauffen / mit undanckbarkeit hinwegnehme / so gar auch dessen / was Herr Land-Commenthur Ihm vorher inter vivos, und Er Ihme hinwider mortis causa verehrt / plenariè zuzuschantzen; sondern es hätte diser zweckh theils von seinen deß Herrn Obristen anderwärtig und übrigen / und theils von seines Herrn Nepotis ex Fratre Antonii Ignatii aigenthumlichen facultatibus, wohlglaublich zur gnü-
878 ge obtinirt werden können. Quibus omnibus suppositis sich von selbsten hervorthut / daß / wann auch gleich (1.) das angebliche Testament zu rechtlicher gnüge beygebracht worden wäre; und (2.) des Herrn Pfarrers Albrechts Depositio in Rechten bestünde; (3.) dise Dispositio, durch die / von Ihm / per integrum Biborium adhibirte inständige Sollicitationes atque Instigationes mit keiner Nullitate behafftet wäre; so dann (4.) auch dises / daß Herr Obrister wahrhafftig seinen Vetter Herrn B. Antonium Ignatium mit mehreren Mitteln / zur conservation seines Stammens und Nahmens habe aufrüsten wollen / extra dubium stünde; dennoch aus disem allem noch lang nicht folge /
879 noch erzwungen werden könne / daß darumb Er Herr Obrister Ihme alles und alles allein zuwenden / und das jenige / so Er allberait seinem lieben Herrn Bruder dem Land-Commenthur / als eine reciprocè gegen Ihme errichtete / und deren / paulo ante, vom Herrn Land-Commenthur / an Ihn selbst / inter vivos, noch etlicher gethaner planè irrevocabilis, Donationis, saltem mortis causa factam Remuneratoriam Donationem, Solenniter versprochen / sanè non sine notâ summæ Ingratitudinis, zu seines Herrn Bruders und Benefactoris unvermeidlichen verdruß und præjudiz / schnöder weiß revociren und zuruckhnemmen wollen.

Wann aber gleich / Viertens / dises alles 880
nicht wäre / und dises / daß / durch das vom Herrn Obristen von Grammont auffgerichtete Testament / dise vorhergegangene mortis causa Donatio pro indubitatò revocatâ zuhalten wäre / extra dubium stünde; so würde jedannoch dem Hn. Baron Antonio Ignatio gar ein schlechter vortheil hierdurch zuwachsen: Dann / weil es jedoch sein unzweiflichs verbleiben bey disem behält / daß deß seeligen Herrn Obristen prætendirtes Testament / theils ob proximè repetitam omninò illicitam Instigationem & Sollicitationem, theils propter defectum à Legibus requisitæ Probationis, ipso jure null / nichtig / und von pur lauteren unwürden ist / allso / daß es weder als ein Testamentum nuncupativum cum debitis Soleñitatibus confectum, noch als ein Testamentum judiciale, noch Militare, noch auch als coram Parocho & duobus vel tribus testibus confectum, noch als ein Codicill, oder ultima Voluntas ab intestato, noch sonsten auf einige weiß oder weeg vor gültig und kräfftig propugnirt werden mag / so müste es nothwendig mit seiner Beerbung ad Casum & 881
Statum intestati ankommen; da zwar / wann man auch diser Schenckhung von Tods wegen tacitam Revationem pro indubia supponiren wolte / seine gantze Verlassenschafft / etiam connumeratis & computatis tùm Ipsiusmet propriis, tùm & Domini Fratris Commendatoris Partibus hæreditariis, paternis & maternis, in die
Division gebracht werden müste: Daß aber 882
der Freyherr Antonius Ignatius dessen gar nicht froh werden / oder einig besonders und grosses commodum hiervon zugeniessen haben würde; sondern unwider prechlich geschehen lassen müste / daß des Herrn Obristen gantze verlassenschafft zwischen seinen Geschwistern / und respectivè Geschwister-Kindern / warunter Er Selbsten / in Stirpes vertheilt / und Ihme finaliter von einem Stamm-Theil / per subdivisionem, seine Portio virilis solitariè zugetheilt und assignirt werde / das erhellet ex ipsa, hucusque latissimè repræsentatâ, rerum omnium

evidenda; wabey wir auch nunmehr diſe vierte Rationem dubitandi, ceu radicitùs & fundicùs extirpatam & proſtratam, ſecuriſſimè bewenden laſſen.

883 So viel aber die Fünfte Rationem dubitandi concernirt / ſo iſt / pro primo, diſes ſuppoſitum, daß die von dem Herrn Obriſten / auf den Fall ſeines vorabſterbens / an ſeinen Herrn Bruder / Herrn Land-Commenthur verehrte Bona paterna & materna Freyherrlich - Grammontiſche Stamm - Güther ſeyen / durchauß nicht gegründet: allermaſſen Herr Baron Antonius Ignatius ſolches ſelbſten / und zwar gar Judicialiter, geſtehen müſſen: wider welche 884 Gerichtliche Confeſſion, und da ſonſt diſe Qualitas dictorum Bonorum, præcipuè maternorum, quòd nexu perpetui Familiæ Fideicommiſſi devincta ſint, zu probiren unmöglich / all dergleichen einſtreuen umbſonſt und vergebens iſt. Quòd enim Confeſſio, tanquàm regina omnium probationum, omne aliud probationis genus vincat & ſuperet, etiam præſumptionem juris & de jure; ipſa verò nullis aliis probationibus infringatur, inter omnes vulgatiſſima concluſa definiunt; notante Surdo, *Deciſ. 10. num. 12.* Hunnio, *encyclop. Jur. parte 2. tit. 16. cap. 3. num. 8. & 9.* Deciano, *vol. 4. Reſp. 40. num. 44.* & B. Lauterbachio, in *Diſp. de Confeſſione, th. 41.*

885 Deſſen nicht zugeſchweigen / daß Herr Land-Commenthur ſolche Güther zubeſitzen / und ſein Lebtag zugenieſſen / auch mit denen darauß erhebenden Nutzungen nach eignem gefallen zuſchalten und wallten / gar nicht unfähig; ſonder in alle weege capaciſſimus geweſen.

886 Quicquid enim obtineat in Clericis regularibus, Monachis, Religioſis; de quibus Knipſchildius, de *fideicomm. famil. nobil. cap. 8. num. 69. & mult. ſeqq.* Tamen 887 aliud non ſolùm in ſecularibus Clericis obtinet, quales nempe ſunt Canonici, die Dhomhern / & his ſuperiores, Cardinales, Epiſcopi; Abbates, & ſimiles; juxta ea, quæ tradit laudatus Knipſchildius, 888 *d. cap. 8. num. 44. & mult. ſeqq.* Sed quòd etiam de Equitibus & Ordinibus ſacris, velut Hieroſolymitanis, Marianis ſeu Teutonicis, Cruciferis, & ſimilibus idem dicendum ſit, nihil eſt, quod impediat: eo quòd & ipſi in Familia maneant ſive Agnatione, paternorum & maternorum, imò etiam ab aliis Conſanguineis profectorum bonorum capaces ſint, eademque in Familia conſervare poſſint, neque talia Bona, quæ Fideicommiſſi, vel Feudi nexu devincta ſunt, ad Ordinem transferant: ut proindè & illos ad hujus generis Fideicommiſſa admiſsibiles pronuncient Theodorus Hœpingkius, de *jure inſign. cap. 8. num. 372.* Natta, *conſil. 507.* Rubeus, *conſil. 80.* Cacheranus, *Dec. 27.* Beretta, *conſil. 96.* Knipſchild. *cit. l. num. 88.* ubi plures allegat ipſos etiam ad Feuda conſimiliter admittentes. Addatur omninò Dn. Chriſtianus von Oſterhauſen / de *Statutis & Ordinationib. Melitenſib. tit. 5. pag. 91. 92. & 93.* 889

So dann was / vor das Sechſte / in hac ultima Dubitandi Ratione geſagt wird / daß umb willen es diß orths nicht umb einer Erb-Einſatzung; ſondern allein ſeiner mortis cauſa Donationis Revocation zuthun ſey / zu deren beweiſung auch nur fünff Zeugen ſufficient ſeyen; ſo wird diſes in ſo fern / quatenùs quæritur de Jure, largiſsimè zugegeben: Es iſt aber diß orths nicht die quæſtio de Jure; ſondern de Voluntate: Ob von dem Herrn Obriſten aus diſem allein / weil Er ſeinen jungen Vetter / Herrn Antonium Ignatium, zum univerſal - Erben nuncupirt haben ſolle / denen Rechten gemäß zu præſumiren / daß Er gegen ſeinen 891 Bruder / den Herrn Land - Commenthur einen ſolchen Undanckh habe ausüben wollen / daß Jhme auch die / von Jhm Selbſten / per veram & ſimplicem Donationem inter vivos vorhero empfangene / und von Anno 1693. biß ad diem ſuæ mortis ſo reichlich genoſſene / Jhme aber hinwider / neben ſeinem Antheil / nur mortis cauſa verehrte Bona, paterna & materna, ohne einige urſach / ingratiſſimè & totaliter habe wollen entziehen / und dieſelbe / neben all ſeinem übrigen vermögen / ſeinem jüngern Hn. Vettern miteinander zuverſchaffen die intention und animum gehabt? Diſes kompt in propoſito allein in die Frag. Daß aber auf ſelbige mit einem beſtändigen Nein zuantwortten / das iſt bißdaher ex adductis haud obſcuris Juris textibus, inconcuſſis Rationibus, & unanimi omnium DDrum concentu, ſolcher maſſen / erhärtet und dargethan worden / daß auch in widerlegung deſſen allen / was widrig zuſeyn geſchienen / nicht der wenigſte buchſtab / welcher nicht aus dem grund refutirt worden wäre / demonſtrirt werden kan. 890

Vor eins.

An dem andern iſt fürnemlich in præmiſſis auch diſes aus dem grund gezeigt worden / daß des Herrn Pfarrers von Luttingen teſtimonium, zu Rechts - gültiger beweiſung des Herrn Obriſten Teſtaments / nichts beytragen könne: Quô, ut decet, ſuppoſitô, ſich von ſelbſten hervor thut / daß nicht mehr fünff tüchtige Zeugen vorhanden; ſondern nur vier: Und daß auch 893 wider ihre ertheilte Teſtimonia zerſchiedene Einwendungen / præcipuè diſe / daß in ihren auſſagen Sie nicht ſo concordiren / als ad probationem Voluntatis nuncupatæ 892

die Rechte erforderen/ in medio seyen; juxta suprà deducta.

894 Ja daß/ drittens/ auch diese/ ex adverso prætendirte/ aber gar nicht bescheinte/ Revocatio solenniter cum Fratre celebratæ mortis causa Donationis, propter suprà remonstratas, planè immoderatas, & per integrum Biennium erga morti jam proximum Dominum Chiliarcham, continuatas Sollicitationes atque Instigationes, mit eben der Nullität/ wie das Testament selbsten/ behafftet sey/ das erhellet ex iis, quæ jam suprà firmata.

895 Und verbleibt es finaliter nochmahlen hiebey/ daß/ wann auch wahrhafftig dieser Schenckhung von Tods wegen præsumpra Revocatio an dem hattteren tage läge/ und/ daß dieselbe von dem wohlseeligen Herrn Obristen expressissimis verbis geschehen sey/ zu voller genüge dargethan werden könte; solches dannoch dem Herrn Antonio Ignatio nicht den wenigsten vortheil zugeben vermöchte/ in nochmahliger

896 betrachtung/ daß/ weil der Herr Obriste indubitatò intestatus verstorben/ Er Hr. Baron Antonius Ignatius an allen von Ihm hinterlassenen Bonis, einfolglich auch disen Paternis & Maternis, weitters lediglich nichts/ als von einem/ mit seinen übrigen Geschwistern/ zu subdividiren habendem/ Stamm-Theil/ erst seine Virilem zu prætendiren berechtiget seyn würde/ und hingegen gar dises geschehen lassen müste/ daß so wohl seiner Amitæ, der Freyfrauen von Hornstein/ non obstante Ipsius Renunciatione, per superiùs stabilita, als auch seinem Herrn Patruò, dem Herrn Land-Commenthur/ Jedem ein Dritter Theil von der gantzen Verlassenschafft des Herrn Obristen/ als ihres gewesenen vollbürtigen Herrn Bruders/ assignirt wer-

897 den müste: Wardurch Selbiger ja noch weit mehrern verlust zuerleiden haben würde/ als wann Er gleichwohlen solche Donationem, und derentwegen gegen seiner Fr. Amita errichtete Cessionem unangefochten

898 liesse. Ob es aber der hohe Herr Revisions-Richter/ wann Er dise der Sache wahrgründliche beschaffenheit/ in Facto & Jure, ex ipsis Actis penitiùs einsehen/ und also befinden wird/ mehrwohlgedachtem Freyherrn Antonio Igatio, (ausser denen von tods wegen an Herrn Land-Commenthur vergabten Vätter- und Mütterlichen Güthern/ die übrige Verlassenschafft deß seeligen Herrn Obristen in handen lassen/ und nicht auch darüber eine andere Sentenz ausfällen werde? das ist nunmehr das jenige/ so von dessen gerechter dijudicatur gehorsamlich abzuwartten.

899 Corollarii loco aber ist noch dises einige hiebey zubedenckhen: Ob nicht der hochseelige Herr Land-Commenthur diser Donationis mortis causa tacitam Revocationem bereits selbst agnoscirt/ und sich zu derselben gutwillig bekannt hab? Daß dises in facto sich also verhalte/ möchten leichtlich bey leuthen/ so der Rechten nicht kündig/ die gedancken entstehen/ angesehen Er selbsten/ in deren an den Herrn Antonium Ignatium Freyherrn von Grammont Ao. 1694. den 24. Octobr. gethanen Donation außtrückhlich vermelden und herkommen lassen/ daß die vom Herrn Obristen Ao. 1693. gegen Ihme errichtete Donation Ihrer beyder/ so wohl Vätter- als Mütterlicher Erbs-Theile/ Er Herr Obrister/ durch einen lezten Willen vom 22. 7bris tacitè revocirt habe,

in Actis Nro 9. lit. C.

900 Daß aber aus disen worten keine gültige und bündige Agnitio seu Confessio einer auch in den Rechten beständig und gültigen Revocation hergeholt werden könne/ das erhellet/ pro primo, aus disem notanter vom Herrn Land-Commenthur und ausdrückhlich hinzugesetzten adverbio: Gleichsamb/ Quasi, indeme Er deutlich sagt/ daß sein Herr Bruder solche Donation/ durch einen lezten Willen/ gleichsamb tacitè revocirt hab.

901 Quòd enim hæc ipsa particula, Quasi, regulariter, nota sit improprietatis, latere potest neminem; & tradit Menochius, de *præsumption. lib. 4. præsumpt. 27. num. 5. 6. & 10.* Bertazzolius, ad *L. Si quis major. 41. num. 229. Cod. de transact.* Dominic. de Magdalenis, de *numero testium testamentar. part. 1. cap. 17. num. 8.* Flaminius Parisius, de *resignat. beneficior. lib. 1. Q. 1. num. 89.* Josephus de Sesse, *Decis. Aragon. 103. num. 30.* Hondedæus, *vol. 1. consil. 85. num. 15.*

902 Pro 2do haben wir bereits oben gemeldt/ daß zwar der Hochseelige Herr Land-Commenthur diser seines Herrn Bruders testamentlicher Verordnung einige meldung gethan; aber dises durchaus nicht in diser absicht/ daß Er dieselbe pro firma & valida erkennen/ annemmen und haltten wollen; indeme Er Selbsten diserrissimè hinzusetzt/ daß diser lezte Will eine nichtige und in Rechten schwehrlich beständige Vermächtnus sey;

903 dicto Nro 9. auch Nro 8. sub lit. B. noch weitter vermeldt/ daß sein Herr Bruder die Donationem mortis causa quæstionis expressis verbis nicht revocirt hab: welches daß es doch nöthig sey/ in hucusque deductis plena manu gezaigt werden.

904 Tertiò ist es an deme/ daß dise Confessio, qualiscunque illa sit, dergestalten bewandt/ ut nec Naturam, nec Jus recipiat: Non Naturam, weil in Facto ausser allem zweifel stehet/ daß der seelige Herr Obri-

Obrister die an seinen Herrn Bruder / von Ihme / vorhergethane Donationem mortis causa weder verbis expressis, noch tacitè revocirt: Nec etiam Jus; quia juxta hucusque à nobis deducta, verissimum est, quòd ejusmodi Donatio Testamentum antegressa, per subsequens Testamentum, pro tacitè revocata haudquaquàm habenda sit:

905 Quòd verò hujusmodi Confessiones, quæ respectu Objecti, vel jus, vel naturam non recipiunt, hoc est; Legum sanctis, vel Facti Veritati contrariantur, seu in Juris, aut Facti evidentiam impingunt, nullius momenti sint, nec quidquam probent, vel Confitenti ullatenùs præjudicent, constat ex *L. 14. §. fin. de interrogat. in jure faciend.* & illis, quæ tradit Tiberius Decianus, *vol. 3. consil. 104. num. 28.* Dn. Lauterbach, in *Disp. de Confessione, th. 18.*

906 Ex quò ità in puncto Josephus Vela de Orenna: Res, ait, nimis impropria est, Testamenti confessionem ab Hærede petere, cum confessio tantùm cadat super facto, vel obligatione propria, sive ex confitentis potestate dependente; *argum. texeus in L. Confessionibus. 13. vers. Et sic eum. & L. Qui servum. 20. ff. de interrogat. in jure faciend.* cum his, quæ per hæc & similia jura notârunt, post alios, Thomas Grammaticus, *Decis. 81. num. 6.* Johann-Petrus Surdus, *vol. 1. consil. 5. à num. 42.* Stephanus Gratianus, *discept. forens. lib. 2. cap. 395. num. 36. & lib. 3. cap. 428. num. 8.* Philippus Paschalis, de *virib. patr. potest. parte 3. cap. 1. num. 65.* &c.

in *Dissert. Juris controv. Diss. 42. num. 32.*

907 Welchem allem nach wir nochmahlen / in der furcht des gerechten und heyligen Gottes / unsere rechtliche gedancken dahin schliesslich widerholen / daß die vom Herrn Obristen Philipps Joseph von Grammont / von einigen Zeugen testificirte letzten Willens-Verordnung / weder als ein Testamentum solenne nuncupativum, noch als ein Testamentum apud Acta confectum, noch als ein Testamentum à Milite jure privilegiario conditum, noch als juxta sanctionem Canonici Juris ordinatum, noch als ein Codicill, oder ultima Voluntas ab intestato defendirt werden möge: Dafern aber gleichwohl auch bey einem höchstpreßlichen Revisorio Judicio, contra Jura hucusque solidissimè firmata, die widrige meinung / aus einigen von uns nicht absehenden Ursachen / præferirt / und dasselbe / quacunque de causa, pro firmo & valido nochmahlen erkannt und gesprochen werden solte; so können wir doch per unanimia anderst nicht darvorhalten / als daß / dessen unangesehen / dennoch die schon in Anno 1693. an Herrn Land-Commenthur validissimè und solenniter errichtete Donatio, als anderen Revocirung der wohlseelige Herr Obrist / als viel wir aus den Actis erlernen können / niemahlen gedacht / in ihren vollkommenen kräften verbliben / und daher zum wenigsten Herr Antonius Ignatius das jenige alles / was zu beyder Herrn Brüdere Vätter- und Mutterlichen Erbs-Theilen gehört / der Frey-frauen von Hornstein Gnaden abzutretten verbunden und schuldig sey; Alles salvo, si dàtur, rectiore judicio. Actum in Collegio nostro den 24. Julii, Anno 1710.

908

CONSILIUM QUADRAGESIMUM QUINTUM.

SUMMARIA.

DE Infanticidio in Partu quinquemestri, *& proindè* adhuc immaturo commisso, *selectior disquisitio.*

Præmittitur Facti Species *à num. 1. usque ad num. 48.*

Demonstratur, Torturæ *in casu proposito nullum locum competere. num. 48.*

Utrum Corpus Delicti, *in talibus casibus*, necessariam certitudinem *fèrè consequi valeat? num. 49.*

Solum septimummensem, *ad* Partum vitalem *in has auras edendum, aptum judicant Hippocrates, Avicenna, Galenus, horumque asseclæ; non etiam* Sextum, *multoque minùs* Quintum. *num. 50.*

Eidemque sententiæ etiam Philosophi *&* Jureconsulti *suum calculum addidere. num. 52. & seq.*

Paulus Zacchias *Partum* semestrem & quinquemestrem *vel* abortivos, *vel* non natos *habendos dicit. num. 54.*

Autoritas Aristotelis, Hippocratis, *cum cæteris, non tanta est, ut non* cedere *cogatur* Rationi, & recentiori Experientiæ. *num. 55.*

Partus semestres & quinquemestres *non minùs* vitales *esse, quàm* septimestres, *probat* Experientia, *tametsi* rarior. *num. 56.*

Avicenna Semestrem *vidit* vitalem. *Alii etiam* quinquemestres. *num. 58.*

Horumque nonnulli etiam plures in annos suam vitam protraxerunt. *num. 60.*

Infertur ex his, quòd Corpus Delicti, in Casu proposito, *ad sufficientiam* probatum *videatur. num. 61.*

Adducuntur Rationes, & Circumstantiæ, *ex quibus etiam* criminis Infanticidii Formale *in proposito satis patere videtur. à num. 62. usque ad num. 69.*

Peritorum in arte Physico-Medica jurato judicio *de Partûs editi* Vitalitate, *vel non-vitalitate, in dubio, credendum. num. 69.*

In tali casu, quando Partus immaturus, *& imperfectus, oculis Judicis subjicitur, ex hoc solo,* daß daſſelbe / den Gliedern nach / Gliedmäßig / und sonsten vollständig vor augen ligt / Corpus delicti Infanticidii non redditur certum. *num. 70.*

Partum dicens abortivum *hoc probare tenetur. num. 72.*

Verùm ista Probatio *hôc ipsô Judici facta videtur, si probetur, quòd Partus* sexto mense sit editus. *num. 73.*

Ante septimum mensem natus, *Juris dispositione,* abortivus *præsumitur. num. 74.*

Inclusio unius Temporis continet alterius Exclusionem. *num. 75.*

Ante septimum mensem *Mater Partum potiùs* ejecisse *dicitur, quàm* emisisse. *num. 77.*

Partus tempore immaturo *in lucem editus, sic, ut secundum* communem Naturæ cursum diu vivere nequeat, *in dubio, pro* non nato, *vel* mortuo nato, *vel* abortivo, *à DDbus reputatur. num. 78.*

Quando probatur, Infantem esse articulatum, *& sua* distincta membra *habere, tunc* pro vita illius *insignis exindè præsumptio oritur. num. 79.*

Hæc Q. A quo tempore Partus, *in utero materno conceptus,* vitalis evadat? *arbitrio prudentum relinqui debet. num. 80.*

Ex eo, si Partus in utero formatus, & distincta membra *habeat,* pro Vitalitate *ejus concludere debemus. d. num. 80.*

Quot Dies ad Partum in utero formandum *necessarii sint? valdè variè Philosophi, Jurisconsulti, & Medici sentiunt. num. 81.*

Ex principiis physicis *Partus confestim,* ex primo momento Conceptionis, animatus & vitalis *est. num. 83.*

In primis diebus, hebdomadibus, *vel* mensibus *à Conceptione* nulla certa *& in sensus incurrentia* Signa Vitalitatis *monstrari possunt. num. 84.*

Applicantur hæc omnia Partui quinquemestri, *quòd ille,* in dubio, *ceu* immaturus, *& imperfectus,* pro non vitali *haberi debeat. num. 85. & seq.*

Pro vitalitate recens-editi Partûs *omnia Jura præsumunt. num. 87.*

Matri, *se illum* mortuum *in lucem* edidisse, *dicenti nulla fides habetur. n. 88.*

Verùm ista Præsumptio in solis maturis Partubus *procedit. num. 89.*

Qui talem Partum vivum natum asseverat, *hoc* probare *tenetur. n. 91.*

In Foro interno *semper* tutior via *eligi debet, & propterea* Partus præsumitur animatus. *num. 92.*

Hoc, ut Partus quinquemestris vivus *nascatur, in censum* rarò contingentium *referendum. num. 93.*

Quæ rariùs contingunt, *in dubio* nunquàm præsumi *debent. num. 94.*

An in

An in casu, quando Partus quinto mense *est editus, illius* Parentes à præsumptione præmaturi concubitûs immunes sint? *num. 95.*

Quia Partus quinquemestris, in dubio, non vivus natus *præsumitur, de* Corpore delicti, *ex* sola illius commonstratione *constare non potest. num. 96.*

Et dehinc nec Torturæ *locus patescit. num. 97.*

Tortura *omni* corporali pœnâ gravior *reputatur. num. 98.*

Præsumptio Juris *onus* probandi *in* adversam Partem *rejicit. num. 100.*

Per probationem Partûs vitalitatis *demùm* Corpus delicti *suam accipit certitudinem. num. 101.*

Probatâ *demùm* Partûs Vitalitate Præsumptio *intrat, quòd ille* dolosè à matre occisus sit. *num. 102.*

Sine probatione hâc nunquàm certi *esse possumus, vel tutò credere, quòd* Partus, vivus, *in hanc lucem prodierit*, suâque vitâ, *dolo malo*, à matre privatus *fuerit. n. 103.*

De Corpore Delicti *non solùm ad effectum* dictandæ Pœnæ, *maximè* capitalis; *verùm etiam ad effectum* decernendæ Torturæ *constare oportet. num. 104.*

Tortura *non ad* Facti liquidationem; *sed, si de illo Judici jam constet*, ad extorquendam *Personæ de aliquo Crimine suspectæ* Confessionem *decerni debet. num. 105.*

Nemo tutò asserere *potest, vel ipsemet credere, quòd* Partus præmaturus & imperfectus, *in lucem hanc* vivus reverà sit editus. *num. 107.*

Cum istis Regulis malè cohæret *hæc Quorundam assertio, quòd tali in casu* non *quidem* Culei; *benè tamen* Gladii Pœna obtineat. *num.* 108. *& seqq.*

Excutitur præprimis doctrina Carpzovii, Q. crimin. 11. num. 37. usque ad num. 43. *his num. 110. & seqq.*

Declaratur hæc assertio, quòd non nisi in illis casibus obtineat, quando Mater talis Partûs ipsa fatetur, quòd ille vivus in orbem prodierit. *num. 115.*

In talibus casibus *benè* Pœnæ Gladii, *in locus, ubi* Culei pœna ordinariè *in crimine Parricidii obtinet, dictari potest. num. 117.*

Qualis talibus in casibus in Ducatu Vvirtembergico Pœna dictari posset? n. 118.

In Casu proposito *adferuntur* Rationes, *quare* Tortura *non possit decerni? num. 119. & seqq.*

Tametsi alicui libera facultas, nullâ Solennitate servatâ in causis criminalibus procedendi *concessa sit; tamen semper* hæc Conditio, *dummodò* de corpore delicti constet, *subintelligi debet. num. 124.*

Laudantur DDres, *eandem sententiam, quòd*, si Partus immaturus, *verbi grat.* quinquemestris, mortuus reperiatur, *Pœna* ultimi supplicii *locum non habeat. num. 125. & seqq.*

Præcipuè notabilis Senatûs Pedemontani Decisio *apud Tessaurum. num. 128.*

Ob crimen procurati Abortûs *pœna* ultimi supplicii *non aliter obtinet, quàm si* Partus certo abactus certò vitalis *fuerit &* animatus. *num. 132.*

De Vitalitate *Partûs abacti* ante decursum XX. Septimanarum, *seu plenorum quinque mensium constare non potest. num. 133.*

Partus quidem confestim à primo suæ conceptionis momento verè animatus & vitalis *est; verùm de hac ejus Vitalitate prius* nec Matri constare *potest, quàm* integri V. Menses elapsi *fuerint. num. 134.*

De irrogando ultimo supplicio *non aliter quæri potest, quàm si* absolutam de Corpore delicti certitudinem *habeamus. num. 136.*

Utrum dimidium gesti Uteri Tempus, ubivis locorum, *quoad crimen* procurati abortûs, receptum *sit? num. 135.*

Aliud est, Abortum facere, *seu procurare, & aliud*, pati. *num. 137.*

Partus abactus *longè* certiùs *& facilius* vitalis fuisse præsumi *potest, quàm* immaturus ex Utero ejectus. *num. 138.*

Pœna fustigationis Morti proxima. *num. 139.*

Adducuntur Rationes, *propter quas, in substrato*, nec Fustigationis pœnæ *locus patescat. num. 140. & seqq.*

Subnectitur Sententia. *num. 152.*

P. Tit.

P. Tit.

1 AUß hiebey zuruckh-kommenden Inquisitions- und darüber super facto formirten Processs-Actis haben wir/ zur allhiesigen Juristen-Facultät verordnete Decanus und andere Doctores, in deren Verlesung/ deß mehrern ersehen/ welcher massen der verordnete Fiscal. Herr Anwald wider Mariam Magdalenam / weyland Hannß Georg M. allhiesig gewesenen Burgers und Beckhen nachgelassene Tochter / nachfolgende Clag erhoben / daß nemlich dieselbe / zerschiedene Jahr her / fürnemlich mit Soldaten / benantlich W. und B. Grenadiers / sehr verdächtig sich aufgeführt / bey ihnen geblibeu / hinter ihnen geritten / und hierdurch einen bösen nahmen bekommen: Gestaltē 2 nicht nur einsmals ein Soldat auf ihr ligend gesehen/ und sie beyeinander darüber beschrihen worden / welcher / nach der hand/ auf geschehenes vorhalten / betheuret / daß / wann der Haußhältter Johannes ihn nicht vertrieben / Er wohl zu dem Kind Vatter mitt seyn könte; son- 3 dern auch ein anderer Soldat außgeschlagen / was der Fuhrmann H. S. für eine bestie und leichtfertiges mensch in seinem dienst leide / Sie hab 5. oder 6. Soldaten bey sich gehabt / und selbsten gesagt: Sie müsse ja sterben / so gehen Sie mit Ihr umb; so / daß endlich / vor 2. Jahren 4 schon / Sie ihre Kirchen-Kleider verkaufft / und mit einem Soldaten fortt und durch den Vaihinger-Wald ꝛc. gezogen; von dar sie zwar nachgehends wider gekommen; aber ihrer altten übelen gewohnheit widerumb nachgehängt / und insonder- 5 heit sich von A. M. ledigen stands/ in der ferndigen Heuernd/ nach dē damaligē grossen Gewässer / und 8. tag hernach wider / in ihrer Cammer / als gewesene Magd bey dem Herrn von L. bey nachtzeit beschlaffen und Kinds schwängern lassen/ auch das letztere mahl / zu seinem freyen eintritt / mit ihm abgeredter massen / die Stallthür 6 unverrigelt gelassen. Ob nun wohl super facto beclagte M. so wohl in betrachtung dessen / so Sie gethan / und daß nach der hand Ihr nicht nur ihre menses gleich ausen gebliben; sondern Ihro auch beständig / bey schwangern Weibern / gewöhnlicher massen / nicht wohl gewesen / in ihr Gewissen gehen / und / da Sie / als ein dreißig-jähriges Mensch / die ursach dessen allen leichtlich wissen können / zur Bekantnuß schreiten sollen; so habe Sie doch/ 7 dessen unangesehen / auf ernstlichen Zuspruch der Frauen von L. und ihrer selbst- aigenen leiblichen Schwester / Annā Mariā / Johann M. Ehefrauen / daß Sie doch ihre Seel betrachten / und / so Sie was unrechts begangen habe / solches anzeigen solle / alles beständigst abgeläugnet / ja / da nur einen tag vor der Geburt / als Ihr allbereit recht weh zum Kind gewesen / ihre Meisterin / G. F. E. Beckhen Haußfrau / vor ihr Bett/ zu Ihr kommen / und Sie / wegen ihres langsamen auffstehens / zu Red gestellt / nochmahls alles verhehlt / und den 10. Nov. 1709. morgens / da man in die Spittal-Kirch zusammen geläuttet / ein Kind / sequioris sexûs, von wenigst fünff Monathen / heimlich gebohren / und / welches das ärgste / die Nabelgeburth abgerissen / und es also im unrath verderben und ligen lassen / biß endlich / erst nach der Predigt/ A. M. C. als ihre damahlen gewesene Frau / neben deren auch herbey geruffenen Hebamm / und der Beclagten Schwester/ dasselbe aus dem unrath hervor gezogen/ und tod gefunden. Nun seye / quoad Ma- 10 teriale, das Corpus delicti, durch die / noch an demselbigen Tag / abends / gantz legaliter eingenommene Inspection ausser allem Zweifel gesetzt / da an dem durchauß gesunden und vollkommenen Cörperlein 10 wohl Signa Violentiæ zu ersehen gewesen / 11 benantlich eine äusserliche Contusion auff dem Kopff / fast eines Eyes groß / da die Sutura Lambdoidea ihren anfang nemme / wardurch fürnemlich der hintere Theil deß Haupts noth gelitten / und innerlich daselbsten etwas geronnen Bluth / so wol oben / als unter dem Cranio auf der dura matre, als auch / daß das / ohne einige hülff und unverbunden / etlich stund 12 lang / auf dem boden gelegene Kind unvermeidlich sterben müssen. Quoad Formale aber seye Rea ebenmäßig so sehr beschwehrt / daß nichts / als ihre aigene Bekantnus/ ermangle; angesehen Sie/ Erstlich / selbsten gestanden / daß Sie ferndi- 14 gen Jahrs / im Heuet / sich zu etlichen mahlen beschlaffen lassen; warauff Ihr immerhin / nebst verlierung der mensium, wehe gewesen / allso / daß Sie sich auch auß ihrem dienst begeben müssen. Welches alles Sie dann / als ein bereits gestandenes 15 Mensch / keiner andern ursach / als der Kinds-schwängerung / habe zuschreiben können: Unbetrachtet aber dessen / habe Sie / Zweitens / solchen ihren unehlichen Beyschlaff / auch auf hartes zureden / nicht einmahl ihrer leiblichen Schwester 16 entdeckhet / einfolglich hierdurch in eine starckhe suspicionem Doli, und / indem Sie/

17 Sie/ fürs dritte/ auch heimlich gebohren/ sich fürnemlich durch diſe ihre ohne-hülffliche Gebuhrt in eine tödtliche verdächtlichkeit gesetzt: Da zumahlen/ vors 18 pierte/ Sie/ tags vor der Gebuhrt/ bereits so grosse schmertzen empfunden/ und/ da ihre Frau/ am Sonntag/ zu zweyen mahlen/ vor und nach der Predigt zu Ihr gangen/ dannoch alles verhehlt/ und die Ihro gleichsamb angebottene hülff verachtet; auch/ fünfftens/ selbſt etlich mahl 19 bekennen müssen/ daß sie die Nabelgurt abgerissen/ und das Kind doch/ ohne einige hülffe/ versäumet und ligen lassen: warauß dann ihr Dolus sich clärlich an tag 20 lege: Bevorab da auch viele Variationes und Mendacia hinzukommen/ welche ebener massen ihres bösen propoſiti Sie höchſt 21 stens verdächtig machen. Welchem allem nach Herr Fiscalis sein petitum finaliter dahin formirt/ daß super facto Beclagte/ zu erlernung der wahrheit/ mit der peinlichen Frag angegriffen/ so dann in principali gesprochen werden möchte/ daß Sie mit einer Leibs- oder Lebens-ſtraff angegriffen werden möchte. Auf diſe allso 22 übergebene Clag hat ſuper Facto Beclagte M. lirem folgender gestalten contestirt/ und zum theil in der güthlichen/ von ihrem Herrn Defensore mit Ihr fürgenommenen Verhör ſich dahin vernemmen lassen/ daß/ als Sie/ ohngefähr vor 2. Jahren mit einem Soldaten ſich ehelich versprochen/ Sie hierdurch auch mit andern Söldaten/ nemlich W. und B. als eine zur Compagnie gehörige Weibs-perſohn/ in kundſchafft gerathen/ und zu zeitten hinter einem und dem andern über Feld/ wegen weitte des 23 weegs/ wie es bey den Soldaten gebräuchlich/ geritten sey. Und wiewohlen dieſelbe/ wie auch andere mehr/ zu zeitten/ mit Ihr/ wann Sie ihre Better zurecht gemacht/ nach gewonheit scherz treiben wollen; so haben Sie doch nichts ungebührliches 24 miteinander getrieben. Nachdem aber Ihre Freund diſe ihre Verlöbnus an einen Soldaten nicht leiden wollen/ hab Sie ſich hernach mit A. M. einem ledigen Kerl von 18. Jahren verlobt/ der Ihr nicht nur zu vielen mahlen die Ehe versprochen; ſondern Sie auch hierauff in dem L. Hauß/ 25 da Sie damahls gedient/ zu dreyen mahlen/ in 14. tägen fleiſchlich erkannt: warvon Sie zwar gleichbalden schwanger geworden; Sie hab aber/ unerachtet Sie ihren ordentlichen menſtruum fluxum nicht mehr gehabt/ solcher imprægnation, theils auß diſer ursach/ weil Sie geglaubt/ es rühre daher/ daß Sie so viel Staubs von dem wüſten Heu eingenommen/ und viel Waſſer darauff getruncken/ theils auch/ und zwar fürnemlich ex hac ratione, nicht gewiß werden können/ weil derſelbe auch 26 schon vorher ſich öffters/ zu Zeitten/ bey ihro geſtöckht/ und hernach wider kommen; in welcher ungewißheit Sie hierdurch noch mehr geſtärckt worden sey/ weil nur etliche Wochen vor ihrem abortiren der Flüß wider bey Ihr angebrochen. Umb willen Sie aber je länger je mehr ſo wohl umb das herz/ 27 als auch im ruckhen/ ſchmertzen verſpührt/ ſo seye Sie auß der Frauen von L. diensten zu tretten/ und ſich zu ihrer Schweſter der M. zubegeben genöthiget worden; und dieweilen ſolche Wehen nicht nachlaſſen wollen/ ſo hab Sie ſich wider in andere dienſt zu G. F. C. Beckhen/ begeben/ einsmahls aber in dem Katz in des allhieſi- 28 gen Kutſchen-Wägners hauß/ ab der ſo genannten alten C. als dieſelbe masquirt in die Stuben hinein gekommen/ ſo sehr erſchrockhen/ daß Sie vermeint/ es kehre ſich alles in Ihr umb. So seye Sie auch 29 in diſem ihrem letzten dienſt/ als Sie/ drey Wochen vor dem abortiren/ Krautt in den Keller hinunter getragen/ von der oberſten Keller-ſtaffel biß auff die mitte hinunter gefallen. Warauff Sie endlich/ am 10. Novembr. als am 24. Sonntag nach Trinitatis, als man früh Morgens in allhieſiger Spitalskirch zuſammen geläutet/ hefftige und ſtarckhe Grimmen bekommen/ weßwegen Sie lang/ aber verge- 30 bens/ weil Sie niemand hören wollen/ und in ſpecie ihrer Frauen zehen mahl/ umb hülff geſchrihen/ hierauffhin auß dem Bett ſich herunter begeben/ da dann ſo bald etwas von Ihr gegangen/ und auf den boden gefallen sey; welches Sie in der finſtere/ was es sey/ nicht obſerviren können/ demnach vöſtiglich geglaubt/ daß es eine bey Ihr/ durch außbleibung der men- 31 ſium geſtöckht und geſammlete Maſſa languinea, dergleichen ſchon vorher auch von Ihr gegangen/ seyn werde. Als ſie nun gantz unmächtig dem Bett zugeeilt; die Grimmen aber wider bey ihr angetzt/ habe ſie ſich nochmahlen auß dem Bett erho- 32 ben/ da dann alles von ihr gegangen. Nachdem nun ihre Frau die C. Sie zum auffſtehen wecken wollen/ und Sie/ warumb Sie/ der vielen Geſchäffte halber/ nicht auffſtehe? gefragt/ habe Sie/ ſo viel 33 ihre annoch gehabte wenige kräfften zugegeben/ geantwortet: Sie wolle hinab kommen. Weil Sie aber nicht gekönnt/ ſo hab die C. nach der Spittal-Predigt/ 34 ihr eine Suppe gebracht/ und den abortum auf dem boden ligend gefunden/ und gleichbalden ihre der Reæ Schweſter/ nebſt der Hebamm herbeygeholt; warüber auch noch deſſelbigen tages die Inſpection mit dem Kind fürgegangen; da dann/ quoad Materiale, ſich ſo viel ereignet/ daß es 35 zwar

36 zwar ein mit allen Gliedmassen versehener / und gegen 9. Monath bey der Mutter gelegener Partus fœminei sexûs gewesen: Ob aber derselbe sein vollkommenes Leben und Bewegungen schon gehabt? daran haben Herr Physicus und Chirurgus juratus
37 selbsten sehr gezweiflet. Das Formale aber seye so weniger richtig / weilen Sie an sich niemahls einige Schwängerung gespührt / ja auch noch polt abortum in der meinung gestanden / es werde eine ihrer außgebliebener mensium concreta Massa gewesen seyn / welche von ihr geschossen / und von deren an ihr etliche particulæ hangen geblieben / denen weilen Sie auch fortzuhelffen gesucht / und zu disem ende daran gezogen /
38 so seye mithin die Nabelschnur / ihro aber gantz unwissend / als mürb / gebrochen.
39 Die außbleibung der mensium habe Sie / der ursachen / daß sie schwanger seyn solte / nicht zu hertzen genommen / weil Sie deren außbleibung / auch zur andern Zeit / mehr gehabt; und dahero auch ihrer Schwester / oder andern Personen von ihrer prægnantia nichts bekennen oder sa-
40 gen können. Wie ingleichem auch die / ihr angeschuldigte / heimliche und ohne-hülffliche Gebuhrt sie / ex hac ratione, zu graviren nicht vermöge / weil Sie lange umb
41 hülff vergeblich geschrihen. Das / so von ihr gekommen / habe sie nicht gewust / daß es ein Kind seye; sondern habe es nur für eine concretam massam sanguineam gehalt-
42 ten; wie sie dann auch der Beckhin / als sie mit einem Liecht herbeygekommen / und sie gefragt: Was sie getriben / ob sie das Kind umbgebracht? zur antwort gegeben: Sie habe gemeint / es seye ein Klump.
43 Und auß eben diser ursach hab sie auch die Nabelgut / in meinung / daß es ein theil solches Klumpens sey / auß unwissenheit / in der finstere / abgerissen. Und weilen / im übrigen / die an des Kinds köpflein befundene / und von dessen schiessung auff den mit Blättlen belegten Boden verur-
44 sachte Contusio à Dominis Inspectoribus nicht vor lethal gehaltten worden / ihr Partus auch noch nicht vitalis gewesen; anbenebenst Sie in justa credulitate gestanden sey / daß es eine concreta massa sanguinea,
45 und Sie hievor schon / diser Sache halb / geraume Zeit / ja / inmassen Sie in ihrem Beschluß-Recess vortragen lassen / ein halbes Jahr im gefängnus gelegen / auch gar keine arzney ad procurandum abortum
46 gebraucht; Zu disem Process dem Herrn Richter sich selbsten freywillig gestellt; und zu erkennung der peinlichen Frage solche tringende Indicia, ut nihil, quàm sola Rei Confessio deesse videatur, erfordert werden; dergleichen sich aber hier nicht befinden; disem allem nach hat Rea Sie von deren wider Sie angestellten Anklag gänzlich zu absolviren gebetten. Und nachdeme hierauff / von beyden Partheyen / die weittere nothdurfft / in mündlichen Recessen vorgetragen worden / haben selbige endlich zu einer Sentenz finaliter submittirt; der Herr Richter aber hat derselben bedacht genommen. 47

Ueber dises beschwehrliche und wichtige Factum nun als wir eingangs ernannte Decanus, Doctores und Professores unsere rechtliche gedanckhen zu communiciren gebührend ersucht worden / haben wir nicht ermanglet / nach vorgängig fleißiger verlesung der Acten / in darüber gepflogener Collegialischer deliberation / von allem sorgfältig uns zu besprechen / und per unanimia darvergehaltten / daß in puncto gebettener peinlicher Frage / das Fiscalische Petitum, nach gleichbalden anfügender diser Sache beschaffenheit / nicht ingress oder statt finde. Es hat zwar erstlen anblickhs / kein geringes ansehen / als ob so wol das Materiale, als Formale atrocissimi criminis Infanticidii in præsentiarum seine richtigkeit hätte: Das Materiale zwar aus diser hauptsächlichen consideration / alldieweilen / obschon zu seiner Zeit der gelährte Hippocrates der meinung gewesen / quòd demùm sub initium septimi mensis naturalis & vitalis partus pronasci valeat; quintus verò & sextus mensis, ad eundem effectum, ei indubitanter inepti visi fuerint:

in *lib. de septimestr. partu.*

eandemque sententiam etiam Galenus, Avicenna, Vallesius, Bonaventura, & alii Medici, sequuti legantur, pro certo tradentes, quòd ante centesimum & octoagesimum secundum diem, sicque ante sex menses plenariè completos, partus vitalis pronasci non possit;

in locis, quos recitat Alphonsus à Caranza, in *tr. de partu naturali & legitimo, cap. 9. num. 3.*

Quibus etiam, ex Philosophis, horum facilè Princeps, doctissimus Stagirita intrepidè subscripsit,

lib. 7. de histor. animal. cap. 4. ubi ante mensem septimum nullum fœtum vitæ compotem nasci asseverat. Quod & suum facit Plinius, *natur. histor. lib. 7. cap. 5.* Plutarchus, *lib. 5. de placitis philosophor. cap. 18.* aliique, quos pariter laudat Caranza, *cit. loc. vers. His adde ex Philosophis.*

& nostri quoque Juris magistri eandem sententiam, præprimis laudati doctissimi viri Hippocratis autoritate subnixi, pariformiter approbârunt;

in *L. 12. de statu homin.* & *L. 3. §. fin. de suis & legit.* ex quibus Nostrates communissimè

48 49 50 51 52 53

nissimè ità sentiunt, Ulpianum & Paulum, à justi, vitalis, & naturalis filii nomine, tùm quinquemestrem, tùm semestrem excluisse; ut imprimis videre est apud Marium Giurbam, ad *Consuet. Messanens. parte 1. cap. 1. glossa 4. num. 35.* Alexandr. Raudensem, de *analog. cap. 30. num. 25.* & Paulum Zacchiam, in *Qq. medico-legalib. tit. 2. Q. 2. à num. 12.* ubi ex Aristotele, Galeno, Curtio, Plinio, & aliis dicit, 54 Partus istos, abortivos, vel non natos habendos: Quibus addesis ea, quæ congessit Tiraquellus, ad *L. Si unquam. verb. Susceperit liberos. num. 205. & seqq. Cod. de revoc. donation.*

55 Jedannoch von diser meinung in hernachgefolgten Zeitten so gar abgegangen worden / ut proximè laudatus Hispanus JCtus, contra dictum Aristotelis & Hippocratis assertum, ità scribere non dubitet: Nunquid fatebimur, Aristotelem & Hippocratem ità omnium rerum medicinalium & naturalium scientiæ puteum exhausisse, ut posteris nihil hauriendum reliquerint? aut eorum autoritatem adeò prævalere debere, ut Experientiæ, ni mavis, Veritati eam anteponamus? At studium Veritatis (quæ Philosophiæ & alterius cujusvis scientiæ anima est) non hujus, aut illius, quantumvis eminentis, opinioni subjacet; 56 sed Rationi & Experientiæ. A quibus omnibus sit, ut quinquemestris & semestris Partus (quem abortivum censuerunt Hippocrates & Aristoteles, à septimo mense initium pariendi constituentes) non minùs naturalis sit, quàm septimo mense contingens; licet ratiùs id eveniat; quandoquidem Experientia diversis posteà rerum successibus nobis demonstraverit, Partus istos vitales esse: Id quod & pluribus aliis rationibus & autoritatibus comprobavit Horatius Augenius, *lib. 1. de hom. partu, cap. 21.* 57 Non ergò objiciat nobis aliquis: Hippocrates & Aristoteles partus quinquemestres & semestres in numero vitalium & naturalium non constituerunt. Igitur naturales non sunt. Consequentia namque ista non tenet ex jam dictis, quæ planè & plenè evincunt, in hisce plus operari historiam & experientiam, quàm syllogismum; ita, ut omninò jam stare cogamur 58 assertioni eminentissimi Avicennæ, qui Semestrem vitalem vidit, & aliis Juris Professoribus, & Medicæ artis, quorum temporibus Natura quinquemestres (Vi- 59 tales suis scriptis testatos) produxit. Nil enim jam nobis impedimento Hodiè esse potest, quo minus, quinquemestres & semestres Partus vitales & naturales esse, firmè asseveremus, ni forsan opera naturæ & ejus miras formas notas negare & destruere velimus.

Ità equidem cordatè laudatus Caranza, *d. cap. 9. n. 10.* ubi in præcedentibus & sequentibus plura videri possunt. Addatur Sperling. de *format. homin. in utero, cap. 9. Q. 1.* ubi plura exempla hujusmodi Par- 60
tuum, quinto vel sexto mense editorum, qui vitam suam ad plures annos protraxerunt, recenset. Ildephonsus Perez de Lara, in *compend. vitæ hominis in Jure poli & fori. cap. 10. num. 23.* aliique ejusdem sententiæ patroni, quos exhibet Dn. Sam. Stryke, in *specim. usûs Pandectar. moderni, tit. de stat. homin. §. 14.* & in *tract. de succession. ab intest. Diss. 1. cap. 2. §. 16.*

Supposito verò hôc, quòd Partus quin- 61
quemestres, itemque semestres, æquè ac septimestres, naturales & vitales, licet rarius, esse possint, will es / wie gesagt / kein geringes ansehen gewinnen / als ob diß orths das Materiale, sive Corpus delicti, indeme zumahlen das von deren super Facto beclagten M. an diſe Welt gebohrne Kind dem Herrn Malefiz-Richter / durch die hierzu abgeordnete juratos Dominos, Physicum, Chirurgum, Actuarium, & Scabinos, in legaliter eingezogener Inspection, und hierüber erstatteter Relation, vor augen gelegt / und an dessen occipitio eine zimmliche / bereits oben referirte / Contusio erfunden worden / in gnugsame richtigkeit gesetzt worden sey.

So viel aber desselben Formale betrifft / 62
so ists freylich an deme / daß so wohl / Erstlich / diſes / daß super Facto Beclagte / nach ihrer bekantnus / Selbst wohl gewust / daß Sie mit einer jungen und gesunden Manns-persohn / zu etlichen mahlen / sich fleiſchlich vermischt; daß / (2.) Ihr bald hierauff ihre menses zuruckh gebliben; daß (3.) Sie / von solcher zeit an / immer mit zuvor ungewohnten schmertzen behafft gewesen; daß / unangesehen (4tò) Sie 63
so wohl von der Frauen von L. als ihrer / in Zeit solcher Imprægnation, und noch eine Zeit hernach gewesener Frauen / als auch von ihrer Schwester / des M. Haußfrauen / ihrer Schwangerschafft halber / ernstlich zured gesetzt / und ihr das Gewissen deßwegen gerührt worden; Sie jedoch weder damahls / noch in nachgefolgter zeit / dessen ichtwas bekeñen wollen; daß (5.) fürnemlich / da die hefftige schmertzen ihrer / 64
obschon unzeitigen / Kindes-Gebuhrt Sie befallen / und ihre damahlige Meisterin / die C. Sie noch in der zeit / da die schmertzen am hefftigsten noch bey Ihr angehalten / Sie zu denen Kindern herunter gerufen / Sie solch ihren ungewohnlichen und schmertzhafften zustand auch noch damahls vor Ihr so gar verheelt / daß Sie vielmehr Sie beredt / Sie wollte hinab kommen / einfolglich sich selbsten zur nächstbe-

vorstehenden Partûs editione aller hülff beraubt/ und/ durch hindansetzung diser guthen Gelegenheit / das / ihrem vorgeben nach/ nachgefolgte Hülff-begehren gantz
65 unglaub- und unwahrscheinlich gemacht; daß mithin Sie/ (6.) ihr unter dem Hertzen getragene Frucht/ ohne aller Weiber hülff/ allem ansehen nach / geflissentlich abgelegt;
66 daß/ 7mò, Sie auch/ unerachtet Sie / wohlvermuthlich als ein allschon dreißigjährige Weibs-Persohn/ die dahero wohlglaublich bey ihrer Schwester und anderer Freundinnen Kinds-Gebuhrten längst gesehen und gehört/ was die Nabelgurt sey/ und wie solche sorgfältig verknüpfft werden müsse / dennoch solche/ nach dises ihres Kindes Gebuhrt/ Unverbunden gelassen; daß/ 8vò, Sie nicht einmahl/ auch da allbereit ihre Meisterin/ mit einer Suppe/ zu ihro vors Bett gekommen/ nachzusehen verlangt/ was zu zweyen mahlen von Ihr gekommen; Zu welch allem wann/ 9nò auch die in den Actis enthaltene zerschiede-
67 ne Variationes und unwahrheitten gesetzet werden/ so entstünde hierauß / wann de Partu septimestri, octi- novem- vel decemmestri die Frage wäre/ eine solche unzweifliche tödtliche verdächtlichkeit / daß super Facto Beclagte indubitatò mit der Peinlichen Frage / in summo & intensissimo gra-
68 du, angegriffen werden müste: allermassen wir dises/ bey andern dergleichen/ in und ausserhalb Landes / vorgekommenen schwehren Fällen / mit mehrerem vorgestellt/ und nach all disen umbständen nachgesehen werden kan in nostri Collegæ, D. Harpprechti *Respp. criminalib. & civilib. vol. 3. Resp. 32. & quinque sequentibus.*

69 In reiffer betrachtung aber/ daß wir impræsentiarum von einem / nicht nur nach der Verhafftin alleinigem angeben; sondern auch u. fürnemlich nach deren verpflichteten Herrn Physici u. Chirurgi, tanquàm talium Peritorum, und dahero von uns (juxta ea, quæ legimus apud Mascardum, de *probation. conclus. 1152. num. 22.* post Alciatum & Bartolum, Tobiam Nonium, ad *princip. Inst. de exhered. liber. num. 17.* Cardinal. Parisium, *vol. 2. consil. 56. num. 12. & 13.*) vor unzweiflich und richtig annemmendem judicio, nur bey fünff Monathen bey ihr der Verhafftin in der Mutter gelegenen/ und mithin noch unzeitigem Partu zuhandlen haben/ so zeigt sichs von selbsten/ daß dise ordinaria & communia Jura diß orths keinen ingress finden;

ut in simili rectissimè Illustris Dominus de Lyncker disserit, in *Responso videlicet 39. num. 10.* in verbis: Nun ist wohl das todte
70 Kind/ und zwar denen Gliedern nach/ Glidmässig / und sonst vollständig vorhanden: Aber NB. das ist das Corpus delicti Infanticidii noch lange nicht: noch kan die Præsumptio, Partum vivum ex utero matris prodiisse, bey so vielen wichtigern præsumptionibus bestehen bleiben;

sondern ein solcher Casus muß gantz an- 71
derst angesehen und beurtheilet werden; und so viel allerförderist das Materiale, oder so genanntes Corpus Delicti betrifft / so muß hiebey fleißig in acht genommen werden / daß mit gründlicher erkundigung deselben Certitudinis es gar schwehr dahergehe / so/ daß alle Rechtslehrere den beständigen Schluß machen:

Quòd ejusmodi Partus, adhuc immatu- 72
rus & imperfectus, quia vivere non potest, vel pro mortuo nato, vel planè non nato haberi debeat; prout in individuo, post alios, definit Dn. Samuel Stryke, de *jure sens. Diss. 1. cap. 1. num. 40.* Prosper Farinacius, *Q. crimin. 122. num. 156.* ibi: *Cùm non sit vitalis.* Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Parricidium. n. 5.* ibi: *Cùm in dubio præsumendum sit Partus mortuus esse.* Quesada Pilo, *controversiar. forens. cap. 30. per tot.* omniumque plenissimè Josephus Mascardus, de *probation. conclus. 1152. n. 1. & seqq.* ubi ità de hoc: Qui 73
dicit, Partum fuisse abortivum, & eum natum esse sexto mense, id probare debet, ut consultus respondit Alciatus, *lib. 9. cons. 13. num. 5. vers. Quarta conclusio.* Is autem, cui hoc onus istud probandi incumbit, probare poterit, Partum abortivum fuisse, ex eo, quòd natus sit sexto mense: Nam licet etiam tunc vivus emissus fuerit extra ventrem matris; tamen, quia natus ante septimum mensem censetur & præsumitur Juris dispositione abortivus; cùm Partus quinque aut sex mensium, & ante septimum mensem editus, non sit perfectus, nec perfectè editus, cùm secundum naturam, & sententiam doctissimi Hippocratis à Jure receptam, septimo tantùm mense nasci perfectum Partum fuerit à Legislatoribus comprobatum, *L. 12. de statu homin.* sequitur, ut antè non possit dici 74
perfectus; sed abortivus, à contrario sensu illius Legis; quod argumentandi genus in Jure nostro validum est; ut in *L. 1. §. 1. ff. de offic. ejus, cui mand. est jurisd.* ex eo 75
etiam, quia inclusio unius temporis alterius continet exclusionem. *L. Statu liberum. §. ult. de leg. 2.* Ità argumentatus est Fulgosius, *consil. 69. num. 1. vers. Aut eâ quoquerationc.* Cujus sententiæ se subscripsit Chassanæus, *consil. 19. num. 6. vers. Et etiam isto casu.* & Alciatus, *consil. 23. num. 2. lib. 9.* ubi inquit; hanc videri communem opi- 76
nionem, à qua pauci dissentiant; & ideò ab ea in judicando non esse recedendum: Etenim ante septimum mensem dicitur potiùs mater partum ejeciisse, quàm emisisse, 77

arg.

arg. *L. Si servum alienum. §. Muller. & L. Quintus. ff. ad L. Aquil.* Idem voluit Lancell. Dec. in *L. Quod dicitur. ff. de liber. & posthum.* Et quamvis infans nascatur vivus; tamen, quia secundum naturam vivere non potest, habetur, acsi natus non fuisset; ut tenent Paulus de Castro, Jacobinus de Sancto Georgio, in *L. penult. Cod. de hered. instit.* cum aliis ab Alciato allegatis. Et per hæc limitantur & declarantur *Lex. Quod dicitur. 12. de lib. & posthum.* & *Lex penult. Cod. de posthum. hared. instit.* ut non procedant, nec locum habeant,
78 quando Partus natus est vivus; tempore tamen immaturo, adeò, ut secundum communem cursum naturalem omninò brevi moriturus sit, & vivere non possit: isto enim casu habetur pro non nato, & pro mortuo, & pro abortivo; & pluribus tùm autoritatibus, tùm etiam rationibus declaravit Parisius, in *consil. 56. à num. 5. usque ad num. 11. vers. Quæ conclusio. vol. 2.*

Hucusque Mascardus, *cit. jam locò.*

79 Und wiewohl ab eodem Mascardo noch ferner notantet hinzu gesetzt wird/ quòd, si probetur, Infantem esse articulatum, & sua distincta membra habere, ex hoc magna vitæ præsumptio oriatur;

pro eadem sententia collaudato Cagnolo, *dicta conclus. 1152. num. 19.*

80 auch/ in conformität eben dieser Sententz, von einigen Rechtslehrern erachtet werden will/ daß zwar diese Quæstion: Von welcher Zeit an ein in utero materno empfangener Partus lebendig/ oder vitalis werde? dem arbitrio boni viri, vel, si mavis, prudentum zuüberlassen; in disem arbitrio aber in acht zunemmen sey/ ob die Frucht schon formirt/ auch Leib und Glider habe/ oder nicht? ut priori in casu pro tali Partus Vitalitate concludere debeamus:

Bernhardus Zierix, ad *artic. 133. Ordinat. Car.* Christoph. Blumblacher, ad *eund. artic. num. 2.* Jacobus Wissembach, *parte 2. Disp. ad Pandect. 13. th. 5.*

81 So ist doch nicht nur dises niemand leichtlichen unbekant/ wie so gar unterschidene principia und meinungen über di-
82 ser Quæstion non saltem à nostri Juris Doctoribus; verùm etiam ab aliis doctissimis Viris, quorum alii solos 35. alii 42. 44. 45. alii 50. ad partum formandum; & ad illum movendum alii 70. alii 76. alii 90. alii 100. tandemque ad illum perficiendum alii 110. alii 300. dies requirunt, propugnirt und geführt werden;

quorum longum catalogum nobis exhibet Harpprechtus, ad *§. 5. num. 56. Inst. de publ. judic.* ubi tandem, cum Berlichio & Bartolo concludit, quòd tota hæc Quæstio Physicorum & Medicorum disceptationi relinqui debeat: Addatur Johannes Carolus Antonellus, de *tempore legali, lib. 4. cap. 31. num. 3.* pluresque alii laudati Müllero, ad *Struv. exerc. ad Pand. 48. th. 79. lit. z.* Dn. Samuel Stryke, in *annotam. ad comp. lection. Lauterb. l. infrè cit.* ubi omnia ista, quæ de certo dierum numero hîc traduntur, rejicienda scribit; latissimè Farinacius, *Q. crimin. 142. num. 139. & seqq.*

Sondern es ist hiebey noch ferner in fleissiges bedenckhen zunemmen/ daß/ wann man auch gleich ex principiis Physicis zugeben wollte/ quòd Partus confestim à primo suæ conceptionis momento animatus & vitalis sit:

Jungatur Dn. Samuel Stryke, de *jure* 83
sens. Diss. 6. cap. 4. num. 37. & plenissimè ista explicans Johannes Harpprechtus, *cit. loc. à num. 33. usque ad num. 57.* Coll. Jur. Argent. ad *lib. Pand. 48. tit. 8. th. 19. num. 5.* Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. parte 4. const. 4. Def. 2. num. 2.*

Umb willen jedoch in primis diebus, hebdomadibus, vel mensibus à Conceptione 84
in utero materno, keine certa, & in sensus incurrentia Vitalitatis signa demonstrirt/ und mithin auch in dubio nicht pro certis geglaubt und gehaltten werden können;

Dn. Samuel Stryke, *dicta Diss. 6. cap. 4. num. 37.* verbis: *Partum quidem statim à tempore conceptionis vitalem dicimus: Verùm quia hic nondùm certa & in sensus incurrentia Vitalitatis signa, &c.*

So kan/ bey zumahlen so grossem dis- 85
sensu inter veteres & novos, tùm Philosophos, tùm Medicos, in specie auch de partu quinquemestri, an videlicet ille pro immaturo & abortivo, vel pro perfecto haberi debeat? und da die à doctissimo Medicorum Hippocrate, ejusdemque per plura secula assectis, pro certa gesetzte Determinatio, quòd ante septimi mensis initium Partus nunquàm vitalis, maturus & perfectus censeri debeat, in jam suprà relatis specificis Juris textibus so gar deutlich approbirt; disem allem nach/ in dubio, 86
anderst nicht judicirt werden/ als daß ein solcher/ nur conjecturaliter, bey fünff Monden/ in der Mutter gelegener Partus nicht pro vitali; sondern als ein imperfectus, & immaturus, pro non-vitali, & qui non-vivus in orbem processerit, zu halten sey.

Quamvis enim alias pro vitalitate recens- 87
editi infantis omnia Jura præsumant; ità, ut asserenti, illum non vivum editum, seu vitalem fuisse, onus illud probandi, communi Interppr. suffragio incumbat;

norante Hahnio, ad *Wesembec. tit. de statu homin. n. 3. verb. Postquàm nati.* Alphonso

phonso Caranza, *tract. de partu natur. & legit. cap. 11. num. 32.* post Decium, Cagnolum, & Bursatum, Menochio, de *præsumption. lib. 6. præsumpt. 52. num. 4.* Antonio Fabro, in *Cod. Sabaud. lib. 9. tit. 11. Definit. 1.* Carpzov. *J. F. parte 3. C. 17. D. 20. num. 4. & 5.* post Berlich. Clasenio, ad *artic. 131. Ordinat. Carol. pag. 548.* ibi: *Semper autem pro Vitalitate partûs, eum scilicet vivum à matre in lucem esse editum, in dubio præsumitur.*

88 & præcipuè Matri, quæ partum mortuum à se editum asserit, nullam fidem habendam esse, ipse Princeps constituat; in *Ord. crimin. art. 131.* Clasenius, *ibid.* Joh. Marcus, Augustan. dùm viveret, Consiliarius, *Resp. 20. pag. 171.*

89 Tamen ista præsumptio in solis maturis infantibus procedit: In partu verò adhuc immaturo, seu imperfecto, (Has siqui-
90 dem dictiones, licet propriè & strictè loquendo differant, promiscuè tamen accipi, benè annotat Menochius, *loco mox alleg.*) quòd alia omnia præsumi debeant, quòd videlicet ille non fuerit vitalis, nec vivus in auras vitales editus, in puncto advertit laudatus Menochius, de *præsumption. lib. 6. præsumpt. 52. num. 7.* in verbis: *Immaturus partus creditur ille, qui editus est* ante *septimum mensem, ille* vitalis non præsumitur; *eo quòd talis partus, ante cœptum septimum mensem natus, ex communi Physicorum schola vivere non possit.* Dn. Samuel Stryke, in *annotam. ad compend. lection. Lauterbachian. tit. de statu homin.* ad verba:
91 *Debito tempore.* ibi: *Si enim debito tempore non fuerit natus, verbi grat.* mense quinto, *vel sexto*, tunc Partus non præsumitur vixisse; sed incumbit probatio, partum vivum in orbem processisse. Carpzov. *I. F. parte 3. Const. 17. Definit. 20. num. 5.* ibi: *Si posthumus debitô tempore fuerit editus; non autem tempore intempestivo.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. Pandect. theor. pract. tit. de statu homin. th. 27.*

92 Quorsùm etiam illud facit, quòd in dubio, licet fœtus in foro interno, ceu in quo semper tutior via eligenda, præsumatur animatus; attamen in foro externo & contentioso potiùs inanimatus, quàm animatus, præsumi debeat.

arg. *L. Interpretatione. penult. ff. de pœn.* Johann-Carolus Antonellus, de *tempore legali, lib. 4. cap. 31. num. 4.* Antonius Gomez. de *delict. cap. 3. rubr. de homicid. n. 32. in fin. vers. Quod primò extende.* Cæsar Bajardus, ad *Jul. Clar. Q. 68. num. 9. vers. Item adde, quòd in dubio.* Farinacius, *Q. crimin. 122. num. 138.*

Vor eins.

93 An dem andern ist wider all das jenige/ was oben ex traditis Alphonsi de Caranza, & aliis recentioribus Scriptoribus, de quinquemestri partu & semestri angeführt worden/ quòd nimirum & illi possint esse vitales, & quidem ità, ut non saltem per aliquot horas, dies, vel menses; sed per plures quoque annos hâc vitâ gavisos multiplex experientia non uno in loco testatum reddiderit, zur bestän digen antwort/ ex ipsius Caranzæ specifica doctrina, brevissimis zumerckhen/ daß es doch hiebey bleibe/ quòd ejusmodi Partus ex rarò contingentibus sint;

juxta illa Caranzæ, jam suprà relata, formalia verba: *A quibus omnibus fit, ut quinquemestris & semestris partus non minùs naturalis sit, quam septimo mense contingens, NB.* licet rarius id eveniat.

94 Ist aber eines solchen nur fünff Monden in der Mutter gelegenen Partus Vitalitas ex rarò contingentibus, so ergibt sich auch hierauß widermahlen von selbsten/ daß dieselbe/ von claren und heitteren Rechtens wegen/ in dubio gar nicht; sondern vielmehr deren lautteres Contrarium zu præsumiren;

arg. eorum, quæ de rariùs contingentibus inculcant Consulti, in *L. 3. & seqq. de LLb. ibidemque* Feltmannus. B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. Pandect. ad tit. de his, qui sui vel alien. jur. sunt. §. 10.*

95 Ex quo ità in puncto de partu quinquemestri, superhâc Quæstione: An in casu, quando Partus quinto mense est editus, illius Parentes à Præsumptione anticipati concubitûs immunes sint? contra sic sentientem Benedictum Carpzovium, in *jurispr. consistor. lib. 2. Def. 227. num. 12.* Dn. Samuel Stryke: Pro rarò contingentibus enim & expressâ Lege nondum probatis, vix præsumendum;

in *specim. usûs Pandect. moderni, ad tit. de statu homin. §. 14. in fin.*

96 Ist dann nun/ juxta omnia hucusque deducta & clarissimè evicta, ein fünff-monathlicher Partus, in dubio, nicht pro vitali, & vivo in has auras vitales pronato zuhalten/ sub quo vel colore will man dann sagen/ quòd Corpus delicti, in hujusmodi casibus, suam habeat certitudinem?
97 Und wie will man/ collapsô hôc lapide angulari, & basi totius criminalis Processûs, nedùm ergò Torturæ, rei utiq; gra-
98 vissimæ, omnique corporali sive corporis afflictivâ pœnâ gravioris, (Jungat. Zanger, de *tortur. cap. 1. num. 1.* Carpzovius, *Q. crimin. 117. num. 3. & seqq.* Brunnemannus, de *proc. inquisitor. cap. 8. membro 5. num. 13.*) illæsis criminalis Jurisprudentiæ principiis, die Erkenn- und Verhängung der Peinlichen Frage zugleichwohlen behaupten?

Wann

99 Wann die rechtliche Præsumptio pro non-vitalitate quinquemestris ejusmodi Partûs militirt/ so ist ja nichts richtigers und allen Rechtssätzen gemässers / und billichers/ als daß eine Peinl. oder super facto beclagte Mutter/ per subsidiariam & periculosissimam illam probationem, quæ per corporis cruciatus fit, zu probiren durchauß nicht angestränget werde / daß ein solches / obgleich gliedmäßiges / Kind nicht
100 lebendig an die Welt gekommen; sondern/ weilen notoriè alle rechtliche Præsumptio disfer würckhsamkeit ist / ut onus probandi in Adversarium rejiciatur,

L. 24. L. 25. de probation. Marcus Antonius de Amato, *Decis. 107. num. 14.* David Mevius, *parte 1. Dec. 118. num. 6.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. Pand. theor. pract. tit. de probat. & præsumpt. §. 51.*

ein jedesmahliger Fiscalischer Procurator, vel privatus Accusator eine solche rationem atque extraordinariam talis Partûs quinquemestris Vitalitatem Rechts-
101 gesührend erweise; wohlbeachtet / daß erst hierdurch dises Criminis certitudo, daß nicht nur ein Gliedmäßiges; sondern auch und zumahlen lebendiges Kind wahrhafftig gebohren / und / nach deren / erst wann dises seine richtigkeit hat / ingress
102 findende rechtl. præsumption dasselbe seines Lebens dolo malo von seiner Mutter beraubet worden sey: So lang aber diser nothwendige Beweiß seine richtigkeit nicht hat/
103 so ermanglet ja noch das Corpus delicti, daß ein entweder gewiß und unzweiflich/ oder nur nach der rechtlichen præsumption lebendiges Kind / per præsumptum dolum
104 malum, umb sein Leben gekommen. Daß aber nicht nur ad effectum dictandæ pœnæ ultimi supplicii, vel corporis afflictivæ;
105 sondern auch ad effectum decernendæ Torturæ, das Corpus Delicti, seu cujuslibet criminis, de quo quæritur, Veritas & Certitudo, einem Maleiz-Richter / jedermahlen verhero / zu rechtlicher gnüge/ dargethan seyn müsse / das ist bey allen Criminalisten ein latus per se;

jx. exx. expressos in *L. 1. §. 24. de SCto Silan.* Peinl. Halßgerichts-Ordn. *artic. 6.* ubi vulgò Scribentes. Brunnemannus, *de proc. inquisitor. cap. 7. num. 3. & sqq.* Struv. *exerc. ad Pand. 49. th. 98.* Farinac. *Q. crimin. 2.* Manzius, in *cent. Decc. Palat. Q. 81.*
106 Tralaticium enim est, quòd Tortura non ad Facti liquidationem, seu ad delicti probationem; sed, si de illô Judici jam constet, pro cujusvis nimirum delicti indole, ad hoc tantùm, ut Confessio Rei eliciatur, quòd ipse hoc factum seu delictum patravesit, decerni valeat.

Stephanus Bertrandus, *vol. 2. consil. 134. num. 13.* Brunorus à Sole, *consil. crimin. 13. num. 186.* Richterus, *parte 6. consil. 31. n. 7* Gabrielius, in *commun. conclus. lib. 7. conclus. 17. num. 1.*

Und das ist es/ was auch in terminan- 107
tissimis, quod ajunt, terminis de hoc ipso defectu Corporis delicti, circa talem semestrem, vel quinquemestrem duntaxat Partum, his specificis formalibus bekennen muß Benedict. Carpzovius: Hôc, inquiens, casu de corpore delicti, Infantem NB. vitalem occisum fuisse, certò constare nequit. Quis enim tutò asserere, aut credere potest, Fœtum lucem unquàm vidisse, si præmaturus & imperfectus fuerit?

in *Praxi crimin. Q. 11. num. 40.*

So gewiß nun / bey ermanglung deß 108
Corporis delicti, mit verhängung der Tortur zuruckh gehalten / und mithin diese sache in statu quo angenommen werden muß; so befremdlich scheint hingegen dises zu seyn / daß verschidene tapffere Jurisconsulti, wann dieselbe de Pœnâ in talibus terminis decernendâ besorgt seyn / zwar der 109
severissimæ Culei pœnæ keinen platz assigniren; iedannoch aber von der äusserſten Todesstraff nicht abstrahiren; sondern / daß dennoch die Pœna Gladii wider eine solche heimliche Gebährerin statt finde / darvor halten wollen:

De quo ità in puncto Benedictus Car- 110
pzovius: Infanticidii pœnâ ordinariâ non afficiuntur Parentes, necantes Liberos præmaturos & imperfectos, eos nimirum, qui quartô vel sextô (Et sic etiam intermedio) mense nascuntur, & in vita conservari ac educari nequeunt; sed quamprimùm nati fuerint, rursùs moriuntur; Quô casu Pœna Leg. Corneliæ de sicariis obtinet, & Matres ejusmodi liberos præmaturos occidentes gladio puniuntur; addens, quòd, quamvis hoc ità decisum, in terminis, apud DDres, præterquàm Antoninum Tessaurum, *Decis. 13. num. 2.* (Qui tamen de partu planè non vitali loquatur) non repererit; tamen ista assertio suis Rationibus haud destituatur. Pri- 111
mò namque certum dicit, quòd interficiens partum brevi moriturum non adeò delinquat, ac is, qui fœtum modis omnibus perfectum, qui vivus conservari ac benè educari potest, occidit, hincque nec Parricidii, ceu odiosissima & crudelissima Pœna, in fœtum perfectum necantes constituta, ad hunc Casum extendenda sit. Se- 112
cundò hoc etiam Imp. Carolum V. in *Ord. crim. 131.* in verbis: Welches weib ihr Kind/ das Leben oder Gliedmaß empfangen hätte; & his porrò sequentibus: So aber ein Weibsbild / als obstehet / ein lebendig Gliedmäßig Kindlein &c. innuere videri; cùm ex his verbis haud obscurè sequa-

quatur, quòd tùm demùm ordinariâ Parricidii pœnâ plectenda sit mater, si partum vitalem & quoad singula membra maturum & perfectum occiderit. Quibus consequens esse dicit, quòd illa, quæ fœtum adhuc immaturum & imperfectum necat,
115 mitiùs punienda sit. Hisce, tertiò addit, quòd, quia hôc casu, ut hæc ead. formalia jàm proximè retulimus, de Corpore delicti, infantem nempe vitalem occisum fuisse, certò nequeat constare, cùm nemo tutò asserere, aut credere possit, ejusmodi Fœtum lucem unquàm vidisse, ceu adhuc præmaturum & imperfectum; ad pœnam verò parricidii ordinariam tùm demùm pervenire possit, quando de Corpore delicti constat, hoc est, si Obstetrices, factâ cadaveris inspectione, Fœtum occisum maturum & perfectum esse, & ex Vulnere, Contusione, Livore, vel Cicatrice occisionem præsumendam esse juratò depo-
114 nant. Eandemque sententiam Scabinos quotidiè in pronunciando sequi, ex ibidem subjunctis Præjudiciis comprobat, quæ pleno tenore relata videri possunt,

in *dicta Q. crimin. 11. num. 37. usque ad num. 43.* & in *J. F. parte 4. Const 4. Def. 7.* ubi eadem repetit; quæ & suo suffragio comprobat Esbach, *ibid. in notis. num. 1.* & sub temperamento inferiùs referendo Eberhardus Hoyer, ad *Jus militare Brandenburgic. Artic. 20. pag. nob. 30. vers.* Ebener massen. ibi: Oder da Sie ihr unzeittig und zu früh gebohrnes Kind ertödtet / mit dem Schwertte billich hinwider vom Leben zum Tode gerichtet.

115 Allermassen aber mehrbelobter Carpzov. in zweyen daselbsten befindsamen Præjudiciis, de Rea, quæ talis, adhuc quidem immaturi & imperfecti; veruntamen Vivi in auras has editi, internecionem legaliter confessa, welche selbsten bekannt / daß ihr Kind zwar zu frühe und noch unzeittig; jedoch aber lebendig zur Welt gekommen / und Sie selbiges vorsetzlich umbs Leben gebracht hab / außtrücklich handlet;

116 ut patescit ex verbis in primo Præjudicio: Wegen solcher an ihrem eigenen Kind begangenen und NB. bekannten Mordthat. & in secundo Præjudicio, ibi: So möchte M. M. wegen solcher bekannten Mordthat / &c.

117 allso geben wir gerne zu / daß / an enden und orthen / wa auch diese atrocissima Parricidii species, welche von einer Mutter an ihrer Leibs-frucht und eigenem Kinde begangen wird / noch heutte zu tag mit der severissima pœna Culei gestrafft wird / in solcherley Fällen / da eine annoch unzeitti-
ge Leibe-frucht lebendig gebohren / und / nach einer solchen Mutter guthwilligen Bekantnus / seines Lebens gleichbalden wider beraubt worden / an statt diser ordinariæ, die pœna Gladii, tanquàm extraordinaria & longè mitior, nach schärffe der Rechten zuerkannt werden könne;

prout etiam hæc ità considerat Müllerus, ad *Struv. exercit. ad Pand. 48. th. 79. lit. E. pag. 890.* verbis: *A quo tamen dissentit Carpzovius, parte 4. Const. 4. Def. 7. & parte 1. Q. 11. num. 37. Prax. criminal. matrem, sobolem imperfectam necantem, gladio feriendam esse statuens. Utut dici queat, pœnam hanc Gladii esse* extraordinariam, *ratione pœnæ Culei, quæ in parricidium statuta est.* Jungatur quæ tradit Collega noster, D. Harprecht, in *Diff. Jur. commun. & Marchico-Badens. pag. 255. vers. Ubi tamen advertendum, quòd sub nomine pœnæ extraordinariæ.*

und würden daher o auch desto weniger 118
anstand finden / daß / mann dißorths super facto Beclagte selbst in güthe bekannt hätte / daß ihr nur bey fünff Monethen unter dem hertzen getragenes Kind wahrhafftig lebendig an des tages Liecht kommen; Sie aber dasselbe / durch geflissene abreissung der ligaturæ umbilicalis, und indeme Sie allso dasselbige / unverbunden / im unrath ligen / und / dolo malo, verbluthen lassen / seines Lebens beraubt habe / wider Sie / an statt deren / in hoc Ducatu in crimine Infanticidii obtinirenden pœnæ Gladii, ceu ordinariæ, die der äusseristen Todes-straff nächstfolgende Pœna Fustigationis, cum perpetua ex his terris Relegatione, wohl verhängt werden könte;

argumento laudatæ Carpzovii doctrinæ, junctis illis, quæ tradit B. Dn. Lauterbach, in *Differ. Jur. Comm. & Würtemberg. circa causas criminal. §. XXV. num. 6.* & Christophorus Besoldus, *consil 207. num. 3.*

Nachdemmahlen aber in proposito die 119
Beclagte / vors Erste / dessen / daß ihr Kind gelebt hab / und Sie dasselbe / per qualemcunque, seu commissionis, seu omissionis dolum ermerdet / so gar nicht geständig ist / daß Sie vielmehr beständig / so wohl gleich im anfang bey fürgenommener Inquisition, als auch in disem super Facto wider Sie formirten Process, auf disem beharret / daß Sie nicht gewußt habe / daß Sie Kinds-schwanger sey / und daß Sie auch nicht anderst geglaubt / als daß das jenige / so in der finstere von Ihr gegangen / ein Klumpe Bluths sey / sive aliqua concreta Massa sanguinea; anbeneben / vors Zweitte / bereits angezeigter massen / 120
die Sach so sich verhält / daß / indeme ein solcher nur fünff-monathlicher Partus, oder / wie die Herrn Inspectores von disem Kind reden / bey / id est, gegen fünff monath

nath lang unter mütterlichem Hertzen getragener Partus, in dubio nicht pro Vitali gehalten/ entfolglich auch nicht geglaubt
121 werden kan/ daß dises Kind lebendig an das tages liecht gekommen/ mit einiger Gewiß- oder Sicherheit-bestand nicht gesagt werden kan/ daß in proposito das Corpus delicti in einer solchen certitudine stehe/ daß die Peinliche Frage decernirt werden möge;

juxta Domini Carpzovii specificam & propriam confessionem, *dictâ Quæstione 11. num. 40.*

122 so können wir nicht absehen/ wie bey solcher der sachen gantz anderer beschaffenheit/ da nemlich der Verhafftin guthwillige Confessio totaliter ermanglet/ und hingegen in denen à laudato Autore angeführten Præjudiciis die Bekantnus eines Kindermords zugegen gewesen; solche
123 Confession aber/ wegen jetztgedachten Haupt- und Substantial-Defects/ nemlich Corporis delicti, per Torturam ohnmöglich extorquirt werden kan;

Jungatur, ultra suprà laudatos, Clasenius, ad *Ord. Carolin. art. 131. pag. nob. 547. vers. Sed hæc pœna tùm demùm.* ibi: *Quodsi vero de corpore delicti non constiterit, ne quidem ad Torturam, nedùm ad Pœnam procedi potest.* Et quæ in genere de ubivis necessaria illius certitudine Nostri passim definiunt, & præcipuè Farinacius, in *Praxi crimin. Q. 1. num. 6. & seq.* Ernestus Cothmannus, *vol. 1. consil. 12. num. 28.* Wilhelmus Romanus, in *pecul. dissert. de corpore delicti in criminib. facti permanent. §. 9.* Theodorus Reinkingkius, in *Resp. Jur. contra Sagas, pag. 98. & seq.* ubi *num. 628.* generaliter pronunciat, quòd manus Judicis eousque ligatæ sint, quoadusque de corpore delicti constet:

124 De delicti namque corpore, sive criminis revera patrati certitudine usque adeò Judicantibus constare oportet, ut etiam in omni dispositione, constitutione, aut Statuto, pœnam aliquam imponente, vel tametsi alicui libera facultas, nullâ solemnitate servatâ procedendi, indulta fuerit; tamen semper hæc Conditio intelligi debeat, dummodò de Corpore Delicti constet:

Sebastianus Guazzinus, *tract. de defensione reor. Defensa 4. cap. 1. num. 2. & seq.* Wilhelmus Romanus, *d. l. in fin.*

125 wo/ sagen wir/ bey solcher dieser Sache bewandtsame/ die äusserste Todesstraff/ seu in specie Pœna Gladii, ceu in terris Würtembergicis ordinaria hujus delicti pœna, wider diese Verhaffte decernirt werden könne: allermassen nicht allein der ab ipso Carpzovio allegirte Tessaurus in talibus terminis solcher äussersten Todes-straff allen raum denegirt/ quando ità in puncto:

Prima, inquit, Limitatio est, si Mulier pepererit infra quatuor, vel sex menses, animatum quidem; sed non vitalem, (Quô nomine idem autor non alium, quàm talem, qui vivere nõ possit, ut de partu quadrimestri, quinquemestri & semestri omnes loquuntur, & hos inter ipsemet Dn. Carpz. *d. Q. 11. num. 37.* verbis: *Liberos præmaturos & imperfectos, qui quarto, vel sexto mense nascuntur,* & quamprimùm nati fuerint, rursùs moriuntur.) & Infantem *præ pudore, ne sciretur prægnans, NB.* suffocavit; (Quod verbum vel sólum probat, quòd Tessaurus non loquatur de Partu NB. planè non vitali, ut intendit Carpzovius, *c. l. num. 37.*) Nam tunc mitiori pœnâ punietur, quàm mortis naturalis; 126 127

in *Decis. Pedemont. 13. num. 2.*

sondern auch diese meinung zu approbiren kein bedenckhens getragen Prosper Farinacius, 128

in *Praxi crimin. Q. 122. num. 156.* ibi: *Primò, si occiderit puerum natum in quarto, vel sexto mense: Nam tunc,* cùm non sit vitalis, mitior *imponitur pœna.* Johannes Maria Novarius, in *addition. ad Vincentii de Franchis Decis. 502.* quem planè eò dilabi videmus, quòd, si partus nascatur in sexto mense, quia præsumitur non posse vivere, etsi fuerit vivus occisus à matre ob pudorem; tamen mitiori pœnâ puniatur, quàm mortis naturalis. Quæ lada Pilo, *controv. forens. cap. 3.* & ex illo Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tractatuum, lit. P. §. Parricidium. num. 5.* verbis: *Nec ex causa pudoris possunt excusari, præterquam in aliquibus casibus, veluti* si non debito tempore pepererint, *& sic Partus, licet animatus, non esset vitalis, &c. Nam his casibus excusantur* à pœnâ mortis ordinariâ, & mitiùs, arbitrio Judicis, puniuntur, *puta* fustigatione, carcere, vel banno; *ità, ut non sint hujusmodi mulieres de facili ultimo supplicio damnandæ* ex sola illarum confessione, *nisi* ulteriùs clarè & apertè constet de excessu, cùm in dubio præsumendum sit, Partum mortuum esse. 129

Et ex nostræ Germaniæ Jurisconsultis Henricus Hahnius, ad *Wesembec. tit. de extraordinar. criminib.* ad verba: *Quæ datâ operâ partum abigit.* ibi: *Limitanda autem erunt prædicta in Matre partum imperfectum seu immaturum necante, quòd ejusmodi partus censeatur brevi moriturus, &c.* junctis *ibi præcedentib.* ubi distinctionem Nemesis Carolinæ, in *artic. 138.* inter Partum ani- 130

matum & non animatum, per abortum procuratum, ejectum examinat.

131 Et superiùs laudatus Eberhardus Hoyer, ad *Jus militare Brandenburgic. Artic. 20. pag. nob. 30.* ubi quidem pœnæ Gladii locum transcribit; veruntamen non aliter, quàm si indubitanter de occisione Infantis constet; ut patescit ex verbis: Oder da sie ihr unzeitig u. zu früh gebohrnes Kind NB. ertödtete / und dessen unfehlbar könnte überführt werden.

132 Dann wann / ut nec hanc Rationem taceamus, die äusserste Todes-straff auch ob extraordinarium crimen procurati Abortûs anderst nicht statt hat / es sey dann / daß eine abgetribene Leibes-frucht gewiß animatus und vitalis gewesen; die Vitalitas aber ante plenè elapsum dimidium Tempus uterum gerentium, nempe ante XX. Septimanarum, seu quinq; totorum Mensium decursum, vor gewiß und unzweifflich nicht gehaltten werden kan; alsso / daß
133 dannenhero in casu, quô Partus, dolo malo, ex utero, ante lapsum hujus temporis quinquemestris, expulsus, seu Abortus procuratus fuit, nur eine pœna extraordinaria, nempe Fustigationis, vel alia mitior, pro arbitrio Judicis, andictirt wird:

post Gloss. Damhouder. Harpprechtum, Placham, Gomezium, Clarum, Berlich. Gilhaus. Wesembecium, Decianum, Farinacium, & Claudium Battandier, Benedictus Carpzovius, *Q. crimin. 11. num. 2.* & in *Jur. For. parte 4. C. 4. D. 2. ibique in not.* Goswinus ab Esbach,

134 eo quòd quidem Partus à primo confestim conceptionis momento verè animatus & vitalis sit; veruntamen de illius Vitalitate, ante lapsum dicti temporis, ubique recepti, XX. videlicet Septimanarum, seu totorum quinque Mensium, nec ipsi Matri constare queat; ubi verò de ultimo supplicio irrogando quæstio movetur, absoluta de corpore delicti certitudo requiratur;

ut signanter de his differit Dominus Samuel Stryke, in *annotam. ad Compend. lection. Lauterbachian. tit. de extraord. crimi-*
135 *nib.* ad verba: *Elapso medio*, ibi: Hoc (quòd scilicet elapso dimidio tempore Partûs in utero gestationis Partus vitalis & animatus censeri debeat) ubivis receptum: (Junge tamen Eckoltum, ad *tit. de extraord. crimin. th. 4.*) Non quasi anteà Partus non esset vitalis; sed quòd de Vitalitate nec ipsi Matri anteà constare possit: Absoluta verò certitudo requiritur de Corpore delicti, antequàm ultimum supplicium irrogetur. Quæ aliàs de certo dierum numero hîc habentur, meritò rejicienda. Partus enim à momento conceptionis animatus est; sed, animatum ipsum esse, certò non constat, nisi NB. post XX. Septimanas. Idem, in *tract. de jure sensuum, Diss. 6. cap. 4. num. 37.* ubi ità: Partum, inquit, 136
statim à tempore conceptionis vitalem dicimus: Verùm quia hîc nondùm certa & insensus incurrentia Vitalitatis signa, non tutò ordinariam infligere pœnam valebit Judex. Post dimidium verò tempus gesti uteri, ex motu Partûs certa Vitalitas, & hinc quoque obtinebit pœna ordinaria:

137 Wie viel weniger kan dann / in hujusmodi casu, wann ein Kind / vor der Zeit / sive ante totalem XX. Septimanarum decursum, absque ullâ suæ Matris, per remediorum abortum procurantium adhibitionem, cooperatione, ex utero materno ejicirt wird / seu ut Mater abortum non ipsamet faciat sive procuret; sed abortum patiatur, mit bestand gesagt werden / quòd ille Partus certò fuerit vitalis, & propterea pœna mortis, securâ conscientiâ, dictari valeat? da ja von einem Partu in utero ma- 138
terno constituto & abacto vielleicht præsumirt und geglaubt werden kan / daß es ein gesunde / lebendig und lebhaffte Leibes-frucht gewesen / als von einem / der so früh ex utero materno ab ipsa natura gleichsam außgeworffen wird.

139 Bleiben alsso beständig der einhelligen meinung / daß die äusserste Todes-straff diß orths nicht platz greiffe. Und gleiche gedancken soviren wir auch de pœna, quam rectè Morti proximam dicit perillustris Baro Dn. de Lyncker,

consil. 39. n. 55. ibi: Der Staupenschlag / scilicet pœna morti proxima,

Fustigationis, daß nemlich auch diese / aus gleich folgenden Rationibus, wider die Verhaffte nicht verhängt werden möge. Dann da hat allerforderist auf die Verh. 140
nicht gebracht werden mögen / daß Sie einige ungebührliche / und zu einer Leibesfrucht beßhafftigem abtrieb diensame Mittelzugebrauchen im geringsten versucht hab;

nach bratterem Innhalt des Protocolli Inquisitional. *pag. 1. & 4.* junctis illis, quæ in simili tradit Dn. de Lyncker, *d. Resp. 39. num. 18.* ibi: Von enthaltung ungebührlicher mittel.

141 Daß / fürs ander / Sie Verhaffte / in den letzten acht Wochen ihrer Prægnantiæ, da Sie bey dem Beckhen C. in diensten gewesen / ihre menses noch gehabt / und dahero so leicht / als deß C. Haußfrau / auff die widrige meinung gerathen können / daß Sie nicht schwanger sey / darvon zeugt ihr der C. aigene deposition,

in dicto Protocollo Inquisition. *pag. 3. a.* ibi: Die Maria Magdalena (jetztmahlige

ge Verhafft) sye 7. ad 8. Wochen bey ihr gewesen; Sie habe ihren Fluß gehabt/ daher Sie nicht gewust/ daß Sie schwanger gehe:

142 Und dan/ drittens/ hingegen sie endlich noch wohl auch auf dise gedancken/ daß sie von dem vielen Staub/ den sie von dem/ mense Junio, durchs Gewässer sehr verschleimten und fast verdorbenen Heu einnemmen müssen/ ihre monathliche Zeit verlohren/ wider welches sie auch für zwey Creutzer Carduobenedicten-Pulver/ und die Brühe von gesottenen Wein-kirschen gebraucht/ das wird durch ihrer Schwester der M. auffsag gnther massen bescheiniget;

sæpedicti Protocolli pag. 4. fac. 1.

143 Viertens ist es an deme/ daß auch dises der Verhafften eingewandtes Vorgeben/ daß/ in Zeit ihrer Schwangerschafft/ die so genannte altte C. sich einstens verkleidet/ eine alte peruque aufgesetzt/ und auf dise weise in die nächtliche Kunckhelstub hineingekommen/ warüber Sie Rea so sehr erschrockhen/ daß sich alles in Ihr umbgekehrt/ und Sie hierüber lautt geschrihen hab/ auch meine/ daß dises die ursach ihres Kindes tods sey/ durch deß Kutschen-Wägners K. in dessen Hauß diser Liechtkarz gewesen/ *depositon* in so fern/ daß die C. die altte Peruque gewiß aufgesetzt habe/ bescheiniget worden;

dicta pag. 4. fac. 1.

144 Insonderheit aber ist/ für das Fünffte/ hiebey in fleißiges bedenckhen zunemmen/ daß *super facto* beclagte M. nicht nur in zeit ihrer bey die fünff monden fürgewährten *Prægnantiæ*, zum öfftern sehr grosse schmertzen erlitten/ also/ daß Sie deßwegen auch ihren dienst bey der Frauen von L. quittiren müssen/ und dieselbe niemahlen

145 zuverbergen gesucht; sondern auch noch am Abend/ *ante* 24. Dominicam Trinitatis, da die unzeittig und unfröhliche Geburths-schmertzen Sie überfallen/ solche ebenfalls nicht verhehlt; sondern über deren hefftigkeit so wohl gegen ihre Frau/ als auch ihre zugegen gewesene Schwester sich zum höchsten beklagt:

146 Ja/ welches das fürnehmste/ so hat Sie/ vors Sechste/ da die Beckhin/ ihre Frau/ keine Schwangerschafft von ihr soupçonnirt/ und Sie/ nach würckhlich abgelegter Gebuhrt/ da kein Mensch umb den weg/ und die Beckhin in der Spittalkirch gewesen/ wenigst anderthalb stunden/ und mithin Zeit genug gehabt/ das/ so von Ihr auf den boden gefallen/ zubesehen/ und nachdem Sie befunden hätte/ daß es ein Kind sey/ dasselbige auf eine seitte zuthun/ damit es nicht möchte von ihrer Frauen/ oder Schwester gefunden werden; solche *occultationem recens editi Partûs* dannoch *nullâ ratione* zubewerckhstelligen gesucht; sondern alles *in oculis adventurorum securissimè* ligen lassen: welches daß Sie/ im fall/ wann Sie sollte gewust haben/ daß ein unzeittiges Kind von Ihr kommen/ und in der Kammer jedermann vor den augen lige/ wie leicht zuermessen/ nicht gethan haben würde. 147 148

Von disem/ daß/ Sibendens/ Sie auch einen schwehren Fall/ in ihres Meisters/ deß C. Keller gethan haben solle; innhalts ihrer/ noch zur Zeit nicht erwiseners/ auffsag/ in dickhbesagtem Inquisitions-Protocoll, *pag. 1. fac. 2.* hiebey nichts zugedenckhen. 149

Wann wir nun dises alles *conjunctim* betrachten/ so wollten wir lieber auch vom Staupenschlag abstrahiren/ und *consequenter* den einhelligen schluß machen/ daß der von der Verhafften beleidigten Justiz eine gnüge geschähe/ wann dieselbe dises Hertzogthumbs auf ewig verwisen/ und zu dises *Processûs* gäntzlicher determinirung den Partheyen eröffnet werden möchte entstehende 150

Endurthel.

IN deren *super facto* geführten Rechtfertigung zwischen unsers Gnädigsten Fürsten und Herrn Anwalden/ Anclägern/ eines/ und Maria Magdalena M. Beclagter/ am andern theil/ ist hiemit/ auf Clag/ Antwort/ auch all ander Gerichtliches vor- und anbringen/ nach gethanem Rechtssatz/ genommenem bedacht/ und eingehohltem rath/ mit Urthel zurecht erkannt: Daß ermeldte Beclagte/ wegen ihres Verbrechens/ dises Hertzogthumbs Ewig verwisen/ und sich auß demselben strackhes fusses zubegeben/ auch/ daß sie in dasselbe ihr Lebtag nicht wider/ bey Leibes- und Lebens-straff/ kommen wolle/ ein geschwohrne Urphed von sich zustellen/ nicht weniger auch dem Fürstl. Herrn Anwalden alle/ dises *Processûs* halber/ auffgewandte Uncosten zu *restituiren* schuldig seyn solle. 151

Wollten wir/ zu behuff der hochheilsamen Justiz, und unserer dienstnachbarlichen Freundwilligkeit bezeugung unangezeigt nicht lassen.

Actum in Collegio nostro, den 26. Maji, Anno 1710.

CONSILIUM QUADRAGESIMUM SEXTUM.

SUMMARIA.

DE Crimine Assassinii, per Venenum attentati, & ad actum proximum perducti, *sollicita dispectio.*

Præmittitur Facti Species, *à num. 1. usque ad num. 82.*

Veneficii Crimen *in censum Criminum* atrocissimorum *communissimè refertur. num. 83.*

Plus *est*, *aliquem* veneno, *quàm* Gladiô interimere. *num. 84.*

Assassinii Crimen plusquàm atrocissimum & horrendissimum *à DDbus appellatur. num. 85.*

Hoc crimen tanto scævius & sævius, *quanto* occultius, *eoque* occultius; *quô* sceleratius, *at tanto* sceleratius, *quanto* occultius. *num. 86.*

In proposito tria atrocissima Crimina *videntur* concurrere, *nempe primò* Veneficii, *secundò* Assassinii, *tertiò* Latrocinii. *num. 87.*

Perito Medico, & Pharmacopolæ, *de verè* propinato Veneno *judicantibus, fides habenda. num. 89.*

Venenum *ab alio*, eo fine, *accipiens*, ut, pro certa mercede scelestissimæ hujus operæ, illud alteri propinet, *horrendissimæ* Assassinii *immanitatis procul dubio reus sit. num. 90. & seq.*

Assassinii *crimen*, *solo* nomine excepto, *etiam* Juri Civili *non est intognitum. num. 93.*

Definitio hujus Criminis. *num. 94.*

Assassinium verum *illud vocatur*, *quando* Infidelis, *ad* occidendum hominem Christianum, *intuitu* præmii *sibi oblati*, *immanissimam locat operam. num. 95.*

Improprium *illud*, *quando* Christianus ad alium Christianum, *quacunque ratione*, neci tradendum, *spe promissæ* mercedis, *suam* operam promittit. *num. 96.*

Major à Christiano, *ad alium* Christianum, *in Christo fratrem, spe exilis lucelli, scelestissimè necandum, suam operam locante*, impietas *committitur, quàm ab homine* ethnico, *quasi* nato & jurato Christiani Nominis Hoste. *num. 97.*

Assassinorum *probrosissimum* nomen *quinam mereantur? num. 98.*

Capit. 1. de homicid. in 6. favorabile, & Reipublicæ medicinale *est*, *ac propterea* latè interpretandum. *num. 99.*

Ad Formam *hujus Criminis requiritur* expressa *inter Duos* Conventio de interimendo homine Christiano. *num. 100.*

Non sufficit Unius ad hoc tendens Voluntas. *num. 101.*

Ex una parte explicitum *de homine Christiano necando requiritur* Mandatum. *num. 102.*

Ex altero latere similiter expressa *tàm scelesti* mandati Acceptatio *requiritur. num. 103.*

Silentium *illius*, *cujus operam alter conducere vult*, *ad hoc* non sufficit; *etiamsi* ab illo *tàm horrendum* mandatum effectui detur. *num. 104.*

Citra reciprocum seu mutuum Consensum *talis operæ* Conductoris & Locatoris *Assassinium non committitur. num. 105.*

Quibuscunque *verò* verbis hæc Voluntas declaretur, *nihil penitùs interest. num. 106.*

Secundò ad Formam *hujus criminis requiritur* Interventus Mercedis. *num. 107.*

Absque Pecunia, *sive* Mercede, *vel ad minimum illius* promissione *Assassinii crimen committi nequit. num. 108.*

Neque

Neque sufficit, Pecuniam promitti, vel dari; sed eandem nominatim in causam Assassinii dari *oportet. num. 109.*

Assassinum, mediante Conductione, *in esse producitur, quæ* sine certa, *vel protinus* datâ, *vel* conventâ Mercede, *constitui nequit. num. 110.*

Hincque Mandans, *qui* simul & Conductor *esse debeat*, & Mandatarius, *qui* simul & Locator *sit*, *à DDbus requiritur. num. 111.*

Ad Locat. conductionem *præcisè* Merces in pecunia numerata *consistens requiritur. num. 112.*

Ad Assassinium in esse producendum non quidem quodcunque Emolumentum, *hincque nec* Commodatum, *nec* Mutuum *sufficit. num. 113.*

Veruntamen nec pecunia numerata præcisè *requiritur. num. 114.*

Sed quælibet Merces *seu in* Spe, *seu in* corpore, *seu* pecunia numerata, *sufficiens est. num. 117.*

Hincque etiam Promissio de Sorore, *vel* Filia Assassinatoris, *cum Assassino* matrimoniô jungendâ, *hoc crimen constituit. num. 118.*

Nihil interest, sive Merces *Assassino promissa sit* magna, *sive* modicâ, *sive* valdè exigua. *num. 120.*

Alterius mortem, etiam ob minimam mercedem, *promittens* ordinariam Assassinii pœnam *incurrit. num. 121.*

Etiam Par caligarum, calceorum, tibialium, Indusia, Farinam *promitti sufficit. num. 122.*

Non Quantitas Lucri; *sed* sola Assassini, *pro* modica pecuniola *hominis* necem *spondentis*, malitia *attenditur. num. 123.*

Ob Grossum, *quem sperat*, *aliquem occidens*, *eadem æquè, ac ille, qui* pro mille florenis *talem sceleratissimam operam promittit*, lucri causa *committit. num. 125.*

Præjudicium *de eo, qui* ob modium Farinæ *aliquem vitâ privavit, & propterea* Rotæ supplicio *subjectus. num. 126.*

Nihil interest, *sive* Merces *confestim* soluta, *sive* saltem promissa *sit. num. 127.*

Spes Lucri sola *tum* Assassinium, *tum* Latrocinium à simplicis Homicidii *delicto distinguit. num. 128.*

Quoad Mercedem *Assassino promissam* nulla Cautio, *vel* Scriptura *necessaria est. num. 130.*

Neque Pœna ordinaria *ex eo* cessat, *quòd* Assassinus, *ab Assassinatore*, eorum, quæ ipsi promissa fuére, nihil fuerit consecutus. *num. 131.*

Applicantur *hæc jura* Casui substrato. *num. 131.*

Etiam Fœminæ *hujus Criminis*, *ad effectum fundandæ* ordinariæ ejus Pœnæ, reæ fieri *possunt. num. 133.*

Objectum *hujus Criminis non nisi* homo Christianus *constituit. num. 135.*

An Præsentia *illius*, qui operam alterius ad hominem necandum, pro mercede eidem promissâ, conduxit, formalem Assassinii Rationem *impediat? num. 136.*

Quando aliquis ipsemet alterum invadit; *animo illum occidendi, licet etiam* aliorum, *ad hoc*, ut ipsum in perficiendâ hâc cæde juvarent; operam conduxerit *pro certa mercede*; *tamen nullum à talis* homicidii Sociis, *neque etiam* ab illo Assassinium *committitur. num. 138. & seqq.*

Assassinium *Germanus* eine Meichelmörderey *appellari consuevit. num. 139.*

Pœna assassinii *tùm demùm procedit*, si quis homicidium, per alium, committat, *Christiano occidendo plerumque* ignotum; *ut dehinc* tanto minùs ab illo cavere queat, *num. 140.*

Justissimum est, *ut* gravius puniatur *ille*, qui nulli periculo seipsum exponens, clàm, per alios, *pecuniâ* conductos, & Adversario ipsius ignotos, *homicidium committit*; *quàm qui* periculum ipsemet subit, & *tantùm* cædis Socios, *quantumvis* pecuniâ conductos, adducit. *num. 141. & seq.*

Uxorem alterius *eô fine interimens*, ut Marito ipsius connubio jungatur, Latrocinii *reatum exindè incurrit. num.* 143.

Latrocinii *crimen illi omnes committunt*, *qui* spe consequendi cujuscunque Lucri, *sive* pecuniarii, *sive* honoris, *sive* liberationis à promerita pœna, *vel ut* Sponsæ, *aut* Viduæ, *vel* Viduo alterius *matrimonio jungantur*, *hominem interimunt. num.* 145

In dubio verba ambigua *seu dubia* in benigniorem partem *accipere debemus. num.* 147.

Concursus Assassinii cum Latrocinio *non facit locum* Pœnæ severiori. *num.* 148.

Plurium criminum concursus, *quorum* quodlibet pœnâ ultimi supplicii *coercetur*, *utrum* severiori supplicio *locum pariat? num.* 149.

Quoties de pœnâ Assassinii *quæritur*, *priùs* Qualitas *illius*, *quâ hoc Crimen à quovis tùm* qualificato, *tùm etiam* simplici homicidio distinguitur, *legaliter* probanda. *num.* 150.

Priusquàm de Crimine plectendo *quæratur*, *de eodem* priùs satis constare oportet. *num.* 152.

Corpus delicti in crimine Assassinii *quodnam dicendum? num.* 153.

Illud non aliter censetur probatum, *quàm* si dolosus, in hominis Christiani internecionem tendens, Consensus Mandantis & Mandatarii probetur, *cum* Promissione, *&* Acceptatione cujuscunque Mercedis. *num.* 154. *& seq.*

Acceptatio expressa *ad hoc requiritur*, *nec sufficit* tacita, *sive* sola illius Promissio *& oblatio* præsenti & tacenti facta. *num.* 156.

Evolvitur Confessio, ab una Inquisita, *in proposito Casu facta. num.* 158. *& seq.*

Sola imputatio criminis Assassinii nihil operatur. *num.* 160.

Neque etiam solius Mandatarii *vel* Mandantis Confessio *ad* Corpus delicti hujus Judici repræsentandum *sufficiens est. num.* 161.

De Corpore delicti *aliter constare debet ad effectum* specialis Inquisitionis, *aliter* ad Capturam, *multoque exactiùs ad* Torturam *decernendam*, *omninò pleniſſimè ad* ultimum Supplicium. *num.* 163.

Idem in Assassinio *obtinere ostenditur. num.* 164.

In hoc crimine *ad Actum* Inquisitionis, *&* Incarcerationis, leviora Indicia *creduntur sufficere. num.* 165.

Tractatus de homine interimendo *plerumque difficillima probationis. num.* 166.

Tale *namque* Mandatum *non palàm* in platea; *sed clàm* in cubiculo *dari consuevit. num.* 167.

Ad Torturam *in crimine Assassinii decernendam majora quidem &* urgentiora Indicia; *veruntamen* & hactenus levior probatio, *quàm in aliis criminibus*, *quæ facilius probari possunt*, *admittitur. num.* 168.

Non ergò requiritur, *ut* concludenter *de hoc crimine constet*, *tanquàm* excepto. *num.* 169.

Assassinus ob Testes de auditu torquetur. *num.* 172.

Imò etiam ob Testes de auditu auditûs. *num.* 173.

Doctrina Giurbæ de crimine Assassinii, ad varios Juris effectus probando. *num.* 174.

In hoc crimine Testes, *etiam* non citatâ Parte adversâ ad hoc, ut videat illos jurare, examinari possunt. *num.* 177.

In aliis criminibus luce meridianâ clariores requiruntur Probationes; *in* Assassinio *sufficiunt* probabiles. *num.* 178.

Verba *Pontificis in* Capit. 1. de homicid. in 6. *quòd de crimine Assassinii ex* Indiciis probabilibus & argumentis constare debeat, *diversissimas fertur fuisse interpretationes. num.* 179.

Notæ

Nonnulli per ista probabilia Argumenta exaudiunt Juris præsumptiones. *num.* 180.

Alii semiplenas Probationes. *num.* 181.

Denuò Alii veras & plenas Probationes. *num.* 182.

Rursùs alii talia requirunt Argumenta, ex quibus probatum, *seu, ut Alii loquuntur*, indubitatum oriatur Indicium. *num.* 183. *& seq.*

Istæ difficultates indè valdè augentur, *quòd* nonnulli Interpretes Indicia ad Condemnationem *necessaria cum indiciis* ad Torturam concludentibus confundant. *num.* 187.

Usus Fori *probabilia Argumenta illa dicit*, quæ, pro indole hujus criminis *atrocissimi & excepti*, ad Torturam sufficiens indicium *pariunt. n.* 188.

Remotæ & debiles Præsumptiones *nec* ad Torturam, *ob hoc Delictum decernendam, sufficiunt. num.* 189.

Sine Indiciis *ad dictandam* Torturam *sufficientibus hæc ne quidem* in Criminibus exceptis *decernitur. num.* 191. *& seq.*

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 190. *& seqq.*

Et expenditur perspicua, constans, *&* in Confrontatione, *sub gravissimis* imprecationibus, *intrepidè* repetita unius Inquisitæ Confessio. *num.* 194.

Ad fidem de Crimine Assassinii *faciendam etiam* Testes sufficiunt exceptionem patientes. *num.* 196.

In Assassinio etiam criminis Socius, *de Facti veritate*, sub Torturæ cruciatibus *interrogatus, ad* convincendum Assassinatorem, *etiam* non concurrentibus ullis aliis indiciis, *fidem meretur. num.* 197.

Multo igitur magis, si etiam alia Indicia concurrant. *num.* 198.

Duo criminis hujus Socii *Tertium denunciantes*, *ad decernendam* Torturam *sufficiunt* sine aliis adminiculis: Unus *verò etiam* aliis argumentis concurrentibus. *num.* 199.

Qualia adminicula pro sufficientibus haberi *debeant?* prudentiæ Judicum omninò relinquendum. *num.* 201.

Nominatio criminis Socii, *ad hoc*, *ut indicium ad Torturam constituat*, quomodò in aliis delictis comparata esse debeat? *num.* 202.

Requisita illius *in crimine* Assassinii non adeò præcisè necessaria *sunt. num.* 203.

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 204. *& seq.*

Inquisitus seu Reus *non debet* de certa aliqua Persona, *tanquàm criminis Socio*, interrogari. *num.* 206.

Reus delictum suum confessus *hâc ipsâ de causa*, *quòd* famosi delicti se reum fatetur, infamis *evadit*, *& propterea* jurata ipsius depositio *contra criminis Socium non sufficiens est*; *sed* per Torturam firmata *requiritur. num.* 207. *& seq.*

Quidsi concurrat aliud Indicium? *num.* 210. *& seqq.*

Nominatio sola *nec in* Criminibus exceptis *sufficit. num.* 213.

Testis inhabilis *nec in* talibus criminibus *sufficiens est*, *nisi* aliqua Præsumptio, *vel* Indicium concurrat. *num.* 214.

Socii criminis *Nominatio regulariter non, nisi* cum Tortura, *admittitur. num.* 215.

Applicantur *hæc jura* Casui proposito. *num.* 216. *& seq.*

Verisimilitudo Indiciorum contra denunciatam Criminis Sociam militantium *hoc operatur*, *ut Denuncians seu* Nominans tanto remissiori Torturæ *subdatur. num.* 218.

In Tortura *decernenda* moderatæ rationis Temperamentum *imprimis* in eo *attendi debet*, *ut Qualitas seu* Gravitas indiciorum *sollicitè spectetur. num.* 219.

Qui nullam Cædis *à se* patratæ, *vel* attentatæ Rationem *allegare potest*, *imò ipsemet ab occiso, vel quem voluit interimere*, insignibus beneficiis

se

se mactatum *fatetur*, *etiam* nullo contra ipsum ulteriùs militante Assassinii indicio *nihilominùs* Torturæ *subjici potest*. *num.* 220. *& seqq.*

Cædis convictus, *eamve* confessus, *de illius* Mandatore *rectè interrogatur*. *num.* 221.

Idque, *sive* Assassinus *sit* vilis persona, *sive* honestior. *num.* 224.

Exhibentur Circumstantiæ *in crimine* Assassinii diligenter explorandæ. *num.* 225.

Easdemque Circumstantias Assassinus *adversus* Assassinatorem, *per corporis cruciatus*, *sive* Torturam, probare *tenetur*. *num.* 226.

Tractatus præambuli *Assassinatorem inter & Assassinum sedulò indagandi*. *num.* 228.

De tertio Requisito ad Socii criminis validam nominationem, detectæ *nimirum* Inimicitiæ *inter Denunciantem & Denunciatum*. *num.* 230.

Non satis est, *ipsos* post crimen commissum, *vel attentatum*, in gravissimam delabi inimicitiam; *sed* hæc Denunciationem præcedere *debet*. *num.* 231. *& seq.*

Expenditur 4tum hujusmodi Denunciationis Requisitum, *quòd* Denunciatum talem personam *esse oporteat*, ut, Crimen ab illa commissum esse, verisimile sit. *num.* 233.

Fuga statim arrepta *haud exiguum* Criminis alicui imputati indicium *parit*. *num.* 235.

Veneficii Indicium *haud postremum inde nascitur*, *si* Veneni coemptio *contra aliquem probetur*. *num.* 236. *& seqq.*

Testis, *deponens*, se Inquisito Venenum vendidisse, *sub religione* jurisjurandi *hoc asseverare debet*. *num.* 240. *& seq.*

Jurata Testimonia *etiam in* criminibus exceptis *requiruntur*. *num.* 241.

Suppeditantur varia Interrogatoria, *tùm* Testibus, *tùm* Personis inquisitis *proponenda*. *num.* 243. *& seqq.*

Ad interrogatoria, *ab inquirente Judice*, *proposita*, talia respondens, quæ Innocens nec scire, nec eloqui potest, *de imputato eidem delicto* suspectus *redditur*. *num.* 250. *& seq.*

Venenum Cani, paulo ante veneficium in Homine commissum, *vel attentatum*, *in offa objiciens* propinati Veneni suspectissimus *redditur*. *n.* 253. *& seqq.*

In crimine Veneficii *&* Assassinii *etiam* Inimicitia cum interempto, *ad dictandam* Torturam, *multum ponderis habet*. *num.* 258.

Sed ad hoc, *regulariter*, capitalis *requiritur* Inimicitia. *Veruntamen &* levior, cum aliis indiciis concurrens, *sufficit*. *num.* 260. *& seq.*

Intrepida *Complicis*, *sive* criminis Sociæ Denunciatio, *sub gravibus*, in actu Confrontationis, obtestationibus, & Divinæ Vindictæ imploratione *facta*, *contra denunciatam* ad omnia objecta, *vel planè* tacentem, *vel sub* simplici negatione *respondentem*, *haud contemnendum indicium parit*. *num.* 262.

Socium criminis denuncians, *si* contra seipsum confiteatur, *Denunciationi suæ multum* verisimilitudinis *hôc ipsô conciliat*. *num.* 264.

In crimine Assassinii Conatus *plenariæ ejus* consummationi proximus, *seu immediatus*, *interdum* Rotæ, *interdum* Gladii *supplicio pœnitur*. *num.* 270.

Qualis conatus *dicatur* proximus atque immediatus? *num.* 272. *& seq.*

Hujusmodi Conatus, Hodienùm, *pœnâ* Gladii, *& ut postea* Cadaver Rotæ impo natur, *coerceri consuevit*. *num.* 275.

De contraria Consuetudine *testimonium* Sperelli. *num.* 276.

Etiam Fœminæ torturæ *subjici possunt*. *num.* 277.

De Gradu torturæ *apud nos* intensissimo, *&* Modo illum exequendi. *n.* 278.

Interrogatoria ante Torturam adhibenda. *num.* 279. *& seqq.*

Monentur nonnulla ante actum Torturæ investiganda. *num.* 285. *& seqq. usque ad num.* 297.

Commendatur enixè Dominis Inquisitoribus, *ut etiam* Ministros Verbi Divini *in commissi criminis eruendâ veritate adhibeant*. *num.* 293.

De Modo *dictandam* Torturam exequendi. *num.* 300.

FA-

FACTI SPECIES.

AUß denen hiebey remittirenden Inquisitional-Actis haben wir / in derselben sorgfältiger durchlesung / in mehreremersehen / welcher massen / als jüngsthin am 8. Octobr. ablauffenden Jahrs / der Herr Pfarrer zu B. und alldasiger Herr Amptmann / nach geendigter gewohnlicher Nachmittags-Bettstund / vor der Kirchthür annoch etwas stehen gebliben / Theobald W. Schultheiß zu E. und Lorentz R. sein Nachbar schnell zu Ihnen hinzu gelauffen / und mit schreckhen erzehlt / daß in selbiger stunde deß Schultheissen Frau durch Gifft nachgestellt / und solches Ihr in ihrer Mittagssuppe / durch Margaretham R. eine daselst sich enthaltende Taglöhnerin / 2 geworffen worden: Sie Schultheißin / eine damalige Kindbetterin / als sie von solcher suppe etwa vier Löffel voll genossen gehabt / habe erstlich an derselben einen übelen Geschmackh / so dann daß sich dieselbe etwas röthlich anfärbe / wahrgenommen / und dahero darvon abgelassen / auch dieselb ihrem kleinesten Mägdlein / 3 vollends außzuessen / geben wollen; doch sich anderst bedacht / darvon etwas in das Spühlfaß abgeschüttet / und mit dem Löffel den grund von der suppen aufgerührt / da sie denn gleich befunden / daß es geknirscht / wie zermalmetes Glaß / ingleichem daß etwas wie zarte stückhlein Pechs darunter auff 4 dem grund sey: Massen dann diese beyde Männer solchen Topff vorgewisen; den man gleich / in beyseyn deß Schultheissen zu B. Peter B. verpitschiret hingestellt 5 habe. Wabeynebens ermeldter Schultheiß zu E. Theobald W. noch ferner referirt / daß ermeldte R. Hannß Georg M. hinterlassene / sich meistentheils vom Taglohn nährende / und in Nielaus L. Hauß sich enthaltende Wittib in seinem deß Schulzen Hauß nicht nur öffters auß- und eingegangen; sondern auch noch an demselbigen Mittag darinnen gewesen / und 6 umb die Zeit / als die Schultheissin ihre suppe beym feuer stehen gehabt / immittelst aber einigen vor ihrer Thür gestandenen armen Leuthen das Allmosen geraicht / und sich wider zum Herd gewandt / die R. eigentlich von solchem Herd weggehen / und die eine Hand verschlossen zu sich halttend 7 gesehen; warab sie den argwohn gegen Ihro gefaßt / daß sie Ihr etwas entwandt haben müsse; so sie aber gleichwohlen dissimulirt hab. Er Schultheiß erzehlte noch ferner / daß seine Haußfrau / nach genossener suppe / gleich Wehthumb im Leibe / und darauf schwehre Unmachten erlitten / auch / als er auß dem Felde ins Hauß gekommen / ihm mit schreyen angedutten / was sie für eine böse suppe gekriegt; da immittelst Lorentz R. die R. angeredt: Wie es umb sie stünde? Ob nicht sie dises Unglückh angerichtet habe? warauff zwar sie anfangs alles steiff abgelaugnet; nachdem aber er R. neben dem Schultheissen / Ihro das Sediment im Topff vorgewisen / und / daß sie es nur in guthem gestehen sollte / in sie gesetzt / hab sie endlich gemeldt: Sie könne nichts darzu: Es habe Adam J. Tochter sie angesteifft / und geheissen / unter Versprechung / daß Sie Ihr / und ihrem Kind Schuh und Strümpflein darumb kauffen und schenckhen wollte; Sie sollte / weil Sie in deß Schultheissen Hauß vielmahls auß- und eingehe / es trachten der Schultheissin in der Suppen beyzubringen / ꝛc. Nach welcher anzeig 11 gleichbalden einige bewöhrte Cent-Männer / zusampt dem Büttel / nach E. umb die R. nach B. abzuhohlen / abgeschickht / und dieweilen man auch deß J. Tochter 12 des weegs gen B. lauffend gesehen / auch auff dieselbe zu invigiliren anstalt gemacht worden. Nachdem nun die R. noch am selbigen Nachmittag vor Ampt gekommen / hat sie so fort / auff starckhes anreden / 13 freymüthig gestanden / daß Ihr deß Adams J. Tochter Eva am damahlen nächstabgewichenen Sambstag ein Gläßlein / und ein Büchslein gegeben / solches der Schultheissin / wie oder warinnen sie könte / beyzubringen / so würde es schon guth thun; Sie hab bereits vorher offt / und noch am 14 damahlen verschinenen Sonntag acht tag / als sie eben in die Apotheckh / wegen ihres kranckhen Kinds / gegangen / an Sie begehrt / daß sie / vor einen Creutzer / Ihr Mäußgifft mitbringen sollte; so sie aber / weil die Schultheissin Ihr viel Guthes 15 erwisen / nicht gethan; doch sie J. beredt / als ob es geschehen / und von deren / vor ihr Kind / ihr / vom Apotheckher gegebenen Purgation etwas auß der dutte herauß genommen / und Ihro gezeigt; als 16 aber sie Eva daran gerochen / und gleichbalden vermerckht / daß es das von Ihr verlangte Gifft nicht sey / sehr deßwegen gehadert / daß sie ihrem befehl nicht nachgelebt / und das Gifft mitgebracht: Dabey aber jedoch nicht von Ihr abgelassen; 17 sondern sie immer instigirt / auch endlich Ihr selbst / am gemeldten Sambstag besagtes Gläßlein und Schächtelein behändiget / und sie / solches der Schultheissin beyzubringen / animirt / auch Ihr und

ihrem Kind / Jedem ein paar Schuh
18 zuschenckhen versprochen. An demsel-
bigen Tage nun habe Sie / als die Schult-
heißin die suppe zum Feur gesetzt / und hier-
auff denen Bettelleuthen Allmosen gege-
ben / der Zeitt wahrgenommen / und das
aus dem Gläßlein; nicht aber auch das
19 aus dem Büchslein darein geworffen. Auf
befragen: Was es dann vor sachen seyen /
welche sie Inquisita in die suppe geschüttet?
Hab dieselbe zur antwortt: J. habe zu Ihr
gesagt / daß sie bey dem Schäffer-Nickl
dieselbe gehohlt. Und auf ferners befra-
20 gen umb die aigentliche Ursach solchen mör-
derischen nachstellens: J. habe offt wider-
hohlt / wie feind sie der Schultheißin sey /
und daß Sie Hoffnung habe / in des
Schultheissen Hauß zu kommen / wann
21 solche aus dem weege wäre. Vor etwa
einem Monath habe diese lose Dirn auch
ein Gläßlein / zugleichem end / in Niclaus
Löfflers Hause gebracht; Es hab aber
Inquisitam der Schultheißin gejammert /
als ihrer Gutthäterin: Wannenhero Sie
das Gläßlein außgeschüttet / und gegen der
J. vorgegeben / daß dasselbige umbgefal-
22 len und außgeleeret worden. Sie habe ihr
immerzu angelegen / und gemeldet: Sie
selbsten könne der Schultheißin nicht bey-
kommen; sonsten sie ihr bereits vor dreyen
Jahren den rest gegeben haben würde: Sie
sollte Ihr beystehen / und ihren zweckh er-
reichen helffen; welches Sie J. erken-
nen; da sie aber es nicht thäte / Ihr ge-
wißlich gedenckhen würde. Sie J. seye
23 eben ein verteuffeltes Mensch. Auff die
Ihr damahls auch vorgehaltene Frag:
Was sie damahls / als sie von dem Heerd
24 hinweggehend angetroffen worden / in der
zugedruckten Hand gehabt? respondirte
sie / daß es das Gläßlein gewesen / wor-
auß sie das werckh in die suppe gethan; ad-
dendo: Sie hab oben mißsprochen: dann
die J. in das Gläßlein zweyerley / nemlich
erstlich etwas Weisses / und auß dem
Büchslein etwas bräunlichtes selbst durch-
einander gethan / und solches habe sie in
die suppe geworffen;

alles nach innhalt deß am 9. Oct. A. C.
gehaltenen Protocolli, sub lit. A.

25 An eben diesem Tag ist auch Herr Doct.
Andreas M. Hoch-Gräflicher Leib-Me-
dicus, neben Herrn Georg Christoph B.
Apotheckhern zu M. von hochlöbl. Regie-
rung / eine Inspection bey der Schultheis-
sin einzunemmen / und dieselbige mit noth-
wendigen Artzneyen zuversorgen / gnädig
befelcht worden / die dann in ihrer Inspe-
ctions-Relation, auß dem Mund der
26 Schultheißin das Factum mit etwas meh-
reren umbständen / nemlich so / referirt /
daß / als sie umb 9. Uhr ihre suppe zu essen
vor sich genommen / die Milch aber nicht
weiß; sondern ohngewöhnlich rothlecht
gefunden / hab sie / solches den gebrannten
Broth-Crusten beymessend / zwar zu es-
sen angefangen; aber gleich in dem ersten
Löffel voll einen solchen ärmlichen Ge-
schmackh gefunden / daß sie es nicht beschrei-
ben können; dessen ungeachtet hab sie dan- 27
noch sich überwunden / noch zwey Löffel
voll zu essen; bey dem zweitten Löffel aber
hab es Ihro den Leib und alle Glider so
durchgeloffen / daß Ihr nicht anderst ge-
wesen / als ob Ihr jemand über die Bei-
ne kalt Wasser schüttete; den vierten Löf-
fel voll aber habe sie / weil Ihr etwas zwi-
schen den Zähnen / wie Sand / geknir-
schet / auß dem mund außgespihen; und
seye im Topff noch mehr als ein guther Löf-
fel voll Pulvers unten im grund gelegen.
Nächstgemeldte drey Löffel voll habe Sie 28
kaum in dem Leibe gehabt / da sie gleich-
balden unerträglichen Leibes-schmertzen
und hefftiges reissen / 2do vergehung deß
Gesichts / 3tio Bangigkeiten; so dann /
4to, Ohnmachten / &c. so hefftig ver-
spührt / daß sie kaum ihren schranckh / all-
wo sie ihren Theriac stehen gehabt / errei- 29
chen können. Nachdem sie nun denselben
gefunden / und sogleich was darvon / mit
Bronnen-wasser vermischt / eingenom-
men / seye ein von 9. Uhr / vormittags / biß
zwey uhr / nachmittags / continuirendes
Erbrechen / nebst hefftigem reissen im Leib /
&c. so beschwehrlich erfolgt / daß Ihr das
Bluth zur Nase und Mund herauß gelof-
fen / (welches jedoch der hefftigen Bewe-
gung zugeschrieben werden möge.) In 30
währendem Erbrechen hab sie ihren The-
riac zugebrauchen fortgefahren &c. Als nun
wohlgedachter Herr Doctor M. neben Hn.
Apotheckhern / bey Ihr angekommen / ha-
ben sie dieselbe noch mit hefftiger Mattig-
keit / einigem reissen im Leib und Gliderweh
behafftet angetroffen; warwider Ihr so
so bald einige mitgebrachte Medicamenta
eingegeben worden; warvon sie die Nacht
über wohl geruhet / und deß morgens sich
wieder besser befunden / allso / daß sie mit
der hoffnung / daß das Gifft weder Ihr / 31
noch ihrem neun-wöchigen Kind an dem
Leben schaden bringen würde / von Ihr
wider weggereiset. Weilen aber nächstob-
erzehlte jählinge / hefftige / unvermuthete 32
Symptomata nicht geringen verdacht bey-
gebrachten Giffts gegeben / seyn sie beyde
so bald auf B. zugeritten / und den allda
auffbehaltenen Topff genau besichtiget;
da dann von Ihnen befunden worden / daß
das Gifft / so der Schultheißin zum theil
beygebracht worden / kein simplex Pulvis;
sondern eine gantze Composition gewesen / 33
allso / daß dessen Ingredientien / erstlich auß

etwas

etwas gemeinem Schuster-Pech/ secundò, ungleich-klein gestossenem vielem glaß; sodann/ tertiò, auch allen umbständen nach auß Arsenico albo, oder weissem
34 Mäuß-Pulver bestanden haben. Was nun diser Ingredientien/ sampt und sonders/ und fürnemlich deß Arsenici albi Art und Operation sey/ das ist von Ihnen Herrn Inspectoribus außführlich mitt-vorgestellt/ und von Ihnen finaliter Ihr Judicium
35 hierüber dahin ertheilt worden/ daß von dem bereits würckhlich genossenem/ (wiewohl/ glaublich/ nur wenigem) und so fern die Natur sich nicht mit Erbrechen/ auch die sonsten hierzu diensame Mittel nicht zu hülffe gekommen/ noch mehr aber/ wann die Schultheißin die zubereitete völlige Dosin bekommen haben würde/ Sie ohne allen Zweiffel jählings und gewaltsamer Weise ersterben hätte müssen;

nach wörtlichem Innhalt ihrer Relation, sub lit. B.

36 Auf dises extremè beschwehrlichen Facti genauerer untersuchung nun hat man/ von seitten der Hoch-Gräflichen Regierung/ nicht unterlassen in der Inquisition mit behörigem fleiß zu progrediren; da dann zuförderist auch deß jetzigen Schwein-Hirten zu H. Eheweib/ mit nahmen Barbara/ für. bescheiden und befragt worden; Ob sie nicht deß Adam J. flüchtiger Tochter Eva einiges Gifft erst in Neulichkeit gegeben? So sie affirmativè attestirt hat; nemlich daß sie derselben/ sub prætextu, daß sie solches vor die Mäuß brauchen wolle/ vor einen Kreutzer/ Mäußpulver verkaufft hab;

laut Protocolli, sub lit. D.

37 und auf die der R. vorgehaltene Frag: wie offt dann die Mittverhaffte J. ihr ein solches glaßlein mit denẽ darein gethanen sachen zu handen gestellt habe/ es der Schultheißin beyzubringen? antworttete Inquisita: Daß solches zu dreyen mahlen geschehen. Die zwey erste mahl zwar hab sie selbige außgeschüttet/ indeme die gutte Schultheissin/ wegen vieler Gutthaten/ Sie im
38 Herzen gejammert. Das dritte mahl aber habe die Eva wider an Sie mit gewalt gesetzt/ daß sie es vollbringen müssen/ durch sie Evam zweiffels-frey darzu gebannet. Wabey sie noch ferner/ zu ihrem vermeinten behuff/ addirt: Daß/ da sie das
39 Gifft/ dises dritte mahl/ von Ihr nicht annemmen wollen/ sie Eva gegen Ihr diese Trohung gebraucht: Wann sie ihrs nicht abnemme/ so wollte sie ihren Vatter an sie schickhen/ der sollte es Sie noch wohl abnehmen machen; warauff als sie geant-
40 worttet: Ich nemme es deinem Vatter so wenig/ als dir/ ab; hab dieselbige ferner diſe Trohung gethan: Wann du es auch Ihme nicht abnemmen wirst/ wollen er/ oder ich dir eins drauſſen an einem Orth versetzen/ daß du genug daran haben wirst. Auß welchem sie nicht anderst urtheilen
41 könne/ als daß solch Lumpengesindel/ Vatter und Tochter/ es miteinander haben möchten. Und da Ihro noch ferner vorgehalten worden/ ob sie nicht wüste/ daß
42 erst kurtzhin/ in deß Hannß J. Hauß/ in welchem die Eva bißhero gedient/ einem Hund Gifft gegeben worden/ welcher von deß J. Buben/ vor todt/ in die Heckhen hinauß getragen worden; aber in der Nacht sich wider ermuntert/ und zwar noch lebe; aber gantz außdorre? hat dieselbige zwar/ daß sie solches nicht wisse/
43 geantworttet; darbey aber vermeldt/ daß solches der Evä nicht zuviel gewesen sey/ und sie vielleicht an disem Hund des Giffts würckhung erkundigen/ und eine Prob an demselben thun wollen. Der hierüber
44 auch befragte Hannß J. selbsten hat hiervon deponirt/ daß an dem jüngstverwichenen Bartholomæi-Marckht zu E. als Er selbsten/ sein Weib/ und sein ältester Sohn nicht; sondern seine Magd Eva und sein kleiner Sohn allein zu hauß gewesen/ diſe beyde/ bey genieſſung der Mittags-suppe mit dem Hund solch Spiel angehebt;

im Protocoll dicta Lit. D. ad Q. 7.

So dann/ als die R. weiters befragt
45 worden: Warumb sie umb einen so geringen Lohn/ nemlich umb ein paar Schuh/ vor sich/ und ihr Kind/ eine solche Mordthat unternommen habe? Und ob sie nicht wüßte/ daß auff dergleichen die schwehreste Leibes-straff erkennet würde? hat sie diſes letzte mit Ja beantwortet/
46 und darbey angeführt: Die Eva hab zu
47 Ihr gesagt: Wann die Schultheißin davon in Lebens-gefahr gerathen/ oder gar crepiren würde/ so wollte sie Eva vor sie Margarethom die straffe leyden. Weitter/ als die Schuhe/ sey Ihr nichts zugesagt worden. Bey vollbringung der
48 That hab Sie sich in die Gelegenheit geschickht/ indem nemlichen dozumahlen der Schultheiß abwesend/ die Schultheißin vor dem Hauß/ Kinder und Gesind aber außwärts am Flachs-brechen beschäfftiget/ einfolglich Ihr wohl bewust gewesen/ daß niemand vorhanden sey/ als
49 die Eva allein/ welche sich hinten an die Stallthür entzwischen gestellt/ und von dannen zugesehen und gelaustert habe. Welches alles Sie am ende auf das höchste betheurt/

in mehrallegirtem/ mit lit. B. bemerckhtem Protocollo.

50 Als nun / auf diſes alles hin / deren eine Zeitlang flüchtig geweſenen Evæ Vatter / Adam J. auff Amptliche ermahnung / ſich endlich erbotten / daß Er diſe ſeine Tochter / da Sie ad Examen verlangt werden ſollte / alle ſtund ſtellen wolle / und dieſelbe am ſibenden forteilenden Monats / vor Ampt examinirt / und hernach auch mit der Margaretha R. confrontirt worden / hat Sie forderiſt / auff die Frag:
51 Warumb Sie flüchtig worden? zur antwort ertheilt / daß ſolches deßwegen geſchehen ſey / weil Sie vernommen / daß die inhafftirte Margreth Sie beſchuldige / daß Sie zu Vergifftung Theobald W. deß Schultheiſſen Weibs / rath und that geleiſtet / und darob / ob Sie gleich unſchuldig ſey / ihres Vatters / Adam J. ſchnellen Zorn gefürchtet. Und auff diſe Ihr
52 vorgelegte zweitte Quæſtion: Ob dann die Margaretha mit diſer beſchuldigung Ihr unrecht thue? noch ferner geantworttet: Freylich thue Sie Ihr unrecht / ſey ein böſes ſtückh Flaiſch. Sie Eva habe zwar
53 ein paar Wortt / wegen diſer Händel / mit der Margreth geſprochen; Jetzo aber wolle diſe Ihr alles in die Schuhe ſchütten / da doch Jene Sie darauff gebracht. Von welchem Sie diſe erzehlung
54 gemacht / daß / nachdeme die Margreth / mit der protocollirten Occaſion / zu Ihr auff das Feld gekommen / und ein ſtückh Broths von Ihr nemmend / geſagt: Es hungere Sie übel; die Schultheißin habe zwar / umb willen Sie die Rauppen an ihrem Krautt abgeleſen / Ihr ein ſtückh Broths / und ein Bißigen Krauts gegeben; beydes aber ſo wenig / daß ihr Mägdlein (ein Kind von fünff Jahren /) ſolches auff einmahl verzehrt / und kaum davon ſich geſättiget habe; Es ſeye Sie
55 Schultheißin wohl eine falſche Frau / und wann Sie Margreth an Ihrer / der Evæ / ſtatt wäre / wollte Sie / weil die Schultheißin Sie auch haſſe und anfeinde / Ihr im eſſen oder trinckhen etwas beybringen / darob in zweyen oder dreyen Tagen Sie berſten und verreckhen müſte /
56 wie ein Rindvieh. Warüber als Sie ſich verwundert habe / daß die Margreth dergleichen thun könne / ſeye diſe fortgefahren: Sie habe bereits / auff ſolche arth einſtens eine arme Frau hingerichtet.
57 Und kurtz nach diſem ſeye Margreth / bey dem Dorff-bronnen / wider zu Ihr gekommen / mit diſer anſprach: Du Eva / jetzt habe ich eine Schürze K. von der Schultheißin / bleibe auff den innſtehenden Sonntag zu hauß / ich will zu dir kommen / von der Schürze etwas abreiſſen / vöſte zuſammen wicklen / mit einer rothen Weide hart zuſträngen / ein ✠ darauff machen / der Schultheißin nahmen darzu ruffen / und das Gebände an einen gewiſſen orth ſtöckhen / ſo muß Sie verreckhen. Weil man aber Sie gewarnet / daß Sie
58 der Margreth / als die nur die Leuthe hinter einander zu hätzen ſuche / müßig gehen ſolle / ſeye Sie in die Kirch nach B. gegangen / und alſo Sie nicht erwarttet. Anbey aber hat Sie beſtändig widerſprochen / daß Sie der Margreth kein Gläßlein mit Gifft / umb ſolches der Schultheiſſin in das Eſſen zu thun / jemahlen behändiget; mit fernerer beſchuldigung: Sie
59 Margreth ſey ein verlogenes Menſch / und ſchnätze / wie es Ihr in das maul komme; Habe Ihr auch einſt erzehlt / Sie dörffte
60 nur etwas von abgeſchnittenen Nägeln an der hand jemanden beybringen / ſo müſte ein ſolcher Menſch / wa je nicht gar darob crepiren; jedoch zum wenigſten lung und Leber außwerffen. Item: Sie müſte / weil ihr Kind öffters die fallende kranckheit erlidte / nach M. in die Apotheckh gehen / wollte etwas Gifft mitbringen. War-
61 auff Sie Eva gegen Ihro vermeldt: Närriſches Menſch / der Apotheckher wird dir kein Gifft geben. Die Margreth aber replicirt: Ey ich kenne in M. eine Frau gar
62 wohl / deren will ich einen Creutzer geben / und wird Sie mir das Gifft wohl zuwegen bringen. Daß aber Sie Eva Ihr jemahlen angemuthet / ein Gläßlein mit Gifft von Ihr anzunemmen / und der Schultheißin beyzubringen / das ſeye durchauß nicht. Von ihres Meiſters
63 Hannß J. Hund wiſſe Sie zwar wohl / daß derſelbe am verwichenen Bartholomæi-Tag vom Heerde herab gefallen; woher aber diſes gekommen ſey? das wiſſe Sie
64 nicht. Auch habe die Margreth wohl / zu Erkauffung Schuh und Strümpff / für Sich und ihr Kind / Geld an Sie begehrt; Sie habe ſich aber mit der unmöglichkeit entſchuldiget; Weßwegen die Margreth unwillig auff Sie geworden.
65 So dann habe Sie an dem Tag / da die Schultheißin Gifft bekommen / die Margreth gar nicht geſprochen; ſondern ſich zu hauß befunden. An deren ſofort / eodem die, zwiſchen beyden Inquiſitinnen vorgenommenen Confrontation, bey welcher
66 die Margreth gar unerſchrockhen der Evä ſich unter das Geſicht geſtellt / hat Sie Margreth ihre oben referirte Auſſag / ohne einige darbey gebrauchte Variation, intrepidè widerhohlt / und darbey ferner
67 angezeigt / das erſte Gläßlein / ſampt dem darein gethanen Zeug habe Sie Eva Ihr / bey dem Bronnen / und das zweitte in deß Clauß L. Haußöhrn gegeben; mit beygefügter / und per Sacra Numina bekräfftigter betheurung / daß / als Eva vernommen /

men / daß die Margaretha / wegen ihres kranckhen Kindes / auff M. in die Apotheckh gehen wollte / inständigst an Sie begert / ihr vor einen Creutzer Gifft mit-
68 zubringen: Item, als Sie Margreth von dorthen zuruckhgekommen / seye die Eva / so Ihrer erwartet / Ihr mit dem in handen gehabten Gläßlein / in welchem etwas Wassers gewesen / entgegen gekommen / willens das Gifft darein zuthun: Als Sie aber an das vom Apotheckher Ihr gegebene Pulver gerochen / hab Sie solches un-
69 willigst Ihr auffgerupfft / mit vermelden / daß diß Apotheckher-sach sey / und nicht
70 wie Gifft schmäckhe. Und wiewohlen Sie dises u. anders der Evæ mit auffgehobener Faust unter die Nase gestossen / daß es wahr sey; mit dem merckhlichen Beysatz: Der allmächtige Gott sollte in continenti ein Zeichen thun / wann es nicht wahr sey; hat doch dise bloßhin auff dem laug-
71 nen beharret. Die Margreth aber hat noch weiters hoch betheuret / daß die Eva / in Niclas L. hauß / bey übergebung deß Gläßleins / gesagt: Es seye auch nöthig / etwas Schuster-Pech beyzufügen / und dahero Ihr das (durch Herrn Doct. M. und Apotheckern B. bey untersuchung derer Ingredientien im Amythauß / nebst jenem hinweggethane und vergrabe-
72 ne) Büchslein / worinnen noch etwas von Pech gelegen / geraicht / es vollends in die Suppe zuwerffen. Welches und anders alles so sehr es die Eva gelaugnet / so vöst hat die Margreth darauff beharret; mit dem abermahl beygefügten notablen
73 beysatz: Sie wolle darauff leben und sterben. Und so viel auch die Ihr zugesagte Mercedem betreffe / so hat Sie Margaretha auch diese zusag mit disen was mehreren umbständen erzählt / daß die Eva / in Niclas L. Haußöhrn / dieselbe mit disen formalien gethan: Sie Margaretha solte die Schuh / wie und wo Sie wollte /
74 bestellen: Sie Eva wolle bey Ihrem Schwager Georg Bartholome W. welcher Ihr noch was schuldig / das Geld
75 nemmen / und sie bezahlen. Daß Sie Eva an dem Tag / da die Margreth der Schultheißin das Gifft in ihre Suppe gethan / zu hauß gebliben / sey die lauttere Unwahrheit; Sie seye nicht nur / umb solchen bösen Fürsatzes willen / bey Ihr in Niclas L. hauß; sondern auch etlich mahl in Adam J. und endlich / dem concert nach / auch zu deß Schultheissen hauß gegangen / an der Stall-thür gestanden / waselbst Sie Ihr zugesehen / und / nach vollbrachter That / das Reißauß genommen;

als in mehrerem zu sehen in dem Protocoll sub lit. G.

Ob nun wohl / ein paar Tag hernach / 76
nemlich am 11. curr. Novembris, mehrgenannte Eva nochmahlen ernst- und treulich zu bekennung der Wahrheit anerinnert worden / mit angehängter betrohung / daß / im gegenfall / Sie selbst zu der schärpffe ursach geben würde: So hat man jedoch 77
keine Confession im Hauptwerckh von Ihr herauß bringen können; sondern sie ist / bey nochmahligem Actu Confrontationis, in meris contradictoriis verbliben: Wahingegen die Margreth ihr nochmahlen intrepidè unter augen gesagt / daß sie Eva nicht 78
nur in Niclas L. hauß; sondern auch bey dem Bronnen zu E. ihre gegen der Schultheißin tragende Feindschafft entdeckt; anbenebenst Ihr auch zum dritten mahl dickh besagtes Gläßlein / mit denen darinnen gewesenen sachen / umb dise der Schultheissin beyzubringen / zu handen gestellt; auch bey mehrgedachten L. Backhofen sie mit ihres Vatters / oder Ihrer selbst-eigenen Tractation betrohet habe: Wel hes alles 79
so wahr sey / daß sie nochmahlen in dise Wortt außgebrochen: Daß GOTT im Himmel ein Zeichen an Ihr thun solle. Unterdessen hat doch auch die mitverhaffte 80
J. ihre gegen der Schultheißin tragende Feindschafft nicht können verbergen / indeme Sie selbsten hiervon so viel gesagt: Daß / als vor ungefähr einem Jahr Sie Eva auff einen der Schultheißin gehörigen Kirsch-baum gestigen / umb Kirschen zuessen / Sie Schultheißin schröckhlich über sie gehadert / und gesagt: Sie sollte sich herab- und fortscheeren; es seye noch keines auß ihrem der Schultheissin Hauß auf solchen Baum gekommen; so sollte dann auch sie nicht zum ersten die erlaubnuß darzu haben: Dises habe sie Evam sehr geschmertzt. So dann hat sie finaliter jetzt 81
geständig seyn müssen / daß / im verwichenen Sommer / sie umb die Zeit / da die Mückhen zuschwermen begunten / auff ihrer Bäurin geheiß / weilen dise geglaubt / daß sie Sauhirttin / wie hievor mehrmahls / auch damahlen Gifft haben möchte / in der Sauhirttin Hauß gegangen / auch von Ihro ein wenig Gifft bekommen; so sie aber ihrer Bäurin gleichbalden gebracht / welche solches den Fliegen gestellet habe;

nach bräitterem innhalt des mit Lit. H. marquirten Protocolli; mit welchem sich dise Inquisitio geendiget.

I. N. D. N. J. C.

Weber dises höchstwichtige und be- 82
schwehrliche Factum nun als Wir Decanus und andere Doctores der

Juristen-Facultät/ bey der Fürstlich Würtembergischen Universität Tübingen/ unsere rechtliche gedancken/ was mit beyden Inquisitinnen/ nach zulaß des Rechtens/ weitters fürzunemmen seyn möchte/ bey auffwarttendem Expressen zu communiciren gziemend ersucht worden/ haben wir nicht ermanglet/ die uns zu disem ende/ überfertigte Protocolla, und andere Anlagen/ ein Jeder besonders/ mit behörigem Amptsfleiß zudurchlesen und erwägen/auch in unserem deßwegen versammleten Collegio von allem sorgfältig zu deliberiren; da wir dann allerforderist per concordantia da vor gehalten/ daß diß orths nicht nur
83 ein/ auch ex se atrocissimum & gravissimum Veneficii crimen, cùm haud dubiè plus sit,
84 Venenô, quàm Gladiô, aliquem occidere:

verbo Imperatoris, in *L. 1. Cod. de malef. & mathemat.* prolixè Carpzovius, *Q. crimin. 20. num. 10. & seqq.*

sondern ein mit demselben/ nach der P. verhafften R. aussagen/ apertissimè combinirtes/ plusquàm atrocissimum, & hor-
85 rendissimum Assassinii Crimen; quod passim DDres his nominibus insigniunt;

ut videre est apud Thomam Grammaticum, *Decis. 2. num. 25.* Gaspar. Anton. Tessaurum, *Q. forens. lib. 3. Q. 35. num. 5.* Monticellum, *reg. crimin. 6. num. 2. & 3.* Farinacium, *Q. crimin. 123. num. 6. & 7.* Quibus addendis cardinalem de hoc crimine textum in *Capit. Pro humani. §. Cùm igitur.* in verbis: *Horrendâ inhumanitate, detestandâque sævitiâ mortem sitiunt aliorum. de homicid. in 6.* & quæ de illo signanter tradit, cum Bœckelio, Harpprechtus, ad *§. 5 num. 267. Inst. de publ. Judic.* ubi dicit,
86 hoc crimen in tantum scævum & sævum esse, in quantum occultum; eôque occultius, quô sceleratius; ac tanto sceleratius, quanto occultius:

ja/ als es fast scheinen will/ auch ein pariter atrocissimum Latrocinii Crimen bey diem bißhero in quæstione gestandenen Facto hô höchschwehrlich concurriren:
87 De cujusmodi concursu Assassinii & Veneficii jungantur, quæ habet Laurent. Matheu & Sanz, de *re criminali, controv. 15. num. 25.* ibi: *Constabat per eundem Mandantem, necem hujus occisi attentatam fuisse per Veneni propinationem*, &c.

88 Das Erste/ daß diß orths das grausame Ertzlaster der Vergebung mit Gifft/ sive crimen Veneficii begangen worden/ stehet extra controversiam, per jam suprà, ex Domini Archiatri & Pharmacopolæ, desuper in scriptis impertitô Judiciô, cui
89 quòd fidem, ceu à talium peritis perhibito, haberi oporteat, cùm præsertim id nulli, ex ulla causa, ortæ suspicioni ob-

noxium sit, non est, quod dubitemus;

ex doctrina Carpzovii, *Q. crim. 21. n. 8.*

Daß aber/ fürs Zweitte/ mit diß Delicti atrocitate, auch des Criminis Assassinii horrendissima immanitas zugleich con- 90
currire/ daran läst der D. gleich ab ipso primordio Processûs hujus inquisitorii ingenuè gethane/ und bißhero mehrfältig/ ohne änderung widerhohlte güthliche Confession/ indem Sie bekannt/ daß Sie von Eva J. ein Gläßlein mit Gifft/ zu disem end angenommen/ daß sie solches der 91
Schultheissin in die supp schütten/ und dasselbe auff diese weiß Ihr beybringen möchte; welches sie auch dermassen zu werckh gerichtet/ daß sie das Gifft würckhlich in eine Milchsuppe/ von deren die Schultheissin drey biß vier Löffelvoll zu sich genommen/ hinein geschüttet; und daß Ihro/ 92
vor dises mördliche Unternemmen/ ein paar Schuh vor sich selbst/ u. ein paar vor ihr Kind/ dergestalten versprochen worden/ daß sie Inquisitin solche beyde paar Schuh/ wie/ und wo sie selbst wolle/ bestellen könne; die J. aber selbige mit ihrem geld bezahlen wolle/ so viel noch zur Zeit sie Inquisitin R. anlangt/ im geringsten nicht zweiffien.

Sicut enim immanissimum Assassinii cri- 93
men, etiam Juri Civili, solô nomine exceptô, haudquaquàm incognitum,

per ea, quæ latè ex *L. 3. §. Item si. L. 15. ff ad L. Corn. de sicar. L. 39. ff. de pœn.* aliisque parallelis compluribus textibus, post Bartolum, & alios, statuminat Matthæus, in *tract. de criminib. in prolegom. cap. 1. n. 12.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 15. num. 3. & seq.*

nihil aliud est, quàm publicum deli- 94
ctum, quô Homicidium, cum præmii oblatione, mandatur & suscipitur:

B. Dn. Lauterbach, in *pecul. Dissert. de Assassinio, th. 5.*

sive illud sit verum, & non interpreta- 95
tum, quando nempè infidelis, sive extra pomœria Christianæ Ecclesiæ constitutus, ad occidendum hominem Christianum, intuitu præmii sibi oblati, scelestissimam operam alteri promittit;

de quo Pontifex nominatim in *Cap. 1. de homicid. in 6.* ubi omnes Canonistæ. Antonius Matthæus, de *criminib. lib. 48. tit. 5. cap. 1. num. 3.* Johannes Vela, de *pœnis delictor. cap. 3. num. 1.* Didacus Covarruvias, *varr. resoll. lib. 2. cap. 20. num. 9. & 10.* B. Dn. Lauterbach, *d. l. th. 10.* Tiberius Decianus, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 30. n. 1.*

sive fictum & improprium, quod ni- 96
mirum DDres per extensivam interpretationem, ad hanc horrendiorem immanitatem, quando scilicet Christianus ad alium Christianum, quâcunque ratione, suâ vitâ pri-

tâ privandum, ſpe promiſſæ mercedis, ſuam operam locat, juſtiſſimè porrexit, eo quòd par, imò major in Chriſtiano, qui ad alium Chriſtianum, in Chriſto Fratrem, ſceleſtiſſimè necandum, ſe, ſolâ ſpe lucri, conduci patitur, quàm in homine ethnico, Chriſtiani nominis quaſi nato inimico, ad ſimilia patranda ſuam operam pollicente, Ratio militet;

97

advertente Deciano, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 30. num. 4.* & B. Dn. Lauterbachio, *cit. loc.* Juſto Oldekop, *obſervat. criminal. tit. 2. Obſ. 10.* licet aliter ſentiat Dn. Samuel Stryke, in *annotam. ad compend. Schüzio-Lauterbachian. tit. ad L. Corn. de ſicar.* verbo: *Conductus.*

ut dehinc Aſſaſſinos illos omnes dicamus, qui promiſsâ, vel datâ, pecuniâ, vel aliâ æſtimabili re, Chriſtianum proditoriè, atque inſidioſè, perimendum mandârunt, & mandatum hoc ſuſceperunt; ſive operam alterius ad hoc ipſum conduxerunt, & ex altero latere eandem locarunt:

98

Anton. Gomez. *varr. reſoll. lib. 3. tit. de delict. cap. 3. num. 10.* Ludovicus Carrerius, in *pract. crimin. tit. de homicid. § Circa. n. 3.* Farinacius, *Q. crimin. 123. num. 19.* Idem, *conſil. 10. princip.* poſt plures, quos laudat, laudatus Sperellus, in *Decc. fori eccleſiaſtici, Deciſ. 102. num. 7.* Carpzovius, *Q. crimin. 19. num. 4.*

Rectiſſimè ſiquidem Auguſtinus Barboſa: Cùm, ait, Textus *Capituli 1. de homicid. in 6.* ſit favorabilis, & Reipublicæ medicinalis, idcircò illum extendendum & latè interpretandum venire;

99

ad *ipſum hunc tx. num. 3.*

Ità omnium ſuffragia in hoc conſpirant, quòd ad Formam hujus criminis nihil aliud requiratur, quàm, Primò, expreſſa inter Duos Conventio de interimendo aliquô Homine Chriſtiano:

100

B. Dn. Lauterbach, *dicta Diſſ. th. 26.* Petrus Theodoricus, in *Coll. crimin. cap. 7. aphor. 4. num. 5.*

Sic, ut planè non ſufficiat Unius tantùm ad hoc tendens Voluntas;

101

Hieronymus Gabrielius, *vol. 1. conſil. 170. num. 16.* Marius Giurba, *conſil. crimin. 46. num. 25. in fin.*

verùm, unâ ex parte, explicitum de Homine Chriſtiano necando Mandatum requiratur:

102

tx. expr. in *Cap. 1.* verbis: Interfici fecerit, *vel fieri* mandaverit. *de homicid. in 6.* Giurba, *d. conſ. 46. num. 25.*

& ex altero latere pariformiter explicita

103

tàm horrendi mandati Acceptatio requiratur, neque ſolum illius, cui talia mandantur, Silentium ſufficiat;

104

etiamſi ab hoc tàm ſceleſtum mandatum effectui detur:

Stephanus Gratianus, *Diſcept. forenſ. cap. 619. num. 8.* Farinacius, *d. Q. 123. num. 147.* ubi plures ejusdem ſententiæ patronos longâ ſerie accumulat. Giurba, *d. conſil. 46. n. 25.* Domini Jurisconſulti Colonienſes, apud *Cothmann. vol. 3. in ſubſcript. Reſp. 29. num. 139. & ſqq.*

Sicque, citra reciprocum Mandantis & Mandatarii conſenſum, Aſſaſſinium neutiquàm perficiatur. 105

D. Marta, *tract. de jurisd. parte 4. centur. 2. caſu 129. num. 22.* Bardellon. *conſ. 147. num. 25.* Paulus Merenda, *vol. 2. conſil. 88. num. 15. & 17.* Tiberius Decianus, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 30. num. 17.* Hippolytus Riminaldus, *conſil. 685. num. 12.* Stephan. Gratianus, *Diſcept. forenſ. cap. 619. num. 7.* Marcellus Cala, de *modo articul. §. 2. gloſſa 1. num. 481.* Bajardus, ad *Clarum. §. Aſſaſſinium. num. 6.* Farinacius, *d. Q. 123. n. 128. & 147.* poſt Baldum, Corneum, Grammaticum, Boſſium, Brunorum à Sole, Placham, Gabrielium, Giurba, *d. n. 25.* Sperellus, *dicta Deciſ. 102. num. 14.* Hulderic. ab Eyben, de *Aſſaſſin. th. 11. in totius Ejus operis pag. 411.*

Quibuscunque verò verbis hæc Voluntas declaretur, nihil penitùs intereſſe, rectiſſimè annotat, ex Lancellotto, Juſtus Oldekop, *Obſerv. criminal. tit. 2. Obſ. 10. num. ult.* 106

Secundò ad Formam hujus Criminis exigitur, ut pro tali deteſtandâ, in Homine occidendo præſtandâ, Operâ interveniat Merces: 107

B. Dn. Lauterbach, *dicta Diſſert. th. 27.* Maſullus, ad *Capyc. Deciſ. 112. num. 1.* Muſcatellus, in *Praxi, tit. de Aſſaſſin. n. 61.* Vincentius de Franchis, *Deciſ. 76. num. 4. & 5.* Aloyſius Catalanus, de *indult. cap. 31. num. 12.* Stephanus Gratianus, *Diſcept. forenſ. cap. 598. num. 12.* Alexander Sperellus, *Deciſ. fori eccleſiaſt. 102. num. 16.* ubi ſcribit: Aſſaſſinium committi non poſſe absque Pecunia, vel Mercede, aut Promiſſione de eâ dandâ. Domini JCti Colonienſes, apud *Cothmannum, vol. 3. in ſubſcript. Reſp. 29. num. 142.* ubi ex Centolino ſignanter definiunt, quòd non ſatis 108

ſit, Pecuniam ei, cui homicidium mandatur, promitti, vel dari; ſed eandem nominatim in cauſam Aſſaſſinii promiſſam, vel datam, probari oporteat. Decianus, *dicto cap. 30. num. 13. in fin.* Sperellus, *Deciſ. 102. princip.* Petrus Theodoricus, in *Colleg. crimin. cap. 7. aphor. 4. num. 6.* Bertazzolius, *conſult. deciſiv. lib. 2. conſ. 304. num. 14.* 109

Ex quo optimè, præ aliis, Auguſtinus Berojus, Aſſaſſinii crimen propriè Conductionem appellari exiſtimat, & (quod rectiùs

ctiùs dicitur ab eodem Berojo) mediante Conductione, in esse produci, de quâ constat, quòd absque certa mercede, conventâ, vel datâ, constitui nequeat.

princip. Inst. de locat. conduct. L. 2. ff. eod. Augustinus Berojus, *vol. 3. consil. 175. n. 32.* Alexander Sperellus, *dicta Decis. 102. n. 12.* Petrus Theodoricus, in *Colleg. crimin. cap. 7. aphor. 4. num. 5.*

111 Quibus gemina illorum definitio est, qui essentiam hujus criminis, ex comuni & recepta DDrum sententia, in eo assignant, quòd in hoc crimine adesse debeat Homicidium mandans, qui à Jure Civili (respectu videlicet turpissimæ operæ) Conductor vocatur, & Mandatarius, qui simùl & Locator est, ob expressam de Pretio (Prout sæpè Mercedem etiam Leges appellant) Conventionem.

per *L. 11. §. 3. ff. de injur. ibique* Bartolum, *num. 13. & 14.* Farinacius, *d. Q. 123. n. 1.* Paulus de Castro, ad *L. 1. §. ult. ff. de eo, per quem fact. er.* Jodocus Damhouder. in *Pract. crimin. cap. 83. rubr. de homicid.* Jul. Clarus, §. *Assassinium. num. 1.* & ad illum Bajardus, *num. 3.* Vincentius de Franchis, *Decis. 176.* Johannes Maria Novarius, *Q. forens. parte 1. Q. 45.* D. Marta, *tract. de jurisdict. parte 4. casu 129. num. 6. & 7.* Joh. Aloysius Riccius, *collectan. Decis. 1012.* Johann-Baptista Thoro, in *compend. Decc. parte 1. vocab. Assassinium an judicetur.* & *tomo 2. eod. verb.* Ciarlinus, *controv. forens. tomo 1. cap. 10. num. 76.* Giurba, *consil. 97. n. 4.* post plures, Laurentius Mattheu & Sanz, de *re criminali, controv. 15. num. 12. & seq.*

112 Licet autem aliàs in Locatione-Conductione, etiam Operarum, præcisè in Nummis ad numerum solvendis, seu pecuniâ numerata consistens Merces necessaria sit:

arg. *princip. Inst. de locat. conduct. L. 5. §. 2.* ibi: *Pecuniâ datâ Locatio erit, sicut superiori casu Emptio-venditio. ff. de præscript. verb. L. 1. §. 19. ff. depos. L. 25. §. 6. ff. locati conduct. L. 26. §. 1. ff. de furt.* Franzk. ad *tit. Pandect. locati-conducti, num. 64. & seqq.* Bachov. ad *Treutl. vol. 1. Disp. 29. th. 3. lit. G.* Christinæus, *Decc. Belgic. vol. 3. Decis. 109. num. 12.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. locati-conducti, §. 1. num. 10.*

113 Tamen, quoad hoc Crimen, res aliter se habet, ità nempe, ut non quidem quodlibet commodum conventum, quod cædis mandatarius à mandante consequitur, verbi grat. si aliquid ei fuerit commodatum, vel mutuò datum, ad hoc crimen in esse producendum sufficiat:

Modernus Romanus, *consil. 10. n. 5.* Sebastianus Guazzinus, *de defens. reor. Defensa 4. cap. 13. num. 10.*

114 veruntamen nec Pecunia numerata in *Capit. 1. de homicid. in 6.* præcisè requiratur; sed simpliciter Pœna in illos statuatur, qui mortem aliorum, constitutâ quacunq; Mercede, procurant; neque etiam alibi hoc sancitum occurrat, quòd Pecuniam numeratam necessariò intercedere oporteat. Et cùm idem hoc Crimen Latrocinio communiter æquiparetur, eademque in utroque Pœna Hodiè obtineat, idque propter spem lucri, quod ex cæde alterius utrobique speratur: Latrocinium verò commissum dicatur, sive latro numarium, seu pecuniarium, sive aliud quodcunque lucrum speraverit: 115 116

Ordinat. Carolina, *artic. 130. ibique* Scribentes:

Quocirca etiam in crimine Assassinii nulla hactenùs differentia, communissimo DDrum suffragio, admittitur; 117

ut videre est apud Antonium Matthæum, in *tract. de criminib. lib. 48. tit. 5. cap. 1. n. 3.* verbis: *Sed quid dicemus, si non pecuniâ conductus; spe tamen alicujus* Præmii, *vel* Gratiæ *inductus sit Sicarius ad eadem perpetrandum? Quanquam variant Interpretes; Crediderim tamen, nisi* Merces certa *sceleri proposita & constituta fuerit, sive in spe, sive* in corpore, *sive* in pecuniâ numeratâ, *non posse eum videri esse Assassinum.* Addatur Carpzovius, *Q. crimin. 19. num. 35. & seqq.* B. Dn. Lauterbach, *dicta Disp. th. 27.* Petrus Theodoricus, *dicto aphor. 4. num. 7. in fin.* Anton. Capycius, *Decis. 55. num. 11. vers. Sexta dubitatio.* Decianus, *dicto cap. 30. num. 1.* Farinacius, *dicta Q. 123. num. 41. & seqq.* ubi indè ad hoc crimen (Æquè ac denuò in Latrocinio notorii juris est; prout infrà notabimus) sufficere pronunciat, si quis sceleratissimæ talis operæ locatori, in casum Homicidii ab altero promissi, suam filiam vel sororem in uxorem promittat: 118

Ex quo etiam Baldus Assassinium sic delineat, quòd sit Mandatum ad occidendum, mediante Pecuniâ, vel aliâ Re, datum & acceptatum. 119

lib. 1. consil. 98. num. 7. Quod & approbat Sperellus, *dicta Decis. 102. num. 11.* Addatur Justus Oldekop, *Observ. criminal. tit. 2. Observ. 10. num. 9.* Guazzinus, *dicta Def. 4. cap. 23. num. 1. in fin.* ibi: *Sive pecuniâ, vel aliâ re data, vel promissa.* Cavalcanus, de *brachio reg. parte 1. num. 66.* Bartolus, ad *L. Cicero. 39. ff. de pœn.* & ad *L. Non solùm. 11. §. Si mandato. 3. ff. de injur.* Grammaticus, *Voto 9. num. 1.* Rolandus à Valle, *vol. 4. consil. 14. num. 13.* Intrigliolus, *conscient. casu 13. num. 15.* Muscatellus, in *Praxi, rubr. de homicid. mediante mandato, n. 51.* Peguera, *Decis. 5. num. 19.* Theodoricus, in *Coll. crimin. cap. 7. aphor. 4. num. 7. in fin.* Clarus, §. *Assassinium. in princ. & ibid.* Bajardus, *num. 3.* Gabrielius, in *com-*

mun.

mun. concl. tit. de criminib. conclus. 1. Franc. Vivius, *Dec. 467. num. 112.* Franciscus Bursatus, *consil. 20. num. 4. & consil. 192. num. 6.* Gutierrez. *pract. Qq. lib. 3. Q. 7. num. 5.* post Berojum, Alciatum, Mascardum, Placham, Caball. Brunum, Catalanum, Navarr. Decianum, Martam, & alios, Marius Giurba, *consil. 41. num. 10. & consil. 70. num. 24.* Hippol. Riminaldus, *consil. 685. num. 5.* Petr. Stephan. de Neapoli, *tract. de restit. lib. 1. cap. 19.* Thomas del Bene, de *immunit. parte 2. cap. 16. dub. 21. sect. 2. per tot.* Anton. de Ballis, in *varr. tractt. lib. 1. Q. 3. per tot.* Cortiada, *Dec. 95. & 101.* Ambrosinus, de *immunit. Eccles. cap. 7. num. 9. & 10.*

120 Und daß noch weitter / wider wie in dem crimine cũ Assassinio fraternizante, Latrocinii videlicet, auch in disem kein Unterscheid zumachen sey / sive Res, pro mercede, ab Assassinatore, Assassino promissa, sit magni, vel modici, vel exigui Pretii, das ist unter den Rechtslehrern ein gleicher gestalten concordantibus suffragiis approbirtes *conclusum; in tantum*, ut passim intrepidè definiant, quòd etiam is, qui,
121 ob minimam mercedem, alterius mortem procurandam promittit, ordinariam hujus criminis, quantumcunque severissimam, Pœnam incurrat: Eo quòd hujus criminis atrocitas, ex eo, quòd Hominis internecio, pro tàm vili sæpè pretio recipia-
122 tur, multùm augeatur, imò, quanto exilius seu precium, seu præmium, seu locarium promittatur, tanto plus incrementi atrocissimi hujus criminis atrocitas indè capiat:

B. Dn. Lauterbach, *dicta Diss. th. 28.* Damhouderius, in *Pract. crim. cap. 83. n. 11.* Harpprechtus, ad *d. §. 5. num. 267. Inst. de publ. judic.* Decianus, *d. cap. 30. num. 45.* Farinacius, *dicta Q. 123. num. 5.* ubi plures collaudat. Huldericus ab Eyben, de *Assassin. th. 23.* ubi pluribus in hanc Rationem inquirit.

123 Ut dehinc necin casu, quô Par caligarum, vel aliæ Vestes, Indusia, Farina, aliave similia, assassino promissa, diversum sentiendum, notabiliter definiat Thomas Grammaticus, *Voto 9. in princip.* Farinacius, *d. num. 41.* Carpzovius, *d. Q. 19. n. 39.* ibi: *Quasvis alias res, veluti Vestes, Indusia, Farinam, &c.*

124 Quamvis enim nonnulli contrarium definiant, arbitrati, quòd Promissio, ad inducendum assassinii crimen, debeat esse notabilis sive considerabilis, sicque ob nimis modicam promissionẽ illud non committatur; tamen solum Assassini, pro tantillâ pecuniâ hominis necem spondentis, malitiam attendi, animumque ex tàm exectabili truculentiâ lucellum faciendi, ex Fajardo, Cortiada, & aliis, benè annotat Sabelli, in *Summa diversor. tractt. tit. Assassinium. n. 10.* Huldericus ab Eyben, in *Diss. de Assassin. §. 23. totius operis pag. 415.* verbis: *Sufficit, si res qualibet alia*, vel etiam minima, *data, vel saltem promissa, quamvis non tradita sit.* Carpzov. *dicta Q. 19. num. 42.* ubi optimè concludit, quòd æquè pecuniæ & lucri gratia hominem occidat, qui ob Grossum, quem sperat, aliquem necat, acsi mille floreni ipsi soluti essent: Et Pecunia seu Præmium hoc delictum enorme reddat; non Quantitas pecuniæ, aut Qualitas præmii. Ex quo etiam Rotæ pœnam cuidam, qui operam ad hominem occidendum, ob modium farinæ, alteri locavit, ibidem dictatam refert. *num. 43.* 125 126

So dann daß auch in disem kein unterschid zumachen / es sey gleich ein solcher Höllen-würdiger Lohn gleichbalden paar oder Würckhlich bezahlt / oder alles in terminis einer nudæ & simplicis Promissionis gelassen worden / daran ist widermahlen unter denen Rechtslehrern nicht der wenigste Zweifel. 127

Sola namque Spes lucri tùm Assassinium, tùm Latrocinium à simplici, & aliô Homicidiô distinguit, novamque hanc Speciem homicidii constituit; ut ex Bartolo, Felino, Bardollano & Claro, egregiè advertit Alexander Sperellus, *dicta Decis. 102. n. 9.* Farinacius, *lib. 1. consil. 10. num. 17. & 23.* 128 129

sive novum hoc Ens in esse producit;

verbò Surdi, *consil. 551. num. 13.* Schraderi, de *feud. parte 10. sect. 20. num. 171.* Bursati, *consil. 381. num. 19.* & *consil. 386. num. 86.* Giurbæ, *consil. 70. num. 35.* Sperelli, *cit. loc. num. 10.* in verbis: *Et constituat novum ens.* Jungantur omninò, quæ disserit Vivius, *Decis. Neapol. 467. num. 102.* Flaminius Parisius, de *consident. Q. 66. n. 44.* Cavalcanus, de *brachio regio, p. p. num. 76.* Caponus, *Decis. 155. num. 6. 7. 17. & seq.* Hondedæus, *vol. 2. consult. 93. num. 66. & 68.* Berrazzol. *consult. decisivar. lib. 2. consult. 341. num. 38.* Conciolus, in *resoll. criminal. verb. Assassinium.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diverf. tractt. vocab. Assassinium. num. 1.* Eugenius, *consil. 76. n. 131.* Farinac. *dicta Q. 123. num. 36.* Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. casu 360. num. 41.* Novarius, *Q. forensi 45. num. 1.* Muscatellus, de *homicid. mediante mandato. n. 51.* Guazzinus, de *defens. reor. Def. 4. cap. 13. n. 4.* Struv. *exerc. ad Pandect. 49. th. 59.* Gosvvinus ab Esbach, in *addition. ad Carpz. parte 4. C. 6. Def. ult. num. 3.*

Undè etiam, ad Criminis hujus perfe- 130
ctionem, nulla, quoad promissam mercedem, vel præmium, Scriptura, vel Cautio necessaria est; sed nuda illius Promissio sufficit;

Damhouderius, *dicto cap. 83. rubr. de aſſaſſin. num. 3.* Maſcardus, de *probat. concluſ. 138. num. 1.* Modernus Romanus, *Q. 123. num. 36. & ſeq.* poſt plures, Guazzinus, *dicto cap. 13. num. 4. infin.* ubi etiam bannimentis Curiæ Romanæ, Anno 1591. publicatis, *cap. 36.* ità cautum recenſet. Carpzov. in *J. F. parte 4. C. 6. Def. ult.* & in *Praxi crimin. Q. 19. num. 44. cum ſeqq.* B. Dn. Lauterbach, *dicta Diſp. th. 29.* poſt Grammaticum, Gabrielium, Farinacium, Novarium, & Bardellonum, Marius Giurba, *conſil. crimin. 70 num. 24.* pleniſſimè Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 15. per integr.*

131 Etiamſi Aſſaſſinus ab Aſſaſſinatore eorum, quæ ipſi promiſſa fuêre, nihil poſteà actualiter ſit conſecutus. Panimolle, *Deciſ. 22. annot. 6. n. 22. & 23.* Cortiada, *Dec. 95. num. 15. & ſeq.* Fajardus, *allegat. fiſc. 5. n. 23. & ſeq.* Danza, de *pugna DDrum, tomo 2. tit. de aſſaſſin. cap. 3. num. 24. & ſeqq.* Sabelli, *d. tit. num. 10. verſ. Quartò ut interveniat.* prolixè Carpzovius, *d. Q. 19. num. 144. & ſeqq.* Juſtus Oldekop, *Obſerv. criminal. tit. 2. Obſ. 10. num. 8.*

132 Allermaſſen nun / in ſubſtrato, alle diſe Rechtsſchlüſſe / nach dem jenigen / ſo wir oben allbereit præmittirt / ſich von ſelbſt appliciren / und mithin diſes unſer einmüthiges Deciſum, daß diß orths kein ſimplex ſeu ſolitarium Venefici Crimen; ſondern ein mit demſelben individuſim verknüpffites Aſſaſſinii Crimen (wann anderſt hiernächſt auch an ſeitten der andern Subſtantial-Perſohn / nemlich der mutt-verhafften Evæ J. Confeſſio auch hinzukommen wird) wahrhafftig begangen worden / oder in die frag komme / quoad Formam hujus criminis, extra dubium ſtellen: Alſo wäre auch / ratione tùm Subjecti, tùm Objecti, kein de-
133 fectus hieben zu deſideriren:

Cùm & hoc inter Noſtros receptiſſimum
134 ſit, quòd etiam Fœminæ hujus criminis reatum, ad hunc quoque effectum, ut etiam ordinaria ejusdem Pœna adverſus illas decerni poſſit, incurrere valeant;

per ea, quæ ex Petri Theodorici & Carpzovii doctrina notat B. Dn. Lauterbach, *dicta Diſp. th. 23.*

135 & de Hominis Chriſtiani, qui ſolus objectum hujus criminis conſtituit,

dicto Capit. 1. verbis: *Quempiam Chriſtianorum.* ubi Gloſſa, Barboſa, & DDres communiter. *de homicid. in 6.* Covarruv. *varr. reſoll. lib. 2. cap. 20. num. 10. verſ. Hinc apparet.* Peguera, *Deciſ. crimin. 5. num. 29. in med.* Zerola, in *praxi epiſcop. parte 3. verb. Aſſaſſini. verſ. Hinc oriuntur.* Joh. Aloyſius Riccius, in *praxi aur. Reſ. 38.* Farinacius, *dicta Q. 123. num. 5. & 133.* Cardinalis Tuſchus, *pract. concl. lit. A. concluſ. 531. n. 4.* B. Dn. Lauterbach, *d. Diſſ. th. 21.*

internecione, juxta confeſſionem Margarethæ N. eine expreſſa Conventio inter ipſos ſit inita.

Und daß mehrangezogenes atrociſſimum 136
crimen, aus diſem allein / daß die Mutverhaffte J. illô ipsô momentô, da das / von Ihr der N. zugeſtellte Gläßlein mit Gifft / von diſer / in der Schultheißin Suppe würcklich gethan worden / auch zugegen geweſen / und Ihr ſo lang zugeſehen / biß diſes vollbracht worden / ſeine indolem und formalem rationem nicht verliere / das halten wir / deſſen unangeſehen / was einige Doctores de hoc caſu, 137
wann ein / ad aliquem Chriſtianum ſclopeto, vel gladio interficiendum erkaufftter Aſſaſſinus, in præſentiâ Mandantis, ejusque operam ad hoc conducentis, ſolchen Mord bewerckſtelliget / ſingulariter lehren wollen / quòd nempe, tametſi Pecunia interveniat; tamen illa ipſius Mandantis Præſentia hoc crimen excludat:

ut videre eſt apud Andream Fahinæum, *lib. 3. conſil. 83. num. 10.* Hieronymum Gabrielium, *vol. 1. conſil. 170. dub. 1.* Bartholomæum Bertazzolium, *vol. 1. conſil. 143. n. 13.* Sebaſtianum Guazzinum, *Def. 4. cap. 13. num. 3. pag. nob. 187.*

für eine unzweifliche und richtige Sache: 138
Wohlbetrachtet / daß diſe Doctores allein de hujusmodi Caſu reden / da ein Todſchläger ſeinen Feind ſelbſten anfällt / und noch einen und den andern / allein zu dem ende / daß Sie Ihm / wann zumahlen Er ſelbſt ſeines Feinds nicht meiſter werden ſollte / zu hülffe tretten / gegen Ihnen verſprechende Belohnung / zu ſich nimpt: welches wie es die natur des Criminis Aſſaſſinii (In noſtra vernacula einer Meuchel- 139
mörderey /

ut exiſtimat Dn. Johann-Georg Fleck, Anteceſſor Palatinus, in *Biblioth. Juris Civil. lib. 4. tit. 33. num. 52.*)

notabiliter alterirt: alſo kan es diß orths / ad eundem effectum, nicht conſiderirt werden.

Conferat omninò laudatus Bertazzolius, *dict. conſult. 143. num. 13.* verbis: *Non propriè ſumus in caſu Mandati, & delicti commiſſi per mandatum, ex quô intervenit etiam ipſe Principalis. Nam* Socius, juvans Con- 140
ſocium, *non poteſt puniri*, ut Mandatarius; *imò etiam* datâ pecuniâ *non punitur pœnâ Aſſaſſinii, quia illa procedit, quando quis*, per Alium, delictum committit, *fortè ignotum Adverſario, à quo difficilè cavere poteſt: Secùs verò, quando etiam ipſe Principalis intervenit.* Quibus gemina tradit etiam Gabrielius, *dicto conſil. 170. n. 11. & 12.*

& 12. ibi: *Et justius multo est, punirigra-*
141 *vius eum*, qui nulli periculo se exponens, clàm per alios, pecuniâ corruptos, & inimico suo incognitos, *homicidium committit, quàm eum, qui ipsemet periculum subit, &*, ut voluntati propriæ satisfaciat, Socios adducit. Et laudatus Fachinæus, *cit. loc.* Quibus addi omninò merentur illa, quæ tradit Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tractt. vocab. Assassinium. num. 10.* in verbis: *Quapropter Assassinus non dicitur, qui propriam injuriam*
142 *ulciscitur* cum Sociis à se pecuniâ conductis, vel si ipse Mandans interveniat Homicidio non ità occultô modô, ut cognosci possit ab occidendo, &c. Peregrinus, de *immunit. eccleſiaſt. cap. 7. num. 476.* Donatus Antonius de Marinis, *Resoll. Jur. lib. 1. cap. 173. num. 8.*

143 Neben diſem aber allem hat es / Dritten / das anſehen / daß neben di en beyden atrociſſimis criminibus, Veneficii nimirum & Aſſaſſinii, auch das dritte / non minùs atrociſſimum crimen, Latrocinii videlicet, von den beyden Inquiſitinnen committirt worden ſey. Dann wie wir diſe wortte der verhafften R. daß die J. gegen
144 Ihr zu vielmahlen vermeldt: Sie ſeye der Schultheißin ſo feind / und daß ſie in des Schultheiſſen Hauſe zukommen hoffe / wann dieſelbe aus dem weege wäre / nicht wohl anderſt deutten können / als daß ſich die J. die hoffnung gemacht / wann ſie die Schultheißin aus dem weeg geraumt hätte / daß irgends / auf ſolchen Fall / der Schultheiß ſie zum weib nemmen möchte; allſo würde / wann diſes ſeine richtigkeit hätte / und die J. es nicht dahin interpretiren möchte / daß ſie alsdann / nur als eine Dienſtmagd / in des Schultheiſſen Hauß zukommen verhoffi / kein Zweifel bevor bleiben / daß auch diſe Spes Lucri, diſes ſchwehre verbrechen zu einem Latrocinio qualificiren würde:

145 Nam & hujus atrociſſimi criminis illi omnes rei fiunt, qui ſpe conſequendi cujuscunque Lucri, ſive pecuniarii, ſive honoris, ſive liberationis à promerita pœna, vel ut aliquis alterius Sponſam, vel, ut hîc, ejus Viduum, matrimoniô ſibi jungat, alterius vitæ inſidias ſtruunt:

arg. *L. 1. §. fin. L. 2. L. 3. princip. de calumniator.* & per ea, quæ in puncto determinat Carpzovius, *Q. crimin. 22. num. 53.* & Bb. Collegæ noſtri, Dn. D. Grave, in *Diſſ. de receptat. th. 19. & 20.* & D. Bardili, *exerc. ad Pandect. 36. concluſ. 19.* Martini, *Jurispr. crimin. Diſſ. 4. ſect. 3. num. 32.* Collega noſter, D. Harpprecht, in *Differ. Jur. Comm. & Marchico-Badenſ. pag. 191. §. 22.*

146 Wiewohlen wir nun diſen wichtigen umbſtand zu fleißiger unterſuchung mitt-

zu recommendiren nicht vorbey gehen ſollen; ſo wollten wir doch der meinung ſeyn / daß / wann die J. nächſtangezeigte wortt entweder beſtändig contradiciren / oder ſie dicto modo interpretiren würde / die Hoch-Gräfliche Regierung ſich nicht ſonders hiemitt aufzuhalten haben möchte / ſo wohl / erſtlich / deßwegen / dieweil auch / in dubio, 147
hujusmodi ambigua ſeu dubia verba in benigniorem partem ſollen interpretirt und angenommen werden;

per *L. 96. de reg. jur. L. 3. de his, quæ in teſtam. delent.* & in ſimili tradita à B. Carpzovio, in *Jur. for. parte 4. C. 15. Def. 9.* & B. Lauterbachio, in *comment. ad tit. Pandect. qui ſatisd. cogant. th. 5.*

als / fürs ander / auch der urſachen / 148
di weilen / wann auch das Crimen Latrocinii nicht darzu käme; dannoch eben die ſtraffe / quæ in caſu concurſûs hujus Criminis ſtatt hätte / platz und raum greiffen würde;

ut de plurium delictorum, quorum 149
quodlibet eôdem ſuppliciô punitur, concurſu prolixè nos docet Carpzovius, *Q. crimin. 132. num. 19. & ſeq.* præcipuè *num. 40.* ubi in ſpecie de Aſſaſſinii & alterius atrociſſimi criminis concurſu idem ſtatuminat. Huldericus ab Eyben, de *Aſſaſſinio. th. 23.*

Præmiſſis his omnibus erfordert nunmehro neceſſitas Ordinis, in caſu propoſito, 150
aus denen an uns überſchickhten Protocollis mit etwas mehrerer ſpecialität vor augen zulegen / was es ſo wohl mit dem Corpore delicti, als auch mit dem Formali atrociſſimi hujus Criminis, und zwar ſo wohl in perſona Mandatricis, Margarethæ R. als auch in der beſchuldigten perſonâ Mandantis, der Evæ J. für eine bewandtnus habe? Dann gleichwie die Rechtslehrere / priusquàm de Pœnâ Aſſaſſinii quæratur, allerforderiſt requiriren:

Quòd Qualitatem Aſſaſſinii, quâ vi- 151
delicet hoc crimen tùm à quolibet ſimplici, tùm etiam ab alio qualificatô homicidiô diſtinguitur, ante omnia legaliter probari oporteat:

Anton. Maceratenſ. *lib. 3. Reſol. 48. n. 4.* Garſias Maſtrillus, in *Decc. Sicilian. Dec. 288. num. 10.* Sigismundus Scaccia, de *judic. lib. 1. cap. 11. num. 70.* Marius Giurba, *conſil. 41. num. 9.* Donatus Antonius de Marinis, *Reſoll. Jur. lib. 1. c. 51. n. 5. in fin.* Juſtus Oldekop, *Obſervat. criminal. tit. 2. num. 3. & 5.*

eo quòd generaliter, anteaquàm de cri- 152
mine puniendo quæratur, de eôdem priùs ſatis conſtare oporteat:

Huldericus ab Eyben, de *Aſſaſſinio, th. 16. in toto Ejus Opere pag. 413.*

Alſo ſagen auch dieſelbe / quòd Corpus delicti, in graviſſimo hoc crimine legaliter probandum, nihil aliud ſit, quàm ipſe
15 / Tractatus, ſeu, ut diximus, Conventio, continens Mandatum ad hominem occidendum à Mandante datum, atque à Mandatario acceptatum, mediante Pecuniæ, vel alterius alicujus æſtimabilis rei, ex quâ utilitas ad hunc redundat, (ſungatur Sabelli, in *Summa diverſor. tractatt. tit. Aſſaſſin. num. num. 9.*) actuali datione, vel promiſſione:

ut ex Bartolo, Boſſio, Gomeſio, Grammatico, Eugubino, Deciano, Cavalcano, Placha, Claro, Hondedæo, Giurba, Alexandro, Berojo, & communiter Canoniſtis, ſollicitè oſtendit Alexander Sperellus, in *Decc. fori eccleſiaſt. Deciſ. 102. num. 12.* ibi: *Corpus itaque delicti, in hoc facinore*
154 *probandum*:

Sic, ut proindè Corpus hujus delicti non aliter probatum intelligatur, quàm ſi doloſus, in Hominis Chriſtiani internecionem tendens, Conſenſus Mandantis, & Mandatarii, decenter probetur:

Eugenius, *conſil. 76. num. 135.* Guazzinus, de *defenſ. reor. Def. 4. cap. 13. num. 2.* Giurba, *conſil. 97. n. 7.* Sperellus, *d. Dec. 102. num. 14.*

155 Cum promiſſione qualiscunque Mercedis, ejusdemque expreſsâ Acceptatione;

poſt plures, quos laudat, Antonius Gabrielius, in *communib. concluſ. lib. 7. tit. de maleſic. concluſ. 1. num. 39.* Carolus Ruinus, *conſil. 64. num. 41.* Hippolytus Riminaldus, *conſ. 685. num. 12.* Felinus, *parte 2. allegat. 117. num. 3.* Vivius, *Deciſ. 467. num. 103.* Intrigliolus, *Dec. 40. num. 23. & ſeqq.* Maſſullus, ad *Capycii Deciſ. 112. num. 1.* Sperellus, *d. Dec. 102. num. 14.* poſt Modernum Romanum, Sebaſtianus Guazzinus, *dicta Def. 4. cap. 13. num. 7.* ubi dicit, non ſufficere ſolam mercedis Oblationem, &
156 tacitam illius, ceu favorabilis, acceptationem; ſed requiri expreſſam, ſeu explicitè factam. Simon van Leeuwen, *cenſuræ Belg. forenſ. lib. 5. cap. 13. num. 3.* poſt Carol. de Craſſis, Berojum, Burſatum, Caballinum, Decianum, Muſcatellum, Rolandum à Valle, Martam, Vincentium de Franchis, Corneum, Baldum, Gambachurte, Alciatum, Bardellonium, & plures, quos laudat, Marius Giurba, *conſil. 70. num. 3. & 7.* ubi dicit, Aſſaſsinium commiſſum probari tùm (juxta Caſum eidem propoſitum) ex aureæ Catenæ promiſſione, & Mandatarii
157 acceptatione: Et in illo Mandantem & Mandatarium neceſſarias eſſe Perſonas: Aliàs Corpus delicti nec probatum poſſe dici.

158 Wann wir nun gegenwärtiges Factum examiniren / ſo hat es zuförderiſt circa perſonam Mandatariæ nicht den wenigſten anſtand / indeme / ſecundum ſuperiùs præmiſſa, die verhaffte R. ſo wohl / nach der beſchaffenheit eines ſolchen Proceſsûs inquiſitorii, Judicialiter, als auch vorher extrajudicialiter, nemlich / Erſtlich / ſo gleich in des Schultheiſſen Hauß / und hernachmahlen auch vor denen verordneten Herrn Inquiſitoribus, guthwillig bekannt / daß auf der mittverhafften Evæ J. inſtändiges und unabläßiges ſollicitiren / Sie / gegen verſprechung zweyer paar Schuh vor ſich / und ihr Mägdlein / diſe grauſame Verrichtung über ſich genommen / daß ſie das Ihr / in einem Gläßlein / zugeſtellte Gifft / der Schultheißin in die Suppe ſchütten / und auf diſe weiß Sie umb das Leben bringen wolle. Welche Confeſſion 159
daß ſie / nach deren hiebey concurrirender Umbſtände beſchaffenheit / da das von der R. in den Topff mit der Suppe geſtreuete Gifft noch würcklich gefunden / die Schultheiſſin von diſem / zum theil / in ihren Leib gebrachten Gifft / ſo beſchwehr- und gefährlich an geſundheit und leben angegriffen worden / auch alles von Ihr Margaretha R. von diſer miſshandlung bißanhero bekanntes und conſtanter beharrtes allenthalben in ſumma veriſimilitudine unzweiflich beſtehet / ſo viel Ihr der R. ſelbſteigenes / hiebey begangenes / Crimen concernirt / pro ſufficientiſſima probatione angenommen werden könne / ja ſolle und müſſe / nicht der wenigſte Zweifel waltet;

per communia DDrum, ad *tit. Pandect. & Cod. de confeſſ.* 160

So viel aber die mittverhaffte Evam J. concernirt / ſo iſt zwar uförderiſt eine rematique ſache / quòd ſola Imputatio Aſſaſſinii non ſufficiat:

Bartolus, ad *L. Non ſolùm. §. Si mandato. num. 2. ff. de injur.* Alexander Tartagnus, *vol. 7. conſil. 166. num. 5.* Petrus Paulus Pariſius, *parte 4. conſil. 166. num. 4.* Placha, *lib. 1. de delict. cap. 19. num. 27.* Monticellus, *Reg. crimin. 8. num. 18. & 19.* Gratianus, *Diſcept. forenſ. cap. 619. num. 17.* Rolandus à Valle, *vol. 1. conſil. 24. num. 62.* Giurba, *conſil. crimin. 50. num. 17.* ibi: *Adeò, ut ſatis non ſit ſola Aſſaſſinii imputatio.* Farinacius, in *Praxi crimin. tit. de inquiſit. Q. 7. num. 11. & Q. 8. num. 85 & 86.* poſt Johannem Andream Geminianum, & Omnes, ad *Capit. 1. de homicid. in 6.* Grammaticum, Bajardum, Capycium, Maſtrillum, & Carolum de Graſſis, Donatus Antonius de Marinis, *Reſol. Jur. lib. 2. cap. 232. num. 6.* Domini Juriſconſulti Colonienſes, apud *Cothmannum, vol. 3. conſil. 29. num. 70.*

Et proindè nec ſatis ſit ex unius ſaltem 161
Partis Confeſſione de hoc conſtare;

prout

prout ea, quæ ex Grato & Guazzino statuminat Alexander Sperellus, *dicta Decis. 102. num. 14.* exaudienda existimamus.

162 Wir seyn aber jedannoch der beständigen meinung / daß dises atrocissimi delicti Corpus, ob gleich nicht ad hunc summi gradûs effectum, daß die äusserste Todes-straff so gleich wider Sie decernirt werden möge; jedoch in so fern / daß die peinliche Frage mit Ihr vorgenommen werde / zu rechtlicher genüge schon erkundiget worden. Dann gleichwie die Rechtslehrere auch sonsten / secundum ipsius naturalis justitiæ
163 ductum, dise Regulam in genere seriò inculciren / quòd de Corpore delicti aliter debeat constare ad effectum specialis Inquisitionis, aliter ad decernendam contra aliquem Capturam, exactiùs & plenius ad torturam adhibendam, omniumque plenissimè & exactissimè ad effectum dictandæ Pœnæ ultimi supplicii:

Brunnem. de *processu inquis. cap. 7. n. 5.* Carpzovius, *Q. crimin. 108. num. 8. & seqq.*

164 Also sagen dieselbe auch in specie de hoc Assassinii crimine, quòd similiter de hâc ipsâ Assassinii qualitate constare debeat secundum illam speciem Probationis, quæ ad Actum explicandum, seu decernendum, de Jure requiritur:

165 Ita nempe, ut ad Actum inquisitionis, & incarcerationis etiam levia, imò etiam leviora Indicia pro sufficientibus à DDbus
166 reputentur; eo quòd in hoc crimine specialiter admittatur, ut id etiam levioribus conjecturis probetur, ceu, respectu Tractatûs de homine occidendo, qui clâm & remotis omnibus arbitris perficitur, ferè semper difficillimæ Probationis;

juxta ea, quæ ex *Capit. 1.* in verbis: *Et postquàm* ex probabilibus *constiterit argumentis. de homicid. in 6.* passim tradunt Canonistæ. Paulus Merenda, *tomo 2. consil. crimin. 88. num. 29.* Aymo Cravetta, *cons. 220. num. 25.* Hippolytus Riminaldus, *cons. 704. num. 26.* Decianus, *lib. 3. Resp. 88. num. 3.* Hondedæus, *parte 2. consult. 87. num. 1.* Bertazzolius, *vol. 1. consult. 150. num. 8. & seqq.* post plures, Guazzinus, *dicta Defensa 4. cap. 14. num. 1.* Monticellus, in *Praxi crimin. Reg. 8. num. 23.* Junctis illis, quæ tradit Ægidius Bosius, in *Praxi crimin. tit. de indic. & considerationib. ante torturam.*
167 *num. 155.* verbis: *Et quòd sumus in iis, quæ secretò fiunt, docet natura: Stultum enim esset, rem tanti momenti palàm agere, & Mandatum, quod* in cubiculo *dari potest,* in platea *committere. Delictum ergò hoc inter ea est connumerandum, quæ fiunt absq; præsentia testium, &c.*

168 Ad Torturam verò decernendam majora quidem & urgentiora, quàm ad solam Capturam, vel Inquisitionem; sed tamen non tanta, quanta in aliis, facilioris atque expeditioris probationis, criminibus nostra Jura requirunt, Indicia legaliter probari oporteat; sicque etiam hactenùs levior probatio sufficere censeatur:

juxta ea, quæ in individuo differit laudatus Giurba, *consil. crimin. 41. num 29.* 169
ubi ità: Ad Torturam urgentiora requiruntur Indicia; Neque enim ad hoc, ut torqueri is possit, concludenter de qualitate Assassinii constare debet, tanquàm in Crimine excepto, quia, si plenè constaret, jam non locus esset Torturæ; sed Ter- 170
mino, & indè Condemnationi. Neque sufficiunt Indicia de delicto simplici, sine qualitate Assassinii; sed oportet, quòd adsint Indicia de Qualitate Assassinii ur- 171
gentiora, quàm ad Carcerandum; nec adeò urgentia, ut in aliis criminibus; quia semper levior Probatio sufficit. Quin & per Testes de auditu tor- 172
quetur Assassinus; ex multis à Monticello, in *Praxi crimin. dicta Reg. 8. num. 24. & 28.* Gabrielius, *tit. de crimin. conclus. 1. num. 22.* Brunus, *consil. 155. num. 8.* Carerius, in *Prx. §. Circa. num. 29.* Merenda, *consil. 50. num. 6.* & auditu auditûs. Mar- 173
silius, §. *Examinanda. num. 26.* Felicius, *parte 1. allegat. 3. num. 28.* Hucusq; Giurba, *d. num. 29.* ubi *num. seq.* etiam de Indiciis ad condemnandum sufficientibus 174
plura subnectit.

Addantur, quæ in eandem sententiam tradit idem Giurba, *consil. 70. num. 23.* verbis: *Si de formanda* Inquisitione *in Assassinio agatur,* levia *sufficient Indicia; si de* Torturâ *inferenda,* urgentiora *esse debent, &* verisimiliora; *ad* condemnandum *verò* indubitata. Et ità accipiendum esse *Capit. 1. de homicid. in 6.* notat ibi Felicius. post Marsilium & Gothofredum à Bavo, Petr. Theodoricus, in *Colleg. crimin. cap. 7. aphor. 6. num. 45.* ubi scribit: In hoc crimine non adeò exactas probationes requiri; sed sufficere probabilia argumenta & certa indicia. Tiberius Decianus, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 30. num. 22.* Nicol. Boerius, *Decis. 164. num. 5.* Rolandus à Valle, *vol. 1. consil. 28. num. 4.* Joh. Aloysius Riccius, in *praxi aur. resol. 36. num. 1.* Intrigliolus, *Decis. 40. num. 47.* Aloysius Catalanus, de *indult. cap. 32. num. 34.* Johannes Gutierrez. *pract. Q q. lib. 3. Q. 7. num. 81.* B. Dn. Lauterbach, in *sæpè laudata Dissert. de Assassinio*, ubi ità: Ut prædictæ, inquit, pœnæ locum habeant, præprimis hoc Delictum probatum esse, deque eô in Actis con- 176
stare debet: Circa quam tamen probationem Singularia quædam, in odium detestandi hujus sceleris, traduntur; quòd scilicet, licet Pars adversa citari debeat ad vi-

dendum jurare Testes; in hoc tamen delicto Testes, etiam adversa Parte non citatâ,
177 examinari possint, adeò, ut plenam fidem faciant. Decianus, *lib. 9. cap. 30. tr. criminal. num. 23.* Paulus Merenda, *consil. 50. num. 9.* Petrus Theodoricus, in *Coll. crimin. Disp. 7. th. 6. lit. D.* Hunnius, in *Coll. crimin. Disp. 7. th. 16.* Quòd probetur
178 hoc Crimen probabilibus argumentis; quod tamen in cæteris criminalibus judiciis fieri haud potest, ubi probationes luce meridianâ clariores exiguntur. *L. fin. Cod. de probat.* Bajardus, ad *Clar.* §. *Assassinium. num. 21.* Decianus, *d. l. num. 22.* Farinac. *Q. crimin. 123. num. 46.* qui *num. 50.* addit, quòd in hoc delicto Testis de auditu faciat indicium ad Torturam, &c. Martinus Colerus, *consil. 7. num. 141.*

179 Ob nun wohl die Rechtslehrere diſe verba Pontificis Bonifacii IIX. in *sæped. Capit. 1. de homicid. in 6.* Et postquàm probabilibus constiterit argumentis, gar variè deutten / und interpretiren / indeme viele darvor halten / quòd hujusmodi Argumen-
180 ta nihil aliud sint, quàm Juris præsumptiones;

secundum Simancham, in *tract. de hæretic. tit. de præsumption. cap. 50. num. 6.* & Felicianum de Oliva, de *foro Eccles. parte 2. Q. 14. num. 11.*

181 Andere aber dieſelbe pro semiplenis probationibus angenommen haben wollen;

Josephus Mascardus, de *probat. conclus. 137. num. 1.*

182 Und widerumb andere pro veris & plenis probationibus:

Hieronymus Gabrielius, *lib. 1. consil. 170.* Donatus Antonius de Marinis, *Resol. jur. lib. 1. cap. 51. num. 8.*

183 Noch andere diſe wortdergeſtaltē explicirē / quòd probabilia argumenta illa omnia sint, ex quibus probatum oritur Indicium:

Grammaticus, *Voto 11. n. 22.* Carrerius, in *Pract. tract. 3. de homicid. & assass.* §. *Circa igitur testium.* verbis: *De homicidio commisso. num. 20. & seqq.* Placha, in *epit. delictor. lib. 1. cap. 19. num. 14.* Farinacius, *Q. crimin. 86. num. 43. & 48.* Augustinus Barbosa, ad *d. Capit. 1. num. 21. in fin. de homicid. in 6.* ubi scribit, se huic, tanquàm probabiliori atque receptiori, sententiæ adhæ-
184 rere; Seu, ut alii loquuntur, undè indubitatum oritur indicium:

Capycius, *Decis. 155. num. 25.* Catalan. de *indult. cap. 32. num. 34.* Farinacius, *consil. 99. num. 96.* Marta, de *jurisdict. parte 4. centur. 2. casu 129. num. 16.* Carolus Tapia, de *Jure Neapol. rubr. de sacrosanct. Eccles. num. 15.* Giurba, *consil. 70. num. 23.* Gabrielius, in *commun. conclus. tit. de malefic. conclus. 1. num. 20.* Felicius, *parte 1. Allegat. 3. num. 17.* Hippolytus Riminaldus, *cons. 685. num. 4.* Johannes Grivellus, *Decis. Dolan. 93. num. 3.* Alexander Sperellus, in *Decc. fori ecclesiast. Dec. 101. num. 40.* Guazzinus, *dicta Def. 4. cap. 13. num. 12.* ubi scribit, hanc communem & veriorem sententiam esse, cui ipse toto pectore adhæreat: 185

Sive tale indicium, ex quo animus Judicis usque adeò moveatur, ut ad credendum 186
contrarium persuaderi non possit, nec ipsius intellectus ad oppositam sententiam ullatenùs inclinet:

ex Baldo, Marsilio, Magonio, & aliis, Sperellus, *dicta Decis. 101. num. 41.* Marta, *Decis. 248.* Tapia, *cit. loc. num. 19.* Novar. *collectan. 163.* post plures, Giurba, *d. consil. 70. num. 23.*

So hat doch alle diſe difficultäten (die insonderheit daher / daß zerschidene ex su- 187
prà laudatis autoribus die Indicia ad Condemnationem necessaria cum Indiciis ad Torturam sufficientibus confunditen. Conferat. imprimis Alexander Sperellus, in *Decc. fori ecclesiast. Decis. 101. num. 41* sich nicht wenig ergrossert) Praxis criminalium Curiarum nunmehro fast dahin determinirt / quòd per dicta, quæ Pontifex probabilia appellat, Argumenta nihil aliud intelligatur, quàm talia Argumenta, quæ, pro indole hujus criminis atrocissimi, & excepti, ad Torturam sufficiens indicium pariant:

ut in puncto definit laudatus Giurba, *dicto consil. 70. num. 23.* Guazzinus, *d. Def. 4. cap. 13. num. 9.* Decianus, *vol. 3. consil. 88. num. 3.* Cortiada, *Decis. 21. num. 95.* Fajardus, in *allegat. fiscalib. cap. 5. num. 22.* Raynaldus, in *epitome rer. criminal. cap. 7. num. 38. & seqq.* Marcus Antonius Sabelli, in *summa diversor. tract. tit. Assassinium. num. 9.* in verbis: *Ità*, ut ex Praxi Tri- 188
bunalium indicia indubitata ad probandam Qualitatem Assassinii sint illa, quæ ad Torturam sufficiunt.

Quòd enim è contra non quælibet remo- 189
tæ & debiles præsumptiones, ad corpus delicti hujus repræsentandum, pro sufficientibus assumi valeant, eluceſcit ex iis, quæ de Facto consultus statuminat Laurentius Mattheu & Sanz, de *re criminali. controv. 15. num. 25.* ibi: *Quoad Assassinium non apparebat in Actis, nisi per* remotas & debiles præsumptiones.

Wann wir nun weitter gehen / und uns 190
bey gegenwärtigem höchstbeschwehrlichem Facto umb dergleichen probabilia, &, ad Torturam hîc decernendam sufficientia Indicia, (sine quibus quòd nec in criminibus exceptis, & in specie nec in hoc Assassinii crimine, Tortura decerni queat, rectissimè scribit Ludovicus Carrerius, in *Pract. crimin. tract. 2. de Indic. & Tortura*, §. *Circa*

quar.

quartum: Qualiter & quando ad Torturam deveniatur. num. 7. princip. & num. 8. in fin.

eo quòd, quamvis illud multa habeat
192 Specialia; tamen hoc, quòd de illo Inquisitus vel Accusatus, sine legitimis indiciis, Torturæ subjugari queat, nusquàm legitur definitum, nec usquàm receptum.

Farinacius, *Q. crimin. 37. num. 80. & seq.*)

mit gebührender sollicitudine umbsehen/ so haben wir nicht den geringsten anstand/
193 warumb dises/ daß dergleichen non solùm probabilia; sed & valdè urgentia & verisimilia hujus criminis Indicia adversus inquisitam Evam concurrant, nicht indubitatò affirmirt werden sollte:

194 Dann da ligt allerförderist der mitt- Inquisitin Margaretha R. spontanea, perspicua, sæpè hactenùs, & quidem uniformiter repetita, & in reiteratâ Confrontatione; non saltem in faciem Evæ J. ceu hoc crimen Mandantis, intrepidè facta; verùm etiam gravissimis imprecationibus atque execrationibus valdè constabilita Confessio vor augen/ daß nemlich Sie J. per plures immodicas sollicitationes; sagat/ wie Sie R. sagt/ zuletzt auch per atroces satis comminationes, Sie dahin commovirt/ daß Sie endlich das Ihr/ in einem Gläßlein/ eingehändigte Gifft/ gegen zweyer paar Schuh verspruch/ mit diser abred/ von derselbigen angenommen/ daß Sie solches der Schultheissin in ihre
195 Suppe schütten/ und sie also vorsätzlich umb ihr Leben bringen wolle: Und daß sie auch dises Gifft/ in ihrer der J. persöhnlichen gegenwart/ also nemlich/ daß Sie Ihr unter der Stallthür zugesehen/ und so lang da gestanden/ biß alles gethan gewesen/ in die Suppe geschüttet/ das zaiget die oben/ aus den samptlichen Protocollis, mit gehörigem fleiß præmittirte Facti Species, und was allschon hieoben mit etwas mehrerer specialität vor augen gelegt worden.

196 Quòd verò ad hujus atrocissimi criminis probationem etiam Testes sufficiant exceptionem patientes, in individuo definit Carellus,

ad *LL. Sicul. tit. ad Leges Martini. controv. 3. num. 1.* Farinacius, *Q. crimin. 44. num. 7. 8. 18. & seq.* Sabelli, *d. tit. Assassinium. num. 9.* aliique complures, quos laudat Cothmannus, *vol. 3. Resp. 29. num. 44.*

197 Et proindè, quòd etiam Criminis Socius, sub Torturæ cruciatibus, de Facti veritate interrogatus, ad Assassinatorem, seu Mandantem convincendum, etiam non concurrentibus ullis aliis indiciis, fidem hîc mereatur, pro indubio vendicat Tiberius Decianus,

in *tract. crimin. lib. 9. cap. 30. num. 27.* ibi: *Potest etiam Mandatarius torqueri, nullis præcedentibus indiciis, ut indicet Mandantem.* Baldus, in *L. Non ideò minùs. col. 1. Cod. de accusation.* Alexander, post Bartolum, ad *L. Repeti. ff. de quæstion.* Capycius, *Decis. 155. num. 26. vers. 12.* post Marsilium, Bologninum, Carrerium, Angelum, Conrad. Cyrillum, Petrum à Placha, & Monticellum, Farinacius, *Q. crimin. 123. n. 58.* Petrus Theodoricus, in *colleg. crimin. c. 7. aphor. 6. num. 45. pag. 1019.* B. Dn. Lauterbach, *dicta Diss. de Assassin. th. 39. in fin.* Dn. Johann-Georgius Fleck, in *Biblioth. Jur. Civil. lib. 4. tit. 33. num. 54.* verbis: *Item Assassinus ad indicandum Assassinatorem, etiam absque aliis indiciis, torqueri potest.*

Quanto igitur magis hoc ipsum obtine- 198
bit, si etiam alia adminicula concurrant?

Sabelli, *dicto tit. num. 9.* ubi dicit, quòd in crimine Assassinii, tàm quoad Tractatum & Pactionem, quàm quoad Executionem, ex Praxi Tribunalium, indicia indubitata ad probandam Qualitatem Assassinii sint illa, quæ ad Torturam sufficiunt, & admittantur etiam Testes exceptionem patientes, ut: Socii Criminis cum Tortura: Et quòd Duo sufficiant, vel etiam 199
Unus cum Adminiculis.

Prout equidem concursum aliorum Ad- 200
miniculorum, non minùs in hoc Assassinii crimine, ac in aliis quibusvis exceptis criminibus, ad hoc, ut ejusmodi Denunciatio ad Torturam sufficiens Indicium pariat, efflagitant Marsilius, Bertachinus, Carrerius, Parisius, Bossius, Placha, Monticellus, Rolandus à Valle, Bertazzolius, Bursatus, in locis, quos ipse Farinacius exhibet,

in *Praxi crimin. Q. 44. num. 18.* junctis iis, quæ tradit *Q. 43. num. 147.* & Ernest. Cothmannus, *vol. 3. Resp. 29. num. 317. ibidemque* latissimè, in subscriptione, Domini Jurisconsulti Colonienses, *num. 221.* junctis *plurib. præcedentib. & subseqq.*

Quæ proindè rectissimè, utrum alia in- 201
dicia necessaria sint, nec ne? religiosæ Judicantium prudentiæ relinquenda pronunciat Tiberius Decianus,

in *tract. crimin. lib. 9. cap. 30. num. 43.*

Und wiewohl/ in hoc crimine, ceu plus 202
quàm atrocissimo, & proindè à communibus Juris Regulis excepto, eben nicht nöthig ist/ daß die Nominatio criminis Socii,

(quæ, si secundum Leges & Jura sit qua- 203
lificata, in omnibus delictis ad Torturam sufficiens, sive proximum illius indicium generat;

jx. tx. specificum in Nemesi Carolina, *artic. 31.* ibi: So ein überwundener Missethäter / der in seiner Missethat Helffer gehabt / jemand im Gefängnus besagt / der ihm zu seiner geübten erfundenen Missethat geholffen habe / ist auch eine Argwöhnigkeit wider den Besagten. *ibique* Stephani, Blumblacher, & Alii. Zanger, de *Qq. & Tortur. cap. 2. num. 47. & seqq.* prolixè Carpzovius, *Q. crimin. 121. num. 20. & sqq.* Tabor, de *Confrontat. Disp. 4. cap. 2. §. 7. & mult. seqq.*)

in allen stückhen / und præcisè also qualificirt sey / als die heilsame Rechten und fürnemlich die Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung / in *dicto Artic. 31.* ibidemque Scri-
204 bentes communiter erfordern; soist jedoch in Casu præsenti die Sach allso bewandt / daß auch an all solchen requisitis und stückhen / wann die Tortur noch hinzu kom-
205 men wird / fast wenig abgehet: Welcher abgang hingegen durch viel andere Adminicula überflüssig ersetzt wird. Dann da ist es zu sehen / ist offenbahrlich an deme / daß die Peinl. verhaffte Margaretha R. auff der mitt-Inquisitin Evæ Persohn nicht insonderheit gefragt worden; sondern Sie solche selbsten / als diser grossen missethat fürnehmste Urheberin genant / und mithin / (wann hiernächst auch in der Tortur ein gleiches mit ihr observirt werden wird /) gleich dem Ersten Requisito, in dicto Articulo nuncupatim præscripto ein genüge gethan worden.

Jungat. *dictus Articulus 31.* in verbis:
206 Daß dem Sager die beclagte Persohn / in der marter / mit Nahmen nicht fürgehaltten / und Er auf dieselbige Persohn sonderlich nicht gefragt noch gemartert worden sey; sondern daß Er / in gemein gefragt / wer ihm zu seiner missethat geholffen? den Besagten von ihm selbst bedacht und benannt habe. *ibique* Stephani, *n. 2.* Menochius, de *arbitrar. Judd. Qq. casu 474. num. 53.* Tabor, de *confrontat. d. cap. 2. §. 9.* Carpzovius, *dicta Q. 121. num. 22. & 26.* ibi: *Assassinii.* juncto primo Protocollo, *sub lit. A.*

207 Für das ander kans freylich anderst nicht seyn / als daß die R. umb diser bereits / in bißhero gepflogener Inquisition gethane Bekantnus in der marter widerhohle / dergestaltten / daß Ihr in gemein vorgehaltten werde: Ob Ihr Jemand zu diser Vergiffrung geholffen? Auch wer? Und auf was weiß? und Sie allso diese schon gethane Nomination, auch was Sie deßwegen bißanher außgesagt / an ihrem eigenen Leib erhärtte.

208 Cùm enim Delinquens ex proprio delicto, à seipso Confessato, evaserit infamis, ideò absque Tormentis in testem admitti potest haudquaquàm. Hincque extra torturam criminis Socium nominanti nulla fides habetur, eo quòd ipse, ceu criminis Socius, & ex illo infamis, veritatem de altero dicere haud præsumatur, nisi quam dolor cruciatuum extorquet; sed semper infamiæ & mendacii exceptio ei contrarietur.

Daniel Clasen, ad *d. artic. 31. pag. 161.* post Blancum, Zangerum, Mascardum, Carpzovius, *d. Q. 121. num. 28.* post plures, quos laudat, Canonistas, Legistas, & Criminalistas, Ernestus Cothmannus, *vol. 3. Resp. 29. n. 319. & seqq.* & in illius subscriptione Domini Jurisconsulti Colonienses, *num. 311. & seq.*

Es sagen zwar wohl auch einige Doctores, quòd, si cum illius, qui crimen confessus est, extrajudiciali, sive extra Torturam factâ Denunciatione, seu Nominatione, etiam alia urgentia Adminicula concurrant, contra denunciatum seu hôc modô nominatum criminis Socium Tortura etiam decerni valeat: 209

Bartholomæus à Saliceto, ad *L. final. Cod. de accusat. col. ult.* Julius Clarus, in *recept. sentent. §. fin. Q. 21. num. 8.* ubi in specie etiam de criminibus exceptis loquitur. Carpzovius, *dictâ Q. 121. num. 28. in fin.*

Aber daß / ungeachtet dergleichen Ad- 210
miniculorum concursûs, solche mißthätige / ihres Criminis Socium angebende Persohn dennoch mit der Tortur nicht simpliciter zuverschohnen sey / das erhellet ex traditis Ægidii Bossii,

in *tract. de crimin. tit. de indiciis & considerationib. ante tortur. num. 149. & seqq.* ubi ità de his: Sequitur videre, an Socius, qui etiam de Socio fatetur, faciat indicium ad Torturam? Et breviter dic, non facere, 211
nisi jungatur aliqua alia Præsumptio, vel Indicium, tunc facit Indicium ad torturam: Ità declarat fundatè Salicetus, in *L. fin. Cod. de accusat. col. ult.* Quod dictum quotidiè practicatur, & sequuntur 212
DDres illud, ut patet per Hippolytum, in *L. 1. §. Divus Antoninus. ff. de quæstion.* & in *Singulari illius 209.* Cùm enim non 213
sit omni exceptione major, ut patet, ineptum esset dicere, quòd solus faciat tale indicium, etiam in casibus exceptis. Et quòd Testes inhabiles ex eorum natura, qui tamen aliquâ speciali ratione admittuntur in Testes, non sint omni exceptione majores, & consequenter per se non sufficientes ad tormenta, habes solenne & vulgatum *Consilium* Alexandri *II. vol. 1.* Est Glossa in *L. Etiam matris. ff. de probat.* quam ad hoc allegat Butrigarius, *consil. 24. col. penult. in fin.* & Baldus, in *L. Parentes. col. 2. Cod. de testib.* & Alexander, ubi vide, *cons. 14. col. 2.*

tol. 2. vers. Et etiam dicit. vol. 1. Et ex his aliam claram conclusionem habes, quòd
214 nemo alius inhabilis, qui tamen aliquô speciali casu admittitur in Testem, per se potest facere indicium ad Torturam, nisi cum aliquâ præsumptione vel indicio.
215 Et quoad Socium criminis etiam aliud requiritur, scilicet Tortura ipsius.

216 Aus welch letzteren wortten gantz deutlich erhellet / daß / obgleich neben einer missethätigen Persohn Denunciation, oder Nomination solcher Missethat Socii, auch eine Præsumptio oder anders Indicium concurrire / dieselbe jedannoch solche ihre Aussag / oder Nomination an ihrem Leib und in der Marter erhärtten müsse.

217 Demnach aber gleichwohlen die wider die mitt-verhaffte Evam J. militirende andere Adminicula seu Indicia, de quibus inferiùs, von zimmlicher krafft und würckhung seyn / und mithin der R. Denunciation sive Sociæ Nominatio in eine gar glaubliche wahrscheinlichkeit gesetzt wird / so ergibt sichs
218 von selbsten / daß diſe zimmlich grosse Verisimilitudo Ihr R. doch in so weitt ungezweifelt zustatten komme / daß die Peinliche Frage in remissiori gradu Ihr zu attemperiren / u. dahero es allein bey der scharffen Ligatur oder Schnühruna zulassen / und keine Elevatio, oder Quassatio mit Ihr vorzunemmen seÿ.

219 Celeberrimi namque Juris est, quòd in Tortura contra aliquem decernendâ moderatæ rationis Temperamentum imprimis in eo attendi debeat, ut præcipuè etiam contra aliquem militantium Indiciorum Qualitatem ponderari oporteat:

per tradd. Clari, in *R. S. §. ult. Q. 64. num. 33.* Zangeri, de *Qq. & tortur. cap. 4. num. 14.* Gomezii, *varr. resoll. tomo 3. cap. 8. lit. C.* Hippolyti de Marsiliis, in *pract. crimin. §. Expedita. num. 86.* Carpzovii, *Q. crimin. 117. num. 68. & 69.* Addat. Constit. Criminal. Carolina, *artic. 58. ibique comm.* Commentatores.

220 Daß Sie aber hingegen mit der Peinl. Frage nicht völlig und gar verschohnt werden möge / das erhellet noch weitter auch ex hoc communissimo Nostrorum asserto, quòd, quoties Occidens nullam cædis à se perpetratæ, vel tentatæ, Rationem allegare potest; sed cum illo, cujus mortem acceleravit vel procuravit, amicitiam aluit, imò planè (prout Hîc) compluribus ab illo beneficiis se mactatum profitetur, tunc, tametsi nulla alia Assassinatûs Indicia compareant, nihilominùs Tortura adversus illum decerni possit, & hoc ità in praxi ubivis obtineat.

221 Quò imprimis collineat notabilis tx. in *L. 6.* ubi optimè Paulus: *Etsi*, ait, Percussor *certus sit; tamen habenda* Quæstio *est*; ut Cædis Mandator inveniatur. *Utique autem* NB. Ipse maximè *quæstioni dabitur. ff. de SCto Silan.* Eidemque parallelum Modestini effatum in *L. 17.* verbis: *Si* 222
confiteatur, tunc interrogetur, quô mandante flagitium admissum est. *eod. tit.* Roland. à Valle, *vol. 1. conf. 73. num. 5. princip.* Ægid. Bossius, in *praxi crimin. tit. de* 223
indic. & considerat. ante tortur. num. 146. vs. Primò considera: ubi ità in Praxi servari testatur. De quo etiam testatur Julius Clarus, in *R. S. §. fin. Q. 21. vers. Dictum socii criminis.* & prolixè Farinacius, *Q. crimin. 37. num. 154. & seqq.* ubi, nec quicquam referre, statuminat; sive Assassinus sit perso- 224
na vilis, nec ne.

An dem andern Requisito einer solchen 225
legalis Denunciationis, sive criminis Socii Nominationis, daß nemlich ein solcher Denunciant auch de Loco & Tempore, aliisq; Circumstantiis sibi præstiti Auxilii in patrando delicto, sive juxta naturam hujus Criminis Assassinii, an welchem Orth / zu welcher Zeitt / auf waserley Anlaß / seu ex quibus Rationibus, tùm moventibus, tùm finali, die / als Mitt-delinquentin / angegebene Persohn / den boßhafften Tractat der unschuldigen Schultheißin mit Gifft zu vergeben / und Sie also ihres Lebens boßhafftiglich zuberauben / mit der Denunciantin und Mandatariâ R. geschlossen / auch warinnen Ihr Lohn habe sollen bestehen? gehet zwar / an sich selbsten / noch zur Zeit nichts ab. Ob aber Sie R. diſes 226
alles / so Sie biß daher solcher Circumstantiarum halber / außgesagt hatt / durch erstehende scharffe Frag / an ihrem Leib erhärtten werde / das muß nach der Peinlichen Halß-Gerichts-Ordnung / durch derselben adhibir- und würckhlichen Gebrauch / mit gebührender Sorgfalt hiernächst noch supplirt werden;

nach anlaittung mehrbesagten ein und dreißigsten Articuls in sæpelaudata Nemesi Carolina, *in vers.* Zum andern, ibi: Daß 227
derselbige Sager aigentlich gefraget werde: Wie / Wa / und Wann ihm der Besagte geholffen? und was vor Gesellschafft er mit ihm gehabt hab? &c.

Et quòd imprimis in ejusmodi criminibus, de quali hîc quæritur, Delinquens de Tractatibus cum Criminis Complice, 228
sive Socio sollicitè interrogandus sit, quosnam Tractatus de patrando maleficio inter sese habuerint? quibusque verbis in Conventione inter se initâ fuerint usi? juxta quotidianum hoc Lipsiensium pro- 229
nunciatum: Daß sie für allen dingen zubefragen: Wie / Wo / und welcher gestalt / Sie sich untereinander zu solcher Unthat verglichen / und verbunden? Was für wortte und reden Sie bey sol-

cher Vergleichung gebraucht / und wie dieselbige aigentlich gelautter? prolixiùs suppeditat Benedictus Carpzovius,

dicta Q. 121. num. 33. Johann. Otto Tabor, de *Confrontat. Disp. 4. cap. 2. §. 11.* & ab illis laudati.

230 Ratione des dritten hiebey nöthigen Requisiti, Ob nemlichen zwischen Margaretha R. und Eva J. einige Feindschafft / sondere Widerwärtigkeit / und Widerwillen sey? haben wir aus den samptlichen an uns geschickhten Inquisitions-Protocollis durchauß nichts befinden können / wordurch diese der R. Denunciatio in einigen verdacht / daß dieselbe ex aliqua Inimicitia wider Sie Evam J. welche nemlich / vor dieser Denunciation, zwischen beyden Inquisitinnen obgewesen seyn sollte / gesetzt
231 werden könte. Daß dieselbige / bey fürgewährter Inquisition, und mit ihnen fürgenommenen Confrontationibus einander hartt zugeredt / und kaum / daß Sie nicht einander geschlagen / verwöhrt werden können / auch je Eine der andern die Ursach ihres Unglückhs habe wollen zuschreiben / das ist aus dem Protocoll sub lit. G. zur ge-
232 nüge zuerlernen. Daß sie aber vorhero einander feind gewesen seyn sollten / und dahero zubefürchten / daß die R. die Evam J. aus solch blosser Feindschafft in disen Handel mitt einflechten wolle / darvon ist in den Actis nicht das wenigste vestigium. Wannenhero auch an dem / was die Peinliche Halßgerichts-Ordnung diß orths weitter an hand gibt /

in *dicto Artic. 31.* §. Zum dritten gebühret sichs zuerkunden / ob der Sager in sonderer Feindschafft / Unwillen / und Widerwertigkeit mit dem Besagten stehe? ꝛc. nichts zu desideriren.

Jungatur Carpzovius, *d. Q. 121. num. 34.* Tabor, *d. cap. 2. §. 12.*

233 Und daß auch an dem Vierten / nemlich disem / Requisito, daß die von der R. pro Criminis sui Sociâ, sive Mandante, angegebene Eva J. eine solche verdächtige Persohn sey / daß man sich diser / Ihr angeschuldigten / grausamen Missethat zu Ihro versehen möge;

juxta dictum Articulum *31.* §. Zum vierten / daß die besagte Person also argwöhnlich sey / daß man sich der besagten Missethat zu Ihr versehen möge / ꝛc. ubi Stephani, Blumblacherus, & alii Scribentes. Carpzovius, *d. Q. 121. num. 35.* Tabor, *d. cap. 2. §. 13.* Bocerus, de *tortur. cap. 3. n. 46.* Menochius, de *arbitrar. jud. Qq. casu 474. num. 42.* kein mangel impræsentiarum erscheine / erhellet ab disem:

234 Daß / Primò, die Mitt-Inquisitin Eva J. so bald die Schultheißin das Gifft in ihren Leib bekommen / die Fluchr genommen / und von ihrem Vatter nicht vor die Herrn Inquisitores gebracht worden / biß Sie gesehen / daß es mit der Schultheißin / und ihrem Kind / ihres Lebens oder Sterbens halber / keine Gefahr habe / und dahero wohlvermuthlich sich die hoffnung gemacht / daß es der Straff halber / wann gleich alles herauß komme / nicht so gar übel abgehen dörffte;

Quòd verò talis Fuga, confestim arrepta, haud exiguam Criminis indicinam parturiat, benè stabilit Farinacius, *Q. crimin. 126. n. 206.* Giurba, *consil. crimin. 43. num. 52.* Gomesius, *variar. resoll. tomo 3. cap. 13. num. 10.* Vela, de *modo procedendi in delictis, cap. 9. num. 7.* Sanchez, in *consill. moralib. lib. 6. cap. 13. dub. 15. num. 11.* post plures, Laurentius Mattheu & Sanz, de *re criminali, controv. 20. num. 29.* post plures, quos laudat, Martinus Colerus, *consil. 7. num. 51. & seqq.* ubi videomninò. 235

Pro 2do gibt diesem ersten Indicio einen starckhen behelff / daß die Schweinhirtin zu H. auff befragen bekannt: Daß Sie der Evæ J. NB. in Neulichkeit / einiges Gifft gegeben / oder / wie Sie hernach gesagt: vor einen Creutzer Mäuß-Gifft verkaufft hab; 236

Protocoll. sub *lit. D. pag. 1. in fin. & pag. 2.*

Nam quòd Emptio Veneni peculiare criminis Veneficii indicium pariat, in puncto determinat Constitutio Carolina, 237

art. 37. ibi: So der verdachte überwisen wird / daß er Gifft gekaufft / ꝛc.

Welchem / tertiò, die hand noch ferner biethet / daß Sie Eva J. dises letztlich selbst eingestanden / daß Sie von diser Schweinhirtin Gifft gekaufft habe: 238

im Protocoll sub *lit. H. ad interrogator. 6.*

Weil Sie aber hinzu setzt / daß dises bereits im vorigen Sommer / und zwar zu vertreibung der Fliegen / geschehen / in eod. Protocollo, *cit. loc.* so erfordert in allweeg die rechtliche nothdurfft / daß zu förderist die Schweinhirtin / nach diser sach hoher beschwehrlichkeit und wichtigkeit / mit dem leiblichen Zeugen-Ayd / (Sine quo quòd præprimis in tàm arduis causis Testium depositiones non considerentur, vulgarissima Legum definitio est. 239 240

L. 9. ubi omnes. *Cod. de testib.*

Quæ doctrina quòd etiam in criminibus exceptis locum obtineat, vel ex eo patescit, quòd vix per Statutum, vel Consuetudinem induci hoc possit, ut Testibus sine juramento credatur, in tanti præcipuè momenti negotio; per deducta Farinacii, in *tract. de testib. Q. 74. n. 56.*) 241

belegt / und so wohl vor / als nach solchen Eydes-Abschwörung mit der Eva confrontirt werde. Und zu desto gründlicherer der sachen erkundigung wird sehr wohl gethan

242 gethan seyn / wann auch Ihr Evæ J. gewesener Meister / neben seiner Haußfrauen / gleichfalls eydlich vernommen werden / fürnemlich über nachfolgende Fragstückh:

243 1. Ob Sie etwas hiervon wissen / daß die Eva von der Schweinhirttin in disem Jahr / oder zu andern Zeitten / Gifft erkaufft habe?

244 2. Warzu solches Gifft von Ihro gebraucht worden?

245 3. Ob Sie die Meisterin der Evæ befohlen habe / einiges Gifft vor die Muckhen / oder Mäuß zuerkauffen?

Und was pro re nata noch weitters zuerfragen die gelegenheit und prudenz an die hand geben wird.

246 Quartò wird Eva J. noch mehrers und stärckher auch hierdurch suspectirt / daß sie selbsten in mehrerem allbereit eingestanden / daß die Mitt-Inquisitin N. wegen diser Vergiffts- und Ermordung der Schultheissin / oder / wie Sie zuerst gesagt / diser Händel halb / ein paar worte mit Ihro gesprochen; in specie, (α.)

247 daß / weil die Schultheißin eine falsche Frau / und auch Ihr Evä feind und gehässig sey / Sie Ihr / im Essen / oder sonsten / etwas beybringen wolle / daß sie in zweyen oder dreyen tagen bersten und verreckhen müsse / wie ein Rindvieh;

248 (β.) daß / weil Sie / ihres Kindes halben / in die Apotheckh nach M. müsse / so wollte sie etwas Giffts mitbringen;

249 (γ.) daß zwar Sie Eva hierauff replicirt: Närrisch Mensch / der Apotheckher wird dir kein Gifft geben; die N. aber ihr hierauf geantwortet: Sie kenne eine Frau zu M. gar wohl / deren wolle sie einen Creutzer geben / die werde Ihr das Gifft

250 schon zuwegen bringen; So dann (δ.) daß N. Geld an sie begehrt zu erkauffung Schuh und Strümpff vor sich und ihr Kind.

251 Sanè enim, si ille, qui ad interrogata, sive ad quæstiones ab inquirente Judice propositas, talia respondet, quæ innocens nec scire, nec eloqui potest, de imputato eidem delicto suspectus redditur, sic, ut pro delinquente haberi mereatur;

ut egregiam hanc Regulam veritatem delicti investigandi ipsa Nemesis Carolina Judicantibus commendat,

in *Artic. 53. in fin.* ibi: Die kein Unschuldiger wissen / oder sagen kan. ibidemque Clasenius; *pag. 232.*

252 Quidnî etiam in substrato, cùm Eva J. tàm multa, de hujus Veneficii & simùl Assassinii criminis deliberatione, & desuper, cum alterâ Co-Inquisita habitis Colloquiis jamjàm fit professa, hæc ipsa Confessio gravissimam hujus criminis Societatis pariat suspicionem?

Quintò, wann die Hoch-Gräfl. Herrn Inquisitores vorhero das jenige / was am jüngsten E. Bartholomæi-Marckht / mit des Hanns J. Hund sich zugetragen: Was nemlich die Eva, neben desselben kleinerem Sohn / mit demselben gemacht? Ob Sie Eva ihm etwas zu fressen gegeben? Ob er davon so schlimm geworden / daß der junge J. ihn / vor tod / in die heckhen hinauß getragen? Ob derselbe am morgen zwar wider ins hauß gekommen; aber jetzo außdorre? mit gebührender sorgfalt examiniren / den Hanns J. sein weib / auch älttern und jungen Sohn Eydlich abhören / und / nach befindung / mit der Eva confrontiren werden / so werden auch hierdurch (wohlbetrachtet hierauß ein starckhes Indicium; daß sie des Giffts würckhung an solchem Hund vorhero probiren wollen / contra Ream entsteht) die wider dieselbe militirende Indicia noch mehrers bestärckht und accumulirt werden / folglich Eine Hoch-Gräff- und löbliche Regierung desto grössere ursach wider selbige gewinnen / die Peinliche Frage im höchsten Grad wider Sie zuverhängen.

Sextò wird dises alles noch weitters / auch hierdurch / nicht wenig vermehrt / daß Sie selbsten ihre Feindschafft / so Sie schon Jahr und Tag gegen der Schultheißin / und zwar wegen einer gar geringen Ursach / auf dem hertzen gehabt / eingeständig seyn müssen:

als in mehrerem zusehen im Protocoll *sub lit. H. ad Q. 1.* ubi dicit: Daß die Schultheißin / als Sie auff einem Kirschenbaum Kirschen abbrechen wollen / deßwegen schröckhlich über sie gehadert: Und dises habe Sie biß dahin sehr geschmertzt.

Nam quòd imprimis in crimine Veneficii & Assassinii etiam Inimicitiâ, in Torturâ decernendâ, haud parùm contribuat, nuncupatim suppeditat Constitutio Carolina,

Artic. 37. verbis: Und der Verdachte mit der vergiffteten in Uneinigkeit gewest.

Eo quòd ab Inimico omne malum præsumatur. Christophorus Crusius, de *indiciis delictor. lib. 2. cap. 31. num. 25. pag. 283.* Daniel Clasen, ad *d. artic. 37. pag. 187.* Matthias Stephani, ad *eund. artic. pag. 65.* Carpzovius, *Q. crimin. 122. num. 16.*

Et tametsi Interppr. de sola capitali inimicitia mentionem hîc faciant: Et, propter levem inimicitiam, nemo se tàm horrendo & immani facinore maculare voluisse præsumi debeat;

Johannes Vincent. Hondedæus, *lib. 1. consult. 107. num. 39. & seqq.* Domini Jurisconsulti Colonienses, apud *Cothmannum, vol. 3. in subscript. Resp. 29. num. 166. & 332.*

261 Tamen etiam levior, sive ex leviore causâ orta inimicitia, concurrentibus aliis urgentioribus indiciis, non contemnendum adminiculum addit.

262 So dann ist hiebey / Septimò, mit obigem allein zucombiniren / daß / als zwischen disen beyden Peinl. verhafften Weibs-Personen auch die Confrontation / zum zweitten mahl / mit gebührender sorgfalt vorgenommen worden / die N. der Evâ / beyder mahlen / all- und jedes intrepidè und gantz unerschrockhen / unter augen gesagt / und zum zweitten mahl GOtt gebetten / daß er so gleich ein Zaichen an ihr thun wolle / wann ihre Aussag nicht wahr seyn solte; ja daß Sie auf dise ihre Deposition leben und
263 sterben wolle: Dahingegen die Eva bey dem blossen ablaugnen es schlechter dinge bewenden lassen;

nach brailterem / beraits eben referirtem / Innhalt des *sub lit. G. & H.* gehaltenen Protocolli Inquisitionalis.

264 Alldieweilen nun / Octavò, die N. auch sonsten / in disem gantzen Inquisitions-Process / als viel wir immer ermessen können / die heilige wahrheit / in allen stückhen / auch wider sich selbst / ingenuè bekannt / als daß sie selbsten mehrfältig vermeldt / daß Sie so viel Gutthaten von der Schultheissin genossen / und Sie dahero / auff der Eva instàndiges sollicitiren / umb das leben zubringen / in dem Hertzen gesammert hab:
265 Daß Sie dises Delicti Atro-
266 citatem gar wohl verstanden: Daß Sie die Gelegenheit / der Schultheissin das Gifft in die Suppe zustreuen / astutissimè gesucht;

nach innhalt Protocolli *sub lit. D.*

267 Und was dessen in denen vorhandenen Protocollis vieles anders enthaltten; disem nach wird auch hierdurch der wider Sie Evam militirende verdacht noch mehrers [illegible]gert und corroborirt;

per ea, quæ legimus apud Taborem, de *Confrontat. Disp. 3. §. 15. pag. nobis. 391.*

268 Da nun dise Indicia zusammengefast / sie Evam J. gar sehr suspectiren / wann zumahlen auch die mitt-verhaffte Margaretha N. ihre bißdaher ohne Marter gethane Aussag auch in der Tortur erhärtten / und / nach der Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung / (sæpedicto Articulo 31.) austruckhlicher verordnung / bey solch ihrer Bekantnus auch beständig verharren wird / so zeigt sichs von
269 selbsten / daß zuförderist / nach beschaffenheit solcher Indiciorum, und dises occulti Criminis natur / Sie Eva J. propter ista urgentissima atque violentissima combinati hujus criminis, Veneficii nimirum & Assassinii, Ipsam vehementissimè onerantia Indicia, mit der Peinlichen Frage nicht
270 verschohnt werden möge: Zu fernerer betrachtung / daß auch dises atrocissimi, imò plusquàm atrocissimi, Criminis Conatus, tanquàm immediatus, quem DDres appellant, & plenissimæ illius consummationi procul dubio proximus, (Da man freylich allein dem allgüthigen GOTT / daß die Schultheißin ihren Theriac gleich bey handen gehabt / und also das Gifft / ehe solches in die Massam sanguineam gekommen / durch ein vierstündiges salv. ven. Erbrechen / wider meistentheils aus dem leib gebracht / also / daß dannenhero der beyden
271 Rearum boßhafftiger Conatus, allein aus disem / der lautteren Gnad GOttes zuzuschreibendem / Accidenti, nicht ad ultimùm ab ipsis ambabus intentum, consummationis gradum gebracht worden:

Jungat. B. Huldericus ab Eyben, in *Diss. de Assassinio, §. 14.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re criminali, Controv. 13. num. 9. in fin.* operosè Farinacius, *Q. 123. num. 106.* ubi Actum hujus criminis consummationi
272 proximum rectè illum appellat, quem Assassinus, ad hujus criminis perfectionem, postremum & ultimum facere potuisset. Quod & dicit Covarruvias, ad *Clementin. Si furiosus. princip. num. 10. de homicid.* & hæc magis specificè definiens Decianus, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 30. num. 13.* ubi scribit:
273 Ad hoc, ut Assassinus, in casu non planè consummati Delicti, pœnâ mortis puniri queat, Tria requiri, Primò nempè, ut ad Actum morti proximum perventum sit: Secundò, ut non steterit per ipsum Assassinum, quo minùs Delictum consummaretur: Tandemque, Tertiò, ut occidendus fortuito casu mortem evaserit. Carpzovius, *Q. crimin. 19. num. 58.*)

wa je nicht allezeit mit der pœnâ ordinariâ, videlicet Rotæ, seu Curifragii; je-
274 dannoch am leben / nemlich / wann nicht sonderbahre / Pœnæ mitigationem, pro religioso Judicantium arbitrio, suadentes Rationes darbey concurriren:

Quò referimus, quæ tradit Antonius Capycius, *Decis. 155. num. 6. ante fin. vers. Et ad propositum.* Anton. Gabrielius, in *communun. conclusion. lib. 7. conclus. 51. n. 15.* Julius Clarus, in *Pract. crimin. §. Assassinium. vers. Scias etiam. in fin.* Farinacius, *Q. crimin. 123. num. 132.* & Alii.

mit der Schwerdtstraff / und daß / post Executionem, eines solchen Mißthäters Leib auf ein Rad geflochten werde / auch nach heutiger Consuetudine coercirt zu werden pflegt:

Adeatur Carpzovius, *modòdicta Q. 19. num. 59. & seqq.* junctis *ibi præcedd. à num. 52.* Johannes Harpprechtus, ad §. 5. *num. 267. Inst. de publ. judic.* ubi scribit, si hoc
275 Crimen ad actum proximum pervenerit, Pœnam Gladii, Hodiernùm, locum habere.

Du. Lau-

Dn. Lauterbach, de *Assassin.* §. 38. Dn. Collega noster, D. Harpprecht, in *Differ. jur. commun. & Marchico-Badens. pag. 256. & seq.* Sigism. Finckelthaus. *Observ. 86.* Simon van Leeuwen, *censuræ Belg. forens. Parte 3. lib. 5. cap. 3. n. 3.* ibi: *Licet subindè mitius & tantùm ordinariâ Cornelia Legis pœnâ puniri soleant.* Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 48. tit. 6. cap. 1. num. 7.* post plures, quos laudat, Prosper Farinacius, *Q. crim. 123. num. 117. & seq.* post Bossium, Chassanæum, Decianum, Intrigliolum, Brunorum à Sole, Rovitum, Bertazzolium, Tiraquellum, Afflictum, Villagut. Cavalcan. Caball. Guazzin. Bellon. Capyc. & ad illum Masullum, Castill. Barbosam, Carenam, Fontanellam, Robertum, & plures, quos laudat Laurentius Mattheu & Sanz. *de re crimin. controv. 13. num. 9. & 13.* ubi plures collaudat. Contra
276 quæ tamen omnia contrariam totius Orbis Consuetudinem stabilire annititur Alexander Sperellus, in *Decc. fori ecclesiast. Decis. 102. num. 25. & mult. seqq.*

277 Und weil / neben disem allem / auch quoad Personam der Evâ J. keine Exception / oder Hinternus vorhanden / welcher wegen die Tortur nicht omnibus modis adhibirt werden könte: Jungat. Bocerus, de *tortur. cap. 4. num. 19. & sqq.* Brunnemann. ad *L. 3. ff. de pœn.* Carpzovius, *Q. crimin. 118. num. 51. cum seqq.* Disem allem nach seyn
278 wir der einmüthigen meinung / daß wider dieselbe solche Peinliche Frage / ohne einigen anstand / und zwar im höchsten / in disen landen gebräuchigen / Gradu, nemlich per Ligaturam, dreymahlige Elevation / und dabey so vielmahlige Quassation / zudecerniren / und mit Ihr würckhlich fürzunemmen sey / auf art und weiß / als in der Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung / und in unsers Collegæ D. Harpprechti *Responsor. criminalium & civilium Vol. 2do, Resp. 34. num. 129. & seqq.* guther massen an hand gegeben wird. Bey welchem actu adhibirt werden könten nachstehende

279 **Fragstück:**

280 (1.) Ob Sie Eva J. mit der R. dises abgeredt habe / daß Sie der Schultheißin in ihrer Suppe / oder wie Sie sonst könne / Gifft beybringen solle?

281 (2.) Ob sie solch Gifft Ihr in einem Gläßlein / und einem Büchslein zu handen gestellt?

282 (3.) Ob sie Ihr auf den Fall / wann dises vollbracht / ein paar Schuh für sie selbst / und ein paar vor ihr Kind / zum Lohn versprochen?

(4.) Aus was Ursachen / und zu 283
was End sie dises gethan hab?

(5.) Warumb sie zu der mitt-ver- 284
hafften R. gesagt: Daß / wann die Schultheißin weg wäre / sie in des Schultheissen Hauß zukommen verhoffe?

Ehe aber mit ihr Eva J. diser Actus er- 285
richtet werde / so erfordert die nothdurfft / daß zuförderist die Schultheißin über disen Umbstand: Ob es wahr sey / daß sie mit der Eva deßwegen / weil sie auff ihrem Kirschbaum / vor einem Jahr Kirschen abbrechen wollen / so schröckhlich gehadert? Und ob sie seithero von ihr der Eva eine sonderliche Feindschafft vermerckht und verspührt hab?

Ingleichem ist / Zweitens / die Schwein- 286
hirtin von §. auff vorhergehende ernstliche verwarnung / die wahrheit zusagen / und sich selbst vor den schwehren Straffen Meineyds zuhüthen / mit dem leiblichen Zeugen-Eyd zubelegen / und so dann ihre antwort auff folgende Fragstückh zuexigiren:

(1.) Ob / und was sie den Leuthen 28
für Gifft verkauffe?

(2.) Ob sie der Evâ J. auch für einen kreutzer Gifft verkaufft habe?

(3.) Wie lange es sey / daß sie der Evâ solches Gifft verkaufft hab?

(4.) Zu was End sie dasselbe von ihro erkaufft?

Et præviô jurato hôc Ipsius examine wäre sie mit der Eva zuconfrontiren.

Für das Dritte ist nöthig / daß vorher 288
auch des Hanns J. jüngster Sohn / und zwar / wann er über vierzehen Jahr ist / auch vermittelst abschwöhrenden leiblichen Zeugen-Eyds / über dise Fragstückh examinirt werde:

(1.) Was er / und die Magd Eva / 289
am verwichenen Bartholomäi-Marckht / mit seines Vatters Hund gemacht / daß er solchen vor Tod in die Heckhen hinaus getragen?

(2.) Was die Eva dem Hund zu- 290
fressen gegeben / daß er so kranckh davon geworden?

Und über dises Factum ist auch der 291
Hanns J. sein Weib / und älterer Sohn / mediantibus juramentis, zuexaminiren:

(1.) Ob sie den Hund / als sie wider nach hauß gekommen / in demselben gefunden?

(2.) In was zustand?

292 (3.) Was dann die Eva mit dem Hund damahls angefangen? Und wie sie es ihnen / nach ihrer heimbkunfft / erzählet haben?

(4.) In was zustand der Hund sich jetzo befinde?

293 Ferner / und über dises / ist auch des Hanns J. Hausfrau / sub eodem juramento, alles eyffers und ernsts / über diese Umbstände zuexaminiren:

(1.) Ob sie ihrer Magd Evá jemahlen befohlen / daß sie bey der Schweinhirtin Barbara Gifft kauffen solle?

294 (2.) Weßwegen sie ihr solchen befelch gegeben habe?

295 (3.) Wann / und zu welcher zeit solches geschehen?

296 (4.) Ob die Magd Eva / an dem jenigen vormittag / da die Schinkheißin das Gifft in ihrer Suppe bekommen / beständig zu hauß geblieben? Und wie dises könne erwisen werden?

297 (5.) Zu welcher stund an demselbigen Tag sie Eva flüchtigen fuß gesetzt habe?

Nach befindenden dingen wären auch dise Leuthe mit der Eva zuconfrontiren / und alles fleissig zuprotocolliren.

298 Und wann nun dises alles mit behöriger sorgfalt verrichtet seyn wird / so hielten wir ferner vor gar räthlich und wohlgethan / daß der beyden Inquisitinnen ordinari Seelsorger / mit zuziehung noch eines verständigen Geistlichen / so wohl an die Evam J. als an die Margaretham R. zuschickhen / auch ihnen mit nachtruckh- und beweglichem zuspruch ins Gewissen zure-

299 den / commission zugeben. Dafern nun dieselbe bey Eva J. ihre güthliche Bekantnus auch herauß bringen würden / so würde dieselbe nochmahlen auch ad bancum Juris zuconstituiren / ihre Aussag zubeschreiben / und die weittere gebühr / pro re nata, zuverfügen seyn. Da aber auch dises Mittel 300 bey ihr der Eva J. fruchtloß ablauffen solte / so wäre ihr ferner zurepræsentiren / daß zwar / ihres hartnäckhichten ablaugnens halber / die Margaretha R. ihre Aussag wider sie durch die Marter zuerhärten / dem Henckher übergeben und gemarttert werden müsse: Dafern aber dieselbe / wie 301 nicht zuzweiflen / ihre Aussag wider sie auch in der Martter erhärten würde / so werde auch sie / und zwar viel schärffer und harter / als die R. von dem Henckher gemarttert und gepeiniget werden. Sie solle dahero nicht Sünden mit Sünden häuffen / noch gelegenheit geben / daß die R. ihretwegen / unschuldig gemartert werde; sondern dem allerheiligsten / gerechten und allwissenden GOtt im Himmel die ehre geben / ihrem verwundten gewissen raumen / und also nicht selbsten weittere ursach geben / daß man die wahrheit mit anlegung deren allerempfindlichsten Schmertzen aus Ihr herauspressen und zwingen müsse. Und wann 302 letzlich auch dises / und all weitterer dabey adhibirender zuspruch nichts bey ihr würckhen solte / so muß man gleichwohl / nach verordnung der Rechten / mit der R. Peinlicher Befragung / juxta Modum & Gradum jam suprà notatum, den anfang machen / und / falls sie ihre Aussag in der Marter erhärten würde / so dann auch bey der Eva mit hieobbemerckhter schärffe ebenmässig progrediren. Solte so dann die Sach wider an uns zuschickhen belieben / so werden wir allezeit mit unserer rechtlicher gedanckhen eröffnung unsere schuldige bereitwilligkeit zuerweisen nicht ermanglen. Actum in Collegio nostro, den 27. Novembr. Anno 1709.

CONSILIUM QUADRAGESIMUM SEPTIMUM.

SUMMARIA.

Remittitur Cohærentia *cum proximè* antecedente Consilio. *num. 1. & seqq.*

An Jus aggratiandi *in atrocissimo* Assassinii crimine *locum inveniat? num. 6.*

Quando hoc Crimen non plenariè consummatum; *veruntamen ad* actum *plenariæ illius* consummationi proximum *perductum, tunc multi dicunt, pœnam ultimi supplicii Hodiè cessare. num. 15. & seq.*

Vene-

Venenô *alicui*, *in cibo*, *vel potu*, *per Assassinum*, actualiter propinatô; *si tamen* Homicidium non fuerit secutum, *utrum* Pœna ordinaria in mitiorem, *etiam* pecuniariam, converti *valeat*? *num.* 17. *& sq.*

Senatûs Mediolanensis *sententia de hoc*, *&* varia observantia. *num.* 19.

In talibus terminis multa dependent à judicio Medicorum, *utrum talem* Personam, cui Venenum propinatum, *in totum*, *vel tantum* reconvaliturам, *spes ipsis affulgeat*, *vel magis vereantur*, *Venenum eidem vel* ipsam mortem, *vel* irreparabilem sanitatis jacturam *conciliaturum*? *num.* 21. *& sq.*

Priori in casu Tortura *remitti*, *&* Pœna *duntaxat* Fustigationis *tùm* Assassinatrici, *tùm* Assassinæ, *de quibus hîc Qr. dictari debet. num.* 24.

Declaratur Capit. 1. de homicid. in 6. *num.* 25.

In posteriore Casu *nec* Torturæ, *nec* Pœnæ ordinariæ Remissio *locum sortitur. num.* 26.

In criminibus atrocissimis, *ex multorum sententia*, *etiam* Moribus modernis, *licet* non ordinaria; *tamen* ultimi supplicii Pœna *decernitur. num.* 27.

Recensetur sententia Italiæ, Hispaniæ, *&* Germaniæ nostræ Jurisprudentum. *num.* 28. *& sqq.*

In casu substrato Pœna Gladii (1.) *ob* concursum duorum atrocissimorum Criminum; (2.) *de illis effectui dandis* multoties habitam deliberationem; (3.) Causæ ad illa perpetranda *moventis extremam* levitatem; (4.) *Ob summam* alterius Correæ, *in optimè de se meritâ* Benefactrice veneno necanda, ingratitudinem; (5.) Vitam anteactam *nullatenùs commendabilem*; (6.) *Ob* Vilitatem promissæ mercedis, *accedente Reorum*, *per Torturam*, *vel aliter conciliandâ Confessione*, *jure dictari posset. num.* 34. *& seqq.*

Sollicitatio *alterius Complicis ad hoc Crimen perpetrandum*, *etiam* sæpiùs repetita, pœnam non mitigat. *num.* 41.

Veneficii Frequentia *dissuadet* mitigationem. *num.* 42.

Pœna Gladii, *in hoc crimine*, dupliciter extraordinaria *est. num.* 43.

Ut propter Conatum *Criminis* Assassinii *ad* actum proximum *perductum* Pœna ultimi supplicii *dictari valeat*, quæ & quot Requisita *DDres efflagitent*? *num.* 47.

Ad certitudinem Corporis delicti *in crimine* Adulterii *non sufficit* unius *saltem* Partis confessio. *num.* 48.

Pœna capitalis, *ob* Adulterium prima vice *commissum*, nostris moribus *rarò decerni solet. num.* 50.

Confessio sola, *nisi aliundè* de corpore delicti *priùs constet*, *ad dictandam* pœnam capitis *haudquaquàm sufficit. num.* 51.

Confessio Socio, *delictum neganti*, *regulariter* non præjudicat. *num.* 52.

Et per rerum naturam ad Condemnationem non sufficiens est. *num.* 53.

Ob solam Rei confessionem pœna Fustigationis dictari *potest. num.* 55. *& seqq.*

1 AUß hiebey zuruckhkommenden weitern Inquisitions-Actis haben wir Subsignirte / in derselben durchlesung / des mehrern ersehen / welcher massen zuförderist / in unserem vormahlen ertheilten Responso an hand gegebener massen / mit zerschidenen Persohnen die weittere Abhör und Examinirung / nach vorher abgenommenem leiblichem Zeugen-eyd / Rechtsgebührend verrichtet / und durch ihre juratas Depositiones die verhaffte Eva J. wegen Ihr angeschuldigten criminis Assassinatûs, allenthalben in grösseren verdacht eingeflürtzt; auch hierauff von Ihr selbsten zwar dises / daß sie mit der Mitt-Inquisitin Catharina R. die Schultheißin W. quacunque ratione, mittelst ihrer geniessenden Speisen vergifftung / umbs leben zubringen / den boßhafften Entschluß und Abred genommen / in der güthe gleichwohlen letzlich eingestanden worden; in dem gegentheil aber dises / daß sie einige Schuh / oder andere Recompens, vor dise Gottlose arbeit / der mitverhafften R. versprochen / von ihr selbsten durchauß nicht eingestanden werden wollen; und dahero auch 2 3 end- 4

endlich von ihr der R. so wohl diser Hauptumbstand / als noch einige andere / nicht so viel importirende / totaliter revo-
5 ciret worden. Wannenhero von unsern hoch- und vielgeehrten Herrn / nunmehro / im nahmen der Hoch- Gräflichen Herrschafft / an uns verlangt wird / daß wir nicht nur in diser sehr beschwehrlichen Sache eine Urthel abfassen; sondern auch anbenebens unsere rechtliche gedanckhen er-
6 öffnen möchten: Ob / bey beständiger besserung der vergiffteten Schultheißin / warzu selbige hoffnung gebe / das Jus aggratiandi, von der Hohen Lands- Herrschafft / mit guthem gewissen exercirt werden könne?
7 So dann / weilen auch der Schultheiß Theobald W. von selbsten bekannt / daß Er mit der verhafften Eva J. sich mit ehebruch befleckhet; warvon aber sie selbsten nichts wissen will / so wird ferner von uns zuwissen verlangt: Wie dise des Schultheissen spontanea Confessio, deficiente corpore delicti, anzusehen sey?

8 Als nun über dises alles / nach vorhero privatim, von einem Jeden unter Uns / geschehener durchlesung diser weitteren Actorum, in unserem deßwegen versammleten Collegio, von allem sorgfältigst deliberirt worden / haben wir allerförderist in der Haupt-Sache selbsten nicht können befinden / daß auch jetzt schon / bey so / als gleichbalden angemerckht werden solle / beschaffener Sache / eine Definitiv absolutè & simpliciter abgefast werden möge: In
9 reiffem betracht / daß zwar Beyde Inquisitinnen das / unter sich / durch vielmahlige Beredung / abgeschlossene atrocissimum Veneficii Crimen guthwillig bekannt / welches / wann es allein in consideration zuziehen wäre / der Sache was leichter ab-
10 geholffen werden könte: Nachdemmahlen aber die Mitt-Inquisitin Catharina R. in denen vormahligen / unterschidlich / mit Ihr vorgenommenen examinibus, umbständlich bekonnt / daß die mitt- verhaffte J. zu Consummirung dises / auch an sich selbsten / atrocissimi Criminis, ihre scelera-tissimam Operam, pro certa Mercede, nemlich gegen etlich-mahliger versprechung zweyer paar Schuh / vor sich und ihr kind / dolosissimè conducirt / und sie solche zuleisten non minùs malitiosissimè versprochen:
11 Welches wann es wahr wäre / das atrocissimum Veneficii Crimen mit dem noch grausamern Crimine Assassinatûs & Assassinii unverneinlich verknüpffte; nunmehr
12 aber sie R. dises mehrmahls eingestandene immanissimum Crimen, absque ullâ, quam saltem allegare potuisset, Causa Revocationis totaliter revocirt / so kans anderst nicht
13 seyn / als daß / den vollkommenen und aigentlichen Grund dises grausamen Crimi-nis, auf die in unsern heilsamen Rechten anbefohlene weise / zuexploriren / die Peinliche Frage zuförderist mit Catharina R. und / wann sich die Sache dermassen ergeben wird / wie in unserem schon ertheilten außführlichen Responso in mehrerem angeführt / auch mit ihrer Correa, der Eva J. würckhlich vorgenommen werde.

Dann wiewohl es scheinen möchte / daß / 14
wann auch beyde Complices dise qualificantem atrocissimam Circumstantiam, promissæ nimirum mododictæ Mercedis, auf gebrauchenden Ernst / oder in Güthe bekennen würden / die Hoch- Gräfliche Herrschafft gegen selbige jedennoch / bey uns angefragter massen / das Jus aggratiandi zu-
exerciren wohlberechtiget seyn würde: 15
wohlerwogen nicht allein Alexander Sperellus operosè außführt / quòd de universali non saltem Italiæ; verùm etiam totius Orbis Christiani Consuetudine, etiam in atrocissimo Assassinii crimine; tametsi ad actum proximum deventum sit; tamen non ordinaria; verùm alia mitior pœna extraordinaria dictari consueverit, & ità millies judicatum testetur:

in *Decc. for i eccleſiaſt. Deciſ. 102. num. 29.* Quibus gemina legimus, post innumeros 16
collaudatos, apud Marium Giurbam, *consil. 46. num. 37.* ubi dicit, totius Italiæ Consuetudine affectum non puniri, ut effectum, etiamsi ad actum plenariæ delicti consummationi proximum fuerit perventum. Sibi tamen contrarium, in *consil. 97. num. 16.* ubi in specie de ipso hoc crimine assassinii scribit, quòd affectus in illo, non sequutô effectu, non puniatur, nisi ad actum delicto proximum deventum fuerit:

Sondern auch unterschidliche fürneh- 17
me Scribenten in specie auff die uns vorgelegte Frag: An in crimine Assassinii, in talibus terminis, quando illud ad ultimum consummationis gradum non fuit perductum, Juri aggratiandi locus pateſcat? dergestalten antwortten / quòd, quando Homicidium non est secutum, tametsi ad actum ipsi Consummationi hujus criminis proximum, nempe per actualem Veneni, in potu, vel cibo factam, propinationem, perventum fuerit, si tamen Homicidium indè non sit sequutum, Princeps pœnam capitalem benè in mitiorem, etiam pecuniariam, convertere valeat:

prout in individuo decidit Farinacius, *Q. crimin. 123. num. 131.* ubi ita factitatum refert in casu, in quo consuluit Angelus, *consil. 14.* quod & dicit approbasse Augustinum, ad Angelum, de *malefic.* in verbis: *Et Sempronium Rudolphi. num. 8. in fin.* Grammaticum, *voto 9. num. 20. in fin.* & *voto 20. num. 16.* Corradum, in *Pract. rubr. de*

de Assassinio. num. 5. pag. 328. & Monticellum, *reg. crimin. 7. num. 79.*

18 Et quòd Judici manus non sint ligatæ, quominùs pœnam ordinariâ mitiorem imponere valeat, tradat etiam Capycius, *Decis. 155. num. 6. vers. Et ad propositum.* post Salicetum, ad *L. Is, qui cum telo. Cod. de sicar.* Thomas Grammaticus, *dicto Voto 8. num. 7.* Ludov. Carrerius, in *Pract. crimin. tract. 3. de homicid. & assassin. §. Circa igitur tertium. num. 9.* Gabrielius, in *communn. conclus. lib. 7. concl. 51. num. 15.* Clarus, in *Pract. §. Assassinium. vers. Scias etiam. in*

19 *fin.* ubi scribit, in Senatu Mediolanensi in talibus casibus diversimodè fuisse servatum, cùm quandoque ordinaria Assassinii pœna, quandoque verò mitior imposita fuerit, nempe pro qualitate & diversitate Personarum, & Facti. Quibus convenienter ipse

20 tandem in hanc sententiam inclinat, quòd, in talibus terminis, Pœnæ determinatio religioso prudentis Judicis arbitrio relinqui, & Judex semper in partem mitiorem se flectere debeat. Prout etiam idem Clarus hoc porrò consuluit *Q. 92. vers. Scias tamen. ante fin.* Addat. Decianus, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 30. num. 13. vers. Denique hoc totum residebit in arbitrio judicis.* Brunorus à Sole, in *suis Qq. legal. lib. Q. 34. num. 36. & seqq.* Sigism. Finckelchaus, *Observ. 86. num. 15.*

21 So könten wir doch / salvo quovis rectiore aliorum suffragio, diser traditioni, in casu proposito, so schlechter dinge durchaus nicht beypflichten; sondern wir halten vielmehr einhelliglich darvor / daß alles auf dises in proposito ankomme / ob die Herrn Medici, nach allem bißhero / bey der Schultheißin W. welche das von den beyden Inquisitinnen angeschaffte Gifft eingeschluckht / wahrgenommenen sym-

22 ptomatibus, da besonders dieselbe / erst noch am 17. Decembris, Anni proximè præterlapsi, von neuem an grösseſten Torminibus, Vomitibus & Anxietatibus gefährlich kranckh darnider gelegen;

nach wörtlichem innhalt deß an solchem Tag mit Ihr vorgenommenen Examinis:

und all übriger Beschaffenheit so wohl bißdaher von Ihr Selbsten in ihrem Leib und dessen Gliedern vermerckhter innerlicher Constitution, als auch ihres Leibes externæ habitudinis & aspectûs, ex principiis artis medicæ, bey ihren obhabenden Pflichten und Eyden / guthe Hoffnung machen können / daß Sie / solcher Vergifftung oder eingeschluckhten Giffts unangesehen / dennoch wider zu kräfften / und / wa je nicht in totum; doch præcipuam par-

23 tem, zu voriger Gesundheit gelangen möchte? Oder ob Sie / nach ihrem bißherigen Zustand vielmehr sorgen und fürchten müs-

sen / daß Sie doch / wegen des eingeschluckhten Veneni, ihr leben noch lassen / oder wenigstens ein solches prorsùs irreparabile Damnum, und Schwächung ihres leibes Gesundheit / ihre übrige lebens-Tag / an sich tragen und leiden müsse / daß Sie in ihren häußlichen und anderen Geschäfften 24
nicht mehr fortkommen könne? Da wir zwar / in dem Ersten Fall / diser Meinung gern beytretten / daß Beyde Inquisitæ mit der äusserſten Todesstraff wohl verschont werden möchten / und dahero die Tortur / in priori hoc casu, nicht nöthig seyn würde; sondern deren von Ihnen so hoch belaidigten heyligen Justiz ein genüge geschehen würde / wann sie Beyde / mit Staupenschlägen / des Hoch-Gräflichen Territorii, gegen laistender Urphed / auf Ewig verwisen werden möchten:

juxta ea, quæ legimus apud Carpzovium, *Q. crimin. 19. num. 52. & seqq.* junctis iis, quæ in simili ab eodem tradun[illegible] *Q. ced. 17. num. 21. cum seqq.* & B. Lauterbachium, in *Diss. de Assassinio, th. 38.*

Non obstante, quòd etiam in talibus terminis pœna ultimi supplicii dictanda vi- 25
deatur, per *Capit. 1. de homic. in 6.* Nam quòd istud Capit. ad hunc tantum effectum haud possit extendi, ostendit modò laudatus Carpzovius, *d. Q. 19. num. 56.*

In dem leztern Fall aber könten wir 26
dem Gewissen dises nicht vor gemäß erkennen / daß / wann Inquisitæ, neben dem eingestandenen und an dem Tag ligenden Crimine Veneficii, auch das Crimen Assassinii, auf gebrauchende Tortur / oder in Güthe / bekennen soltten / Sie à Pœna capitali, in throno tàm Gratiæ, quàm Justitiæ, liberirt / und mit einer geringen Straff angesehen werden soltten. Dann da ist 27
allerförderist nicht leicht jemand unbekannt / daß nicht nur in genere viel berühmte Scribenten auch secundum modernos mores, der beständigen meinung seyn / quòd in Criminibus, quæ vocamus, atrocissimis Conatus ad actum proximum perductus, tametsi non semper ordinariæ pœnæ severitatem; tamen ultimum supplicium, Hodienùm procuret:

ut videre est apud Tiber. Decianum, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 3. num. 38.* Chassanæum, ad *Consuet. Burgundic. rubr. 1. §. 5. num. 50.* Bertazzolium, *consil. crimin. 123. num. 7.* Felicium, *allegat. 45. num. 13.* Clarum, *§. Assassinium. num. 6. & 7. ibique* Bajardum. Cavalcanum, de *brachio regio, parte 1. num. 78.* Villagut. *de extens. Legis pœnal. instit. Assassinium. num. 11. 18. & 19.* Guazzinum, de *defens. reor. Def. 1. cap. 38. num. 46 vers. Circa. & Def. 33. cap. 24. num. 2. & seqq.* Farinac. *Q. crimin. 120. num. 147. & seqq.* Maceratens. *lib. 3. Resol. 47. num. 6.*

Giurbam, *consil. 46. num. 36.* Pegueram, *Decis. 7. num. 8.* Carenam, de *offic. S. Inquisit. parte 2. tit. 12. num. 276.* Ciarlinum, *controv. for. cap. 207. num. 10. & 11.* Anton. Fabrum, in *Cod. Sabaud. lib. 9. tit. 26. D. 20.* Fontanellam, de *pactis nuptial. tomo 2. claus. 5. glossa 5. parte 2. num. 21.* Brunnemannum, ad *L. 1. num. 2. ff. de L. Pomp. de parricid.* Anton. Matthæum, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 48. tit. 6. cap. 1. num. 7.* Laurentium Mattheu & Sanz. de *re criminali, controv. 13. num. 9.* ubi plures collaudat his gemina tradentes:

Sondern daß auch in specie de crimine Assassinii die Rechtslehrere ins gemein diesen Schluß approbiren / daß auch in hoc plusquàm atrocissimô crimine ein solcher ad proximum atque immediatum actum perductus Conatus tùm de Juris veritate, tùm & moribus, hodiernis, mit der äusseristen Todesstraff angesehen werden solle / das erhellet ex traditis Hippolyti Marsilii,

ad *L. Ejusdem. in princip. num. 9 ff. ad L. Corne. de sicar.* Grammatici, *Voto 9. num. 5. cum sqq.* Capycii, *Dec. 115. num. 25.* Carrerii, in *Praxi crimin. tract. 3. de homicid. & assassin. §. Circa igitur tertium. num. 7.* Covarruv. ad *Clementin. Si furiosus. parte 2. princip. num. 9.* post Baldum, Damhouder. Rolandum à Valle, Riminaldum, Gratum, & alios, Mascardi, *tract. de probat. conclus. 138. num. 2.* Cenedo, in *collectan. 26. ad Capit. Pro humani. de homicid. in 6.* Cultelli, de *immunit. lib. 1. Q. 18. num. 6.* Barbosæ, ad *d. Capit. Pro humani. num. 8.* Laurentii Mattheu & Sanz. *dicta controv. 13. num. 13.* post Masullum, Decianum, Farinac. Castillum, & plures, quos laudat, Marii Giurbæ, *consil. 97. num. 4. & 17.* Dn. ab Eyben. in *pecul. Dissert. de Assassinio, §. 14.* Ernesti Cothmanni, *vol. 3. Resp. 29. num. 36.* Anton. Matthæi, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 48. tit. 5. cap. 1. num. 3.* Johannis Harpprechti, ad §. *5. num. 297. Inst. de publ. judic.* ubi dicit, si hoc crimen ad actum proximum deductum fuerit, pœnam Gladii, Hodienùm, locum sibi vindicare. B. Lauterbachii, in *pecul. Dissert. de assassinio, §. 38.* ubi pariter scribit, quòd, si Assassinium ad actum Homicidii proximum pervenerit, tunc ultimum supplicium etiam in assassinio saltem interpretato (De quô nempe hîc quærimus.) locum obtineat. Bened. Carpzovii, *Q. crimin. 19. num. 59.* ubi, talibus in casibus, Scabinos Lipsienses tùm Assassino, tùm Assassinatori pœnam Gladii, & ut postmodò Cadaver Rotæ imponatur, decernere solere, subnexis compluribus Præjudiciis, testatur. Dn. Felicis Spizii, in *pecul. Diss. de Conatu, cap. 6. §. 48.* Eberhardi Hoyeri, & Joh. Friderici Schulzii, in *not. ad Jus militare Brandenburgicum, Artic. XX. in Corpore Jur. militar. pag. 33.* ubi ità: Der Conatus und Attentatum in disem Assassinio, so er ad actum proximum, das ist / zur Offension und Verwundung / oder zum Schlagen gekommen / obschon der Geschlagene nicht darvon gestorben / dannoch / weils unter die atrocissima delicta, die abscheulichste Missethaten gerechnet wird / sollen werden beyde / Assassinator und Assassinus, nach Schärffe der Rechte / mit dem Schwertte gerichtet / und / nach ergangener würckhlicher Execution / anderen zum Exempel und Abscheu / der Cörper Beyder aufs Rad gelegt und geflochten.

Addatur generalis de modernis Conatûs pœnis definitio Johann-Ottonis Taboris, in *peculiari Dissert. de Conatu, cap. 5. per tot.*

Und dieweilen noch ferner auch à Claro, Farinacio, und andern hieoben allegirten DDbus notanter gesagt wird / daß bey diser Quæstion, wie und welcher gestalten der Conatus in disem atrocissimo Crimine, heut zu tag / zubestraffen sey? auf einer dergleichen mißthätigen Persohn / und deren von Ihr begangenen mißhandlung Qualität / und Umständen / reflectirt werden müsse: Bey disem höchstbeschwehrlichen Delicto aber fürnemlich zumerckhen / daß / positâ Rearum, vel per corporis cruciatus eruendâ, vel spontaneâ Confessione, Erstlich zwey atrocissima Delicta zusammen schlügen; 2dò, nach Ihrer schon gethanen Bekantniß / Sie Beyde Inquisitæ von der Schultheißin hinrichtung / durch beybringendes Gifft / zu zerschiedenen mahlen / scelestissimè consultirt; folglich / 3tiò, dises Crimen aus einer profundâ, & quam Itali JCti appellant, appensatâ malitiâ, seu, quodidem est, enixissimâ & deliberatissimâ occidendi Voluntate begangen worden; anbey nicht allein / 4tò, die Eva J. zur Entschuldigung diser / wegen dessen allein / daß die Schultheißin einstens Sie von einem Kirschbaum heruntergehadert / so lang mediritter entsetzlichen Raache nicht den wenigsten colorem anzuführen vermag; sondern auch die Mitinquisitin N. pro 5to, selbsten geständig seyn müssen / daß die Schultheißin i derzeit Ihr Selbsten viel Guthes erwisen habe / und dahero Sie gejammert / dise grausame Bößheit an derselbigen auszuüben; auch / 6tò, die Eva von ihrem gewesenen Meister und Frauen / ihres vergeführten Lebens halber / ein gar schlechtes Lob hatt; 7mò, wann die N. ihre allbereit gethane und zuletzt widerruffene Confession nochmahlen beharren würde / eine nicht leicht erhörte ingratissima Atrocitas, & atrocissima Ingratitudo wäre / eine solche Wohlthäterin / als die Schultheißin gegen der N. gewesen / umb zwey kahler Paar Schuhe willen / um ihr Leben

Leben zubringen; à qua plusquàm immani atrocitate, 8vò, Sie R. durch der mitt-
verhafften Evæ beständiges antreiben und
solliciriren / Gifft zuwegen / und dasselbe
der Schultheißin beyzubringen / im we-
nigsten nicht zuentschuldigen vermöchte;
per ea, quæ legimus apud Dn. Lauterbach.
in *commentat. de consiliis, cap. 6. §. 6. pag. 57.*
42 anbenebens auch / nonò, diſe grauſame
Miſſethat / ſeinem Nächſten mit Gifft nach
dem leben zu ſtellen / nach denen bey uns
einlauffenden Actis, faſt gemein werden
will / und dahero viel eher die rechtliche
Schärffe / als unzeittige Gnad / vorzukeh-
ren ſeyn will: juxta illud vulgatiſſimum
Claudii Saturnini pronunciatum, in *L. 16.*
§. ult. ibi: *Multis perſonis graſſantibus ex-*
emplo opus ſit. ff. de pœn. ubi vulgò Scriben-
tes. Deſſen nicht zugeſcheigen / daß / wann
gleich Inquiſitæ, auf ihre erfolgende Confeſ-
ſion / mit dem Schwertt hingerichtet wür-
den / Ihnen dennoch in ſo fern / daß Sie
43 weder mit dem Rad / tanquàm communio-
re hujus criminis pœna, (Jungat. Carp-
zov. *Q. crim. 19. ſnum. 19. cum ſqq.* & in
Jur. For. parte 4. Conſt. 6. Def. 8. ibique in
not. Goswinus ab Esbach. Dn. ab Eyben,
de *aſſaſſino, th. 30.* B. D. Lauterbach, *d. Diſſ.*
th. 37.) coercirt und belegt / noch / poſt de-
collationem, ihre Leiber auf ein Rad ge-
flocht en; ſondern Sie mit der Schwert-
ſtraff allein angeſehen / und alſo auch auf
diſe weiß eine doppelte Gnade Ihnen doch
44 wiederfahren würde; ut pateſcit ex iis, quæ
de his commentatur Collega noſter, D.
Harpprecht, in *Differ. Juris Comm. & Mar-*
chico-Badenſis, pag. 255. circa fin. & pag.
ſeq. diſem allem nach wolltten wir lieber da-
hin einrathen / daß beyde Inquiſitæ, auf
die ſchon vormahls / mit ſatter Ausführung /
an hand gegebene ordnung und weiß / um
45 diſen Haupt-Umſtand: Ob nemlich die
Eva der R. auf den Fall / wann Sie der
Schultheißin das Gifft beygebracht haben
würde / ein Paar Schuh vor Sie Selbſt /
und ein Paar vor ihr Kind / zur belohnung
verſprochen? förderiſt nochmahls in Gü-
te / und / wann diſe / auf anlegend allen
möglichſten Zuſpruch / bey Ihnen je nichts
verfangen wollte / durch gebrauchende
ſcharffe Frage / zu examiniren / und da-
fern Sie es bekennen / auch auf ſolcher Be-
kantnuß beſtändig verharren würden / mit
46 der Schwertſtraff unnachläßig angeſehen
werden möchten: Worzu uns noch ferner
auch diſes veranlaſt / daß impræſentiarum
auch alle diejenige fünf Requiſita, die ad
iſtum effectum, ut Pœna ordinaria, pro-
pter talem Conatum, ad immediatum &
plenariæ delicti conſummationi proximum
actum, perductum, decerni valeat, von
einigen DDbus erfordert werden / ut vide-
licet, Primò, Tractatus de aliquo faciendo 47
habitus (In propoſito aliquoties inſtituta
Conſultatio de Veneno comparando, &
Sculteti innocenti Uxori propinando.) ad
delictum ordinatus ſit: 2dò ut talis Com-
plicum tractatus ſit de præſenti: tertiò per
ſe illicitus & damnabilis; quartò ad inten-
tati criminis conſummationem immediatus;
& quintò ex parte tale crimen machinantis
nihil deficiat; ſed ipſe omnia, quæ ad cri-
men plenariè conſummandum neceſſaria,
quoad potuit, perfecerit;

Conferatur omnino Sebaſtianus Guaz-
zinus, de *defens. reor. defenſa 33. cap. 24.*
num. 7. verbis: *Ideò ſciat Judex, qui vellet*
pœnam ordinariam, ex Conatu, *impo-*
nere, quia deventum fuerit ad actus proxi-
mos delicto, ut debeant concurrere plura Re-
quiſita &c.

ohne einigen abgang / conjunctim zu-
ſammenſchlagen; teſte ipſa Actorum in-
quiſitionalium, in priori Reſponſo ob ocu-
los poſitâ notorietate; warbey wir dann
diſes nunmehro bewenden laſſen.

Betreffend nun auch die andere Frag: 48
Wie die von dem Schultheißen Theobald
W. gethane freywillige Confeſſion, daß
Er mit Eva J. ſich fleiſchlich vermiſcht / bey
ermanglender auch Ihrer der Evæ Bekant-
nus / von Rechts-wegen anzuſehen? ſo
iſts freylich an deme / daß zwar des vom 49
Schultheißen Allein eingeſtandenen gravis
criminis Adulterii certitudo & veritas dem
hohen Herrn Richter noch nicht dermaſſen /
als die Rechte erfordern / repræſentirt
worden; nach leichtlich beygehender diſer
nöthigen betrachtung: Quòd ad crimen
Adulterii Judici repræſentandum utriusque
Coadulteri Confeſſio requiratur, neque
ſola unius ſaltem Partis confeſſio, ad pœ-
nam huic crimini, Divino, Romano, &
noviſſimo, Carolino Jure præſtitutam, ca-
pitalem videlicet, dictandam, ſufficiat:
juxta latè firmata ab Hartmanno Piſtoris,
Obſerv. 33. Mollero, *ſemeſtr. lib. 2. Obſerv.*
37. Modeſtino Piſtoris, *parte 2. Q. 52.* &
imprimis Carpzovio, *Q. crimin. 60. num. 7.*
& ſeqq. ubi *num. 12.* hanc ſententiam uſu &
in pronunciando receptam appellat, & hoc
certius eſſe ſcribit, quàm ut indigeat ullâ
probatione.

Dafern nun auch in der Herrn Grafen 50
von Erbach Herrſchafften und Landen die /
heutte zu tag / in faſt wenigen Provincien,
propter Crimen Adulterii prima vice com-
miſſum, obtinirende Lebensſtraff
(Addatur omninò B. Dn. Lauterbach, in
Diſp. de jure aggratiandi, th. 10. pag. 69. &
ſeqq.)
gleichwohl ſtatt haben ſollte / ſo würde
man bey diſer des Schultheißen alleiniger
Confeſſion den handel durchauß nicht be-

wenden lassen können; sondern auf alle immer thunliche weege dises Criminis certitudinem zuexploriren sich befleissigen müssen:

51 Explorati namque Juris est, quòd nec ipsemet Confitens aliquod delictum, ex hac confessione suâ, pœnâ ultimi supplicii aliter affici valeat, quàm si priùs de corpore illius constet.

L. 16. Cod. de pœn. L. 1. de Scto Silan. Johannes Cephalus, *consil. 35. num. 8.* Franciscus Bursatus, *cons. 8. num. 42.* Bartholom. Bertazzolius, *consil. 8. num. 42.* Fabius Turretus, *cons. 9. num. 7.* Tiber. Decianus, *vol. 3. Resp. 96. num. 19. & 22.* post plures, quos laudat, Sebastianus Guazzinus, de *defens. reor. Def. 32. cap. 3. num. 1. & per tot.*

52 Nec confessio Socio, delictum neganti, regulariter præjudicat;

per latè firmata à Julio Claro, *recept. sentent. lib. 5. §. fin. Q. 21. num. 9.* eleganter à

53 Baldo, *consil. 497.* ubi dicit, quòd confessio criminis Socii contra Socium facta per rerum naturam ad condemnationem haud sufficiens sit. Cardinali Tuscho, *pract. conclus. tomo 2. vocab. Confessio. conclus. 784. num. 1. & seqq.* MatthiaBerlichio, *pract. concl. part. 5. conclus. 46. num. 28. cum seqq.*

54 Dafern aber auff den Erstmahls begangenen Ehebruch nicht die äusserste Todesstraff; sondern nur eine Pœna, vel pecuniaria, vel Jncarcerationis, vel Relegationis, vel, unà cum hac, etiam Fustigationis, in denen Erbachischen Graff- und Herrschafften observirt werden solte/ so könte/ wann gleich der Evæ J. Confessio von Jhr nicht zuwegengebracht würde; jedennoch mit Jhm ad omnes has Pœnas, etiam Fustigationis, wohl fürgeschritten werden; dazumahlen auch das jenige/ was

5 Sie Eva J. selbsten wider Jhn ausgesagt/ dise seine Bekantnus in eine nicht geringe wahrscheinlichkeit setzet.

Communissima siquidem inter omnes DDres & receptissima Conclusio est, quòd,

56 si quis homicidium, latrocinium, rapinam, aliudve Delictum capitale fateatur, si tamen de corpore commissi delicti revera non constet, ob hanc confessionem pœna quidem capitalis, sive ultimi supplicii dictari non possit:

Peinl. Hals-G. Ordnung/ *artic. 161.* Carpzov. *Q. crimin. 16. num. 41. cum seqq. & Q. 81. num. 4.* Lauterbach, de *confessione*, θ. 50.

Sed ad quamlibet pœnam extraordinariam, etiam mortis pœnæ proximam, nempe Fustigationis quòd etiam sola judicialis Confessio sufficiat, licet Corpus delicti illiquidum sit, eluceſcit ex traditis laudati Carpzovii, *citatis locis*, & in specie etiam de crimine Adulterii, *Q. 60. num. 34. &* 58 *seqq.* ibi: *Quia in Adulterio utriusque Partis confessio corpus delicti repræsentat, alterâ Parte absente* (vel quod idem est debitum præfractè negante) *quin Reo confesso Pœna Fustigationis aliave mitior, extra Mortis supplicium, dictari queat, nil prohibet*; veluti etiam ità concluserunt Witebergenses & 59 Lipsienses, quos refert & sequitur Hartmannus Pistoris, *Observ. 34. num. 26. 30. & 56.* Andreas Fachinæus, *controvers. lib. 1. cap. 28. & 30.* Udalric. Zasius, ad *tit. π. de confess. num. 2.* Dn. Lauterbach, in *Disp. de confessione, d. θ. 50.* ibi: *Quoad pœnam verò extraordinariam sufficit judicialis confessio, licet alundè de delicto non constet.*

Dieweilen aber dise des Schultheißen 60 Confessio, neben deme/ was Peinl. Verhaffte J. in den leztern/ mit Jhr vorgenommenen examinibus, von und wider Jhn ausgesagt/ den schon ehemahls aus disem/ daß Sie zu der mitverhafften Catharinâ N. gesagt: Sie verhoffe/ wann die Schultheißin/ durch das Jhr im Essen beybringende Gifft/ hingerichtet seyn würde/ in des Schultheißen Hauß zu kom̃en/ den schon vormahls von uns gefaßten Verdacht eines/ mit denen andern atrocissimis criminibus, Veneficii nimirum & Assassinii, combinirten Latrocinii nicht unzeittig ergrössert/ demnach wird so mehr nöthig seyn/ der Evæ J. wann die Peinliche Frage mit Jhr vorgenommen werden solte/ das schon vormahls an die hand gegebene fünffte Fragstückh rechtschaffen einzuschärffen/ oder/ wann auch Sie dem vom Schultheißen bereits gestandenen Ehebruch ebenmäßig in güthe bekennen würde/ das weittere von disem dritten Crimine, Latrocinii videlicet, auch von Jhro herauszubringen/ und so dann/ pro re nata, auch den Schultheissen selbsten hierüber mit nachtruckh zu constituiren/ damit auch in disem der cursus Justitiæ, so weit immer möglich/ befördert werden könne. Wolten wir/ zu behuff der hochheilsamen Justiz, ungemeldet nicht lassen. Act. | in Colleg. nostro, den 10. Februar. Ao. 1710.

CON-

CONSILIUM QUADRAGESIMUM OCTAVUM.

SUMMARIA.

DE Remedio Legis, Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi, & moderno ejus Usu *penitior dispectio.*

Recenſetur Facti Species *à num.* 1. *uſque ad num.* 51.

Ad excludendum dictæ L. Remedium *non ſufficit*, Poſſeſſionem per Notarium publicum *fuiſſe apprehenſam. num.* 56.

Ut Poſſeſſio violenter occupata *dicatur*, *ſufficit*, *ut quis alterius*, præſumptivè inviti, *&*, *ſi præſens fuiſſet*, *reluctaturi*, poſſeſſionem de facto invaſerit. *num.* 58.

Hæres in Delictis non repræſentat defunctum. *num.* 59.

Ubi Noxia, *ibi* Pœna *ſubſiſtere debet. num.* 62.

Pœna Legis 7. Cod. unde vi, non incurritur ipſo jure, *& proindè nec ſola* declaratoria Sententia *ſufficit*; *ſed* condemnatoria *neceſſaria eſt. num.* 63.

Ubi Pœna Amiſſionis per Legem *imponitur*, *illa*, *regulariter*, per Sententiam Judicis *imponi intelligitur. num.* 65.

Quoties Pœna Actori applicanda, *Actio vel* Imploratio Judicis *ſemper debet* præcedere. *num.* 66.

In Pœnis, *quæ* ipſo jure *committuntur*, illarum Executio ab ipſa Lege fieri *intelligitur*, *ut dehinc illæ etiam* ab Heredibus *delinquentis exigi valeant. num.* 67.

Illuſtratur hoc exemplo Legis 41. Cod. de tranſaction. *num.* 68.

Ubi Lis cum defuncto Delinquente conteſtata, *ibi etiam* merè pœnales & mixtæ Actiones *adverſus illius* Hæredes *tranſeunt*; *cum* eodem effectu, *qui etiam adverſus* ipſum defunctum *locum habiturus foret*, *exceptâ* Infamiâ. *num.* 69.

Applicantur hæc Remedio Legis 7. Cod. unde vi. *num.* 71.

Violentam *alicujus Prædii vel Pagi* invaſionem *nec* Avita Pacta & Teſtamenta, *nec* à Cæſare impetratum Mandatum S. Cl. *de poſſeſſione reſtituendâ*, à pœna dictæ Legis VII. *liberant. num.* 72. *& ſqq.*

Verba *dictæ L. VII. Cod. unde vi*, *videlicet hæc:* Ante judicialis arbitrii adventum, *quidnam ſignificent? num.* 75.

Qui obtentum Mandatum, *vel* Sententiam Judicis ipſe exequitur, *vel* Poſſeſſori, *privatæ hujusmodi Executioni* reſiſtenti, vim facit, *pro* Invaſore violento *habetur. num.* 77. *& ſq.*

Violenter ejectus *ſi* Dejectorem *rursùs* incontinenti *ex prædio* dejiciat, *nec* pœnæ Legis VII. Cod. unde vi, *nec* alii, eapropter, obnoxius eſt. *num.* 80.

Talis incontinenti *facta* Re-expulſio *rectè dicitur illa*, *quæ* poſt unicum Diem intermedium *ſubſecuta. num.* 82.

Termini, Incontinenti, *quis ſignificatus? num.* 84.

Qui poſſeſſionem, vi ſibi ereptam, *in* ipſo congreſſu, *vel in* ipſo conflictu, *per vim* recuperat, *in* priſtinum ſtatum *potiùs reverti*, *quàm* vi poſſidere *intelligi debet. num.* 85.

Violenter dejectus Amicos conquirens, *vel* Superioris Clientelam implorans, *ut* ipſum adjuvent *in recuperanda poſſeſſione*, *pariter* incontinenti *hanc recuperaſſe dicendus venit. num.* 87.

Producitur authentica, *ex* Jure Canonico, & Constb. Imperii pragmaticis, *horum Jurium confirmatio. num.* 88. *& sq.*

Tota hæc Q. An Dejector violentus rursùs incontinenti dicatur expulsus? *prudentis* Judicis arbitrio *relinquenda. num.* 90.

Nobilis Castrum, *quô ipse violenter ejectus*, post aliquot menses demùm recuperans, *illud* incontinenti *dicitur recuperasse. num.* 91.

Insignis *ad talem Recuperationem* Apparatus *requiritur. num.* 92.

Dejectus dejectorem rursùs incontinenti, licet coadunatis hominibus *expellens, nullius quidem* Spolii *reatum incurrit; verùntamen ob ipsam hanc suam* Avtoaicen, *præterquàm, quòd ipse* amissam possessionem *ità recuperaverit, etiam* Pœnam, *quam, in casu non factæ Reexpulsionis, exigere potuisset, hac ex causa* amittit. *num.* 95.

Ubi deficit Præsuppositum *dispositionis, deficit etiam* Dispositio. *num.* 98.

Rem statim recuperans *malè dicitur* spoliatus. *num.* 99.

Utrum, Possessione incontinenti recuperatâ, Delictum *Violentiæ nihilominùs* consummatum *appellari mereatur? num.* 100.

Utrum Pœna L. VII. Cod. unde vi *in tali casu locum obtineat, vel* alia mitior? *num.* 101.

Lex VII. loquitur de Occupatore, *qui* cum effectu rem occupatam penes se habet. *num.* 102.

Vi sibi ereptam possessionem Ipse statim recuperans à dispositione dictæ L. VII. recessisse *videtur. num.* 104.

Violentus ejector, statim rursùs dejectus, ad Sumptus *quidem huic secundo dejectori, & ad* aliquam Pœnam *Magistratui tenetur; verùm* Pœna *sæpedictæ* Legis VII. *remittitur. num.* 105.

Violenta Re-expulsio quando incontinenti *dicatur facta?* ex textibus *ostenditur, & complurium* DDrum pronunciatis. *num.* 107. *& sq.*

Violenter dejectus si omnia quantocyùs in pristinum statum Ipse restituat, *&, posthabitis omnibus Juris Remediis,* sibi ipsi jus dicat, *omnem sibi competentem, tùm* Rei, *tùm* Pœnæ persecutoriam Actionem, *eapropter*, amittit. *num.* 110.

Injurias sibi illatas retorquens *tùm* recantatoriam, *tùm* æstimatoriam Actionem amittit. *num.* 111.

Etiam ille, qui suum violentum dejectorem iterum vi dejicit, *licet* incontinenti, sibi ipse Jus dicit, *& eatenùs* jus dicentis autoritatem negligit, *sic, ut hôc ipsô* Remediis Juris, *propter Vim expulsivam aliàs competentibus*, renuntiasse *videatur. num.* 112.

Ad Remedium Legis 7. Cod. unde vi, in ipsa hac L. expressè requiritur, ut Occupator habeat facultatem violenter invasam possessionem restituendi. *num.* 113.

Injuria, *per talem* Possessionis, mox recuperatæ, invasionem, *expulsoillata* ad effectum perducta *dici non potest. num.* 114.

In civilibus pœnis Delictum non planè ad effectum perductum *ad* Jurium *delinquentis* Amissionem *sufficiens dici nequit. num.* 115.

Violenter creptæ Possessioni suâ propriâ manu illicò restitutus, nec ad momentum, suam possessionem amisisse *videtur. num.* 116.

Ante Expulsionem *inchoata* Præscriptio per illam nullatenùs interrupta *intelligitur. num.* 117.

Glossæ auctoritatem *deprædicat Gœddæus. num.* 119.

Collaudantur complures celeberrimi Doctores, *praïsta sententia*, quòd, si violentus dejector incontinenti rursùs fuerit dejectus, Pœna dictæ Legis VII. nullum locum obtineat, *constanter pugnantes. num.* 120. *& seqq.*

Præcipuè Balthasar, & Rath, *duo Bavariæ Jurisconsulti*, hanc doctrinam communiter approbatam *testantes. num.* 125. *& seq.*

In Legis pœnalis *interpretatione si quid* dubii *incidat*, semper mitior sententia *præferri debet. num.* 128.

Violenter dejectus *si per* suos Agnatos, ab ipso de hoc nullatenùs rogatos, *suæ possessioni* incontinenti restituatur, *an*, ob factum hoc Tertii, Remedium Legis VII. *Cod. unde vi* amissse *dicendus sit? num.* 129. *& seq.*

Nec Factum Fratris *Fratri nocere debet. num.* 134.

Curatoris, *vel* Tutoris violenta Dejectio Pupillos *&* Adultos pœnæ dictæ Legis VII. *Cod. unde vi* haudquaquàm subjicit. *num.* 136.

Non veri Tutores *&* Curatores, *imò etiam* Pro-tutores, *vel* Pro-curatores *minorennes* Cognatos *suos multo minùs* hujus pœnæ reos *reddere possunt. num.* 139. *& seqq.*

Etiam Fœminæ, *&* Minorennes *pœnæ dictæ Legis VII. reæ fieri possunt. num.* 139. *& seqq.*

Etiam ille, qui alterius violentam Dejectionem curat, procurat, mandat, ratificat, *violentæ dejectionis reatum incurrit. num.* 143. *& seqq.*

Etiam in maleficiis Ratificatio comparatur Mandato. *num.* 149.

Factâ violentâ Expulsione hoc saltem quæritur, an ob illam conventus se, quacunque ratione, ejus fecerit participem? *num.* 150.

Ratificatio *talis Expulsionis non* expresso *tantùm & formali consensu; verùm etiam* tacito, *dùm quis* omnem ex illa percipit utilitatem, *fieri potest. num.* 151.

Modò talis expulsio ipsius Ratificantis nomine *facta fuerit. num.* 152.

Si possessor Spoliatus, *demùm* ex intervallo, *violentum* Dejectorem rursùs ejiciat, *tunc etiam* ipse pœnali sanctioni Legis VII. subjacet. *num.* 155. *& seqq.*

Ad fundandum Remedium sæpedictæ L. VII. *vel* Dolus, *vel ad minimum* Culpa lata *requiritur. num.* 157.

Non habens animum spoliandi, *tametsi spoliet*; *si tamen ad hoc* justâ causâ moveatur, *non incurrit* pœnam Legis, *Si quis in tantam. num.* 159.

In justa *positus* credulitate, quòd Possessio sit vacua, *ab ista pœna immunis est. num.* 160.

Adducuntur Circumstantiæ *&* Rationes, *per quas*, *in substrato*, Animus spoliandi exclusus *videtur. num.* 161. *cum seqq.*

Pecuniæ debitæ Oblatio realis, *&* judicialis, *seu in loco Judicii facta, juditantur ad paria. num.* 165.

Ad Fideicommissum Familiæ vocatus, *si* omnia *sint* liquida, *etiam* privata autoritate ejus possessionem apprehendere *potest. num.* 166.

Adduntur plures aliæ magni ponderis Rationes, *hanc*, *de quâ hîc Q. Occupationem* à Dolo & Culpâ lata liberantes. *num.* 167. *& seqq.*

Certus non debet certiorari. *num.* 172.

Quousque Credulitas Occupatoris, *per* Aliorum relationem, *quòd* possessio non ampliùs vacua *sit*, *sua operatione destitui valeat*? *num.* 170. *& seqq.*

Præprimis si aliæ gravissimæ Circumstantiæ, *quales hîc afferuntur*, talem Relationem reddant inverisimilem. *num.* 173. *& seqq.*

Etiam Temeritas, & temeraria Credulitas *à Dolo excusat. num.* 173.

Multoque magis rationabilis & justa Credulitas, *ex* præsumptionibus, rationibus, argumentis, & inductivis, *ad aliquid* credendum *etiam* Prudentes, *pro* arbitrio Judicis commovere valentibus, *à Dolo liberat. num.* 180.

Injusta Credulitas *excusat à* Dolo, *&* justa *credulitas etiam* à Culpa. *n.* 182.

Falsa relatio *illorum*, *qui* dicunt, Possessionem non esse vacuam, de illius Falsitate optimè informatum, *in sua*, de cætero justissimâ, Credulitate, *quòd Possessio verè adhuc vacua sit*, *adhuc* magis confirmat. *num.* 183. *& sq.*

Mendax in uno, *in* omnibus, *quæ profert*, *se reddit* suspectum. *num.* 187.

Mendacium Veritati haudquaquàm præferendum. *num.* 188.

Mendax *etiam* Juris præsumptionem *sibi habet adversam. num.* 189.

Adducuntur adhuc aliæ, dictam Credulitatem justificantes, Rationes, *num.* 190. *& ſqq.*

Protutor *quis rectè &* propriè *dicendus? num.* 195.

Tutores & Curatores, *Minorum nomine*, poſſeſſionem omnium rerum apprehendere *poſſunt*, *vel hanc apprehenſionem* aliis mandare. *num.* 196.

Etiam ſui Hæredes rerum hereditariarum poſſeſſionem apprehendere *tenentur. num.* 197.

Et, niſi contrarium *adferatur* Statutum, *hæc ipſa* Apprehenſio Hodiè nùm neceſſaria *eſt. num.* 198.

Neque illa ab Hæredis Cognatis, Affinibus, vel Amicis, *ipſius nomine*, ſine mandato fieri *poteſt. num.* 199.

Defuncto poſſeſſore *ne quidem* Servi ab illo relicti Ipſius poſſeſſionem continuant. *num.* 200.

Uſucapio, *vivente adhuc Dominô inchoata, per tempora* Hereditatis jacentis, *à Servis illius continuari, &* ex cauſa Peculii *etiam* de novo Poſſeſſio ab illis acquiri *poteſt. num.* 201.

Demortuô poſſeſſore *nec* ipſius Coloni, *vel Conductores, ab ipſo habitam* poſſeſſionem, nomine Hæredis, continuare *queunt. num.* 202.

Hæredes mei rem à meipſo alteri locatam, *&, quoad vixero*, per Colonum poſſeſſam, *non aliter poſſident, quàm* ſi ipſi illius poſſeſſionem adipiſcantur. *num.* 204.

Lex 30. §. 5. ff. de acquir. vel amitt. poſſeſſ. *dilucidè explicatur. num.* 204. *& ſeqq.*

An & quare diverſum in Uſucapione *locum obtineat? num.* 208.

Qui, tempore poſſeſſionis proprio auſu apprehenſæ, in juſta fuit credulitate, *quòd illa ſit* vacua, *per* ſupervenientem contrariæ veritatis certam ſcientiam, ex hac antecedanea ſuâ credulitate, Retrò neutiquàm punitur, *num.* 210.

Ad momentum illud temporis, quô quis aliquid fecit, *& non ad ſequentum, quô demùm* veriora ei innotuerunt, *ipſius* Credulitas *praciſè* referri *debet. num.* 211.

Temporum diverſitas *etiam* diverſitatem Factorum *inducit, ſive de* criminali, *ſive* civili Cauſa *quæſtio ſit. num.* 212.

Diſpoſitio Legis VII. Cod. unde vi, nec Hodiè ubique ab aula receſſit, *num.* 214.

Facultas Juridica Tubingenſis *juxta illam frequenter pronunciavit. n.* 215.

Adducuntur hanc in rem duæ Imperiales Conſtitutiones, *& tàm* recentiora, *quàm* vetera Præjudicia *Cameræ Imperii, tùm &* plurium Doctorum autoritates. *num.* 216. *& ſqq.*

Diverſiſſima *tamen* Teſtimonia DDrum *de omnimoda hujus Legis abrogatione, & moderno ejus Uſu*, concurrentibus *adhuc* aliis Pœnæ Remiſſionem ſuadentibus Rationibus, *etiam ipſa haud parum pro illa contribuunt. num.* 222.

Recenſentur complura celeberrima Collegia, *&* primi ſubſellii Juriſconſulti, de totali illius deſuetudine teſtantes. *num.* 223.

Adferuntur imprimis notabiles Loci ex noviſſimis Votis Cameralibus *Dn. Thulemarii*, conſiliis Georgii Everhardi, *& aliis. num.* 223. *& ſq.*

A pœnis Legis 41. Cod. de tranſact. *etiam quævis injuſta &* levis Cauſa, Imprudentia, *&* Credulitas excuſat. *num.* 229.

Juratam Tranſactionem, *ſub obtentu* enormis Læſionis, *non implens, hac ſola de cauſa, quòd DDres* diverſas *ſuper hac Q.* An Tranſactio ex capite Læſionis enormis reſcindi valeat? ſententias foveant, *à pœnali dicta Legis ſanctione abſolvitur. num.* 230.

Concurrentibus ponderoſis, æquitatis juridicæ *pleniſſimis* Rationibus, Rigor Legis VII. *Cod. unde vi. præprimis adverſus* Invaſoris Hæredes, *eosdemque* minorennes, *juſtiſſimè remittitur. num.* 232. *& ſqq.*

Juſta

Justa causa litigandi *etiam* Sumptuum Litis compensationem *inducit. num.* 234.

Ignorantia Juris, *regulariter*, pœnalem Legis VII. sanctionem *haudquaquàm* excludit. *num.* 235.

Violentia expulsiva *non tàm* Legi positivæ, *quàm* naturali contrariatur *num.* 236.

Hujus Legis ignorantia *excusat neminem. num.* 237.

Ubi verò non de Juris constituti ignorantia; *sed de* ejus Observantia & Usu quæritur, *de quo DDres valdè variè testantur*, *ibi* talis Ignorantia haud improbabilis. *num.* 239.

Sententia contra Minorennem indefensum *lata regulariter non subsistit. num.* 240.

In causis momentaneæ possessionis Minor legitimam in judicio standi personam habet. *num.* 241.

An Minor, sine curatore, *in istis causis, duntaxat* agere, *an verò etiam* litem possit excipere? *num.* 242. *& seq.*

Hodiè Minores, *nequidem in* possessoriis judiciis, *legitimam* sine curatore *vel tutore standi personam habent*, *nisi* veniâ ætatis à Principe obtentâ. *n.* 247.

Sequitur Quæstio Secunda *in hos Responso* enucleanda. *num.* 249.

Bona vinculo Fideicommissi Familiæ devincta dicuntur Stamm-Güther. *num.* 250.

Pagus. de quoin proposito Qr. *diserè* opponitur denen Lehen- und Stamm-Güthern. *num.* 254. *seq*

In dubia non præsumitur Fideicommissum, *vel illius Constitutio. n.* 255.

Omnia Bona, *in ambiguo*, libera præsumuntur. *num.* 256.

Per Fideicommissum *libera* alienandi, disponendi, & testandi facultas *adimitur. num.* 257.

In ambiguo, Fideicommissum non extare, pronunciandum. *num.* 258.

Fideicommissa, *tanquàm* onerosa, *reputantur* odiosa. *num.* 259.

Fidei commissa Familiæ, *ceu* favorabilia, facilius præsumuntur. *num.* 260.

Et ita in universum sunt interpretanda, ut potiùs valeant, *quàm* pereant. *n.* 261.

Non tamen temerè, *etiam pro* talis Fideicommissi *inductione*, præsumptio *capienda. num.* 263.

In genere Fideicommissum præsumere Juris rationi & æquitati non congruum censetur. *num.* 264.

Fideicommissum vel ex verbis expressis, *vel* conjecturis *& præsumptionibus probari oportet. num.* 265.

Nihil hactenus refert, seu de testamentario, *seu* conventionali *Fideicommisso* quæratur. *num* 267.

Pactum Familiæ non observatum *nullam meretur considerationem. n.* 269. *& seq.*

Æquè ac Statutum, utentium moribus non comprobatum. *num.* 271.

Qui prior defuncti voluntatem violavit, *&, contra illius prohibitionem*, Bona Fideicommissaria alienavit, aliud Prædium, *ejusdem fideicommissi nexu devinctum*, ab alio Agnato postèa alienatum prætendere nequit. *num.* 272. *& seqq.*

Incassum Legis auxilium *invocat, qui* contra Legem *peccat. num.* 276.

Per absurdum *censetur, ut* Partem ab alio alienatam, *tanquàm* Fideicommissi *nexu devinctam*, vindicare *mihi liceat, qui* meam partem priùs alienavi. *num.* 278. *& seq.*

Virum Liberis, *sui Patris* hæredibus effectis, *ab illo facta* Alienatio *etiam* prædii feudalis, *vel* fideicommissaria, obesse possit? *num.* 280. *& seq.*

Adducuntur complura avita Pacta & Testamenta, *in quibus de Bonis quæstionis cavetur, quòd* unius Possessori perpetua etiam alterius Reluitio competere *debeat. num.* 284.

Ex sola Testatoris, *vel* Paciscentium dispositione, *quòd* Bona non debeant

à se invicem dividi, *constitutio* Fideicommissi agnatitii *vel Familiæ non semper con-cluditur. num.* 289.

Diversum dicendum, si expressè adjectum sit, quòd ad conservandum Splendorem Familiæ, *vel* ad avertendam Familiæ Ruinam *nulla talis Divisio, vel Alienatio fieri debeat. num.* 290.

Recensentur plures aliæ æquipollentes loquendi Formulæ, *quibus* Fideicommissum Familiæ *inducitur. num.* 292. *& seqq.*

Ad statuminandum tale Fideicommissum sufficit, Dispositionem, *vel Conventionem* à Prohibitione Alienationis non incepisse; *sed propterea,* ut Bona in Familia perpetim conserventur, *illorum Alienationem prohiberi. num.* 297.

Applicantur *hæc Iura* Casui proposito. *num.* 298. *& seq.*

Confessio Partis adversæ *etiam* Familiæ Fideicommissum *plenissimè probat. num.* 308. *& sq.*

Evolvitur Tenor diversorum Pactorum & Testamentorum *de Bonis quæsitis ali, vid disponentium. num.* 302 *& seqq. usque ad num.* 313. *seqq.*

Licet omnia Bona alicujus illustris *vel nobilis* Familiæ nexu Fideicommissi perpetui devincta *sint; tamen indè non sequitur quòd* alia specialis, de certo illius Familiæ Pago, Dispositio vel Conventio *sit abrogata. num.* 313.

Sicut Legi generali, *sive antiquiori, sive posteriori per* Legem specialem, *licet* anteriorem; *ità etiam generali, sive* latiùs patenti Familiæ Pacto, *per aliud specialius, antiquius licet,* Pactum, *multoq; magis per* plura hujusmodi specialia Pacta *derogatur haud dubiè. num.* 314.

Mutatio Pactorum, *in dubio,* neutiquàm præsumitur. *num* 318.

Mutare *est* Accidens; *quæ in dubio notoriè* non præsumuntur. *num.* 320.

Hæc Regula *etiam in illis procedit,* quæ ex intervallo, *quantumvis* longiori, *fiunt. num.* 321.

Ad hoc, ut Pacta legitimè inita dicantur mutata, expressa voluntatis declaratio *requiritur. num.* 322.

Correctio alicujus Conventionis, *vel Dispositionis* non de facili præsumenda. *num.* 323.

Ad novum Pactum nova *etiam* Conventio & Tractatio *requiritur. n.* 324.

Renovatio contractûs *semper facta præsumitur cum* iisdem qualitatibus *& conditionibus,* quibus primordialis Contractus *fuit initus. num.* 326.

Fideicommissum semel inductum præsumitur durare. *num.* 327.

In Fideicommissis agnatitiis *seu Familiæ benigna &* lata interpretatio *fieri debet. num.* 328.

Talia Fideicommissa excellenter favorabilia *à DDbus appellantur. n.* 329.

Eorundem Destructio *reputatur* odiosa. *num.* 330.

Fideicommissi Familiæ, *de quo hîc Qr.* Duratio ex Literis aliorum Agnatorum *probatur plenissimè. num.* 331.

Vocabulum, **Stamm-Guth**, *non saltem Bona* nexu Fideicommissi familiæ devincta; *sed &* hæreditaria & avita Bona *denotat. num.* 333.

Alt-vätterliche Stamm-Güther *etiam illa dici possunt,* quæ à Fideicommissi agnatitii vinculo immunia *sunt. num* 337

Bona Fideicommissi familiaris *nexu devincta nihilominùs* Possessoris propria *sunt. num.* 339.

Respondetur ad reliquas Dubitandi Rationes. *num.* 342.

Quæstio Tertia & Quarta, *hîc resolvenda num.* 345. *& seq.*

Filius, *idemq;* Patris sui Hæres, *an* Prædii *ab illo* violenter invasi Reluitionem, *per ipsam hanc Invasionem* amissum, *tamen* possit prætendere? *n.* 347.

Filius, Patris sui hæres, *etiam in* Fideicommissis, illius factum præstare *tenetur. num.* 348.

Nec non in Feudis, *etiam* ex pacto *& providentia. num.* 349.

Utrum Filius Prædium, cujus Reluitionem Pater, *per illius* violentam invasionem, amisit, *licet* Patris sui hæres *sit, ficq; illud,* ut Filius, reluere nequeat; *nihilo-*

nihilominùs tanquàm proximus in Familia Agnatus, *& alterius* Prædii, *cum quo hoc ipsum* reluibile Prædium, *in perpetuum & semper, in commodum Familiæ,* unitum *esse debet,* reluere valeat? *num.* 352.

Verum Prædium feudale, *vel* fideicommissi familiaris *nexu devinctum*, à Patre venditum, à Filio illius retrahi *valeat? num.* 354.

Inter Retractum propriè sic dictum, *& Jus* perpetuæ Reluitionis *ingens est differentia. num.* 359.

Retractus in Jure feudali *concessus* Vasalli, *qui Feudum alienavit,* Filio & Hæredi *non videtur competere. num.* 361.

Filius Patris Allodium, *una* cum Feudis, *agnoscere tenetur. num.* 362.

Jus Protimiseos & Retractus feudalis *nullibi* Filio; *sed ubivis* tantùm Agnatis *conceditur. num.* 364.

Agnatus *defuncti* Vasalli Hæreditatem invitus adire *hauiquaquàm cogitur. num.* 365.

Si etiam Filii ad Retractum feudalem admitterentur, tunc ad idem Jus Agnatis via planè præcluſa foret. *num.* 366.

Expenditur Textus II. Feud. 26. *num.* 367.

Verum Filius *Fradium à Patre venditum,* jure sanguinis, *seu retractûs gentilitii,* retrahere *valeat? num.* 368.

Alii distinguunt inter Filium sui Patris hæreditatem adeuntem, *& ab illa* abstinentem. *num.* 369.

Alii inter Suos & emancipatos Filios *distinguunt. num.* 370.

Alii Filium, demùm post obitum Patris, *à retractum hunc amittunt. n.* 371.

Jus Feudale *ad Retractum* omnes proximiores Agnatos *admittit. num.* 373.

Filius proximus sui Patris Agnatus est. *num.* 374.

Nec in successione *quisquam* Patri proximior, *quàm* Filius, est. *num.* 375.

Qua Lex feudalis in genere proximis Agnatis concedit, *& doctrinalis* interpretatio ad Fideicommissa agnatitia porrexit, *etiam* Filiis, *non quàm talibus, sed* quàm proximis Agnatis, *denegari non debent. num.* 376.

Hoc in Libris non infrequens, ut quis duplicem, *diverso respectu,* personam sustineat. *num* 377.

Si Filius Annum, *bonorum possessioni, ex capite* undè Liberi *petendæ præferiptum,* elabi patiatur; *nihilominùs adhuc ex capite*, undè Legitimi *seu Agnati,* per C. dies; *& sic etiam hos præterlabi patiatur, intra* alios C. dies, *tanquàm* Cognatus, *eandem prætendere non prohibetur. num.* 378.

Hujus triplicis bonorum possessionis Necessitas *etiam* Hodiè *attenditur. num.* 379.

Verum idem dicendum sit de Hæreditate ex Juris Civilis dispositione Filio delata, *ità ut ille. per totum* Tricennium, *jure* Filiationis, *& per* aliud Tricennium *jure* Agnationis, *& per* tertium Tricennium, *jure* Cognationis, *ad eandem aspirare queat? num.* 380.

Affirmativa istius Q. decisio ex inveterato Errore *invaluit*; *sed* ubivis locorum recepta *dicitur. num.* 381.

Filia nobili, *vel illustri. quæ, dote acceptâ,* sui Patris successioni renunciavit. viven te adhuc ejus Patre defunctâ, *ipsius* Liberi, *hoc non assente, quòd ipsa pro se & suis heredibus renunciavit*, *nihilominùs* ad Avi successionem, *ex* propriâ persouâ, *aspirant justissimè. num.* 383. *& seq.*

Pro his omnibus valdè facit Lex. 59. §. 1. ad SCtm. Trebell. *num.* 385.

Filii talem Retractum exercentes nullam *penitùs suo* Patri injuriam *inferunt. num.* 385.

Filius Patris sui factum impugnare *non potest*, ut Filius *& Hæres*; *benè tamen* ut Agnatus, *idem* proximus. *num.* 387.

Filius jus retractûs, depositâ hac ipsâ qualitate *& nomine*, jure Agnationis proprio *exercet. num.* 389.

Filius

Filius *ab ipsa* Lege, Civili & Canonica, *in matriculam* Agnatorum, & *quidem* primo loco & propriè refertur. *num.* 390.

Facilè fieri potest, *ut* Filius *vel* nolit, *vel* pecuniæ penuriâ retrahere nequeat. *num.* 391.

De Revocatione Feudi, *quæ, jure* devolutæ successionis, *& quidem* gratis, Agnatis *conceditur. num.* 392.

Quòd Lx. II. Feud. 26. §. Titius. *ad illam* Feudi revocationem, *quæ sit* jure Retractûs *haudquaquàm pertineat, per* Consuetudinem in Foro receptam. *jam pridem invaluit. num.* 393.

Adducuntur complurium DDrum decisa, *hæc similiter confirmantia. num.* 394. *& seqq.*

Applicantur hæc omnia Casui proposito. *num.* 398. *& seqq.*

Jus Retractûs propriè *& strictè sic dictum præsupponit* Emtionem, *vel alium* Titulum ei æquipollentem. *num.* 403.

Jus Retractûs *&* perpetuæ Reluitionis *in multis coincidit, sic, ut etiam* Jura de Retractu loquentia huic alteri Juri regulariter applicabilia sint. *num.* 405.

Reluitio perpetua in omnibus Alienationibus *à Testatore, vel gentilitiis Pacti Conditoribus*, nominatim prohibitis, *locum sortitur. num.* 406.

Omnes *tùm* Testatores, *tùm* Pacti fideicommissarii Conditores *rei sui*, quam volunt, legem dicere *possunt. num.* 407.

Possessor prædii fideicommissarii *nec* contrahendo, *quocunq;* Titulo, *sive* Contractu *fiat* Alienatio, *nec* delinquendo, Agnatis præjudicare *potest. num.* 408.

Etiam Delicta Voluntariam alienationem involvere *censentur. n.* 410.

Delicta *à Fideicommissi possessore commissa* magis *sunt* odiosa, *quàm* Venditio, *vel alii, ab illo*, cum Tertio celebrati Contractus. *num.* 411.

Durum *est, quenquam*, ob delictum alienum, damnum sentire. *n.* 412.

Hæc sententia, quòd Filius, *quamvis* Hæres sui Patris; *tamen* factum illius, *quoad* Bona feudalia, *&* agnatitii Fideicommissi nexu devincta, *non impleretenentur, à compluribus magni nominis* DDbus *approbatur num.* 414.

Quinta Quæstio *in proposito discutienda. num.* 415.

Jus Retractûs lineæris, *itemq; perpetuæ* Reluitionis, *jure* Sanguinis *competens, non est* cessibile. *num.* 418.

Ista Jura hôc finc *sunt introducta, ut* Bona, *per illa*, in Familia conserventur. *num.* 420.

Hæc Ratio in Extraneis *nequit verificari. num.* 421.

Cessio *non potest fieri in eum*, qui non habet Qualitatem ipsius Cedentis. *num.* 422.

Quoties Jus retrahendi, reluendi, redimendi, *Personæ competit*, non ex Pacto, *vel* Contractu, *& sic* Jure Communi; *sed de* Jure speciali, Consuetudine provinciæ, *vel singulari, etiam* certæ alicujus Familiæ Statuto, *tunc illud* haudquaquàm cessibile *est. num.* 423.

Jura personalia non sunt cessibilia. *num.* 424.

Jus reluendi sequenti Agnato (*An &* Remotiori? *remissivè annectitur.*) efficaciter ceditur. *num.* 425.

Applicantur hæc Jura *de Cessione* Juris reluendi loquentia *Casui proposito. num.* 426. *& seqq.*

Verus debitor, *naturaliter & civiliter obligatus*, *per* Sententiam Judicis absolutoriam, *vires licet* Judicati *nactam*, à nexu naturalis suæ obligationis non liberatur. *num.* 431.

Jura Sanguinis nullo Jure Civili perimi possunt. *num.* 433.

FACTI

FACTI SPECIES.

Es hat Hanß Friderich von Künßberg/ damahliger Besitzer beeder Ritter-Güther Wöhrnstein / und Schmeilsdorff / in seinem Anno 1571. den 13. Junii auffgerichteten letzten Willen/ unter andern / auß denen darinnen angeführten Ursachen/ disponiret/ daß der Lehens-Erb/ die hinterlassene Eigens-Güther/ von den Eigens-Erben abzulösen befugt seyn/ und solches für und für bey dem Geschlecht von Künßberg/ so weit und viel seine / und von ihm herrührende eigene Güther belanget / also gehalten werden solle; nach mehrerem Innhalt deren in vol. Actor. I. sub num. 1. befindlichen Supplication pro Mandato, und in specie deren Beylage sub lit. A.

2 Nach anleitung gemeldter Disposition haben die Gebrüdere von Künßberg / bey der Anno 1574. den 30. Julii, vorgenommenen Theilung/ recessiret/ daß aus denen / daselbst ebenmässig exprimirten/ Ursachen/ die Agnati oder Lehens-Erben/ die von einem / ohne männliche Leibs-Lehens-Erben abgestorbenen/ Agnato, hinterlassene Eigenthums-Güthere/ von denen Eigens-Erben / in gewisser maaß abzulösen macht haben sollen; abermahls nach mehrerem innhalt der Beylage sub lit. B. bey erstgedachter Supplication befindlich. Deßgleich 3 hat Georg von Künßberg / als ebenmäßiger Besitzer der beyden Ritter-Güther Wöhrnstein und Schmeilsdorff/ in seinem Anno 1618. den 24. Januarii, auffgerichteten Testament / verordnet/ daß beyde erstgemelte Ritter-Güthere/ alß lang sein Geschlecht/ Schild und Helm währen / und als lang Einer Wöhrnstein innen haben werde/ beysammen unzertheilt bleiben sollen; Wie solches sein Vorfahrer und Vetter Hanß Friderich von Künßberg / (Anno 1571) wohlbedacht / laut Beylage sub lit. C. in vorstehendem Vol. Act. I. der Supplication sub num. 1. beygefügt.

4 Ferner ist in dem Anno 1620 den 22. Januarii, Georgens von Künßberg Verlassenschaft halber/ zwischen denen von Künßberg/ desselben Erbnehmen auffgerichteten Receß, nicht nur der Innhalt vormahliger dispositionum widerhohlet/ und / daß dieselbe in disen und andern Puncten inskuldige obacht/ aus denen darinnen befindlichen motiven und angezogenen Ursachen/ genommen und observirt werden sollen/ verglichen worden/ bezeug Beylag sub lit. D. bey obgedachter Supplication befindlich; sondern es haben auch Sie Erbnehmere/ bey der hernach vorgenommenen Theilung / solche Vergleichung dermassen ad effectum gebracht / daß dem Einen Theilnehmer Hanß Heinrich von Künßberg zu Wöhrnstein und Schmeilsdorff gleichfalls beysammen würcklich überlassen worden/ und biß zu seinem Tod verbliben ist. 5 Da aber in Anno 1644. erstbesagter Hannß Heinrich von Künßberg zu Wöhrnstein und Schmeilsdorff / dises zeitliche gesegnet/ und hinter sich Fünff Söhne verlassen; So seynd zwar dise Gebrüdere bey der Anno 1647. zwischen Ihnen gehaltenen Erbtheilung / wegen des damahligen grossen Kriegs-Schwalls / und obgehabten schwehren Schuldenlasts / so dann wegen der Gebrüdere starcker Anzahl / und damit Sie bey so bewandten umbständen nur außeinander kommen / und Einem die Last nicht allzuschwehr gefallen / bewogen worden 7 Schmeilsdorff von Wöhrnstein zu separiren/ auch verschiedenes von dem ersten zu ziehen / und zu Verstärckung der übrigen geringern Loose zuschlagen; so dann das Guth Schmeilsdorff selbst dem Jüngsten Bruder Christoph Joachim von Künßberg; das Ritter-Guth Wöhrnstein aber dem Aeltesten Bruder Georg Christophen von Künßberg/ durch das unpartheyische Looß zuzutheilen/ und so mittelst eine Interims Separation 8 vorzunehmen: Es aber hierbey / nebst deme/ daß der Uralte Alt-vätterliche Anno 1574. aufgerichtet Erbvergleich und pactum gentilicium in allen seinen Contentis und heilsamlich versehenen Clausulis ohnverbrüchig gehalten/ und deme in allem nachgelebet werden solle / die austruckliche Vorsehung und reservation auch abermahlige Vergleichung per Recessum geschehen / daß / da über kurtz oder lang der Brüder einer oder der andere/ auch derselben Agnaten und Lehens-folgere/ ohne ehliche lebendige männliche Leibes-Erben/ mit tod abgehen würde/ auff solchen Fall die eigenthumbliche Güther von den Stam- und Lehen-Güthern keines weges abgesondert / oder vertheilet; sondern derselben nachgelassenen Töchtern/ Schwestern / oder Eigens-Erben umb solche eigenthumliche Güter Abrichtung und Erstattung mit Geld/ nemlich von einem Bruder für einen Gulden jährlicher Nutzung 20. fl. aber von einer Vetter 25. fl. geschehen/ auch die Töchtere/ Schwestern/ oder andere Eigens-Erben/ ohne einiges widerfechten / sich damit sättigen und vergnügen zu lassen/ schuldig seyn sollen; wie auß der Beylage sub lit. E. in Vol. Actor. I. & supplicatione sub N. 1. zu ersehen.

Anno 1664. ist gemelter Christoph Joachim von Künßberg zu Schmeilsdorff ohne 10 männliche Leibes-Lehens-Erben verstorben/

mit Hinterlassung seiner Wittib und einigen Tochter: da dann der Aelteste Bruder und Besitzer deß Guths Wöhrnstein / droben gedachter Georg Christoph von Künßberg/ vorerwehnten dispositionen und Recessen gemäß / das Guth Schmeilsderff/ von seines Bruders Wittib und Tochter an sich lösen wollen:

11 Weil sie aber solche Ablösung in der güthe nicht gestattet/ Er auch sonst mit Processen verwickelt war/ hat Er den hinlänglichen Ernst nicht anwenden können; sondern/nach seinem tod/ solche Ablösung / seinem Sohn
12 Christian Ernst Freyherrn von Künßberg/ überlassen müssen; welcher dann Ao. 1691. bey dem höchstpreißwürdigen Kayserlichen Reichs-Hoff-Rath Supplicationem pro Mandato de non impediendo, sed permittendo, secundum pacta familiæ fieri reluitionem bonorum allodialium avitorum, S. C. wider die Künßbergische Wittib und Tochter allerunterthänigst überreichen lassen / und unter dem 18. Maji. 1691. erhalten.

13 Hierwieder ist sub præsent. 8. Julii 1692. excipiendo darauff sub præsent. 6. Martii, 1693. replicando gehandelt/ die Replicæ denen Impetraten communiciret/ und/ da immittelst die Künßbergische Wittib gestorben/
14 der Proceß wider die Künßbergis. Tochter / welche anfangs an den von Streitberg/hernach an den von Schaumberg verehlichet war/ fortgesetzet worden; wie alles vorstehende mit mehrerem ex Vol. Act. 1. zu sehen.

15 Am 18. Augusti, 1693. hat Künßbergischer Anwald / wegen gegentheiliger verübter Attentaten und Thätigkeiten / umb ein
16 allergnädigstes Dehortatorium, hergegen Schaumbergischer Anwald aller unterthänigst angesuchet / eine Commission ad transsumendum der Künßbergischen Documenten/ eaque occasione ad tentandam amicabilem Compositionem, auf das Ritterschafftl. Directorium in Francken allergnädigst zu
17 ertheilen; Worein gewilliget und so wohl die gebettene Dehortatoria/als das Commissions Rescript sub eodem außgefertiget worden: laut N. 2. in Vol. Act. II.

18 Es hat aber Schaumberg. Anwald mit Insinuation deß Commissions-Rescripti so lang cunctiret/ biß seine Principalin, die Frau von Schaumberg/weyland Christoph Joachims von Künßberg Tochter/ kurtz nach ihrem Eheherrn/in Martio 1694. zu Schney verstorben.

19 Weil nun dieselbe auß erster / nemblich Streitbergischer/ Drey/ und anderer/ nemblich Schaumbergischer Ehe/ eine Tochter hinterlassen / welche sämmtlich zu Schney und nicht zu Schmeilsderff waren/ hat Herr Impetrant, Christian Ernst Freyherr von Künßberg/ in ansehen der erwehnten pactorum familiæ, und des darauff emanirten allergnädigsten Kayserlichen Mandati, auch zu Abschneidung derer ex Actis zur gnüge bekandten / vom Gegentheil in infinitum gemachter/ unverantwortlicher subterfugiorum, und weilen er geglaubt/ daß allerdings vacua possessio sey / in deme der in pactis bedungene Reunions-Casus, durch Absterbung deß Künßbergischen so gar Weiblichen Stamm- und Nahmens/ so viel Schmeilsdorff betrifft / sich überflüßig ergeben / und man dahero nicht ursach habe / frembde Geschlechter/ als Streit- und Schaumbergis. dergleichen nunmehro die Schmeilsdorffische Hinterlassene/ auff der Schney sich aufhaltende Töchter waren/ in die possession gelangen/ und sich hierdurch so folglich das Reluitions-Werck schwehrer machen zu 21
lassen/ das Guth Schmeilsdorff / doch ohne Gewalt/ præsente Notario & testibus, am 30. Martii, 1694. cum oblatione, das in pactis vorgeschribene Reluitionis quantum sobalden/ nach gezogenem calculo, zuerlegen/ apprehendiret; woraus er aber auff ansuchen 21
deß Gegentheils / durch deß Herren Bischoffs zu Bamberg Hoch-Fürstliche Gnaden manu militari, ohne allergnädigsten Kayserlichen Befehl/ so fort am Heil. Ostertag/ den 1. April. früh zwischen 2. und 3. Uhr/ wider getriben worden; wie num. 13. und dessen Beylage sub signo O. in Vol. Actor. II. klärlich anzeiget.

Und ob zwar hierwider an des Hrn. Bi- 23
schoffs zu Bamberg Hoch-Fürstl. Gnaden/ unterm 3. Junii, 1684. ein Kayserl. allergnädigstes Dehortatorium, und an die vorhin vom Gegentheil selbst ausgebettene/ obbesagte Commission, ein besonderes Rescript, mit weiterer Verordnung/ zur Fortsetzung/ auff dissеitige Anzeige/ in obverwehntem Vol. Actor. num. 15. & 16. ergangen/ und beydes behörig insinuiret worden; So seynd doch 24
die Streit- und Schaumbergische Töchtere in der possession verblieben / und sich die Antrettung solcher allergnädigsten Commission 25
gar merklich verzogen/ eines theils/ weil dem Ritter-Orth Odenwald/ bey welchem damahls das Directorium war / viele Verhinderungen vorgefallen / andern theils / 26
weil die Streit- und Schaumbergis. Töchtere zum theil minorennes waren / mit deren Bevormundung viele/ wie es scheinet / geflissentliche/ und zur Vergrösserung der Uncosten abzihlende Auffzüge gemacht worden; wovon Vol. II. der Manual-Acten mehrere nachricht gibet.

Endlichen/ als alle dise hinderungen bey- 27.
seitt geschafft waren/ und dise Commission in puncto transsumendorum Documentorum, eaque occasione ad tentandam amicabilem Compositionem, ihren fortgang nehmen wollen; haben die Streit- und Schaumberg.

bergische Herrn Vormündere/ unter dem Vorwand/ daß/ der apprehension halber/ die actio perimiret sey/ Selbige depreciret: hingegen zum Kayserlichen Reichs-Hoff-Rath allerunterthänigste Anzeig/ und allso
28 intitulirte rechtmäßige Bitte/ pro declaratione in pœnam Legis, Si quis in tantam, 7. Cod. unde vi, am 27. Martii, 1699. überreicht:
29 Worauff in Schrifften verfahren/ am 16. Jan, 1702. dupliciret/ und am 2. Apr. 1704. submittiret/ zugleich auch von Künßbergischem Anwald die obgedachte vormahlige allergnädigst angeordnete Commission fortstellen zu lassen/ angesucht worden.

30 Weil aber Gegentheil diſe beſtändig abgebetten/herentgegen eine gantz andere Commission, auff beede Creyß-außschreibende Fürſten in Francken/ in puncto diversorum Gravaminum, außgewürcket hernach/ wegen des einen subdelegirten Herrn Commissarii Person/ neue hinterung eingeleget; So ist Künßbergischer seits umb introtulation der Acten und Decision der Hauptsach/ sowohl/ als auch umb suspension der erstererwehnten Commission, angeruffen worden.
31 Inmittelst/ und Anno 1705. den 4. Octobris, ist Impetrant, Herr Christian Ernst/ Freyherr von Künßberg/ zu Wöhrnstein/ mit hinterlassung seiner Frauen Wittib/ einzigen Sohns/ Adam Friderich Christians/ Freyherrns von Künßberg/ und einigen Tochter/ Seel. verstorben/ auch nach diſen die am 7. Augusti, & 17. Septemb. decretirte introtulation, m. Novembr. 1705. erst vollstreckt/ und so dann am 31. Maji, 1707. ex officio amicabilis compositio erkannt werden.

32 Wie aber Gegentheil hierauff auff die Legitimation, und besonders auf die Bevormundung des minorennen Sohns angetragen/ und man damit/ wider alle bemühung/ nicht auffkommen/ noch auch diſer Sohn zu dato mit einem Curatore versehen werden
33 können; Ist am 18. Martii, 1710. gleichwohl der Sentenz in fine Vol. Actor. III. num. 59. publiciret/ solcher auch den 27. Maji ejusdem der Künßbergischen Frau Wittib insinuiret/ und daraus/ wie der seel. verstorbene Freyherr von Künßberg/ wegen seiner verwürckten/ und in denen Rechten verbottenen Invasion, seines auff dem Guth Schmeilsdorff gehabten Anspruchs verlustigt erkannt/ wargenommen worden; alles nach mehrerem Innhalt Vol. III. Actor.

34 Nachdem nun besagter Herr Adam Friderich Christian/ Freyherr von Künßberg/ durch solche Sentenz, salvô ubique Illustr. Dnn. Judicantium honore, sich sehr gravirt zu seyn erachtet/ dahero das remedium Supplicationis, deſſen fatale er allbereit salvirt/ zu ergreiffen gesonnen/ oder/ wo diſem remedio nicht allerdings zu vertrauen seyn solte als jetziger Possessor des Guths Wöhrnstein/ vel saltem, ut Agnatus, per modum intervention, das Jus reluitionis zu suchen/ gedencket/ da zumahl/ was das remedium supplicationis belangt/ derselbe/ sich/ der Ursachen halber/ fundirt zu seyn/ erachtet: 35

(1.) Weilen deſſen Herr Vatter seel. als 36
angeschuldigter Occupator, hac in credulitate vöſt gestanden/ daß morte der einigen Künßbergischen Frauen Tochter zu Schmeilsdorff/ da bevorab dero Minderjährige und unbevormundete Fräulein Töchtere/ von Streit- und Schaumberg/ damahls nicht einmahl zu Schmeilsdorff; sondern zur Schney sich befunden/ die possessio, ratione der Künßbergischen Descendenten/ zu erwehntem Schmeilsdorff vacua gewesen sey/ so folglich Er auch/ ob jus Reluitionis familiæ competens, & Mandato Cæsareo S. C. munitum, nicht so wohl causam coloratam occupandi gehabt/ als vielmehr

(2.) Die gerechtsame des Herrn Occu- 37
patoris so manifest geschienen/ daß/ wie schon erwehnet/ bereits Obrigkeitliche Verordnungen/ und Justus, zu deren Handhabung/ emanirt/ welchenfals nicht einmahl Restitutio erkannt zu werden pflegt/ umb so mehr

(3.) Daher gehalten worden/ daß die da- 38
mahlige Streit- und Schaumberg. Fräulein Relicten/ in denen Alt-vätterlichen Künßbergischen Güthern des Ritter-Guths Schmeilsdorff keine veram possessionem, qua deficiente nec Spolium committitur; sed detentionem duntaxat, usque ad reluitionem gehabt/ wohlwissende/ daß Schmeilsdorff ein zum Künßbergischen Stock- und Stamm gehöriges Ritter-Guth sey: nechst diſen

(4.) Wann ja der wohlseel. Herr Chri- 39
stian Ernst/ Freyherr von Künßberg etwas/ wie doch nicht geglaubt wird/ zur Ungebühr gehandelt haben solte/ ratione derer Streit- und Schaumbergischen Fräulein Tochtere/ eô ipsô, da Sie sich nicht in continenti; sondern ex intervallo temporis, aliquot dierum spatio intercedente, hinwider/ und zwar auch eigenthätig/ in die Poſſeß gesetzet/ per proprium istud recuperationis factum, die verwürckte Pœna Legis 7. Cod. unde vi, erlo- 40
schen/ und damit vitium spolii prius allso purgiret worden/ daß ad illam pœnam in sententionando nicht zu reflectiren, noch ipsi Parti Impetratæ pro sua injuria, mit weiterer Bestraffung des ersten Herrn Occupatoris, zu deferiren gewest/ in mehrerer betrachtung/

(5.) Als

41 (f.) Als der angebliche Spoliator, & dejiciens noch darzu/pendente lite & processu, verstorben / und die Frauen Impetratinen sich längstens vorhero wider/ Actenkündiger maßen / eigenmächtig geholffen / und in die Possess geschwungen/ dem jetzigen unschuldigen Filio, & Possessori des Künßbergischen Lehen und Alt-vätterlichen Guths Wöhrnstein / Herrn Adam Friderich Christian / Freyherrn von Künßberg/ durch die widrig außgefallene Sentenz, das ex pactis familiæ competirende Reluitionsrecht desto minder zubenehmen ist / jeweniger sonsten einem
42 heredi & successori eine pœna ex actione spolii auferlegt werden kan; obwohlen zuweilen heres in tantum teneatur, in quantum pervenit, & lis à defuncto est contestata, gegenwärtig jedoch die actio spolii von keinem andern nexu, dann ipsa rei restitutione zuverstehen/ noch sich ad amissionem rei vel juris proprii contra heredem Spolii factum non approbantem, & ratificantem
43 extendiren lässet; da besonders / nach der dißeitigen Meynung/ theils kein factum illicitum invasionis fürgewaltet / welches der Filius, licet heres, recuperatâ jamjàm ab ejus Patre adhucdùm vivente, per dejectas personas, possessione, & quidem æque illicitæ invasionis, ex intervallo susceptæ Modò, zu entgelten; anders theils in facto etiam invasionis und speciatim quoad condictionem ex L. 7. Cod. unde vi, ejusque poenam, die qualitas heredis in keine consideration kommen kan/ noch mag:

44 Im übrigen auch/ wie schon erinnert / der ietzige Filius & Possessor von Wöhrnstein/ Herr Adam Fridrich Christian Freyherr von Künßberg / dafür hält / daß aus denen alt-vätterlichen dispositionibus, und von zeit zu zeiten erneüerten pactis Familiæ, er sich des juris præcipuè reluitionis, proprio Jure, ad
45 instar Agnatorum, gar wohl prevaliren könne/ cùm necipse spoliaverit, nec ex Patentis persona & jure agat, nec quicquam ex spolio possideat, nec dolo fecerit, quo minùs possideret, quinimò ipsæ potiùs dejectæ personæ, eodem invasionis facto ex intervallo suscepto, possessionem amissam recuperaverint:

Als wird ein wohl überlegtes Collegialisches Responsum Juris, cum rationibus, über nachgesetzte Fragen außgebetten:

I.

46 Ob nach Anleitung der Acten, und jetzo in etwas angeführten Ursachen/ das ergriffene Remedium Supplicationis statt habe / und gegründet/ auch die Hoffnung von einer Reformatoria zu machen seye?

II.

47 Ob das / durch die Dispositiones & Pacta gentilitia, von Anno 1571. 1574. 1618. 1620. 1647. und so weiters in Actis Vol. I. & II. item in supplicatione pro mandato, fol. A&. l bescheinigter und deducirter massen/ der perpetuirlichen Reluition unterworffene/ an sich zwar pur eigenthümliches Guth Schmeilsdorff mit einem nexu fidei commissario eigentlich und dergestalt behafftet / daß der jetzige Herr Possessor zu Wöhrnstein/ ex beneficio primi Ordinatoris, adeoque jure proprio, ungehindert des / am höchstpreißlichen Kayserlichen Reichs-Hoff-Rath außgefallenen widrigen Sentenz, sothaner Reluition sich allenfalls anzumassen?

III.

Wann beede vorstehende Fragen / oder nur die andere Affirmativè zu beantworten; ob erwehnter jetziger Herr Besitzer von Wöhrnstein/ nicht mit dem beneficio Supplicationis pro reformatoria, zu mehrerer precaution und Sicherheit/ quasi per interventionem, das jus reluendi ex propria persona competens, alternativè & in eventum annectiren/ auch am höchstpreißlichen Reichs-Hoff-Rath/ mit eigentlicher Beziehung auff die/ in causa principali reluitionis bereits ventilirte Acta, dahin das petitum einrichten solte?

IV.

Ob mehr-mentionirtem Herrn Adam Friderich Christian/ Freyherrn von Künßberg/ der zwar seines Seel. Herrn Vatters angeschuldigten laesion sich nicht theilhafftig gemacht/ dannoch die qualitas heredis in dieser Sache / und bey dem ergriffenen Remedio Supplicationis, nicht entgegen stehe?

V.

Was sonst etwann/ nach denen in Actis vorkommenden Umbständen/ zu des jetzigen Herrn Possessoris zu Wöhrnstein / Nutzen / und Erlangung seiner Intention, noch beyzubringen/ oder allenfalls/ vor ein behüffliches Mittel und expedicas Ihme vorzuschlagen wäre?

I.N.D.N.J.C.

I. N. D. N. J. C.

51 Wir nächſtpræmittirte Facti Speciem nun / und derſelben anneckirte Fünff Quæſtiones als Wir Decanus und andere Doctores der Juriſten Facultät / bey der Fürſtlich-Würtemberg. Univerſität Tübingen / unſere wohl überlegte Collegialiſche Gedanckhen zu communiciren erſuchet worden / hätten wir zwar wohl wünſchen mögen / daß / nach dem diſe Sache an dem höchſten Judicio des Heil. Reichs ihre judiciariam determinationem bereits erlanget / wir damit gäntzlich hätten mögen verſchont bleiben / indem man nicht allezeit / ob wir ſchon plena Acta zu handen bekommen / ſo gründ- und eigentlich einſehen kan / was ein ſolche hocherleuchtete Curiam bewogen / die an Selbiger ventilirte Streit- und Rechts-händel auf diſe oder jene weiß zu determiniren. Nachdeme Wir aber uns deſſen verſichert halten / daß / indeme beſonders auch der jüngſte Reichs-Abſchied bey Collegiis Juridicis unpartheyiſche Reſponſa einzuhohlen / und an beyden höchſten Reichs-Tribunalien / zu ſo mehrerer der Partheyen Jurium erläuterung / an denſelben zuproduciren expreſsè erlaubt / uns diſes / wann wir / nach obhabenden ſchwehren Pflichten / einem jeden / der ſolch unſer officium implorirt / mit gewiſſenhaffter Mittheilung unſerer rechtlichen gedanckhen / nach unſerer beſten verſtändnis / an hand gehen / nicht ungleich werde vermerckhet werden / ſo haben wir auch an diſe Acta / mit ſorgfältiger deroſelben durchleſ- und erwägung / die hand zulegen / und in unſerem deßwegen verſammleten Collegio uns darüber zubeſprechen keinen umbgang nemmen ſollen. So viel nun allerförderiſt diſe

52

53

Erſte Frag concernirt:

54 **Ob / nach anlaitung deren vorhandenen Actorum, und obangeführter Urſachen / das ergriffene Remedium Supplicationis ſtatt habe / und gegründet / auch die hoffnung von einer Reformatoria zumachen ſey?**

So antworten wir / ſalvâ, quam iſti auguſtiſſimæ Curiæ debemus, ſummâ veneratione, hierauff kürtzlich alſo / daß / wann diſe Sache ſo / wie die Partheyen / in denen bißhero verhandleten Actis / ſolche Selbſt inſtruirt / zu unſeren unpartheyiſchen deciſion außgeſtellt worden wäre / wir den wohlſeeligen Freyherrn von Künßberg von der ſatis rigoroſâ pœnâ *Legis, Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi.* zu abſolviren uns obligirt gehalten hätten:

55 Nicht zwar / fürs Erſte / ex hac ratione, als ob die von Ihme / præſente jurato Notario & Teſtibus, bewerckſtelligte Dejectio der Freyherrlichen Streit- und Schaumbergiſchen Fräulein Töchtere / hâc ipsâ de causâ, weilen Er einen ſolchen publicum Tabellionem darbey adhibirt / à vitio Violentiæ (ſi & cætera forent paria) freygeſprochen werden könte; wohlbetrachtet / daß doch nicht allein des wohlſeeligen Herrn Occupatoris herbeygebrachte diener Armati darbey und zugegen geweſen; ſondern auch / nach dem Innhalt des von diſem Notario auffgerichteten Inſtruments / auch einige von ſeinen Unterthanen zu Wöhrnſtein ſich unter der hand / auch in armis, herzugeſchlagen; und darneben ad hoc, ut Poſſeſſio dicatur violenter occupata, vor gnugſam gehalten wird / ut aliquis alterius, præſumptivè inviti, &, ſi præſens fuiſſet, reluctaturi poſſeſſionem de facto invaſerit;

56

57

ut in puncto definiunt David Mevius, *parte 4. Deciſ. 219. num. 2. & 3.* B. Collega noſter, Dn. D. Bardili, in *peculiari Explicat. Legis, Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi. th. 21.*

So hätte uns auch gleichermaſſen / und fürs Zweitte / für den Herrn von Künßberg / diſer wahligen Supplicanten zu ſententioniren diſes nicht commovirt / daß Er ſelbſten an diſer Occupation gantz und gar keinen theil hat; ſondern ſolche von ſeinem wohlſeeligen Herrn Vatter gantz allein angefangen und conſummirt worden. Dann obſchon eine richtige Rechts-Regul iſt / quòd in Delictis, quorum cenſui etiam hujusmodi Violentia expulſiva notoriè aggregatur, Hæres defunctum non repræſentet; per *L. 1. princip. ff. de privat. delict. L. 38. L. III. §. 1. de R. Jur.*

58

59

& propterea Marcianus generaliter ſcribat, quòd Hæres in pœnam non ſuccedat; in *L. 22. ff. de novi oper. nunciat.*

60

ſed Pœna ibi, ubi noxia eſt, ſubſiſtere debeat: *L. 22. Cod. L. 20. ff. de pœn.* Addat. *L. 15. Cod. de furt. L. 13. princ. de injur. cum parallel.*

61

Obwohlen / adò, wir in Specie auch diſes in Rechten weit richtiger und gegründeter halten / quòd pœna dictæ Legis 7. Cod. unde vi, **non ipſo jure** incurratur, & dehinc nec **Sententia** ſaltem declaratoria ad hoc ſufficiat; verùm **Condemnatoria** neceſſaria ſit, ità nempe, ut Judicem has pœnas decernere, & Invaſorem condemnare oporteat: eo quòd, ubicunque pœna amiſſionis per Legem imponitur, illa non ipsô jure; ſed per Judicis ſententiam, regulariter, imponi intelligatur, niſi ipſa Lex exprimat, quòd ipso jure pœna debeat committi, vel loquatur in præteritum:

62

63

64

L. 14. §. 2. Cod. de SS. Eccles. ubiq; DDres.

Et quòd, ubi pœna Actori applicanda, Actio vel Imploratio officii judicis ſemper debeat præcedere, cùm Judex in his, quæ jus Partis concernunt, officium ſuum imperiri

65

66

non soleat, nisi desuper imploratus: *L. 4. §. 8. de damno inf.* Dn. Bardili, *d. Dissert. th. 49.* Quibus gemina docuit jam olim Baldus, ad *d. L. 7. num. 3.* Ripa, ad *Capit. Sepè. num. 99. E. de restitut. spoliat.* Glossa, Bartolus, Salicetus, Odofredus, Azo, Ruinus, in locis, quos refert Anton. Gabriellus, *communes conclus. lib. 5. tit. de acquir. vel amitt. possess. concl. 1. num. 99.* & noviter approbant Brunnemannus, ad *d. L. 7. num. 3. in fin.* & Mevius, *parte 4. Dec. 220. num. 1.* & *parte 5. Dec. 156.*

67 In cujusmodi casibus quòd Hæredes, ob illicitum Defuncti factum, nullâ pœnâ plecti valeant, sicut juris est in pœnis, quæ ipso jure adeò committuntur, ut illarum executio ab ipsa Lege fieri dicatur, elucescit ex iis, quæ in simili, ex Curtio, Alciato, Gilkenio, Gabrie-
68 lio, Greto, Richtero, Mæstertio, & Paulo de Castro, de Pœnis *Legis 41. Cod. de transact.* sollicitè statuminat Collega noster, D. Harpprecht, ad *d. L. Si quis major. 41. th. 37. Cod. de transactions.*

69 Dann daß alle diese Regulæ in casibus, ubi Lis super tali illicito facto, & ex illo pronatâ vel merè pœnali, vel mixtâ Actione, cum ipso Defuncto, ante obitum contestata, ihren
70 mercklichen abfall leiden / und (extra solam Infamiæ pœnam, quæ propter delicta à Lege notata, illorum autoribus etiam inuritur; sed Hæredes non sequitur; propter regulam *Legis 6. §. 2. ff. de his, qui not. infam.*) alle übrige Straffen / ad quas merè pœnales, vel mixtæ Actiones de jure competunt, auch denen Hæredibus auffer legt werden können / das ist eine in Rechten außfündige Sache;

per §. 1. *Inst. de perp. & temper. act. L. unic. Cod. ex del. defuncti. L. 13. princ. L. 28. de injur. L. 26. L. 58. de obl. & act. L. 26. L. 87. L. 139. princ. L. 164. de reg. Jur.* B. Dn. Lauterbach, *de transit. act. th. 36.* in simili Parpalias, ad *d. L. 41. num. 95. Cod. de transact.* D. Harpprecht, *d. th. 37.*

71 Quæ ipsa doctrina quòd in specie etiam in Remedio *Legis 7. Cod. unde vi.* locum habeat, in puncto definit Jacobus Menochius, de *recuper. possess. Remed. 9. num. 299.* junctis illis, quæ tradit in *Remed. 8 Q. 14. n. 160. vers. Limitatur primò*, ibi: *Cum ad Hæredem nil pervenit; sed cum Defuncto jam lis fuit contestata.*

72 Eben wenig hätte / Drittens / den Herrn Supplicanten zuabsolviren uns dises allein zu bewegen vermocht / daß sein seel. Herr Vatter nicht allein die Alt-vätterliche Testamenta und Pacta, als in welchen von der gantzen Freyherrlichen Famili pro Lege in perpetuum valiturâ gesetzt worden / daß die Lehen- und Aigens-Güther / zu ewigen tagen / beyeinander verbleiben / und die allodialia oder eigene Güther / gegen würcklicher bezahlung des in ipsis illis Pactis & Testamentis bestim-
pten Wehrts / jedermahlen von den Aigens-Erben / ohne einiges widerfechten / abgetretten werden sollen / für sich; sondern auch 73
über deme / wegen würcklicher abtrettung des Ritter-Guths Schmeilsdorff / ein allergnädigstes Kayserliches Mandatum S. Cl. allbereit impetrirt und in handen gehabt; wordurch Er zu dises Guths Occupation 74
gnug berechtiget zu seyn die meinung gehabt: Sintemahlen daß hierdurch die von Ihm aigenmächtig bewerckhstelligte Occupatio nicht legitimirt / oder extra Violentiæ reatum gesetzt worden / da zumahlen / von seitten der Frauen von Schaumberg / in Aula darwider enixissimè excipirt / und von einem höchstpreißlichen Kayserl. Reichs-Hoff-Rath hierüber noch kein decisum erfolgt war / das erhaittert der buchstab mehrbesagter Legis 7. 75
in verbis: Si quis possessionem, **ante adventum judicialis arbitrii**, invaserit. *Cod. unde vi.*

Quamvis enim hæc verba non tàm strictè 76
accipienda sint, quasi præcisè Sententiam Judicis expectare oporteat; sed in latitudine de omnibus illis, qui sine Judicis permissione, privato ausu & autoritate, rem ab alio possessam, vel ante, vel post Litem contestatam, vel post definitivam, pro se obtentam, Sententiam occupant, intelligi debeant;

Glossa, ad *d. L. 7.* Dn. D. Bardili, *d. Diss. th. 15. in fin.*

Tamen non minùs certum & illud ceset- 77
tur, quòd æquè ac ille, qui, citra Judicis autoritatem, & mandatum, possessorem expellendo, rem aliquam invadit, etiam ille, qui quidem Sententiam Judicis, vel Mandatum impetravit; verùm illam, vel hoc, **citra judicialem autoritatem**, exequitur, vel planè à Judice licentiam obtinuit possessionem apprehendendi; ipse verò Possessori resistenti vim facit, pro invasore violento habeatur, hincque non solùm rem violenter occupatam restituere teneatur; sed & rei dominiô, si hoc ad ipsum pertineat, excidat, eo quòd Judex talia concedere nec voluerit, nec debuerit;

ut videre est apud Joh. Brunnemannum, ad *d. L. 7. num. 2. Cod. d. tit.* Achillem Personalem, *de adpisc. possess. num. 284.* Müllerum, ad Struv. *exerc. ad tit. 45. th. 103. lit. e.* Franciscum Balthasarem, *Resol. Bavaric. part. 4. tit. 20. Resol. 1. pag. 837.* post Glossam, Azon. Bald. Bartol. Odofred. Salicetum & Ripam, Anton. Gabriellus, *communes conclus. lib. 5. tit. de acquir. possess. concl. 1. num. 42.* Arnoldum Rath, in *continuat. Jur. Comm. & Bavar. assert. 85.* ubi etiam de casu, quô quis 78
sententiam definitivam pro se obtinuit, & res ab altero eousque possessa ipsi adjudicata; veruntamen possessio nondùm tradita fuit, hâc ipsâ Parti victæ, non expectatâ Judicis

execution, violenter ablatâ, idem pronunciat. Quibus paria docet etiam Marianus Socinus, *vol. 2. consil. 18. ante num. 12.* ibi: *Procedat etiam, si talem invasionem præcesserit Sententia in favorem invadentis.*

Daß wir aber gleichwohlen/ wann wir/
79 re adhuc integra, diser Invasion halber/ unsere rechtliche gedanckhen zu aperturen begrüst worden wären/ für den Herrn Supplicanten gesprochen haben würden/ darzu würde uns dises fürnemlich bewogen haben/ daß/ obgleich der wohlseelige Herr Georg Christoph von Künßberg/ juxta hactenùs præmissa, à reatu violentæ Occupationis des Ritter-Guths Schmeilsdorff nicht loßzusprechen
80 gewesen wäre; nachdeme jedoch Er Herr von Künßberg aus diesem/ in Anno 1694. am 30sten tag Martii, in seinen besitz genommene Guth/ auf demüthigstes bitten der damahligen Elterlosen Streitbergischen Fräulein Töchtere/ uñ ihrer Herrn Anverwandter/ durch Seine Hoch-Fürstl. Gnaden zu Bamberg/ gleich am ersten Aprilis, und also **am 2ten Tag nach der Invasion**, mit gewapneter hand wider außgejagt worden/ so hätten wir/ ex omnium Doctorum unanimi, omniumque Curiarum concordi observantiâ approbatâ Conclusô, quòd, si violenter ab altero ejectus eum incontinenti rursùs ejecerit, tunc & Rei violenter ab altero invasæ, tanquàm protinùs recuperatæ, Restitutio, tùm & Pœna Dominii amissionis totaliter cesset, keine andere gedanckhen auch von diser Künßbergischen Invasion fürwalten lassen
81 können/ als daß/ solchem allgemeinen Concluso zufolge/ auch Er Herr von Künßberg/ und vielmehr sein noch minderjähriger/ an diser gewaltsamen Invasion gantz unschuldiger Herr Sohn/ ab omni pœnâ sæpedictæ Legis septimæ totaliter los und ledig zuzählen seyen. Dann obschon die Partheyen/ in
82 ihren Productis, über diesem: Ob solche Künßbergische Invasio **incontinenti**, oder **ex intervallo** geschehen sey? viel streitens gehabt; so zeigt doch ipsa rei evidentia von selbsten/ daß/ indeme inter tempus Invasionis, & subsecutæ Re-expulsionis des Herrn von Künßberg/ kein Intervallum **von etlichen Tagen**/ sive, ut in præmissa Facti Specie, eidemque subjunctis notaminibus dicitur, ein solch Temporis Intervallum, **ut aliquot dierum spatium intercesserit**, darzwischen verloffen; sondern die aigenmächtige Invasion **am 30sten Martii**, und gleich
83 **am ersten** Aprilis darauff die gewaltsame Wideraustreibung der Künßbergischen Beneficiaten und Wöhrnsteinischen Unterthanen/ und mithin auch des Herrn von Künßberg Selbsten armatâ manu bewerckstelligte Wideraus-schaffung unverneinlich geschehen/ disem nach anderst nicht gesagt werden kön-

ne/ als daß deß Guths Schmeilsdorff violentus Invasor wider **incontinenti** hinausgejagt worden.

Tametsi enim hic ipse Terminus, **incontinenti**, omne penitus intervallum excludere, & idem, quod confestim, illicò, nullâ morâ interpositâ, ad momentum, ad punctum, aliaque similia innuere videatur; 84

per congesta Richteri, de *adverbior. significat. vocab. Incontinenti. pag. 315.* Strauchii, in *lexico particular. Jur. eod. vocab. pag. 97.* Barbosæ, de *dictionib. usu frequentior. lit. I, dictione 155.*

& proindè nec aliter violentus Invasor rursùs incontinenti dejectus videri possit, 85
quàm si primò dejectus vi sibi ereptam possessionem **in ipso** confestim **congressu** recuperet;

ut his ipsis formalibus talem incontinenti factam recuperationem describit Julianus, in *L. 17.* ibi: *Qui possessionem vi ereptam*, Vi, **in ipso congressu recuperat**, *in pristinâ causam reverti potiùs, quàm possidere, intelligendus est. ff. de vi & vi arm.* & ex ipsis his verbis consimiliter Brunnemannus: Si, inquit, vi dejectus **in ipso conflictu** dejectorem eji- 86
ciat, non tenetur hôc interdicto undè vi, quia videtur fecisse animo se defendendi in possessione, ad *d. L. 17.*

Tamen ista civiliter exaudiri oportere, sic, 87
ut etiam ille, qui, de possessione sui prædii dejectus, **amicos conquirit**, vel **Superioris clientelam** implorat, ut ipsum adjuvent in recuperandâ istâ possessione, ad hanc classem pertineat, sicque incontinenti Possessio recuperari dicatur, quamprimùm id cõmodè pererum naturam fieri potest, non solùm communissimè DDres definiunt;

arg. *L. 73. L. 137. ff. de verb. obligat. L. 2.* 88
§. 43. ubi vulgò Scribentes. *ff. ad Sctm. Trebell.*

Ut inprimis videre est apud Menochium, de *recuper. possess. Remed. 1. num. 324. cum seqq.* post plures, quos laudat, Georg Adam. Struvium, *tract. de vindicta priv. cap. 6. aphor. 5.*

Verùm etiam avthentica docet interpreta- 89
tio, in *Cap. 12.* verbis: *Præsertim cùm statim, ex quo id vobis innotuit, vim vi duxeritis repellendam. 2. de restit. Spoliat.* ubi vulgò Canonistæ. Ordnung des Landfridens zu Worms/ de Anno 1521. *tit.* die Pön aller Fridbrecher. *vers.* Aber dem beschädigten. verbis: Zu frischer That/ oder **wenn er seine Freunde/ oder Helffer haben mag.** & in Ordinat. Cameræ Imperialis Wormatiensi, *part. 2. tit. 9.* §. So jemands/ hoch oder nidern weltliches standes. ibi: Aber dem Beschädigten/ sampt seinen Verwandten und Helffern soll gegen denselben Thätern und Fridbrecherne sin Gegenwöhr und Ver-

folgung zuthun/ zu frischer that/ oder wañ er seine Freund und Helffer haben mag/ unbenommen seyn. Addatur omninò Stephanus Bertrandus, *lib. 3. consil. 139. num. 3. & lib. 5. cons. 137. num. 1.* Marianus Socinus, *lib. 3. consil. 68. num. 66.* Aymo Cravetta, *cons. 4. num. 14. & 15.* Bachovius, ad *Treutl. vol. 1. Disp. 18. th. 7. lit. d. & vol. 2. D. 21. th. 4. lit. B. C. D.* Rutgerus Rulantus, de *commissar. & commission. parte 4. lib. 7. cap. 3. num. 13.* Andr. Gailius, de *P. P. lib. 1. cap. 16. num. 12. & seqq.* ubi solidè demonstrat, quòd
90 tota hæc Q: An dejector violentus tursùs incontinenti dicatur expulsus? prudentis judicis arbitrio subjaceat, qui pro qualitate ipsius dejectionis, Personæ dejicientis, & Rei invasæ, de hoc debeat statuere; & proindè si Nobilis armata manu alterius Castrum iniquè
91 occuper, Spoliatus pro sua commoditate illud recuperare queat, etiam post plures menses; eò quòd ad ejusmodi recuperationem magnus apparatus, tractum temporis requirens, necessarius sit. Adrianus Gilmannus, in *symphorem. supplicat. tomo 4. part. 1. voto 16. num.*
92 *93.* ubi, post plures alios, hanc sententiam saniorem & Omnium passim suffragiis comprobatam dicit. prolixè Klockius, *tomo 4. consil. 415. num 16. & 17.* Henricus Wagnereck, *ad d. Capit. 12. notab. 2. 2. de restit. spoliat.*

Daß nunaber in dergleichen Fällen/ wañ
93 jemand den andern seiner Possession mit gewalt entsetzt hat/ und diser denselbē aus solcher/ privata autoritate, für sich occupirten Possession, in continenti, licet coadunatis & armatis hominibus, wider herauß jägt/ diser letztere Dejector zwar kein Spolium committire; jedoch aber/ durch solche avrodicen oder
94 Selbst-Hülff/ alle seine Anforderung sive Condictionem ex dicta *L. 7. Cod. unde vi.* totaliter verliere/ einfolglich nicht nur ad Possessionis sibi ereptæ Recuperationem, zu deren Er sich/ suo proprio facto, wider Selbsten verholffen; sondern auch ad amissæ Pro-
95 prietatis, vel alterius Juris, in prædio invaso Invasori priùs competentis adjudicationem nicht weiter agiren/ oder einige forderung/ ex causa illius violentæ & illicitæ Sui Dejectionis, formiren könne/ das erhellet clar und lauterlich ex canonisata doctrina Menochii, wañ derselbe/ ex unanimi Interppr. placito, diese mercklichè formalia uns hiervon auffgezeichnet:

96 Quæro: An locum habeat hæc Constitutio contra eum, qui, dùm occupat & **adhuc perfectè non est ingressus possessionem,** (Hæc verba in se nonnihil ambigua in mox subsequentibus explicat ipse Menochius,) ab Adversario spoliatur? Et non habere locum affirmavit Bartolus, & cæteri ad *L. Si quis ad se fundum. Cod. ad L. Jul. de vi.* Bartolus, in *L. Qui ossessionem. num. 1. de vi & vi arm.* quibus accedo; etsi ex *L. Vulgaris. §. Qui furti. ff. de furt.* eorum sententiæ 97
non suffragetur; ut animadvertit Ripa, in *Cap. Sapè. num. 71. in fin. de restit. spoliat.* cujus dicta non refero; eo quòd, ubi deficit præ- 98
suppositum dispositionis, cessetꝛ dispositio. Glossa, in *L. Mancipia. Cod. de serv. fugit.* **quam recipiunt Omnes;** ut apud Decium, *consil. 101. num. 1. cons. 317. col. fin. cont. 466. n. 8. cons. 59. n. 3. & 4. cons. 411. num. 4.* Cravetta, *consil. 130. num. 2. cons. 132. num. 1.* & *cons. 188. n. 4.* Adde Curtium Junior, *consil. 76. n. 3. cons. 758. n. 9. cons. 265. num. 14.* Ruinum, *cons. 60. num. 9. lib. 1.* Marsilium, *singulari 339.* Alciatum, *resp. 560. num. 6. & 7.* & alibi sæpissimè; At nostrô hôc casu **Pra-** 99
suppositum dicitur, quòd Occupatio & Spoliatio facta sit, quæ **cessat hîc, cùm is spoliatus non dicatur, qui recuperavit statim.** *L. 7. ff. de divort.* Nec ad rem facit, quod docuit Ripa, *d. Cap. Sape. num. 27.* dùm scripsit, quòd, licet **quoad Possessionem** non dicatur Dominus spoliatus, cùm eam recuperaverit; tamen negari non possit, quin, **quoad commissam Violentiam, deli-** 100
ctum consummatum sit. Cùm ergò ratione audaciæ & violentiæ imposita sit pœna, illi locus esse debeat: Nam dico, 101
quòd, licet commissa sit aliqua Violentia, illa punietur, sed **non pœna constitutionis nostræ;** quæ **Constitutio,** ut rectè animadvertit Salicetus, in *d. L. Si quis ad se fundum. in fin. Cod. ad L. Jul. de vi.* loquitur in illo Occupatore, **qui cum effectu** 102
rem occupatam penes se habet; ut probant illa verba: NB. **Reddat, & restituat;** posita in hic *L. Si quis in tantam.* **Si ergò ex Recuperatione incontinenti factâ cessat Restitutionis facultas, sequitur non esse locum huic Constitutioni.** Præterea, ut inquit Salicetus, in *d. L. Si quis* 103
ad se fundum. in fin. hic Recuperans incontinenti dicitur **à Legis dispositione recedere voluisse;** arg. *L. ult. Cod. de pact. convent.* ex quâ illa Juris Regula desumitur, ob 104
Hominis provisionem Legis provisionem cessare, latè Ruinus, *consil. 74. num. 8. & 18. lib. 1.* Socinus Jun. *cons. 128. num. 200. cons. 131. num. 12. lib. 1.* Ex quibus **clarè constat,** malè sensisse Ripam, ad *d. Cap. Sapè. n. 71.* qui contrariam defendit sententiam, & ante eum, Jacobum de Arena, ut refert Salicetus, in *d. L. Si quis ad se fundum. in fin.* eâ ratione, **quòd satis dicitur commissa Violentia: Quod verum non est.**

Ità optimè Menochius, de *recuper. possess. Remed. 9. num. 160. & seqq.* cujus plena formalia, tanquàm omne hinc dubium amolien-

lientia, ut hîc redderemus, vel maximè operæ pretium duximus.

105 Nach diſer/ von allen (Vix uno vel altero, quos jam diximus, excepto.) Rechtslehrern der welt/ approbirten Rechtslehr hätten wir/ unſers ohrts/ ſi res noſtro ſuffragio ſubmiſſa fuiſſet, anderſt nicht judiciren können/ als daß zwar der wohlſeelige Herr von Künßberg/ wegen diſer eigenmächtigen Depoſſeſſionirung ſeiner Elterloſen Baaſen/ förderiſt Ihnen zu Widererſtattung deren Ihnen in gewaltſamer Recuperirung ihrer
106 Poſſeſſion verurſachten **Uncoſten**/ ſo dann auch/ wegen diſes illiciti Facti, zu **einiger Geldſtraff** condemnirt werden möge; juxta ea, quæ, pro parte, ex lectura Johannis, obſervavit Salicetus, ad *L. 7. num. 18. in fin.* ibi: *Pro cæteris tamen damnis agit. Cod. ad L. Jul. de vi publ.* & de altero membro, nimirum de Pœnâ Fiſco applicandâ, Georg. Adam Struvius, de *vindicta priv. cap. 10. aphor. 12. pag. nobis. 123. in fin.* ibi: *Aut conveniuris, qui vim fecit, & repulſus eſt, actione ex L. Julia de vi &c.* Addatur Dn. Mencken. ad *tit. π. ad L. Jul. de vi publ. pag. 552.* Schilter. *exerc. ad π. 11. th. 14. & ſeq.* Aber daß Er hierdurch auch des Juris, das Guth Schmeilsdorff/ quandocunque lubuerit, von denſelben zureluiren/ ſich verluſtigt gemacht/ in ſo fern hätten wir denen beeden diſſentirenden Franciſco Ripæ, und Jacobo de Arena nicht beypflichten können.

107 Sicut enim inter omnes decantatiſſimum principium eſt, quòd primus Spoliator incontinenti ex poſſeſſione ablatâ violenter rurſùs ejici valeat, idque non ſolùm in ipſo congreſſu ſeu flagrante adhuc inter talem Invaſorem & Invaſum conflictu, ità nempè, ut invaſus, vim vi repellendo, **poſſeſſionem retineat**:

verbo Juriſconſulti, in *L. 1. §. 28.* ſibi: **Qui per vim poſſeſſionem ſuam retinuerit**, *Labeo ait, non vi poſſidere. ff. de vi & vi arm.*

Sed & tunc, ſi dejectus ſuam poſſeſſionem violenter ereptam, incontinenti, **per vim recuperet**:

108 *L. 3. §. 9.* ibi: *Eum igitur, qui cum armis venit, poſſumus armis repellere; ſed hoc conſeſtim, non ex intervallo*: **dummodò** ſciamus, *non ſolùm NB* **reſiſtere** *permiſſum*, ne dejiciatur; *ſed* &, ſi NB. **dejectus** quis fuerit, **eundem dejicere** *non ex intervallo; ſed* **ex continenti**. *ff. d. tit.*

109 Incontinenti verò non illud ſolùm intelligitur fieri, quod in ipſo congreſſu fit, & non ex intervallo; ſed & ſi quis, cum ſua familia ſola, ad ejuſmodi dejectorem rurſùs ejiciendum ſeſe imparem videns, priùs alios homines conquirat & cogat, aliaque ad poſſeſſionem recuperandam neceſſaria præparet, atque ità demùm poſt aliquod intervallum illum rurſùs ejiciat. Amadeus Eckoltus, in *comment. ad tit. π. de vi & vi arm. §. 13.* Müller. ad *Struv. exerc. ad π. 45. th. 109. lit. d.* Brunnemann. ad *d. L. 3. num. 6. ff. d. tit.* Hieron. Cævallos, in *Spec. commun. opinion. Q. 654.* Henric. à Roſenthal. de *feud. cap. 10. conclus. 41. num. 55.* Dn. Böttticher, de *actione ſpolii*, §. 5. Struv. *exerc. ad π. 45. th. 109.* Idem in 110
Diſſ. de Avtodice, th. 10. ubi pluribus hæc ſtabilit. nec non in *tract. de vind. priv. cap. 6. aphor. 4. & 5.* Diodor. Tulden. ad *tit. Cod. unde vi. n. 5. in fin.* B. Collega noſter, Dn. D. Bardili, *d. Diſſ. ad L. Si quis in tantem. Cod. unde vi. th. 36.* ubi dicit, quòd talis nec in ipſam hanc Legem, nec in Interdictum unde vi quidquam facere cenſeatur:

Ità nullum, cum Bartolo, Salicero & communi DDrum Schola, ſolidum dubium ſuppetit, quin, cùm talis Avtodice, ſeu reciproca Violentia, violento dejectori incontinenti vicisſim illata, & per illam quantocyùs effectui data Rei Recuperatio omnia in priſtinum ſtatum reſtituat, & primùm exturbatus, poſthabitis omnibus, quæ ipſi competerent, Juris Remediis, per talem violentam recuperationem, ſibi ipſi jus dicat, ipſe omnem hôc nomine competentem Actionem, rei perſecutoriam, & pœnalem amittat, æquè ac juris eſt in eo, qui ſibi ab altero illatas injurias in illum retorſit, de quo paſſim pronunciant, quòd il- 111
le non ſaltem recantatoriam; ſed & æſtimatoriam, imò omnem injuriarum actionem amittat;

de quo ultimo Berlichius, *part. 5. conclus. 64. num. 38.* Bocerus, de *famos. libell. cap. 3. num. 50.* & *claſſe 4. Diſſ. 4. th. 78.* Carpzov. *l. F. part. 4. C. 46. D. 10.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 9. tit. de injur. 2. D. 8.* Henr. Hahnius, ad *Weſembec. tit. de injur. num. 13. verb. Diſſimulatione.* Brunnemann. ad *L. 25. num. 6. de procur.* Mevius, *parte 5. Decis. 337. num. 1.* & ad *Jus Lub. lib. 4. tit. 4. art. 10. num. 7.* Perezius, ad *tit. Cod. de injur. num. 7.* Richter. *Decis. 92. n. 15.* Struv. *exerc. ad π. 48. th. 62. in fin.*

Nam & is, qui, ab altero violenter dejectus, hunc ipſum dejectorem, licet incontinenti & dehinc jure licito, rurſùs expellit, ſibi ipſi jus dicit, & eatenùs jus dicentis autori- 112
tatem, quam implorare potuerat, negligit, ac proindè eatenùs, ut tàm rigoroſa pœnali actione in Libus conceſsâ etiam tunc experiri, & ad hoc magiſtratûs autoritatem implorare ei liceat, non tàm indignus, quàm quòd potiùs eidem renunciare voluerit, meritò reputatur;

in terminis Salicetus, ad *L. 7. num. 18.* in verbis: *Et quia, qui incontinenti recuperavit*, **Pœnam Legis expectare non voluit.** *Cod. ad L. Jul. de vi publ.*

113 Et cùm, 2dò, ad hoc, ut fæpedictæ Legi pœnali, videlicet feptimæ, Cod. unde vi, locus pateſcat, ipſi Imperatores geminatim requirant, quòd, Primò, Dejectio cum hoc effectu conjuncta eſſe debeat, ut Dejector rei alteri violenter ablatæ poſſeſſionem nactus fuerit, ſic, ut illam **reſtituere & reddere** valeat;

114 in hujusmodi verò caſu, ſi dejectus dejectorem, incontinenti, tursùs dejecerit, nihil ei reſtitui, vel reddi valeat; verùm ipſe dejectus, per talem avtodicen, ſua jure plenariè recuperaverit; imò nec dici poſſit, quòd injuria, per illam, quam Invaſor intentavit, exturbationem, ad ſuum effectum perducta fuerit; 115 in civilibus verò pœnis Delictum non planè ad effectum perductum, ſeu conſummatum, ad fundendam talem pœnam, haudquaquàm perfectum & ſufficiens reputetur;

116 per *L. 1. in fin. ff. quod quisque jur. in al. ſtatuer. L. ſi ex §. 10. ff. de injur. L. 3. de his, qui notant. infam. L. 6. prine. L. 22. § 4. ff. ad L. Cornel. de fals. cum parallel.* Johann-Otto Tabor, in *tract. de contrar. cap. 3.*

imò, 3tiò, ſic dejectus, ſtatimque reverſus, ſuâque ipſius poteſtate & manu ſuæ poſſeſſioni illicò reſtitutus, illam **nec ad momentum amiſiſſe** videatur, in tantum, ut nec ab ipſo, ceu bonæ fidei emptore, ante dejectionem, inchoata Præſcriptio, per illam, ullatenùs interrupta cenſeatur;

117 juxta ea, quæ cum Gloſſa & Dyno ſtatuminat Cynus de Piſtorio, ad *d. L. Si quis ad ſo fundum. 7. num. 7. Cod. ad L. Jul. de vi publ.* Albericus de Roſate, ad *cand. L. 7. n. 6.*

Quocircà DDres adſtruere non dubitant, 118 quòd in talibus terminis **Pœnæ dictæ Legis** *7. Cod. unde vi.* nullum locum inveniat:

De quo ità in puncto primo omnium Gloſſa (Cujus autoritatem quanti æſtiment DD. 119 prolixè exponit Johannes Gœddæus, *in conſill. Marpurg. vol. 4. conſil. 19. num. 68.*) ad *L. Qui poſſeſſionem. 17. lit. q. ff. de vi & vi armata*: Pone, inquit, quòd te vi dejeci; tu incontinenti recuperaſti; **an perdo jus meum? Hæc Lex innuit, quòd non, Nam injuria effectum non habuit;** ut ſuprà *quod quisq; jur. L. 1. in fin.*

Pariformiter Bartolus: Secundò, inquit, 120 quæro: Pone, quòd tu me dejeciſti; & ego te incontinenti, an perdidiſti jus tuum per *L. Si quis in tantam?* **Videtur, quòd non; quia tua dejectio non habuit effectum.** Ità dicit Gloſſa. Videte Domini: **Credo iſtam Gloſſam dicere veritatem:** Nam delictum cœptum, non conſummatum, non habetur pro facto, quantum ad actionem civilem;

ad *d. L. Qui poſſeſſionem. 17. ff. d. tit.*

121 Quibus gemina tradit etiam Bartholomæus à Saliceto: Quæro, inquiens, è contrà: An ſtatim dejectus inciderit in pœnam Legis Si quis in tantam? Et dixit Jacobus de Arena, quòd ſic, quia in pœnam criminalem Legis Juliæ de vi incidit; cùm in criminalibus puniatur affectus, licet non ſit ſecutus effectus; infrà *ad L. Cornel. de ſicar. L. Siquis cum telo, &* per conſequens magis in civilibus. Sed Petrus, Cynus, & Bartolus contrà, & originaliter Gloſſa, in *L. Qui poſſeſſionem. ff. de vi & vi arm.* Et hoc, quia in pœnis civilibus delictum cœptum, non conſummatum, non habetur pro perfecto; *ut ff. de furt. L. Vulgaris. §. qui furi. & quod quisque jur. L. 1. in fin.* **Et hoc verius.** Facit, 123 quia Lex, Si quis in tantam, loquitur, quando dejiciens penes ſe effectualiter habuit poſſeſſionem, ut probant illa verba: Reſtituat, & Reddantur, in ei poſita. Item & quia dejectus non dicitur, qui incontinenti recuperat: Et quia qui incontinenti recuperavit, pœnam Legis expectare non voluit; argum. *L. final. Cod. de pact. convent.*

ad *d. L. Si quis ad ſe fundum. 7. num. ult. Cod. ad L. Jul. de vi publ.*

Addantur hæc pariter in eandem ſententiam prolixiùs firmantes Albericus de Roſate, ad *cand. hanc L. 7. Cod. de vi publ. num. 7.* Cynus de Piſtorio, ad *eund. tx. n. 8.* Arnold. Rath. in *continuat. differentiar. Juris Comm. & Bavarici, aſſert. 16.* Johann-Franciſcus Balthaſar, *practicar. reſoll. parte 4. tit. 20. Reſol. 1. pag. 837.*

ubi ità ſignanter: Quintò, inquit, notan- 124 dum, tametſi Pœna Legis, *Si quis in tantam. Cod. unde vi.* de Jure Communi Cæſareo ei tantummodò imponatur, qui **Violentiam omninò conſummavit,** & alium ex poſſeſſione, quam habebat, verè dejecit, atque rem **occupatam** penes ſe **habet ac retinet;** quod NB. apertè evincunt verba: Reddat, & Reſtituat, in *dicta L. Si quis in tantam. poſita;* prout 126 **communiter** ità ſentiunt **Interpretes:** Attamen de Jure Bavarico &c.

Et tametſi omninò admittere vellemus, quòd 127 per ipſa illa verba: Reſtituat, & reddat, hæc Quæſtio: An etiam Pœna talis violentæ Invaſionis excluſa cenſenda ſit? non tàm clarè & apertè, ut DDres exiſtimant, decisa ſit; ta- 128 men iſta ſententia, ex hac quoque in LLbus paſſim obviâ regulâ, quòd in Legis pœnalis interpretatione, ſi quid dubii incidat, ità ſemper verſari & procedere debeamus, ut benigniorem ſententiam præferamus. *L. penult. ff. de pœn. L. 3. ff. de his, quæ in teſtam. delent. cap. 49. de R. Jur. in 6.* Alphonſus à Caſtro, de *poteſtate Legis pœnal. cap. 7. pag. nobis. 117. C. & pag. 122. C.* Beſoldus, *conſil. 134. num. 7.*

Das einige/ ſo hiebey noch einigen zweiffel 129 zuerregen vermöchte/ beſtehet in diſem/ daß die

die sämptliche Streitberg- und Schaumbergische Kinder/ in der Zeit/ da so wohl ihr Herr Vetter von Künßberg das Ritter-Guth Schmeilsdorff aigenmächtig und thätlich in seinen besitz genommen/ als auch incontinenti dessen wider entsetzt und herauß gejagt worden/ per recentissimam utriusque Parentis mortem, in den Elterloſen Waysen-stand und zugleich in die höchste betrübnus gesetzt/ folglich/ allem ansehen nach/ nicht im stande gewesen/ daß des Herrn von Künßberg violenta Re-expulsio/ auff ihre veranstaltung/ instanz, und befehl bewerckhstelliget werden mögen; sondern es vielmehr dises starckhe ansehen hat/ als ob alles allein/ auff unterthänigstes ansuchen und bitten Herrn Ernst Ludwig Marschallen von Herrn-Gosserstadt/ wie auch beyder Gebrüdere/ Herrn Johann Christophs/ und Herrn Georg Adams/ Freyherren zu Künßberg/ auff Hayn und Tannendorff/ als deren damahligen Elterlosen Fräulein nächster Bluthsverwandter/ in die weege gerichtet worden/ / daß Seine Hoch-Fürstl. Gnaden zu Bamberg/ von ihren in der nähe angesessenen Unterthanen/ zu des Freyherrn von Künßberg alsgleich bewerckhstelligter Widerauß-schaffung aus dem Ritter-Guth Schmeilsdorff genugsame bewöhrte Mañschafft dahin geschickht/ und desselben Wacht haltende Diener und Unterthanen/ bey nächtlicher weil/ armata manu, wider weggeschafft haben. Wannenhero es scheint/ daß/ was diſe ihre sämptliche nächste Herrn Vettere/ ohne ihre der Elterlosen Fräulein concurrenz, solitariè gethan/ Ihnen an ihrem einmahl/ ob Ipsarummet violentam Exturbationem, ex sæpeadductæ Legis, Si quis in tantam, aperussimâ sanctione erworbenem Jure nicht nachtheilig seyn könne. Dann/ ob Ihnen gleich des Freyherrn von Künßberg gewaltsame Widerauß-schaffung in so fern zu nutzen und statten kompt/ daß Sie ihres/ ad spatium unius Diei, vermißten Besitzes wider völlig habhafft und mächtig geworden; so folgt doch hierauß nicht/ daß Sie ihrer/ ex dicto Violentiæ expulsivæ, adversus Scipsas commisso delicto, von Rechts wegen acquirirten Action und Anforderung/ per ikius Invasoris, utut magis violentam, Re-expulsionem, à proximè nominatis suis Dominis Cognatis submississimè exoratam, & à Reverendissimo Domino Episcopo effectui datam, verlustiget worden: in reiffem betracht/ daß diſe Herrn Vettere nicht einmahl ihre Obrigkeitlich verordnete Curatores und Tutores gewesen; sondern was Sie hierunter gethan und verhandlet/ allein aus mitleidiger Sorge vor Sie/ als à proximis illarum Cognatis, gethan worden.

Quin indubium verò hoc est, quòd ne quidem Fratris factum Sorori vel Fratri damnosum esse debeat:

ex. notabilis in *L. 2. §. 1.* verbis: *Fratris autem factum fratri non nocet. ff. si quis aliq. testari prohib.*

tàm certùm & hoc multo magis censendum, quòd nec factum Cognatorum in pupillari adhuc ætate constitutis Filiabus ullo modo nocere, vel præjudicare queat. Et quemadmodum ne quidem legitimè ordinati Curatoris vel Tutoris violenta Invasio Pupillos, vel Adultos ad pœnam Legis, Si quis in tantam, obstringere valet; prout in individuo definit Bartolus, Glossa, Abbas, Salicetus, in locis, quos exhibet Antonius Gabrielius, *comm. concl. lib. 5. tit. de acquir. vel amitt. possess. concl. 1. num. 69.*

ità etiam illis hujusmodi violenta Dejectoris Re-expulsio, ad instantiam illorum, qui ne quidem charactere curatoris vel tutoris muniti fuere, effectui data, ex hac ipsa *L. 7.* acquisitam Actionem intervertere nullatenùs posse videtur.

Es dient aber hierauff zur beständigen abfertigung/ daß/ umb willen/ nach außweiß der Judicial-Acten, Vol. 3. die Streitberg- und Schaumbergische Frauen und Fräulein Töchtere/ bereits damals/ als sie aus der possession des Guths Schmeilsdorff vertrungen/ und in selbige alßgleich wider eingesetzt worden/ zum theil schon in secunda (Quam sic vocat *Lex 8. §. 1. Cod. de bon. quæ liber.*) ætate gestanden/ alſo/ daß auch die älteste/ gleich nach ihrer Frau Mutter tödlichem hintritt/ dem Verwalter zu Schmeilsdorff expresen befehl/ die daselbstige Unterthanen in Pflichten zunemmen/ ertheilt haben solle/ und in gar wenigen Jahren hernach sich glückhlich verehlichet:

Jungant. Replicæ, in *tertio Volum. ad punctum VIII. pag. 150.*

Die andere aber wohl glaublich auch schon entweder über/ oder nahe bey zwölff Jahren/ & dehinc, si non omnes, saltem plerique vel puberes, vel proximæ pubertati gewesen: Cujus generis personæ, tanquàm doli capaces, quòd neque Ætate, neque Sexu obstante, etiam ipsæ hujusmodi Violentiæ expulsivæ reatum incurrere, & dehinc sanctioni *Legis, Si quis in tantam. Cod. unde vi*, tùm quà rei invasæ Restitutionem, tùm quà dictæ Legis pœnam obnoxiæ fieri possint, elucescit ex iis, quæ de Fœminis tradit Baldus,

ad *d. L. 7. num. 4. Cod. unde vi.* Albericus de Rosate, ad *eand. L. num. 3.* Raphael Fulgosius, *ibid. num. 6.* Angelus de Perusio, *n. 2.* Menochius, de *recuper. possess. Remed. 9, num. ult. ibidemq;* prolixo catalogo laudati. Hahn. ad *Wesembec. tit. vi bon. raptor. num. 4.* B. Collega noster, Dn. Bardili, in *Explicat. Legis, Si quis in tantam. th. 22.*

& de

141 & de Minoribus tàm primæ, quàm secundæ ætatis, laudatus Baldus,

ad *d. L. 7. num. 3.* Menochius, *dicto Remed. 9. num. 41. cum seqq.* Giphanius, ad *d. L. 7. Cod. unde vi.* D. Bardili, *d. Diss. th. 41.* D. Lauterbach, in *Coll. T. theor. pract. tit. de vi & vi arm. th. 19.* ibi: *Sive sint Fœminæ, Minorennes, &c.* post plurimos alios, Anton. Gabrielius, in *commun. conclus. lib. 5. tit. de acquir. vel amitt. possess. concl. 1. num. 6. & 11. cum seqq.*

142 Können nun solch Leuthe/ in fällen/ wann Sie ihre aigene/ von andern bißher innegehabte/ Güther mit gewalt invadiren/ ihres aigenen/ auff denselbigen habenden Dominii, oder anderer Jurium sich verlustiget machen/ wie viel eher und leichter mag denn dises geschehen/ daß/ wann Sie Selbsten/ von einem Tertio, ihres habenden Besitzes violenter entsetzt; Sie aber hierzu/ daß Er incontinenti wider außgejagt werde/ alle anstalt/ Allein/ oder mit vorschub Anderer/ verfügen helffen/ Sie hinwiderum alle ihre ex primâ Suiipsorum Ejectione acquirirte Anforderung/ quoad Pœnam, & Rei, tanquàm recuperatæ, Possessionem, per istius Dejectionis illicò subsecutam Re-expulsionem, tàm ab ipsis, quàm ipsarum Assistentibus procuratam & à Principe vicino exoratam, verlieren? vor Eins.

143 An dem andern ist hiebey in noch mehrere und hauptsächliche betrachtung zu ziehen/ daß/ nachdem deß Herrn Bischoffs Hochfürstl. Gnaden die damahlige Elterlose/ Streit- und Schaumbergische/ sämptliche Fräulein/ armata manu wider in die vollkommene possession des Guths Schmeilsdorff schleunigst eingesetzt/ Sie auch nach solcher zeit/ und biß auff dise gegenwärtige stund/ neben ihren verordneten Curatoribus & Tutoribus, auch zum theil/ als verehlichet/ cum consensu suorum illustrium Maritorum, solche Wideraußschaffung tùm verbis, tùm factis, centies millies approbirt und ratificirt/ einfolglich hierdurch in den stand gesetzt worden/ als ob Sie Selbsten/ als jamjam Majorennes/ solche Wideraußschaffung des Freyherrn von Künßberg solitariè bewerckstelliget/ und unter ihrem aigenen befehl und anführung Ihne wider zum Guth hinaußgejagt hätten.

Tralatitium verò est, quòd non solùm ille,
144 qui aliquem ipsemet de possessione sui prædii dejicit; verùm etiam is, qui per alios hoc exequitur, & effectui dat, dejecisse censeatur: Neque enim quidquam interest, an quis ipse dejiciat:

L. 7. ibi: *Cùm à te vi dejectus sim. ff. de vi & vi arm.*

145 Vel hoc curet & **procuret**, ut quis dejiceretur:

L. 3. §. 12. verbis: *Hoc interdictum etiam adversus eum proponitur, qui* fecit, quò quis armis dejiceretur. *ff. d. tit.*

Vel ipsius Familia, aut unicus Ser- 146
vus vim alicui inferat:

L. 1. §. 11. ibi: *Aut Familia dejecit.* & *§. 17.* verbis: *Etiamsi unus servus dejecerit. ff. eod.*

Vel aliis talia fieri mandet: 147

L. 1. §. 12. ibi: *Dejecisse autem etiam is videbitur, qui* mandavit, *vel jussit, ut aliquis dejiceretur.* Parvi enim referre visum est, an suis manibus dejiciat, an verò per alium. *ff. d. tit. L. 158. §. 1.* ibi: *Dejicit & qui mandat. de R. Jur.*

Vel ab aliis factam Dejectionem sciens 148
prudens ratificet.

d. L. 1. §. 14. ubi ità Ulpianus: Sed & si, quod alius dejecit, ratum habuero, sunt, qui putent secundum Sabinum & Cassium, qui ratihabitionem mandato comparant, me videri dejecisse, interdictoque istô teneri, & hoc verum est: Rectius enim dicitur, in
maleficio ratihabitionem mandato 149
comparari. *ff. d. tit. de vi & vi arm.* Addat. *L. 8. §. 10.* ibi: *Sive mandavit, sive ratum habuit.* & *§. 11.* verbis: *Nisi jussi, vel ratum habui. eod. tit. Cap. 15. X. de restit. spoliat.*

Factâ namque hujusmodi dejectione hos 150
solummodò quæritur, utrum aliquis illius dejectionis quocunque ratione se participem fecerit? nec attenditur, an ipse, an per alium id fecerit, vel factum probaverit.

B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. T. ad tit. de vi & vi arm. th. 11.* Böticher, de *actione spolii, th. 25.* in terminis Odofredus, ad *L. Si quis in tantam. Cod. unde vi.* Anton. Gabrielius, *commun. conclus. lib. 5. tit. de acquir. vel amitt. possess. conclus. 1. num. 50.* ibi: *Etiam alio invadente de mandato meo, vel* Ratificatione *secutâ, datur actio ex dispositione dictæ L. Si quis in tantam.* Henricus Zœsius, in *comment. ad T. tit. vi bb. rapt. num. 8.* 151

Et quòd Ratificatio talis dejectionis non expresso tantùm & formali consensu, ex postfacto interposito; verùm etiam tacito, cùm scilicet ipso facto ejus particeps fit, dùmomnem ex illa utilitatem sciens prudens consequitur, fieri valeat, nihil dubii relinquit doctrina Menochii,

de *recuper. possess. Remed. 15. num. 100. cum seqq.* & *consil. 944. num. 7.* Rolandi à Valle, *vol. 2. consil. 4.* Matthæi de Afflictis, *Decis. 376. num. 3.* Böticheri, *d. diss. th. 47.* ubi fusiùs hæc exequitur. Addatur omninò Dn. Samuel Stryke, in *annotam. ad compend. Schützio-Lauterbachianum, tit. de vi & vi arm. verb. Ratihabentem*, ubi, Ratihabitionem etiam in delictis mandato æquiparari, dicit, modò Ratificantis nomine delictum commissum fit.

Bey

153 Bey welcher Beschaffenheit nicht der wenigste zweifel übrig verbleibt/ daß alles das jenige/ was in proposito, durch mehrhöchstgemeldten Herrn Bischoffs zu Bamberg Hoch-fürstl. Gnaden/ und durch Dero abgeschickte bewöhrte Mannschafft/ in des Freyherrn von Künßberg gewaltsamer widerauß-schaffung/ aus dem Ritter-Guth Schmeilsdorff/ verhandlet worden/ darvor zuhalten und anzusehen seye/ als wann die damahlige Elterlose Fräulein von Streit- und Schaumberg alles Selbsten gethan/ und also sich selbsten mit eigener faust in die possession wider kräfftiglich eingesetzt/ einfolglich durch selbe ihre eigene und Selbsthülff 154 sich Recht verschafft hätten: welchem dann auff dem fuß nachfolgt/ daß Sie des Remedii Legis, Si quis in tantam. Cod. unde vi, tùm quatenùs illud rei persecutorium, tùm & quatenùs pœnale est, sich/ Juris intellectu, selbst entschlagen und begeben/ und mithin/ hâc ex causâ, nichts zusuchen gehabt haben.

155 Wolte man aber sagen/ daß der Freyherr von Künßberg *ante* dem privatâ autoritate occupirten Guth-Schmeilsdorff nicht incontinenti: sondern ex intervallo wider ausgetrieben worden/ so hätten die Streit- und Schaumbergische Fräulein Töchtere mehrbesagtes Remedium sich selbst über den hals gezogen/ alsso/ daß Sie nicht nur dessen Possession dem Freyherrn von Künßberg wider einzuraumen schuldig erachtet; sondern auch alle ihre an dem Ritter-Guth Schmeilsdorff gehabte Jura hierdurch verlohren/ und solche an Künßberg überlassen werden müssen.

156 De quo in individuo ità Menochius: Si, ait, Possessor spoliatus ex intervallo recuperaret, NB. non est dubium, quin incidat in pœnam hujus constitutionis; cùm ità clarè disponat hæc ipsa constitutio, non est, qui refragetur: Nam si hoc casu Dominus accusaret illum occupatorem primum, fas esset illi Dominùm reaccusare &c. *saped. tract. de recuper. possess. Remed. 9. num. 176.* D. Bardili, *d. Diss. th. 36.*

157 Die andere Ratio, welch er wegen wir/ unsers orts/ wann/ re adhuc integrâ, unser rechtliches decisum erfordert worden wäre/ pro absolutoriâ des Freyherrn von Künßberg zuindicinen uns verpflichtet gehalten hätten/ bestehet in disem/ daß alle Rechtslehrere/ die von diser materia ichtwas geschriben/ zur begründung dickhbesagter Legis, Si quis in tantam. Cod. unde vi. unanimiter erfordern/ ut Possessoris violenta Dejectio vel dolo malo, vel ad summum culpâ latâ commissa fuerit;

in terminis Salicetus, ad *d. L. Q. si. num. 6.* verbis: *Ista credulitas debet esse causata ex talicausa vel ratione, quod* latam culpam *excludit; cùm lata culpa equiparetur dolo, saltem præsumpto, qui sufficit in materia nostra.* Johann-Baptista Plotus, *tract. de in lit. jurando, §. II. num. 25.* ibi: *Si invadens non erat in lata culpa, nec dolo malo.* Alexander Tartagnus, *vol. 3. cons. 64. num. 15. vers. ultimò.* Rubeus Alexandrinus, *consil. 13. vers. Et per ista.* Fridericus Pruckmannus, *vol. 2. consil. 6. num. 40.* Georg. Everhardus, *vol. 2. consil. 7. num. 31.* ibi: *Si ad pœnam spoliationis attendamus, Doctores passim in d. L. Si quis in tantam. in spoliante requirunt Dolum.* Anton. Gabrielius, *comm. concl. lib. 5. tit. de acquir. vel amitt. possess. concl. 1. num. 57.* Marianus Socinus, *lib. 2. cons. 18. col. 5.*

Wann aber hingegen ein solcher Dejector 158
eine rationabilem ac justam Cáusam suæ Invasionis beyzubringen vermag/ unter welchen fürnemlich von allen Rechtslehrern diese considerirt wird/ si Dejector crediderit, quòd Rei, quam occupat, Possessio sit vacua, alßdann Er zwar nicht ipso jure; jedoch aber ope exceptionis, à pœnali hac Lege loß und ledig zuzählen sey: juxta ea, quæ de his magistraliter definit Glossa magna, ad *d. L. Si quis in tantam, verb. Earundem rerum, vers. 3.* ubi dicit: Quid si vacantem credidi, cùm non esset? Respondeo: Non teneor, cùm neminem sua possessione privare volui. Angelus de Perusio, ad *d. L.* ubi dicit, istam Glossam esse veram 159
& approbatam; & si quis non habeat animum spoliandi, & nihilominùs spoliat, si justâ ratione motus erat ejus animus, non incidit in hanc pœnam. *Cod. unde vi.*

Menochius, *dicto Remed. 9. n. 139.* verbis: *Aut is, qui est ingressus,* ibi: Credebat, pos- 160
sessionem esse vacantem, & tunc non incidit in aliquam pœnam; *sed tantùm possessionem restituere tenetur.* Dn. D. Bardili, *dicta Diss. th. 46. & ult.* post Bartol. Bald. Angelum, & Salicetum, Anton. Gabrielius, *comm. concl. lib. 5. tit. de acquir. vel amitt. possess. concl. 1. n. 74.* Marian. Socinus, *vol. 2. consil. 18. n. 7.* ibi: *Nisi fuerit in dolo.* & *vol. 4. cons. 122.* Phil. Corneus, *vol. 4. cons. 158. n. 6.* Johannes Fichardus, *consil. Lat in. 91. num. 16. vers. Probantur ista primùm.*

Wann nun impræsentiarum alle bey diser 161
Facto vorgekommene Circumstantiæ in reiffes bedencken gezogen werden/ nemlich nicht allein diese antecedentes, daß gleich wohlen das Jus auch das Ritter-Guth Schmeilsdorff/ aus der Aligens-Erben händen zu erlangen zeitten reluiren zu können/ in denen Sacratissimæ Cæsareæ Majestati, Ejusdemque Augustissimo Judicio Imperiali Aulico vorgelegten Testamentis & Pactis Familiæ unwi-

derſprechlich und unzweifflich gegründet;
162 daß/ 2do, wider ſelbige/ als entweder gleich ab initio nulla, oder non obſervata, oder validè abrogata, biß acto, nichts gründliches/ beſtändig- und richtiges/ durch Rechtsgültigen beweißthum/ auffgebracht werden können; daß/ tertiò, denen Lehens-Erben die Macht und Gewalt auch die aigene Güther zureluiren/ unter diſer nachtruckhſamen und ernſtlichen Clauſula eingeraumt worden/ daß/ wann denen Töchtern/ oder anderen Eigens-Erben/ ihre Abrichtung mit Geld gethan werden wolle/ Sie ſich damit/ **ohne einiges widerfechten/** vergnügen zu laſſen ſchuldig ſeyn ſolen;

Jungat. die Künßberg- Schnabelwaidiſche Theilung/ de dato 30. Jul. 1574. Ingleichem die Künßberg - Wöhrnſteiniſche Theilung ſub dato Culmbach/ den 4. Decembr. 1647.

163 Bey welcherley bewandtnus/ wann hingegen der jenige/ welcher ſolcherley ſtipalia ſive Fideicommiſſi gentilitii nexu devincta Bona in ſeinem beſitz hat/ und absque juſtiſſima & graviſſima cauſa zurreſtituiren verweigert/ der Freyherr von Künßberg leichtlich auff die gedancken gerathen können/ daß die ſache darvor zuhalten ſey/ als wann das Guth Schmeilsdorff Ihme/ als dem unzweiflichen Lehensfolger in Wöhrnſtein/ von ſeiner Fr. Baaſe/ der Frauen von Schaumberg Selbſten reſtituirt worden/ und dahero Er daſſelbe pro ſuo arbitrio in würckhlichen beſitz zu nemmen befugt wäre;

juxta ea, quæ in ſimili notabiliter deducit Auguſtinus Berojus, *lib. 2. conſil. 54. num. 4.* Dominicus Cardinalis Tuſchus, in *pract. concl. lit. F. concl. 265. n. 68.* Philippus Knipſchildius, de *fideic. famil. nobil. cap. 13. n. 13.*

Und als ob diſes Pacti gentilitii Conditores
164 Ihm/ als Lehens-Succeſſori, die macht und befugſame/ wann er anderſt die Eigens Erben Rechtsgenüglicher maſſen darvor zuvergnügen keine difficultät mache; Allermaſſen Er die vor das Ritter-Guth Schmeilsdorff gebührende Gelder der Frauen von Schaumberg ſexcenties, und zwar auch an dem Höchſten Judicio Imperii,

(Cujus generis oblatio quòd effectum realis habeat oblationis, concors omnium DD.
165 definitio eſt;

per tradd. Franzkii, ad *tit. ff. de action. empt. num. 9. & ſeqq.* Mudæi, ad *L. 13. §. 8. num. 3. ff. de act. empt.* Reinkingkii, de *retractu conſanguinit. Q. 6. n. 63. & ſeqq.* Franciſci Anſaldii, *conſil. 124. n. 13. cum ſeq.* poſt plurimos alios, quos collaudat, Brunnemanni, ad L. *9. num. 10. ff. de pignerat. act.*)

offerirt zu haben in den Actis à capite ad calcem conſtantiſſimè vorgegeben/ das zu Wöhrnſtein gehörige aigne Guth Schmeilsdorff Selbſt zu apprehendiren und in ſeinen beſitz zu nemmen/ **ſelbſten eingeraumt hätten:**

In cujusmodi caſu quòd ad Fideicommiſſum, etiam Familiæ, vocatus Agnatus, privatâ 166
quantumvis autoritate, illius poſſeſſionem apprehendens in nihilo peccet, argumento eſt *Lex 3. Cod. de pignor. L. 11. Cod. de pignerat. act.* & tradd. Baldi, Rolandi à Valle, plurumque aliorum, quos laudat Knipſchild. *d. cap. 13. num. 6.*

Zu welchem nachdeme/ pro 4to, auch das 167
Kayſerliche allergnädigſte Mandatum S. Cl. gekommen/ darinnen die würckliche Abtrettung diſes Guths der Frauen von Schaumberg/ zu folge beſagter Pactorum Familiæ, ernſtlich auffertegt ware; wannenhero Er ſelbiges ſo gar **pro Arbitrio Judiciali** (Cujus expectationem Lex, Si quis in tantam, notoriè injungit,) ſive ſummi in Imperio Judicis Præcepto, daß Er auch (ut jam etiam Circumſtantias hoc Factum **concomitantes**, & ex poſt **ſubſecutas** breviter conſideremus,) ſo wohl gleich bey der würckhlichen künfftig in Schmeilsdorff gegen den/ in dem Schloß zugegen geweſenen Verwalter Kaden/ als auch in allen ſeinen/ in Aula Cæſarea, ſo gleich hernach/ und in weiters gefolgter zeitt/ über gebenen vielen Handlungen/ ſich auf diſes/ daß er die Poſſeſſion von mehr angeregtem Guth/ bevorab da nunmehro auch der Künßbergiſche Weibliche Stam mit der Frauen von Künßberg totaliter abgeſtorben/ **per viam Juris**, in præſentia Cæſarei Notarii & Teſtium, ergriffen habe/ conſtantiſſimè bewerffen;

teſte plena Actorum notorietate,

Und daß/ 5to, ſo hiebey das allerfürnehmſte/ Er auch diſes in den Actis, biß in ſeinen Tod/ erga Ipſum Sacratiſſimum Cæſarem beharrt/ daß Er nicht anderſt gewuſt/ noch geglaubt/ ja auch/ allen umſtänden nach/ anderſt nicht glauben können/ als daß ſeine damahlen/ kaum zwey tage zuvor/ in den völligen Wayſen-ſtand geſetzte/ Fräulein Baaſen/ die ſämtliche Streit- und Schaumbergiſche Filiæ, als zumahlen Ablentes, **die Poſſeſſion von dem Ritter-Guth Schmeilsdorff** ſub adeo recenti, eodemque geminato, graviſſimo luctu, **noch nicht genommen/** conſolglich dieſelbe **planè vacua** ſey; 169
Wann/ ſagen wir/ alle diſe höchſtbedenckliche Circumſtantiæ ad trutinam Æquitatis, in talibus præprimis pœnalibus Legibus, pro oculis habendæ, conjunctim gehalten/ und mit diſer inter omnes probatiſſimâ Theſi, quòd ab iſtâ rigoroſâ pœnali ſanctione Legis, Si quis in tantam, quævis rationabilis & juſta Credulitas invaſorem immunem præſtet, confrontirt werden/ ſo bekennen wir gerne/ daß wir/ iterum ſalvo, Auguſtiſſimæ præſertim Imperii Curiæ, rectiori ſuffragio, diſes alles zuſammen und junctim gefaſt wohl für eine ſolche juſtam & rationabilem Credulitatem, quæ à dictæ Legis Pœna æquiſſimum

ſua-

sudere absolutoriam, angesehen haben würden. Dann obwohlen in genauerer diſes
170 ulcini, tanquàm præcipui, Puncti untersuch- und erwägung es primo intuitu einig ansehen hat/als ob diſe Allegatio, daß er des Guths Schmelsdorff possessionem pro vacua gehalten/ dem wohlseeligen Herrn Baron, hac præcipuè de causâ, nicht zustatten kommen könnten/ weilen nicht nur der oben schon genannte Verwalter Ihm die nachricht gegeben/ daß er allbereit/um nahmen der samptlichen Fräulein/ die Possession, durch würcklichen verglübdung der samptlichen Unterthanen/ actualiter ergriffen; sondern auch Sie die
171 Unterthanen/und Herr Pfarrer zu Melckendorff/im nahmen seines Stieffsohns/ Herrn Pfarrers zu Schwartzach/ diſes alles Ihm gleichfalls unter augen gesagt: Wannenhero es scheint/ daß Ihm alle vorhero gehabte Credulitas, hierdurch/ gründlich und völlig be-
172 nommen worden; eo quòd certus ità redditus non debuerit ulteriùs certiorari;

juxta regulam *Legis 1. in fine. ff. de action. empt. vend.* ubi vulgò Scribentes.

Umb willen jedoch Ihme Freyherrn von
173 Künßberg diſe/ das lautere Contrarium pertinaciende/ und auch andere ad talem Credulitatem nicht unzeitig movende/ triffe- und wichtige Circumstantiæ daß der Fräulein beyde Eltern/ nur in einigen dreyen Tagen nacheinander gestorben; und
174 dahero/adò, dieselbe in äuſſerster consternation und betrübnus gestanden/ welche Ihnen wolglaublich kaum zugelaſſen/ auf solche weiß eines, daß Sie neulich die Unterthanen/ in hac tanta animorum consternatione & gravissimo luctu in pflichten zunemmen gedacht haben sollten/ zu reflectiren; Er auch/
175 quò, diſes gantz gewiß wissen können/ daß Sie/ in so gar kurtzer zeit/ mit keinen Tutoribus vel Curatoribus, die hierumb mit bestand hätten mögen besorgt seyn/ versehen werden können; anbenebens/ vors
176 Vierte/ die älteste Fräulein Tochter/ eodem hoc tempore, Sechsten auch tödlich kranck darnider gelegen; diſe Possessions ergreiffung aber/ für das Fünffte/von Ihm/
177 nur Zwey einige Tage nach der Frau Mutter Tod/ in das werck gesetzt worden; so seyn dies lauter solche momentose umbstände/ welche Ihn Herrn Baron leichtlich auff diſe meinung und credulitatē, eandemq; haud injustam; sed rationabilem, & non saltem à Dolo; sed & Culpâ dolo proximâ ipsum liberum præstantem, zubringen vermocht/daß die Possessio von diſem Guth/ von den Fräulein/ als Erbinnen ihrer kaum ante Biduum verstorbener Eltern/ noch nicht apprehendirt; sondern in alleweeg annoch Vacua sey.

Nam, si etiam temeraria, quam dicunt, Cre-
178 dulitas, hòc insuper habitò, quòd tàm temerè credenti jure objici valeat, quare rei veritatem, ex nimiâ ignaviâ & securitate, imò stolidi-

ditate non sagacius indagaverit, & negotii circumstantias non exactiùs exploraverit, adeoque in judicio desuper formando, suòq; assensu minimùm præceps fuerit:

Jungat. *Lex 1. §. 2.* in verbis: *Quamvis quidam putent sibi eum imputare, qui credulus fuit. ff. de eo, per quem fact. er. L. 3. §. 9.* ibi: *Ne credulitas creditoris domino obesset. ff. de in rem verso. L. 3. princ.* ibi: *Si quis patremfamiliàs esse credidit, non vanâ simplicitate deceptus. ff. de Sctō Macedon.* Brunnemann. ad *L. 11. num. 4. & 5. Cod. de obl. & action.*

à dolo excusat;

per *d. L. 1. ff. de eo, per quem fact. er. L. 12.* ibi: *Quoties quis justis rationibus ductus. ff. de liber. causa. L. 6. princ.* in verbis: *Aut aliquâ ratione. ff. de acquir. vel amitt. possess.* 179

eo quòd & Temeritas à Dolo excuset:

Andreas Tiraquellus, de *pœn. temperand. causa 43. n. 5.* & Dn. Lauterbach, de *jurram. credulit. th. 9. num. 10. & 12.*

Quanto magis è diverso talis rationabilis & 180
justa credulitas, ex præsumptionibus, rationibus, argumentis, & inductivis, ad aliquid firmiter credendum etiam prudentes, pro prudenti Judicantium æstimatione,

de quo Molina, de *I. & I. tom. 2. Disp. 15. num. 3. & 19.* D. Lauterbach, *d. loc. th. 16.*

commovere valentibus, justissimi è concepta, ad eundem effectum, ut talis à Dolo jurisque intellectu & interpretatione sub eôdem comprehensa, sive Doli succedaneâ, eique proximâ, culpâ latâ excusetur, reputabitur sufficere? Sanè enim, quòd hujusmodi rationabilis & justa Credulitas etiam à culpâ, tametsi non levi, tamen latâ excuset, unanimis omnium traditio est. 181

Julius Clarus, in *rec. sentent. §. fin. Q. 62. vers. Et generaliter.* Franciscus Buratus, *cons. 279 num. 12. & cons. 290. num. 8.* post Beccium, Bertazzolius, *lib. 2. consil. 259. n. 13.* ubi dicunt, quòd injusta credulitas excuset à Dolo; sed justa à culpa. cum Barbatia, Alberico & Alexandro, Anton. Gabrielius, *communn. concl. lib. 7. concl. 8. n. 38.* ubi etiam in specie de culpa lata, post Fulgos. Alexandr. Felinum, Claudium, & Mascardum, Farinacius, de *pœnis temperand. Q. 90. n. 115.* ubi justam hujusmodi credulitatem non quidem à levi; benè tamen à lata culpa, &, cui proximè accedit, dolo malo immunem præstar pronunciat. 182 183

Ob nun wohl diſes alles dem Freyherrn von Künßberg/ aus diſer ursach/ nicht verträglich zu seyn scheinet/ weilen Ihm/ da Er allbereit im Schloß zu Schmelsdorff sich eingefunden/ so wohl der Schaumbergische Verwalter und Pachter/ des nahmens Kaden/ als auch der Pfarrer zu Melckendorff/ und die Unterthanen selbsten die nachricht alßgleich dahin gegeben/ daß die Fräulein bereits in apprehensione hujus Possessionis ihm vorgekommen; So ist doch auch hierwider wohl in obacht zunemmen/ daß/ umb willen der Ver- 184

walter/ wider die clare / und dem Herrn von Künßberg wohlbekannte wahrheit/ oder wenigstens mit derselben pari passu ambulirende höchste Verisimilitudinem, Ihne fälschlich bereden wollen/daß solche Apprehensio possessionis, im nahmen der Fräulein/ NB. **auf Ritterschafftliche verordnung** geschehen; welches ihme Herr Vetter/ der Herr von Künßberg/ als eine ungegründete/und mit keinem buchstaben beglaubende Sache/ gleich in faciem widersprochen;

nach würcklichem innhalt des/ über diesem actu, von dem Kayserl. Notario Herrn Joseph Sauern außgerichteten Instrumenti, in verbis;

185 Darauff vermeinte sich der Herr Verwalter **auf Ritterschafftliche Verordnung**; aber vergebens: Dann Seine Freyherrl. Gnaden ihme ins gesicht sagte: Es wisse die Ritterschafft nichts darvon; würde auch die gerühmte Verordnung nicht vorgelegt werden können. &c.

186 Er aber hierwider nicht das wenigste weiter einzuwenden vermocht; so stelen wir billich zu höchsterläuchteter dijudicatur Eines höchstpreißlichen Kayserlichen Reichs Hoff-Raths/ ob nicht Herr von Künßberg/durch eben diese falsche ungegründete vorgeben/ in seiner einmahl gefaßten maximâ Credulitate, quòd Possessio adhuc vacua, & accedùm apprehensa sit; & econtrà illa omnia, quæ hic Officialis bonâ intentione fecisse videtur, ob defectum legitimè constituti Tutoris, i nò etiam Pro-tutoris, ipso jure prorsùs nulla sint, noch mehrers/ und zwar jure optimo maximo gestärckt worden sey?

187 Quem enim hoc lateat, quòd mendax in uno, in omnibus, quæ profert, se reddat suspectum? *Cap. 14. de præsumption.*

188 & quòd mendacium Veritati præferri nulla ratio patiatur?

Novella *Leon. 19.* Johann-Otto Tabor, ad *Barbosæ axiom. lib. 11. cap. 82. axiom. 6.*

189 ac propterea mendax ipsata etiam Juris præsumptionem sibi habeat adversam?

Roland. à Valle, *vol. 4. consil. 12. n. 19.* Nicol. Boerius, *Decis. Burdegal. 164. num. 19.* Barbosa & Tabor, *d. cap. 20. axiom. 5.*

190 Ja ungeachtet noch weiter auch die beyde Herrn Brüdere/ Johann Christoph/ und Georg Adam von Künßberg/in ihren am gleich hernach gefolgten 31. ejusdem Tag Martii, an den Herrn Occupanten abgelassenen Schreiben/ nicht die wenigste meldung von einer dergleichen Ritterschafftlichen verordnung/ gegen Ihne gethan/ so hat auch dises Ihn in seiner justissima credulitate, quòd Possessio verè adhuc vacua fuerit, noch mehrers gestärckht.

191 Und wiewohlen Sie beyde darbey herkommen lassen/ daß **der Verwalter**/ im nahmen der Wayßen/ mit und neben dem Kayserlichen Notario Schwalben/ **die Possession von Schmeilsdorff zunemmen expresse beschieden worden**: So haben Sie doch in sine Selbst anhängt/ daß die Kinder **noch mit keinen Vormündern versehen seyen.**

Wannenhero/und dieweilen Sie gantz indefinitè nur dises vermeldt/ daß besagter Verwalter die Possession zunemmen (Non addendo: von Wem?) **beschiden worden**; 193

Er aber/ nach dem innhalt seines Condolenzschreibens/ nicht anderst geglaubt/ als daß die älteste Fräulein welche/allem ermessen nach/allein tüchtig gewesen Ihm dergleichen ubelehlen/ zu derselben zeit auch **Todes-gefährlich darnider ligt**/folglich nicht im stand sey solche Sachen zubesorgen: Anbenebens auch wohl 194
gesehen/ daß seine Herrn Vettere/ beyde Freyherrn von Künßberg/ und Herr Marschall von Herrn-Gosserstadt/(wohlglaublich deßwegen/ weil sie allerseits wol gewust/ daß noch ein näherer Cognatus, welchem allenfalls dises gesampten Fräulein legitima Tutela zukommen würde/ nemlich Herr Wolff Ernst von Zedwitz/ vorhanden sey) sich nicht einmahl/ als Pro-tutores, vel Pro-curatores, bey diser affairen/ auffzuführen begehrt:

Jungatur rescriptum Impp. Leonis & Anthemii, in *l. 8.* verbis: Si quis, **Tutoris, vel Curatoris nomine usurpato**, id est pro tutore, seu curatore, negotiorumve gestore, res pupilli administraverit. *Cod de interd. matrim. inter tutor. & pupill.* & quæ porrò de his exhibet Dn. Collega noster, D. Grassus, in *dilucid. de jure protutorum, th. 1. & 2.* 195

Wie ingleichen Er auch/ Dritten/ alsein der Rechten erfahren- und kündig-gewesener Cavalier, allem ansehen nach/wohl bedacht haben mag: Quòd quidem Tutores & Curatores, Pupillorum & Adultorum suorum nomine, quarumlibet rerum veram, vel quasi possessionem apprehendere, vel alii, ut ipse hoc faciat, mandare valeant:

L. 1. §. 20. ff. de acquir. vel amitt. possess. L. 11. §. 6. ff. de pignorat. act.

Daß aber eine solche Apprehensio Possessionis, quâ post mortem Possessoris, omne ejus Hæredes, etiam Sui, opus habent; 197

per generalissimam Legis *23. ff. de acquir. vel amitt. possess.* Quæ quòd etiamnùm, nisi peculiare in Loco Statutum, ejus abrogatorium, probari valeat, suum robur obtineat, plena manu firmavit B. Dn. Antecessor Eichelius, in *pr. ad dissert. de tradit. possess. in hared.* Brunnemann. ad *d.* L. 23. Struv. *exerc. ad tit. 42. th. 47.* Müller, ad *d. exerc. 42. th. 13.* B. Collega noster Dn. D. Bardili, in *Disp. de hæredit. adit. th. 48.* Böttcher, de *actione spolii, th. 33.* Collega noster D. Harpprecht, in *Respp. criminal. & civil. vol. 5. Resp. 15. n. 141. & seqq.* 198 199

à solis Heredis Cognatis, Affinibus, vel Amicis, nicht gethan werden könne/ das hat Er gleichermassen/ als den Rechten gantz gemäß/ wohl begreiffen und glauben können/

juxta ea, quæ de hoc, ex DDbus exhibet Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 365. num. 19. & seqq.* 200

Und daß solches viel weniger von dem Verwalter/ und Pachter Caden geschehen habe können; Nicht sub prima qualitate, nempe Officialis;

ficialis: Cùm, defuncto Possessore, nè quidem Servi abillo relicti (licet unam eandemq; quoadusque ille vixit, cum ipso personam notoriè constituerint; L. 10. ff. de opt. leg.) Ipsius possessionem continuent, tanquam morte ipsius omninò extinctam; eo quòd Animus ad possessionis essentiam necessarius, possessore moriente, simùl expiret;

per d. L. 123. princip. d. t. & tradita Donelli, commentar. Jur. Civ. lib. 5. cap. 12. Lauterbachii, in comment. ad t. tit. de acquir. vel amitt. possess. th. 39.

201 Excepto hoc solo, quòd **à defuncto cœptam usucapionem**, etiam per tempora Hæreditatis jacentis currentem, Servi continuare, &, ex solâ Peculii sibi concessi causâ, etiam possessionem acquirere valeant.

L. 44. §. 3. de usurp. & usucap. L. 6. §. 2. pro emtore. L. 29. de captiv. & postlim. revers. L. 40. d. tit. de usucap. ut ex Bronchorsto, Donellò, Fabro & Cujacio, advertit Melchior de Valentia, illustr. tract. l. b. 1. tract. 3. cap. 4. n. 3. & seqq. ub. omnes hic obvias difficultates sollicitè discutit.

202 Auch nicht sub qualitate eines Conductoris vel Admodiatoris; cum & hoc certum sit, quòd demortuo Possessore, nec ipsius Coloni, seu Conductores ab ipso habitam possessionem, Hæredis, qui ipse nondùm possidet, nomine, continuare queant.

203 ex expr. in L. 30. §. 1. ubi Paulus disertè: *Quod* per Colonũ possideo, **Hæres meus, NB. nisi ipse nactus possessionem, non poterit possidere.** *Retinere enim* **animo** *possessionem possumus;* **adipisci non possumus.** ff. d. tit. de acquir. vel amitt. possess. ibique Glossa, lit. z. Bartolus, num. 2. Ut frustrà dissentiat Hubertinus Zuchardus, in repetit. Legis fin. n. 114. & seqq. Cod. de edicto D. Hadr. toll. Michaelis, apud Klockium, tom. 2. cons. 5. n. 56. & seq. ibidemq; laudati, Peregrinus, Afflictus, & plures alii, ceu contra hunc tx. expressum loquentes:

204 Si enim Hæredes mei rem à meipso adhuc vivente alteri locatã, &, quoad vixero, per Colonum possessam, non aliter possident, quàm si ipsi ejus possessionem adipiscantur; quod Jct⁹ exertis his verbis: Quod **per colonum possideo, Hæres meus, NB. nisi ipse nactus possessionem, non poterit possidere,** in d. §. apertissimè determinat; quomodò, sine manifesta contradictione in adjecto, ab ipso confestim subjungi potuisset, quòd mei Hæredes rei à me, usque ad meum obitum, per colonum possessæ, possessionem **per Colonum retineant**; quamtamen non aliter possidere dici possunt, quàm si possessionem ejus prius ipsimet nanciscantur? Tametsi enim etiam Bartolo ista posteriora §. hujus verba ejusdem principio contradicere videantur; tamen non solùm ultima illius verba, quibus dicitur, **quòd Hæres rem per colonum detentam usucapiat**, ad usucapionem, ceu **ex mera æquitate** & humanitate singulariter in hoc, & similibus casibus admissam, restringere in aliis Libus jubemur; præcipuè in L. 40. ubi jungesis Brunnemann. & L. 44. §. 1. de usucap. & usurp. aliisq; parallelis, in proximè prace. quoad Servos adductis: prout optimè advertit Albericus de Rosate, ad ipsum istum §. 5. Legis 30 de acq. poss. Sed, quòd eam illa verba: **Retinere cum animo possessionem possumus; adipisci non possumus,** quæ Afflictum & alios in illam erroneam sententiã traxere, in eod §. nihil aliud insinuent, quàm **Rationem hujus decisi,** quòd Hæres non aliter à defuncto locatæ rei possessionem consequatur, quàm si eandem ipsemet apprehendat, hanc videlicet, quòd quidem, quamdiu rei locator adhuc ipsemet vixit, rei alteri locatæ **possessionem, solo animo, per colonum, retinere** potuerit; sed, si locator fato fungatur, cùm jam ejus defuncti Affectio & **Animus** rem per colonum **retinendi** deficiat, ipsius Hæres talis rei, quantumvis a colono detentæ, **possessionem solô animô adipisci** haud quaquàm possit; verùm ipse **eandẽ apprehendere teneatur,** juxta initialia §i hujus verba, & tx generalem in d. L. 23. princ. de acq. vel am. possess. Addantur, quæ porrò Alber. ibi disputat.

207

Diſem allem nach iſt Er Freyherr von Künßberg von ſeiner ſchon vorher ex verisimilibus & justis Rationibus, quòd Possessio verè adhuc vacua sit, hauſtâ credulitate nicht abgebracht; ſondern vielmehr darinnen/ da zumahlen ſeine beyde Herrn Vettere von Künßberg hiervon anderſt geſchriben/ als vorher der Verwalter/ contra manifestissimam veritatem, geſagt/ noch weiters geſtärckt worden. 208

209 Und wiewohl Herr von Künßberg/ endlich nach diſem allem/ wohl lange hernach in erfahrung gebracht/ daß die Aelteſte Fräulein von Streitberg ſelbſten dem Verwalter zu Schmeilsdorff Herrn Caſpar Caden befehl gegeben/ durch den geſchwohrnen/ in einer von Ihr aigenhändig unterſchriebenen Scheda, von Ihr Selbſt requirirten Notarium Schwalben die ſamptliche Unterthanen zu Schmeilsdorff/ und anderswa/ in pflichten zu nemmen; ſo vermag jedoch ſolches/ ja gar auch diſes/ daß gleich an dem **hernachgefolgten ein und dreiſſigſten Tag** Martii ſeine beyde Herrn Vettere/ die Freyherrn von Künßberg/ Ihm/ von diſem/ daß Herr Caden die Poſſeſſion zu apprehendiren **beſchiden** geweſen/ ſchrifftliche nachricht gegeben/ diſen groſſen effect nicht zuwegen zubringen/ **daß Er am vorhergegangenen zogſten Tag** Martii, **da Er das Guth würcklich in ſeinen beſitz genommen/ nicht** in rationabili & satis justâ Credulitate, quòd Possessio verè adhuc vacua sit, **gewiſen ſeyn ſolte/** und Ihn alſo aus dem Stand ſolcher Credulität/ in quâ possessionem, tanquàm vacuam, apprehendit, NB. **Retrò herauß zu ſetzen.** 210

Cùm

211 Cùm etiam in talibus præcisè ad illud tem-
poris momentum, quò aliqui factum, & non
ad sequutum tempus, quò demùm veriora,
212 & quomodò Res se revera habuerit, quis edo-
cetur, inspiciendum sit: Temporis enim di-
versitas notoriè efficit, ut etiam Factorum
censeatur diversitas, idque sive de civili, sive
de criminali causa quæstio sit;

ut rectissimè Marcus Antonius Natta, *vol. 1. consil. 53. num. 2. vers. Venio ad secundum.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Tempus. axiom. 2.*

Gleichwie nun in der zeit/ als der Freyherr von Künßberg die possession von dem Ritter-
213 Guth Schmalkderff aliter ac legitimè genommen/ seine rationabilis, seu ex justis, & ad hoc, ut Possessionem adhuc vacuam crederet, ipsius animum haud immeritò flectentibus consi-
derationibus profecta Credulitas, ex præ-
missis, quà facti, zur genüge erhellet: also tragen wir keinen zweiffel/ daß/ wann solche/ in dem fürgewährten Proceß, Augustissimæ Aulæ, nach all ihren umbständen/ wäre vor-
getragen worden/ es würde Dieselbe solche wichtige Ursach/ auch in jurediciali actu, zu desselben rechte billicher abrogatori, juxta su-
214 prà laudatam Menochii doctrinam, sich ha-
ben moviren lassen:

Umb so mehr/ da **vors Dritte/ Er Herr von Künßberg** so wohl/ als seine gebrauchte Advocati und Consulenten eben nicht so gar unzeitig auff dise gedancken können gerathen/ daß die scharffe Constitutio Legis, Si quis in tantam. Cod. unde vi, auch an denen höchsten Gerichten des Reichs nicht mehr in usu sey/ oder nach deroselben judicirt zu werden
215 pflege. Dann wiewohl wir auch unsers ohrts/ schon viele Jahr her/ dieser meinung/ quòd sanctio hujus Legis pœnalis non in toto Christiano orbe, prout justo audaciùs magni nominis DD. adstruere constat, ab aula recessérit; sed quòd illa Hodienùm, ubi non specialiter, vel per Statutum, vel per Desuetudinem abrogata probari potest, sectanda & observanda sit, in vielen uns vorgelegten/ auch arduis, Causis constantissimè beygetretten/ und noch beypflichten:

maximè ob disertam hac de re sanctionem
216 in Ordinatione Cameali, Anno 1521. Wormatiæ publicata, *parte 2. tit. 9.* §. Und ob sich. ibi: So soll der Entsetzer/ dardurch/ directum dominium, das Eigenthumb oder Hauptgerechtigkeit der Güther/ oder **Gerechtigkeit/ umb die der Streit gewesen/ verlohren haben**/ &c. demùm approbatam in Rec. Imper. Ratisbon. de Anno 1532. *rubr.* Cam-
217 mer-Gericht betreffend/ §. *Item* als sich. 15. ubi dicitur: Es soll bey der Wormsischen Ordnung bleiben/ und dieselbe gehalten werden: & per plura hanc in rem conformia
218 Præjudicia Cameræ Imperialis, tùm vetera, quæ exhibet Johannes Harpprechtus, ad §. *1. num. 4. Inst. vi bb. rapt.* ibidemq; Franzkius, *num. 9.* ex Raphaelis Saileri *Sententiis Camera-*
219 *tib.* B. Collega noster, D. Bardili, *dicta th. 7.* tùm recentiora, apud Bluhmium, *supplicat. Camer. tit. 18. num. 31.* Lauterbachium, in *Coll. th. theor. pract. tit. de vi & via arm. th. 10.* & perillustrem Dn. de Lyncker, in *tract. de gravam. extrajudic. parte 2. cap. 9.* §. 44. & 45: nec non pariter illis consona etiam aliorum Imperii Tribunalium & Collegiorum complura Judicata & Pronunciata, apud Mevium, *parte 1. Dec. 93. num. 4.* & *parte 5. Decis. 258.* & 351. Brunnemann. ad *d. L. Si quis in tantum. num. 10. Cod. unde vi.* & in *Dec. centur. 1. Decc. 32 cent. 2. Dec. 78.* Rebhahnium, in *hodeg. Jur. chartæ 2. claus. 4.* §. 2. *in fin. pag. 631.* Philippi, in *usu pract. Lexic. ad tit. vi bon. rapt. eclog. 12. n. 13.* Schilterum, in *praxi for. exerc. ad t. 11. th. 14.* & Dn. Struvium, in *usu Pandect. moderno, ad tit. quod met. caus. gest. er.* §. 9. ubi recens de Anno demùm 1651. 221
Cameræ Electoral. Brandenburgicæ Præjudicium. Balthasarem, *pract. resol. parte 4. tit. 20. Resol. 1.* ubi etiam specialem Bavariæ 222
Sanctionem, expeditæ Legis 7. confirmatoriam, plena manu exequitur; & nostros ßb. Antecessores, Dn. Lauterbachium, in *Colleg. Pand. ad tit. Quod met. caus. gest. er. th 20.* & Dn. Bardili, in *peculiari Dissert. ad d. L. 7. th. 2. & seq.*

Ist doch hingegen dises niemanden un- 223
bekant/ mit was animosität nicht nur einzele und privati, sed eumque celeberrimi, Jurecon-sulti die widrige meinung soutenirt und vertheidiget/ ja auch ganze und fürnehme Collegia Juridica, auff Universitäten dieselbe propemodùm abrogatà angeben:

prout Rostochienses, Marpurgenses, & Argentoratenses refert Bicc'ius, in *dec. sect. 4. th. 145. lit. uu. pag. 581.* item Helmstadienses, Andreas Cludius, *rer. quotidian. cap. 8. sect. 4. num. 66.* Finckelthaus, *Observ. 24.* Giphanius, Scharschmidius, Wissembachius, & alii magno numero relati in *dicta Explicat. L. Si quis in tantum.* B. Dn. D. Bardili, *th. 2.* & 3. Valer. Andr. Desselius, ad *Zasii comment. ad Inst. tit. vi bb. raptor. num. 5.* Georgius Everhardus, *vol. 2. consil. 7. num. 8.* ubi ità confidenter: in Spolio, simpliciter, sive ali-
quò modò violento, **non obtinere am-** 225
plius Pœnam Legis, Si quis in tantam. jam pridem NB diuturnus Usus & Observantia declaravit, ità, ut ad aliam declarationem non sit confugiendum. novissimè Johannes Georgius Fleck, in *Bibloth. Juris Civil. lib. 4. tit. 16. num. 11.* ubi pariter adserit, quòd Hodiè illa
amissio Dominii, vel rerum Æstimatio in 224
ubi trariam pœnam conversa sit. Quirinus Schircher, in *Colleg. pract. ad lib. x. 47. tit. 8.*

Sondern dises komt hiebey in fürnem- 225
liches bedencken/ daß auch der vieljährige/ und in des höchstpreißlichen Kayserl. Reichs-Hoff-Raths Proceß- und Rechtshändeln beständigste Reichs-Hoff-Rath Herr von Andler dise Frag: Ob nach der verordnung sæpedictæ Legis 7. an den Höchsten Reichs-Gerichten Hodienùm gesprochen werde: in zimmlichen zweiffel setzt/ wann Er in seiner *Jurisprudent. publ. & privata, lib. 2. tit 2. in fin.* dise

dubia

dubia verba braucht: *Is, qui alterius prædium occupat, privatur dominiô rei; L. 6. & L. Si quis in tantam. 7. Cod. unde vi.* in quâ non tantùm invasor rem restituere cogitur; sed &, si Dominus fuit, dominium amittit: Quamvis aliqui Legem hanc abolitam esse tradant.

426 Noch grösseren zweiffel aber hat Dn. Referens in Causa der Herrn Grafen von L. W. wider das Closter Br. in erst neuerlich an der Cammer erstatteten Relation, der ursachen / erweckht / dieweilen Er dises / quòd dicta Lex 6. Cod. unde vi, modernis moribus, nullum ampliùs usum habeat, positivè & his conceptissimis formalibus adstruirt:

„ Tertia & quarta Exceptiones, Litis quasi „ ingressum impedientes, sunt: Man hätte „ diſen Proceß wider Sie Herrn Beclagte „ nicht erkennen sollen / Erstlich weilen das „ Closter / propter commissum in Anno 1628.

427 „ Spolium, vi Legis, Si quis in tantam. „ Cod. unde vi. alleseine / an den dreyen „ Dörffern quæstionis, gehabte Rechte ver„ lohren; dò, daß vermög Reichs-Abschieds „ de Ao. 1555. §. Dieweilẽ aber K. Item §. wir „ befehlen und gebiethen. wegen solcher ver„ änderter Geistlicher Güther / die Jnhabere / „ ins künfftige / mit keiner Citation, Mandat, „ oder Proceß beschwehrt werden sollen.

428 „ Sed parùm evincunt: Nam (1.) „ NB. constat, Pœnam Legis, Si quis „ in tantam. Cod. undè vi. NB. Ho„ diè in desuetudinem abiisse; hôc „ in locum ejus surrogatô, quòd spo„ liatus ante omnia restitui debeat, „ nec priùs respondere teneatur; „ NB. per Vulgata.

Ità equidem ille, in *recentissimis Votis Cameralibus à Dn. Henrico Günthero Thulemario editis, parte 1. Relat. 25. num. 4. & seqq. pag. 916.* Addatur *ibid. Relatio 16. num. 40.*

429 Allermassen nun die Rechtslehrere auch von andern dergleichen pœnalibus Remediis, verbi grat. de illo celeberrimo Remedio *Legis, Si quis major. 41. Cod. de transactionib.* adversus dolosos jurati Pacti, vel Transactionis Transgressores competente, den beständigen schluß machen / quòd etiam quælibet injusta & levis Causâ, Imprudentia, Credulitas, à placitis talis jurati Pacti, vel Transactionis recedentem à Dolo & pœnis dictæ Legis excuset;

juxta ea, quæ legimus apud Parpaliam, ad *d. L. Si quis major. 41. num. 102.* ibi: *Excusat & quelibet Credulitas. Cod. d. tit.* Quibus genuina tradit etiam Augustin. Barbosa, *ibid. num. 21.* Guilielm. Cassadorus, *Decis. 2. num. 7. in fin. tit. de jurejur.* Johannes Cephalus, *cons. 265. num. 4.* Rolandus à Valle, *vol. 1. consil. 51. num. 10. & seq.* Seraphinus de Seraphinis, *Decis. 136. num. 1.* Johann-Antonius Mangilius, de *eviction. Q. 199. n. 21.* Dominicus Cardinal. Tuschus, in *concl. lit. L. concl. 284. num. 68.* Thomas Merckelbach, apud *Klockium, tomo 2. consil. 58. n. 45.* Bartholom. Bertazzolius, ad *d. L. 41. n. 440. & seqq.* Colléga noster, D. Harpprecht, de *Remedio dictæ L. Si quis major. 41. Cod. de transact. th. 21.*

Ja auch / wann / zum exempel / jemand eine 230
beschwohrne Transaction, sub obtentu Læsionis, non enormissimæ; sed duntaxat enormis zu adimplizen und halten sich waigert / hâc solâ de causâ, weil die Rechtslehrere von diser Quæstion: Utrum Transactio ex capite Læsionis tantumodò enormis, rescindi valeat? gar variè urtheilen / der rechtlichen billigkeit für conform und gemäß gehalten wird / daß wider einen solchen Transgressorem juratæ suæ promissionis die in dictâ modò Lege verordnete Pœnæ nicht zuverhängen; sondern zu relaxiren seyen;

Prout in individuo definitum videre est in proximè allegatâ *Dissert. de Remedio Legis 41. Cod. de transaction. th. 60. pag. 71.*

So bleibt auch diß ohrts Eines höchst- 231
preißlichsten, Kayserlichen Reichs-Hoff-Raths hocherläuchteter beurtheilung gehorsamst anheimgestellt / ob nicht auch dergleichen so gar cordate und fast allen zweiffel totaliter benemende Præjudicia & asserta höchstberühmt- und bewährtester Jureconsultorum, gantzer Collegiorum, an den höchsten Reichs-Gerichten ad summum illorum splendorem laborirender und höchstmeritirter Justitiæ Sacerdotum, ja auch zwey so gar neue / und theils indubitanter, ceu de Hodie notoriâ Imperii Praxi, handlende Relationes Cameriales, so weit zureichlich seyen / daß zum 232
wenigsten in fällen / wa so viele Rationes æquitatis juridicæ plenissimæ concurriren, als in substrato, allergnädigstes einsehen dahin zuhaben / daß der à DDbus communissimè so genannte Rigor dictæ Legis septimæ (Jungat. Covarruvias, Del-Castillo, Sarmientus, Christinæus, Perezius, Vinnius & alii, in locis, quos refert B. Collega noster, Dn. D. Bardili, *d. Explicat. th. 2.*) wann zu- 233
mahlen die Urtheil wider einen unschuldigen minderjährigen Hæredem zu publiciren / nachzusehen seyn möchte? Zu gleicher weise / als auch ex hac eadem Æquitatis Ratione, 234
wann eine in Rechten befangene Sache von denen Rechtslehrern variè angesehen wird / des im Proceß succumbirenden Theils mit der Condemnation in die Gerichts-Kosten / an den Höchsten und andern Gerichten geschont wird.

Dn. Lauterbach, de *expens. victor. th. 44.* Stephanus Aufrerius, ad *Capellam Tolosan. Decis. 223. n. 3.* post plures, quos laudat, Joh. Temmen, de *expensis lit. cap. 9. sect. 3. n. 53.*

Wir wissen zwar wohl / daß die allega- 235
tio ignorantiæ Juris, in specie bey solcherley violentis invasionibus, regulariter, nicht attendirt werden solle;

juxta ea, quæ legimus in §. 1. ibi: Et imprudens Juris eô animô rapuerit, quasi

si Domino liceat, etiam per vim, rem auferre à possessoribus; junctis *sibi sequentibus. Inst. vi bon. raptor.*

eo quòd & hujusmodi Violentia expulsiva
236 non tàm legi positivæ, quàm naturali adversari censeatur; cujus ignorantia quòd nemi-
237 nem excuset, evidenti argumento est responsum Gordiani,

in *L. 2. Cod. de in jus voc.* Georgius Franzkius, ad *d. §. 1. Inst. vi bb. raptor.* Bachov. ad *eund. tit.* Addat. Collega noster, D. Harpprecht, in *Resp. criminal. & civilib. vol. 1. Resp. 5. num. 92.*

238 Und können dahero auch deren jenigen Sentenz, welche / ad evitandam hujus Legis sanctionem, auch diser Einred/ quòd violentus Dejector nullam hujus rigorosæ sanctionis & legis notitiam habuerit, platz und raum geben/ so schlechter dinge und absolutè nicht beyfall geben:

Conferatur Fichardus, in *superiùs adducto consilio Latino 9. num. 16. & seq.*
249

Weilen aber dis ohrts / pro primo, nicht de Jure Constituto, ceu in se certo, & quod juxta *L. 9. Cod. de Lib.* omnibus notum esse debet; sed de Juris istius Observantia & Usu, qui notoriè magis facti, quàm juris est;

per tradd. Bartoli, Baldi, Jasonis, Costalii, pluriumque, quos laudant Barbosa & Tabor, in *axiomatib. voc. Consuetudo. axiom. 2.*

Die frage ist; anbenebens / pro 2do, nicht
240 nur so viele andere concludentes Æquitatis Rationes; sondern/ zu dem/ auch ein und andere à communi DDrum Schola approbirte Limitario sæpedictæ Legis septimæ, als vici wir immer hiervon urtheilen können / impræsentiarum zusammenschlagen/ so können wir nicht erachten / daß auch dise dritte Consideratio bey Einem höchsterläuchteten Kayserlichen Reichs-Hoff-Rath nicht gerechtesten beyfall und ingreß finden solte.

Wir setzen disem allem/ vor das Vierte /
241 und letzte / noch dises bey/ daß/ umb willen der jüngst Freyherr von Künßberg / dermahliger Supplicant, auff dise stund seine Majorennität noch nicht erraicht / und dannoch niemahlen mit einem Curatore, unerachtet man sich sehr hierunter bemühet/ versehen gewesen / oder dato versehen ist / einfolglich die am 18. Martii, forteilenden Jahrs außgefallte Sentenz adversus Minorennem nor defensum ergangen / disem nach umb so eher grosse hoffnung fürwaltte / daß augustissima Cæsarea Aula es nicht bey derselben bewenden lassen werde;

juxta ea, quæ occurrunt in *L. 1. cum L. seq. Cod. qui legit. person. standi in judicio hab. & L. 54. de re judic.*

Dann daß höchstbelobte Curia, bey ab-
242 fassung diser Urtheil / auff dises/ quòd tam Pupillus, pubertati tamen proximus, quàm momentaneæ possessionis, sive Restitutionis adulti seu Minores secundæ ætatis in causis spolii, legitimam in judicio standi personam habeant; quale quid nobis obvium in *L. fin. Cod. d. tit.* reflectirt haben solte / das können wir/ der ursachen/ nicht vor wahrscheinlich halten/ weil in ipsâ hâc Lege ein mercklicher 243
unterscheid inter Minorem de spolio agentem, & propter spolium ab alio conventum, seu judicio pulsatum, dahin gemacht wird / daß ein solche annoch minderjährige Person zwar absque Tutore, vel Curatore, propter spolium adversus seipsam commissum, einen andern belangen und actioniren; aber/ wann in dem gegentheil Er selbsten ab
Alio eines spolii beschuldiget / und deßwegen 244
vor Gericht red und antwort geben solle/ da erfordert hæc ipsa Lex, daß ein solcher annoch minderjähriger Spoliator von seinem Curatore gebührend vertretten und defendirt werde;

per alia formalia dictæ Legis finalis: Momentaneæ possessionis Actio exerceri po- 245
test per quamcunque personam. Nihil autem opitulatur Conventio circa Minorem habita, cùm id rectiùs circa Curatorem debuerit custodiri. *Cod. d. tit. Qui legit. standi in judic. person. hab.*

Et tametsi hæc verba, nostra pace, in alio sensu accipiat Perezius, ad *d. tit. num. ult.* Ta- 246
men non solùm hoc certissimum est, quòd ne quidem Adulti, sine curatore, nedùm pupillus sine suo tutore, etiam summariissimo, quod appellant, possessorio pulsari valeat, ne, quod, ratione facultatis agendi, in ipsorum favorem est introductum, in odium ipsorum ità retorqueatur, ut ab aliis conventi relinquantur indefensi:

prout valdè notanter hæc temperat Brunnemannus, ad *d. l. ult. n. 1. & 6.* ibi: Non verò Minor potest conveniri. *Cod. qui legit. person. standi in judic. hab.*

Sed & Hodiè nostris moribus quòd Pupilli & Minores ne quidem in possessoriis judiciis 247
aliter admittantur, quàm si vel veniam ætatis impetraverint, vel autore tutore, aut curatore, his ipsis formalibus attestatur Vultejus,

in *tract. de judic. lib. 1. cap. 5. num. 18.* Addantur, quæ habet Sigismundus Scaccia, *tract. de sentent. & re judic. glossa 11. num. ult.*

Dises seyn die ursachen / welcher wegen 248
wir der starcken zuversicht leben/ daß der junge Herr von Künßberg in disem processu Supplicationis noch gnädigst werde gehöret werden/ und zu einer erfreulichen reformatori Urthel sich guthe hoffnung machen könne. Weilen aber uns nicht wissend / was Augustissimam Aulam Imperialem zu abfaß- und außfällung einer widrigen Sentenz eom. vint haben möchte / so haben wir billich in tiefestem respect alles Deroselben hocherleuchteten judicio zusubmittiren; und wenden uns nunmehr zu

Der

Der Zwaitten Quæstion:

249 Ob das durch die Dispositiones & Pacta gentilitia von Anno 1571. 1574. 1618. 1620. 1647. und so weitters in Actis vol. 1. & 2. item in Supplicatione pro Mandato fol. Actor. 1. bescheinigter und deducirter massen/ der perpetuirlichen Reluition unterworffene/ an sich zwar pur aigenthumbliche Guth Schmailsdorff mit einem nexu fideicommissario aigentlich und dergestalt behafftet/ daß der jetzige Herr Possessor zu Wöhrnstein/ ex beneficio primi Ordinatoris, adeòque jure proprio, ungehindert deren am höchstpreißlichen Kayserl. Reichs Hof-Rath ausgefallenen widrigen Sentenz/ sothaner Reluition sich allenfalls anzumassen?

250 BEy diser Quæstion hates zwar/ ersten anblickhs/ woh einige dubia, als ob auf dieselbe mit Nein zuantwortten/ daß nemlich das Guth Schmailsdorff mit keinem vinculo Fideicommissi agnatitii behafftet/ in betracht/ daß in allen in hac ipsa Quæstione bemerckhten Pactis und Testamentis die formal Wortt/ daß nemlichen dises Guth ein perpetuum Familiæ Fideicommissum, oder juxta vernaculam, ein Stamm-Guth seyn solle;

jungatur Knipschildius, de *fideic. famil. nobil. cap. 1. num. 13.* ibi: Germanis dicuntur Stamm-Güther/ so zu erhaltung eines Fürstlichen/ Gräflichen/ Freyherrlichen/ Adelichen Stammens und Nahmens verordnet seyn;

nirgendswo zu befinden: Sondern vielmehr/

251 Fürs Zwaitte/ das Ritter-Guth Schmails-Dorff denen Künßbergischen Lehen- und Stamm-Güthern nominatim & specificè entgegen gesetzt wird;

252 als gleich in der Künsberg-Schnabelweidischen Theilung de Anno 1574. ibi: Da die aigene Güther von den Stamm- und Lehen-Güthern abgesondert. & in hisce sequentibus: Daß auf solchen Fall die aigenthumliche Güther von den Stamm- und Lehen-Güthern keines wegs abgesondert oder getrennt. ꝛc.

253 wie ingleichem auch in weyland Herrn Georgen von Künsberg Anno 1618. auffgerichtetem Testament; in verbis: Daß beyde meine Güther/ Wöhrnstein/ als Lehen/ und Schmailsdorff/ als Aigen/ beysammen unzertheilt bleiben sollen.

254 Nicht weniger in deren Anno 1647. zu Culmbach errichteten Künsberg-Wöhrnsteinischen Theilung §. Nachdem auch die tägliche Erfahrung. ibi: Daß auf solchen Fall die aigenthumliche Güther/ von den Stamm- und Lehen-Güthern keines wegs abgesondert.

Es ist auch/ fürs dritte/ niemanden unbekannt/ daß in dubio, von Rechts wegen/ kein fideicommissum, seu illius constitutio, ceu res facti, præsumiret werde; und dahero von dem/ qui fundamentum suæ intentionis in illa ponit, dieselbe nothwendig probirt werden müsse: 255

Johannes Cephalus, *consil. 330. num. 21.* Christoph. Philippus Richter. *Decis. 62.*

Cùm utique Bona potiùs libera, nulli- 256
que oneri præsumantur obnoxia:

per *L. 46.* ibi: *Ipsum testatorem fidem ejus sequutum* probaretur. *ff. de hered. instit. L. 29. §. 1.* ibi: *Ut eo casu valeat, qui ex* verbis ejus concipi potest. *de liber. & posthum.* Johann-Petrus Surdus, *Decis. 238. num. 13.*

hâc præcipuâ ratione, quòd per fidei- 257
commissum libera alienandi, disponendi, & testandi facultas adimatur;

contra regulam *Legis 21. Cod. mandat.* Menoch. *lib. 4. præsumpt. 67. num. 3.* Brunnemann. *consil. 3. num. 3.* B. Dn. Samuel Stryke, de *succeff. ab intest. Diff. 7. §. 33.*

Cui consequenter, si nec Verba dispo- 258
nentis, nec Voluntas ejus urgeat, in ambiguo, Fideicommissum non extare, dicendum:

ex Cothmanno, Menochio, & Fusario, Knipschild. *d. tract. cap. 14. num. 45.*

Quamvis enim DDres, contra illud de- 259
cantatum & tritissimum axioma, quô Fideicommissa, ceu onerosa, & dehinc odiosa, in dubio, neutiquàm præsumi debere omnes pronunciant;

Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 6. tit. 18. D. 4. num. 10. & Def. 25. num. 10.* Nicol. Intrigliolus, de *substitut. centur. 3. Q. 75. num. 16.* Garsias Mastrillus, *in Decc. Sicil. lib. 2. Dec. 190. num. 18.* Alexander Raudensis, *Decis. Pisana 32. num. 325. & seqq.* Vincent. Fusarius, *cons. 10. n. 27.* Pruckmannus, *lib. 2. consil. 5. num. 103.*

de Fideicommissis è contra Familiæ, tan- 260
quàm favorabilibus, ità passim loquantur, quòd illa citiùs præsumi debeant;

David Mevius, *parte 7. Decis. 18. num. ult.*

& de facili inducantur; 261

Hippolyt. Riminaldus, *459. in princip.* Fratres Besoldi, in *consil. Tubing. part. 3. cons. 133. num. 23.*

imò in universum ità interpretanda sint, 262
ut extent & valeant potiùs, quàm pereant;

post Jasonem, Decium, & Marzarium, Knipschild. *d. tract. c. 7. num. 98.* Intrigliol. *d. Q. 75. num. 8.* Fusarius, de *fideic. sub-*

subst. Q. 290. n. 3. Trentacinq. *varr. resol. lib. 1. tit. de subst. resol. 1. n. 2.* Gilmannus, *rer. judicatar. Cam. Imperial. lib. 1. Decis. 6. num. 9.* Cardinalis Mantica, de *conject. ult. volunt. lib. 7. tit. 1. num. 44.* Petr. Anton. de Petra, de *fideicommiss. Q. 5. num. 2. & Q. 9. num. 12.*

263 Tamen etiam contra hoc omninò notandum, quòd non debeat temerè præsumptio capi, quá etiam Familiæ Fideicommissum dicatur inductum;

Menochius, de *præsumpt. lib. 4. præsumpt. 67. num. 9.* Intrigliolus, *dict. cent. 3. Q. 72. num. 14.*

264 cùm, in genere, fideicommissum præsumere, Juris rationi & æquitati non congruere censeatur;

prout, præter Decianum, ex Bursato, Malvasia, Pancirollo, Flaminio de Rubeis, & Fabio de Anna, de his differit Pruckmannus, *d. consil. 5. num. 103.*

265 Unde Fideicommissum ab illo, qui id adserit constitutum, vel ex verbis testamenti, vel alterius alicujus constitutionis;

de quo latè Pruckmannus, *cit. loc. num. 104. cum seqq.*

266 vel ad minimum conjecturis & præsumptionibus demonstrari oportet;

ut prolixè de his ipsis Familiæ, quæ dicimus, Fideicommissis commentatur Knipschildius, *d. cap. 14. à num. 43. usque ad fin.*

267 Et quòd nihil hîc referat, sive de testamentario, sive conventionali Familiæ Fideicommisso quæratur, dispalescit ex traditis Nicolai Bertii, de *pactis famil. illustr. cap. 3. pag. 80.*

Für Eins.

268 An dem andern ist bey diser Frag weiters zumerckhen/ daß/ wann auch gleich dises/ daß das Künsbergische Ritter-Guth Schmailsdorff mit dem nexu seu vinculo Fideicommissi Familiæ, nach der intention weyland Herrn Johann Fridrichs Freyherrn von Künsberg/ nach innhalt seines Anno 1571. auffgerichteten Testaments/ zu ewigen Zeitten verhafftet seyn sollen; auch solches hernachgehends/ mittelst eines in Anno 1574. errichteten Pacti gentilitii, (wie dasselbe in dem/ erst in Anno 1647. zu Culmbach gemachten Theilungs-Recess austruckhlich genannt wird.) wie auch in unterschiedlich andern nachgefolgten Handlungen/ gleicher massen/ vor richtig fundirt und verordnet angenommen werden wollte; jedannoch hierwieder von den Streitt- und Schaumbergischen Frauen Töchtern und den Ihrigen beständig und öffters eingewandt worden/ daß
269 diese Testamenta und Pacta Familiæ niemahls in observanz kommen/ und dahero auf dieselbe keine reflexion zumachen sey;

gestalten fürnemlich nachgesehen werden kan in Vol. Actor. 3. in der allerunterthänigsten endlichen Submission exhibirt den 28. Novembr. 1702. ad membrum III. in fin.

Sanè enim quòd Pactum Familiæ non ob- 270
servatum nullam mereatur considerationem, nec quenquam obliget, patescit ex illis; quæ tradit Besoldus,

consil. 145. num. 48. & quæ ibi præmittuntur in Facti specie, circa fin.

nec majoris sit roboris, quàm Lex vel 271
Statutum, quod moribus utentium non fuit comprobatum:

de quo plenè, ex Glossa, Abbate, Cœpolla, Alexandro, Marsilio, Gozadino, & aliis, Rolandus à Valle, *vol. 2. consil. 99. num. 5. & seq.* Menochius, de *præsumption. lib. 2. præsumpt. 2. num. 1.* Covarruv. *lib. 2. variar. resoll. cap. 16. num. 6. vers. Quintò sunt.* Addatur Abbas, ad *Capit. Pro illorum, num. 5. X. de prabend.* junctis iis, quæ docet Nicol. Bertius, de *pactis familiar. illustr. cap. 7. in fin. pag. nobis. 314. & seqq.* Bb. Domini Antecessores, apud *Besoldum, loco proximè allegato.*

Ja umb willen/ für das Dritte/ die 272
Freyherrn von Künsberg beschuldiget worden/ daß Sie dises uhraltte Pactum gentilitium selbst/ in vielerley weege/ hindangesetzt haben/ indeme Sie/ nemlich/ erst nach solchen Testamentis & Pactis avitis, zerschiedene Güther/ in fraudem der Aigens-Erben/ theils verkäufflich hinweggegeben/ theils zu neuen Lehen aufgetragen/ und mithin verursachet/ daß den Töchtern/ und andern Aigens-Erben/ die gelegenheit merckhlich verringert worden/ von aigenen/ auf Sie devolvirenden/ Güthern/ mittelst deren Auslösung/ etwas sonders 273
zu ziehen: Ja daß auch des jezmahligen Herrn Supplicanten aigner Herr Vatter/ in seinem Testament/ sich allerdings unverbunden erachtet/ der Auslosung des Guths Schmailsdorff/ wann er solches bekommen würde/ wie auch anderer aigenen Güther halber/ ratione seiner Herrn Agnatorum, stattzugeben; sondern solche allein inter suos descendentes observirt wissen wollen: disen allen und mehr andern ursachen 274
nach haben die Streitt- und Schaumbergische Frauen Töchter und ihre respectivè Herrn Ehegemahlen/ und Curatores, darvorhaltten wollen/ daß Sie an dise Pacta Familiæ durchaus weitters nicht gehaltten seyen;

innhalts oben schon angeführter ihrer/ am 28sten Novembr. 1702. übergebenen endlichen Submission; uns dahin referirende.

Quòd verò ille, qui prior defuncti Vo- 275
luntatem violavit, & contra illius prohibitio-

tionem Bona fideicommissaria alienavit, aliud Prædium, eôdem Familiæ nexu devinctum, si etiam hoc postea alienetur; jure Fideicommissi à defuncto ordinati, incassum prætendat, & sic etiam in substrato, jure Fideicommissi, illud reluere frustrà contendat, haud obscuri sunt textus, in *L. 77. §. 27. de legat. 2.* ubi jungesis Brunnemannum, *num. 26. & sqq.* & in Novella *159. cap. 2. & 3.* præcipuè ibi: *Cùm & alii Hierii gloriosæ memoriæ Filii* res suas alienaverint, *& reliquorum quodammodò* alienationibus consenserint, *ac per has, nec non alias, quas prædiximus, Rationes, quæ ad hujusmodi judicationem & legislationem abundè nobis sufficiunt, sibi pariter &* successoribus suis *actiones, quæ ipsis potuissent competere, sustulerunt.*

Generaliter namque verum est, quòd frustrà Legis auxilium imploret, qui in leges ipse peccat.

L. 37. in fin. de minorib.

276 In quo omnes conspirare dispaleſcit ex traditis Vincentii Fusarii,

277 de *fideicommissar. substitut. Q. 740. n. 1. & sqq.* Brunnemanni, ad *d. L. 77. num. 8. ff. d. tit.* & Johannis à Sande, de *prohib. rer. alienat. cap. 8. §. 3. num. 25.* ubi ità emphaticè: Tertia, inquit, exceptio est, nisi Actor itidem prohibitus extra Familiam alienare partem suam Extero vendiderit, &

278 ità Voluntatem Testatoris offenderit. Perquàm absurdum enim foret, me tecum agere, quòd Partem tuam Extero vendideris, cùm ipse idem fecerim; me te accusare, quòd obsequium defuncto non præstiteris, quod nec ipse præstiti; denique me in te reprehendere, in quo mihi indulsi. Eos etenim Testator ad Fideicommissum videtur invitâsse, qui judicio

279 paruerunt: Alioquin perabsurdum erit, vice mutuâ petitionem induci, scilicet ut ab altero partem alienatam quis petat, cùm partem suam, alienando, perdiderit.

280 Und wiewohlen hierwider angeführt werden möchte / quòd, quia Liberi in Fideicommissis non suo Patri; sed primo illorum Conditori succedant, eapropter à Patre facta Alienatio ipsis haud noceat:

per *L. 69. §. 3. de legat. 2.* & ea, quæ disserit Marcus Anton. Peregrinus, de *fideicommiss. artic. 18. num. 29.* & passim alii:

281 So ist doch auch hierwider brevissimis anzumercken / daß / weil Herr Supplicant auch seines Herrn Vatters / und / durch dessen Persohn / auch anderer Ascendentium Hæres ist / disem nach Ihme auch die von allen fürgenommene gäntzliche Alienatio, und Oblatio in feudum, wie auch seines Herrn Vatters disem Fideicommisso contraria Dispositio, so wohl als denen Alienantibus, in feudum offerentibus, & contraria disponentibus, unstreittig im weg lige:

juxta ea, quæ in fin. ili ex *L. 14. Cod. de rei vindicat. L. 3. L. 5. Cod. de reb. alien. non alien. L. 2. Cod. si adv. vendit. L. 10. Cod. de solution. L. 1. ff. de except. rei vend.* tradit Arius Pinellus, ad *L. 1. parte 3. num. 52. Cod. de bon. matern.* Henricus à Rosenthal, de *feud. cap. 9. membro 2. conclus. 59.* Brunnemannus & Omnes, ad *d. L. 14. Cod. de rei vindicat.* & ad *L. 73. de evictionib.*

Nam quòd Heredes factum defuncti 282
etiam in Fideicommissorum alienatione præstare teneantur, plerorumque Interppr. applausu corroborat; ut, post alios innumeros, qui hoc ipsum, docendo, consulendo & decidendo, propugnârunt, videre est apud Vincentium Fusarium,

de *fideic. substitut. Q. 557. num. 1. & sqq.* ubi etiam notanter, non curandum esse, scribit, quòd nonnulli malè ab hac sententia discesserint, *num. 2. & 6.* Addatur Fachinæus, *controvers. lib. 5. c. 19.* ubi scribit, mirum esse, Viros doctos reperiri, qui contrarium doceant. Menochius, *cons. 81. n. 10.* & *consil. 89. per tot.* Cephalus, *consil. 392. num. 26. & seq.* B. Collega noster, Dn. D. Frommann. de *administrat. adventitior. legitima, th. 81.*

Dessen allen jedoch / und was dergleichen mehr leichtlich beygebracht werden könte / unangesehen / seyn wir deren einmüthigen rechtlichen meinung / daß freylich 283
zuförderist das Ritter-Guth Schmailsdorff mit einem wahrhafften / und zu ewigen tagen fürwührigen / Fideicommisso Familiæ der gantzen Freyherrlich Künsbergischen Famili verhafftet sey. Dann da 284
ligt allerförderist der hiettere buchstab des von weyland Herrn Hanns Fridrichen / Freyherrn von Künsberg / Anno 1571. aufgerichteten Testaments an dem tag und vor augen / daß / umb willen es mit seinen aigens-Güthern alſo bewandt / daß / wann dieselbe von den Lehen / und hingegen auch die Lehen von den aigenen Güthern abgesondert / getrennt und geschiden werden soltten / beyde Häuser / Wöhrnstein und Schmailsdorff nicht allein in abfall gerathen / auch keiner / der Eines bewohnen wird / sich da auff erhaltten; sondern jederzeit / ohne auffhören / allerley Zwitracht und Uneinigkeit zwischen beyderseits den Lehens- und Aigens-Erben seyn und erfahren / zudeme / daß auch NB. das Gemeine Geschlecht von Künßberg in Ringerung und Abnahm gebracht werden dörffte; disem nach / und NB. zu vor- 285
kommung dessen allen / so verordne Er / daß zu ewigen Zeitten / alledieweil Einer von Künsberg seyn und bleiben werde /

Jedermahlen der Lehens-Erb die Lehen und aigne Güther beysammen haben/ und die Aigens-Erben/ von den aigenen Güthern/ mit vier und dreißig Tausend fünffhundert fünfzehenthalb Gulden ab- und
286 auslösen solle. Diſe testamentarische Dispoſition ist im dritten Jahr hernach/ in deren Ao. 1574. den 30. Julii vorgangenen Schnabelweidischen Theilung/ aus gleicher Ursache/ weilen nemlich bey vielen Adelichen Geschlechtern die tägliche Erfahrung bezeüge/ was für unwiderbringlicher Schade aus diſem entstehe/ wann die aigene Güther von den Lehen- und Stamm-Güthern abgesondert werden/ diſem nach allezeit/ wann über kurz oder lang der Brüder einer oder der andere/ auch derſelben Agnaten und Lehensfolgere ohne Mannliche Leibs-Erben mit tod abgehen würde/ die aigenthumliche Güther von den Stamm- und Lehen-Güthern keines wegs abgesondert; sondern desſelben nachgelaſſenen Töchtern/ Schweſtern/ und Eigens-Erben umb solche aigenthumbliche Güther abrichtung und erstat-
287 tung mit Geld geschehen solle. Eben diſe verordnung hat auch Weyland Herr Georg Freyherr von Künsberg/ in ſeinem/ am 24. Januar. Anno 1618. auffgerichteten Testament mit reiffem Bedacht dahin widerholt/ daß ſeine beyde Gürber/ Wöhrnſtein/ als Lehen/ und Schmailsdorff/ als Eigen/ weilen ſolche/ ohne groſſen Zanckh und Hader/ wie auch umb anderer erheblicher ursachen willen/ nicht füglich voneinander zutheilen/ diſer wegen dem künfftigen Beſitzer des Wöhrnſteins/ ſo lang ſein Geſchlecht/ Schild und Helm währe/ und deren Einer denſelbigen innen habe/ beyſammen unzertheilt bleiben ſollen.
288 Welches gleicher maſſen auch in Ao. 1620. mittelſt eines zu Culmbach aufgerichteten Receſſes/ ohne einige Aenderung; und/ deſſen unangeſehen/ daß in deren grundverderblichen dreißigjährigen Kriegs-Zeit/ wegen groſſen Schuldenlasts/ und anderer ursachen/ die Güther gleichwohlen unter denen fünf Herrn Brüdern Freyherrn von Künsberg vertheilt werden müſſen/ dannoch auch noch bey deren in Anno 1647. unter allen Herrn Brüdern/ am 4. Iobris, fürgegangenen Theilung/ in præſentia ſieben anderer fürnehmer Cavaliers, ſeriò und
289 enixè beſtäthiget worden. Ob nun wohl diſes nicht verneint werden mag/ daß ex ſola Prohibitione Alienationis Bonorum, oder daß eines Teſtatoris, vel Pactum inter ſe ineuntium Bona nicht voneinander vertheilt werden ſollen/ die conſtitutio eines Fideicommiſſi agnatitii vel Familiæ nicht eben allwegen ſtabilirt werden möge;

juxta ea, quæ in terminis hanc in rem commentatur Johannes Cephalus, *lib. 3. conſil. 330. num. 66. & ſeqq.*

So wird doch in dem Gegentheil bey al- 290
len Rechtslehrern vor unzweiflich gehalten; Quòd, ſi vel Teſtator in ſuprema Voluntate, vel Contrahentes, aut Paciſcentes, in contractu, vel pacto, Bona extra Familiam alienari, hac de causâ prohibuerint, ut ipſorum Familia ejusque ſplendor exindè conſervari, & Familiæ Ruina hoc modo averti poſſit, tunc Fideicommiſſum ſine dubitatione conſtitutum cenſendum ſit;

ut, præter tot alios, egregiè docet laudatus Cephalus, *d. conſil. 330. num. 66.* ubi ità notanter: Ut Fideicommiſſum inducatur ratione Agnationis conſervandæ, oportet, quòd Teſtator expreſsè dixerit, ſe vel- 291
le conſervare Agnationem, & id agere gratia illius conſervandæ; tunc ſequitur inductio Fideicommiſſi, ſine quo concludenter & neceſſariò illa non conſervaretur &c.

Imò quòd non ſaltim in tali caſu, quando ſcilicet Diſponentes, vel Paciſcentes hujus Cauſæ finalis, ut nempe ſuæ Familiæ ſplendor ex Bonis alienari prohibitis conſervetur, expreſſam & ſpecificam mentionem fecerunt; verùm etiam tunc, cùm diſponitur, quòd Bona in Familia manere de- 292
beant;

juxta *L. final. ibique D Dres. Cod. de verb. ſignific.* Vincent. Fuſarius, de *fideicomm. ſubſtit. Q. 499. num. 1.* Petrus Anton. de Petra, de *fideicommiſſ. Q. 5. num. 2. & 7.* ubi dicit: Nil referre, an teſtator ità di- 293
xerit, quòd velit ſua Bona conſervari in Familia; ſeu quòd nolit, ut illa è familia exeant, ſeu quòd nolit, ea extra Familiam alienari; cùm hæc omnia æquipolleant:

Vel quòd Bona in Familia, Agnatio- 294
ne, vel Domo conſervari;

Petra, *d. l. num. 8.* Vultejus, in *conſill. Marpurg. vol. 4. conſil. 54. num. 920.* Hondedæus, *vol. 2. conſult. 45. num. 3.* Peguera, *Decis. 101. num. 5.*

Vel quòd illa extra Familiam non alienari;

Knipſchild. de *fideic. famil. nobil. cap. 6.* 295
num. 101. & cap. 11. num. 154.

Vel apud Agnatos & Lineam maſcu- 296
linam conſervari; & propterea extra illam alienari non debeant:

Hermann. Vultejus, *c. l. num. 90.* ex Curtio, Alciato, Peregrino, Molina, Knipſchild. *d. l. num. 162.*

abſolutum & perpetuum Familiæ Fideicommiſſum inducatur, ità ſcilicet, ut ſufficiat, ſi modò Teſtator, vel Paciſcentes ſuam Diſpoſitionem, vel Conventionem à prohibitione Alienationis non inceperint; ſed

Bona

Bona propterea, ut illa in Familia conserventur, alienari prohibuerint:

Jungatur Alciatus, *consil. 484. num. 3.* Petra, *d. tract. Q. 5. num. 19. vers. Septimum exemplum.* perillustris Dn. de Lyncker, *Resp. 173. num. 23. & 24.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diverſ. tract. §. Fideicommiſſum. num. 12.*

297 Sicque hoc principaliter, ſeu per modum principalis Diſpoſitionis ab ipſis ſit actum;

Knipſchild. *d. t. 6. num. 102.*

paſſim apud noſtrates firmatum videre eſt.

Addat. pro pluribus B. Dn. Samuel Stryke, de *ſucceſſionib. ab inteſt. Diſſ. 7. cap. 1. th. 15. ibique* prolixo catalogo laudati.

298 Ob nun wohl in ſubſtrato ſolche verba formalia, quoad externum illorum corticem, nicht zubefinden: So walttet jedoch nicht der wenigſte Zweifel/ daß diſe Verordnung/ daß die beyde Güther Wöhrnſtein und Schmailsdorff/ zu ewigen Zeitten/ nicht abgeſondert; ſondern/ ſo lang das Künsbergiſche Geſchlecht/ Schild und Helm währe/ jedermahlen das Guth Schmailsdorff von den Maſculis Agnatis, oder Männlichen Lehens-Folgern/ aus der Töchtern/ oder Schweſtern/ oder Anderer Eigens-Erben handen/ mittelſt würckhlicher Bezahlung einer Summ von 34500. fl. reluirt werden ſolle; und zwar diſes aus diſer ſpecialiter und austrückhlich beygefügten

299 Urſach/ dieweilen die leydige Erfahrung bezeuge/ daß viel Adeliche Geſchlechter/ durch dergleichen Stamm-Lehen- und Aigener Güther unfügliche Zertrennung/ in unwiderbringlichen Schaden geſetzt werden ꝛc. deren jenigen/ welche diſe teſtamentliche Verordnungen und Pacta gemacht/ ſollicitum & enixiſſimum ſtudium antiquiſſimam ſuam Familiam, pro virili, in perpetuo ſplendore & flore conſervandi überflüßig an tag lege.

300 Welches weitläuffer auszuführen wir/ aus diſer Urſach/ uns gefliſſentlich enthalten/ dieweilen/ fürs Zwaitte/ die Streitberg- und Schaumbergiſche Frauen Töchtere Selbſten/ in ipſo ſupremo Imperii Tribunali, die austruckhliche und lauttere Bekantnuß gethan/ daß/ bey deren in Anno 1620. errichteten Theilung/ die damahlen lebende geſampte Agnaten der Künsbergiſchen Famili, nicht nur wegen Schmailsdorff allein; ſondern generaliter, wegen aller Künsbergiſchen eigenthumblichen Güther/ mediante NB. reciproco Fideicommiſſo, unter ſich veſt geſtellt/ daß/ auf den Fall Einer oder der andere von denen Compaciſcenten/ ohne mannliche Leibs-Erben/ todes verfahren würde/ deſſelben hinterlaſſende Töchtere/ oder andere Eigenthumbs-Erben ſchuldig ſeyn ſollten/ die ererbte eigenthumbliche Güther denen Agnaten/ in einem gewiſſen/ auf den bloſſen Ertrag geſtellten anſchlag zu überlaſſen: Welches nicht weniger im Erbtheilungs-Receſſ de Anno 1647. wohlbedächtlich widerholt worden;

allermaſſen in der Schaumbergiſchen am 28. Novembr. 1702. übergebenen endlichen Submiſſion in mehrerem zuſehen.

Quòd vero nullâ fortiori, etiam in probando tali Fideicommiſſo Familiæ perpetuo, 301
Probario detur, quàm quæ propriâ ipſius adverſæ Partis confeſſione, ſcripto maximè comprehenſâ, atque judiciali, conſtat, nemo ullus eſt, qui neſciat. Thomas Grammaticus, *Deciſ. 36. num. 66.* poſt Maſcardum, Capiferreum, Cravettam, Menochium, & alios, Pruckmannus, *vol. 1. conſil. 2. num. 104.* Collega noſter, D. Harprecht, in *tract. academic. de ſucceſſionib. parte 2. pag. 847. num. 699. & ſeqq.*

Und wiewohlen in diſen beyden letztern 302
Verglichen eine gedoppelte Extenſion/ ratione tùm Sub- tùm Objecti, gemacht worden/ alſo nemlich/ daß/ da vorher nicht alle Freyherrlich Künsbergiſche Güther mit dem nexu perpetui Fideicommiſſi Familiæ beſchlagen geweſen/ von ſolcher Zeit an ihre ſamptliche Güther/ nemlich Schlöſſer 303
und Dorffſchafften/ darunter gezogen worden; und da zuvor nicht alle Agnati zu der ſucceſſion in ſolchen Güthern admiſſibel geweſen/ von ſolcher Zeit an Ihnen 304
allen der Weeg und acceſſ zu denſelben eröffnet worden: So mag jedoch diſe extenſiva Conventio nicht verſtanden werden/ daß 305
der jenige Herr von Künsberg/ welchem Wöhrnſtein zuſtehet/ zu auß- und einlöſung des Ritter-Guths Schmailsdorff nicht vor allen andern Künsbergiſchen Agnatis berechtiget ſeyn ſollte: Dann da 306
ligt allerförderiſt der clare buchſtab des in Anno 1620. aufgerichteten Theilungs Receſſus vor augen/ daß das Guth Wöhrnſtein und Schmailsdorff jederzeitten beyſammen ſeyn und bleiben/ und daß der Theilungs-Receſſ de Anno 1574. wie auch Herrn Johann Fridrichs/ und Herrn Georgen von Künsberg hinterloſſene Teſtamenta, nichts minder in ſchuldige obacht/ NB. aus denen darinnen befindlichen motiven/ und angezogenen Urſachen/ genommen und obſerviret werden ſollen. Daß aber die darinnen befindliche Motiven 307
und Urſachen kein anderes Objectum haben/ als die immerhin beſtändig unzertrennt und beyſammen behaltende Güther Wöhrnſtein und Schmailsdorff/ als deren keines/ allein und beſonders/ ohne

täglichesGezänckh / allseittige Beschwehrlichkeit der Herrschafft und Unterthanen / auch Abnahm der Güther / mithin auch der Famili, possidirt werden kan / das erhaittert der lauttere und Sonnenclare buchstab mehrbesagten Recessûs de Anno 1574. wie auch beyder / in Annis 1571. und 1618. aufgerichteter Testamenten.

308 Und dieweilen / fürs Zwaitte / auch in dem leztern / Anno 1647. aufgerichteten Recess, eben dise Rationes, wiewohlen aus ursach / weil tùm temporis die Güther / Wöhrnstein / Schmailsdorff / und andere / nach beschaffenheit der damahligen elenden Läufften / auf den Güthern gestandenen übergrossen Schuldenlasts / und Quinarii Fratrum Numeri, höchstbeschwehrlich zerstückhelt / und unter so viele Herrn distrahirt werden müssen / in etwas mehrerer Generalitate, sollicitè widerholt / und dises / was vorher / in so vielen vorhergegangenen Testamentis & Recessibus, in specie wegen der beyden Güther Wöhrnstein und Schmailsdorff Beysammen-behalttung / tanta cum cura & sollicitudine, ex indeclinabili ferè necessitate, so heilsamlich disponirt / und recessirt worden / mit keinem Wort in dem lezten Recess de dicto Anno 1647. geändert zu finden; sondern
309 neben diser paulo generaliori & latiùs patente Conventione: Daß / da über kurtz oder lang / der Brüder Einer oder der andere / auch derselben Agnaten und Lehensfolgere / ohne männliche Leibs-Erben / mit Tod abgehen würden / auf solchen Fall die eigenthumliche Güther (Und allso alle von den samptlichen fünf Brüdern besessene Güther.) von den Stamm- und Lehen-Güthern keines wegs abgesondert / oder NB. vertheilt; sondern derselben nachgelassenen Töchtern / Schwestern / oder Eigens-Erben / umb solche eigenthumliche Güther / Erstattung mit Geld / auf art und weiß / wie darinnen befindlich / geschehen solle / auch gleich in dem Eingang solchen lezten Verglichs austrücklich be-
310 schlossen worden / daß dickhbesagter Erb-Verglich und Pactum gentilitium vom 30. Julii, 1574. in allen seinen Contentis, und heilsamlich versehenen Clausulis, von den samptlichen Gebrüdern und Männlichen Erben unverbrüchlich gehalten / und denen in aliem nachgelebt werden solle; so / daß derselbe in genere widerhohlt / und / nur umb mehrerer Erläuterung willen / bey etlichen Puncten / und zwar in specie quoad hoc, daß die samptliche / allen fünf Herrn Gebrüdern zugehö-
311 rige Bona mit einem reciproco Fideicommisso beschlagen seyn soltten / und in casum, daß / wann Einer von allen fünf Brüdern / absque masculâ Sobole, absterben möchte / denen andern Herrn Brüdern die Gerechtsame / die von Ihm hinterlassene Güther / seinen Töchtern / oder Schwestern / oder anderen Eigens-Erben / mit würcklicher Bezahlung deren in ipso hoc Pacto bestimmten Geld-Summ / auszulösen / zukommen / und noch weitter auch allen weiteren Agnatis und Lehensfolgern gleiches Jus competiren solle / so zeigt sichs von selbsten / daß mehrangeregtes Pactum, dickhbesagte beyde Güther / zu ewigen tagen / beysammen zu lassen / pro perpetuò valiturâ Familiæ Lege observirt werden müsse. Dann daß die in dicto gentilitio Pacto de Ao. 1574. gemachte hochhailsame Provision / daß / wann Schmailsdorff / durch aussterbung einer Lineæ Masculinæ, auf Töchtern / Schwestern / oder andere Eigens-Erben gelangen und fallen würde / alsdann der Innhaber des Ritter-Guths Wöhrnstein auch Schmailsdorff darzu einzulösen befugt und berechtiget seyn solle / durch disen lezteren Theilungs-recess de Ao. 1647. in specie aufgehoben und cassirt worden seyn solle / das ist nicht nur / in dubio, nimmermehr zuvermuthen / ob notoriam, in contrarium, Juris præsumptionem, quòd Mutatio, in re dubia, planè non præsumatur: de quo proximè plusçula; sondern es kan auch dise generalis Conventio, daß / bey welchem 313
unter allen fünf Herrn Gebrüdern / oder ulteriorum graduum Agnatis & feudalibus Successoribus, der Casus totalis Masculinæ ipsorum Descendentiæ extinctionis sich quandocunque ergeben würde / allen seinen so dann überlebenden Brüdern / oder weittern Agnatis, juxta successionis feudalis ordinem & proximitatem, die Befugsame seine Güter seinen Eigens-Erben auszulösen / zuständig seyn solle / diser / wegen Wöhrnstein und Schmailsdorff / in specie gemachter Verordnung / daß dieselbe / so weitt möglich / zu ewigen tagen / ob prædictas Rationes, beyeinander behalten / und / wann solche gleichwohl / durch erfolgende Todfälle / voneinander getrennt / so / daß Wöhrnstein / als Lehen / einem Bruder / oder weittern Agnato zufallen; das Eigenthum Schmailsdorff aber an einige Fœminas, oder andere Eigens-Erben kommen und fallen würden / alsdann dises zu Jenem / mediante perpetuâ Reluitione, wider gelöst / folglich dises Einlösungs-Recht unverneinlich niemand anderem / als dem iederweiligen Possessori des Guths Wöhrnstein zuständig seyn solle / keines wegs derogiren:

In toto namque Jure nostro omnia ità ex- 314
plicari debent, ut Generi per speciem, & proindè, quemadmodùm Legi generali, sive antiquiori, sive recentiori, per Legem specialem, licet anteriorem; ità

etiam

etiam generali sive latiùs concepto Familiæ Pacto, similiter per aliud specialius Pactum, quantumvis antiquius, multoque magis per plura hujusmodi specialia Pacta, & Testamenta illustris Familiæ derogetur haud dubiè.

L. 80. de regul. Jur. L. 3. Cod. de silentiar. ibique DDres.

315 Ja daß dises die unzweifliche mens & intentio etiam ultimi hujus Pacti de Ao. 1647. Conditorum gewesen/ das erhellet/ vors dritte/ offenbahrlich aus deme/ daß/ obgleich die beyde Herrn Brüdere von Künsberg/ Johann Christoph/ und Georg Adam denen Streit- und Schaumbergischen Frauen Töchtern näher verwandt/ als Herr Christian Ernst/ jezmahligen Imploranten wohlseeliger Herr Vatter; Sie jedannoch an auslösung des Ritter-Guths Schmailsdorff zuparticipiren/ oder Ihme Herrn Christian Ernsten in diesem Recht vorzudringen niemahlen gesucht/ ja noch in der Zeit/ als Er allbereit von Schmailsdorff possession genommen/ gleich am nachgefolgten Tag Selbst an ihne geschriben/ daß ihre intention durchauß nicht dahin zihle/ oder einiger Gedancken bey Ihnen waltre/ ihre Pacta Familiæ übern hauffen zuwerffen; sondern Sie/ daß solche Jure & Justitia zuconserviren/ alle cräfften/ wann die Waysen mit Vormundern versehen/ eyferigst anwenden wollen; nach wörtlichem innhalt Ihrer beyder/ am 31. Mart. 1694. an Herrn Christian Ernsten abgelassenen Schreibens.

Allermassen Sie dann auch/ als viel 316 uns wissend/ vor das Vierte/ biß auf dise gegenwärtige Zeit/ umb dise Auslösung des Ritter-Guths Schmailsdorff sich nicht angemeldet; sondern wohlglaublich erst den endlichen Ausgang dises Processûs abzuwartten sich gemüßiget und verbunden erkennen; anders mehrers nicht anzuführen.

317 So gewiß nun und richtig allerförderist dises ist/ daß alle und jede Künsbergische Güther/ Dorff- und Herrschafften/ und mithin auch Schmailsdorff/ mit dem nexu eines ewigen gentilitii seu Familiæ Fideicommissi, beschlagen seyen/ so gewiß halten wir anbenebens auch dises/ daß/ obgleich der Gegentheil zubehaupten sich bemühet/ daß die Pacta perillustris istius Familiæ nie zur observanz kommen; sondern von denselben bißdaher/ in viel weeg/ recedirt worden; jedannoch auch dises mit keinem bestand opponirt worden sey:

318 Primò namque, ut jàm proximè antevertimus dicere, Mutatio, in dubio, haudquaquàm præsumitur:

L. 22. de probat. L. 32. princip. de donat. int. vir. & uxor. L. 5. qui satisd. cog. Hermann. Vultejus, in *consill. Marpurg. col. 1. conf. 22. num. 41.* Menochius, *consil. 1. num 120.* Mascardus, de *probation. conclus. 1032. num. 1.*

Sicut nec Abrogatio. 319

L. 27. Cod. de testam. L. 32. Cod. de appellat. L. 35. Cod. de inoffic. testam. Mascardus, *conclus. 1084.*

Mutare siquidem est accidens: Accidentia verò non præsumi, ex textibus & DDbus statuminat Menochius, de *præsumpt. lib. 6. præsumpt. 37.* Barbosa & Tabor, *axiom. lib. 11. cap. 60. axiom. 7.* 320

Quæ ipsa Regula non solùm quoad illa, 321 quæ incontinenti; verùm etiam quoad ea, quæ ex intervallo fiunt, potentissimè militat, ità nempe, ut, tametsi à tempore celebrati alicujus negotii longum tempus elapsum sit; nihilominùs tamen Mutatio voluntatis haud præsumatur; sed ab eo, qui eandem allegat, probanda sit;

per *d. L. 27. Cod. de testam. ibique* Jasonem, post Aretinum, Johannes Cephalus, *consil. 351. num. 26.* Ascanius Clementinus, de *patria potest. cap. ult. num. 104.* Gravetta, de *temporis antiquit. in parte 1. partis prima principal. num. 60.* Cardinalis Parisius, *lib. 3. consil. 67. num. 25.* Menochius, *dicta præsumpt. 37. num. 28.*

Wannenhero die Rechtslehrere ad hoc, 322 ut Pacta, legitimè inita, mutata dicantur, eine deutliche Erklärung der vorhabenden Aenderung einmüthig erfordern; in tantum, ut dicant, generalem mentionem ad hoc non sufficere.

Alexander Tartagnus, *lib. 4. consil. 123. in princip. num. 2. 8. & seqq.* ubi multa hujus rei exempla conglomerat.

Neque mutationem, vel correctionem 323 alicujus Conventionis, vel Dispositionis, de facili præsumendam:

Regnerus Sixtinus, in *consil. Marpurg. vol. 3. consil. 8. num. 74.*

Sed ad novam Conventionem, novum 324 etiam Pactum & Tractatum requiri:

Bb. Domini Antecessores, apud *Besoldum, in consil. Tubing. parte 4. consil. 145. num. 18.*

Et quoties dicitur, legitimè conditam 325 Dispositionem ex postfacto mutatam esse, hæc ipsa Mutatio etiam legaliter probari debeat;

Johann-Baptista Cardinalis de Luca, in *theatro verit. & justit. tomo 2. disc. de fideicommiss. 127. num. 12.*

adeò, ut in dubio potiùs Error & inadvertentia præsumi, & quæ in subsequentibus Pactis mutata videntur, ex errore profecta videri debeant.

post Jasonem, Cephalus, *consil. 351. num. 28.*

Ex quo etiam Renovatio alicujus con- 326 tractûs semper facta præsumitur cum iisdem quali-

qualitatibus; & secundum naturam primi seu præcedentis contractûs intelligitur; ut in casu valdè simili, ex Bartolo & Baldo, docet Modestinus Pistoris, *consil. 21. num. 58.*

327 So ist/ Zwaittens/ in specie quoad ipsam materiam Fideicommissorum, auch dises eine richtige und unzweifliche Regula:

Quòd & Fideicommissum semel inductum præsumatur durare, &, quando id semel existentiam habuit, semper interpretatio ità fieri debeat, ne rursùs intercidat; præcipuè si de Fideicommisso Familiæ seu
328 agnatitio quæstio sit; ubi latam & benignam interpretationem fieri debere, ex Llbus & earundem interpretibus stabilit laudatus Cephalus,

consil. 330. num. 18. & seqq. novissimè Ludovicus Baitellus, de *ultimis voluntat. Decis. 8. num. 12. 13. & 16.*

329 Càm enim hujusmodi Fideicommissum, ejusdemque constitutio favorabilis censeatur; imò planè hujus generis Fideicommissa excellenter favorabilia Doctores appellent;

notante Klockio, *tomo 3. consil. 182. num. 571.*

330 quocircà illorum destructio & sublatio non favorabilis; sed potiùs odiosa & restringenda à DDbus dicitur; cùm contrariorum contraria sit ratio, & contraria operatio; & quod operatur propositum in proposito, idem etiam operetur oppositum in opposito.

Knipschild. de *fideic. famil. nobil. cap. 16. num. 261.* Cothmannus, *vol. 2. Resp. 80. num. 89. & seqq.*

331 Nicht weniger ist/ Drittens/ hiebey zubemerckhen/ daß das Testamentum Johann-Fridericianum de Anno 1571. wie nicht weniger auch das nur drey Jahr nachgefolgte Pactum gentilitium de Anno 1574. in allen hernachgefolgten Testamentis & Pactis perillustris istius Künsbergensis Familiæ so gar pro illius perpetuâ Normâ & fundamentali quasi lege gehaltten worden/ daß auch/ als oben bereits angeführt worden/ noch die beyde Herrn Brüdere/ Johann Christoph/ und Georg Adam von Künsberg/ gleich am ersten/ nach gewaltsamer Possessions-ergreiffung in dem Ritter-Guth Schmailsdorff/ hernachgefolgten 31sten Tag Martii, Ao. 1694. an den Herrn Occupanten Selbsten geschriben/ daß ihre Intention durchauß nicht dahin zihle/ dise Pacta Familiæ übern hauffen zuwerffen; sondern vielmehr dieselbe aus allen cräfften zu conserviren.

331 Welches Selbige wohl glaublich/ besonders gegen Einem/ mit dem Sie damahlen/ ob hanc ipsam violentam Invasionem, so übel vergnügt gewesen/ daß Sie auch in gar harten und scharffen terminis solche Ihme verwisen/ nicht nur wider die Wahrheit; sondern auch zu der damahls recentissimè in den Waysenstand gesezter Streitberg- und Schaumbergischer Fräulein/ ihrer nächster Verwandtinnen/ ja auch zu ihrem Selbstaigenen præjudicio, nicht geschriben haben würden/ wann dise antiqua, & ex longis intervallis multoties confirmata Pacta Familiæ bey derselben ausser aller observanz kommen wären/ und schon damahls nicht mehr gegolten haben solten.

Viertens wird dises alles auch ex reso- 333
lutione in contrarium adductorum noch mehrers bestärckhet. Dann obschon/ juxta primam dubitandi Rationem, das Ritter-Guth Schmailsdorff denen Lehen und Stamm-Güthern in mehrangeregten Pactis entgegengesezt wird: So dient doch 334
hierauff zur kurzen abfertigung/ daß durch dises Wort/ Stamm-Güther/ nicht nur solcherley Bona nexu Fideicommissi agnatitii devincta; sondern eben wohl auch Bona hæreditaria sive Avita, quæ Majorum fuerunt, & à Progenitoribus nostris ad nos pervenerunt, mehrmahls angeditten werden:

juxta ea, quæ legimus apud Wehnerum, in *Observ. pract. vocab.* Stammlehen. Reinkingkium, de *retractu consanguinit. Q. 3. num. 11. cum seqq.* Knipschildium, de *fideicomm. famil. nobil. cap. 1. num. 14.*

Dafern nun Schmailsdorff von solcher 335
natur und beschaffenheit wäre/ daß es weder mit dem vinculo perpetui Familiæ Fideicommissi verhafftet/ noch von denen Freyherrlich-Künsbergischen Majoribus hergestammet wäre/ so stünde dise gegeneinandersezung der Lehen- und Stamm-Güther/ und des aignen Guths Schmailsdorff extra dubitationem. Weilen aber 336
in den Actis austrücklich gemeldt wird/ daß das Ritter-Guth Schmailsdorff bereits über 400. Jahr ein altvätterliches Stamm-Guth gewesen sey:

in vol. Actor. 3. in Herrn Christian Ernsten von Künsberg/ Anno 1700. am 26. Januar. bey höchstpreißlichem Reichs-Hoff-Rath übergebenen Gegen-anzeig/ gleich in paginis prioribus:

so muß man nothwendig es bey disem be- 337
wenden lassen/ daß dises Guth zwar Anno 1571. und 1574. bereits ein altvätterliches und/ hoc ipso respectu, ein Künsbergisches Stamm Guth; aber bißdahin noch mit keinem nexu perpetui Familiæ Fideicommissi beschlagenes Guth; sondern ein eigenthumliches/ sive jure tùm pleni, tùm & liberi Dominii, eigenes Guth gewesen sey; hernach aber durch das/ in derselbigen Zeit/ nimirum in Annis 1571. und 74. 338

auff-

auffgerichtete Teſtamentum, und Pactum gentilitium, auch zu einem mit dem vinculo Fideicommiſſi befangenen Stamm-Guth gemacht worden ſey; alſo / daß es / 339 deſſen ungehindert / daß auch ſolcherley Bona Fideicommiſſaria revera des Innhabers aigenthumbliche Güther ſeyn / und ihm jure Dominii, tametſi non liberi & irrevocabilis; ſed duntaxat reſtricti & revocabilis, zuſtändig ſeyn;

per deducta Knipſchildii, de *F. F. N. cap. 10. num. 1. & mult. ſeqq.*

340 ſolches dennoch hiernächſt von den Lehen- und andern alten Fideicommiſſ- und Künsbergiſchen Stamm-Güthern / und beſonders dem Lehenbahren Ritter-Guth Wöhrnſtein weiters nicht ſeparirt; ſondern jederzeit zu demſelben gezogen werden / und / wanns je durch Erb-Theilungen darvon abkommen würde / dennoch jedesmahls wider vom Innhaber des Guths Wöhrnſtein eingelöſt werden ſolle / könne und möge.

341 Auff diſe nachfolgende Rationem dubitandi, quòd Inſtitutio Fideicommiſſi, etiam Familiæ, in ambiguo, neutiquàm præſumi debeat, iſt die antwort in præmiſſis Rationibus decidendi ad ſatietatem allberait verfügt worden.

342 So hat gleichfalls auch das / ſo circa Secundum membrum, daß nemlichen diſes Gentilitium Pactum nie zu keiner obſervantz gekommen / in hucusque firmatis ſeine völlig-abhelffliche maaße bekommen; wahin wir uns nochmahlen ohne anſtand beziehen.

343 Daß aber die letzlich im leben geweſene Freyherrn von Künsberg / ex adverſo, auch deſſen beſchuldiget worden / daß ſie einige Güther / in fraudem Fœminarum, und anderer Eigens-Erben / als welche / auff diſe weiß / umb ihre Außloſungs- und Reluitions-Gelder / in ſo fern gebracht würden / erſt poſt ſæpedicta Teſtamenta & Pacta, zu Lehen offerirt / und daß auch inſonderheit Herr Chriſtian Ernſt / in ſeinem Teſtament / die Gerechtſame / das Guth Schmeilsdorff wider zu dem Guth Wöhrnſtein zu ewigen tagen zureluiren / auff ſeine ſelbſtaigene Maſculos Poſteros allein reſtringirt habe; wie ingleichem daß einige aigenthumbliche Güther / erſt poſt ſæpedictum Familiæ Pactum de Anno 1574. von und aus der Familia alienirt worden / das iſt theils vom wohlſeligen Herrn Chriſtian Ernſten ſelbſten / theils auch / poſt ejus obitum, von ſeinem Herrn Sohn / jetzigem Herrn Imploranten in ſeiner endlichen Gegen-Submiſſion / mit unterſcheid / als der lautere unerweißliche Ungrund conſtantiſſimè widerſprochen / und im übrigen ſo ſolidè ad omnia & ſingula geantwortet worden / daß wir nicht glauben können / daß in ſo fern Ein Höchſtpreißlicher Kayſerl. Reichs-Hof-Rath einigen anſtand gehabt hätte / pro Domino Reo eine abſolutoriam ergehen zulaſſen.

Conferatur in erſtgedachter endlicher 344
Gegen-Submiſſion / der §. us Zum andern acceptirt Anwald gantz gerne.

Bleibet alſo finaliter nochmahls dabey / daß das uhraltte Künsbergiſche Guth Schmeilsdorff ein wahrhafft und unzweifflliches Fideicommiſſum Familiæ, und benebens dem juri perpetuæ Relutionis in allweg unterworffen ſey. Und auff diſes ſuppoſitum wird nunmehro in diſer

Dritten Quæſtion zuwiſſen 345

verlangt:

Wann beyde vorſtehende Fragen / oder wenigſtens die zweyte affirmativè zubeantworten wäre / ob nicht der jetztmahlige Herr Beſitzer von Wöhrnſtein / neben dem Beneficio Supplicationis pro reformatoria, zu mehrerer præcaution und Sicherheit / quaſi per interventionem, das Jus reluendi ex propria perſona competens, alternativè & in eventum annectiren / auch an dem höchſt-preißlichen Kayſerlichen Reichs-Hof-Rath / mit aigentlicher Beziehung auf die / in Cauſa principali Reluitionis beraits ventilirte Acta, dahin das Petitum einrichten ſolte?

Weilen aber mit diſer dritten Quæſtion indivulſim verknüpfft iſt auch diſe

Vierte Quæſtion:

Ob dem jetzigen Supplicanten / 346 Herrn Adam Friderich Chriſtian von Künsberg / ob Er gleich deren ſeinem ſeeligen Herrn Vätter angeſchuldigten Invaſion ſich nicht theilhafftig gemacht / jedannoch die Qualitas Hæredis, in diſer Sach / und bey dem ergriffenen Remedio Supplicationis nicht entgegen ſtehe?

ſo wollen wir beyde zuſammen faſſen / und nebeneinander examiniren. Daß nun 347
Herr Supplicant diſes Fideicommiſſ- und Stamm-Guth Schmeilsdorff nicht reluiren könne; ſondern geſchehen laſſen müſſe / daß / wann jemand anderer von ſeinen Herrn Vettern / den Freyherrn von Künsberg / ſolches / umb die in denen vorhandenen Pactis beſtimmte Summ / aus handen der Streitt- und Schaumbergiſchen Töchtern / wider zu der Famili an- und einlöſen wollte / er ſolches thue und nach

wunsch zu werckh richte/ das scheint ex hoc ipso, quod in quarta Q. specificè tangitur, Juris principio, fast indubitatò zuaffirmiren seyn/ quia Filius, sui Patris Hæres effectus, illius factum impugnare non potest; sed eidem, per Regulam, stare tenetur;

per communia DDrum, ad *L. 14. Cod. de rei vindicat.* Novellam *159. cum parallel.*

348 Dann daß eben dise Regul auch in Fideicommissis statt und raum habe/ darvon handlen in mehrerem Arius Pinellus,

ad *L. 1. part. 3. num. 79. & seqq. Cod. de bon. matern.* Johannes Cephalus, *consil. 392. num. 28.* Menochius, *consil. 129. num. 11. & consil. 89. num. 34.* Brunnemann. ad *L. 114. §. 16. num. 18. & 19. de legat. 1.* Johannes à Sande, de *prohib. rer. alienat. part. 3. cap. 8. num. 33.* Vincent. Fusarius, de *fideicomm. substitut. Q. 597. num. 1.* Josephus Urceolus, de *transactionib. Q. 50. in fin. & Q. 80. num. 1.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Diss. de Transact. super Fideicommisso inter personas ad illud vocatas, §. 38. 39. & 40.*

349 Eben so/ als dieselbe auch in denen/ mit dergleichen Fideicomiss-Güthern fraternizirenden Bonis feudalibus, regulariter, auch gleichgülttigen ingress findt;

juxta ea, quæ docent Georg-Adam Struvius, in *Syntagm. Jur. feudal. cap. 13. aphor. 16. num. 6.* B. Dn. Samuel Stryke, in *exam. Jur. feudal. cap. 20. Q. 10.*

350 Es ist aber hierwider allerförderist in fleißiges bedenckhen zunemmen/ daß impræsentiarum weder dises gefragt werde: Ob ein vom Vatter veräussertes Lehen/ von seinem Sohn/ jure Successionis, revocirt werden möge? Noch auch dises:

351 Ob ein Adeliches Stamm- oder Fideicommiss-Guth/ so desselben Innhaber alienirt/ von seinem Sohn/ als Successore in Fideicommisso, revocirt werden könne? Sondern dises ist allein das Objectum præsentis determinationis: Ob Herr

352 Supplicant das von seinem Herrn Vatter/ durch die Ihm angeschuldigte (Positô, daß sie nochmahlen/ durch erfolgende Sententiam in hoc processu Supplicat. vor gnugsamb erwisen und richtig erkannt werde) gewalttsame Bemächtigung und Invasion des Stamm-Guths Schmeilsdorff verwürckhte Jus perpetuæ Reluitionis, nicht als Filius Invasoris, insimùlque ejus Hæres; sondern sub qualitate seines proximi Agnati, & Possessoris des Lehen-Guths Wöhrnstein/ zu welchem Schmeilsdorff/ per Majorum Testamenta & Pacta Familiæ, zu ewigen tagen gehörig seyn, solle/ dergestalten/ daß alle in dem Lehen-Guth Wöhrnstein succedirende Agnati die Gerechtsame/ das Guth Schmeilsdorff/ ex manu Fœminarum, oder anderer Eigens-Erben/ absque ulla ullius Temporis præfinitione, zureluiren fug und macht haben sollen/ zuexerciren berechtiget sey? Dise Frage wie sie weder in Jure Communi, noch bey denen Rechtslehrern/ als viel uns bekannt/ his specificis in terminis, erörtert zufinden: alsso müssen wir nothwendig/ in derselben decidirung/ das/ was immer hiervon die analogia Juris, ex receptioribus Interppr. placitis, de casibus similibus, submínistrirt/ zu rath und hülff ziehen. Das jenige nun/ 354 so mit diser Quæstion die nächste verwandtnus hat/ bestehet in diser/ huic nostræ Quæstioni gar nahe kommender und bekannter Rechtsfrage gründlicher determinirung: Ob/ wann entweder ein Lehenmann sein prædium feudale verkäufflich hinweggibt/ oder eines Fideicommissi agnatitii Possessor ein solch Stamm- 356 Guth veräussert/ ihre Söhne so wohl/ als andere Agnati das Jus Retractûs zuexerciren/ und mithin ein solch Lehen- oder Fideicommiss-Guth/ umb eben das Pretium, warvor der Vatter dasselbe verkaufft/ an sich zuziehen und einzulösen berechtiget seyen? Dann weil auch in Casu nobis proposito gleiche Frage movirt 357 wird: Ob ein Fideicommiss-Guth/ so der Vatter umb ein bestimptes Pretium zureluiren berechtiget gewesen; dises Juris aber sich/ per ipsi imputatam talis Prædii violentam invasionem, selbst verlustigt gemacht/ wie von einem jeden andern zu seiner Famili gehörigem Agnato, juxta ordinem feudalis successionis; allso gleicher massen auch von seinem Sohn/ ceu & ipsô Agnatô, gegen Zahl- und abstattung des in Pactis Familiæ bestimpten Pretii, vi Juris perpetuæ Reluitionis, an sich zulösen/ und dasselbige widerumb mit einem andern Guth/ bey welchem es allezeit verpleiben solle/ vereinbaren könne? so zweiflen wir 358 nicht/ daß/ was die Rechtslehrere von der ersten Frag halten/ auch bey diser/ dermahlen zudecidiren vorkommenden Frage/ durch eine Rechtsgülttige und wohlgegründete illation/ sich wohl appliciren lasse: Dessen unangesehen/ daß zwischen einem 359 propriè sic dicto Retractu, und dem Jure perpetuæ Reluitionis (per Statuta, Testamenta, vel Pacta inducto) an sich selbsten unterschidliche Differentiæ fürwaltten;

ut videre est apud Franzkium, in *tract. de laudem. cap. 16. num. 157.* B. Collegam nostrum, Dn. Frommannum, in *delineat. juris retractûs Würtembergici, §. 24.* & nostrum Collegam, D. Harpprechtum, in *Respp. criminal. & civilib. vol. 1. Resp. 54. num. 9. & porrò sequentibus.*

Ob nun aber auch gleich beyde nächst- 360 bemerckhte Fragen: Ob/ wann ein Lehenmann sein Lehen verkaufft/ seine Söhne so wohl

wohl / als andere Agnati, solches / jure Retractûs in Jure feudali expressè admitti, an sich ziehen und lösen können? Oder / wann auch ein Vatter ein Fideicommiss-Guth extra Familiam alienirt hat / seine Söhne so wohl / als andere Agnati, solches jure retractûs gentilitii seu sanguinis an sich zulösen von Rechtswegen befugt seyen? auch an sich selbsten nicht extra omnem planè dubitationem stehen; indem auch dieselbe affirmativè judicidiren einige
361 Rechtslehrere/ex hac ipsa Ratione, einigen anstand haben wollen / quòd Filius factum Patris impugnare non possit;

per L. 5. Cod. de servo pignori dato manum. L. 114. §. 16. de leg. 1. L. 69. §. 3. de legat. 2. & ea, quæ tradit Borginus Cavalcanus, *part. 1. Decis. Fivizan. 36. num. 29.* Johannes Cephalus, *consil. 398. num. 28.* Johannes à Sande, *de prohib. rer. alienat. cap. 8. num. 33.* & passim Alii.

362 Und daß / zweytens / die Söhne von andern Agnatis in disem differiren / daß / weilen sie auch ihres Vatters Erbschafft / wann sie anderst die von ihm hinterlassene Lehen erhalten wollen / nothwendig mit antretten müssen;

per notoriam de his Feudorum sanctionem *II. Feud. 45.*

363 Und sub hac qualitate auch alle onera hæreditaria, quorsùm etiam regulariter Facti paterni præstatio pertinet, übernemmen und leiden müssen.

364 Ingleichem / daß / drittens / das Jus Feudum à Patre alienatum, etiam jure ἀγολμήσεως, vel Retractûs revocandi, in Jure Feudali nirgendswa denen Söhnen; sondern einig und allein des alienirenden Vasalli Agnatis gestattet wird;

II. Feud. 39. princip.

365 Cùm verò Agnatorum, in ipso hoc tertio, quòd ipsi novissimè defuncti Vasalli Hæreditatem invitinon adeant; dispar ratio sit; quapropter ab illis ad Filios hactenus nulla valida illatio peti posse videtur; arg. *L. uit. de calumniator.*]

366 Und wann / viertens / auch die Söhne ad exercendum hoc Jus Retractûs admittirt würden / die Agnati dises Juris, quod tamen ipsis solis indultum legitur, sich niemahlen prevaliren könten / angesehen / wann Söhne vorhanden seyn / sie von Ihnen / als gradu proximioribus, immerhin excludirt würden: Allermassen / ex his & similibus Rationibus, zerschidene berühmte und tapfere Scribenten das Jus ein solch Lehen / auch jure Retractûs, zu revociren / denen Söhnen simpliciter und gänzlich absprechen;

præcipuè etiam per tritissimum tx. *II.*
367 *Feud. 26. §. Titius.* cujus hæc sunt formalia: Titius, Filios Masculos non habens, partem suam Feudi Sejo, partem ejusdem Feudi possidenti, Agnato suo, concessit. Semper onius, proximior Agnatus, mortuô demùm Titiô, partem illius Feudi, nullô datô pretiô, recuperare potest. Quodsi Titius Filios proprios haberet, pretiô redditô, etiam vivô Titiô. Quodsi consensit alienationi; vel per annum, ex quo scivit, tacuit, omninò removebitur. Adeatur imprimis hunc ipsum tx. operosè enucleans Hartmannus Pistoris, *lib. 2. Q. 5. per tot.* Struvius, *in S. J. F. cap. 13. aphor. 16. num. 1.* Hermannus Vultejus, *de Feud. lib. 1. cap. 11. num. 88.*

Und so viel auch die andere Quæstion 368
concernirt: Ob nemlich ein Sohn das von seinem Vatter veräusserte Stamm-Guth per Retractum gentilitium, vel demortuô suô Patre, vel adhucdùm vivente, an sich zu lösen berechtiget sey? so ist es an dem / daß die Rechtslehrere auch dieselbe gar variè determiniren / in dem Einige gleicher 369
massen / inter Filium, simul sui Patris Hæredem, & ab Hæreditate paterna abstinentem, auch diß orths distinguiren / ità nempe, ut hic quidem retrahere valeat; non verò Filius, qui simul Patris hæres.

Theodor. Reinkingk. de *retract. consanguinit. Q. 12. conclus. 1. num. 61. & 506.* Jacobus Wissembach, *Disp. ad primam Pand. part. 36. th. 4. num. 1.* & quos porrò collaudat Johannes Gutierrez. *practicar. Qq. lib. 2. Q. 149.*

Andere aber inter Suos & Emancipatos 370
einen unterscheid machen:

quos inter est Zœsius, ad *tit. Pand. de L. commissor. num. 53.*

Und noch andere / erst im Fall / wann 371
der Vatter verstorben / seinen Sohn admittiren wollen.

Andr. Tiraquellus, de *retr. lineari, §. 1. glossa 8. num. 59.*

Wann wir aber das jenige / was die 372
meiste Rechtslehrere / ex approbatissimis Juris nostri principiis / hiervon an die hand geben / was genauer erwägen / so walttet bey uns / ja fast allen DDbus, nicht der wenigste Zweifel / daß auf beyde Quæstiones mit Ja zu antwortten; hâc præcipuâ Ratione, dieweilen das Jus tùm tale Feudum, tùm & Fideicommissum, jure retractûs, revocandi, allen Agnatis (Modò 373
Proximiores sint; vel alii; ipsis proximioribus, ipsi retrahere aut nolint, aut nequeant,) unzweiflich zukompt;

per apertissimos hanc in rem txx. *II. Feud. 5. §. Porrò.* ibi: *In redimendo potior erat proximi Agnati, quàm Domini, conditio. II. Feud. 3. §. 1.* verbis: *Tunc enim, rescissâ investiturâ, redditô à te, vel alio proximiori &c.*

Cùm verò non detur proximior Agnatus, 374
quàm Filius Patris, qui tale prædium alienavit, & Filii, non saltem per aliquam Ju-

ris interpretationem; verùm propriè sui Patris, iique Proximi, Agnati dicantur;

tx. expr. in *L. 12. ff. de suis & legit. hæredib.* Dn. Stryk. de *succession. ab intest. Diss. 6. cap. 2. §. 13. in fin.*

375 nec in successione quisquam Patri proximior, quam Filius, sit:

Il. Feud. 11.

376 quare dicunt, quòd ea, quæ in genere Lex feudalis Agnatis concedit proximioribus, & doctrinalis interpretatio ad Fideicommissa agnatitia seu familiæ justissimè porrexit, etiam Filiis, non quà talibus; sed quà proximis Agnatis, denegari non

377 debeant. Neque enim in Jure nostro hoc insolens est, ut quis duplicem, vel triplicem, diverso respectu, personam sustineat.

L. 22. ff. de his, quib. ut indign. L. 3. cum L. seq. ibique Glossa. *de adopt. L. 26. Cod. de administr. tut.* Dn. Samuel Stryke, *ducto cap. 2. §. 25. in fin.* Barbosa & Tabor, *in axiomatib. voc. ab. Persona, axiom. 2.*

378 Sanè enim quemadmodùm in Filio pariter hoc etiam Jus Commune admittit, ut, si ille Annum, ad petendam bonorum possessionem, Parentibus & Liberis singulariter indultum elabi patiatur, sic, ut propterea, ex capite undè Liberi, Bb. possessio ab ipso ulteriùs peti non possit; ipse tamen adhuc per C. dies, tanquàm proximus Agnatus, ex capite, unde Legitimi; &, si etiam hoc tempus elabi sit passus, adhuc per alios C. dies, ex capite, undè Cognati, eam petere valeat:

tx. expr. in *L. 1. §. 10. & 11. ff. de successor. edicto. L. 2. undè legit.* Arnoldus Vinnius, ad §. 5. ad verba: *Deinceps cæteris. Inst. de bon. possess.* Antonius Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 6. tit. 11. Def. 3.* B. Collega noster Dn. Frommann. in *different. Hæredit. & Bb. possessionis, th. 39.* B. Dn. Samuel Stryke, de *succession. ab intest. Diss. 9. cap. 6. §. 12.* ubi

379 insimul hujus triplicis Bb. possessionis necessitatem etiam juxta modernos mores agnoscit.

380 Imò planè si Filius Hæreditatem Jure Civili sibi delatam intra totos XXX. annos adire neglexerit, tunc quòd ipse eandem, intra spatium aliorum 30. annorum, tanquàm proximus Agnatus, adhuc adire, &, si etiam hos præterire patiatur, tanquàm proximus Cognatus denuò per tantundem temporis spatium illam amplecti & acquirere valeat, communissima Interppr.

381 definitio est, quæ tametsi reverà inveterato DDrum errori, qui successorium Prætoris Edictum etiam ad jus successionis Civilis audacter porrexerunt, suos debeat natales;

autore Fabro, *cit. loc.* & in *tract. de errorib. pragmatic. decade 29. err. 5.*

382 tamen illam innumera, etiam summorum Tribunalium, decisa, Principumque decreta jam pridem firmasse ipse Faber invitus fateri cogitur;

cit. loc. & patescit ex traditis Bened. Carpzovii, *part. 3. C. 14. D. 3.* ubi aliquot Præjudicia. & B. Collegæ nostri D. Frommanni, *d. th. 17. vers. An verò talis Filius.*

Quemadmodùm ulteriùs etiam in casu, 383
quò Filia nobilis, accepta Dote, sui Patris successioni renunciavit, ipsâ, Patre adhuc vivente, defunctâ, ipsius Liberi, non obstante juratâ hâc, pro se & omnibus Hæredibus factâ, Renunciatione, & quòd ipsi suæ Matris hæredes sint facti, ad Avi sui successionem, ex propria personâ, & proprio jure, justissimè adspirant;

arg. *L. uls. Cod. de pact. L. 3. Cod. de collation.* & per ea, quæ latè de his commentatur laudatus Frommannus, de *existentia condition. pacti hereait. renunciata reservat. th. 33. & seqq.* Carpzov. *lib. 6. Resp. 72. n. 8.* qui hanc ipsam sententiam appellat verissimam; quam etiam integra hinc indè Col- 384
legia tùm Facultatum, tùm Scabinatuum, tùm Dicasteriorum, plena manu approbarunt; ut videre est apud Modestin. Pistoris, *consil. 33. num. 8.* Richterum, *parte 4. consil. 26. & Decis. 69. num. 14.* Frommannum, *d. th. 33. circa fin.* & nostrum Collegam D. Harpprechtum, in *tract. academic. de successionib. parte 2. pag. 15.* Addat, Hector Capycius Latro, *lib. 1. Decis. Neapol. 41. ibique in addition.* Gizzius. Johann Petrus Fontanella, de *pactis nuptial. clausf. 9. glossa un. parte 1. num. 60.*

Ita nec dubitandum, quin Filii pariter 385
quasi proprio jure, sive Proximitatis & Sanguinis jure, (Hôc insuper habitô, quòd & ipsi sui Patris heredes sint facti,) ex dispositione tùm Legis feudalis, tùm Consuetudinis, ad jus revocandi ex jure retractûs quemvis proximum admittentis, ad eandem facultatem adspirent justissimè:

prout, ultra superius adductos txx. ad hoc stabiliendum etiam ex *L. 59. §. 1.* in verbis: *Quia* non quasi hæres; *sed* quasi Mater *ex pacto accepit. ff. ad SCtum Trebellian.* argumentum desumit Petrus Müllerus, in *addition. ad Struv. exerc. ad Pand. 23. th. 56. lit. z.* qui optimè addit, quòd 386
Filii hâc ipsâ facultate utentes, nihil contra reverentiam & Parenti suo debitam pietatem admittere, neque illis injuriam inferre censeantur.

Und daß auch in dem übrigen das jenige alles / was / pro stabilimento contrariæ sententiæ, von einigen DDbus angeführt wird / von keinem valôr sey / nemlich / Primò, nicht dises / quòd Filius non possit factum Patris impugnare: ad quod ità Carpzovius, quòd quidem Filius, & simùl Patris heres, illius factum præstare teneatur, 387

tur; sed non quatenùs Agnatus, idemque proximus:

388 arg. *dicta L. 1. §. 11.* ubi JCtus notabiliter docet, quòd, quamvis Filius à delata Bb. possessione, ex prima parte, undè Liberi, excluſus sit, eandemque, tanquam Filius, portò petere nequeat; tamen illam adhuc ex altera parte, undè legitimi, sive tanquàm Agnatus, prætendere valeat. *ff. de successor. edicto.* Ità benè Carpzovius, *J. F. parte 2. C. 31. D. 11.* Dn. Samuel Stryke, de *succeſſ. abintest. Diſſ. 9. cap. 2. th. 25.*

389 Warmit auch zugleich diſes andere dubium: Quòd Filius Feudum ab Hereditate separare non possit, ac propterea omnia hæreditaria onera subire, sicque etiam factum Patris præstare teneatur, darnider gelegt wird; cùm ipse hoc Jus retrahendi exerceat non ut Filius & Hæres; sed, seposità isto nomine & qualitate, ex jure proprio Agnationis, per LL. indulto, & per Mores approbato;

arg. *L. ult.* verbis: *Ex sua persona dominium vindicare. Cod. de evictionibus. L. 22. §. 1.* ibi: *Quia hoc non judicio defuncti ad eum pervenit; sed Principali providentia. ff. de adopion.* prout hâc Ratione, quoad Jus retrahendi Feudalia Bona ex Tiraquello, Wesembecio, Corneo, & Berlichio, utitur Dn. Samuel Stryke, *dict. differt. 6. cap. 2. §. 24.* & de Jure retractûs gentilitii Carpzovius, *dicta Dec. 11.* Carolus à Kirchberg. de *Feudo ex pacto & providentia, cap. 5. num. 60.*

390 Auch / pro 3tio, diſes nicht / quòd hoc Jus retrahendi solis Agnatis, & non etiam Filiis adscriptum legatur: Cùm etiam Filius ab ipsa Lege, Civili & Canonica, in matriculam Agnatorum, & quidem primo loco, & propriè referatur;

in *L. 12.* ubi ità Pomponius: Filius Patri Agnatus proximus est. *ff. de suis & legitim. haredib. Capit. Constitutus. 8.* in verbis: *Et ipsis*, tanquàm proximioribus, *super illa portione competeret Jus emptoribus offerendi prétium. &c. X. de in integr. restitut.* ubi vulgò Canonistæ, Carolus à Kirchberg. *dicto cap. 5. num. 52. & 64.*

391 Nicht / 4tò, auch diſes / quòd, admissâ hâc sententiâ, Agnati ab hoc retractûs jure prorsùs excluderentur: Eo quòd facilè fieri possit, ut Filius vel nolit, vel pecuniæ penuriâ retrahere nequeat;

notante Strykio, *dicta Diſſ. 6. cap. 6. §. 14.*

392 Et quòd denique textus *II. Feud. 26. §. Titius.* (Quicquid nostri Interppr. de illâ è contra Feudi Revocatione, quæ, jure devolutæ Successionis, & quidem gratis, Agnatis conceditur, acerrimè disputent.

Adeatur laudatus Carolus à Kirchberg. *dicto cap. 5. num. 45. & mult. seqq.* Philippus Knipschildius, de *fideic. famil. nobil. cap. 11. num. 394. cum plurib. seqq.* Henricus à Rosenthal. de *feud. cap. 9. conclus. 88. num. 10.* aliique innumeri ab illis laudati.)

ad hanc Revocationem, quæ fit jure Retractûs, haudquaquàm pertineat, jàm pridem ab omnibus propemodùm DDbus receptissima est sententia, à qua vel ideò divortium facere non ampliùs integrum, quòd illa jamdudùm, per Consuetudinem, invaluerit in Foro; 393

prout ex Mynsingero, Barone, Iſernia, Alvaroto, Præposito, Afflicto, Belviso, Zasio, Sonsbeccio, Intrigliolo, Vultejo, Pinello docet Carolus à Kirchberg. *d. cap. 5. num. 52.* Eidemque subscribunt etiam Struvius, *cap. 13. aphor. 22. num. 1.* Berlich. *parte 2. conclus. 60. num. 27.* Schrader. de *feud. part. 8. cap. 7. num. 9.* ubi dicit, hanc sententiam se, absque omni dubio, judicare verissimam. Dn. Stryk. *dicta Diſſ. 6. c. 2. §. 15.* ubi adjicit Præjudicium de retractu 394 feudali; & §. 23. ubi etiam de Bonis nexû fideicommissi familiæ devinctis hoc ipsum affirmat; de quibus hoc etiam nuncupatim statuminat Johann-Antonius Mangilius, de *evictionib. Q. 138. num. 18. & seqq.* Marcus Anton. Peregrinus, *Decis. 21. num. 1.* Nicol. Boerius, *Decis. 12. num. 4.* & *Decis. 38. in fin.* Johannes Paponius, *arrestor. R. Francia, lib. 11. tit. 7. arr. 2.* Carpzovius, *parte 3. C. 31. D. 10. & 11.* Brunnemannus, qui ità: Filius, inquit, virtute Pacti fa- 395 miliaris seu gentilitii, de non alienando, alienata à Patre revocare potest; *per L. Peto. 69. §. Fratre. 3. de legat. 2.* Boerius, *Decis. 12. num. 4.* Guilielm. Benedictus, in *Cap. Raynutius. de testam. num. 49.* & aliàs retractu gentilitio uti potest Filius, & alienata à Patre per retractum revocare; ut ex *Cap. Constitutus. 8. X. de in integr. restit.* benè probat Tiraquellus, du *retrait. lignag. §. 1. gloſſa 9. num. 51. cum ſqq.* & ante eum Boerius, *d. Decis. 12. num. 1.* & *Decis. 76. num. 10.* Masuerius, in *sua pract. tit. de retractu. num. 5.* Henric. Bohic. in *d. Cap. Constitutus.* Chassan. ad *Consuet. Burgund. tit. 1. de retractu. §. Quæ.* ad verba: *Le plus proche. vers. Adverte.* Tholosanus, *lib. 26. ſyntagm. Jur. cap. 14. num. 2.* Hering. de *fidejussor. cap. 20. §. 10. num. 72.* Licet Hæres Patris sit; ut ex *dicto Cap. Constitutus. & ex L. Debitor. 59. §. ult.* ibi: *Non quasi Hæres; ſed quasi Mater ex pacto. ff. ad Trebell.* rectè probant hoc Masuerius, in *Praxi ſua, tit. de retractu. num. 6.* Tiraquellus, *d. l. num. 53.* Boerius, in *§. 1. gloſſa 2. in fin. & gloſſa ſeq. in fin. de conſuetud. retractu.* Tholosanus, *d. l.* Licet enim Filius aliàs de Jure non possit 396 Patris factum revocare & impugnare; *L. Cùm à matre. 14. ubi* Ddres. *Cod. de rei vindicat.* Hoc tamen verum est, si Filius, tan-

tanquàm Filius & Hæres, Patris facto
397 contravenire velit; secùs, si, tanquàm Proximus, & alius Cognatus: Tunc enim benè admittitur; ut ex *L. 1. §. Sed videndum. 11. ff. de successor. edicto.* & *l. 2. princ. ff. undè legit.* probant. Heringius, de *fidejussor. d. §. 10. num. 72. & seqq.* & Matthias Berlichius, *parte 2. conclus. 39. num. 16.*

Hucusque Brunnemannus, *consil. 3. num. 121. & seqq.*

398 Wann nun ein Sohn / auch in Jure succedendi dises doppelten respectûs, sive duplicis Qualitatis, nempe Filiationis, & Agnationis, sich / tanto cum fructu & Juris effectu, zu bedienen vermog / daß Er / juxta sententiam usu Fori receptissimam, ob Er gleich seines Vatters hinterlassene Erbschafft / nach verlauff dreissig Jahre / nicht mehr / als dessen Sohn / zu suchen befugt ist; Er dieselbe jedoch / non Prætorio saltem Jure, petendo Bb. possessionem; sed & Jure Civili, tanquàm proximus Agnatus, anzutretten berechtiget: Wann
399 ihm dise Qualität / ut proximus sui Patris Agnatus sit, etiam ab ipsa Lege, Civili & Canonicâ, und zwar generaliter, sine restrictione ad unum tantùm vel alterum articulum, attribuirt wird: wann / sub hac ipsa consideratione, auch eines Vasalli suum Feudum vendentis, oder fideicommissarii prædii venditoris leiblicher Sohn / obschon / wann er zugleich seines Vatters Erb ist / wider nicht / als sein Sohn; doch als proximus Agnatus, ein veräusserts Lehen- oder Fideicommiss-Guth / per retractum feudalem, vel gentilitium, refuso pretio, an sich zuziehen und einzulösen / pariter juxta sententiam, ubivis locorum, usu Fori receptissimam, admittirt werden muß;

400 prout, ultra superiùs longa serie laudatos locupletissimi autores sunt Tiberius Decianus, *vol. 4. Resp. 35. num. 5.* ubi de hâc sententiâ, tanquàm communi Praxi receptâ, & à seipso ubique locorum observati visâ, dubitandum non esse, cordatè pronunciat. Balthasar Benedellus, de *jure protimis. ad princip. corstitut. num. 124.* ubi juxta eandem
401 sæpè refert judicatum. & ad §. *Scriptum est. num. 16.* ubi etiam in Rota Florentina ità pronunciatum dicit. optimè Mangilius, de *evictionib. Q. 138. num. 17. & seqq.* Reinkingk, de *retr. consanguinit. Q. 2. num. 400.* ubi, quamvis, inspectâ veritate theoricâ, ipse dissentiat; tamen affirmativam majori Ddrum autoritate, & Præjudiciis pluribus subnixam ipse lubens fatetur. perillustris Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 11. num. 57.*

402 Warumb solte dann nicht auch impræsentiarum, dem zumahlen noch minderjährigen / und an deren / seinem Vattern angeschuldigten gewaltsamen Invasion gantz unschuldigem Sohn / obgleich nicht tanquàm Filio, & Patris Hæredi, propter factum ejus condemnato; jedoch ex propriâ persona & jure, in litem hucusque nondùm deducto, tanquàm Agnato Proximiori; Pagique feudalis; des Lehen-Guths Wöhrnstein / cùm quô Pagus reluendus; juxta Pacta & Testamenta avita, in perpetuum unitus & conjunctus esse debet, solitario Possessori; das ebener massen / ex iisdem illis Pactis & Testamentis, allen proximis Agnatis, & præcipuo loco dicti Feudi possessoribus, in perpetuum competirende Jus Reluitionis, oder dise Gerechtsame das Stamm-Guth Schmeilsdorff denen Töchtern und Eigens-Erben / zu ewigen zeiten / auß- und an sich zulösen / militante Rationis non tàm identitate, quàm majoritate, zuadjudiciren seyn?

Dann / obgleich diß ohrts keine Alienatio 403
ex causa seu titulo Venditionis, sive æquipollente, vorgegangen; welches wann es geschehen wäre / nicht das wenigste dubium hiebey fürwalten würde: So ist doch / dises dubium radicitùs hinzuwerffen / constanter und fleissig in acht zunemmen / daß diß
ohrts nicht de Jure Retractûs propriè sic di- 404
cto, Titulum Venditionis, vel huic æquipollentem (Jungat. B. Collega noster, Dn. Frommannus, in *delineat. juris retractûs Würtembergici, th. 28.*) præcisè requirentis; sed de jure perpetuæ Reluitionis, per avita Testamenta & Pacta Familiæ sic informato, quòd ei in casibus quovis modo & titulo factæ Alienationis locus debeat competere, alle Frag seye. Ob nun wohl di- 405
ses Jus, in vielen stücken / mit dem propriè ità dicto Retractu übereintrifft / also / daß auch die Jura de Retractu loquentia disem Juri perpetuæ Reluitionis concludenter appliciret werden;

ut in supracitato Responso V. Collegæ nostri D. Harpprechti, præcipuè *num. 25. 49. 117. & seqq.* observatum videre est:

So ist doch / so viel disen articulum con- 406
cernirt: In quibus casibus vel Alienationibus Reluitio locum habeat? breviſſimis zumerckhen / daß dieselbe in omnibus Alienationibus, à Pacti conditoribus, vel Testatore, generaliter, vel specialiter prohibitis, statt und platz finde / sic, ut, quotiescunque res fideicommissi agnatitii nexu devincta, contra prohibitionem Testatoris, vel gentilitii Pacti Autorum, quacunque ex Causa, seu Titulo, aut Modo, fuerit alienata, semper locum obtineat hoc
Jus Reluitionis; cùm haud dubiè omnes 407
Paciscentes & Testatores rei suæ, quam volunt, legem dicere valeant.

L. 20. princip. ff. de acquir. rer. domin. L. ult. Cod. de reb. alien. non alienand.

Gleich-

Gleichwie nun auch sonsten / in tota
408 materia Fideicommissorum, quorum Alienationem tùm Testatores, tùm ipsa Lex generaliter prohibent, außfündigen Rechtens ist / quòd, quemadmodùm hujusmodi prædii possessor Agnatis, contrahendo, quocunque Titulo & quocunque Contractu fiat Alienatio:

latissimè Knipschild. de *F. F. N. cap. 11. per integr.* Carolus à Kirchberg. de *feudo ex pacto & provident. cap. 5. num. 57. & seqq.*

409 irá nec delinquendo illis præjudicare queat; quo minùs videlicet illa Revocatio, quæ successionis jure, nullo penitùs pretio refuso, competit, locum obtineat.

per *L. 3. Cod. de bon. proscriptor.*

410 cùm etiam delicta voluntariam involvere alienationem censeantur;

per *L. 34.* verbis: *Ipse te huic pœnæ subdidisti. ff. de jure fisci. L. 20. ff. de judic.* Ludov. Molina, de *Hispan. primogenit. lib. 4. tit. 11. num. 8.* Fachinæus, *controv. lib. 4. cap. 50. §. Probatur ergò.* post Bartolum, Decium, Alexandrum Tartagnum, & Christophorum de Paz, Carolus Rubeus de Buxeto; *tract. de confusione jurium defuncti & hæredis, cap. 6. num. 27.* Henricus à Rosenthal, de *feud. cap. 10. conclus. 4. num. 4. ibique in notis, lit. e. & cap. 11. conclus. 2. num. 5. ibidemque in not. lit. C.*

411 imò talia Delicta, à Fideicommissi possessore commissa, magis sint odiosa, quàm Venditio, vel alii, ab illo, cum Tertio celebrati Contractus; & perpetuò verum sit,
412 quòd durum sit, quenquam, ob delictum alienum, damnum sentire;

per collecta Knipschildii, de *F. F. N. cap. 16. num. 328. & mult. seqq.*

alſo walttet bey uns nicht der wenigſte Zweifel / daß diſe Rechtslehre nicht auch quoad perpetuam hanc Reluitionem raum und ſtatt haben ſollte.

413 Diſes wäre unſers gänzlichen / in der rechtlichen billichkeit wohlgegründeten ermeſſens / auch allein ganz genugſam / daß vor Einem hochlöblichſten Kayſerl. Reichs-Hof-Rath / der annoch minderjährige Freyherr von Künsberg ſein Petitum dahin formire und einrichte / daß / auf allen unverhofften Fall / wann je / in puncto deren ſeinem Herrn Vattern angeſchuldigten violentæ Invaſionis des Stamm-Guths Schmailsdorff / höchſtgedachtes Tribunal eine Reformatoriam ergehen zulaſſen einigen anſtand finden ſollte / Ihm jedannoch das Jus perpetuæ Reluitionis, tanquàm proximo Agnato & Poſſeſſori des Stamm-Guths Schmailsdorff / juxta ſæpè laudata Teſtamenta & Pacta ſuorum Majorum, ceu per hujus Auguſtiſſimæ Curiæ Sententiam haudquaquàm ſublata, zuerkannt werden möge.

Dafern aber an diſer Suprema Curia gar 414
auch diſe / von ſehr vielen / theoricæ non minùs veritatis ſtudioſis; quàm practicis DDbus approbirte ſententia, quòd etiam Filius, & ſimùl Patris Hæres, prædium feudale, vel fideicommiſſarium, quocunque titulo, extra Familiam alienatum, etiam ut Filius, jure Succeſſionis, & nullô prò illô Pretio refuſô; revocandi jus habeat, recipiret ſeyn ſolte;

prout illam, cum Jaſone, Alciato, Pariſio, Hondedæo, Cravetta, Decio, Schurffio, Schradero, Fuſario, Mantica, & aliis pluribus prolixè ſtatuminat Philippus Knipſchildius, de *fideic. famil. nobil. cap. 11. num. 394. cum mult. ſeqq.* Bartholom. Romulæus, de *præcepto bonor. extra familiam alienationis prohibitivo, num. 202.* Redenaſchus, *conſil. 17. num. 37. in fin.* Surdus, *conſil. 196. num. 54.* Hodierna, ad *L. Hac edictali. Q. 18. Cod. de ſecund. nupt.* Gaſpar Gaballinus, ad *conſtitut. Ægid. lib. 5. cap. 3. verſ. Hæredes. in fin.* Carolus Rubeus de Buxeto, *d. tract. cap. 13. num. 4.*

ſo würde ſo weniger einiges dubium übrig bleiben / daß dem jungen Herrn von Künsberg vielmehr diſe onerosa, & pro integro Pretio, in Pactis Familiæ determinato, facienda Reluitio nicht omnibus modis zuzuſprechen ſeyn ſolte.

In der Fünfften und letzten 415
Frag wird zu wiſſen verlangt:

Was ſonſten etwan / nach denen in Actis vorkommenden Umbſtänden / zu des jetzigen Herrn Poſſeſſoris zu Wöhrnſtein nutzen und erlangung ſeiner rechtl. intention / noch beyzubringen / oder allenfalls für ein behuffiges Mittel und Expediens Ihme vorzuſchlagen ſeyn möchte?

Auff diſe Frag wiſſen wir / ultra hacte- 416
nus deducta, kein weiters expediens zuſuppeditiren / als daß wir darvorhalten / daß der junge Herr von Künsberg ſehr wohl thun würde / wann Er ſeine andere Herrn Vettere von Künsberg / bevorab / wann Sie nöch am leben ſeyn ſolten / Herrn Johann Fridrich / und Herrn Georg Adam Gebrüdere von Künsberg freund-vetterlich erbitten / und von Ihnen erlangen könte / daß ſie / propter commune totius perilluſtris Familiæ intereſſe, Ihm auch ihr Jus, welches Sie / als gleichmäßige Agnati, zur auß- und einlöſung des Stamm-Guths Schmailsdorff / ex avitis Teſtamentis & Pactis haben / zu diſem Endzweckh

zu-

zuziehen / und wider zum Freyherrlichen
417 Manns-Stammen einlösen können. Welches selbige zweiffelsfrey / neben andern / auch aus diser consideration / desto williger thun werden / weilen zu disem mahl die Wöhrnsteinische Manns-Lini auff Ihme allein besteht; da ja gar leicht / nach dem heiligen willen GOttes / dieselbe mit Ihme sich totaliter terminiren / mithin das Guth Wöhrnstein / warzu Schmailzdorff gehört / wohlglaublich an Sie / als die nächste Agnaten und Lehensfolgere / gelangen könte.
418 Obtentâ verò hujusmodi Cessione wüsten wir nicht das wenigste weittere obstaculum, daß Ihme nicht solte von Einem Hochpreißlichen Kayserl. Reichs-Hof-Rath ein obsigliche Sententz / ohne allen anstand / ertheilet werden.

419 Quamvis enim inter omnes hoc certissimum reputetur, quòd, quemadmodum Jus Retractûs strictè sic dictum, ità etiam hoc valdè affinè Jus, perpetuæ videlicet Reluitionis, tanquàm Agnationis sive Sanguinis Jure singulariter subnixum, extraneæ personæ cedi neutiquàm valeat:

Virgilius Pingizzer, *Q. 30.* Ferdinandus Arias de Mesa, *varr. resoll. lib. 1. cap. 21. num. 10.* Johannes à Sande, de *cessione action. cap. 5. num. 28.* Christian. Lenzius, in *simili tract. cap. 20. membr. 10.* Andr. Tiraquellus, de *retr. lineari*, §. *26. glossa 1. num. 1. & seq.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de hered. vel act. vend. §. 11. num. 12.* Dn. D. Frommann, in *delineat. juris retractûs Würtembergici*, *th. 65.* post plurimos alios, Theodorus Reinkingk. de *retractu consanguinitat. Q. 2. num. 512. & mult. seqq.* Berlich. *parte 2. concl. 39. num. 51.* Carpzov. *J. F. parte 2. C. 3. D. 19.* Horat. Carpanus, ad *Statuta Mediolan. cap. 417. num. 353.* Dn. Samuel Stryke, de *Successione ab intest. Diss. 6. cap. 2. th. 36.*

420 eo quòd ista Jura eum in finem sint introducta, ne Bona extra Familiam exeant; sed in illa conserventur:

prolixè & doctè Alphonsus de Olea, *tract. de cessione action. & jurium, tit. 3. Q. 1. num. 3.*

421 quæ ipsa Ratio quòd in Extraneis nequeat verificari, etiam communi sensu præditos sana ratio edocet;

Carpzov. *d. l.* Olea, *d. Q. 1. num. 6.*

422 Ex quo passim pronunciant, quòd Cessio non possit fieri in eum, qui non habet qualitatem ipsius cedentis.

Alexander Raudensis, *Resp. 2. num. 67. & seqq.* Brunnemannus, *consil. 80. num. 22.*

& in tota hac materia communem hanc Regulam suppeditat Reinkingkius, quòd, 423
quoties Jus retrahendi, redimendi, vel reluendi Personæ competit non ex Pacto, vel Contractu, & sic Jure Communi; sed de Jure speciali, Consuetudine, vel in Loco singulariter vigente Statuto, etiam Familiæ, contra Juris Communis Regulas, specialem ad certas duntaxat personas respectum habendo; id quod in retractu consanguinitatis procul dubio fit, dùm Persona illius, qui hôc Jure rem retrahere, vel reluere vult, talis utique persona, quæ sit de familia, ut res apud illum, & in Familia perpetim conservetur, præcisè esse debet, toties illud Extraneo, qui non est Agnatus, sive talis persona, ut Agnatio per illum, sive Stemma Masculinum propagari & in flore servari queat, nullo modo cedi valeat;

in tract. de retractu consanguinit. Q. 2. num. 523. & 548. Dominicus Cardinalis Tuschus, in *pract. conclus. lit. C. vocab. Cessio conclus. 212. num. 10.* Matthæus de Afflictis, *Decis. Neapol. 74. num. 2. & 3.*

Generaliter namque verum est, quòd 424
Jura personalia non sint cessibilia;

Hermann. Vultejus, in *consil. Marpurg. vol. 3. consil. 2. num. 67.* B. Dn. Scheinemannus, in *Dissert. de tempestivitate ætatis humanæ, pag. 20. num. 8.*

Tamen etiam hoc non minùs indubium 425
inter omnes habetur, quòd tamen hoc Jus Agnato sequenti (Num & remotiori? sollicitè disputat Marius Giurba, ad *Consuetud. Messanens. cap. 10. glossa 9. num. 27. cum seqq.* Alphonsus de Olea, *d. Q. 1. num. 15.*) validissimè cedatur; cùm hoc modo in Statuti, Consuetudinis, vel Pacti hujusmodi Rationem nullatenùs peccetur; verùm etiam sic ejus Finis obtineat.

Berlichius, *d. l. num. 50.* Reinkingk. *d. Q. 2. num. 556.* Josephus Ludovicus, *Decis. Lucensi 47. num. 4.* Helfricus Ulricus Hunnius, *encyclopæd. Juris parte 3. tit. 15. cap. 1. num. 29.* Brunnemann. de *cessione action. cap. 4. num. 32.*

Wann nun also gleichwohl / wider alle 426
bißhero an und ausgeführte Jura, je erachtet werden solte / daß der junge Herr von Künsberg auch als proximus Agnatus sich diser / per avita Testamenta & Pacta, so enixè & sanctè anbefohlenen / perpetuæ Reluitionis nicht prevaliren könne / so wir 427
doch umb so weniger / auch ex hac Ratione, befürchten können / weil ja über dise Frag noch gar nicht cognoscirt / geschweigen darüber ein Reichshofräthliches decisum ertheilt worden / so daß die exceptio rei judicatæ opponirt werden könte / demnach zweiflen wir nicht / daß / wann solche Ces- 428
sion von den nähern Herrn Agnatis, pro communi totius Familiæ bono, bey handen

seyn /

seyn/ und in Aula Cæsarea producirt werden wird/ der Herr Supplicant/ als zumahliger Agnatus und Cessionarius, mit diser agnatica Reluitione allergnädigstes
449 gehör in allweg finden werde: In reiffem betracht/ daß/ dessen unangesehen/ daß die Urthel quæstionis, in welcher die verwürckung eben diser agnaticæ Reluitionis specificè erkannt/ wider ihn/ als Hæredem des beschuldigten violenti Invasoris, ergangen; Er jedannoch der nächste Agnatus verbleibt/ indem dise Qualität in ipsius persona modò radicatæ proximæ Agnationis, hierdurch/ nicht gar gehoben/ oder ullo respectu vulnerirt und geschwächt; sondern völlig in salvo & integro statu; und
430 mithin auch eben die Befugsame quæstionis, daß Er nemlich das Guth Schmeilsdorff/ ex sua propria persona & jure, tanquàm proximus Agnatus, & Possessor des Künsbergischen Lehen-Guths Wöhrnstein/ so dann auch/ bey erfolgender Cession der Herrn Vettere/ tanquàm Cessionarius, aus der frembden Possessorum gewalt und händen wider zu der Freyherrlichen Familiæ patrimonio, juxta toties
431 inculcatum Majorum præceptum, einlösen könne/ in ihrer gleichmässigen integritate gelassen worden. So wenig ein verus, naturaliter & civiliter gegen seinem Creditore verbundener Debitor, per sententiam Judicis absolutoriam, vires licet Judicati nactam, à suæ naturalis obligationis nexu liberirt werden mag:

ut signanter deciditur in *L. 60. princip. ff.*
432 *de condict. indeb.*

So wenig mag auch/ durch ein solches Judicatum, welches nicht einmahl/ respectu des Supplicirenden jüngern Freyherrn von Künsberg/ sein Jus Agnationis, und was deme anhängig; sondern einig und allein seines seeligen Herrn Vatters nächstes Agnations- und darvon dependirendes Reluitions-Recht/ welches personalissimè Ihme zugehört hat/ pro Objecto gehabt/ auch des Herrn Supplicanten/ in ipsa natura & sanguinis Jure fundirtes/ Jus proximæ Agnationis, cum cæteris Juribus, juxta Pacta Majorum, eidem innexis, ver ab- und hinweg-gesprochen erkannt werden.

Tralatitium enim est, quòd Jura san- 433
guinis nullo Jure civili perimi possint:

ut ex *L. 8. de Reg. Jur.* in hac ipsa materia; tametsi in alio, hôc nimirum articulo, quòd etiam Filio, à suo Patre exhere- 434
dato, hôc insuper habitô, jus retractûs gentilitii nihilominùs competat, notabiliter advertit Petrus Müllerus, ad *Struv. exercit. ad Pand. 23. th. 56. lit. b. ibi: Siquidem retractus consanguinitatis respicit jus sanguinis & familiæ, quod Filio, per Patris exhæredationem, auferri nequit. arg. L. 34. ff. de pact. tùm etiam quòd jura sanguinis nullo Jure Civili dirimi queant. L. 8. de Reg. Jur.* Jungantur, quæ etiam de eadem Quæstione annotavit B. Dn. Strykius, de *succession. ab intest. Diss. 6. cap. 4. th. 66. & 67.*

Und dises ists/ was wir von diser beschwehrlich und wichtigen Sache/ nach unseren theur-beschwohrnen pflichten/ allenthalben der heyligen Rechte Verordnung gemäß zu seyn erachten; denuò tamen salvo Quorumvis rectiùs judicantium suffragio. Zu urkund haben wir dises unser Responsum mit unserer Facultät anvertrauttem grössern Insigel zu unterziehen keinen umbgang nemmen sollen. Actum in Collegio nostro, den 25. Octobris, Anno 1710.

CONSILIUM QUADRAGESIMUM NONUM.

SUMMARIA.

UTrum Dominus directus Emphyteutæ Hæredem, ob prædii emphyteutici deteriorationem, non cœptâ lite contra ipsum Emphyteutam, expellere valeat?

Præmittitur Facti Species, *à num. 1. usque ad num. 14.*

Emphyteuta *tùm ob* Canonem, *ex emphyteusi* ecclesiastica, *per* Biennium, non solutum, *tùm ob Prædii emphyteutici* dolosam & culposam Deteriorationem, *tùm propter illius* Alienationem, *suô jure*, à Domino privari *potest. num. 15. & sqq.*

Demonstratur, emphyteutam, de quo hîc *Q. quoad* omnia hæc tria capita *deliquisse. num. 20.*

Declaratio pœnæ Caducitatis à Voluntate *cujuslibet* Domini *directi dependet. num. 21.*

Sive igitur hæc ipsa Voluntatis declaratio ante Domini directi, *sive* ante Emphyteutæ obitum *non fiat*, *tunc* Pœna commissi *nec* ab Hæredibus Domini *directi*, *nec* adversus Emphyteutæ Successores *& Hæredes decerni potest. n. 22.*

Pro contrariâ sententiâ *tot pugnant DDres*, *ut etiam Zasius* omnes Doctores sic sentire *testetur. num. 24.*

Dicta Regula multis *subjacet* Limitationibus. *num. 26.*

Has inter potissima, *si inter Dominum & Emphyteutam* expressum Pactum *initum probetur*, *quòd*, si Emphyteuta, *vel ipsius Hæredes*, Canonem *emphyteuticarium suo tempore non solverint*, *vel irrequisito Domino directo* prædium alienaverint, *vel illud* dolosè, culpâ latâ, aut levi, deterioraverint, *Pœna caducitatis contra ipsos obtinere & procedere debeat. num. 27. & seqq.*

In casu hujusmodi specifici Pacti declaratio commissi & per Successorem, *&* adversus Successorem *benè decerni potest. num. 29.*

Præcipuè si in ipso emphyteuseos Instrumento *expressè sit dictum*: Pro se & suis Successoribus & Hæredibus. *num. 30.*

Major potestas Conventionis, *quàm* Legis, *in hoc*, *est*, *ut per* Cessationem canonis *emphyteutici*, *vel huic* similem causam, Emphyteusis amittatur, *nec* Mora purgari *queat. num. 34.*

Talis pœna non tàm legitima *est*, *quàm* conventionalis. *num. 35.*

Talis Pœna, *ceu* non Juris; *sed* conventionalis, *ex Conventione*, *etiam* contra Hæredes, *à Domino directo efficaciter declaratur. num. 36.*

Caducitas, *quæ ob Pacta non servata committitur*, *dicitur* Natura contractûs; *non* Pœna. *num. 38.*

Quando duplex Prohibitio, *nimirum* Legis & Hominis, *concurrit*, *tunc* declaratio pœnæ Caducitatis etiam contra Hæredes *fieri potest. num. 41.*

Caducitas notoria & inexcusabilis *suam operationem etiam* contra Emphyteutæ Hæredes *porrigit. num. 42.*

Idemque dicendum, *si Instrumentum & Lex emphyteuseos in forma* Pacti resolutivi *concepta sint. num. 43.*

Vel Clausula: Ipso Jure, *aut* ipso facto, *ei inserta sit. num. 44.*

Talis Clausula sese habet instar latæ Sententiæ. *num. 45.*

Applicantur hæc Jura Casui proposito. *num. 46. & seqq.*

In Casu proposito tres Caducitatis Causæ copulativè concurrunt. *num. 53.*

Declaratio caducitatis etiam contra Minorennes Emphyteutæ Hæredes *fieri potest. num. 54.*

Formula *communior*, *sub quâ regulariter* Pacta resolutiva *concipi solent. num. 55.*

Etiam Verba æquipollentia *ad inducendum* Pactum resolutivum *sufficiunt. num. 56.*

Talia sunt, quod alicui *licere &* fas esse *debeat*, Rem vendicare, *alteri* vendere & dare; *vel eandem* recipere, *& de illâ*, ceu de aliis, jure liberi & pleni dominii ad ipsum spectantibus rebus disponere. *num. 57. & seqq.*

Dubia contra dictas Limitationes, *emissivè adducuntur. num. 60.*

In Jure nostro nihil tàm clarum & indubitatum, *ut non* in aliquam dubitationem trahi *valeat. num. 61.*

FACTUM.

1 OSwaldus besitzet / jure emphyteutico, eine Mühl / sampt hierzu gehörigen Garthen / Wisen und Aeckhern / gegen fürwährender zweinzig Jahr lang. Bey diser zeit unterliesse Er nicht allein die auff solchem Erblehen-Guth haffende Schulden gebührend zuentrichten; sondern selbiges auch in bäulichen ehren und wesen zuerhalten; allermassen immittelst die Oelschlag-mühle gar eingefallen / und die Mahlmühlin gantz ruinos worden; auch die

5 die zu derselben gehörige Gärthen / Aecker und Wisen / auff welche Oswaldus den schon lange zeit nächst der Mühl da gelegenen Tung / krafft des zwischen ihme und dem Domino directo aufgerichteten Instruments / sub expresse conventâ pœnâ Caducitatis, zuführen schuldig gewesen wäre / durchaus öd und ohne den gewöhnlichen
6 Bau da gelegen seynd. Wessentwegen man / an seitten des Domini directi, so ein Gottes-haus ist / des würckhlichen entschlusses und vorhabens gewesen / solch allzugröblich ruinirtes Erblehen-Guth demselben zunemmen und einzuziehen / wann nicht Oswaldus bey dem Lehenherrn demüthig umb holtz angehalten / die eingefallene Oelmühl wider zuerbauen / und das übrige Mahlgebäu zugleich widerumb auszubessern. Als
7 aber derselbe das erhalttene Bauholtz / so man ihme allein zu seinem Lehen zugeben verbunden / und ihm auch allein in hunc finem gegeben / daß Er die gäntzlich eingefallene Oelmühl von demselben restauriren / und die Mahlmühl repatiren solte / in hos
8 Usus nicht verwandt; sondern / zu nachtheil der Lehenmühl / dasselbige anders wahin verbraucht / und mithin dises Erblehen an Behausung / Scheuren / Wasser- und Mahl-werckh gantz bauloß verpliben / hat
9 endlichen Oswaldus dises zeitliche gesegnet / und zerschidene minderjährige kinder verlassen: Unter welchen der älteste / auch noch
10 minderjährige / Sohn Titius seinem Vatter / in diesem Erblehen / der ursachen / succediren wollen / weilen solches / crafft Lehenbrieffs / von einer hand und unzertrennt
11 empfangen werden muß; an seiten des Domini directi aber wurde dises Lehenguth / als ob adeò enormem deteriorationem in commissum gefallen / anspruchig gemacht.
12 Auff welches hin Titius sich gar unterstanden dises Prædii qualitatem zucontradiciren / daß nemlich dasselbe kein prædium emphyteuticum; sondern von seinem Vatter Oswaldo titulo emptionis acquirirt worden sey. Weilen aber die Qualitas emphyteutica hujus Prædii extrà omnem controversiæ aleam stehet / so hat man nicht nöthig sich hierüber in einige controversiam einzulassen: sondern es wird allein über diese Quæstion ein rechtliches Decisum gebührend verlangt:

13 **Ob das Gotteshaus** N. propter adeò enormem Molendini quæstionis deteriorationem, **berechtiget sey / erst post mortem Oswaldi, dises Lehenguth / als verfallen / in anspruch zunemmen?**

I. N. D. N. J. C.

Ueber diese Quæstion nun nachdeme 14
wir Endsbenannte / zur Juristen-Facultät / bey der Fürstlich-Würtembergischen Universität Tübingen / verordnete Decanus und andere Doctores gebührend ersucht worden / unsere rechtliche gedänckhen mit benöthigter außführung zucommuniciren / haben wir nicht ermanglet / in unserem deßwegen versammleten Collegio von derselben sorgfältige berathschlagung zupflegen / und einmüthig darvorgehalten / daß / wann das 15
Gottshaus N. mit seines verstorbenen Emphyteutæ Oswaldi hinterlassenen / annoch minderjährigen / kindern je nach dem rigore deren / von den Rechtslehrern / nach Beschaffenheit diser Sache / proponirender Regularum, verfahren wolte / ein solches Ihme / nach strenge der Rechten / nicht verwöhrt werden könne. Dann obwohlen 16
wir sonsten / bey unserem Collegio, diser communiori sententiæ beypflichten / daß / wann dergleichen Erblehen-Leuthe entweder ihren Canonem, in emphyteusi ecclesiastica, zwey Jahr lang nicht bezahlt / 17
oder ihre emphyteusin, non requisitô consensu Domini, einem andern verkaufft / oder 18
endlich das Lehen-Guth nicht in bäulichen 19
ehren und wesen erhalten; sondern selbiges Dolo malo, oder per Culpam latam, aut levem, notabiliter und merckhlich deteriorirt / (Dergleichen notabilis Deterioratio, eademque Dolosa, daß diß ohrts vom Oswaldo, eô ipsô, begangen worden / indem 20
Er die Oelmühl in gäntzlichen zerfall / und die Mahlmühl gleichermassen in statum Ruinæ proximum gerathen lassen / den bey der Mühl jederzeit gehabten Tung nicht auf die / zu derselben gehörige Gärthen / Aecker und Wisen; sondern anderswahin verwandt / ja gar / nach gegebenem mündlichem bericht / den einen Mahlgang aus diser Mühlin hinweggenommen / und denselben in ein andere / ausser dises Gottshauses Territorio gelegene / Mühlin recht dolosè transferirt / daran waltet bey uns / secundum præmissa in Facti Specie, nicht der wenigste zweiffel) ein solcher Erblehenmann sich hierdurch zwar seines Lehen-Rechts ipsô jure verlustig mache: Jedoch / weil die Ein- 21
ziehung eines alsô verwürckhten Guths von eines jedwedern Domini directi liberrima Voluntate, ejusdemque specifica declaratione, ex communiore & humaniore sententiâ, dependirt / disem nach / wann entweder der Erblehenmann / oder der Domi- 22
nus directus selbsten / ante talem Voluntatis declarationem, verstirbt / solche Pœna commissi, sive Caducitatis, nicht erst wider des

Lehenmanns nachgelassene Hæredes, noch von eines Lehenherrn Successoribus und Hæredibus geschehen könne;

per *L. 2.* in verbis Volenti ei *licere eum à prædiis emphyteuticariis repellere. Cod. de jure emphyt. ibidemque* deducta à Brunnemanno, *n. 7. & sqq.* Carpz. in *Jur. for. part. 2. C. 38. D. 9.* Blumlacher. de *jure emphyteut. Q. 34.* Franc. Cardinal. Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 22. tit. 27. num. 34.*

13 ubi ità in Rota Romana definitum recenser. Aurel. Corbulus, de *causis privation. ob non solutum canon. ampliat. 45. num. 17.* ubi pluribus argumentis hanc sententiam statuminat. Anton. de Amato, *Decis. Macerat. 70. num. 31.* ubi dicit, eandem esse magis communem; de quo etiam testatur Hippolytus Riminaldus, *lib. 2. cons. 269. num. 11.* Alexander Ludowisius, *Decis. 529. num. 17.* post plures, quos laudat, Franciscus Fulgineus, de *jure emphyteut. tit. de variis caducitatib. Q. 8. per integr.*

24 Licet non nesciamus, pro contraria sententia multos maximi nominis & autoritatis DDres pugnare, in tantum, ut etiam magnus ille Germaniæ JCtus, Ulricus Zasius adstruere audeat, omnes DDres ità sentire, quòd etiam post Mortem hujusmodi Declaratio adhuc fieri valeat,

in *tract. feud. sub rubr. de feud.* in verbis: *Dictique Vasalli promiserunt. col. 15. vers. limitabis.* Et Antonius Gabrielius hanc In-

25 terppr. doctrinam, quòd post obitum Domini adhuc ejus successor prædii declarare valeat, magis communem appellare non dubitet. *tit. de jure emphyteut. concl. 3.*

26 *num. 2.*

So halten wir doch auch / cum communiore DDrum Schola, noch ferner darvor / daß ermeldte Rechts-Regul / quòd post obitum Emphyteutæ, vel Domini directi, Pœna caducitatis, sive commissi non ampliùs declarari queat, unterschiedenen / der Rechtlichen analogiæ nicht ungemässen / Limitationibus und abfällen unterworffen

27 sey; deren Erstere diese ist / daß / wann ein solcher Erblehenmann / in dem Erblehen-Brieff / mit außtruckhlichen worten / für sich / und seine Erben verspricht / daß Er und seine Erben / das ihnen verliehene Prædium emphyteuticum in bäulichen Ehren und Weesen erhalten / und nicht deteriofiren wollen; im Fall aber / daß solches / wider ihre zusag / gleichwohlen geschehen würde / Sie ihres Erblehens ver-

28 lustiget seyn wollen.

Ità namque DDres communiter definiunt, quòd, quando inter Dominum & Emphyteutam expressum Pactum initum probatur, quòd, si Emphyteuta, vel ipsius Hæredes, vel canonem emphyteuticum decenter non solverint, vel non requisitô Domini consensu prædium alienaverint, vel illud dolosè, culpa lata, aut levi, & quidem notabiliter, deterioraverint, & sic deinceps, Pœna caducitatis contra ipsos obtinere & procedere debeat, tunc specifico tali Pacto omnimodò standum sit, ità nempe, ut pœna caducitatis tùm ab Hæredibus aut Successoribus Domini directi, tùm & contra Hæredes defuncti emphyteutæ adhuc locum obtineat:

post plures, quos laudat, Antonius Gabrielius, in *commun. conclusion. tit. de malefic. conclus. 35. num. 14.* ubi istam doctrinam appellat communem. Alexander Ludowisius, *Decis. 529. in fin.* Jul. Clarus, §. *Feudum. Q. 65.* Borgninus Cavalcanus, in *Decc. Fivizanens. part. 1. Decis. 46. num. 50.*

29 ubi scribit, quòd, si adesset Pactum, quòd, si Emphyteuta non solveret intra conventum tempus, caderet à jure suo, potest fieri declaratio contra Hæredem & Successorem, & per Successorem. Idem Cavalcanus, *part. 2. Dec. 30. num. 130.* ubi plures collaudat. Franciscus Fulgineus, de *jure emphyteut. tit. de variis caducitat. Q. 8. num. 12.*

30 Eo quòd scilicet specificum tale Pactum, & explicita Promissio etiam in Emphyteutæ Hæredes transeat, & ob id contra illos non minùs, ac contra ipsum emphyteutam, si adhuc viveret, speciatim conventa pœna caducitatis ad suum effectum perduci valeat; maximè si in ipso emphyteuseos instru-

31 mento dictum esset: Pro se & suis hæredibus, quod communiter fit;

post plures, quos laudat, laudatus Cavalcanus, *part. 1. Decis. 43. num. 11. & 50.* Hondedæus, *lib. 1. consult. 51. num. 32.* Surdus, *Decis. 29. num. 11.* post alios, Fulgineus, *cit. loc. num. 11.*

32 Et quòd ista doctrina, quòd propter ejusmodi Promissionem non adimpletam, sive Pactum non servatum, Pœna caducitatis etiam contra Hæredes demortui emphyteutæ locum obtineat, communiter approbetur, nuncupatim advertit Franciscus Ripa, & ex illo Fulgineus, *cit. loc.* Anton. Gabrielius, *d. conclus. 35. num. 14.*

33 Hinc que ità signanter Antonius Faber: Major, inquit, potestas est Conventionis, quàm Legis in eo, ut, per cessationem in

34 solutione canonis annui, (Idem verò haud dubiè etiam in casu Deteriorationis dicendum) Res committatur, nec mora purgari possit;

in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 43. Def. 27.*

35 Et in simili novissimè Johannes Voetius: Si, ait, speciali Pactô, constitutioni emphyteuseos appositô, id actum sit, ut, Canone intra certum tempus non solutô (Vel si prædium emphyteuticum, seu dolo, seu culpa, notabiliter & insigniter deteriora-

verit)

verit) Emphyteuta cadat jure suô; tunc, quia Pœna non tàm legitima, quàm potiùs conventionalis est; non inquirendum, interfit, necne? sed id unum, quid circa Pœnam conventum sit. *L. 38. §. 17. ff. de verb. obligat.* in *commentar. ad tit. ff. si ager vectigal. §. 36. in fin.*

36 Quibus convenienter, his ipsis in terminis, si videlicet speciale inter Dominum directum & emphyteutam Pactum fuerit initum, quòd in casum, si ipse vel ipsius Hæredes hoc vel illud non præstiterint, ipsi jure suô prorsùs excidere velint, illa Regula, quòd Pœna caducitatis, quæ contra defunctum non fuit declarata, contra ejus Hæredes declarari non valeat, notabiliter limitetur, eo

37 quòd hîc non versemur in pœnâ Juris; sed conventionali, in quâ, ratione pœnæ incursæ ex conventione, etiam contra Hæredem declaratio Domini adhuc fieri valeat, tanquam indubitatam Jurisprudentum definitionem, commendat Gabrielius,

dicta conclus. 35. num. 14. ubi ità docentes allegat Innocentium, ad *Cap. fin. in verbo, Tacuit. & ibid.* Cardinal. *Q. 14. x. de donat.* Baldum, ad *L. ult. vers. Idem dicit. ibique clariùs* Salicetum, *vers. Quæro, an in omnibus casibus. Cod. de revoc. donat.* Baldum, ad *Capit. Imperialem. §. Insuper. col. 3. vers. Vel esset alia felonia. & ibid.* Alvarottum, *col. 3. vers. Ex quo infert. de prohib. feudi alienat.* Andr. de Iserniâ, in *Cap. 1. §. Porrò, vers. Etsi non sit commissus. Quæ sit prima causa benefic. amittendi.* Panormitan. *vol. 2. consil. 3. Q. 9. vers. Item ponit Baldus.* Currium, in *tract. feud. part. 4. Q. penult. vers. Aliud tamen est.*

38 Quibus addi merentur, quæ tradit Surdus: Ubi, inquit, extat Pactum explicitum, tunc favorabilior est declaratio. Hinc videmus, quòd jus revocandi, etsi regulariter non transeat ad Hæredes; tamen, quando fit ob Pacta non servata, transit ad Hæredes;

39 quia Caducitas, quæ committitur ob non servata Pacta, dicitur natura Contractûs, non Pœna;

in *Decc. Mantuanis, Decis. 29. num. 11.* ubi etiam Imolensem, Barbatiam, Beccium, Sylvanum, Bursatum, cum pluribus aliis, laudat consentientes.

40 Audiamus & ipsa Cavalcani formalia, quæ præcipuè hæc sunt: Quando adest Pactum in investitura, quòd, si non solverit intra Biennium, vel aliud Tempus conventum, aut deteriorâverit, vel alienaverit, cadat à jure suo, tali casu NB. est sublata disputatio, an non declarata per Rectorem possit per Successorem, & non declarata contra Principalem mortuum possit declarari contra Hæredem & Successorem? de quo loquitur Bursatus, *consil. 253. num. 68. vol. 3.* Riminaldus Senior, *consil. 429. num. 66. & seq. vol. 3.* Franciscus Beccius, *cons. 9.* Baldus, *consil. 159. vol. 4.* Decianus, *Consil. 4. num. 20. & sqq. vol. 1.* Redoanus, de *reb. Eccles. non alienand. charta 438. num. 10.* Menoch. *consil. 86. num. 11. & seqq.* Franciscus Veggius, *consil. 68. num. 18. & sqq.* Josephus Ludovicus, *commun. conclus. Q. 16.* Rota Bononiens. *Decis. 4. in fin.*

Hæc Cavalcanus, in *Decc. Fivizanens. part. 2. Decis. 31. num. 130. pag. nob. 248.*

Mit diser Ersten Limitation kompt dise zweitte / von zerschiedenen Rechtslehrern / als ein andere und besondere / annotirte Limitatio durchauß überein / quòd, si Emphyteuta promiserit solvere intra certum tempus, & emphyteusin non deteriorare, sub pœnâ Caducitatis, tunc, quia concurrat duplex Prohibitio, Legis & Hominis, declaratio pœnæ caducitatis fieri possit etiam contra Hæredes; 41

prout in individuo determinat Baldus, ad *L. fin. Cod. de revoc. donat.* Ruinus, *consil. 167. num. 9.* Ripa, *resp. 26. num. 6. de jure emphyt.* Bursatus, *consil. 6. num. 6. & 7. vol. 1.* qui in terminis loquitur de casu emphyteuseos deterioratæ. Franciscus Beccius, *consil. 9.* ubi scribit, hanc sententiam esse communem. post Alexandr. & Cavalcanum, Fulgineus, *d. tit. Q. 9. num. 9.* ubi pariter quærit de casu emphyteuseos deterioratæ.

Quam doctrinam & illi, qui per Regulam dissentiunt, in ejusmodi casibus, ubi Causa Caducitatis nullatenùs excusabilis & notoria est, admittendam pronunciant; 42

ut videre est apud Amatum Dunozettum, in *Decc. Rotæ Romanæ, Dec. 362. num. 6.* in verbis: *Ubi devolutio esset* adeò notoria & inexcusabilis; ut nullo pacto posset negari, aut defendi; *secùs verò, quando eget aliqua probatione, vel aliquo colore excusari valeret; quia tunc emphyteusis non debet ab Hærede revocari.*

Drittens sagen die Rechtslehrere / daß / wann der Erblehenbrieff / seu Instrumentum investituræ, sub Pacto resolutivo verfast / alsdann die facultas declarandi, quòd Prædium emphyteuticarium in commissum ceciderit, auch auff die Hæredes & Successores transitoria sey. 43

Marcus Antonius de Amato, *Decis. 70. num. 11.* ubi ità sentientes allegat Salicetum, Cardinal. Iserniam, Ripam, Baldum, Barbatiam, Gabrielium, Beccium, Cavalcanum; & Caputaquensem. Franc. Fulgineus, *dicta Q. 9. num. 12.*

Quorsùm etiam illud pertinet, quòd, si in emphyteuseos concessione dictum fuerit, quòd Emphyteuta, hoc vel illud non faciens, suô jure, ipsô jure, vel ipsô fa- 44

Etô excidere debeat, tunc Caducitas & contra emphyteutæ hæredes, & per Domini hæredes adhuc fieri valeat: Eo quòd talis
45 Clausula instar latæ Sententiæ haberi debeat.

Augustinus Berojus, *vol. 1. consil. 98. num. 38.* Flamin. Chartarius, *Decis. Genuensi 75. num. 6. & 8.* post Bursatum & Surdum, Camillus Borellus, in *Summa Decision. tit. 33. num. 93.*

46 Wann wir nun dises alles mit disem gegenwärtigen Facto confrontiren/ so ists förderist an deme/ daß in denen an uns communicirten beyden Erblehenbrieffen/ die in vorigen Zeitten gewesene Emphyteutæ das alles und jedes/ warzu Sie sich hafft gemacht/ jedermahlen vor sich und alle ihre Erben und Nachkommen versprochen;

47 als zusehen in dem/ von Peter Negelin/ und Margaretha seiner Haußfrauen/ Anno 1516. ertheiltem Revers-Brieff/ in verbis: Für uns/ und alle unsere Erben und Nachkommen. & ibi: Wir/ noch unsere Erben und Nachkommen sollen und wollen auch gemeldte Mühle: wie ingleichem
48 auch in dem von Thomas Krafften von Stutzingen/ und seinem Weib Agnes/ in Anno 1530. ausgehändigtem Revers, waselbst eben solche Wortte mehrfälttig widerhohlet werden.

49 Pro 2do haben Sie sich insonderheit obligirt/ daß Sie/ und ihre Erben die Mühl/ und die Mühl-Güther in guthen Ehren und gewohnlichem Bau und Besserung haltten/ auch weder Sie/ noch ihre Erben einigen Mist aus der Mühl verkauffen/ oder anderswohin/ als allein auff die Mühl-Güther/ führen sollen und wollen:

50 Dergestaltten/ daß/ Tertiò, wann Sie/ an einigen Puncten/ nemlich entweder mit bezahlung des Mühlzinses/ sich saumsählig
51 bezeugen/ oder die Mühl/ mit sampt den Mühlgüthern/ nicht in guthen ehren und gewohnlichem bauen hielten/ oder
52 den Mist anderswohin führten/ alsdann ihre gnädige Frau Abbtissin recht und macht haben solle/ solches Lehenguth/ mit allen seinen Zugehörungen und Gerechtigkeiten/ Ihnen und NB. ihren Erben auffzuziehen/ zu ihren handen zunemmen/ damit zuthun und zulassen/ als mit andern des Gottshauses aigenen freyen und ledigen Güthern.

53 Wohlerwogen nun/ nach disen formalissimis verbis, alle drey nächstbemerckhte Causæ, welcher wegen die Pœna caducitatis auch gegen eines abgeleibten Emphyteutæ Hæredibus noch verhängt werden kan/ bey disem gegenwärtigen copulativè zusamen schlagen/ so ist es/ secundum præmissa, an deme/ daß/ unangesehen bey lebzeitten des Oswalds Ein löbl. Gottshauß über dises Molendini Caducitate sich nicht declarirt; dieselbe jedannoch erst jezt gegen seinen nachgelassenen Kindern/ non obstante illorum Minorennitate, nach schärffe der Rechte/ declarirt 54
werden mag:

Nam quòd non solùm ista verba, quòd, si Emphyteuta, intra tempus præstitutum, Canonem non solverit, vel emphyteusin notabiliter & insigniter deterioraverit, vel illam non priùs requisito consensu Domini directi alienaverit, Contractus emphyteuticus omnimodò nullus, & pro non celebrato habendus veniat, daß auf solchen fall der gantze Contract null/ nichtig/ krafftloß/ und von pur lauteren unwürden seyn solle; prout talia Pacta resolutiva regulariter & 55
communiter concipi solere elucescit ex iis, quæ tradit B. Dn. Lauterbach,

in *tract. synopt. de Lege commissor. §. 1. num. 4.* Molina, de *Just. de Jure, tract. 2. Disp. 378. num. 9.* Arnoldus Rath, *tract. de rescind. vendit. assert. 79. num. 3.*

Sed & alia verba æquipollentia, quæ vi- 56
delicet, per necessariam consequentiam, ipsius contractûs Resolutionem & Dominii translationem important, ad hoc, ut Pactum verè resolutivum sit, omnesque illius effectus producat, & præcipuè hæc, quòd alicui licere & fas esse debeat, Rem vendicare, alteri vendere & dare, eandemve 57
recipere, & de illa, ceu de aliis, jure liberi 58
& pleni dominii ad ipsum spectantibus rebus disponere fas & integrum esse debeat, nullam dubitationem relinquit in primis Lex decima tertia,

in verbis: *Si convenerit, ut, si solverit Debitor pecuniam pretii emptori*, liceret ei recipere rem suam, *Debitor* NB. vindicare rem 59
poterit. *ff. de pignerat. act.* Carpz. *part. 2. Const. 1. Def. 17. num. 7.* Augustin. Barbosa, ad *L. 3. Cod. de pact. int. emptor. & venditor. num. 3. & 9.* Henricus Zœsius, ad *tit. de rescind. vendit. num. 13. & sqq.* Didacus Covarruvias, *variar. resoll. lib. 3. cap. 8. num. 1.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de rescind. vendit. §. 1. num. 4.*

Wir erinnern uns zwar wohl/ daß auch 60
wider die angeführte Limitationes von einigen Rechtslehrern zerschidene dubia moviret werden/ als fürnemlich zusehen bey Christophoro Blumlachero,

de *jure emphyteutico, Q. 36.* & Cassadoro, in *Decisionib. tit. de locato & conducto, Decis. 3. n. 6. & 7.* Marco Antonio de Amato, *dicta Decis. 70. num. 42.*

Gleichwie aber in unserer Jurisprudentz 61
nichts so richtig/ clar/ und lautterlich constituirt ist/ warwider nicht einige zweifelgründe aufgebracht werden könten/ advertente ipso Principe in *Novella 44. c. 1. §. 3.* ibi: Eo quòd nihil inter homines sic est indubitatum, ut

non

non possit (licet aliquid sit valdè justissimum) tamen suscipere quandam sollicitam dubitationem. zumahlen auff solche Dubia nicht schwehr zuantworten/ alſo bleiben wir/deren unangesehen/bey unserer allschon eröffneten meinung/daß/wann ein Hochlöbl. Gotteshaus N. sich der schärffe der Rechten gebrauchen will/demselbigen nicht verwöhrt werden könne/die Mühl quæstionis, ex superiùs à nobis firmatis Causis, an sich zuziehen; salvo rectiore Quorumcunque judicio. Actum Tübingen/ in Collegio nostro, den 27. Februar. 1707.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM.

SUMMARIA.

DE Renunciatione Successionis, *Filiabus, à Patre,* Testamento injuncta; *& de variis* Clausulis, Regressûs *ad Bona renunciata, etiam in Casu totaliter* sublati Stemmatis Masculini exclusivis, *tùm* veris, *tùm* spuriis, *exactissima disquisitio.*

Præmittitur Facti Species, à *num.* 1. *usque ad num.* 50.

Exhibentur Quæstiones *hîc evolvendæ. num.* 51. *& seqq.*

Quæstio prima *in* duo membra *dividitur. num.* 56.

In priore *membro Qr.* Utrum Renunciatio, *in Paterno Testamento, duabus Filiabus, à Patre præcepta, pro* totaliter extinctivâ, *sive* etiam in casum totaliter sublatæ Masculinæ Descendentiæ, prorsùs abdicativâ, *an verò tantùm* pro translativa haberi debeat? *num.* 59.

Adferuntur Argumenta pro abdicativâ Renunciatione. *à num.* 60. *usque ad num.* 98.

Beatus Parens, cùm priùs duo Testamenta *fecisset, quibus Filias tantùm* ad superviventiam Masculorum *exclusit, deindè in suo novissimo testamento* absolutè *disposuit,* daß seine Töchtere, **an der Truchsessischen** Familie **ein vor alle mahl keine** prætension **mehr zuhaben**/sich begeben und *renunciiren* sollen. *num.* 61.

Quando plures defuncti Dispositiones concurrunt, *inter illas* novissimam *attendi oportet. num.* 62.

Si supremum *Testamentum* non de abdicativâ *Renunciatione interpretaretur, tunc in illo* nihil novi, *quod* in Concepto secundi *Testamenti* non jam plenariè dispositum *fuisset, contineretur. num.* 63.

Renunciatio à Patre injuncta, **ein vor alle mahl keine** prætension **mehr zuhaben** / *Renunciationi sub Clausula,* in perpetuum, *facta æquivalet, &* Infinitatem ejus Durationis *importare videtur. num.* 64.

Infinitas toleratur, *si* verba *sint* apta ad eandem inducendam. *num.* 65.

Renunciatio sub Clausula, **auff Ewig und zu ewigen Zeiten** *facta, Renunciatricem* omni tempore *excludit. num.* 66.

Etiamsi totum Stemma Masculinum expiret. *num.* 68.

Verba: **Ein mahl vor alle mahl** / *in Latino idiomate* Semel pro semper, *tantundem dicunt, ac ista verba: Quòd Renunciatrices,* nullo Casu, vel Tempore, ex hæreditatibus renunciatis quidquam velint prætendere. *num.* 70.

Pater in suo Testamento disponens, daß sein einiger Sohn sein eingesetzter universal-**Erb aller seiner Haab und Güther** / und also auch sein **alleiniger** Successor **in allen seinen Ritter- und Mann-lehenbahren Güthern** sey und seyn solle / *annexâ Clausulâ:* Daß er weder **seinen Geschwistern** / noch **sonsten Jemanden Rechenschafft zugeben**; sondern alles **handhaben** / **damit schaltten und walten** könne und solle / plenum *&* liberum *omnium suorum* Bonorum Dominium, *cum* plenissima facultate, inter vivos, *&* mortis causa, de illis disponendi, *in suum Filium transtulisse videtur. num.* 71. *& seqq.*

Renuncians sub Clausula: Daß ihr **Bruder hinfüro mit Allem** und jedem **verfahren** / **handlen** / **thun** / **und lassen solle nach seinem Gefallen** / **als mit andern**

andern seinen aignen Güthern / von Mönniglich daran ungehindert / in allweeg / *utrum*, Fratre sine masculâ prole defunctô, *ad renunciata regressum habeat? num. 74.*

Pater Filios suos in Legitima *instituens*, & congruas Filiabus suis Dotes *assignans*, *per* Pacta, Statuta, *vel* Consuetudinem inclyti Ordinis Equestris, *de cæteris suis Bonis* securè testatur. *num. 75. & seq.*

Ad conservationem illustrium & nobilium *Familiarum* Dotes *talium Filiarum non debent* Legitimæ correspondere. *num. 77.*

Applicantur hæc jura casui proposito. *num. 78.*

Liberi supremam Parentis Voluntatem religiosè observare tenentur. *num. 79. & seqq.*

Suprema Voluntas instar Legis servanda. *num. 80.*

Parentibus reverentia, *tùm* vivis, *tùm* mortuis, *à Liberis exhibenda. n. 81.*

B. Parens Renunciationem, sub præmemorata Clausula, Filiabus seriò, und bey entziehung seines vätterlichen Seegens / *testamentô præcepit. num. 84.*

De Patris Maledictione, si Liberi ipsius Voluntatem non impleant. *n. 86.*

Ex eo, quòd Filiæ testamentum paternum, per spontaneam Legatorum & Dotium acceptationem, agnoverunt, *etiam ultimò defuncti ipsarum* Fratris Testamentum *extra dubium collocari videtur. num. 87.*

In proposito casu Filiæ insignibus *à Dn. Parente* Legatis, & ultra Consuetum ascendentibus Dotibus, *hac ipsa de causa, honoratæ videntur, ut* nullum ad Bona renunciata, in omnem Casum, regressum *habeant. num. 88.*

Tales Filiæ, etiam prorsùs expirantibus Masculis, *nullum ad ejus Successionem regressum habent. num. 89.*

Quoties de hoc non apertè constat, *quòd Renunciatio* saltim ad certum Tempus *durare debeat, tunc illa* generalis & perpetua *habetur. num. 96.*

In terminis extinctivæ seu abdicativæ Renunciationis *dici non potest, quòd* Bona, *à Filiâ illustri vel nobili* renunciata, nexu taciti & improprii Fideicommissi, *in ordine* ad ipsas Renunciatrices, *devincta sint. num. 91.*

De hujus generis Fideicommissis *nihil in nostris libris definitum occurrit. num. 92.*

Fideicommissum *ab aliquo prætensum ex evidentissimis &* de necessitate id inferentibus verbis *probari oportet. num. 93.*

Licet Filia Regressum *ad Successionem renunciatam* specifico Pacto, sibi, & suis Hæredibus reservaverit; *tamen Pactum hujusmodi reservatorium*, per contrarium Patris, vel Fratris Testamentum, infringi *potest. num. 94.*

Facultas testandi, *jure Gz. competens*, per hujusmodi Pacta Fœminarum reversiva, haud excluſa *censetur. num. 96.*

Quamprimùm Filius paternam hæreditatem adivit, *vel eidem se immiscuit*, paterna Bona in fraterna degenerant. *num. 97.*

Sequuntur Rationes decidendi, *quòd in substrato* duæ Filiæ renunciatrices, ad Bona à se renunciata omnibus modis admitti, *& per* Patris Testamentum haudquaquàm excluſæ *censeri debeant. num. 98.*

Formatur genuinus & verus totius Controversiæ status. *num. 99.*

Præceptum paternum de renunciando, *de quo hîc qr. utrum* abdicativam, *an* solùm translativam, *Renunciationem* pro scopo *habuerit? num. 100.*

Hæc Q. utrum Renunciatio pro abdicativa *& totaliter extinctiva; an verò* tantùm pro translativa *seu qualificativa* haberi debeat? *regulariter* non ex solo verborum cortice, *quibus renunciatio à Patre injuncta, vel à Filiâ fuit præstita; sed potiùs* ex verisimili Voluntate *tùm ipsiusmet* Patris *illam* præcipientis, *vel* recipientis, *tùm etiam* Filiæ renunciatricis, *ex paterno* Testamento, *vel* Renunciationis *interpositæ* Instrumento, *inibiq; contentis* Argumentis, Circumstantiis, & Indiciis colligendâ, *dijudicari debet. num. 101. & seq.*

Cortex verborum *non debet* veram disponentium & paciscentium sententiam supprimere. *num. 103.*

Volun-

Voluntas *ipsius* Renunciatarij, *seu illius; qui renunciationem præcipit, aut recipit,* & Renunciatricis attendi *debet. num. 104.*

A Voluntate tota *omnium Renunciationum* Lex & Norma *dependet. num. 105.*

Voluntas *omnium Renunciationum* Regina *est* & Domina; Verba *verò* & Clausulæ *in illis obvia* tantummodò Famulæ. *num. 106.*

In nudo verborum rigore *immorari ad* grammaticos *pertinet* & *pædagogos; non verò ad* Jurisprudentiæ Professores. *num. 107.*

Leges scire *non est* Verba *earum; sed* mentem tenere & *potestatem. num. 108.*

Cardinalis de Luca hoc magnam primæ classis ineptiam *redolere dicit, quòd* ad Renunciationum naturam regulandam Verborum Figura attendi *debeat. num. 109.*

Omnes *circa hunc articulum* : Qualis cujusvis Renuntiationis natura *censenda sit? obvia* Quæstiones *potiùs* Voluntatis *sunt, quàm* Juris; & intra breves cancellos redigibiles. *num. 111.*

Omnes Judices genuinam *tùm ejus, qui* præcipit, *vel* recipit juratam renunciationem; *tùm eandem* præstantis sententiam & *mentem omni cura adhibita* rimari *debent. num. 112.*

An potiùs illius, qui Renunciationem injungit, *vel* recipit, *vel* Renunciatricis intentio & mens spectari debeat? *num. 113.*

Cardinalis de Luca potiùs Patris, *vel alterius* Renunciatarii *Voluntatem spectandam dicit. num. 114.*

Hondedæus magis Filiæ, *quàm Patris, Sententiam respiciendam esse contendit. num. 115.*

Rectiùs dicitur, quòd in talibus Qq. prudenter dirimendis ad Facti Circumstantias, *ex quibus* Substantia Voluntatis Utriusque, *tùm* Renunciatarii, *tùm* Renunciatricis *desumi debet, respicere oporteat. num. 116.*

In hac tota materia de eo sollicitè dispiciendum: Utrum Renunciatio *pro* Abdicativâ, *vel* Translativâ, *& an tùm illa, tùm etiam hæc altera pro* Reali, Personali, *vel* Mixtâ *censenda sit? num. 118.*

Hæ duæ Divisiones utramque *totius Renunciationum materiæ* paginam absolvunt. *num. 119.*

Istæ Divisiones *admodùm* diversimodè *à DDbus* explicantur. *num. 120.*

Summa Rei *principaliter in eo est posita, utrum Renunciatio* contemplatione *seu* in favorem certarum Personarum in individuo determinatarum, *vel sub* nomine Agnatorum, *vel sub* expressione principalis *hujusmodi Renunciationum* Causæ finalis, *in Agnationis sive* Stemmatis Masculini conservatione *præcipuè consistentis, generaliter & indefinitè spectatarum, ità præstita, vel à Patre Filiabus injuncta sit, ut illæ paterna vel alia Bona, quibus renuntiandum, vel renunciatum,* in Fratres, *vel* alios Agnatos transferant? *num. 121.*

An verò hujusmodi Renunciatio absque ulla Personarum, *in quas renunciatæ Hæreditates transferri debeant*, contemplatione *ità præstita fuerit, vel præstari præcepta*, ut Filia renuncians è medio tollatur, *quasi* ipsa jamdùm naturaliter esset mortua, *sic, ut planè* non curetur, an Bona paterna ad Agnatos, vel Extraneos, vel planè ad Fiscum sint perventura? *num. 122.*

Hôc modô renuncians, *per* quamcunque Personam, *à Successione in Bonis ab ipsa renunciatis* excluditur. *num. 123.*

Cum abdicativâ, *seu hôc sensu extinctivâ Renunciatione* certarum Personarum Consideratio, *sive* certæ Personæ Contemplatio & Favor *non censetur* compatibilis. *num. 123.*

Si tamen etiam abdicativa *Renunciatio* certarum personarum contemplatione *facta probetur, & debinc* extinctiva personalis *dicenda sit, tunc* idem *de illa,* cum Translativâ, judicium *ferendum. num. 124.*

Contemplatio certarum *Personarum* omnem Realitatem cessare *facit, & propterea Verba renunciationem* Extinctivam *indicantia* de solo Casu, quô Personæ in illâ spectatæ extabunt, *intelligi debent. num. 125.*

Neque talis extinctiva *seu abdicativa Renunciatio, quæ* ad certas Personas *restricta est, seu intuitu Filiorum aut Fratrum facta, neque etiam* translativa *pariter* solos Agnatos *in oculis habens*, ullam ultra Personas, à Parente, vel Filia consideratas, Extensionem admittit. *num. 126.*

Stabilitur hæc doctrina de Renunciatione personali translativa. *num. 127.*

Et de personali extinctiva. *num. 128.*

Quoties Persona, *vel* una, *vel* plures, *sub nomine* Fratrum, *&* ex ipsis Descendentium, *vel* Agnatorum, *in* Translativa, *vel* Extinctiva *Renunciatione fuit considerata, vel* consideratæ, *tunc illa omninò* Personalis *censetur, & dehinc* resolubilis per mortem Personæ consideratæ, *vel* omnium in oculis habitarum Personarum. *num. 130.*

Prima Ratio *pro Dominis Filiabus* decidendi, *quòd in dubio omnes Renunciationes* pro Personalibus, *sive talibus, quæ* intuitu & in commodum *vel* Unius *tantùm, vel* plurium Personarum, in individuo, *vel sub* certa Qualitate, masculinæ *videlicet* Agnationis, *consideratarum, à Patre præceptæ, vel jam præstitæ sunt, haberi debeant. num. 131.*

Etiam Monialium renunciationes eodem jure *censeri debent. num. 132.*

Licet multi easdem pronuncient Reales, *imo planè* realissimas. *num. 133.*

Quoties nobilis, illustris, vel alia Monialis, *intuitu* Fratrum, *sub* quantæcunque efficaciæ Clausulis, *renunciavit*, omnibus Fratribus demortuis *etiam ipsa &* tota talis Renunciatio simùl extinguitur, *ità, ut* Monasterium, *ex persona Monialis*, in omnibus Bonis renunciatis succedat *plenissimè. num. 134.*

Hæc ipsa Præsumptio *pro renunciationis* Personalitate *etiam tunc militat, quando* tempore præstitæ, *vel à Patre* præceptæ Renunciationis *saltem* unicus Filius in medio fuit. *num. 135.*

Etiam Successionum Renunciationes, *absque omni causa factæ*, omnimodò nullæ *sunt; licet Verbis &* Clausulis prægnantissimis turgeant. *num. 136.*

Quandocunque non evidentissimè constat, aliam Renunciantis Voluntatem *fuisse, omnes Successionum Renunciationes* intuitu Masculorum factæ *existimantur. num. 137.*

Soli Masculi æternæ Ascendentium Recordationis atque Agnationis Conservatores sunt. *num. 138.*

Et dehinc quoque Soli suarum Sororum, vel Agnatarum renunciationi omnem causam dedisse *intelliguntur. num. 138.*

Omnis Renunciatio ad conservandam Agnationem *facta existimatur. num. 140.*

Clausula Regressus, *in casum cessantis istius Causæ*, ad renunciata reservatoria *Renunciationi* ipso jure inest. *num. 141.*

Consuetudo Nobilium *hæc ità determinat. num. 142.*

Etiamsi omninò in dubio *versemur, utrum Renunciatio* in Fratris, & extantis Masculæ Sobolis *favorem sit facta, nequè etiam* ulla mentio Favoris erga Agnationem *sit facta; tamen* Pactum Regressûs reservatorium, *idemque* cum resolutivo conjunctum, *pro* tacitè adjecto *haberi debet. num. 144.*

Adducitur judicatum Summi Imperialis Aulici Tribunalis *pro eadem sententia. num. 145.*

Eademque doctrina & tunc procedit, si de Filiis *tempore actualiter præstitæ, vel præstari injunctæ Renunciationis* adhuc nascituris & nondùm conceptis *quæstio sit. num. 146.*

Modò Spes procreandæ adhuc Masculæ Sobolis *non omninò decollaverit. num. 147.*

Idem est, si de Pactis *etiam* Monialium renunciativis *quæstio sit. num. 148.*

Itemque si de Renunciatione abdicativâ *seu extinctivâ; sed* intuitu Fratrum *interpositâ, quæratur. num. 149.*

Renun-

Renunciatio, Abdicatio & Acquisitio *ejus*, *cui fit renunciatio*, *adeò sunt* connexæ, ut una sine altera esse possit vel minimè. *num.* 154.

Etiam tacita Personarum Contemplatio ad Realitatem renunciationis excludendam *sufficit*. *num.* 155.

Renunciatio intelligitur personalis, *licet* Verba *illius* Extinctivam *præ se ferant*. *num.* 156.

Renunciationum Causam finalem Usus Germaniæ, & Fori Observantia, *imò etiam ipsa* Æquitas, *& inter Liberos servanda* Æqualitas, *in ambiguo*, *nullam aliam*, *quàm* Agnationis Conservationem, à Renunciatricibus & Renunciatariis intentam *existimant*. *num.* 159.

Ista Juris præsumptio *præprimis tunc quoque locum sortitur*, *quando* Pater suæ Filiæ renunciandi necessitatem ipse imponit, *vel* renunciationem ab illa recipit. *num.* 160.

Pater nunquàm de suis Filiabus, *etiam in casum* totaliter extincti Stemmatis Masculini, *à successione sua* totaliter excludendis, *sollicitus fuisse videri debet*. *num.* 166.

Jurata Filiæ renunciatio, *sub* qualibuscunque verbis *concepta*, ultra expressam, vel tacitam Patris mentem, nec minimam patitur extensionem. *num.* 167.

Pater renunciationem *suæ Filiæ* injungens, *vel ab illa* recipiens, *eandem non aliter* exclusisse *censendus*, *quàm* quousque Masculina Agnatio duraverit. *num.* 168.

Neque Pater *suam Filiam*, *neque* Filia *seipsam*, *etiam in casum* totaliter extincti Stemmatis Masculini, *à Successione nihilominùs excludere*, *neque* Judex, *ad Filiæ renunciationem ità convalidandam*, Decretum suum *interponere voluisse intelligi debet*. *num.* 169.

In renunciatione Hæreditatis jamjàm delatæ Decretum *requiritur*. *n.* 171.

Tales successionum Renunciationes, *in ordine* ad Filias *renunciatrices*, *earumque* Parentes, *ipsis etiam* LLbus exosæ *sunt*. *num.* 172. *& sq.*

Secunda Ratio decidendi, *quòd &* omnia Statuta, Fœminarum, *in casu extantium Masculorum*, exclusiva; *tùm & omnes ejusdem generis* Consuetudines, Privilegia, & Pacta *ità exaudienda sint*, *quòd*, nisi expressa reclamet litera, *vel* Consuetudinis *indubia* certitudo, Fœminæ, Masculis sublatis, indubitatò admitti debeant. *num.* 174.

Præceptum paternum testamentarium *de suis Filiabus*, *per renunciationem*, ein vor alle mahl excludendis, non potentiùs operari *debet*, *quàm hujusmodi* Statutum, Pactum, *vel* Privilegium, *etiam* efficacioribus Clausulis *munitum*. *num.* 176.

Licet talia Statuta, Privilegia, Pacta, Consuetudines, Testamenta de Fœminis in perpetuum excludendis *loquantur*; *tamen* semper hic Casus, nisi Stemma Masculinum expirare *contingat*, *pro* tacitè excepto *haberi debet*. *num.* 178.

Probatur *hoc de* Statutis, *tùm* certæ alicujus Familiæ propriis, Erb-Einigungen *tùm in* tota Provincia vel Regno obtinentibus. *num.* 179.

Item de Privilegiis Fœminarum exclusivis. *num.* 180.

Et de tali Consuetudine, *imprimis* in regno Neapolitano. *num.* 181.

Consuetudo *hujusmodi* Masculos vocat, & Fœminas excludit; *sed* non præfert Fœminæ *tantisper* exclusæ, *vel potiùs suspensæ*, alias Fœminas. *num.* 182.

Cessante Masculorum favore *etiam* Fœminarum exclusio *cessat*. *num.* 183.

Dispositio *talis* testamentaria, *quòd Filiæ* ein vor allemahl renunciare *debeant*, non majoris est potentiæ, *quàm DDres de tali* consuetudinaria, privilegiaria, statutaria, pactitia, *etiam* prægnantioribus Clausulis *munita*, *Renunciatione communiter tradunt*. *num.* 186.

Pater *à sua Filia renunciationem recipiens, vel exigens*, pro solis suis masculis *Filiis*; *&* valdè rarò pro aliis Filiabus; *pro* Extraneis *verò* nunquàm *illam desiderasse, vel acceptâsse intelligi debet. num.* 187.

Etiamsi ampliſſima & generaliſſima *in tali Præcepto de renunciando, vel in ipsa jurata renunciatione, Verba contineantur. num.* 188.

In casu totaliter extincti Stemmatis *Filiæ non aliter* excluſæ *censendæ, quàm si Pater* exertiſſimam & ſpecialiſſimam hujus inſolitiſſimæ excluſionis mentionem injecerit. *num.* 189.

Adducitur egregia Donati Antonii de Marinis *deciſio. num.* 190. *cum ſeqq.*

Tametſi verba renunciationis *ad* Jura de futuro *trahantur*; *tamen illa restringenda forent ad ea futura Jura*, quæ ex Cauſa de præſenti competere poſſent. *num.* 196.

Nec diverſum ſentiendum, licet Juri de futuro per Pactum de non ulteriùs petendo *fuerit renunciatum. num.* 197.

Huic Clauſulæ æquipollet *hæc noſtra*: **Daß die Töchtern ein vor allemahl der vätterlichen Erbſchafft** renunciiren ſollen. *num.* 198.

Tertia Ratio decidendi, *quòd ipſe L. Dn. Parens ſui animi indubitatam ſententiam, per hæc*, in Proœmio *ſuæ Diſpoſitionis obvia formalia, haud obſcurè declaraverit*: Daß Er ſeine gantze Diſpoſition allen zanckh und weitläufftigkeit unter ſeinen Adelichen Kindern zuverhüthen / und zu NB. **beförderlicher** Conſervation des **mannlichen Stammens** / als auch **ſeines jezigen und künfftigen zeitlichen Guths und Nahrung** / **und was deme allem anzugedeyhen** / aufrichten wollen. *num.* 199.

Quandocunque verba *vel* Præcepti paterni *de renunciando*, *vel* Renunciatricis *hoc ſatis declarant, quòd Renunciatio* Cognationis Conſervationem, *ſive* in univerſum, *ſive ejus tantùm, ex qua talis Filia oriunda eſt*, Lineæ, *pro* Scopo, Voto & Fine *habuerit, vel debeat habere, tunc, penitùs* expirante Agnatione, *etiam* Renunciatio ſimùl tota evaneſcit. *num.* 201.

Hæc verba: **Zu Erhaltung des Adelichen Stammens und Nahmens / dem Adelichen Manns-Stammen zum beſten** / *& ſimilia, ſeu in* Præfatione, *ſeu in ipſis* verbis diſpoſitivis *expreſsè poſita, non tàm* Cauſam *impulſivam, quàm* finalem *ſignificant. num.* 202.

Præfatio, in qualibet Diſpoſitione, Cauſam *illius* finalem *demonſtrat. num.* 203.

Ex Proœmio potentiſſimum argumentum *redundat, ex quo ipſa* genuina Agentium intentio *principaliter colligitur. num.* 204.

In Proœmio *poſita in* ſubſequenti principali negotio repetita *cenſentur. num.* 205.

Ex Proœmio *ſimiliter etiam* Renunciatio regulanda eſt tota. *num.* 206.

Si in terminis Voluntatis ſaltem conjecturabilis, *quòd Pater à Filia renunciationem recipiens, vel ei præcipiens*, Agnationis conſervationem *pro fine habuerit, tota Renunciatio* ad ſolos Maſculos reſtringi *debet, quanto magis in ſubſtrato, ubi* Pater hanc finalem Præcepti ſui Cauſam ſpeciatim expreſſit, *idem pariter obtinebit? num.* 208.

Licet Verba Præcepti *de renunciando, vel ipſiusmet* Pacti *renunciativi ſint* generaliſſima, *& omnimodam* omnis Juris, *tùm* præſenter competentis, *tùm* in futurum, quacunq; ex cauſa, competituri, *adeoque* perpetuam Filiæ Excluſionem, *& omninò* extinctivam renunciationem *præ ſe ferre videantur*; *tamen* Cauſa finalis, *videlicet* Conſervatio Agnationis, *ſi præſertim* expreſſa *ejus mentio ſit facta, ubivis præferenda. num.* 209.

Ex eo, quòd in propoſito Caſu B. Dn. Parens ſuas Filias tùm ſolito majori Dote, *tùm* notabili Legato *liberaliter honoravit, & ſimùl quoque* alias cauſas expreſſit, *easdemque, ut videtur*, præponderantes, *inferendum videtur, quòd Stemmatis Conſervatio* non Cauſa finalis; *ſed tantùm* impulſiva *ſit iſtius Præcepti de renunciando. num.* 210. *& ſeq.*

Aſſi-

Assignatio Dotis, *sive* congruæ & solitæ, *sive* solito majoris Pactum Regressûs *ad Successionem renunciatam* reservatorium *in suis effectibus haudquaquàm impedit. num.* 212.

Etiamsi Instrumentum Renunciationis *eandem*, ob solam dotem, *interpositam pronunciet. num.* 213.

In hujusmodi casu duæ *sunt* Causæ, *quæ* Renunciationem conciliasse *creduntur*, *nempe* Dos & Agnatio. *num.* 214.

Dos eum in finem *numerari consuevit*, *ut* Æquitas Pacti successionis renuntiativi tanto magis eluceseat, *& evidentior reddatur. num.* 214.

Renunciatio *sapit* Donationem *cum Renunciatricis* læsione *conjunctam*, *quæ proindè* per Dotis constitutionem aliquatenùs corrigenda. *num.* 215.

Non verò credendum, *quòd vel* Filia renuncians, *vel* Pater renunciationem ei præcipiens, *vel ab illa recipiens*, ob solam Dotem, Personis extraneis, *in renunciatione nullatenùs spectatis*, *in casum* extinctæ Agnationis, paternam successionem concedere *voluerit. num.* 217.

Pater Filiæ ad præstandam congruam Dotem de Jure tenetur. *num.* 218.

Ratio Agnationis *in splendore servandæ* vincit Dotis rationem. *num.* 219.

Etiamsi Agnatorum nulla *facta sit* mentio; *cùm* illorum Existentia, *hanc ipsam* Causam, conservandæ *videlicet* Agnationis, *sufficientissimè testetur & comprobet. num.* 220.

Assignatio Dotis *sola Renunciationis* Causam principalem Rarò *constituit. num.* 221.

Principalis ejus Ratio & Causa finalis ut plurimùm *hæc est*, *ut* cæteris Liberis eo pinguiùs consulatur. *num.* 222.

Hæc assertio DDbus communiter *probatur. num.* 223.

Causa Dotis solutæ in perpetuum *quidem* durat; *sed quia*, sublatis masculis *Liberis*, principalior Ratio, *nempe Agnationis in flore servandæ*, totaliter cessat, *etiam Renunciatio*, *pro* ampliſſimâ *licet* Dote *facta*, *simùl* tota evanescit. *num.* 225.

Concurrentibus duabus Causis *totum Negotium* juxta potentiorem *& principaliorem* dijudicandum. *num.* 226.

Acceptatio Dotis *non aliter* Regressum *ad renunciata Bona* præcludit, *quàm si* evidenter constet, *quòd* nulla alia Renunciationis causa *adfuerit*, *quàm* Dotis acceptæ. *num.* 227.

In ambiguo semper præsumi *debet*, *quòd Renunciatio* respectu cæterorum Liberorum *sit* facta, *vel* à Patre imperata. *num.* 228.

Declinatio Litium *& sumptuosorum in judicio* Processuum *in paterno*, *de quo hîc Qr. Testamento*, *hoc tantummodò fine*, *ceu* Concausa impulsiva, *fuit commemorata*, ut Causa finalis & principalis, *nempe* Stemmatis Masculini florentior Status, tanto citiùs & faciliùs effectum suum sortiri valeret. *num.* 229. *& seqq.*

Adfertur egregius, *ad hæc magis firmanda*, ex Johanne Georgio Besoldo locus. *num.* 232.

Si Conservatio Familiarum non spectaretur, omnis *propemodùm* Renunciationum materia cessaret. *num.* 234.

Causa finalis *illa sola vocatur*, sine qua quis aliàs actionem *vel planè* non, *vel* non eo modo *susceperturus fuisset. num.* 235.

Causa finalis *insinuat* principalem *contrahentium* intentionem, *à qua etiam* Causatum & alia omnia regulantur. *num.* 236.

Causæ impulsivæ, *tanquàm* leviusculæ, *non impediunt*, *quo minùs* Sorores, *sublatis Masculis*, *sicq;* Causâ finali *totaliter cessante*, de jure suo recuperando *validè experiantur. num.* 237.

Causa prima, principalis, ac finalis *intuenda*, *& pro rei cujusvis* Fundamento *ponenda. num.* 238.

Causa propinqua *semper magis*, *quàm* remota, *debet considerari. num.* 239.

Licet Successionis Renunciationi, intuitu Dotis *factæ*, prægnantissimæ Clausulæ *fuerint adjectæ*; *tamen*, Masculis emortuis, *etiam* Renunciatio *pro* totaliter emortuâ *haberi debet. num.* 241.

Tametsi Verba Renunciationis *sint* generalia; *si tamen* intuitu certæ Causæ finalis in specie *prolatæ fuerint*, *tunc etiam* ipsa renunciatio ad specificata præcisè restringitur. *num.* 243.

Quarta Ratio decidendi, *quòd* Renunciatio, *duabus Filiabus in* paterno Testamento, pro conservanda Masculina Descendentia *in perpetuo splendore*, Bonorumq; affluentiâ, *specialiter* injuncta, *& dehinc* Translativa, *& tantùm* Personalis, *per* Clausulas *adjectas, utut ponderosissimas &* exuberantissimas, *in* Abdicativam, *& in casum* extincti Stemmatis Masculini *nihilominùs duraturam* transmutari *non potuerit. num.* 244.

Ubicunque paterna Intentio certa *est*, *quòd Pater Filiabus suis* necessitatem *renuntiandi*, eô fine, imposuerit, ut Masculina ipsius Descendentia in perpetuo splendore, & Bonorum affluentiâ conservaretur, *ibi omnium DDrum hac unanimis vox est, quòd certa &* aperta paterna Voluntas præcisè servanda, *&, quamprimùm ista* Causa finalis *cessat*, *etiam* Renunciatio *omnem suam efficaciam simùl prorsùs amittat. num.* 246.

Hujusmodi dispositio *ità interpretanda, ut* prosit illis, quibus ejus conditores providere *voluerunt*; *non illis, quibus ipsi* prospicere noluerunt. *num.* 248.

Quinta Ratio decidendi, *quòd*, sicuti omnes Renunciationes, *vel specificè in gratiam* certarum Personarum, *vel* quorundam, *aut* omnium Masculorum Agnatorum, *vel in genere pro conservatione* Stemmatis Masculini *in perpetuo splendore factæ*, Personalibus *aggregantur; ità*, illis Personis, *quas Filia renuncians, vel in specie, vel in genere consideravit*, è medio sublatis, *tota* Renunciatio simùl expiret, *absque ullo obstaculo* quarumcunque Clausularum, *in paterno* Testamento, *vel ipso* Pacto renunciatorio, quemcunque in Casum, *&* sub quacunque Verborum structura, *tametsi* exuberantissimè *conceptarum. num.* 250. *& seqq.*

Excipitur unicus *ab hac Regula* Casus, *quòd* Filiæ & tunc *à renunciata Successione* excluſæ esse *debeant, etiamsi* totum Stemma Masculinum expiret. *n.* 255.

Quando Filia nobilis, in gratiam *vel* Fratrum, *vel* omnium Agnatorum, *vel* Quorundam in specie nominatorum *renunciavit, tunc tali* Filiæ, *vel illius* Hæredibus, *in casum*, si illæ Personæ expirent, Regressus *competit, non obstantibus quibuscunque, &, ut vulgò loquuntur*, Cubitalibus Clausulis. *num.* 258.

Etiam summæ efficaciæ & ponderis Clausulæ nihil nocere *possunt*, *si*, existente Conditione *Pacti hæreditatis renunciatæ reservativi*, nemo amplius ex illis in vivis existat, quorum commodo facta est Renunciatio. *num.* 259.

Etiam Renunciatio de quacunque *& omni* Hæreditate, quandocunque obventurâ, *licet* propriè Realis, *& perindè æstimanda, atsi* ex capite unde Liberi, Agnati, & Cognati *esset facta; tamen illis* Personis, in quarum gratiam *illa præstita fuit, fato abreptis, totaliter corruit. num.* 260. *& sqq.*

Si Causa *renunciationi adjecta* non operaretur Restrictionem ad illum Casum, quoadusque ex Personis à renunciante Filia spectatis aliquis superstit, *tunc illa* incassum adjecta *dicenda foret. num.* 263.

Renunciatio, in qua certæ Personæ *nominatim sunt expressæ*, illas nunquàm egreditur, *hinc*q; illis sublatis, *Renunciatricem nemo porrò excludit. num.* 264.

Renunciatio in commodum Fratrum, *licet* Clausulis abundantissimis *referta*, *semper involvit* hanc Conditionem, *ut*, si nemo ex illis amplius superstit, *tota Renunciatio pro non facta habeatur. num.* 265.

Quamvis Renunciatis cum omnibus Clausulis, quæ excogitari possunt, *interposita fuerit*; *tamen etiam istæ clausulæ* aliis Personis, *in Renunciatione* non nominatis, *vel* consideratis, prodesse non possunt. *num.* 266.

Clausulæ Realitatem importantes *non prosunt*, *nisi illis*, quorum contemplatione renunciatum præsumi *potest. num.* 267.

Con

Confirmantur hæc pluribus Rebus judicatis. *num. 268.*

Contemplatio certarum Personarum excludit omnem Renunciationis Realitatem. *num. 269.*

Hucusque præmissa *etiam omnia obtinent, tametsi à Filia renunciata* non certæ Personæ, *in* genere, *vel* specie *fuerint spectatæ; sed Renunciatio à Patre recepta, vel Filiæ præcepta,* generaliter pro Stemmatis, *vel* Agnationis conservatione *interposita fuerit. num. 271.*

Nec quidquam, sublatis planè Masculis, *officit, quo minùs Filia* auff ewige Zeiten *renunciata, vel illius Hæredes, ad renunciatam Successionem admitti debeant, licet* omnes in mundo extantes Clausulæ *isti alteri Clausulæ*, auff ewige zeiten *adjectæ fuerint. num. 272.*

Renunciationum omnimoda Extinctio *individua* sequela *est antecedaneæ* totius Stemmatis Extinctionis. *num. 274.*

Hanc Renunciationum extinctionem *nec* Verborum Generalitas, *nec effusa* Clausularum, *Renunciationem circumstantium*, quantacunque Amplitudo, *nec* Perpetuitas hujusmodi Filiarum Exclusionis *excludere valet. num. 274.*

Nec illa Clausula: Pro hæredibus quibuscunque, *cum* Aquiliana stipulatione, *&* Pacto de non petendo *conjuncta, diversum jus parit. num. 276.*

Neque etiam hæc Clausula, quòd Renunciatio (pro conservatione Stemmatis *facta*) *sit* realissima, *&* omni tempore valitura, *aliud importat. num. 277.*

Rationes hucusque præmissorum concludorum: Prima *hæc, quòd omnes tales Clausulæ sint* Relativum ad solas Personas, *in paterno* Præcepto *de renunciando, vel ipso* Pacto *renunciatorio* nominatim, *vel* aliter indigitatas. *num. 278.*

Limitatâ *hujusmodi* Renunciatione evanescente *etiam* omnes tales Clausulas una & simùl evanescere *oportet. num. 279.*

Hinc quantæcunque *concurrant* Clausulæ, *Renunciationis* Realitatem *præferentes; si tamen eidem vel* certæ Personæ, *vel* certæ Causæ *Renunciationis, non perpetuò; sed* ad certum solummodò Tempus duraturæ, *legantur insertæ, tunc &* illa Realitas non est perpetua; *sed tantùm eousque*, quamdiu Personæ, vel Causæ illæ duraverint, durabilis. *num. 280.*

Hæc Episcopus Roccain Jure appellat absolutissima. *num. 281.*

Etiam Monialium & Monachorum Renunciationes, *quas vulgò* Reales *dicunt*, ob certarum Personarum contemplationem, *Personales evadunt. n. 282.*

Personis *illis, quarum favore renunciatum*, deficientibus, *simùl* deficit Realitas *Renunciationis, & sola* Personalitatis Qualitas *remanet. num. 283.*

In Monachis *&* Monialibus perpetua Exclusio, *etiam in casu totaliter* sublati Stemmatis *Masculini*, facilius *obtinet, quàm in* secularibus Renunciatricibus. *num. 284.*

Talis Renunciatio, quæ certas Personas *in oculis habet*, pro tempore *duntaxat* perpetua *est. num. 285.*

Secunda Ratio, *quare* Clausulæ quantæcunque, *pro indole* limitatæ *Renunciationis, etiam ipsæ* in suis effectibus limitentur. *num. 286.*

Clausularum Generalitas *ad* subjectam materiam *semper* restringi *debet. num. 286.*

Renunciatio, quantumcunque generalis, *semper* ad suam Causam, solorum *videlicet* Masculorum favorem, restringi *debet. num. 287.*

Quando Causa finalis *Renunciationis specialis & certa est, tunc illius* Specialitas *hujus* Generalitatem *indubiè* restringit. *num. 288*

Finis intentus à Renunciatario semper spectari debet. *num. 289.*

Tertia Ratio *de talibus Clausulis, quòd in illis* dictiones Perpetuitatis significativæ *sortiantur* naturam illius Negotii, *cui adjiciuntur. num. 290.*

Quarta Ratio, *quòd* omnes Clausulæ, *tametsi amplissimæ*, Renunciatarii *&* Renunciatricis *cujuscunque* Voluntati, *ceu* Reginæ *&* Dominæ, *tanquàm meræ* illius pedisequæ, famulentur. *num. 291.*

Pro-

Propter Clausulas *adjectas* Renunciatio, *ex Pacisentium, vel Disponentium Voluntate* Personalis, *in* Realem *haud degenerat. num.* 292.

Nec per illas efficitur, ut Renunciatio ultra Genus Personarum *in oculis habitarum* minimùm operetur, *vel renunciationis negotium tractantibus* è diametro adversum producat effectum, *ut nempe* Personæ *in renunciatione nec* comprehensæ, *nec* consideratæ, *tanquàm* prorsùs Extraneæ, *ad successiones in manu* solorum Agnatorum *resignatas, contra omnem* Rationem, Pacisentium mentem, *omniumque* Statutorum, Pactorum Familiæ, & Consuetudinum naturam admittantur. *num.* 294.

Renunciationes, *ceu, cessante Masculorum favore*, odiosæ, *etiam* strictissimè *sunt* interpretandæ, *& semper* ad Causam præcedentem specificatam, *solosque* Familiæ Propagatores *restringendæ. num.* 295.

Sequitur Sexta Ratio decidendi, *quòd juxta* nativum istius Præcepti, daß beyde Töchtere an die Truchseßische *Famili* ein vor alle mahl nichts mehr zu*prætendiren* haben und *renunciiren* sollen/ significatum, *istæ Filiæ quidem*, quoties aliquis ex unici Fratris Descendentibus Masculis mortem oppetiturus esset, *in omnibus his Casibus*, in all solchen Erb-Fällen/ Ein mahl/ wie das ander/ und also ein für alle mahl/ *à* successione arceri *debeant, etiamsi Masculina illius Descendentia ad ipsam* Seculi consummationem *duraverit: num.* 296.

Sed quandocunque Masculinam Familiam expirare *contigerit, sic, ut illa Filiarum Renunciationibus non amplius indigeat, tunc, cùm solus &* unicus *paterni Præcepti de renunciando* Finis prorsus deficiat, *non credendum est*, Patrem *tàm ab omni* Ratione & amore Liberorum alienum *fuisse, ut nihilosecius* suas filias excludere, & ad Partes illarum hæreditarias, *in gratiam* Fratris, *ipsiusque Descendentium renunciatas*, extraneas Personas vocare *voluerit. num.* 299. *& seq.*

Cum ista Formula: Daß die Töchtern ein vor alle mahl nichts prætendiren sollen/ *hæc altera*: Daß Sie auf Ewig und zu ewigen tagen renunciiren sollen; *ut & hæc*: Daß der von den Töchtern noch *præstir*ende verzücht zu ewigen zeiten krafft/macht und bestand/ für alles widertreiben/ vor allen Richtern haben/ und von allen Gerichten darauff geurtheilt werden solle/ *procul dubio coincidunt. num.* 301. *& seq.*

Idem etiam de illa Renunciatione judicium ferendum, daß weder Sie/ noch ihre Nachkommen/ über ihre empfangene Außsteuer/ weder von ihrem Vatter/ noch an seiner Erbschafft/ in Ewigkeit nichts mehr fordern sollen noch wollen. *num.* 303.

Et tamen, ob neutram istarum Formularum, *Renunciatrices & illarum Hæredes, extinctis Masculis*, à Successione exclusæ *censentur. dd. numeris.*

Filia promittens, daß Sie in Ewigkeit/ und zu ewigen tagen/ an die väterliche Erbschafft weiter nichts prætendiren wolle/ *efficaciùs se obstringit, quàm Filia promittens*, daß sie an die Famili ein vor alle maht nichts prætendiren wolle. *num.* 303.

Renuncians auf Ewig und zu ewigen tagen/ sublatis Masculis, Regressum *ad Bona renunciata prætendit justissimè. num.* 305.

Renuncians sub formula: Daß Sie/ ihre Erben/ und gesampte Nachkommen ihrem eydlichen verzücht nicht *contraveniren*/ oder ichtwas darwider jemahlen prætendiren wolle/ unter waserley Schein des Rechtens solches immer geschehen/ und wie solches nahmen haben/ oder noch in das künfftig erdacht werden möchte/ tota Agnatione *sive Stemmate Masculino totaliter* expirante, *justissimè* ad successionem adspirat. *num.* 306.

Filiam, omni suo Juri, quod jamdùm habet, vel imposterum sperat, perpetim & plenissimè; *sed* expressâ *vel* tacitâ contemplatione Agnatorum *renunciantem*, his omnimodò sublatis, *nec ista Formula à renunciatis Bonis excludit. num.* 307.

Renunciatio, *ex* Agnationis *contemplatione* Personalis, *propter* Clausulas *adjectas*, *hanc* Personalitatis qualitatem non exuit. *num.* 309.

Etiam

Etiam hac ferè omnium durissima Formula: Quòd Renunciatio debeat esse realissima, & omni Tempore, in vim meræ & veræ Donationis valitura, sublatis Agnatis, quorum contemplatione *Filia renuntiavit*, à recuperatione Bonorum *ab illa renunciatorum ipsam neutiquàm excludit. num. 309. & seqq.*

Realitas *istius renunciationis* non diutiùs durat, *quàm ipsa* Agnatio in oculis habita. *num. 310.*

Neque Donationem *implicantia verba*, *tametsi de* vera Donatione *agatur*, *aliter accipi debent*, *quàm* consecutivè ad Renunciationem *&* specificatam *ejus* Causam finalem, *nempe Stemmatis Masculini conservationem. num. 311.*

Realitas talis Renunciationis cum Agnatione vivit, *& moritur. num. 312.*

Idemque judicium etiam de hac, *licet efficacissimâ*, *Clausula ferendum*: Quòd Filia paternæ successioni renuncians perindè habenda sit, acsi nunquàm fuisset in rerum natura. *num. 313.*

Etiam hæc Verba ad solas Personas, *in genere*, *vel in* specie consideratas *sunt* consecutivâ, *& semper* retentâ *hâc Paciscentium*, *nempe Renunciantis & Renunciatarii*, præsumptâ mente, *ut*, *Personis expressè*, *vel tacitè contemplatis*, *prorsùs deficientibus*, *perindè*, acsi Renunciatio nunquàm facta fuisset, *intelligi debent. num. 314.*

In hac tota materia semper illa capienda est interpretatio, *quæ* Renunciatricibus minùs præjudicet. *num. 315.*

Neque etiam hæc potentissima Clausula: Quòd Renunciatio sit & esse debeat Realis, *quòdque* omnem in Casum effectum Realis, *atque* omni meliori modo interpositæ *renunciationis habere*, *& Filia renuncians* Regressum *ad Bona renunciata* nunquàm, ulla ex Causa, *etiam* non cogitatâ, & noviter superveniente, *etiam* Rebus Cujusvis morte mutatis, *&* aliter, quàm nunc, se habentibus, *prætendere debeat*, majores effectus, *quàm* simpliciter facta *Renunciatio*, *producere potest. num. 316.*

Universæ tales Clausulæ, sublatis Masculis, perindè habentur, ac si omninò adjectæ non essent. *num. 317.*

Tales Clausulæ, *quantumvis* exuberantissimæ, respectu Personarum *in Renunciatione* consideratarum, *satis operari*, multosque Effectus producere *possunt. num. 318.*

Sed si nemo ex illis Personis supersit, in quarum beneficium *Renunciationem à Fœminis recipere* Paciscentium interfuit, *tunc* qualescunque & quotcunque *eidem adjecta* Clausulæ nihil ampliùs operantur. *num. 319.*

Porrò nec hæc exuberantissima Renunciatio, *quam Pater à Filia*, *etiam propediem* monasterium *ingressurâ*, *pro se & suis Filiis recepit*, *nec non* pro omnibus & quibusvis illorum, *& quidem* singulorum Hæredibus, *tàm* ab intestato, *quàm* ex Testamento, *&* aliàs quomodocunque succedentibus, *adjectâ & hâc effusissimâ Clausulâ*: *Quòd Pater & Filius*, *eorumque &* cujuslibet ipsorum Hæredes & successores *de omnibus Bonis* liberè disponere *possint*, *&* ab intestato perindè dispositum censendum sit, acsi Filia renuncians nunquàm fuisset in rerum natura, *sublatis Masculis*, *ità renunciantem à paternis & fraternis Bonis ampliùs excludit. num. 320.*

Pater *pro se &* Hæredibus *suis stipulans* non de extraneis *Hæredibus*; *sed de illis solis*, qui ab ipso descensuri *essent*, *sensisse censeri debet. num. 321.*

Sicut quævis Dispositio; *ità etiam Fœminarum* Renunciationes, *licet* generalissimæ, juxta mentem & sententiam hoc negotium tractantium *exaudiendæ sunt. num. 325.*

Ad contrariari visa respondetur remissivè. num. 326.

Etiam ampliss imam Renunciationem, cum Stipulatione Aquiliana *&* Acceptilatione *conjunctam*, *ad* Personas *in ipsa Renunciatione vel expressè* nominatas, *vel sub titulo conservandæ* Agnationis tantùm contemplatas, *ceu ad illas* relativam, *restringere oportet. num. 327.*

Pactum liberatorium de nil ampliùs petendo in locum solennis Acceptilationis Hodiè surrogata. *num. 328.*

Etiam hujusmodi Acceptilatio, (*& Hodiè* Pactum liberatorium) *licet omne*

& totum Jus Successionis, *quod Filiæ renunciantí competiit*, ipso jure *per illam extinctum fuerit*, non ulteriùs durat, *quàm etiam* Genus Personarum in ipsa renunciatione consideratarum durat. *num. 329.*

Stipulatio ad favorem Personarum contemplatarum restringi *debet, neque aliter* absolutè realis *dici potest, quàm* quoadusque Personæ contemplatæ adhuc supersunt. *num. 330.*

Non majorem, quàm quælibet vulgarissimæ formulæ Renunciatio, effectum & ista Clausula progenerat, quòd Renunciatrices, quantumvis Moniales, nullo unquàm Tempore, *etiam* quavis ex Causa, & Occasione, *ipsis Renunciantibus, & ipsarum Monasteriis*, in, de, & super suorum Fratrum, & aliorum quorumcunque Hæreditatibus Jus aliquod acquisitum esse, neque Quidquam de istis Hæreditatibus, etiam Minimum, habere vel consequi valeant & debeant. *num. 331.*

Licet Filia, etiam Monasterium ingressura, *& hâc* Causâ Ingressûs *specialiter* expressâ, *de* omni & quacunq; Successione, *paterna, materna, imò etiam avita, & cujuscunq; alterius generis, quæ Renunciatrici*, ex quocunq; Testamento, *seu Testamentis, Codicillis, Legatis, Donationibus inter vivos, & mortis causa*, aliisq; Dispositionibus, *etiam ab intestato obvenire valuerint*, quovis jure, titulo, & causa, *etiam in Pacto renunciatorio* non specificè expressis, *&* in Corpore Jurium clausis, etiamsi NB. esset necessaria quævis expressa & specifica mentio, in omnibus & per omnia, NB. Nil penitùs exceptô, NB. ad habendum *&c. renunciaverit; si tamen, in tali Renunciatione, pro* Causa finali, Conservatio Stemmatis *sive* Agnationis *esset indigitata, tunc* Filia, *hôc modo renunciata*, extincto Stemmate, *nihilominùs de novo* successibilis fieret. *num. 332.*

Filia ità renuncians, daß Ihr in andern und Neben-Fällen / da ihre Brüder alle / der Eine vor / der Andere nach / ohne Leibs-Erben / Nr. oder ohne Testament / todes verstorben / ihre Erbgerechtigkeit vorbehalten seyn solle / *si postea ultimò decedens Frater sine Liberis quidem; sed cum Testamento, in quo illam Sororem renunciatricem totaliter excluserit, fato fungatur, nihilominùs ad paterna Bona renunciata justissimè adspirat, ità, ut illa, in tanta quantumvis amplitudine & emphasi concepta Clausula:* Ohne Leibs-Erben oder ohne Testament ꝛc. *ad* solas Fraternas Hæreditates, die Brüderliche Bey- und Neben-Erbschafften *restringi debeat. num. 333.*

Ista verba: Ohne Leibs-Erben oder ohne Testament / *simpliciter prolata*, juxta communem JCtorum Regulam, Materiam subjectam, & naturam ac qualitatem Rei, de qua agitur, *intelligi debent, licet* impropriandi *forent. n. 333.*

Et si illa in §. de sola Collateralium successione *agente inserta legantur, tunc illa ad* Successionem Descendentium, *seu primi ordinis*, certo modo restrictam, *& ultrà* Bona ad collateralem successionem spectantia, *&* specificata, *extendi non possunt. num. 334.*

Renunciationes successionum quo respectu odiosæ sint? *num. 335.*

Denique etiam in hac amplissima Formula renunciandi, quòd Filia nubens, vel Cœnobium ingrediens, universa sua Bona, *paterna, materna, fraterna, sororia, tàm* ex testamento, *quàm* ab intestato, *suis Fratribus*, inter vivos, & irrevocabiliter cedat & donet, *simùl commemorata Conservatio Masculorum, & conservandæ Agnationis, tanquàm Causa finalis Renunciationis*, omnem Realitatem, *sive Durationem in Casu extincti Stemmatis Masculini, ab illa excludit. n. 336.*

Nihil impedit, quo minùs etiam plures hujusmodi Hæreditates, toto tempore intermedio, quamdiu *nimirum* Conditio Pacti hæreditatis renunciatæ reservativi adhucdùm pendet, *jure* veræ & meræ Donationis, *apud Masculos permaneant, omniaque illarum* Emolumenta *interea percepta, imò etiam* ipsæmet Hæreditates, *quoadusque de Masculis ad illas vocatis quæstio est, irrevocabiliter ad illos* pertineant. *num.* 337.

Imò si etiam omnes Clausulæ in mundo, *& quæ porrò* adhuc, pro majori firmamento *Renunciationum*, excogitari possunt, *in hujusmodi Pacto renunciatorio* copulativè *concurrant; nihilominùs* Regressus *ad renunciatam, paternam vel aliam, Successionem in casum finitæ Agnationis, cujus contemplatione Filia renuncia-*

nunciavit, ex universali Europæ Consuetudine, Patrisque & Filiæ renunciantis præsumpta mente, haudquaquàm excludit. num. 338.

Clausula, *de qua* in proposito *agitur*, daß beyde Töchtere/ an die Truchseßische *Familiam* gar vor alle mahl keine prætension mehr zuhaben / *renunciiren* solen / *ab illis, quæ in hoc Responso expenduntur*, multis passibus *distat*; *imò* nulli ferè dubio obnoxia est. *num.* 340.

Et proindè, post obitum unici Fratris, *in cujus solius*, *& ex illo* speratæ Masculinæ Descendentiæ, commodum *duæ Dominæ Sorores renunciârunt*, nihil Ipsas à paternis partibus hæreditariis, *sub ullo colore*, excludere potest. *num.* 341.

Inter Clausulas *in hoc Responso ventilatas haudpaucæ* tanti ponderis *& momenti videntur, ut* vel solæ abstentivam, *sive*, etiam in Casum totaliter extincti Stemmatis Masculini, *prorsùs* abdicativam *Renunciationem videantur involvere. num.* 342.

Præcipuè secularium *Renunciationes* ità exaudiendæ *sunt*, *ut* Fratribus, *vel aliis, à Renunciatrice magis dilectis*, totaliter sublatis, *ex verisimillima Utriusque Voluntate, sub Renunciatione*, *quantumvis* ampla, *& in* formâ Extinctiva, *seu* Reali *conceptâ*, semper Casus dicendus sit non comprehensus, *ex traditis*, *post Baldum*, *Cardinalis de Luca. num.* 345.

Octava Ratio Decidendi, *quòd duabus Sororibus renunciatricibus*, *etiam* summa, *& ex omniparte* evidentissima Verisimilitudo, *ob totaliter* cessantem *Renunciationis interpositæ* Causam, ad Bona ab ipsis renunciata *regressum redaperiat. num.* 346.

Præsumptio ex majori charitate *seu dilectione desumpta*, *apud omnes DDres audit* præpotens & præponderans. *num.* 347.

Affectio Testatoris, *tanquàm optima interpres Ejus dubiæ mentis, in interpretanda ipsius Voluntate* primo omnium loco spectari *debet. num.* 348.

Testatoris Affectio *ad quosvis potiùs* Cognatos, *& præprimis* ei proximos, *quàm ad* quamlibet extraneam personam *dirigitur. num.* 350.

Lex talem *in Testatore* Voluntatem præsumit, *qualis* bonum virum *decet*, *& propterea semper arguit*, *ipsum*, rectæ Rationi, *&* communi prudentum hominum Consuetudini *congruenter disponere*, *sicque* sibi Conjunctos, *præ* quibusvis Extraneis, *vocare voluisse. num.* 351.

Nec præsumit Llator, quòd quisquam alienas propriis successionibus voluerit præponere. *num.* 352.

Prudentum omnia Responsa & Lex ipsa Naturæ Consanguineos *alicujus* successores *ejus* faciunt. *num.* 352.

Ex hac præsumptione urgentissima, *ad prudenter interpretandas dubias Dispositiones*, Conjectura *pronascitur. num.* 353.

Leges talem *in quolibet* Voluntatem præsumunt, *quæ cum* communi hominum inclinatione & officio *congruit. num.* 354.

Testator illos, quos magis dilexit, semper aliis præferre voluisse censendus. *num.* 355.

Omnes particulares Voluntatis Quæstiones *ex isto præcipuo fonte deductis Præsumptionibus conformari oportet, & propterea in tractatibus ultimarum Voluntatum* Affectio Testatoris & Favor dilecti *utramque paginam facere dicuntur. num.* 356.

Licet Pater Filiabus amplissimam renunciationis Formulam *præscripserit*, *tamen semper* pro illis Inclusionis Verisimilitudo, *quæ vel sola* ad excludendum Extraneum *sufficit*, *potentissimè militat. num.* 357.

Verisimilitudinem *pro se habens* Casum Legis in terminis *pro se habere existimatur. num.* 358.

Renunciatio *successionis* contemplatione Agnationis *interposita*, *semper hanc* tacitam Conditionem *involvit*, si aliquis ex Patris Descendentibus Masculis in vivis supersit. *num.* 360.

Nullatenùs credendum, *quòd* Pater voluerit, *ut* ad Bona ipsius, Filiabus *exclusis*, *admittantur* Extranei. *num.* 361.

Hæc decisio tot fundamentis *innixa dicitur*, *ut* de ejus veritate nemo vel dubitare *queat*. *num.* 362.

Parentum communi voto *summè* odiosum *hoc reputatur*, *ut* propriæ Proli alienam præponant Posteritatem. *num.* 363.

Alexander ab Imola pro magno Absurdo *hoc reputat, ut in Parentis Stipulatione* pro se & masculis suis Hæredibus *factâ*, *His deficientibus*, *Ipsiusmet* Filia non comprehendatur, *& è contra* Extraneus comprehensus *censendus sit*. *num.* 365.

Si renunciationem accipiens Pater suas proprias Filias includere *noluit, multo minùs*, exclusis suis propriis Filiabus, Extraneum Masculum includere *voluisse intelligi debet*. *num.* 366.

Si Pater, juratam à suis Filiabus, renunciationem, in gratiam Masculini Stemmatis recipiens, hôc in totum sublatô, nequidem suas alias, nondùm renunciatas, Filias ad successionem vocare voluisse *intelligi debet, quanto minùs* Extraneos, *in talem Casum*, admittere voluisse *existimandus erit*? *num.* 367.

Contingente tali Casu *Pater* omnes suas Filias, *tàm* renunciatas, *quàm* non renunciatas *ad partes æquales vocasse præsumi debet*. *num.* 368.

Si Pater ab omnibus suis Filiabus, in gratiam Agnatorum, *juratas receperit Renunciationes*, *&*, Agnatis sublatis, *una sola Filiarum* Nepotes Masculos *in vis haberet*, hi Nepotes *nec suam* propriam Matrem, *nec ejusdem* Sorores *à successione excludere possent*. *num.* 369.

Multo minùs de Patre hoc debet præsumi, *quòd ipse* Filiabus suis renunciatis *ex præmortuo* Filio superstites Neptes præferre *voluerit*. *num.* 371.

Imò ne quidem Filia monasterium ingressa, *si* omnes ejus Fratres *in Renunciatione consideratos*, sine masculâ Prole *defungi contingat*; *à Successione* exclusa præsumi; *sed* Monasterium, *ex ipsius persona*, *ad successionem* admitti *debet*. *num.* 372.

Masculis deficientibus *nullatenùs de Patre præsumi debet*, *quòd etiam* monasticam vitam agentem *suam propriam* Filiam à successione *voluerit* submotam. *num.* 373.

Quanto igitur minùs Filia secularis, *pro* Stemmatis Masculini *conservatione expressè renuncians*, hôc prorsùs extinctô, *à successione isà renunciatâ arceri debebit*? *num.* 374.

A minori ad majus, *in hac ipsa materia* Renunciationum, *validissimè arguitur*. *num.* 375.

Etiam abundantissimæ & exuberantissimæ, *Renunciationi adjectæ*, Clausulæ juxta Patris *eandem recipientis*, *vel præcipientis*, *&* ipsarum Filiarum *renunciatricum* verisimilem mentem *& intentionem sunt* restringendæ. *num.* 376.

Filiæ nunquam *à Patre præsumuntur* exclusæ, *nisi aliqua adhuc* Persona superstit, quæ ipsas, ex Patris voluntate, excludat. *num.* 377.

Licet Renunciatio planè abdicativè videatur concepta: *Modò* contemplatione Masculorum *sit facta*. *num.* 378.

Stemmate Masculinô *in totum* sublatô Extranei Filiabus, *illesâ Justitiâ*, præferri *non possunt*. *num.* 379.

Præsumptio majoris Dilectionis Filiarum, *sublatis Masculis*, *efficacissimè pro illis militat*. *num.* 380.

Sublatis Masculis simultaneam Filiæ renunciatæ, & non-renunciatæ Admissionem *& ipsa* Natura, *&* æqualis *erga Filias* Patris Dilectio, *&* Æquitas *adjuvat*. *num.* 381.

Ex his ipsis principiis sine dubio omnem pro tali Filia stare Verisimilitudinem *pronunciat Donatus Antonius de Marinis*. *num.* 383.

Nona Ratio decidendi, *quòd, si Pater suas Filias, etiam in Casum* totaliter sublati Stemmatis Masculini, *nihilominùs à sua successione voluisset* excludere, *ipse* duplicis *eapropter* Ingratitudinis *reatum incurreret*. *num.* 384.

Pri-

Primam *in eo, quòd* primæ suæ Conjugis incomparabilem *& fælicissimam* in re familiari augendâ Scientiam, *quam ipsemet summis, in suis Testamentis, honoravit elogiis*, erga unicam ejus Filiam *malè* pensâsset. *num.* 385.

Secundam *in eo, quòd, si* Patris Præceptum *de renunciando, etiam in casu* totaliter sublatæ Masculinæ Descendentiæ, *istas* duas ejus Filias nihilominùs excludere, *&* extraneo Hæredi locum facere *voluisset., istæ Filiæ ne quidem* suam Legitimam salvam *habituræ essent. num.* 386.

In dubio Nemo, *& dehinc principaliter* nec Parentes & Liberi in se invicem ingrati *præsumi debent. num.* 388.

Applicatur hæc doctrina Casui proposito. *num.* 389. *& seq.*

Per supremum *Testamentum* præcedentia omnia ipso jure tolluntur; *sed tamen, ad* dubia super ultimo hoc Testamento suborta *radicitùs tollenda*, antegressa Testamenta *quamplurimum conferunt. num.* 392. *& seq.*

Dn. Parens in duobus prioribus Testamentis *expressissimè disponit, quòd* Filiæ *Ipsius non ulteriùs, quàm* Ipsius Masculinam Descendentiam superare contigerit, *suæ Successioni renunciare debeant. num.* 393.

Hoc Præceptum geminatum, *per* posterius elogium, daß Sie an die Truchseßische Famili, ein vor alle mahl keine Prætension zuhaben / renunciiren sollen / haud quaquàm mutatum *præsumi debet. num.* 394.

Mutatio tàm seriæ *& enixæ* Voluntatis *in dubio* non creditur. *num.* 395.

Neque talis Mutatio, geminatæ *præsertim, Patris Dispositionis* de facili induci, *nec ex tali*, juxta omnes Interppr. Regulas, vulgarem *duntaxat Renunciationem præferente, verborum figurâ* probari potest; *sed eandem* concludenter ab allegante, *ex* indubitata contrariæ Voluntatis declaratione, demonstrare *oportet. num.* 397.

Lex omnem *in universum* Renunciationem, qualis *&* quantacunque Dubitatio *de illa, ob adjectas* ampliſſimas Clausulas, *moveatur, tamen* pro Personali *haud dubiè reputat. num.* 398.

Coronidis loco etiam hæc Formula, quòd Renuncians perindè haberi debeat, acsi nunquàm in auras vitales edita, *sive* nunquàm in rerum natura fuisset, *non obstante effusissimâ ejusdem amplitudine, tamen* Filiam, sublatâ masculinâ prosapiâ, haud excludere *demonstratur. num.* 399.

Lex ipsa *Filiarum renunciationes* in gratiam solorum Masculorum Descendentium *illius, qui eas imperavit, vel impetravit, etiam* à Monialibus, factas præsumit. *num.* 400.

Ipse Dn. Parens in suis Testamentis disertè fatetur, quòd inclyti Ordinis in Franconia Equestris Consuetudo *hæc sit, ut Filiæ*, in gratiam solorum Masculorum, *paternæ Successioni renuncient. num.* 401.

Ex quo hæc justissima exurgit Præsumptio, *quòd ipse etiam* suum paternum Præceptum *huic* Ordinis Equestris, *in tota Germania æquè ac* aliarum Ditionum Consuetudini, *tanquàm* Juri Communi perillustris Imperii Nobilitatis *congruenter conformare, nequè quidquam ulteriùs injungere voluerit*, als daß so lang der Truchseßische Manns-Stamm fürwähren würde / seine beyde Frauen Töchtere einmahl für alle mahl nichts mehr zufordern berechtiget seyn sollen. *num.* 403.

In illis locis, in quibus Statutum Fœminarum, *ob existentiam masculorum*, exclusivum *viget, cum onere Fœminas congruenter dotandi, tàm* Renunciatio, *quàm* Patris Stipulatio *de illâ præstandâ, in dubio non aliter, quàm* juxta illius Statuti Formam *facta censetur, sic, ut Fœminæ non diutiùs*, quàm Masculi superfuerint, *renunciasse intelligi debeant. num.* 404.

In Statuto disposita *perindè* Contractui, *& sic etiam* Pacto renunciatorio inesse *videntur*, acsi Pactum specificum desuper initum *fuisset. num.* 405.

Pater nobilis, *vel illustris, hanc* immediati Ordinis Equestris Consuetudinem, *quòd Fœminæ non, nisi* in gratiam Masculorum, *Patris successioni renunciare consueverint*, pro certa *agnoscens, etiam* suum Præceptum testamen-

mentarium de renunciando eidem conformiter ordinare *voluisse intelligi debet. num.* 406.

Filia renunciatio, per Conjecturam tacitæ Voluntatis, *ex nobilium &* illustrium Virorum Consuetudine, *qui* Familiæ suæ opes & dignitatem potissimùm Masculis, quamdiu supersunt, parare satagunt, *ad* solos Masculos *restringi debet. num.* 408.

Si etiam Monialis, **nach der freyen Reichs-Ritterschafft alt löblichem Herkommen** / *Bona paternis renunciaverit, hoc plurimum confert ad statuminandam* personalem solummodò Renunciationem. *num.* 409.

Semper Renunciatio secundum communem Germaniæ Consuetudinem, Usumque receptum *celebrata præsumitur. num.* 410.

Ideoque & tale Præceptum paternum de renunciando eidem Consuetudini, *tanquàm juri Communi*, conformiter interpretari *debemus. num.* 411.

Argumentum à Pactis ad supremam Voluntatem *validissimè formatur. num.* 412.

Ex eo, quod fieri consuetum, *cujuslibet* negotii interpretatio *petenda. num.* 413.

Duodecima Ratio decidendi: *Quòd, tametsi* Franconicæ Nobilitatis Consuetudo in Successionum Renunciationibus, *quoad* Regressum ad Bona *à Fœminis renunciata* non uniformis *perhibeatur*; *tamen ipse* B. Dn. Parens *suam intentionem, in substrato, apertissimè significaverit, quòd* Regressum *ad plenam suam Successionem Filiabus* in Casum, si Masculina ipsius Descendentia toraliter expiraverit, *reservatam voluerit. num.* 415. *& seq.*

Etiam nobiles & illustres in Franconia Filiæ utplurimùm *in Casum*, si Stemma Masculinum expirare contigerit, *ad Bona ab ipsis renunciata* Regressum *reservare solent. num.* 416.

Huic eidem Consuetudini, *in* Franconia, Suevia & Tractu Rhenano ut plurimùm obtinenti, *&* pro tali ab ipso Dn. Parente specificè agnitæ, *simulque Filias renunciatrices* ad Jus Commune reducenti, *etiam Ipse hoc suum* testamentarium Præceptum *de renunciando* conformare voluisse *modis omnibus censeri debet. num.* 419.

Voluntatem Testatoris *haudquaquàm ipsa* Lex vel Consuetudo interpretatur. *num.* 421.

Quando ipsa Lex ultimum defuncti elogium interpretatur, tunc huic interpretationi præcisè standum. *num.* 422.

Hæc doctrina præprimis in proposito obtinet, ubi ipse Testator sui animi sensa, de dicta Franconicæ Nobilitatis Consuetudine, utplurimùm obtinente, *in duobus Testamentis*, sicque iteratò, *disertissimè declaravit. num.* 423.

Semper, in dubiis *Dispositionibus*, interpretatio *ex iis*, quæ utplurimùm fiunt, *&* fieri consuescunt, *desumi debet. num.* 424.

Renunciatio successionis, *in casu* extantium Masculorum *interposita*, non propter Sorores, *nedum propter* Extraneos, *facta præsumitur. num.* 425.

Hæc renunciandi Formula: **Daß die Adeliche Töchtern biß auf künfftige Todesfälle / und wann ihr lieber Bruder ohne lebendige eheliche** NB. **Leibs-Erben** mit tod abgehen würde / aller forderung sich verzeihen / à tota Franconica Nobilitate *in solenni Attestato de Ao.* 1649. **eine von unfürdencklichen Jahren eingeführte uhralte Gewohnheit** *vocatur. num.* 427.

Ex hoc Attestato hæc decima tertia Ratio decidendi *ultrò promanat, quòd in substrato B. Dn. Parens Truchsessius* Præceptum suum de renunciando huic inveteratæ, atque indubitatæ totius Franconicæ Nobilitatis Consuetudini conformare voluerit. *num.* 429.

Defectus *tàm* Fœmininæ, *quàm* Masculinæ Descendentiæ in proposito non obstat. *num.* 430.

Movetur dubium: An in dicto Attestato, *sub nomine* **der Leibs-Erben** / *tàm* Filiæ, *quàm* Filii, *comprehendantur? num.* 431.

In

In Pactis successionum renunciatoriis *vocabulum*, Ehelich gebohrne Leibs-Erben / *ad* solos Masculos *restringi debet*. *num.* 432.

Natura hujusmodi Conventionum, Locorum Consuetudines, Materia substrata, & Mens disponentium *istum significatum satis evincunt*. *num.* 433.

Decima quarta Ratio decidendi, *quòd Dn. Parens, suo ultimo elogio inserum* Præceptum de renunciando *etiam*, juxta suæ propriæ Familiæ Consuetudinem *intellectum voluerit*. *num.* 434.

In cujusvis Testatoris Familiâ, ipsômet teste, fieri consueta, *in dubio*, pro factis haberi *debent*. *num.* 435.

Ex Observantia Majorum Familiæ *genuina agentium Voluntas colligitur*. *num.* 436.

Decima quinta Ratio decidendi, *quòd tùm inclyti in Franconia* Ordinis Equestris Domini Deputati, *tùm* duæ Sorores renunciatrices, *tùm etiam unicus* illarum Frater, *ceu* Renunciatarius, *tùm illius legitimè constitutus* Curator, *paternum Præceptum de renunciando, de quo hîc Qr. non aliter intellexerint, quàm* quòd Renunciatio *à Patre injuncta* tamdiu *tantùm*, quamdiu Masculina Agnatio duraverit, etiam ipsa durare & stare debeat. *num.* 437.

In Transactione Mülhusiana *expressissimè professi sunt Domini Paciscentes*, daß das an sich selbst redende vätterliche Testament / in allen stückhen / zu desselben Recessûs Fundament gelegt werde. *num.* 438.

In fine istius natu junior Filia diserte promittit, daß sie / vermög des vätterlichen Testaments / auff alle Truchsessische Güther und vermögen; jedoch mit vorbehalt des ledigen Anfalls / und der *Pactorum Familiæ*, die in dasigem Land übliche *Renunciation* abstatten wolle. *num.* 439.

Hanc Promissionem ità renunciandi *Dn. Frater, & ejus Curator*, sine contradictione acceptarunt. *num.* 440.

Et ab omnibus Personis istam Transactionem solennissimè celebrantibus hæc spontanea Confessio adjecta fuit, daß / durch solchen *Recess*, des Herrn Vatters Testament / in dem allergeringsten passu zuimmutiren die beyderseittige Intention keines weeges gewesen; sondern vielmehr dasselbe noch mehrers zu explicirẽ und confirmiren. *num.* 443.

Hanc Transactionem, *Anno mox subsecuto*, Frater, cum Curatore, in dubium *quidem* vocare *tentavit*; aliâ *suis Sororibus* Renunciationis propositâ Formulâ: *num.* 443.

Sed hæc *in alio solennissimo Conventu* simpliciter rejecta, *&, loco illius, diversissima hæc Formula concordi suffragio recepta fuit*: Jedoch mit vorbehalt und expresser Bedingnus des ledigen Anfalls; *quô casu* Ich / als eine unverziehene Tochter / im Recht und vor Gericht *considerirt* und *in integrum restituirt* seyn / auch das jenige / was mir / des Fränckischen Adels Observantz wegen / gebühren sollte / mir annoch Erblich und unwidersprechlich zufallen solle. *num.* 446.

Hæque ultima Transactio *ad* plenissimam suam perfectionem *perducta fuit*. *num.* 447.

Contra istam solennissimam, *eandemque* geminatam, Confessionem *defuncti* Fratris, *ejusdemque* Curatoris, *nullum Ei* Remedium impugnativum *competere potuit*. *num.* 448.

Et posito, quòd ipsi Auxilium in integrum Restitutionis, *quacunque de causa, verè competerit*; *tamen* testamentario ipsius Hæredi hoc non amplius competeret. *num.* 449.

Confessio Adulti, *cum* consensu Curatoris *facta*, *haud dubiè subsistit*: *num.* 451.

Restitutio in integrum *semper* tale negotium *præsupponit*, *quod* de Jure subsistit: *num* 452.

Pupilli Confessio sine Tutore *facta ipso jure* nulla *est*; *sed Confessio* Minoris secundæ *ætatis, curatorem non habentis, ipso jure quidem* valida; *verum* Restitutioni obnoxia est. *num.* 455.

Quam-

Quando Minor, *in aliquo negotio læsus, per omnem suam vitam*, de petenda in integrum Restitutione nunquàm cogitavit, *tunc ipsius* Hæredibus *hoc auxilium Prætoris implorare non permittitur. num.* 457. *& seq.*

Beneficium in integrum Restitutionis *ex capite* Ætatis *est* personale. *n.* 460.

Sed Imploratio officii Judicis, *ad illam petendam, ceu illius personalis Beneficii* Effectus, *in* Hæredes *transmittitur. num.* 461.

Secùs est, si defunctus id implorare non valuerit, *vel* voluerit. *num.* 462.

Hæres non, nisi ex persona defuncti, in integrum restituitur. num. 464.

Hæres *etiam aliàs* parciùs *restituitur, quàm ipse defunctus. num.* 466.

Decima sexta decidendi Ratio *in eo est posita, quòd, si inter ultimum Dn. Truchsessium & ipsius Sorores inita Conventio etiam* juxta naturam Transactionum *examinanda foret, sub nullo colore adstrui posset, quòd* Ipse ex hac sua Confessione, *quòd sua Sorores*, in casum extincti Stemmatis Masculini, ad renunciata Bona paterna Regressum habeant, quidquam damni *sit passus. num.* 467.

Cui consequens est, quòd, propter totalem Læsionis defectum, *hæc Quæstio:* An ipse, *si adhuc viveret*, in integrum restitutionem adversus hanc ipsam Transactionem petere valeat? *ne quidem moveri queat. num.* 468.

Minor *ne quidem in talibus terminis*, ubi dubium subest, *utrum ipse ex initâ Transactione aliquid damni sit passus? ex* odio Litium, *in integrum* restituitur, *num.* 470.

Si Dn. Pater in proposito voluisset, quòd ipsius Filiabus, etiam in casum Stemmatis Masculini totaliter sublati, nihilominùs ad suas Partes hæreditarias renunciatas nullus regressus competere debeat, tùm consequens foret, quòd Ipsius Testamentum pro firmo & valido propugnari non possit. *num.* 472.

Hæc & aliæ Rationes *justissimè moverunt defunctum Fratrem, ipsiusque Curatorem*, ut solennissimam de paterno Testamento *cum duabus Sororibus* transactionem inirent. *num.* 474. *& sqq.*

Ad Transactionem validè ineundam *etiam proximè imminens &* adhuc metuenda Lis, *præcipuè* gravibus referta dubiis, *sufficiens est. num.* 476.

Per hanc Transactionem nullum ulterius vel Onus, vel Vinculum Portionibus per Filias renunciatis annexum *fuit*, *quàm illæ* jam anteà, *ex totius* Franconicæ Nobilitatis, *& præprimis* Familiæ Truchsessianæ, ab ipsômet Parente *in Ipsius Testamento pro certa & validâ* agnitâ Consuetudine, *potentissimè adhæsit. num.* 477.

Hic ipse Nexus *Dn.* Fratrem, *&* Masculinam ipsius Descendentiam, *adrestituenda Bona renunciata tùm demùm* obstrinxit, si nemo ex illis ampliùs superesset. *num.* 478.

Si masculina unici Fratris Descendentia ad extremum usque diem in flore stetisset, *ipsius* Sorores, *earumque* Descendentes nihil quicquam *ex Bonis à se renunciatis prætendere potuissent. num.* 480.

Incertitudo, *tempore Transactionis adhucdùm* futuri, *valdè* dubii Eventûs, *omnem* Restitutionem, *contra istam* geminatam & solennissimam Transactionem, *omninò excludit. num.* 481.

Decima septima Ratio decidendi *est dilemmatica: Si Dn. Parens suas Filias etiam in Casum* extincti Stemmatis Masculini, à Regressu ad Bona renunciata, *excludere voluisset, tunc ipsis ne quidem ex ipso* Naturæ Jure *debita* Legitima, *nedùm* Institutionis honorabili titulo *relicta fuisset. Si verò* diversus ei animus fuit, *tunc omnia valent & rectè se habent. num.* 482. *& sqq.*

Quando Filia nobilis *vel illustris* renunciat, *vel in Patris testamento* renunciare jubetur, *tunc* Dos *ei numeranda non præcisè* Quantitatem Legitimæ *exæquare debet. num.* 488.

Si Pater talem non vel in Legitima, *vel ad minimum* in Dote hæredem instituât, *ipsa, tanquam* præterita, totum Patris Testamentum, *non obstante vel* Dote *eidem solutâ, vel* relictô Legatô, nullum dicere *potest. num.* 489.

Multi

Multi DDres pro certo definiunt, quòd, si Pater suæ Filiæ, certam aliquam Quantitatem, *pro ipsius* Legitimâ, *vel* Dote assignet, *ex talibus verbis satis clara* Hæredis institutio *probetur. num.* 490.

Hôc ipsô suppositô duæ Dominæ Sorores, ad minimum, plenum Legitimæ Supplementum *adhuc possent prætendere. num.* 492.

Hoc, quòd Renunciatrix *illustris, vel nobilis*, ultra congruam Dotem, nihil possit prætendere, *non ulteriùs durat, quàm* quousque Masculina Agnatio durat, *seu* Conditio Regressûs reservati adhuc pendet: *num.* 493.

Quamprimùm hæc ipsa Conditio existit, *tunc Filia confestim vel* omnia Bona *renunciata, vel ad minimum id*, quod Legitimæ ejus deest, *jure optimo prætendit: Sed* Legitimâ *tùm demùm* contenta *esse cogitur, si Pater hoc ipsum* expressè *disposuerit*, quòd ipsa in solâ Legitimâ seu Dote, in omnem Casum, *etiam* Agnationis totaliter extinctæ, *debeat esse instituta. num.* 494.

In casum totaliter extincti Stemmatis *Pater Filias suas* à Legitimæ Supplemento excludere *nequit. num.* 495.

Agnatis Masculis prorsùs deficientibus *etiam Renunciatio &* interimistica Filiarum Exclusio totaliter deficit; *& propterea* Regressus ad omnia Bona renunciata, *vel, si manifesta Patris Voluntas ostendi possit, minimùm* ad Legitimæ Integrationem *ipsis integer manet. num.* 498.

Cùm, Masculis defunctis, Causa renunciationis reducatur ad non-causam, *Filia ad sui* Patris, *sive ille* intestatus, *sive* testatus *diem obierit*, successionem admittitur. *num.* 499.

Aliàs hoc absurdum *consequens foret, quòd* Renunciatio *quidem* deficiat; *verùm nihilosecius etiam* porrò operetur. *num.* 500.

Duo ista asserta: Quòd Renunciatio, *morientibus Masculis, etiam ipsa* moriatur, *& quòd* Filia Patri testatò decedenti nihilominùs non succedat, *sunt* incompatibilia. *num.* 503.

Renunciatrices ad sui Parentis priùs renunciatam successionem, per mortem Masculorum, redintegratæ, suas Dotes acceptas conferre *tenentur. num.* 506.

Non etiam Legata in paterno Testamento, *ultra Dotem*, relicta. *num.* 507.

Decima octava Ratio decidendi *in* summâ *fundatur* Verisimilitudine, *quæ sollicitè demonstratur. num.* 508. *& seqq.*

Si Dn. Parens adhuc interrogari posset: Utrum duas suas Filias *sibi charissimas*, in Casum, *si Ipse hoc prævidisset, suum unicum Filium* absque Masculis *defunctum, & propter justissimè ab illis reprehensam ejus* Prodigalitatem, *iniquissimo erga illas* odio *succensum*, Eas penitùs excluisse, *&* Extraneum, *eundemque* longè Potentiorem, *hæredem scripsisse, non vel ad* plenas Partes hæreditarias *vocaturus fuisset; vel, quousque potuisset, etiam* universali *hunc suum Filium* Fideicommissô, *Filiabus ipsius exolvendô gravaturus; vel* quâ aliâ ratione *Ipsis, de suis Bonis, prospecturus fuisset? nihil dubii suppetit, quin ipse* ad omnia affirmativè responsurus *foret. num.* 509. *& sqq.*

In omnibus humanis actionibus & negotiis id, quod verisimilius, *constanter* in oculis habere *debemus. num.* 513.

Verisimilitudo *est* Cognata Naturæ, *ita, ut* Casum Legis *habere videatur, qui verisimilitudinem sibi patrocinantem habet. num.* 514.

Hæc ipsa Regula de Verisimilibus, *in hac* materia Renunciationum, *à DDbus creberrimè in auxilium vocatur. num.* 516.

Pater à suâ Filiâ, etiam monasticam vitam *actura, juratam renunciationem recipiens, in casu* extincti Stemmatis Masculini, *ne quidem* Avunculos istius Filiæ *ad successionem vocasse præsumitur: Quanto minùs in totum & omnimodò* Extraneum? *num.* 518. *& seqq.*

In tali casu etiam Monasterium, *ex persona Monialis, ad renunciata paterna Bona*, excluso extraneo *Hærede*, admittitur. *num.* 520.

Quanto magis ergò ipsæ, *splendidissimis nuptiis locatæ*, Filiæ, *tali Casu subsequente*, ad sua Jura redintegrabuntur? *num.* 521.

Pactum (*etiam Successionis* renunciativum) *non nisi* ad illos, Jure, porrigitur, ad quos ut porrigatur, ipsius Paciscentis, *& in Pacto hujusmodi* renunciativo

tivo *ipsiusmet* Filiæ Renunciatricis, & Renunciatarii, *nempe* Patris *ejus*, *interest. num.* 522.

Covarruviæ monitum *ad omnes Judices, ut in Pactis hujusmodi renunciatoriis* Paciscentium genuinam & veram mentem sollicitè *indagent. num.* 525.

Hæc Regula, quòd Dispositio, ex eo, interpretationem recipiat, quod disponens verisimiliter responsurus fuisset, *tùm in* ultimis Voluntatibus, *tùm* Contractibus *obtinet. num.* 527.

Respondetur ad præmissas Rationes dubitandi. *num.* 528. *& seqq.*

Ad Primam: *Tametsi Dn. Parens in novissimo Testamento, nullam de hoc, quòd Filiæ ipsius, in casum extincti Stemmatis Masculini, Regressum ad Bona renunciata habere debeant, mentionem disertis verbis injecerit; tamen sufficit, quòd Ipse* hanc Causam finalem, ut Stemma Ipsius Masculinum conservetur, *disertissimè expresserit. n.* 529.

Quoties perspicua Testatoris Voluntas *ex ipsiusmet* propriis verbis *patescit, totius* omnis disputatio supervacua *est. num.* 532.

Non oportet de ejus Voluntate argumentari, *qui*, ne id faceremus, indicium *nobis reliquit* suæ Voluntatis. *num.* 533.

Ad hæc ex adverso objecta verba: Daß die beyde Frauen Töchtere an die Truchsessische Famili ein vor alle mahl keine prætension mehr zuhaben *renunciiren* sollen / *in hoc toto Responso etiam ultra abundantiam solidissimè stabilitum. num.* 534.

Ad secundam: *Hoc, quòd in* novissimo *B. Dn. Parentis Testamento* nihil Novi disponatur, *quod in duobus antegressis Testamentis non jam cautum fuisset, nullatenùs efficit, ut* Filiæ *Ipsius, in casum* extincti Stemmatis Masculini, *contra omnium* Orum unanime conclusum, *hujus modi* Renunciationum Naturam, Pacti reservatorii, *vi indubiæ* Consuetudinis *etiam* tacitè adjecti, *autoritatem, & ubivis locorum* receptissimam Frequentiam, *in illustri* Franconiæ Nobilitate, *utplur. num obtinentem, & de* Familia Truchsessiana, *ab* ipsomet Parente, *in duobus Testamentis, sicque* geminatò, adsertam Observantiam, paternumque Amorem, *nihilominùs pro* exclusis *haberi debeant. num.* 535.

Abundè sufficit, Patrem hanc Consuetudinem *tùm* Ordinis Equestris, *tùm & suæ* Familiæ ipsum asseverasse. *num.* 536.

Nec ullatenùs, in ambiguo, præsumere fas est, quòd ipse, in suo supremo elogio, hanc à seipso repetitim adstructam, saluberrimam Consuetudinem voluerit deserere. *num.* 539.

Pater, *à sua Filia juratam renunciationem recipiens*, semper suæ Familiæ, totiusque Provinciæ Consuetudini & Statutis, *si præsertim hæc ipse* pro certis agnoscat, suam Dispositionem conformare *voluisse intelligi debet. num.* 540.

Hæc omni difficultate carere *pronunciat Joh. Bapt. Hodiernæ. num.* 542.

Tametsi paternæ Dispositionis Verba repugnent. *num.* 544.

Jus Commune Contractui tacitè inesse *videtur, quotiescunq; loco contrahatur. n.* 545.

Periformiter etiam Jus Municipale, *quod* illi derogat, sicut Species Generi. *num.* 586.

Statutis disposita *perindè* contractibus inesse *censentur, ac si* Pactum expressum, *inter Partes*, de illis interpositum *fuisset. num.* 546.

Et hæc omnia locum habent, non obstantibus *quibusvis, etiam effrenatissimis & exuberantissimis* Clausulis, *quæ* excogitari possunt, *licet* copulativè omnes adjectæ *forent. num.* 547.

Realis *renunciatio præstatur* in omnem Casum, *& talis est illa, quæ fit* per stipulationem Aquilianam. *num.* 548.

Hoc modo *renuncians* Successionem prætendere *nequit*, ex quacunque Causa *illa deferatur. num.* 549.

Talis renunciatio facit renunciantem de aliena Familia. *num.* 550.

Sublatis Masculis *Renunciatrices non amplius excluduntur; licet Renunciatio sit* exuberantissima, *& sub* jurejurando, *ac à Filiâ* dotatâ, *& tùm Patri, vel Fratri, tùm* Successoribus *ipsorum* quibuscunque, *tùm &* de quibuscunq; Successionibus, *imò etiam his emphaticis verbis munita: Quòd illa* Realis existimari, *&*, ut talis, effectum sortiri, *neq; Renunciatrix prætendere debeat, quòd* renunciatio per mortem Patris, vel Fratris absq; Descendentibus, sit resoluta. *num.* 553.

Nulla

Nulla Clausula *ad hoc sufficit, ut Renunciatio* per obitum illius, in cujus favorem *illa præstitam esse saltem* præsumi potest, *non omnimodò corruat; licet sit* Realissima, *& per* Aquilianam stipulationem *constabilita. num. 554. & seq.*

Si omnia Statuta, Consuetudines, Pacta, & Privilegia Fæminarum exclusiva suam operationem cum extinctione Stemmatis amittunt, *quidni etiam de* Patris testamentario Præcepto, *quòd Filiæ ipsius*, ein vor alle mahl nichts mehr zu *pretendiren/ renunciare debeant, idem pariter adstruatur? num. 556.*

Favor & Amor Masculorum de sui natura inæquiparabilis est. *num. 557.*

Quandocunque & quamdiu Persona supereſt, *quæ*, ex præsumptâ Patris Voluntate, *renuncianti* excludit, *tunc* Renunciatio Filiæ nocet. Secùs *foret, si* nulla hujusmodi Persona *amplius supersit. num. 560.*

Hæc Baldi *decisio quamplurimis* Judicatis *est corroborata. num. 561.*

Excutitur tenor trium Testamentorum *à B. Dn. Parente Truchsessio conditorum, à num. 562. usque ad n. 585.*

Hæc verba: Daß die Töchtern/ an die Truchseßische *Famili* ein vor alle mahl keine *pretension* mehr zuhaben/ *renunciiren* sollen/ *nihil aliud important, quàm quod Filiæ* præcisè & necessariò, Sie wollen oder wollen nicht/ *renunciare teneantur, nec hanc necessitatem renunciandi, sub hoc obtentu, subterfugere valeant, quòd* Mater ipsarum, *constante connubio*, multa millia Marito, per suam industriam, lucrata fuerit. *num. 575.*

Dicta verba: Ein vor alle mahl/ *ulteriùs explicantur. num. 578. & seq.*

Resp. ad tertiam dubitandi Rationem, *quòd Clausulam*, auf Ewig und zu ewigen tagen/ *pro* subsstrata materia, *ad* juridicam *solummodò* perpetuiratem restringere *oporteat. num. 586. & sqq.*

Si, Renunciatione sub hâc Clausulâ interpositâ, Masculina Agnatio per plurima Secula & ad ipsum usque Finem hujus mundi *duraret, talis* Renunciatrix *& ipsius* Hæredes verè in perpetuum exclusi *manerent: num. 589.*

Sed quamprimùm Masculina Agnatio expirat, *etiam* Renunciatio, *tùm* dictâ Clausulâ, *tùm & aliis* omnibus, *adhuc in futurum* excogitabilibus, *conjunctim adjectis, nullo modo obstantibus, simùl expirat. num. 590.*

Omnes tales Dictiones naturam Negotii, *cui adjiciuntur, indubiè sequuntur. num. 591.*

Adducuntur Responsa Facultatis Jurid. Tubingensis, *in Supremo* Imperiali Aulico Tribunali *confirmata. num. 592.*

R. ad Quartam Ration. dubit. Daß des Herrn *Testatoris* einiger Herr Sohn die freye und unumbschränckhte Gewalt / mit des Vatters Facultatibus, nach seinem gefallen zuschaltten und walten / haben solle &c. *num. 594.*

Adferuntur Responsa Collegii Tubingensis, *etiam in terminis* magis dubitabilibus. *num. 595. & seq.*

Tales Clausula tantùm de tali Alienatione *intelligi debent, quæ, si Conditio Regressûs ad Bona renunciata reservatoria deinceps existat*, ipso jure, Retrò & totaliter corruit. *num. 596.*

Quando Filia Monialis *ità renunciavit, quòd* Pater, *& ejus* Filius, *eorumque, &* cujusliber ipsorum Hæredes *& Successores, de omnibus Bonis* Liberè disponendi facultatem *habere; imò planè* ab intestato perindè dispositum *censeri debeat*, acsi Filia renuncians nunquàm fuisset in rerum naturâ; *si tamen* Masculina Agnatio expiret, *etiam hôc modô facta* Renunciatio simùl tota evanescit. *num. 597.*

Cui liberè de bonis disponere *permittitur*, pro libero suæ voluntatis arbitrio, *non obstante* cujusquam contradictione, *hoc facere potest. num. 598.*

Verbum Liberè, *Germanis* Frey/ *de* omnimoda libertate *intelligi debet n. 599.*

Repetuntur adhuc alia *in præmissis Rationibus decidendi adducta, ad quartum hoc Dubium radicitùs amputandum. num. 601. & seqq.*

Resp. ad Quintam dubit. Rationem: *Quòd quidem*, si Pater suis Liberis Legitimam debito titulo reliquerit, de cæteris suis Bonis securè testetur; *sed in* Casu proposito *probatu impossibile sit*, quòd Pater suas Filias in sola Legitimâ instituendi voluntatem habuerit. *num. 604. & sqq.*

R. ad Sextum & Septimum dubium, *quòd B. Dn. Parens Filiabus suis* implementum *sui ultimi Testamenti* enixissimè injunxerit; *sed quòd ejus* Voluntas *non in eo consistat*, ut illæ, etiam in casum totaliter extincti Stemmatis, à Bonis paternis exclusæ esse debeant: *num. 607.*

Sed quòd ipsis potiùs Regressum *ad Bona renunciata, hunc ipsum in Casum, tùm ipsa* Natura, *sive* Ratio naturalis, *tùm* Lex divina, *tùm ipsissima* Æquitas, *tùm tantoperè inter Liberos commendata* Æqualitas, *tùm æquissimè præsumpta* Parentum Charitas, *imò planè* commune Parentum & Naturæ Votum, *tùm &* omnium Jurisprudentum Responsa, Tribunalium Judicata *& quasi unanimiter* Concordata *adjudicent. num. 611. & seqq.*

Adducitur Præjudicium *de Casu, quo Filia sic renunciavit*: Daß der Bruder / und dessen Männliche *Descendenten* / die *renunciirte* Güther frey / ledig / inne haben / verpfänden / verkauffen / und / gleich mit ihren eigenen Güthern / nach gefallens / schalten / handlen und walten sollen und mögen. *num. 616.*

De Agnitione Testamenti paterni *operosè dispicitur. num. 619. & seqq.*

R. ad octavam dubitandi Rationem: *Quòd* Renunciatio *duarum Filiarum* non principaliter propter Dotes & Legata *ipsis relicta*; *sed* ad Conservationem Stemmatis Masculini, *juxta ipsam Testamenti paterni litteram*, *ab illis sit præstita. num. 622.*

Dotatio Filiarum *Renunciatrices* à Regressu *ad Bona renunciata haudquàm excludit. num. 623.*

Renunciationes à Filiabus dotatis factæ iisdem, *quibus* aliæ, Juris Regulis *subjacent. num. 624.*

Ratio Agnationis vincit Dotis rationem. *num. 626.*

R. ad nonam dubit. Rationem. *num 627.*

Quousque Renunciationes, *si in illis* certum Tempus, *ad quod debeant durare*, non *fuerit* expressum, *pro* perpetuis & generalibus haberi debeant? *num. 628. & sqq.*

Pro hoc asserto, quòd, tametsi Regressus *ad renunciatam Successionem à Renunciatrice* expressis verbis reservatus non fuerit; *tamen ille, ex* universaliter obtinente Consuetudine, *& renunciationem* Tractantium mente, *pro* tacitè reservato *haberi debeat*, xx. Rationes, & Regulæ *DDrum remissivè adducuntur. n. 631.*

De duplici Fideicommisso conventionali, *quô* Bona *per Filias* renunciata *tùm in ordine* ad Agnatos renunciatarios, *tùm ad* ipsasmet Filias renunciatrices, *illarumque Hæredes, afficiuntur. num. 632. & seqq.*

Resp. ad undecimam Rationem dubit. Pater, Fratres, & Agnati, *renunciatarii*, suas Filias *quidem*, Sorores, Agnatas, *renunciatrices, earumque Hæredes*, ad Successionem renunciatam benè vocare *possunt. Sed* Regressum, *ab illis*, expresso *vel* tacito Pacto *reservatum*, suâ dispositione invertere *nequeunt. num. 635. & sqq.*

R. ad ultimam dubit. Rationem, *quòd hæc ex jure Communi* ordinario & regulari *deprompta Ratio, quòd*, per Hæreditatis additionem, Bona paterna evadant fraterna, *in hac* exorbitante Renunciationum materia *nullum locum obtineat. num. 640.*

Bona paterna, *quantumvis* cum Fratris propriis bonis confusa; *nihilominùs* suam propriam, primævam, & ab aliis fraternæ Substantiæ bonis distinctam naturam constanter retinent, *& ab ipso, deinceps etiam defunctô, relicta Hæreditas* duo diversa patrimonia *continet. num. 641. & sqq.*

Secundum Membrum primæ *Q. breviter ità resolvitur, quòd duabus Sororibus renunciatricibus* Editio Inventarii *denegari non possit. num. 647.*

Cohæres, à Cohærede, *ab hoc* confecti Inventarii editionem *justissimè exigit. num. 649.*

De Termino Inventarii Editionis, *& ad illam obtinendam competentibus* Remediis. *num. 651. & sq.*

Frater, *vel alius* Renunciatarius, Sororibus, *vel aliis* Renunciatricibus, *ad* Inventarii editionem *etiam tenetur. num. 653.*

Exhibetur Resolutio Quæstionis Secundæ. *num. 657.*

Com-

Compossessoribus Remedia possessoria, *tùm* retinendæ, *tùm* recuperandæ *possessionis competunt. num. 658. & sqq.*

Quoties duorum, vel plurium Possessiones sunt compatibiles, Mandatum manutenentiæ conceditur omnibus. *num. 662.*

Sicut Petitio hæreditatis Cohæredi *adversus alterum cohæredem*, pro illa parte, qua hæres non est; *ità etiam* Compossessio *ei pariter conceditur. num. 665.*

Cohæres, nondùm nactus compossessionem, Interdicto quorum bonorum *experitur rectissimè. num. 669.*

Cohæres pro ea parte, quæ ad ipsum non pertinet, non verus *est Hæres; sed illam tantùm* pro hærede *possidet. num. 672.*

Ad divisionem *Hæreditatis* Cohæredi, quem alter non agnoscit pro tali, *quando competat* actio famil. erciscundæ? *Et quando ipsi* Hæreditatis petitio *necessaria sit? num. 675.*

Hæredit. petitio, & Interdictum quorum bonorum, *regulariter*, pari ambulant passu. *num. 677.*

Cohæredi, *contra alterum, etiam* Remedium Legis ult. Cod. de edicto D. Hadr. toll. *competit. num. 680. & seqq.*

Quousque hoc verum sit, quòd Interdictum quor. bonor. contra verum Hæredem *nullum locum sortiatur? Et quòd* inter Cohæredes sola Actio famil. erciscund. *obtineat? num. 684. & sqq.*

Resolutio Tertiæ Quæstionis. *num. 691.*

Si unus Cohæres cum hæreditariis Creditoribus paciscatur, *ut illi* partem sui crediti remittant, *utrum ille Cohæres* hoc lucrum cum suis cæteris cohæredibus communicare teneatur? *num. 693.*

Negg. Gestor gratuitam *domino*, & ab omni lucro abstinentem fidem *præstare debet. num. 694.*

Etiam Indebitum, gestori solutum, *domino negotiorum restitui debet. n. 695.*

Cohæredi, hoc nomine, *etiam* Actio *competit* famil. erciscundæ. *n. 696.*

Omnia commoda hæreditaria cohæredem sequuntur. *num. 699.*

Sicut Fructus ex rebus hæreditariis *ab uno Cohærede percepti; sic &* talia Lucra, occasione communis hæreditatis *quæsita, cohæredibus cæteris sunt* communicanda. *num. 700.*

Veruntamen Cohæredi, qui illa quæsivit, aliquod Præcipuum *relinqui debet. num. 702.*

Renunciatricibus adversus ultimi agnati Hæredes etiam Actio competit famil. erciscundæ. num. 703.

Existente Conditione *reservati Regressûs* Renunciatrices *& illarum* Successores ei, cujus successioni renunciârunt, actuales Hæredes; & ab ultimo Masculo relictæ Filiæ *similiter* illius mediati hæredes *fiunt. num. 704. & seqq.*

FACTI SPECIES.

1 Er Dieterich Ernst Truchseß von und zu Pommersfelden hat sich erstlich verheurathet mit Fräulein Catharina Margaretha gebohrner Marschalckin von Ebnet/und mit selbiger eine Tochter/mit nahmen Evam Mariam Amaliam erzeugt; nach ihrem tödtlichen hintritt aber sich mit Frauen Eva Barbara gebohrner von Auffsaß in ehegelübd eingelassen/ und in solcher Ehe erzeugt einen Sohn/nahmens Friderich Ernst/ und eine Tochter Martham Sophiam. Bey anbrechendem alter und empfundener schwacher Leibs-Disposition errichtet Derselbe den 21. Aug. Ao. 1702. ein sub Num. 1. in copia beyligendes Testamentum solenne; (dessen Original die Truchseßische Frauen Schwestern in handen haben) setzet in dessen §. 1. seinen Sohn Friderich Ernsten zum Universal-Erben alles hinterlassenden vermögens/ so Lehen/ als Eigenthumb/ ein; verordnet darneben in §. 2. seiner Frauen Gemahlin ihr Dotalitium; in §. 3. aber verordnet Er seiner jüngern Tochter ihr Heurath-Guth à 2000. fl. nebst einem Legat von gleicher quantität/ gegen abstattung eines/ bey der ohnmittelbahren Reichs Ritterschafft in Franckhen gewöhnlichen Verzüchts/ und absonderlich NB. bey der Truchsessischen Famili gebräuchlicher Renunciation Vätter- und

und Mütterlichen Erbs ꝛc. Ingleichem verschafft Er in §. 4. der älltesten Frauen Tochter 7000. fl. und in fine mododicti
5 §. 4. verordnet Er folgendes: Es hat aber auch dieselbe / wegen Vätter- und Brüderlicher Erbschafften / NB. biß auff einen ledigen Anfall / gewöhnlichen Verzücht zuthun; immassen / nach absterben des Mannlichen Stammens der Truchsessen von und zu Pommersfelden (so GOtt gnädig abwende.) Ihr und ihrer Schwester / wie auch beyder Descendenten / auff die renunciirte Erbschafften habende Forderung offen und
6 bevor bleibt. Nach erfolgtem ableiben der zweitten Gemahlin läst wohlermeldter Herr Dieterich Ernst von Truchseß / wegen / durch solchen Todfall / erloschenen Wittumbs / ein anderwärtiges Concept Testamenti auffrichten / und / nachdeme Er darinner seiner älltesten Frauen Tochter ein Legatum à 2000. fl. verschafft / verordnet
7 Er weitter: Wie dann diese meine Tochter / wegen Vätter- und Mütterlicher Erbschafft NB. biß auf einen ledigen Anfall gewöhnliche Verzücht zuthun; diese aber / nach absterben des Mannlichen Nahmens und Stammens der Truchsessen von und zu Pommersfelden / eo ipso, NB. wider cessiren / und ihrer Schwester / und deren Descendenten habende Forderung auf die renunciirte Erbschafft / wider frey und offen
8 stehen solle. Hierauff determinirt Er in nachfolgendem §. seiner jüngeren Tochter / neben einem Legat, auch ihre Dotem, mit disen formalien: Gegen NB. übliche Renunciation / so jedoch im Fall / da ihr Bruder NB. ohne Manns-Erben versterben solte / gäntzlich crafftloß zuer-
9 achten. Weilen aber derselbe muthmaßlich eines und das andere / so in disem Concept noch ferner enthalten / gern auff eine andere art und weiß eingerichtet haben wollen / so ist selbiges zu keiner perfection gekommen; sondern Er hat in Anno 1705. den 30. April. das sub Num. 2. hiebeygelegte solenne Testament unterschriben / und in dessen Pro-
10 œmio so gleich Causam finalem hujus suæ paternæ dispositionis zuerkennen gegeben / wann er nemlich / unter andern / sich diser formalium verborum bedient: Zu verhüthung zancks / Process und Weitläufftigkeit / NB. und zu bevörderlicher Conservation des Mannlichen Stam-
11 mens ꝛc. In §. 2. setzet Er seinen Sohn Friderich Ernsten zum alleinigen Successore aller hinterlassender Haab und Güther ein / allso / daß derselbe weder seinen Geschwistern / noch sonsten Jemanden Rechenschafft zugeben; sondern alles solches vorbesagter massen handhaben / damit schalten und walten könne / und wie es Ihm Ruhm / Ehre und Nutzen bringe. In §. 3. 4. & 5. verordnet der- 12
selbe seiner jüngern Tochter Martha Sophiä ihr Heurathguth à 2000. fl. wie auch ein Legat à 2000. Gulden neben einem halben duzent silberner Becher / und 300. Reichsthaler Kleider-gelder / mit disem in d. §. 3. enthaltenem annexo: Dagegen sel- 13
bige meine Tochter an der Truchsessischen Familie, ein vor alle mahl keine prætension mehr zuhaben / sich begeben und renunciiren solle. In §. 6. & 7. disponirt Er über die auszahlung des Heurathguths seiner älteren Tochter / und ver- 14
ordnet Ihr gleichfalls ein Legat à 2000 fl. neben einem halb duzent Tischbecher / mit disem in d. §. 7. befindlichen beysatz: Dagegen selbige / gleichwie ihre Schwester / Verzücht und Renunciation aller 15
Anforderung zulaisten verbunden seyn solle. Nach dem Todfall wohlermeldten Herrn Dieterich Ernsten von Truchseß 16
urgiren beyde / immittelst vermählte Truchsessische Frauen Töchtere / von Milchling / und von Wolfskeel zum öfftern bey ihrem Herrn Bruder ihr Heurathguth und übrige vermächtnus; die jüngere Frau Tochter 17
Martha Sophia errichtet hierauf in Ao 1707. den 19. Aug. mit ihrem Herrn Bruder / unter assistentz seines Herrn Curatoris Christoph Heinrichs von Schönfeld / und in beyseyn ihres Ehegemahls Herrn von Wolfskeel / der zahlung halber / den sub Num. 3. angeschlossenen Recess, und verspricht in desselben §. 8vo: So bald solcher Recess, in 18
all seinen capitibus, erfüllet seyn würde / auff alle Truchsessische Güther und Vermögen; jedoch NB. mit vorbehalt des ledigen Anfalls / und der Pactorum Familiæ, dafern einige vorhanden seyn solten / die in hiesigem Land übliche und gewöhnliche Renunciation zugleich zuthun und abzustatten. In dises Rece- 19
sus §. 9. ist das vätterliche letzte Testament auch auff solche gestalt und weiß explicirt und confirmirt / von allerseits Interessenten unterschriben / und am Ende vom Herrn Curatore von Schönfeld die Satisfaction wegen solchen Recessus, tàm Curatorio, quàm fidejussorio nomine, versprochen werden. In dem hernachgefolgten Jahr 1708. bestimpt Herr Friderich Ernst von Truchseß seine beyde Frauen Schwestern / den 8. Octobr. in Bamberg zuerscheinen / umb daselbsten sowohl wegen der verzüchten / und dergleichen unrichtigkeiten alles 20
völlig abzuschliessen / als auch / auff solches hin / ihre Testaments-mässig zufordern-habende Gelder zuerheben. Bey der ankunfft zu Bamberg wurde von dem Truchsessischen Curatore Herrn von Schönfeld

ein

21 ein Project Renunciationis denen beyden Frauen Schwestern communicirt / warinnen / daß beyde Schwestern sich alles und jeden weiteren anspruchs und forderung simpliciter, auf Ewig / begeben und renunciiren solten / enthalten war; jedoch sub annexa
22 hac Clausulâ reservatoriâ: Es wäre dann / daß Er Herr Truchseß / ohne Männliche Leibs-Lehens- oder Eigens-Erben / oder aigenes Geschäfft und Testament versterben / und allso bloß durch einen letzten Willen / seiner aigenthumblichen Güther halben / eine verordnung thun / oder sonsten ab intestato Ihnen Schwe-
23 stern etwas zufallen würde. Welche verfängliche Clausul weil sie beyden Frauen Schwestern höchst-præjudicirlich / denen väterlichen Testamenten / des Adels / und sonderlich deren in der Truchsessischen Familie hergebrachten Observantz / dem obgedachten Mülhäusischen Recess, denen natürlich und beschribenen gemeinen Rechten ja der selbstredenden Billigkeit gantz zuwider gewesen / man ex parte der Truchsessischen Frauen Schwestern nicht agnoiciren oder acceptiren können; und dahero / unter
24 assistentz einer Ritterschafftlichen / expresse hierzu erbetten-gewesenen hochansehnlichen Deputation / nemlich Herrn Ritter-Raths von Jöbstelsberg / und Ohrts-Syndici Herrn Schmidten / in beyseyn des Truchsessischen Curatoris Herrn von Schönfeld / des Herrn geheimbden Raths von Rothenhan / als Milchlingischen Assistenten / des Herrn von Hornickh / als bey dem väterlichen Testament zugegen gewesenen Testis, und Herrn von Stübar / als beyder Wolffskeelischer Beyständer des Herrn von Milchling selbst / beyder Truchseßischen Frauen Schwestern / und des Odenwaldischen Ritter Ohrts Secretarii, als Wolffskeelischen Bevollmächtigten / nach hinc indè gepflogener reiffer deliberation und überlegung / sol-
25 che Clausul aus dem Project zu eliminiren; an statt solcher aber / vi adjuncti, sub Nro. 5. zu inseriren unanimi consensu beliebt und approbirt worden nachstehende Clausula: Jedoch mit vorbehalt und expresser bedingnus des ledigen Anfalls; quo Casu Ich als eine unverziehene Tochter im Recht und vor Gericht considerirt und in integrum restituirt seyn / auch dasjenige / was mir von GOtt / Rechts / und des Fränckischen Adels löblicher Observanz wegen / solchen falls gebühren oder zukommen solte und möchte / mir annoch erblich und unwiedersprech-
26 lich an- und zufallen solle. Hierauff wurden die beydseittige Verzichts Instrumenta dergestalten ad mundum gebracht / von denen gesampten Interessenten / und deren Beyständern / wie auch Einer hochlöbl. Ritterschafftlichen Deputation unterschriben / besigelt / und dem Herrn von Truchseß / in beyseyn seines Herrn Curatoris, und Einer hochlöbl. Ritter-Deputation, extradirt / von demselben auch willigst angenommen / und alle reciprocirliche guthe freundschafft / zufridenheit und Vernehmen contestirt / ohne daß / weder vor noch nach / der allergeringsten Contradiction nur gedacht worden wäre. Unterdessen fuhre er Herr 27
von Truchseß in seiner leyder! schon eine geraume Zeit geführten prodigalischen Lebens art fort / dergestalten / daß / an statt seine 28
Eltern / alljährlich / von denen Güther-Renten etlich tausend Reichsthaler zurückgelegt / und alte Schulden damit bezahlet / Er nicht nur an bezahlung einiger Schulden nicht gedachte; sondern vielmehr hier und dar / wa Er nur immer ankommen konte / excessiv grosse Schulden de novo contrahirte; welches Ihme dann endlich einen an- 29
sehnlichen Theil des väterlichen Allodii an des Herrn Grafen von Schönborn Hoch-Gräfl. Excellentz käufflich hinweg zu geben necessitirte. Es haben aber hochermeldte 30
Seine Excellentz denen beyden Herrn Schwägern nicht so bald nachricht darvon ertheilen können / daß dieselbe nicht Ihr / auf solches Eigenthum / Ihnen / intuitu ihrer Frauen Gemahlinnen / nächst obgemeldter massen / vi Renunciationis, paterni Testamenti, Recessûs Mülhusiani &c. in Casum eines ledigen Anfalls / zuständiges Successions-Recht in mehrerem dargegen zuerkennen gegeben / auch in wider-antwort die güthigste erclärung dahin erhaltten / daß von 31
dem Kauffschilling / über die bereits ausbezahlte 5000. Reichsthaler / biß zum gänzlichen austrag aller sachen / dem Herrn Käuffer nichts weitters verabfolget werden solte. Noch sicherer aber in der Sache zugehen / 32
haben beyde Herrn Schwägere auch bey dem Herrn von Truchseß und dessen Curatore Herrn von Schönfeld selbsten wider solchen vorgenommenen Kauff Rechts-geziemend protestirt / auch über dises bey Einer hochlöblichen Staigerwaldischen Rit- 33
terhauptmannschafft / mittelst gründlicher vorstellung des Ihren beyden Frauen Gemahlinnen / auf solchen conditionaliter renuncirten / und dahero mit dem nexu Fideicommissi conditionalis afficirten Eigens-Güthern / in Casum Casûs sich reservirten Regressûs, das vom Herrn von Truchseß gesuchte Decretum de alienando nicht zuertheilen geziemend gebetten; da dann geschehen / daß der Truchseßische Herr Curator 34
von Schönfeld eine so genannte Gegen- und Interims Informations-Schrifft / auch kurtz darauff ein von der hochlöblichen Nürnbergischen Universität Altdorff auf gantz widrigen und ungleichen bericht erhalttenes rechtliches

liches Responsum exhibirt / und vermeint / der Sache damit ein völliges genügen ge-
35 than zuhaben. Die Truchseßische Herrn Schwägere aber haben nicht nur zu Einer hochlöblichen Staigerwaldischen Hauptmannschafft besserer und gründlicher Information / ad statum notitiæ / eine marginal Refutation solcher Schönfeldischen Informations-Schrifft; sondern auch ein gleichmäßiges / dem wahrhafften Facto weit convenabler eingerichtetes / von dem Ritterschafftlich Odenwaldischen Secretario Herrn Johann Philipp Fehren / genannt Gompert auffgesetzt und von der Juristen Facultät zu Tübingen in totum approbirtes rechtliches Bedenckhen / um die extradirung des sub prælo allschon gewesenen Decreti de
36 alienando dardurch zuverhindern / communicirt. Nachdeme Sie aber eine geraume Zeit darauff in weitterem darvon nichts; sondern vielmehr dises erfahren / daß Herr von Truchseß / wegen alienirung des noch vorräthigen übrigen Eigenthums / in fernere Kauffs-tractaten de novo sich einzulassen vorhabens sey; als haben dieselbe solcher höchst præjudicirlich / und in damnum & eversionem des von Dero Frauen Gemahlinnen sich ehemahlen reservirten Successions-Rechts vorgewesenen unternehmung nicht länger dergestalt connivendo zusehen
37 können; wannenhero Sie bey Ihrer Röm. Kayl. Mayl. und Dero höchstpreißlichsten Reichs-Hof-Rath die allerunterthänigste anzeig dißfalls gethan / und Mandata pœnalia de non alienando, vel præstando Cautionem idoneam, & edendo Inventarium, item de non solvendo Pretium &c. rechtlich gebetten / auch loco petitorum Mandatorum
38 zerschidene Rescripta Cæsarea erhaltten. Umb willen aber der Herr von Truchseß immittelst mit einer gefährlichen kranckheit befallen / und Ihm seine Herrn Schwägere und Frauen Schwestern / diser in so weit verhinderten Kauffs-tractaten halber / von vielen sehr exos gemacht worden / hat derselbe den Hochwürdigsten Fürsten und Herrn / Herrn Lotharium Franciscum des heyl. Stuhls zu Maynz Ertz-Bischoffen / des Heyligen Röm. Reichs durch Germanien Ertz-Cantzlern und Chur-Fürsten / auch Bischoffen zu Bamberg ꝛc. mit vermeintlich gäntzlicher exclusion seiner beyden Frauen Schwestern / zum universal Erben alles Truchseßischen Eigenthumbs per Testamentum declarirt;
39 in seiner fürgewährten kranckheit aber / da man die original expeditiones obbemeldter Kayserlicher allergnädigster Rescriptorum so gleich nicht zu handen bringen können / hat man bey der hochlöblichen Staigerwaldischen Ritter-Hauptmannschafft einen vidimirten Extractum Reichs-Hof-Raths Protocolli insinuirt / auch Höchstermeldt Ihro Churfürstl. Gnaden von dem gantzen Verlauff unterthänigste apertur gethan; Welche dann denen beyden Frauen 40
Schwestern / an ihrem / auf solchen aigenthumblichen Güthern / de jure zusuchen-habenden Recht das geringste widrige nicht zuerzaigen / sich gnädigst erclärt. Bey des 41
Herrn von Truchseß erfolgtem tödlichem hintritt haben Höchstermeldt Ihre Churfürstl. Gnaden / durch Dero Herrn geheimen Rath Brentzer / die possession der Bambergischen / dem Hoch-Stift apertgewordenen Lehen / wie auch des Eigenthumbs ergreiffen lassen: der Frauen 42
Schwestern zugegen-gewesener Bevollmächtigter hat hierauff illo ipso momento, in dem Sterb-Gemach / wohlernanntem Churfürstl. Herrn geheimbden Rath eine vidimirte Copey des Kayserlichen Reichs-Hofraths Protocolli insinuirt / und in dessen conformität / wie auch deren von beyden Frauen Schwestern gelaisteten Verzichte / ebenmäßig die possession in Allodio, ratione derer / von Ihnen allein Conditionaliter, und biß auf den / durch absterben des Herrn von Truchseß / sich würckhlich eraigneten ledigen Anfalls Casum, renuncirter Güther mitt-ergriffen / und sonsten seinen 43
Frauen Principalinnen alle rechtliche competentia reservirt; auch am nachgefolgten 44
Tag / da das Kayserliche Rescript in originali eben ankommen / solches dem bevollmächtigten Chur-Fürstl. Lehens-Secretario Herrn Schmidstadlern / coram Notario & testibus, geziemend insinuirt / und in puncto Testamenti Truchsessiani der Truchsäßischen Herrn Schwägere und Frauen Schwestern Resolution in weitterem eröffnet: warauff 45
mehrhöchstermeldt Seine Chur-Fürstliche Gnaden so wohl in aigner höchster Persohn / als durch Dero bevollmächtigten Herrn geheimbden Rath / den Herrn Schwägern die gnädigste Versicherung gethan / daß Sie denenselben alles das jenige / was Sie erweißlich am Truchseßischen Eigenthumb / de Jure vel Consuetudine, zusuchen haben würden / angedeyhen lassen / und daherо / nach vorheriger untersuchung / sich diserthalben güthlich mit Ihnen abfündig machen 46
wolltен. Nach Verfliessung einiger Zeit haben beyde Herrn Schwägere dißfalls einige unterthänigste anerinnerung hinwider gethan / und zugleich so wohl das rechtliche / von der Juristen-Facultät zu Tübingen in totum approbirte Responsum, als auch das errichtete Notariat-Instrument mitbeygeschlossen: wahingegen mehrhöchstermeldt 47
Seine Churfürstliche Gnaden eine von dem Hochfürstlichen Sachsen-Hildburgshausischen würckhlichem Rath / und Ritterschafftlichen Ohrts Gebürg bestelltem Consulenten Herrn Philipp Caspar Pfannenstihl

stihl verfaste rechtliche Gegen-Deduction/ Ihnen/ mit beygefügter diser gnädigsten Erclärung/ zugeschickht/ daß Sie sich nächstens mit Ihnen Herrn Schwägern in Bamberg/ ihrer an das Allodium mögenden Prætensionen halber/ in güthliche Tractaten einzulassen gantz nicht entgegen seyn
48 lässen wollten. Dises ist der wahrgründliche status hujus Causæ; welcher weilen er weder der Juristen Facultät zu Altdorff/ noch Herrn Rath Pfannenstihl/ in hac plenitudine vorgelegt worden/ so kan desto leichter begriffen werden/ warumb Selbige/ in ihren ertheilten Responsis, denen beyden Frauen Schwestern allen Zutritt zu diser ruckhfälligen Erbschafft simpliciter abgesprochen.
49 Damit aber diser Frauen Regredient-Erbinnen unverneinliche Gerechtsame so mehrers an tag gelegt werden möchte/ so hat man hierauff dem Ritterschafftlichen Odenwaldischen Secretario/ Herrn Johann Philipp Fehren/ genannt Gompert/ die Pfannenstihlische rechtliche Deduction gründlich zuwiderlegen/ aufgetragen/ dessen darüber operosè verfaste rechtliche marginal Anmerckhungen man so dann Einer hochlöblichen Juristen Facultät zu Altdorff/ zu eröffnung Dero ferneren rechtsgegründeten
50 Sentiments/ nochmahlen übersendet: Weilen aber von Selbiger/ wider besseres Vermuthen/ abermahlen ein widriges/ Voluntati & menti testantis Patris, Instrumento Renunciationis, Recessui Müllhusiano & Equestri Observantiæ, in ipsa Familia Truchsessiana specialissimè receptæ, imò ipsi naturali Æquitati & paternæ Pietati è diametro contrariirenden principiis zuwiderlauffendes Responsum, ertheilet worden/ als hat man für eine nothwendigkeit erachtet/ die in diser Sach allbereit zu rath gezogene Herrn Antecessores mehrwohlgedachter Hochfürstlich-Würtembergischer Universität Tübingen/ uber folgende Quæstiones, umb eine unpartheyische/ wie dieselbige rühmlich zuertheilen gewohnt/ rechtliche Deduction/ als hiemit geschihet/ dienstgeziemend zuersuchen.

Quæstio prima:

51 Ob nicht/ in conformität deren/ auf ersuchen der beyden Truchsessischen Frauen Schwestern/ von dem Ritterschafftlichen Odenwaldischen Secretario Herrn Johann Philipp Fehren/ genannt Gompert/ verfaster rechtlicher Anmerckhungen/ an- und außgeführter Umbstände/ wohlermeldter Frauen Schwestern suchender Regress zu denen verziehenen vätterlichen Erbs-Portionen/ ungeachtet des vorhandenen Brüderlichen Testaments/ auch so wohl der Altdorffischen/ als Pfannenstihlischen Fundamentorum, auf das beste fundirt/ mithin Sie Frauen Schwestern an demselben mit Recht und guthem gewissen von niemanden zuhindern; einfolglich auch Ihnen/ von ihres Herrn Bruders gewesenem Curatore, dem Herrn von Schönfeld/ und dem von demselben instituirten Herrn Testaments-Erben/ nemlich Seiner Chur-Fürstlichen Gnaden zu Maynz/ noch ante congressum amicabilis Compositionis, ein authentisches Inventarium der gesampten vätterlichen allodial Erbschafft/ zu ihrer Information und nachricht/ unwaigerlich zu extradiren gehalten seyen?

Secunda:

52 Wie Sie Frauen Schwestern/ bey etwann fruchtloß ablauffenden güthlichen Tractaten/ und dafern Ihnen/ nach dem adjuncto sub num. 15. die/ nach ihres Herrn Bruders tödlichem Hintritt/ nach inhalt deßwegen aufgerichteten Notariat Instruments/ im Allodio ergriffene Compossession ferner difficultirt/ auch das damahlen insinuirte allergerechteste Kayserliche Rescriptum nicht erbrochen/ noch demselben die gebührende gnüge gelaistet werden wolte/ sich zuverhaltten/ und waserley Rechtsmittel dieselbe so dann/ zu erlangung Dero rechtlicher Satisfaction und habenden Regressûs, sich efficaciter zubedienen haben möchten?

Tertia:

53 Ob/ auf den Fall/ da von Ihro Churfürstlichen Gnaden zu Maynz einige Truchsaßische vätter- oder altvätterliche Schulden abgetilgt worden wären/ oder künfftig annoch abgetilgt werden solten/ die beyde Frauen Regredient-Erbinnen/ an Bezahlung derselben/ nach deren in denen Obligationen exprimirten Summ/ pro duabus Tertiis, zu concurriren schuldig/ oder ob nicht vielmehr das jenige alles/ was dißfalls/ quocun-

que Titulo, vel nomine, tractirt und gehandlet worden / respectu besagter Regredient- Erbinnen / pro utili negotiorum gestione zu halten / und dahero dirselbe / auch ex natura talis negotii utiliter gesti, über das verè bezahlte Quantum, ein mehrers in Ausrechnung anzuneminen durchaus nicht verbunden und schuldig seyen?

I. N. D. N. J. C.

54 Ueber die vorhergehende drey wichtige Rechtsfragen als Wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstlich-Würtembergischen Universität Tübingen / unsere rechtliche Gedanckhen mit gründlicher Ausführung zueröffnen ersucht worden / haben Wir allerförderist / nach fleissiger durchlesung der gesampten an uns übersandter Actorum, auch deren darinnen / von beyde Partheyen / angeführter vieler Rechts-gründ Pflicht- schuldigster erwägung / in unserem deßwegen versammleten Collegio und sorgfältigst gepflogener Deliberation / keinen anstand gefunden bey der Ersten
55 Quæstion vorläuffig zu melden / daß die von dem Herrn Secretario Fehren / / mit grossem Fleiß / und durchgehends beobachteter guther Application / zusammen gelesene gelehrte Anmerckhungen und Responsiones auch allein von der Gültigkeit und Sufficienz seyen / wann die Sache hiernächst an Einen höchstpreyßlichen Kayserl. Reichs-Hof-Rath gebracht werden solte / ein demselben gemässes allergerechtestes Kayserliches Decisum zu wegen zu bringen; Allermassen Wir dahero dasselbe mit unsers Collegii Sigillo und beygezeichneter Approbation zu corroboriren kein bedenckhens getragen. Weilen aber diese Erste Frag hauptsächlich in diesen zweyen Membris bestehet:

56 Ob / Erstlich / die beyde Frauen Regredient-Erbinnen mit ihrem / an die renunciirte vätterliche Hæredität / prætendirenden Regress, ungehindert nicht so wohl des von ihrem Herrn Bruder / als vielmehr des von ihrem wohlseeligen Herrn Vatter / in Ao. 1705. aufgerichteten Testaments / als worauf die gesampte so wohl von dem Rath und Consulenten Herrn Pfannenstihl / als von einer hochlöblichen Juristen- Facultät zu Altdorff zusammen getragene Rationes decidendi solitariè sich gründen / aufzukommen vermögen?

In dem Andern aber dises gefragt 57
wird:

Ob nicht ihnen Frauen Regredient: Erbinnen / noch vor dem Congress zu güthlichen Tractaten ein authentisches Inventarium der völligen vätterlichen allodial- Verlassenschafft / zu ihrer Nachricht und Information extradirt werden müsse?

So wollen auch wir die mühe nehmen / alles / was pro & contra angeführet werden mag / zu examiniren.

Und nachdeme totius controversiæ hujus cardo fast auf disem solitario articulo 58
beruhet: Ob der seelige Herr Vatter / in seinem / An. 1705. aufgerichteten Testament / eine penitùs abstentivam, seu abdicativam, seu quod idem est, totaliter & in perpetuum exclusivam Renunciationem, in krafft deren seine beyde Frauen Töchtere / über ihre empfangene Legata und Dotes, auch nach nunmehr ganz erloschener Masculina Descendentia, weiters lediglich nichts an ihren verziehenen vätterlichen Erbs- Portionen zu suchen berechtiget; sondern gäntzlich darvon ausgeschlossen seyn sollen: oder aber allein eine translativam, seu tamdiu duntaxat, quamdiu Masculina Agnatio duraverit, duraturam & suspensivam Renunciationem seinen beyden Frauen Töchtern habe wollen injungiren? so ist zwar nicht ohne / daß 59
pro asseveranda & statuminanda totaliter abstentiva seu abdicativa Renunciatione ein und anderer Scheingrund zum vorschein gebracht worden / also / daß prima fronte es leicht das ansehen gewinnen möchte / daß vor dieselbe zu pronunciiren / und dahero die beyde Truchsessische Frauen Töchtere an ihres Herrn Vatters hinterlassener Erbschafft weiters lediglich nichts zu suchen befugt seyen.

Dann da ists allerforderist offenbar- 60
lich an deme / daß / da der wohlseelige Herr Testator und Vatter / in seinem zu erst / An. 1702. solenniter aufgerichtetem / und in seinem / post obitum secundæ Conjugis, allein concipirtem anderwärtigem Testament / seinen beyden Frauen Töchtern / ratione seiner Erbschafft / kein anders / als dises / præceptum gegeben / daß sie derselben nicht absolutè und in perpetuum; sondern einig und allein biß auf den Erfolg eines ledigen Anfalls zu renunciiren gehalten seyn solten; Er hingegen in seinem / am 30 61
April. 1705. solenniter ordinirtem letzten Testament / von diser Clausula reservato-

ria

tia keine weitere und austrückhliche Enderung gethan; sondern gäntzlich hiervon abstrahirt zuhaben scheinet / indem Er verordnet: Daß seine Töchtere / an der Truchsessischen Familie ein vor allemahl keine Prætension mehr zu haben / sich begeben und renunciiren sollen. Da dann in allweg die bekannte Rechts-Regul ingress und statt zuhaben scheint: Quòd, si plures
62 defuncti adsint dispositiones, inter illas novissimam attendi oporteat;

per L. 6. §. 2. in verbis: Nam ea, quæ postea geruntur, prioribus derogant, ibiq; DDres *ff. de jure codicillor.*

63 Und dieweilen / fürs ander / dises letztere Testament / wann man desselben dritten Sum nicht von einer solchen in perpetuum exclusiva atq; abdicativa Renunciatione interpretiren und annemmen wolte / nichts neues oder weiters in sich enthielte / als fürnemlich in dem / zwischen dem ersten und letzten Testament / bald nach der andern Frauen Gemahlin wohlseeligem Ableiben begriffenem Concept verordnet zu finden / so scheinet / daß diser Meynung umb so eher und mehr beyfall zu geben sey.

64 Und daß / drittens / nächst angemerckhte vätterliche Verordnung / daß beyde Frauen Töchtere / an der Truchsessischen Familie ein vor alle mahl keine prætension mehr zuhaben / sich begeben und renunciiren sollen / eben dieses importire, was die Clausula, in perpetuum, und dahero so wohl / als dise wort / eine Infinitatem, sive durationem atq; operationem hujus, à Testatore, Filiabus injunctæ Renunciationis in infinitum nach sich ziehe und an tag lege / das hat ab amplissima Facultate Juridica Altdorfina confirmirt werden wollen ex doctrina Gratiani, in *Disceptat. forens. cap.* 131. *num.* 14. *&* 65 *in Decis. March.* 22. *num.* 9. ubi scribit, si adjecta sint verba in perpetuum, tunc intelligi in infinitum, secundum proprietatem istius verbi; quasi Infinitas sit toleranda, si verba sint apta ad illam inducendam.

Quemadmodùm enim Renunciatio,
66 sub clausula, auf ewig und zu ewigen Zeiten facta, Renunciatricem omni tempore excludit; post Baldum, Decianum, & Menochium, Besoldus, *in thes. pract. vocab.* Ewig. ubi dicit, quòd hæ voculæ, Ewig /
67 Ewiglichen / und zu Ewigen Tagen /) si non de omnimodâ exclusione intelligantur, non possint in proprio suo significatu positæ videri, neq; suum, quem habent, effectum sortiri.

Et propterea Filia, quæ paternæ, maternæ, fraternis, & aliis hæreditatibus in perpetuum, auf Ewig / seu zu Ewigen Tagen renunciavit, etiamsi totum Stemma Masculinum expiret, nullum tamen vel ipsa, vel ipsius Descendentes ad has Hæreditates regressum habere existimatur; eo 68
quòd, si illa, vel illius Descendentes, in casu totaliter extincti Stemmatis, admittendi venirent, ipsa non in perpetuum; sed duntaxat ad Tempus exclusa foret, ac proindè illa verba sine operatione posita essent; ut in puncto Gœddæus, in *consil. Marpurg. vol. 1. consil.* 27. *num.* 205. Besoldus, *c. l.*

Ità etiam in substrato sæpedictum Præ- 69
ceptum, daß beyde Frauen Töchtere / an die Truchsessische Famili ein vor allemahl keine Prætension mehr zu haben / renunciiren sollen / ejusdem cum dictis verbis, in perpetuum, seu auf Ewig / significantiæ & efficaciæ dicendum videtur; eo quòd ista 70
verba: Einmahl vor allemahl / in Latino idiomate Semel pro Semper, tantundem dicant, ac ista verba, quòd duæ hæ Filiæ nullô casu, vel tempore, ex Hæreditatibus renunciandis, quidquam velint prætendere.

Dise Interpretatio scheint / vors vierdte / auch durch das / was der seelige Herr Vatter auch seines Herrn Sohns halber / in amplissima hac verborum figura, daß derselbe sein eingesetzter universal Erb aller seiner Haab und Güther / und allso auch sein alleiniger Successor in allen seinen Ritter- und Mann-Lehenbahren Güthern sey und seyn solle; warvon derselbe weder seinen Geschwistern / noch sonsten Jemanden / rechenschaffe zugeben; sondern alles handhaben / damit schalten und waltren könne und solle / in seines Testaments §o. 2do nachtruckhlich verordnet / noch mehrers bestärckht / imò, juxta patronos istius sententiæ, extra omnem controversiam gesetzet zuwerden / in 71
betrachtung / daß dises lautter solche wortt 72
seyn / quibus plenum, & liberum universæ paternæ Hæreditatis, & ad illam spectantium quorumcunque Bonorum Dominium in Filium intelligitur translatum; sic, ut etiam libera de istis Bonis testandi facul- 73
tas ab ipso Patre huic Filio largissimè concessa videri queat;

juxta ea, quæ in casu huic valdè simili, quo nimirum Sorores in manum sui Fratris, sub similibus Clausulis, daß Er hinfüro mit 74
Allem und jedem verfahren / handlen / thun und lassen solle nach seinem Gefallen / alß mit andern seinen aignen Güthern / von Mönniglich daran ungehindert / in allweeg / mediante juramento, Patris successioni renunciârunt, disputat Johannes Georgius Besoldus, apud fratrem Christophorum, *consil.* 243. *ante num.* 11. *vers.* Welches vornemlich ꝛc.

Und demnach / vors Fünffte / ein jeder 75
Vatter / von seinem aigenthumblich innhabenden Vermögen / nach seinem Gefal-

len zu disponiren die freye macht hat / wann er nur einem jeden kind seinen Pflichttheil
76 verschafft / oder einer Verzigs-Tochter / an statt ihres Pflicht-Theils / eine congruam Dotem, wie nemlich dieselbe bey dem freyen Reichs-Adel / oder auch einer jeden Hochadelichen Familie, per Pacta, Statuta, vel Consuetudinem eingeführt und Herkommens;

juxta ea, quæ latè hanc in rem, ex DDbus, differunt nostri Bb. Antecessores, in sollicito Responso opera B. Dn. Lauterbachii exarato, quod exhibet Collega Harpprechtus, in *tractatib. academic. de successionib. parte 2. pag. 124. & mult. seqq.* post plures, quos laudat B. Dn. Samuel Strykius, de *success. ab int. Dissert. 8. cap. 10. §. 26. & sqq.* Knipschild. de *Nobilit. ejusque jurib. & privil. lib. 3. cap. 12. num. 48. & plurib. seqq.* ubi latè statuminant, quòd ad conservationem
77 illustrium & nobilium Familiarum, Dotes talium Filiarum haudquaquàm juxta Modum Liberorum Legitimæ constitui debebeant, & quòd Quantitas Legitimæ procùl dubio per Statutum imminui valeat:

78 So hat es in substrato umb so mehr das ansehen / daß / indem der wohlseelige Herr Dieterich Ernst einer jeden Frauen Tochter / pro legato & dote, Vier Tausend Gulden / in seinem Testament / neben andern Commoditatibus, verschafft / Er hiemit / nach des freyen hochlöbl. Reichs-Adels uhraltem Herkommen / seiner vätterlichen incumbenz / seu, ut loquitur *Lex 30. de liber. & posthum.* paterno officio ein genüge gethan:

79 Und mithin / für das Sechste / seine beyde Frauen Töchtere seine reifflich erwogene / enixamque & seriam suprematn Voluntatem ohne widerspruch und heiliglich zu adimpliren / von Gött- und weltlichen Rechts-wegen verbunden seyen / so wohl
80 in betracht dieser allgemeinen Juris Regulæ, quòd cujuslibet Testatoris suprema Voluntas, legaliter condita, ab ipsismet LLbus habeatur pro Lege;

Novella 22. cap. 2. in verbis: *Disponat itaque unusquisque, ut dignum est*, & sit Lex ejus Voluntas:

81 als auch dieser eines jeden testirenden Parentis eheleibliche Kinder noch näher und mehr devincirenden Verbündlichkeit / quòd, quemadmodùm Liberis Parentum Persona, per omnem vitam, veneranda & sancta haberi debet;

L. 9. de obseq. parentib. & patrono præstand. ubi vulgò Scribentes. *Exodi 20. vers. 12.*

82 ità etiam post illorum decessum suprema ipsorum Voluntas & Jussa legitimè declarata similiter sancta haberi debeant.

Nov. *107. princip.* in verbis: *Dicit itaque Lex, oportere morientium Voluntates, quando sunt* Parentes, *omnibus modis inter Filios tenere.* David Mevius, *part. 2. Decis. 119. num. 6.*

Impium siquidem & inverecundum meritò reputatur, Voluntati Parentum quoquo modo probatæ Liberos contravenire velle. Reusnerus, *tract. de testam. parte 4. cap. 8. num. 4.* Carpzovius, *J. F. parte 3. C. 4. D. 15. num. 2.* Addatur omninò egregius tx. in *L. 4. §. 16.* ubi ità Ulpianus: *Semper enim ei reverentia exhibenda est, tàm* vivo, *quàm* defuncto. *ff. de dol. mali except.* 83 84

Welches diß ohrts / fürs Sibende / auch aus diser ursach / noch cräfftiger anschlägt / weil der seelige Herr Vatter seinen beyden Frauen Töchtern die vösthalt- und erfüllung seines ernstlichen letzten Willens / bey entziehung seines vätterlichen Seegens eingebunden; 85

in §. Zehendens. verbis: Dabeneben ich meine Kinder vätterlich und wohlmeinend vermahne / daß dieselbe in allem / wie hievor gemeldet / mit kindlicher schuldiger Treu und Liebe gehorsamb nachkommen und leben / bey entziehung vätterlichen Seegens. 86

Conferantur, quæ de Patris maledictione, si Liberi ipsius Voluntatem non impleant, traduntur à nostro Collega Harpprechto, de *benedict. & maledict. Parent. §. 6.* 87

Ja / da beyde Frauen Töchtere diesen vätterlichen letzten Willen / durch willige acceptirung deren Ihnen verschafften Legatorum & Dotium, allbereit agnoscirt / so scheint es / daß auch des Herrn Bruders Testament in einiges dubium nicht vocirt werden möge. 88

Achtens ist es an deme / daß die beyde Frauen Töchtere nicht so wohl zu des Mannlichen Stammens und Nahmens Conservation / als vielmehr in ansehung ihrer zimmlich starckher Ehesteur und verordneter Legaten / einen eydlichen verzücht von sich zu stellen in paterno Testamento befelchet worden: 89

Quòd verò Filiæ, quæ ob congruam, & præsertim ampliorem talem Dotem, à Patre acceptam, ejus Hæreditati renunciârunt, ad renunciata, etiam Masculis sublatis, nullum habeant regressum, nuncupatim definit Didacus Covarruvias, ad *Capit. Quamvis. parte 3. §. 3. num. 4. vers. 10. de pact. in 6.* Cardinalis Parisius, *part. 3. consil. 26. num. 44.*

Und dieweilen / fürs Neunte / der Herr Vatter verordnet / daß Sie bereits obengemeldter massen / an die Truchsessische Famili ein vor alle mahl keine prætention zuhaben / renunciiren sollen / so gewinnt es so mehr das starckhe ansehen / quòd illa inter Nostros passim obvia assertio, quòd, quoties apertè, hoc non actum esse, constat, quòd Renunciatio saltem ad certum Tempus 90

pus

pus durare debeat, tunc illa potiùs pro generali & perpetuâ habenda sit, etiam hîc locum habeat.

Johannes Gœddæus, in *consil. Marpurg. vol. 1. consil. 27. num. 207. 208. & 209.* Dn. Stryke, de *Successionib. ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 123. in fin.*

91 Also daß auch dahero / für das Zehende / umb so weniger / in hujusmodi terminis, gesagt werden kan / quòd Bona, à Filia illustri vel nobili renunciata, aliquo Fideicommisso, quantumvis improprio, in ordine ad ipsam Filiam renunciatricem, devincta sint, cujus vi Ipsa, in casu extinctæ Agnationis, sive Stemmatis Masculini, vel in propria persona, vel illius Hæredes Bona
92 renunciata repetere valeant: eo quòd de hujusmodi Fideicommisso nihil in nostris
93 libris definitum occurrat: quandocunque verò aliquis Fideicommissum prætendit, hoc ab ipso ex clarissimis, evidentissimis, & prætensum ab ipso Fideicommissum de necessitate inferentibus verbis probari oporteat;

per *L. 78. §. 2. ad SCtm Trebell.* Franciscus Cardinalis Mantica, de *conject. ultim. volunt. lib. 3. tit. 1. num. 2.* pleniss. Marcus Anton. Peregrinus, de *fideicomm. artic. 11. à num. 33. usque ad num. 45.* Hippolyt. Riminaldus, *consil. 464. num. 10. & seqq.* post Cephalum, Alciatum, Rolandum à Valle, & alios, Franciscus Ansaldius, *consil. 141. num. 46.* cum aliis, quos laudat, Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 529. num. 2. 3. & 4.* Julius Caponus, *Discept. forensi 271. num. 16.* Hieronymus Gabrielius, *lib. 1. consil. 111. num. 16.*

94 Ja und willen / fürs Eilffte / die Rechtslehrere hin und wider auch disen schluß machen / quòd, quamvis Filia Regressum ad Bona renunciata, etiam per expressum & specificum Pactum, prosè & suis Hæredibus reservaverit, nihilominùs tale pactum reservatorium seu reversivum, per contrarium Patris, vel Fratris Testamentum, infringi valeat, & quòd talia Pacta duntaxat in casu intestati obtineant, si videlicet illum, qui Renunciationem à Filia recepit, vel in cujus favorem & gratiam illa facta, absque ullo Testamento decedere contingat;

ut videre est apud Hieronymum Schurffium, *centur. 1. consil. 96.* & Franciscum Bursatum, *lib. 3. consil. 264. per integr.*

95 So gewinnt es hiebey noch ferner das ansehen / daß / wann auch gleich dise Renunciationes, die der seelige Herr Vatter seinen beyden Frauen Töchtern zuprætiren / injungirt / nicht abdicativæ & totaliter extinctivæ; sondern nur translativæ wären; Jedannoch das von ihrem Herrn Brudern wider solche verzüchte aufgerichte-

te Testament nicht hintertriben werden könne; sondern solches in seinem unverruckhten valôr, absque contradictione gelassen werden müsse; cùm facultas testandi, ex 96
ipso communi Gentium Jure competens, per hujusmodi Pacta reservativa haudquaquàm exclusa censeri debeat.

Bursatus, *d. consil. 264. num. 25.* Cum quibus jungenda, quæ de summo ultimarum Voluntatum favore congessit Barbosa & Johann. Otto Tabor, in *axiomatib. vocab. Favor. axiom. 2.* Georg. Mundius à Rodach, *vol. 1. consil. 21. num. 107.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 3. tit. 20. Def. 1. num. 10.*

Welchem allem / vors Zwölffte / noch beygefügt worden / daß / so bald / nach ableiben des wohlseeligen Herrn Vatters dessen einiger Sohn und universal-Erb Herr Friderich Ernst Truchseß von Pommersfelden der gantzen vätterlichen Hæreditât sich unterzogen / die gesampte vom Herrn Vatter hinterlassene Bona disen nahmen paternorum Bonorum verlohren / und Bona Fraterna geworden seyen: wannenhero die Frauen Töchtere dieselbe sub nomine paternæ Hæreditatis nicht mehr fordern noch suchen können. 97

arg. *L. 10. §. 2. de vulg. & pupill. substit. L. 28. de reb. auctor. judic. possid.* & per ea, quæ tradit Didacus Covarruvias, ad *Cap. Quamvis. part. 3. §. 3. num. 2. de pact. in 6.* Martinus Beneckendorff. in *addition. ad Seraphini de Seraphin. tract. de privil. juramentor. privil. 21. num. 25.* Francisc. Vivius, *Decis. Neapolit. 188. num. 12.* Matthæus de Afflictis, *Decis. 178. num. 4. ibidemq; in notis num. 3.* Cæsar Ursillus. Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 20. num. 265.*

Dessen allen jedoch / und was dergleichen mehr an- und vorgebracht werden möchte / unangesehen / seyn wir diser einträchtigen und unzweifflichen meinung / daß die Truchseßische beyde Frauen Töchtere das jenige alles / was Ihnen an ihren Vätterlichen Erbs-Portionibus von ihres Herrn Vatters hinterlassenem gantzen und vollkommenen allodial-vermögen / über abzug deren Ihnen verschaffter Legaten und Heurath-Güther / annoch ermanglet / jure optimo maximo zufordern befugt / und Ihnen hieran des wohlseeligen Herrn Vatters testamentliche Dispositio, weder juxta illius explicita Verba, noch auch juxta ipsiusmet Domini Parentis veram mentem & sententiam, in keinerley weiß noch weg verhinderlich seyn könne. Und dieweil in 99
Rechtsgründlicher decision diser gantzen Controvers und erhobenen Strittigkeit alles auff dises solitariè ankompt: Was der seelige Herr Vatter / in seinem dritten und letzten Testament / mit disem Præcepto,

daß seine Frauen Töchtere / an die Truchseßische Famili, ein vor alle mahl / keine prætension mehr zuhaben / sich begeben und renunciiren sollen / eigentlich gewolt und intendirt habe?

nemlich ob Er dieselbe nicht nur mit einer so genannten qualificativâ, seu translativâ; sondern gar auch mit einer abdicativâ seu omnimodò extinctivâ, & ab omni Regressu, etiam in Casum totaliter extincti Stemmatis Masculini, præclusiva seu exclusivâ Renunciatione zubeladen und aggraviren intentionirt gewesen sey?

100 so erfordert die nothdurfft dises vätterliche Præceptum de renunciando sub ista figura, gegen denen, à communi Interppr. Schola, in hac ipsa materia Renunciationum unanimiter recipirten / unbetrieglichen Principiis, als dem Lydio lapide Veritatis, warnach selbige am besten zuprüfen und zu-
101 conferiren. Dann daß diser Quæstion: Ob ein würckhlich geleistete / oder von einem Vatter / per supremam Voluntatem, seinen Töchtern anbefohlene Renunciatio pro abdicativâ & totaliter exclusivâ, oder aber allein pro translativa seu qualificativâ zuhaltten sey? regulariter nicht ex solo Verborum, sub quibus Parens suis Filiabus hanc renunciandi necessitatem imposuit, vel à Filia actualiter renunciatio interposita fuit, externo cortice, als vielmehr und fürnem-
102 lich / wa nicht gar solitariè ex verisimili, & vel ex ipso Testamento paterno, vel Renunciationis interpositæ Instrumentò patescentibus Argumentis, Circumstantiis, & Indiciis colligendâ Voluntate, tùm ipsiusmet Patris Renunciationem suæ Filiæ injungentis, vel ab illa actualiter recipientis, tùm (si de jam præstitâ Renunciatione quæstio sit,) ipsius quoque Filiæ renunciatricis, in allen dergleichen zweifelhafften occurrenzien ihr rechtliches decisum gegeben werden müsse / das ist eine von allen in diser materi versirten Scribenten communissimo suffragio approbirte traditio:

103 De qua optimè & in puncto ità Julius Caponus: Non, ait, Cortex verborum; (ut quæ veram Paciscentium & Disponentium sententiam & mentem non debent opprimere.

Johann-Baptista Cardinalis de Luca, de *renunciationib. Disc. 8. num. 4.*)

104 Sed Voluntas ipsius Renunciatarii, (Hoc est ejus, cui fit Renunciatio, & sic etiam illius, qui in suo Testamento eandem injungit, &, si viveret, Ipse à Filia reciperet) & Renunciatricis attendi debeat.

Discept. 215. num. 11. ex Rota Romana, *Decc. Recentior. parte 2. Decis. 700. num. 7.* Hieron. Gabrielio, *lib. 1. consil. 90. num. 4. & 16.* Surdo, *consil. 431. num. 36.* Johann-Petrus Actolinius, *Resol. Jur. 40. num. 7. cum seqq.*

Inde à Voluntate totam omnium Re- 105
nunciationum Legem pendere notabiliter pronunciat Donatus Antonius de Marinis,

in *Allegationib. Juris, Allegat. 114. pag. 847.* & in *Resoll. Jur. Resol. 189. num. 32.* & *Resol. 190. num. 6. 8. & 9.*

Hinc & porrò Voluntatem Renuncia- 106
tionum Reginam & Dominam; Verba verò, & Clausulas rectissimè Famulas appellat doctissimus Cardinalis de Luca,

de *renunciationib. Disc. 8. num. 5.*

Hinc & idem exactissimi judicii autor to- 107
ties omnibus inculcat, quòd in ista materia obviarum Quæstionum perpetua & princeps regulatrix sit Substantia verisimilis Paciscentium Voluntatis; & non Cortex Verborum, sive nuda formalitas & grammaticalis illarum sententia attendi debeat; eo quòd in rigore verborum immorati ad grammaticos pertineat & pædagogos; non autem ad Jurisprudentiæ Professores:

dicto tract. Disc. 4. num. 7.

Et quemadmodum scire Leges non est 108
Verba earum; sed mentem tenere & potestatem;

L. 17. ff. de Legib. ubi jungesis Feltmannum & vulgò Scribb.

ità etiam de Verbis grammaticos disce- 109
ptare; de mente verò & Intentione tùm Disponentium, tùm Paciscentium, tùm Renunciantium, & Renunciationem Filiabus injungentium, aut recipientium Jurisconsultos quàm maximè deceat: in tantum, ut alibi intrepidè scribat, magnam primæ classis irrationabilitatem & ineptiam redolere hoc nonnullorum Practicorum assumptum, quòd ad Renunciationum naturam regulandam Verborum figura attendi debeat;

in *supplemento tract. de renunciationib. quem inscribit Conflictum Rationis & Legis, Observ. 252. pag. 123.*

ex quo etiam nostram Jurisprudentiam 110
haud rarò contemptibilem reddi pronunciat Idem,

de *renunciat. Disc. 1. num. 29.*

Indè denique idem iste in rebus forensi- 111
bus exercitatissimus Cardinalis de Luca omnes circa hunc articulum obvias Quæstiones potiùs Voluntatis, quàm Juris appellat, & intra breves cancellos redigibiles.

dicto Discursu 1. num. 25.

Ex quo etiam omnes Judices, cum Co- 112
varruvia, sollicitè admonet laudatus Marinius, ut in omnibus hujusmodi Renunciationibus Paciscentium mentem (sicque etiam Testatoris renunciationem suæ Filiæ injungentis) sedulò & sollicitè rimari studeant,

quò

quò rectiùs desuper sententiam ferre valeant.

dicta Resol. 190. num. 9. in fin.

113 Ob nun wohl die Rechtslehrere über diser weittern Frag: Ob in solcherley Strittigkeiten mehr auff die verisimilem sententiam & Mentem Renunciatarii, sive illius, qui renunciationem à Filia recepit, seu, quod idem est, illius præstationem Testamento injunxit, an verò ipsarum Renunciatricum reflectirt werden müsse? nicht einerley meinung führen;

ut videre est apud Cardinalem de Luca, de *renunciationib. Disc. 10. num. 12.* qui po-
114 tiùs Patris, vel alterius cujusvis Renunciatarii Voluntatem spectandam dicit.

& apud Johannem Vincentium Hondedæum, *lib. 1. consult. 29. num. 91.* ubi magis
115 ad Filiæ renunciatricis intentionem reflectendum pronunciat; in verbis: *Etiamsi illius*, cui fit Renunciatio, *voluntas & mens videatur contraria: quia non illius; sed Renunciantis, de cujus præjudicio agitur, intentio attendi debet.* Mercurial. Merlin. *post tract. de Legitima, Decis. 48. num. 26.*

So tragen wir doch in so fern keinen zwei-
116 fel / daß die dritte Sentenz die richtigste sey / quòd nimirum in talibus disceptationibus prudenter dirimendis ad Facti Circumstantias, ex quibus Substantia Voluntatis Utriusque tùm Renunciatarii, tùm Renunciatricis desumi debet, respicere oporteat;

Cardinalis de Luca, de *renunciation. Disc. 8. in fin.* Julius Caponus, *Discept. 216. num. 22.* verbis: *Si ex* Conjecturis *aliter appareat de* mente Recipientis *renunciationem, & de* mente Renunciantis. Johannes Torre, de *pactis futuræ succession. lib. 2. c. 12. num. 25.* ibi: *In omni renunciatione tàm attenditur* Voluntas præsumpta Renunciantis, *quàm* Renunciatarii, *verbi grat. Patris illam recipientis.* juncto *ibid. num. 26. & 27.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Dissert. de successione Monialium nobil. renunciatar. §. 35.* Addat, omninò Amatus Dunozertus, in *Decc. Rotæ Rom. Decis. 641. num. 19. & sq.*

117 In dem übrigen ligt alles an disem allein: Ob ein solcher actualiter interponirter / oder von einem Vatter / in seinem Testament / als annoch zupræstiren anbefohlene / Verzücht pro abdicativa & totaliter exclusiva, oder aber allein pro translativa sive qualificata? Und darneben ob selbige pro abdicativa, vel ad tempus translativa, personali, reali, oder mixta zuhaltten und anzusehen sey?

119 Has siquidem duas Divisiones utramque paginam totius materiæ Renunciationum absolvere dicitant, quæ ad profundiorem ejus intelligentiam quàm maximè faciant.

Carolus Antonius Bottilierius, de *successionib. ab intest. cap. 2. theorem. 42. num. 13.* ibi: *Ut sequentia facilius intelligantur. &c.*

Ob nun aber gleich auch dise diversæ spe- 120
cies Renunciationum von denen Rechtslehrern nicht auf einerley weise explicirt werden;

ut imprimis videre est apud laudatum Cardinalem de Luca, de *renunciation. Disc. 1. num. 8.* Clementem Merlinum, in *Decc. Rotæ Rom. Decis. 869. num. 12.* Johannem Baptistam Saminiatum, *controv. 99. num. 13. pag. 430.* Johannem Torre, de *pactis futuræ successionis. lib. 2. cap. 10.* noviter Dn. Christophorum Leonhardum Leuchtium, Reipubl. Noricæ Consiliar. in *additionib. ad Andreæ Dalneri tract. de varior. jurium renunciationib. ad Cap. 1. num. 99. pag. 13.* & ab illo laudatos. omniumque plenissimè apud nostrum Collegam D. Harpprechtum, in *Tract. de successione Monialium nobilium renunciatar. §. 32. & 33.*

So kompt doch das Hauptwerck fürnemlich auf dises an: Ob ein solcher Erbs- 121
Verzücht contemplatione seu in commodum & favorem vel certarum Personarum, in individuo determinatarum, vel sub nomine Agnatorum, vel sub expressione principalis hujusmodi Renunciationum Causæ finalis, in Agnationis sive Stemmatis Masculini Conservatione præcipuè consistentis, generaliter & indefinitè spectatorum, seu consideratorum entweder realiter und würckhlich præstirt / oder / wie in proposito, von einem Vatter / in seiner Testamentlichen Disposition / auf solcherley weise zu præstiren verordnet und anbefohlen worden? ità nempe, ut Filia, actualiter renuncians, vel renunciare à Patre jussa, paterna, materna, vel alia Bona, queis renunciandum, in suos Fratres, vel alios quos vult, Agnatos transferat:

Carolus Antonius Bottilierius, *d. cap. 2. theorem. 46. num. 54.* Collega noster, D. Harpprecht, de *successione Monial. nobilium renunciatar. §. 34.*

Oder ob ein Verzücht absque ullâ Per- 122
sonarum, in quas renunciatæ Hæreditates transferri debeant, contemplatione, dergestalten præstirt / oder noch zu præstiren vom Vatter befohlen worden / ut Filia renuncians è medio tollatur, quasi Ipsa non amplius in rerum natura; sed jamdum naturaliter mortua esset, & hôc modô Renuncians, vel Renunciationem Filiabus injungens nullatenùs curet, ad quem Bona ab illâ renunciata, vel renuncianda, seu delata jamtùm, seu adhuc deferenda, an ad aliquem Agnatorum, vel Extraneorum, vel planè ad Fiscum sint perventura? & dehinc sic Renuncians, per quamcunque Personam, à Successione removeatur, quâcunque

que de causâ (Exceptâ hâc solâ, si Renunciatrix vel per Testamentum, vel aliam quamlibet Dispositionem, ad renunciata
123 Bona vocetur.) hæc eidem deferatur. Nam cum abdicativâ, sive, ipso hoc sensu, extinctivâ Renunciatione non censetur compatibilis certarum Personarum consideratio, sive certæ Personæ Favor & Contemplatio.

Johannes Torre, de *pactis futuræ successionis*, *in Mantissa*, *cap. 16. num. 13.* ibi: *In terminis enim abdicativæ renunciationis non est compatibilis præcisa contemplatio, aut favor certæ Personæ &c.*

124 Si verò & talis, (nempe abdicativa) Renunciatio certarum Personarum contemplatione facta probari queat, & dehinc extinctiva personalis dicenda sit, tunc rectissimè sentit laudatus Torre, quòd idem de illa, cum Translativa, judicium ferendum sit;
125 eo quòd Contemplatio certarum Personarum omnem Realitatem renunciationis cessare faciat, & propterea verba Extinctivam denotantia de solo Casu, quô Personæ in illa contemplatæ extabunt, intelligi debeant.

dicto tract. lib. 2. cap. 10. num. 55. & seqq.

126 Quibus omnibus congruenter ità breviter dicendum, quòd nec talis extinctiva sive abdicativa Renunciatio, quæ ad certas Personas restricta est, seu intuitu, & in commodum Filiorum, vel Fratrum facta, neque etiam translativa pariter solos Agnatos in oculis habens, ullam ultra Personas, à Parente, vel Filia consideratas, Extensionem admittat;

127 prout de translativa, eâdemque personali, quæ unius, vel plurium certarum Personarum contemplatione, verbi grat. unius, aut plurium Fratrum, & ab illis descendentium Masculorum favore fit, vel fieri præcipitur, ex autoritate Rotæ Romanæ determinat Mercurialis Merlinus,

post *tract. de Legitim.*, *Decis. 48. num. 18.* Julius Caponus, *Discept. 216. num. 3.* Franciscus Censalius, *ad Peregrinum*, *de fideicommiss. artic. 28. num. 18.* Clemens Merlinus, *Decis. 62. num. 24.* Marius Cutellus, de *donationib. contemplat. matrimon. tomo 2. Disc. 1. Speciali 4. num. 4. & sqq.* Marinius, *dicta Resol. 190. num. 36.*

128 & de tali extinctiva similiter personali post Aretinum, Gabrielium, Bartolum, Decianum, & alios, Bottilierius, *dicto cap. 2. theorem. 46. num. 13.* ibi: Personalis extinctiva *est illa*, *quæ fieri dicitur* pro se & Hæredibus, *seu* Filiis suis, & ad certas Personas *restricta est*; *undè* ad alias non extenditur.

129 Quoties enim Persona, vel una, vel plures, sub nomine Fratrum, & ex ipsis Descendentium, vel Agnatorum, in Translativa, vel Extinctiva Renunciatione, fuit considerata, vel consideratæ, tunc illam omninò Personalem censendam, & dehinc resolubilem per mortem istius Personæ 130
contemplatæ, vel omnium in oculis habitarum Personarum, egregiè definit Johann Petrus Actolinius,

Resol. 40. num. 30. Donadæus, de *renunciationib. tomo 1. cap. 44. num. 8. & seqq.* Andreolus, *controv. 310. num. 10.* Surdus, *Decis. 163. num. 10.* Marcianus, *Disp. 8. num. 11.* Theodorus, *Allegat. 36. num. 31.* De Marinis, *dicta Resol. 190.* Passerinus, ad *Capit. 2. num. 48. de pact. in 6.* post plures, Torre, *cit. loc. num. 34. & seqq.* Collega noster, D. Harpprecht, de *succes. Monialium nobilium renunciatar. §. 34. pag. 83. circa fin.*

Præsuppositâ hâc basi & quasi angulari 131
totius istius materiæ lapide stellen wir/ in erörterung gegenwärtiger Controversiæ, als erstlich erist/ loco primæ Rationis decidendi pro Dominis Filiabus Truchsesianis, die se approbatissimam Regulam voran/ daß nach aller Rechtslehrere einträchtiger meinung/ in dubio, alle dergleichen Renunciationes, pro personalibus, sive talibus, quæ intuitu & in commodum vel unius tantùm, vel plurium Personarum in individuo, vel sub certa Qualitate, masculinæ videlicet Agnationis, consideratarum, vel demùm interponi & fieri jubentur & præcipiuntur, vel actualiter recipiuntur, seu jamjàm interpositæ & præstitæ sunt, judicirt werden sollen/ dergestalten und so gar/ 132
daß auch/ Regulariter, der Closter-Frauen eydliche Verzüchte/ die doch weit grössern dubiis, auch hôc ipsô respectu, als der weltlichen Verzigs-Töchtere Renunciationes, notoriè unterworffen / und von vielen DDbus pro simpliciter Realibus, imò planè 133
Realissimis, ut passim loquuntur, gehaltten werden wollen/ juxta longè veriorem primæ classis & subsellii DDrum sententiam, auch nach diser Haupt-Regul judicirt werden müssen;

juxta ea, quæ fusè, & postratis contrariis, hanc in rem commentantur Clemens Merlinus, in *Decc. Rotæ Rom. Decis. 62. num. 12.* Johann-Baptista Saminiatus, *controv. 99. num. 7. & 8.* Donatus Antonius de Marinis, *lib. 2. Resol. Jur. 190. num. 36.* Johann-Franciscus de Ponte, *consil. 40. num. 11.* post Menochium, Hondedæum, Surdum, Decianum, Amatus Dunozettus, in *Decc. Rotæ Rom. Decis. 641. num. 18.* ità scilicet, ut, quoties etiam nobilis, illustris, vel alia Monialis, 134
intuitu Fratrum, sub quantæcunque efficaciæ Clausulis, renunciavit, tamen, his morientibus, etiam tota illius Renunciatio simùl moriatur & omnimodò evanescat, & per consequens tali quoque Renunciatrici nul-

nullo amplius modo resistere valeat, quo minùs, ipsius beneficio, Monasterium in omnibus paternis & aliis Bonis, quibus renunciatum, succedat plenissimè. Molfesius, ad *Consuet. Neapolit. tit. de renunciat. Q. 2. num. 5. 6. & 7.* Surdus, *Decis. 252. num. 4.* ex Baldo, Decio, Castrensi, Romano, Parisio, & aliis, Mercurial. Merlinus, *post tract. de Legitima, Decis. 48. num. 18.* Thomas Sanchez, ad *Decalog. tomo 2. lib. 7. cap. 7. num. 17.* novissimè Dn. Leucht, Reipublicæ Noricæ Consiliarius, in *additionib. ad Andreæ Dalneri tract. de varior. jurium renunciat. ad Cap. 1. num. 99. pag. 12.* cum Manento, Cyriaco, Reusnero, & aliis, Collega noster, D. Harpprecht, in *tractt. academic. de successionib. parte 2. pag. 322. num. 103.* & in *Tract. de successione Monialium nobil. renunciatar. §. 91. pag. 73. in med. & §. 32. pag. 75. cum seqq.* Philippus Castaldus, *consult. 42. num. 14.*

135 Und daß diſe Præſumptio pro Renunciationis Perſonalitate auch alßdann militire/ wann/ tempore injunctæ, vel realiter præſtitæ Renunciationis, nur ein einiger Sohn in medio geweſen/ deſſen unangeſehen/ daß/ wann ſolcher Verzücht ſub prægnantioribus Clauſulis geſchehen / oder anbefohlen worden/ein ſolcher Vatter/der denſelben erfordert/oder von ſeiner Tochter actualiter angenommen / propter facilitatem masculini ſui Stemmatis Extinctionis, mehr auf eine extinctivam, als allein translativam Renunciationem ſeine abſicht gehabt zuhaben judicirt werden möchte:

individuo determinat laudatus Cardinalis de Luca, de *renunciation. Disc. 1. n. 26.*

136 Sicut enim inter omnes certissimum est, quòd etiam tales Successionum Renunciationes absque omni causa factæ omnimodò nullæ sint, licet turgeant Clausulis & verbis prægnantissimis:

post Parisium & Decium, Donatus Antonius de Marinis, *Resoll. Jur. lib. 2. Resol. 189. num. 7.* Cæsar Ursillus, ad *Matthæi de Afflictis Decis. 179. num. 4.* nostra Facultas, apud Collegam D. Harpprechtum, in *tractt. academic. de successionib. part. 2. pag. 237. & seqq.*

Ità pariter ab omnibus pridem approbatissima, & in omnibus Curiis receptissima
137 est traditio, quòd, quotiescunque de contrariâ Voluntate non evidentissimè & clarissimè constat, omnes Successionum Renunciationes intuitu Masculorum factæ existimentur & indubitatò ità accipi de-
138 beant; eo quòd soli Masculi æternæ Ascendentium recordationis atque Agnationis Conservatores sint:

verbo Stuckii, *parte 1. consil. 1. num 156.*

139 & dehinc quoque Soli suarum Sororum, vel Agnatarum Renunciationi omnem causam dedisse intelligantur;

arg. *L. 8. de condict. causa data C. non sec. L. 17. de legat. 1.* post plures, Kellenbenz. de *successs. renunciat. Q. 39. num. 1.* Michaelis apud Klockium, *tomo 3. consil. 106. num. 29.* Georg. Mundius à Rodach, *vol. 2. consil. 10. num. 310.* Joh. Dominic. Pansutus, *controv. for. 20. num. 103.* Nicol. Reusnerus, *lib. 1. consil. 12. num. 86.* Joh. Heeser. de *acquæstu conjug. part. 2. Loco 20. num. 158.* Jacob. Cancerius, *varr. resoll. lib. 3. cap. 15. de renunciation. num. 33.* Joh. Bapt. Hodierna, ad *L. Hac edictali. 6. Q. 11. num. 15. Cod. de sec. nupt.* Guido Papæ, *Q. Gratianopol. tit. 192. num. 2.* Klock. in *Votis Camer al. Relat. 56.* Gratianus, *Discept. forens. cap. 568. num. 9.* Cothmannus, *vol. 2. Resp. 99. num. 44. & 45.* Marinius, *dicta Resol. 189. num. 9.* ibi: *Primò favore & contemplatione Descendentium natorum, vel procreandorum,* prout NB. Semper sic, in dubio, secundum communem sententiam ea facta præsumitur. Johannes Torre, *de pactis futuræ succeſſ. lib. 2. cap. 15. num. 104.* ubi ità
emphaticè: Quando, renunciationis tempo 140
re, tantùm Filii Masculi extiterunt, apud omnes receptum est, quòd ob favorem Masculorum tantùm sit facta renunciatio, Agnationis conservandæ causa, & propterea, Masculis deficientibus, non obstante Renunciatione, ad Hæreditatem admittitur Filia; ut, multis congestis, latè probat Galleratus, de *renunciat. lib. 2. cap. 5. num. 26.*

Ex quo passim inter Nostros etiam hæc 141
definitio receptissima audit, quòd, quandocunque Masculi extant eo tempore, quo talis Renunciatio vel præcipitur, vel recipitur, Clausula Regressûs, in casum cessantis istius Causæ, ad renunciata reservatoria Renunciationi ipso jure insit, licet nulla expressa ejus facta sit mentio;

ut ex Gailio, Tiraquello, Mynsingero, & aliis statuminat Johannes Georgius Besoldus, apud fratrem Christophorum, *consil. Tubing. 243. num. 17.* verbis: Hæcque Reservatio *huic in Familiæ favorem Renunciationi, secundum plurimorum DDrum assertionem,* ipso jure inest, etiamsi expressa non reperiatur, *utpote qua,* NB. Con- 142
suetudine dictante, hôc modô concepta esse NB. præsumitur: Si Frater masculos hæredes habeat, & hi ei supersint &c. Domini Antecessores hujus Universitatis, apud Eundem, *consil. 171. num. 39.* ibi: *Si,* existentibus Masculis, *Renunciatio interponatur*, licet Familiæ Favor expressus non deprehendatur; ea tamen duntaxat in favorem Masculorum facta censetur; laudato Decio, qui hanc sententiam appellat communem; & *consil. 221. n. 34.* verbis:

Idem dicendum est, quando tacitè hoc actum apparet, *cùm taciti non minor efficacia sit, quàm expressi:* cum Cravetta, Covarruvia, Michaelis, & aliis, B. Collega noster, Dn. D. Frommann, de *existentia conditionis pacti hæredit. renunciatæ reservat. §. 46. & 47.* ubi latè statuminat, quòd, si saltem hoc probari valeat, quòd Renunciatio,
143 Masculis extantibus, Familiæ conservan-
144 dæ causa facta fuerit, vel in dubio versemur, utrum Renunciatio in Fratris, & extantis Masculæ Sobolis favorem & contemplationem fit facta, nullâ etiam mentione Favoris erga Agnationem injectâ? nihilominùs Pactum Regressûs ad Bona renunciata reservatorium pro tacitè adjecto & benignè præsumpto modis omnibus habendum sit, in tantum, ut etiam tale ta-
145 citum Pactum reservatorium cum resolutivo conjunctum pronunciet. *ibid. th. 64.* Quam eandem sententiam nostra etiam Facultas, super facto consulta, plenissimè
146 amplecti, & Supremum Imperiale Aulicum Tribunal, latâ desuper Sententiâ, justissimè confirmare nullatenùs dubitavit, ad Consilium, quod exhibet Collega noster, D. Harpprechtus, in *tract. academic. de success. parte 2. pag. 326. num. 136. & mult. seqq.* Addat. omninò, post Tellum Fernandez, Ursillum, Thoro, Franciscum de Petris, & alios, Hodierna, ad *d. L. Hac edictali. 6. Q. 11. num. 24. Cod. de sec. nupt.* ubi scribit, DDres communiter docere, quòd Renunciatio semper præsumatur facta contemplatione Fratrum eô tempore existentium.

147 Imò quòd hæc doctrina communissimè approbata etiam in his magis dubitabilibus Casibus procedat, si, primò, de Filiis, tempore injunctæ, vel realiter receptæ Renunciationis, adhuc nascituris, & non-
148 dùm conceptis (Modò spes procreandæ adhuc Masculæ Sobolis non omninò decol-
149 laverit) quæstio sit; vel, 2dò, de Pactis renunciativis Monialium disceptetur; vel,
150 tertiò, de tali, intuitu Fratrum, vel Agnationis interpositâ, extinctivâ seu abdica-
151 tivâ Renunciatione quæratur, de primo Casu notabiliter definiunt laudatus Hodierna, *dicta Q. 15. num. 25.* ubi dicit, quòd, si tempore Renunciationis nulli Masculi extitissent, tamen renunciatio favore Masculorum procreandorum facta censeatur. Jacobus Cancerius, *varr. resoll. part. 3. cap. 15. num. 33.* ubi talibus in terminis eandem rationem militare pronunciat, quæ in renunciatione, Fratribus extantibus interpositâ obtinet.

152 De Casu secundo operosè Collega noster, D. Harpprecht, in *tract. de successione Monial. nobilium renunciatar. §. 40.*

153 Et de tertio Casu Johannes Torre, de *pactis futuræ successionis. lib. 2. cap. 10. num. 51. & seqq.* ubi ità signanter: *Nihilominùs arbitror, quòd ea, quæ suprà in translativa Renunciatione dicta sunt, procedant etiam* in extinctivâ, *facta* in alterius contemplationem, *quia adeò sunt connexa Re-* 154
nunciatio, Abdicatio, *vel Privatio*, & Acquisitio *ejus, cui fit renunciatio*, ut una minimè esse possit sine altera. Galleratus, de *renunciat. centur. 1. cap. 25. num. 19.* & latè Surdus, *consil. 133. num. 20. quæ* Personarum contemplatio omninò Realitatem excludit; *ut dixit* Rota *de Romana Hæreditatis de Lanuciis 20. April. 1668. Decis. 200. num. 4. maximè, quia non solùm expressa;* 155
sed etiam tacita Personarum Contemplatio sufficit ad Realitatem submovendam; *ut in dicta Romana Fideicommissi de Seccatis, 4. Februar. 1667. Decis. 64. num. 8. post tract. Undè in hac materia sunt ponderanda verba Renunciationis, ex quibus* si NB. eliciatur, fuisse contemplatas Personas, *quibus renunciatur, Renunciatio erit* personalis, *licet* 156
concepta verbis denotantibus NB. Extinctionem: *Nam ea verba erant intelligenda* duntaxat in Casu, quoad extent Personæ contemplatæ; non verò ipsis extinctis &c. post Bartolum, Aretinum, Gabrielium, Decianum, aliosque complures, Carolus Anton. Bottulerius, de *successione. ab intest. cap. 2. theorem. 42. num. 13.* Actolinius, *Resol. jur. 40. num. 30.* De Marinis, *dicta Resol. 190.* Passerinus, ad *Capit. 2. num. 48. de pact. in 6.* aliique laudati à nostro Collega, D. Harpprechto, *dictâ Tract. de succes. Monial. nobil. renunciatar. pag. 83.* ibi: *Quoties verò Persona, in* translativâ, *vel* extinctivâ *renunciatione, fuit considerata, tunc illam* omninò Personalem *futuram, & debinc resolubilem per mortem ist.us Personæ contemplatæ &c.* Dn. Leucht, in *addition. ad Dalner. d. l. cap. 1. num. 99. pag. 13.*

Ex quo ità signanter laudatus modò Dn. 157
Christ. Leonhardus Leuchtius: In universa, inquit, ferè Germania Usu & Observantiâ receptum est, ut Renunciationes Fœminarum fiant tantùm in favorem & conservationem Familiarum illustrium, &, in casu Masculorum deficientium, Bona renunciata ad Fœminas rursùm revertantur; teste Johanne Fichardo, *lib. 1. consil. 52. num. 18.* Cùm ergò satis constet, quòd 158
tàm ipsa Renunciationum Causa finalis, quàm Fœminarum renunciantium Intentio ac Voluntas non alia sit, quàm quòd Renunciationes in Masculorum tantummodò favorem factæ, eædemque tamdiu durare tantùm debeant, quamdiu Masculi superfuerint, ipsisque deficientibus sibi Regressum & aditum ad Bona renunciata reservare voluerint, idque ipsa Æquitas & 159
Æqualitas suadeat, & Germaniæ Usus,

atque

atque Observantia, vel Statutum speciale comprobet, non opus est, ut Clausula ista: Donec Masculi supervixerint, so lange der Manns-Stamm im leben ꝛc. expresè adjiciatur, cùm ea, quæ tacitè insunt, nullâ expressione egeant;

in *addition. ad Andr. Dalneri tract. de varior. jurium renunciat. cap. 12. num. 19. pag. 32.*

160 Und daß diſe potentiſſima atque efficaciſſima Juris Præſumptio (Cujus fulcra & fundamina inferiùs monſtrabimus) fürnemlichen auch in talibus terminis, da ein leiblicher Vatter ſeinen aigenen Töchtern entweder diſe Neceſſitatem zurenunciiren (auch ſub Clauſulis prægnantiſſimis, multisque paſſibus prægnantioribus, quàm hîc habemus, per inferiùs deducenda) in ſeinem Teſtament erſt injungirt/ oder ihren Verzücht Selbſt von Ihnen annimpt/ ihre unwiderſprechliche würckhſamkeit habe/ darvon ſeyn alle bücher voll/ und erhärtet es in mehrerem Jacobus Cancerius,

161 *Variar. reſoll. parte 3. cap. de renunciationib. 15. num. 31. 33. & 34. Potiſſima*, inquiens, *ratio eſt, quòd non ſit veriſimile*, Patrem voluiſſe *in ſuis Bonis admitti* Extraneos, repulsâ propriâ Filiâ. *Et Pater, acceptando Filiæ renunciationem, tantùm* cogitavit

162 conſulere Proli naſcituræ. *Non tamen fuit de ejus mente, quòd, ubi alios Filios non haberet, & ipſe non diſpoſuiſſet de bonis ſuis, in eis ſuccederent* Extranei, *excluſâ* Filiâ. *L. 30. Cod. de fideic. L. 102. de condit. & demonſtr. cùm commune votum Parentum ſit, Hæreditatem ſuam ad filios confluere: L. 7. unde lib. L. 15. de inoff. teſtam. & ſic Jura magis favent filiis* (Filiabus vult dicere) *in*

163 *retinenda ſubſtantia Patris, quàm aliis Hæredibus; ſic, ut etiam* verba generalia reſtringenda ſint, *ne quis videatur alienam Poſteritatem ſuæ anteponere &c.* Johannes Torre, de *pactis futuræ ſucceſſionis, lib. 2.*

164 *cap. 15. num. 90.* ubi optimè ità: Semper eſt cenſendum; Renunciationem tacitam in ſe habere conditionem, ſi aliquis ex Deſcendentibus Patris ſupervivat. Laurent. à Pinu, *conſil. 69. num. 7.* Pariſius, *cons. 26. num. 17.* & *notat* Gomezius, ad *L. Tauri. 22. num. 12.* Berojus, *conſil. 70. num. 10. vol. 2. & potiſſimùm*, quia non eſt veriſimile, Patrem voluiſſe in ſuis Bonis admitti extraneos, repulsâ propria Filia. Gutierrez. *ad Capit. Quamvis pactum. vers. Nullum ad bona paterna. de pact. in 6.* Hondedæus, *conſil. 91. num. 91.* Faber, de *error. pragmatic. decade 13. errore 9. num. 8.* Jacob. Gall. *conſil. 40. num. 45. & magis expreſè dixit doctiſſimus* Altogradus Sen. *cons. 43. num. 56. 57. lib. 2. ubi num. 59. allegat in terminis terminantibus* Hondedæum *cons. 29. num. 79. & ſeqq. lib. 1.* Rolandus, *conſil. 26. num. 34. lib. 3.* Franciſcus de Petris, *conſil. 51. num. 14.* Molfeſius, *ad Conſtitut. Neapol. Q. 17. per tot.* Lanarius, *conſ. 90.* Andr. Georgius, *Allegat. 29. num. 15. & ſeqq.* Sacc. *conſil. 93. num. 2. & ſeq.* Graſſus, *commun. opin. cap. 10. Q. 2. in fin.* Molina, *de primogenit. lib. 2. cap. 3. num. 47.* Thoro, *voto 82. num. 17. & alii apud* Andreolum, *controv. 310. num. 26. & fuit latè firmatum* in Rota &c. Addatur omninò noſter Kellenbenzius, in *tract. de ſucceſſion. renunciat. Q. 39. num. 18.* ibi: *Dicendum ergò, & hoc in caſu* Parentem ſolis Filiis proſpicere voluiſſe. *Quam interpretationem* ipſa etiam Natura 165 *juvat, &* ipſa Æquitas; de quo plura inferiùs.

Veriſſimum enim eſt, quòd nunquàm 166 Pater de ſuis Filiabus, etiam in caſum totaliter extincti Stemmatis Maſculini, à ſucceſſione ſua totaliter excludendis, ſollicitus fuiſſe videri debeat.

Johannes Torre, *dicto cap. 15. num. 141. verſ. Neque enim credendum eſt Patrem de excludenda Filia &c.*

Neque unquàm jurata Filiæ renunciatio, 167 ſub qualibuscunque verbis concepta, ultra expreſſam, vel tacitam Patris mentem, qui eandem in ſuprema voluntate præcepit, vel ſuas in manus illam recepit, vel minimam extenſionem admittit.

arg. *L. Tale pactum. §. fin. ff. de pact.* Johann-Petrus Surdus, *conſil. 133. num. 20.* Jacob. Cancerius, *dicto cap. 15. num. 24.*

Patris namque Voluntas, in ambiguo, 168 nulla alia, quàm hæc, conſtanter fuiſſe cenſenda, ut Filiæ, ſub quacunque verborum amplitudine renunciantes, nihilominùs non ultrà, quàm Ipſius Maſculina Agnatio duraverit, excluſæ eſſe debeant;

poſt Covarruv. Salicet. Fernandez, Baldum, Paulum de Caſtro, Pariſium, Decium, Antonium Fabrum, laudatus Cancerius, *d. cap. 15. num. 25. cum ſeqq.* cum Vincentio de Franchis, Craveta, Alexandro, Capycio, & aliis, Johann-Bapt. Hodierna, ad *L. Hac Edictali. 6. Q. 11. num. 25. Cod. de ſecund. nupt.*

Ex quo denuò ità laudatus Torre: Non 169 obſtant, inquit, Clauſulæ prægnantes ſuperiùs ponderatæ, hæ videlicet, quòd Filia renunciet ſuo Juri, quod habet, vel habere ſperat, competenti & competituro, Hæredibus & Succeſſoribus quibuscunque, in perpetuum, promittendo, ſe nihil ampliùs petituram, ſub Aquiliana ſtipulatione: Nam, ut optimè ait Deciſio Rotæ, in *Romana Hæreditatis de Lanucciis, Deciſ. 200 poſt tract. n. 1.* cùm militet ad fa- 170 vorem perſonalis renunciationis Urgentiſſima Conjectura, quòd ab omni Ratione alienum ſit, voluiſſe Renunciantes ſeipſas excludere ab Hæreditate Patris & Fra-

trum, ut deferantur ad remotiorem gradum Cognationis, &, deficiente decimo gradu, planè ad Fiscum; eâdemque intentione voluisse acceptare Patrem renunciationem; Judicem verò Decretum (in renunciatione, prout hîc, jàm delatæ Hæreditatis necessarium) interponere: Ideoque,
171 quia hæc intentio non sani fuisset hominis, secundum verisimilem sensum Renunciantis & Renunciatarii est intelligenda Renunciatio; ut & optimè dixit P. Passerinus, ad *Cap. Quamvis. num. 42. de pact. in 6.*

Ità denuò laudatus Johannes Torre, *dicto lib. 2. cap. 10. num. 37.* juncto *num. 20. & seqq.* Quibus gemina, ex Corneo, Covarruvia, Bellono, Cravetta, Menochio, prolixè statuminat Amatus Dunozettus, in *Decc. Rota Rom. Decis. 641. num. 20.*

Neque enim hoc quenquam latere potest,
172 quòd omnes hujusmodi Renunciationes, in ordine ad Filias renunciatrices, earumque Parentes, ipsis etiam Legibus admodùm sint exosæ;

per *L. 35. §. 1.* verbis: *Hujusmodi pacto Filium minimè gravari, secundum Papiniani responsum, in quo definivit, meritis magis Filios ad paterna obsequia provocandos, quam pactionibus adstringendos. Cod. de inoffic. testam. & L. fin. Cod. de liber. prater.* Autor consilior. Gailii, *parte 1. consil. 15. num. 10.* ibi:

Indeme sonsten dergleichen Renunciationes den gemeinen Rechten zu wider/ und sehr odios und verhasst. Joh. Petr. Actolinius, *Resol. 40. num. 1.* Christinæus, *Decc. Belg. vol. 4. Dec. 28. n. 1.* Bened. Carpzov.
173 *parte 2. C. 35. D. 15.* nec ulteriùs favorabiles haberi mereantur, quàm quousque Masculina Agnatio duraverit.

Joh. Otto Tabor, *relat. Argentor. 96. num. 6.* egregiè Kellenbenz. *Q. 39. num. 18.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. tit. de pact. convent. Def. 10. num. 4.* & *D. 12. num. 7.* Donatus Antonius de Marinis, *Resol. 190. num. 25.* ubi plures collaudat. Collega noster, D. Harpprecht, in *tract. academic. de succession. part. 2. pag. 244. num. 189. & seq.*

Mit diser ersten Ratione decidendi com-
174 biniren wir dise Zweitte/ daß auch alle Statuta Fœminarum, in casu extantium Masculorum, exclusiva; wie auch alle dergleichen exclusivæ Consuetudines; imò etiam talia Privilegia, & Pacta, ex communissimis Interppr. placitis, in disem verstand angenommen werden müssen/ daß/ wann anderst der clare und heittere buchstab nicht vor augen gelegt und gezaigt werden kan/ daß die Töchtern/ auch in Casu totaliter expirantis Stemmatis Masculini, von der Successiion außgeschlossen seyn sollen/ Sie im gegentheil in allweeg den freyen Zutritt/ wann kein Masculus mehr im leben/ zu der-

selbigen haben sollen: was solte dann im-
175 mer zu einem Rechtsgültigen medio termino allegirt werden mögen/ daß/ wann auch ein Vatter/ in seiner testamentlichen Dispositiion/ ein dergleichen Præceptum seinen Töchtern ertheilt/ daß Sie/ ein vor allemahl an ihres Herrn Vatters hinterlassender Erbschafft keine Forderung mehr zuhaben/ zurenunciiren schuldig seyn sollen/ ein
176 in tali figura verfastes Præceptum, welches gar nichts besonders/ ungemeines/ oder seltsames in sich enthält/ in Parentis Filiabus æternùm excludendis von grösserer würckhsamkeit/ krafft und nachtruckh seyn solte/ allso/ daß solche Töchtern auch in Casu des gäntzlich ausgestorbenen Manns-Stammens/ jedannoch nichts weitters zuerben haben sollen/ als ein solches/ manchen Vatters erga Filias suas proniori & benigniori Voluntati mißliebiges Statutum, Consuetudo, Privilegium, vel ab ipso Parente cum suis Filiabus, in ampliſſima forma, & sub Clausulis prægnantissimis, errichtetes Pactum? Quæ omnia notoriè, (Nisi ipsa
177 diserta Statuti, Privilegii, vel Pacti verba contrarium evidentissimè disponant) omnes Jurisprudentes ità semper exaudiunt, quòd, cùm illa Familiæ sive Agnationis conservationem, Regulariter, tanquàm unicum scopum intendant, sic, ut etiam tacitè in tali-
178 bus Statutis subintelligi debeat;

ut ex Curtio juniore, Socino, Romano, Corneo, Rol. à Valle, Grato, Decio, & aliis, latè stabilit Hodierna, ad *L. Hac edictali. 6. Q. 12. num. 28. Cod. de S. N.* post Nonium, Bursatum, Turretum, Surdum, Paulum de Monte Pico, Brunum & Mansum, Hieronym. Rocca, *selectar. Juris Disp. cap. 38. num. 4.*

ideò, totô Stemmate Masculinô sublatô, omnis etiam illorum ulterior operatio totaliter deficere existimanda sit; licet generalissimè & de Fœminis in perpetuum excludendis loquantur.

Ità namque DDres communissimè defi-
179 niunt, quòd hujusmodi Statuta fœminarum exclusiva, seu in tota Provincia vel Regnô obtinentia, seu illustris, vel nobilis Familiæ propria, vulgò Statuta seu Pacta gentilitia, Erb-Einigungen/

Jungatur Stuckius, *consil. 12. num. 29.*

eas non in perpetuum, absolutè & simpliciter; sed duntaxat ad tempus, quoadusque nempè Masculi superstites fuerint, excludere censeantur; quòdti verò nullus ampliùs Masculus supersit, etiam Filiæ ilicò ad successionem admitti debeant.

Baldus, *vol. 2. consil. 43.* Mynsinger. *Resp. 97. num. 15.* Knipschild. de *fideicommiss. familiar. nobil. cap. 8. num. 280.* Gœddæus, in *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 27. num. 192.* Mantica, de *conject. ultimar. Volunt. lib. 8. tit.*

8. tit. 12. num. 7. Cephalus, *consil. 252. num. 23.*

180 Et quòd etiam Privilegium Fœminarum exclusivum consimili restrictioni subjaceat, in puncto determinat Nicolaus Reusnerus, *lib. 2. consil. 12. num. 94.*

Ex quo ità signanter Johannes Dominicus Pansutus, Neapolitanus Jurisconsultus,
181 etiam de Consuetudine in Regno Neapolitano vigente: Licet, inquit, de mente nostrarum Legum municipalium, NB. perpetuò excludantur Sorores maritatæ & dotatæ de bonis paternis & maternis, à qualibet Successione, id nihilominus semper intelligere debemus, Masculis exi-
182 stentibus: Nam Consuetudines Neapolitanæ, Masculos vocando, Fœminas excludunt; non autem præferunt ipsas Fœminas aliis Fœminis, quæ per Statura potiùs suspensæ à facultate succedendi, quàm rea-
183 liter exclusæ. Cessante quippe Masculorum favore, & sic Familiæ Conservatione, cessat pariter Exclusio Fœminarum.

controv. 20. num. 198. & seq. Addantur, quæ porrò de tali Consuetudine Fœminarum exclusiva, ex Josepho de Rosa, & aliis annotantur à nostro Collega D. Harpprechto, in *tract. academic. de successionib. parte 2. pag. 190. num. 78.* & Philippo Knipschildio, de *Nobilit. ejusque jurib. & privileg. lib. 3. cap. 12. num. 270.*

184 Wann nun alle Statuta, Consuetudines, Privilegia & Pacta Familiæ, etiam de perpetua Filiarum & Fœminarum Exclusione concepta, dennoch allezeit so angesehen werden müssen/ daß solche perpetua Fœminarum Exclusio dennoch nicht länger währt/ als so lang der Manns-Stamm
185 noch nicht gar erloschen; So bald aber diser seine gantze und völlige Endschafft erraicht/ auch ein solches Statutum, Privilegium, vel Pactum, hôc insuper habitô, quòd perpetua Exclusio illis contineatur, mit
186 zum völligen ende gehet: Wie wolte man dann eine solche testamentliche Dispositon/ da ein Vatter nicht so viel/ als ein solches Statutum, perpetuam Exclusionem decernens, in sich enthält/ seiner Töchtern halb disponirt/ anderst interpretiren/ als alle dergleichen statutarias, pactitias, consuetudinarias, atque privilegiarias Dispositiones die Rechtslehrere unanimiter inter-
187 pretiren? Da ja alle theorici und practici DDres in disem einträchtig/ quòd Pater à Filia juratam renunciationem recipiens, vel præstationem renunciationis suæ Filiæ præcipiens, Regulariter, pro solis suis Masculis Filiis, seu in Horum solitarium favorem & commodum, & valde rarò pro suis Filiabus, earumque Descendentibus; pro Extraneis verò nunquàm quidquam sollicitudinis, in exactione, vel receptione Renunciationis, habuisse præsumi vel intelligi debeat, etiamsi amplissima & generalissima, in tali Præcepto de renunciando, 188
vel in ipsâ actuali renunciationis Præstatione verba contineantur, & nec aliter Filiæ à Regressu ad Bona renunciata, in casu extincti Stemmatis Masculini, excluſæ censendæ sint, quàm si Pater exertissimam & 189
specialissimam hujus insolitissimæ Exclusionis mentionem expresserit:

De quo ità in Casu sibi proposito, præ 190
aliis, egregiè & signanter Donatus Antonius de Marinis: Accedit, inquit, Verisimilitudo, in qua considerent Domini Judicantes paternô affectu, si Dominus Princeps Pater, in hoc actu renunciationis à Filia extorto, potuerit unquàm cogitare, in defectu omnium ipsius Descendentium fore Filiam ipsam paternâ hæreditate privandam, & admittere ex germanâ præmortua Nepotem? Etenim, ut vidistis, voluere Paciscentes Filiam ipsam, Masculis 191
existentibus, cum constituta Dote, NB. perpetuò excluſam: Voluerunt etiam illam 192
perpetuò excluſam, Masculis deficientibus; sed Fœminis existentibus: At eo casu non cum primâ tantùm Dote; sed cum dicto augmento. Modò, omnibus sublatis Descendentibus, poterit quis sanæ mentis affirmare, adhùc primam vigere Exclusionem? Certè non: cùm nullo sit 193
pacto credendum, Principem Patrem de hac Filia exhæredandâ sollicitum fuisse, nisi in aliorum Liberorum commodum, vel natorum, vel nascturorum. Neque enim præsumendum, quòd Pater Filiam, 194
quæ renunciavit, (vel cui renunciandi necessitatem imposuit) odio prosecutus fuerit; sed cessare omnino in hoc Casu renunciantis Voluntatem, & illius, cui facta est Renunciatio: Nam Uterque, si interrogatus fuisset, tàm Filia renuncians, quàm 195
Pater acceptans, utique respondissent, talem renunciationem se facere contemplatione Masculorum; cùm alia non possit considerari Causa, nisi Familiæ Conservationis; idque etiamsi Renunciationis, (præstandæ, vel præstitæ) Verba essent ampliſſima, & ad Jura de futuro traherentur; cùm venirent omninò restringenda 196
ad illa futura Jura, quæ ex causa de præsenti competere possent; ad rx. in *L. Quod servus. ff. de condict. ob caus.* & in *Cap. 2.* ubi Glossa & DDres, *de renunciat.* Jacobus Gallus, (quem summum Juristam salutat Marinius, *d. n. 4.*) *consil. 64. à num. 13. usq; ad n. 17.* ubi dicit, hoc procedere, etiamsi expresè Juri de futuro, per Pactum NB. de 197
non ulteriùs petendo, (Cui haud debiè 198
hæc nostra: Ein vor alle mahl keine Forderung mehr zuhaben/ æquipoller.) fuisset re-

nunciatum, ex Antonio de Butrio, in dictum *Capit. 2. de renunciation.*

Hucusque Marinius, *lib. 2. Resol. 189. num. 4. 5. & 6.*

199 Man hat aber / fürs Dritte / in proposito gar nicht nöthig / mit disen generalibus, quantumvis immotis & ab omnibus receptissimis principiis & regulis sich in mehrerem aufzuhalten / dieweil der wohlseelige Testator und Vatter / weyland Herr Dieterich Ernst vor Truchseß seinen eigentlichen Willen / wie Er nemlich dise seine testamentliche verordnung / und darinnen seinen beyden Frauen Töchtern anbefohlene Renunciation verstanden haben wolle / apertissimè an den tag gelegt / indeme Er / gleich in ipso Proœmio seines letztern Testaments / seine specialissimam animi sententiam atque intentionem, mit disen unzweifflichen / auch allen hiebey fürfallenden zweiffel / ein vor alle mahl / aus dem weeg zuraumen genug-kräfftigen wortten significantissimè zuvernemmen gegeben / daß Er nemlich seine gantze Disposition / allen Zanckh / Proceß und Weitläufftigkeit unter seinen Adelichen Kindern zuverhüthen / und zu NB. beförderlicher Conservation des Mannlichen Stammens / als auch seines jetzigen und künfftigen zeitlichen Guths und Nahrung / und was deme allem (prout habent formalia) anzugedeyhen / auffrichten wollen.

200 Celeberrimi namque Juris, & in omnibus Curiis receptissimum est, quòd, tametsi à Patre renunciationem seu recipiente, seu præcipiente, vel ab illo, & Filia, in manus ipsius renunciante, neque Pacto expresso Regressus ad Bona renunciata, vel renuncianda, in Casum extinctæ Agnationis, vel alium, reservatus, neque etiam in Patris supremo elogio, vel ipsô Pacto renunciatorio ulla mentio facta fuerit, in quarum Personarum favorem & commodum talis Renunciatio vel fieri debeat, vel facta fuerit?

201 veruntamen Verba vel paterni Præcepti de renunciando, vel Renunciatricis, hoc satis declarent, quòd Renunciatio Conservationem Agnationis, sive in universum, sive ejus tantùm, ex quâ talis Filia oriunda est, Lineæ, pro Voto, Scopo & Fine habuerit, vel debeat habere, tunc, quòd, penitùs expirante Agnatione in oculis habitâ, etiam Renunciatio simùl tota evanescat, sicque Renunciatrix, ejusdemve Hæredes & Successores ad successionem omnibus modis admittendi sint.

Julius Caponus, *Discept. for. 215. num. 13. in fin.* Clemens Merlinus, *Decis. Rotæ Rom. 894. num. 6.* in verbis: *Si enim ipsa* sensit, ut Bona sua transirent in Agnatos, & in illos de Familia, *incongruum est, quòd Petrus Paulus potuisset illudere hanc voluntatem Camillæ.* & *num. 8. ibi:* ibi: *Pro regulanda Successione bonorum Camillæ illius* Voluntas *est exquirenda, quæ in casu nostro est* clara, ut solùm in Familia & inter Agnatos conservarentur. Johann-Franciscus Marcianus, *Disp. 8. num. 8.* Collega noster, D. Harpprecht, de *Success. Monial. nobilium renunciatar. §. 39.*

202 Quòd enim hæc verba: Zuerhaltung des Adelichen Stammens und Nahmens / dem Adelich Mannlichen Stammen zum besten / aliaque similia, seu in Præfatione paterni Testamenti, quo Filiæ renunciatio injungitur, vel Pacti hujusmodi renunciatorii, seu in dispositivis illorum verbis, expresse positæ, non tàm Causam impulsivam, quàm finalem significent, & proinde limitandi & restringendi efficaciam habeant, elucescit ex illis, quæ in individuo, ex Bartolo & Everhardo Juniore, advertit Knipschildius,

de *fideicomm. famil. nobil. cap. 7. num. 71.* B. Collega noster, Dn. Frommannus, de *existentia condition. pacti hæredit. renunciat. reservativi, th. 44. in fin.* Collega noster, D. Harpprecht, in *tract. academic. de successionib. parte 2. tract. 7. pag. 232. num. 103. & seqq.*

203 Et quemadmodum DDres communissimè tradunt, quòd in quacunque Dispositione Præfatio Causam finalem demonstret;

ut ex Barbatia & Rolando à Valle notabiliter tradit Thomas Merckelbach, apud Klockium, *tomo 4. consil. 13. num. 1.*

204 ex tali Proœmio seu Præfatione potentissimum ac potissimum argumentum reduderet, ex quo ipsa genuina agentium intentio principaliter possit colligi;

Fridericus Pruckmannus, *vol. 1. consil. 46. num. 94.* Johannes Cephalus, *consil. 25. num. 33.* Rolandus à Valle, *vol. 1. cons. 86. num. 50.* Menochius, *consil. 14. num. 4.*

205 & quæ in ipso proœmio posita, in subsecuto principali negotio repetita censeantur;

ex Cravetta & Natta laudatus Merckelbach, *d. consil. num. 30.*

206 ità etiam de hujusmodi Pacto renunciatorio, ut & tali Præcepto testamentario de renunciando, concors pariter & ab omnibus probatissima est traditio, quòd similiter ex Proœmio totam Renunciationem regulari oporteat;

arg. *L. ult. ff. de hared. instit.* ex Barbatia, Purpurato, Curtio Jun. Cravetta, Deciano, Oldrado, Natta, Corneo, Menochio, Gratiano, Buratto, Ludowisio, & aliis, Hieronymus Rocca, *selectar. Jur. Disp. cap. 194. num. 27.* ibi: *Si istius Renunciationis* Proœmium *inspicere velimus*, à quo tota Renunciatio regulanda. Johannes

Torre,

Torre, de *pactis futuræ successionum. in Decis. ad Mantiss. 11. num. 8.* ubi pariter ex Proœmio renunciationum Causam finalem elici scribit. Royas, *Decis. 199. num. 11.* & nostrum Collegium, apud Dn. Collegam D. Harpprechtum, in *tractt. academ. de successionib. parte 2. tract. 7. pag. 248. num. 215.* & in *Respp. vol. 4. Resp. 70. num. 51.*

207 Et verissimè hîc dicitur, quòd, si Renunciatio à Patre recepta, vel Filiæ præcepta, in talibus terminis, ubi saltem probabiliter conjecturari potest, quòd Pater rationem conservationis suorum Bonorum in Familia habuerit, totam Renunciationem ad solos Masculos restringi oporteat; sicque, Masculis sublatis, illa penitus corruat;

quod dicit Cancerius, *variar. resoll. parte 3. cap. 15. num. 35.* ibi: *Illorum sententia procedit, ubi adessent Agnati,* & Pater conjiceretur *in dicta acceptatione renunciationis habuisse rationem conservationis bonorum in Familia:*

208 multo utique magis hoc in substrato, ubi ipsemet Pater hanc suæ Voluntatis, & à Filiâ præstandæ Renunciationis Causam finalem nuncupatim expressit, sine dubita-

209 tione admittere debeamus: Licet verba Præcepti de renunciando, vel ipsiusmet Pacti renunciativi sint generalissima, & omnimodam omnis Juris, tùm præsenter competentis, tùm in futurum, quacunque ex causa, competituri, adeoque perpetuam Filiæ Exclusionem, & omninò extinctivam renunciationem præseferre videantur;

ut jam suprà brevissimis annotare antevertimus ex elegantissima deductione Donati Antonii de Marinis, *lib. 2. Resol. 189. num. 5. cum seqq.* Johannis Torre, de *pactis futuræ successionum. lib. 2. cap. 10. num. 59.* junctis *ibi præcedentibus.* & mox in Quarta decidendi Ratione plena manu firmabimus.

210 Es ist zwar wider diese dritte Rationem hauptsächlichen dises vorgebracht worden/ daß der seelige Herr Vatter seinen beyden Frauen Töchtern die Necessitatem, auf die von Ihm vorgeschribene weise zu renunciiren/ der Ursachen injungirt hab/ dieweilen Er Ihnen/ und zwar einer Jeden/ pro Dote, 2000. und noch andere 2000. fl. pro Legato verschafft hab; und daß Er zu diser Dispositionn, auch durch andere Ursachen/ nemlich unter seinen Kindern alle Weitläuf-

211 figkeit/ Process, und Gezänckh salutariter zubermeiden/ bewogen worden. Wannenhero es scheint/ daß die Conservatio Stemmatis Masculini nicht eben præcisè dises seines Præcepti Causa finalis; sondern nur eine Causa impulsiva gewesen; welche aber durch die andere Concausas überwo-

212 gen werden. Gleichwie aber allerförderist ausfündigen Rechtens ist/ daß weder die Verordnung einer congruæ Dotis, noch ein solches Legat, ad hunc effectum, ut Pactum Regressûs ad Bona per Filias renunciata reservatorium, seu expressum, seu tacitum, in casum extincti Stemmatis Masculini, in suis effectibus impediatur, von der wenigsten krafft oder würckhsamkeit sey:

De quo ità in puncto, ex Jasone, Wesembecio, Craveta, Porcio, Corneo, Ruino, Alexandro, Parisio, Bursato & Fabro, ab omnibus Germaniæ, Italiæ, Hispaniæ & Galliæ Jureconsultis in hac ipsa materia approbatissimus noster quondam Antecessor, Bartholomæus Kellenbenz: Licet, inquit, in 213
casu extantium Masculorum, Instrumentum Renunciationis expresè hanc, NB. ob solam Dotem interpositam testetur; Non tamen propterea solius Doris nomine; sed NB. potiùs Agnationis favore, id à Filia processisse dicendum est. In hujusmodi e- 214
nim casu duæ sunt Causæ, quæ renunciationem promovérunt, Dos, & Agnatio. Dos quidem in eum finem principaliter numerari solet, Pacti hujus Æquitas ut indè eluceſcat & evidentior reddatur. Nam 215
Renunciatio cùm sapiat donationem, & consequenter annexam sibi habeat læsionem, ut ea subsistat, Filiæ, ex dictamine Æquitatis, alio aliquo subsidio prospiciendum fuit. Quod ergò cùm per honestam 216
elocationem & competentem Dotem effici potuerit, Canones eam renunciationem ratam constituerunt, quæ, in compensationem factæ liberationis, Dotem convenientem haberet. *Cap. Quamvis. de pact. in 6.* Et propterea, ne Renunciatio iniquita- 217
tem aliquam fovere videretur, Dotis mentionem in Instrumento renunciationis Filiam facere voluisse, dicendum; nec existimandum est, quòd Personis extraneis, quibus Agnatio finitur, ob solam Dotem, (Ad quam Parentem ex Juris necessitate 218
adstrictum habuerat. *L. ult. Cod. de dot. promiss. cum similibus.*) in casum deficientium Masculorum, paternam successionem concedere voluerit. Quare Ratio Agna- 219
tionis cùm, hac in parte, Dotis Rationem vincat, sequitur indè, Renunciationem potiùs istius, quàm hujus nomine interpositam esse. Nec refert, quòd Instrumentum 220
renunciationis nullam Agnatorum mentionem fecerit: Nam Causa illa licet non exprimatur; semper tamen, ex præsumpta pacisentium mente, pro expressâ habetur. Horum enim Existentia istam sufficienter testatur & comprobat.

Ità ille, in *tract. de successionn. renunciat. Q. 39. num. 19.* ubi in subsequentibus plura videri possunt. Cujus etiam doctrinam approbare non dubitat Johann-Petrus Surdus, *consil. 133. num. 20.* B. Collega noster, Dn. Frommannus, *de existentia condition. pacti;*

pacti hæredit. renunc. reservat. th. 48. pag. 56. Dn. Samuel Stryke, *de successionib. ab intest. Diss. 8. cap. 10. p. 124.* Altogradus Jun. *consil. 27. num. 2.* Joh. Bapt. Hodierna, *ad L. Hac edictali, 6. Q. 11. Cod. de secund. nupt.* Hartmannus Pistoris, *lib. 4. Q. 6. num. 62.* ubi dicit, quòd, licet Filia, propter Dotem acceptam, renunciaverit, & illud expresserit; Rarò
221 tamen hæc sola renunciationis Causa sit
222 principalis; sed plerumq; cæterorum Liberorum, ut iis pinguiùs consulatur, major ratio habeatur, ac proindè hæc finalis ac principalior Ratio esse soleat. post plúres, quos laudat, Johannes Torre, de *pactis futuræ successionis, lib. 2. cap. 15. à num. 136. usq; ad fin.* ubi dictam Kellenbenzii traditionem, tanquàm egregiam & optimam, deprædicat, & verbotenus huic suo tractatui inse-
223 rit, addens, istiusmodi Dotibus, ex quibus Salicetum, Corneum, Baldum, Theodorum, & alios complures collaudat, communiter probari.

Tametsi enim negari non possit, quòd
224 Pater præcipiens renunciationem, & Filia postmodò in manus vel Patris, vel Fratris renuncians, etiam ad Dotem, ut videlicet actualis Renunciatio tùm tanto facilior, tùm & æquior redderetur, respectum habuerit; & ipsa hæc Causa solutæ Dotis in perpetuum duret: Quia tamen, sublatis masculis Liberis, principalis Ratio, nem-
225 pe Agnationis, per renunciata Bona, in flore servandæ totaliter cessat, non potest non tota Renunciatio, pro ditissimâ licet Dote facta, simùl penitùs evanescere; eo
226 quòd, concurrentibus duabus causis, illa tantummodò considerari, totumque negotium secundum illam soleat dijudicari, quæ est potentior & principalior;

ex specifica doctrina Cardinalis Othoboni, *parte 6. Dec. recentior. Decis. 129. num. 13.* & *Decis. 251. num. 10.* Johannis Torre, *d. cap. 15. num. 143.*

227 Neque aliter Dotis datio & acceptatio Regressum ad renunciata præcludit, quàm ubi clarissimè & evidenter constat, quòd Renunciationis nulla alia Causa fuerit,
228 quàm Dotis acceptæ: Alioquin in dubio semper existimandum, eam potiùs reliquorum (masculorum videlicet) Liberorum respectu vel interpositam, vel præstari à Patre fuisse injunctam; ut propterea, istis Liberis deficientibus, sicque principaliori ejus Causâ cessante, tota etiam talis Renunciatio omnimodò corruat.

Didacus Covarruvias, ad *Cap. Quamvis. parte 3. §. 3. num. 4. vers. Decimò est omninò. de pact. in 6.* post Baldum & Vasquium, Hartmannus Pistoris, *Q. Juris lib. 4. Q. 6. num. 62. vers. Quamobrem huic opinioni.*

229 Und so hält sichs vielmehr mit diser andern / vom wohlseeligen Herrn Vatter in dem letzteren Testament auch exprimirter / hâc videlicet Causâ, daß alle Processe / Zanckh und Weitläufftigkeiten unter seinen hinterlassenden Adelichen Kindern verhüthet werden möchten: Dann / umb wil- 230
len / auff dise voransiehende wortte / dise weitere Formalia gleich hinzugesetzt worden: Und zu NB. beförderlicher Conservation des Mannlichen Stammens / und sein des Herrn Vatters jetzig und künfftigen zeitlichen Guths und Nahrung / und was deme allem anzugedeyhen ꝛc. so zeigt sichs von selbsten / daß dises / ut Stemma Ipsius Masculinum in perpetuo splendore conservari valeret, in allweg die fürnehmste Ratio gewesen / wegen welcher Er dise verordnung gemacht / und
231 daß freylich Jene andere anders lediglich nichts hiebey importire / als daß dise seine Haupt-Verordnung / ohne einigen darwider erregenden Streitt / Process, und Weitläufftigkeit / zum erwünschten effect gebracht werden möchte:

De quo denuò ità, his specificis in ter- 232
minis, Johannes Georgius Besoldus: Obwohl in Renunciationis Instrumento begriffen / daß dise Renunciatio zu verhütung und fürkommung allerhand Weitterung / Spân und Mißverstand / zu erhaltung und pflantzung Brüder- und Schwesterlicher Liebe / Treu / Fridens und Einigkeit beschehen; folgen doch gleich darauff dise
233 wortt: Sonderlich dem Stammen und Nahmen zu guth; Alles / daß die Erhaltung Adelicher Geschlechter die principalis und Finalis Causa aller dergleichen Renunciationum ist; ut tradit Kreuleus, de *renunciation. Causa 2.* & alii passim. Quod ex eo quoque intelligitur, quia, 234
si Familiarum Conservatio non spectaretur, omnis ferè Renunciationum materia cessaret; ut proindè de Causa finali dubitandum non sit, cùm illa finalis Causa dicatur, 235
sine quâ quis aliàs actionem non erat susceptarus, vel non eo modo. Craveta, *consil. 142. num. 9.* Rolandus à Valle, *consil. 44. num. 15. vol. 4.* Hæcque Causa denotat prin- 236
cipalem contrahentium intentionem, & secundum eam ipsum Causarum, & cætera omnia regulantur. Menochius, *consil. 81. num. 41. lib. 1.* Georg. Everhardus, *consil. 29. num. 71. & seqq.* Aliæ verò Causæ suprà e- 237
numeratæ vix nomen Causarum impulsivarum merentur, ut proindè hæ leviusculæ Causæ nihil impediant, quo minùs Sorores, ob Causæ finalis cessationem, juris sui recuperandi gratia experiri queant. Si- 238
quidem causa prima, principalis, ac finalis est intuenda, ipsaque pro fundamento constituenda, ex qua totus rei status claudatur. Zasius, *cons. 1. num. 107. lib. 3.* Ae causa propinqua semper magis consi- 239

de-

ran-

randa, quàm remota, causaque finalis magis, quàm impulsiva, est attendenda. &c.
in *consiliis Tubingensib. à fratre ipsius Christophori publicatis, consil. 243. num. 45. & seq.*

240 Und daß letzlich allen disen receptissimis assertis keine irr- oder hinderung auch aus disem zuwachse / wann / gegen Empfahung eines Standgemässen / wohl auch grossen / Heurathguths / ein Vatter / wie hier / auch mit solcherley wortten / welche eben nicht durchgehends / und in allen verzüchten befindsamb seyn / seine Töchtere zurenunciiren ansträngt / ja gar seine testamentliche Disposition de Renunciando, vel ipsummet Pactum renunciatorium sub prægnantissimis & urgentissimis Clausulis verfast / das solle gleichbalden / in quarta decidendi Ratione, abundantissimè vor augen gelegt

241 werden. Damit aber in specie auch diser Punct de Renunciatione pro congrua Dote, vel à Patre suæ Filiæ renunciaturæ exolvi jussâ, vel realiter numeratâ, in so mehrere / und durchaus ungezweiffelte richtigkeit gesetzet werde / nemlich / daß in substrato dise / gegnerischer seits / so gar weit extendirende und ausdähnende wortt: Daß die Truchseßische beyde Frauen Töchtere / ein vor allemahl an die Truchseßische Famili keine Forderung mehr zuhaben / renunciiren sollen / in præcludendo justissimo Regressu ad renunciatas Partes hæreditarias, ledigsich nichts importiren / so sollen wir nicht umbhin / was mehrbelobter Johannes Torre, Ducalis Placentiæ Concilii Præses, in terminantissimis, quod ajunt, terminis, und in disen formalien / ex concordi DDrum

242 suffragio, recensirt / auch hieher zuerhohlen: Et hujusmodi, inquiens, Conclusiones benè procedunt etiam in Casu, quòd Renunciatio facta sit verbis amplissimis, cum Pacto de non petendo, Aquiliana Stipulatione, & similibus Clausulis prægnantissimis; ut firmat Socinus, *consil. 24. num. 11. lib. 1.* post Baldum, in *L. Jubemus. Cod. ad SCtm. Vellejan.* quos refert Reverterius, *Decis. 181. circa med.* ubi quòd Renunciatio generalis restringitur ad specifi-

243 cata: Namlicet verba sint generalia; sunt tamen prolata respectu certæ Causæ finalis in specie; & per hoc Causa restringit dictum in genere. Undè, his Clausulis non obstantibus, consuluerunt ad favorem Renunciantis DDres allati à Donato Antonio de Marinis, in *Resoll. Jur. lib. 2. cap. 189. per tot. & præcipuè num. 1. & num. 71. cum seqq. numeris 74. 78. & seqq.* & *Cap. 190. num. 17. 18. cum seqq. num. 37. & seqq.* Donadæus, *cap. 7. num. 30. 31.* Altogradus Junior, *controv. 27. num. 2. 3. cum aliis ab iisdem allegatis.* Rota, in *Decisionib. de Steccatis 63. 64. post tract. & in Decis. 200.*

Hucusque Torre, de *pactis futuræ successionis. lib. 2. cap. 15. num. 146. cum seqq.*

Allermassen nun / Vierrens / in Casu 244
præsenti, aus dem heitteren buchstaben deren von dem wohlseeligen Herrn Vattern vorhandenen testamentlichen verordnung / an dem hellen tag ligt / daß die beyde Frauen Töchtere zu beförderlicher Conservirung des Mannlichen Stammens / auch alles damahligen und künfftigen Guths und Nahrung / und was deme allem anzugedeyhen / von Jhme Herrn Vattern zurenunciiren obligirt worden seyen; allso ist allerförderist ein latus per se, 245
daß alle / disem Jhnen aufferlegten Verzücht / von Jhm / angehängte Clausulæ und Expressiones, wann deren gleich noch zehen mahl mehr wären / dise Jhnen allein pro conservanda Masculinâ Descendentiâ in perpetuo splendore anbefohlene translativa & personalis Renunciatio in eine omninò abdicativam, & in casum, qui contigit, nempè Stemmatis Masculini totaliter extincti, nihilominùs duraturam, sub nullo colore zuverwandlen vermöge.

Dann / wa man eines Vatters claren 246
willen vor augen hat / daß er solcherley Verzücht von seinen Töchtern / in diser alleinigen Absicht erfordert / daß sein Mannlicher Stamm und Nahme in perpetuo splendore, Bonorumque affluentiâ conservirt werden möchte / da sagen alle Rechtslehrere unanimiter, daß ein solche apertissima paterna Voluntas exactissimè und præcisè reguardirt werden müsse / nemlich allso und dergestalten / daß / sobald solche Causa finalis cessirt / so bald auch eine solche Vätterliche Dispositio, und / nach deren innhalt / geleisteter Verzücht seine endschafft erraiche.

De quo ità notanter Domini Juriscon- 247
sulti Ingolstadienses: Ad indicandos Casus Exclusionis potissimùm attenditur Intentio Patris, dotantis Filiam, & exigentis renunciationem; ut tradit Aretinus, in *L. Qui superstitis. col. 4. de acquir. hared.* Geminianus, in *Cap. Quamvis. col. fin.* & ibi: Philippus Francus, *col. 4. de pact. in 6.* & Parisius, *consil. 26. num. 23. in vol. 3.* concludentes, hoc totum pendere ab intentione & verisimili mente Patris, recipientis (vel, quod idem haud dubiè, præcipientis) renunciationem. Hinc etiam vi- 248
demus, quòd dispositio ità debeat interpretari, ut prosit illis, quibus ejus autores providere voluerunt; non illis, quibus providere noluerunt; ut in simili tradit Paulus de Castro, in *consil. 52. vol. 1.* Cravetta, *consil. 118. num. 25. in parte 1.* Et posito, quòd verba renunciationis non tàm clarè concepta essent; tamen idem dicendum foret 249
propter verisimilem mentem Patris re-

nunciationem exigentis; & per Regulam: Quòd quælibet Dispositio ità debeat interpretari, prout verisimiliter Disponens ordinâsset, si de illo casu interrogatus fuisset. &c.

in *consilio 1.* Huberti Giphanii *tractatui de renunciationib. subjuncto. pag. nobis. 94. & 95.*

250 Und daß wir/ vor das Fünffte/nunmehr auch des wohl-seeligen Herrn Testatoris Verba dispositiva, in welchen er die Necessitatem zu renunciiren seinen beyden Frauen Töchtern/gegen ihnen verordneten Legatis und Dotibus, enixè befohlen / diese nemlich / daß sie ein vor allemahl/ an die Truchsessische Famili keine Forderung mehr zuhaben/renunciiren sollen/was genauer untersuchen/ so ist forderist hiebey / ex approbatissimis, & in Foro receptissimis Interpretum placitis, zupræmittiren, daß nicht nur in Fällen/wann dergleichen juratæ Renunciationes expressè in gratiam, sive contemplatione Fratrum Renunciantis, vel quorundam, aut omnium masculorum Agnatorum, vel sub specifica nominatione certarum Personarum actualiter errichtet; sondern eben so wohl auch in tali-

251 bus terminis,wann ein solche / vom Vatter/ in seinem Testament/zu præstiren anbefohlene / oder würckhlich geleistete Renunciation/in genere die Absicht auf des Mannlichen Stammens und Nahmens Erhaltung / sive Agnationis Conservationem in perenni splendore pro Scopo & Fine hat / alle über einen hauffen / wie wir oben schon angeführet/ pro Personalibus

252 angesehen werden müssen. Welcher indubitatæ earundem Qualitati dises auf dem fuß nachfolgt / daß zwar / so lang ein Bruder/ oder anderer Masculus Agnatus, auf den der Verzücht seine absicht gehabt / noch vorhanden und im Leben / dergleichen Verzüchts-Töchtern an denen verziehenen Successionibus durchaus nichts zu suchen

253 haben: So bald aber ihre Brüder / oder andere Agnati / und ihre Mannliche eheliche Leibs-Erben/auf welche der Verzücht gerichtet gewesen / miteinander verstorben/ oder der generaliter reguardirte Manns-Stamm gar und gäntzlich verblichen/so gewinnen dergleichen Renunciatrices, vi expressi, vel taciti Pacti reservatorii, den unzweifflichen Regress zu allem dem jenigen / dessen sie sich immittelst/ als lang der Manns-Stamm noch auffrecht gestanden/ oder die im Verzücht reguardirte Personen noch nicht alle hinweggestorben/ zu erhaltung des Adelichen Mannlichen Stammens / verziehen gehabt/ als wann

254 kein Verzücht jemahls geschehen wäre: Und zwar dises / in beyden nächstbemerckhten Speciebus, absque ullo obstaculo quarumcunque Clausularum, utut amplissimarum, in paterno Testamento, vel ipso Pacto renunciatorio, quemcunque in Casum, & sub quacunque verborum structurâ, licet effrænatissima & exuberantissimâ, directarum & conceptarum; auß-255 genommen / unter allen/ disen einigen Casum: Daß Sie / ihre Erben und sämptliche Nachkommen / auch auf den Fall wann der gantze Manns-Stamm totaliter erloschen / und kein Mannlicher Stamms-Verwandter mehr vorhanden seyn werde / jedannoch nichts zuprætendiren berechtiget seyn sollen:

De cujusmodi casibus (Sive illi sub his, 256 sive aliis æquipollentibus verbis concipiantur.) conferti possunt tradita Johannis Torre, de *pactis futuræ succeff. lib. 2. cap. 10. num. 60.* Roberti Maranthæ, *Disp. 10. in fin.* Æmilii Galli, de *exceptionib. succession. Except. 1. num. 77.* B. Domini Collegæ nostri D. Frommanni, de *existent. condition. pacti hæredit. renunciatæ reservat. §. 40. in fin.* Julii Caponi, *Discept. for. 215. num. 14.*

Und daß wir dises / von beyden nächst-257 oben referirten Speciebus, und zwar Jeder besonders / ex specialissimis DDrum conclusis, mehrers statuiniren / so reden dieselbe de talibus Causarum figuris, wann ein solcher Verzücht in gratiam der Brüder/ oder aller Agnatorum, oder auch nur gewisser / mit nahmen genannter masculorum Agnatorum errichtet worden / de Regressu einer allso verziehenen Tochter intrepidè allso;

Quòd hucusque suspensa talis Filiæ Suc-258 cessio etiam per prægnantissimas, exuberantissimas, &, ut illas appellat Hieronymus Rocca,

selectar. Juris Dispp. cap. 194. num. 39. & 123.

cubitales planè Clausulas, non ampliùs impediri queat.

De quo ità præprimis Johann-Petrus 259 Actolinius: Quomodò, ait, in proposito hujusmodi Clausulæ nocere possunt, si, quando evenit Casus fraternæ Hæreditatis, nullus ampliùs extabat ex illis, quibus facta fuit renunciatio? ut benè per Surdum, *consil. 446. num. 17. usque ad fin.* & per Hondedæum, *lib. 1. consult. 29. num. 102.* Non 260 etiam adversatur, quòd Renunciatio facta fuit de omni & quacunque Hæreditate, quomodocunque renuncianti obvenienda; quod est perindè, acsi fuisset renunciatum Successioni undè Liberi, undè Agnati, & undè Cognati; quæ verè & propriè 261 dicitur Renunciatio realis, ex traditis per Menochium, *consil. 401. n. 103. & 104.* Quia, cùm fuerit facta expressè contemplatione 262 Patris & Fratrum, ut scilicet honorificentiùs vivere possent, & Sororem, quam habebant,

bebant, decentiùs nubere, (sive nuptui elocare.) NB ab hâc eadem Causa debet restringi & limitari, quantumvis generalis & ampla. *L. Jubemus. 21. Cod. ad Sctum Vellejan. L. 2. ff. de bis, quæ in testam. delent. L. 16. de acquir. rer. domin.* Cyriacus, *controv.*
263 *for. 292. num. 7. 10. & sqq.* Alioquin frustrà & inutiliter fuisset expressa dicta Causa, si non operaretur Restrictionem ad Casum, quô supererent aliqui ex ibi nominatis & contemplatis.

in *Resol. Jur. Resol. 40. num. 40. & seqq.*

Quibus gemina legimus apud Julium Caponum, cujus plena formalia quin hîc pariter reddamus, ceu omne dubium radicitùs amputantia, temperare nobis non possumus, cùm præsertim ejus scripta non ubi-
264 vis sint obvia. Ille ità exertissimè: Si, ait, Renunciatio facta reperiatur ad beneficium alicujus, sicque expressa & nominata esset Persona, cui fuit renunciatum, seu ad cujus favorem facta esset renunciatio; prout est in Casu nostro, cùm facta sit ad beneficium Adriani & Vincentii Aquaviva Fratrum Renunciantis, illorumque Personæ nominatæ & expressæ sint in Renunciatione; semper Personalis illa judicabitur, & ultra Personas illa non egreditur, sicque, defunctô Renunciatario sine Filiis, renunciatio non obstat renuncianti. Molfesius, ad *Consuet. Neapolit. tit. de renunciation. Q. 2. num. 2.* Menoch. *cons. 323. num. 62.* Hieron. Gabrielius, *cons. 89. num. 1. lib. 1.* Regens Panarius, *cons. 49. num. 6.* Camillus de Medices, *cons. 2. à num. 126. usque ad num. 132.* Aurel. Corbulus, de *jure emphyt. tit. de causa privation. ob renunciation. num. 2.* Theodor. *Allegat. 46. num. 15. 34.*
265 & melius *num. 9.* ubi dicit, quòd, si Soror renunciaverit in beneficium Fratrum, quantumvis ampla, & Clausulis NB. abundantissimis referta fuerit renunciatio; tamen illa semper hanc habeat Conditionem, ut illis, eorumque Descendentibus non extantibus, habeatur Renunciatio pro non facta.

Hactenùs Caponus, *Discept. 215. num. 12.*

Addatur omninò Donatus Antonius de Marinis, in *Resol. Jur. lib. 2. Resol. 189.*
266 *num. 72.* ubi ità in fine: Quamvis, inquit, Renunciatio esset generalissima, & cum omnibus Clausulis, quæ NB. excogitari possunt, nullatenùs illæ Clausulæ prodesse possunt NB. aliis Personis, in Renunciatione non nominatis, nec con-
267 templatis. Et *Resol. 191. num. 3.* ibi: *Inter* DOres hoc sine Controversia procedit, datâ Renunciatione, quantumvis NB. Reali, & cum omnibus Clausulis, quæ excogitari possunt. Clausulas illas Realitatem importantes nullatenùs prodesse, nisi illis Personis, quibus renunciatum, sive quarum contemplatione NB. præsumi potest factam fuisse renunciationem. Scipio Rovitus, *consil. 23. num. 20. & seqq.* ubi juxta hanc ipsam conclusionem à Sacro Concilio
268 Neapolitano Centies decisum refert, quamvis Renunciatio esset generalissima, & cum omnibus Clausulis, quæ excogitari possunt. Idem, *consil. 44. num. 27.* Eandemque doctrinam porrò autoritate Jacobini de Sancto Georgio, Hieron. Gabrielii, Hondedæi, Beroji, Fabii de Anna, Steph. Gratiani, Camilli de Medicis, Kellenbenzii, Theodori corroborat, imò etiam complurium Rerum judicatarum munimento constabilit laudatus Marinius, *dicta Resol. 89. num. 72. & 77. cum plurib. seqq.*

Imò quòd Contemplatio certarum Per-
269 sonarum excludat omnem Realitatem, satisque significet, quòd renunciationem à Filia recipiens, ut & ipsa Renuncians haud-quaquàm voluisse censeri debeant, ut ipsa etiam in casu totaliter extincti Stemmatis ulteriùs exclusa habenda veniat, autor est Passerinus,

ad *Capit. Quamvis. num. 43. & seqq. de pact. in 6.* Menochius, *consil. 335. num. 30.* Merlinus, *Dec. 62. num. 23. & seqq.* Johannes Torre, *post tract. de pactis futuræ succes-sion. Decis. 200. num. 4.* ibi: *Contemplatio Personarum excludit Realitatem, & indicat, Renunciantes noluisse tollere se de medio.*

Qui plura de hac priori Specie addiscere
270 desiderat, adeat & audiat hæc fusissimè firmantem Johannem Baptistam Saminiatum, ubi pluribus Rationibus hunc articulum illustrat, & ad singulas ferè Clausulas, quæ in effusiori forma adjici possunt, operosè respondet.

So viel aber die andere Renunciationis Speciem betrifft/ quando scilicet Pater
271 in suo Testamento, vel cum Filiâ inito Pacto renunciativo, non certas Personas nominatim designat, in quarum commodum Renunciatio fieri debeat; sed tamen à Patre Filiabus præcepta, vel ab illis recepta renunciatio generaliter Agnationis, sive Stemmatis Masculini Conservationem (prout hæc, de qua quærimus) pro fine & scopo habet, so waltet so wohl bey unserem Collegio, als auch sonst in communi Interppr. Schola, & in talium gnarissimis Supremis Tribunalibus, nicht der wenigste Zweifel/ daß auch von dergleichen Renunciationibus gantz gleiches judicium zu fällen sey/ nemlich daß auch dieselbe sich mit ihren effectibus weitters nicht extendiren/ oder in die geringste consideration weiters können gezogen werden/ als/ so lang der Manns-
272 Stamm noch nicht gar erloschen: So bald aber derselbe/ nach dem Willen des Höchsten/ seine endschafft erreicht/ alsdann auch ein solcher/ obgleich auff Ewig/ und

auf ewige Zeitten / und allso auch ein vor alle mahl gethaner Verspruch / weitters lediglich nichts zuprætendiren / oder allso errichtete eydliche Verzüchte eine / auf solche weiß verziehene Tochter / oder auch Dero Erben / und spâthe Nachkommen / an ihrem immittelst verziehenen Erbrecht und dessen justissimâ prætensione zuhindern vermögen: wann gleich mit diser Clausula: Einvor alle mahl nichts mehr zu prætendiren / auch noch andere / weit stärckhere / und nachtruckhlichere Clausulæ, die man immer erdenckhen und zusammen lesen könte / copulativè zusammen schlügen.

273

274 Nam quòd etiam in talibus Renunciationibus, in genere Stemmatis sive Agnationis Conservationem pro Scopo habentibus, non minùs, quàm illis, quæ vel in Fratrum, vel certarum Personarum, vel in omnium Agnatorum (Cum qua haud dubiè illa altera coincidit.) favorem & commodum factæ probantur, illarum omnimodam Extinctionem, tanquàm antecedaneæ Extinctionis totius Stemmatis individuam sequelam, nec Verborum Generalitas, nec effusa Clausularum renunciationem circumstantium Amplitudo, quantacunque illa sit, sicque nec Perpetuitas hujusmodi Filiarum Exclusionis, excludere valeat; sed omnes hujusmodi, prægnantissimæ licet, Clausulæ, cum interitu Stemmatis, & ipsæ intereant, nihil dubii relinquit specifica Decisio Julii Caponi, quando

275 ità in puncto: Prædicta, inquit, (Prædixerat autem, quòd Renunciatio, certarum Personarum contemplativa, & Clausulis abundantissimis munita, sublatis illis, & ipsa corruat, omnesque hæ Clausulæ simùl evanescant) procedunt nedùm, quando in Renunciatione est expressa Persona; sed etiam quando potest conjecturaliter colligi, quòd fuerit facta respectu alicujus. *Discept. 215. num. 13. in fin.* præcipuè verò Johannes Torre, de *pactis futuræ succeff. lib. 2. cap. 10. num. 40.* ubi dicit, non obstare, quòd in Renunciatione adsint Clau-

276 sulæ amplissimæ, denotantes perpetuitatem Renunciationis: Nihilominùs enim semper censetur Personalis, quando apparet, fuisse factam pro conservatione Agnationis, & deficientibus Agnatis, Renuncians admittitur; ut benè observat Rota, in *Decis. 143. num. 1. & per tot. parte 12. recentior.* Nec illa Clausula, pro Hæredibus quibuscunque; Pactum de non petendo; Aquiliana Stipulatione adjectâ, vel alia, quantumvis ampla & generalis, potest renunciationem, in qua fuit aliqua Persona contemplata, efficere penitùs realem; ut, aliis adductis, tenet Actolinius, *Resol. 49. num. 35. & sqq.* & *Resol. 74. num. 27. 28.* Passerinus, ad *Cap. Quamvis pactum. num. 55. de pact. in 6.* Donadæus. *tract. de renunciation. cap. 44. tomo 2. num. 20.* Rota, in *Decis. 63. num. 4. post tract. confirmata 4. Februar. 1667. Decis. 64. num. 11.* latissimè in *Romana Hæreditatis de Lanuciis, 20. April. 1668. Decc. 200. num. 8. post tract. & num. 12.* Et quod plus est, neque etiam ipsa- 277
met expressa Verba, quòd Renunciatio & Donatio intelligatur & sit Realis, & Realissima, & omni tempore valitura, operantur pro inducendâ Realitate Renunciationis in præsenti casu; ut benè deducit Passerinus, in *d. Cap. Quamvis. num. 52. de pact. in 6.*

Rationes istorum unanimium concluso- 278
rum à DDbus passim afferuntur sequentes: Primò dicunt, quòd omnes hujusmodi Clausulæ relativum sint ad solas Personas in Renunciatione, vel eandem injungente supremô Parentis elogiô nominatas, vel aliter designatas. Undè, evanescente limi- 279
tatâ hujusmodi Renunciatione, etiam omnes tales Clausulas unà & simùl evanescere oportere, forti manu statuminat Julius Caponus,

dicta Discept. 215. num. 15.

Et quantæcunque concurrant Clausulæ, 280
Renunciationis Realitatem præseferentes; si tamen eidem expressè vel tacitè insertæ legantur vel certæ Personæ, vel certæ NB. Causæ Renunciationis, non perpetuò; sed ad certum solummodò Tempus duraturæ, tunc quòd etiam hæc Realitas non sit perpetua; sed & ipsa Temporalis, quoadusque videlicet Personæ, vel Causæ illæ à Patre renunciationem acceptante, vel imperante, ipsâque Renunciatrice spectatæ duraverint, ex Baldo, Marantha, Gabriellio, de Ponte, Medices, Gratiano, Cancerio, Anna, Loffredo, Gomezio, Pistorio, Molina, Cavagnolo, Sanchezio, Altogrado, Manso, Theodoro, Marinio, Marciano, De Luca, Reverterio & aliis, eruditè statuminat Hieronymus Rocca,

selectar. Jur. Dispp. cap. 5. num. 7. & seq. ubi addit, hæc in Jure esse absolutissima. 281

Hincque etiam illas Renunciationes, quæ 282
à Monialibus & Monachis fiunt, licet multi easdem in universum Reales præsumant, tamen illas in personales resolvi dicunt, quoties ex Instrumenti facie colligi valeat, limitatè & præcisè certarum Personarum genus contemplatum fuisse, sic, ut illa Realitas sit subordinata, ad solas personas in renunciatione consideratas:

Johann-Bapt. Saminiatus, *controv. 100. num. 4.*

hincque, deficientibus Personis illis, 283
quarum favore facta Renunciatio, illius Realitas simùl expiret, & sola Personalitatis Qualitas remaneat, sic, ut nomine Monachi, vel Monialis (In quibus aliàs perpe- 284
tua

tua Exclusio, etiam in casu Stemmatis prorsus extincti, faciliùs obtinet, quàm in secularibus Renunciationibus.) Monasterium benè succedere valeat.

Johannes Torre, *post tract. de pactis futura successionis, Decis. 72. num. 6. & lib. 2. cap. 10. num. 50.* ubi scribit, ejusmodi Renunciationem, NB pro Tempore duntaxat perpetuam esse, quoadusque nimirum superfuerint Personæ à renunciatrice consideratæ. 285

Secundò DDres communissimè tradunt, quòd hujusmodi Clausularum & Verborum Generalitas ad subjectam materiam semper debeat restringi, sicque illæ suas vires non diutiùs retineant, quàm Personæ, quarum gratia vel contemplatione Filiæ renunciant, supersunt & vivunt: 286

per notata DDrum, ad *L. Si de certa. 31. Cod. de transaction.* Peregrinus, *tract. de fideicomm. artic. 52. num. 26.* Hodierna, ad *Surdi Decis. 176. num. 1.* Cardinal. de Luca, *tract. de feud. in Decis. Sicil. num. 120.* ubi ista plenissimè ventilata videri possunt. Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 557. num. 52.* Spadaz, *Disquis. 67. num. 95.* Rota Romana, *recentior. Decc. parte 3. Decc. 186. num. 2. & 3.* Amatus Dunozettus, in *Decc. ejusdem Rotæ, Decis. 641. num. 35.* Saminiatus, *dicta controv. 100. num. 27.*

Sicque Renunciatio, quantumcunque generalis, semper ad suam Causam, ob quam fuit interposita, solorum videlicet Masculorum favorem, modis omnibus restringenda sit. 287

Jacob. Cancerius, *var. resol. lib. 3. cap. 15. num. 271. cum seqq.* Surdus, *Dec. 217. num. 6.* Menoch. *consil. 6. num. 3.* Hieron. Cagnolus, ad *L. 1. n. 36. ff. de judic.* Ludov. Peguera, *Decis. 148. n. 24. cum sqq.* Johann Dominicus Pansutus, *controv. 20. num. 113.*

Quandocunque enim Causa finalis est certa, tunc Renunciatio, quantumcunque generalis, per illam restringitur, neque ulla, ultra mentem, extensio admittitur; Kellenbenz. de *succes. renunt. Q. 28. num. 7.* Carpzov. *Decis. 58. num. 5. & 17.* Dn. D. Frommann. de *existent. condition. pacti hared. renunc. reservat. th. 44. pag. 50.* Johannes Torre, de *pactis futuræ successionis, lib. 2. cap. 15. num. 147.* 288

Eoquòd semper Finis, intentus à Renunciatario, spectari debeat, ob quem scilicet ipse Renunciationem procuravit, Cardinalis de Luca, de *renunciation. Disc. 10. n. 12.* 289

Nec minùs, Tertiò, etiam de Verbis Perpetuitatis significativis in eadem materia Renunciationum, constanter pronunciant, quòd & tales dictiones, verbi grat. in perpetuum, auf Ewig und zu ewigen Tagen/ sortiantur naturam illius Negotii, cui adjiciuntur. 290

Johannes Cephalus, *consil. 17. num. 33.* Hector Capycius Latro, *Decis. 32. num. 28.* Augustin. Barbosa, in *dictionib. usu frequentiorib. Dict. 163. num. 3. & Dict. 254. num. 4.* Decisio Sicula apud laudatum Cardinalem de Luca, de *feud. sub num. 138. vers. Et quod attinet.* (Johann-Bapt. Saminiatus, *dicta controv. 100. num. 26.*

Et quòd denique, Quartò, omnes Clausulæ tales, tametsi amplissimæ & exuberantissimæ, Renunciatarii, seu illius, qui recipit renunciationem, & Renunciatricis cujuscunque Voluntati, solam Agnationis Conservationem in oculis habenti, ceu Reginæ & Dominæ, tantummodò famulentur, tanquàm meræ illius pedissequæ & famulæ; 291

ut jam suprà audivimus ex specifica doctrina Cardinalis de Luca, de *renunciationib. Disc. 8. num. 5.* & similiter definiunt Cardinalis Seraphinus de Seraphinis, *Decis. 795. num. 8.* Coccinus, *Decis. 75. num. 10.* Celsus, *Decis. 294. num. 4.* Saminiatus, *cit. loco, num. 32.*

& proindè hæc Vis & efficacia, ut Renunciationem, ex Disponentium, vel Paciscentium apertissimâ Voluntate, tantùm personalem in Realem transformare queant, sub nullo colore illis tribui valeat. 292 293

Altogradus Senior, *lib. 2. consil. 43. num. 61. 62.* Rota Romana, *parte 12. Decis. 143. num. 20. & 21.* Saminiatus, *d. controv. 100. num. 31.*

& dehinc nec efficere, ut Renunciatio talibus Clausulis munita ultra Genus Personarum in Renunciatione consideratarum minimùm operari, & renunciationis negotium tractantibus tàm adversum effectum producere valeat, ut Personæ in Pacto renunciatorio nec comprehensæ, nec consideratæ, tanquàm prorsùs Extraneæ, ad Successiones, solorum Agnatorum contemplatione renunciatas, contra omnem Rationem, Paciscentium mentem, regularem tùm ipsarum Renunciationum, tùm & omnium Statutorum, Pactorum Familiæ, & Consuetudinum, Mulieres à Bonis, propter Masculos, excludentium, naturam & indolem, admitti debeant. 294

Amatus Dunozettus, *Decis. 641. num. 35.* De Marinis, *saped. Resol. 189. num. 31. & sq.* Decisio Sicula ap. Cardinal. de Luca, de *feud. sub num. 138. vers. Non enim.* Altogradus Jun. *controv. 27. num. 2.* Rota Romana, *Decc. recentior. parte 3. Dec. 186. num. 9.*

Sed semper hujusmodi Renunciationes, quantumcunque generalibus, imò universalibus, geminatis & amplissimis verbis conceptæ; tamen, ceu, quamprimùm Masculorum favor cessat, odiosæ, & propterea strictissimè interpretandæ, semper ad 295

præcedentem Causam specificatam, & ad solas Personas in Renunciatione, generaliter, vel specificè consideratas, solos scilicet Masculos, ceu & solos Familiæ propagatores, modis omnibus restringendæ sint;

per sollicitè stabilita ab Actolinio, *Resol. Jur. 40. num. 2. & 42.* Cyriaco, *controv. for. 474. num. 9. cum seqq.* Reusnero, *lib. 2. consil. 11. num. 40. & sqq.* Stuckio, *parte 1. cons. 10. num. 59.* post Æmilium Gallum & Hodiernam, D. Frommanno, *dicta Disp. §. 74. in fin.* Hondedæo, *part. 1. consult. 29. num. 74. & mult. sqq.* Cœlio Bichio, in *Decc. Rotæ Romanæ, Decis. 7.*

296 Wann wir nun / loco Sextæ decidendi Rationis, gegen disen nicht nur à concordante Interppr. Schola unanimiter recipirten; sondern auch vivâ Praxi, & quotidiano supremorum in Germania, Italia, Gallia, Hispania, & aliis Europæ ditionibus, Tribunalium usu constabilirten und bewährten principiis, auch dise gegenwärtige und Vätterliche Disposition / wie und welcher gestalten die Truchseßische Frauen Töchtere / ihres Vätterlichen Erb-rechts sich verzeyhen und begeben sollen / was genauer conferiren / so gehet nicht nur unsere indubitata unanimis sententia; sondern auch

297 diser worte: Jedoch daß Sie Töchtere / an die Truchseßische Famili ein vor alle mahl nichts mehr zuprætendiren haben / renunciiren sollen / nativus & propius significatus unverneinlich dahin / daß Sie Töchtere zwar nicht nur gleich post obitum Patris, in gratiam & commodum ihres einigen Herrn Bruders Friderich Ernsten von Truchseß; sondern / wann auch derselbe dises zeitliche gesegnen / und einige Söhne hinter sich lassen / auch dise noch mehrere Masculos Descendentes, per plurimos Gradus, generiren / und also die Mascula Posteritas des wohlseeligen Herrn Vatters / per aliquot Secula, ja gar biß an den jüngsten Tag / fürwahren würde / auch Ihre der beyden Frauen Verziegs-Schwestern Kinder / Erben / und Nachkommen / an ihren verziehenen Erbs-Portionen niemah-

298 len was suchen; sondern sich / bey all solchen Erb- und Successions-Fällen / wie das Erste / also auch alle folgende Mahl / schlechter dinge enthaltten / und also ein vor alle mahl nichts für sich prætendiren wollen:

299 Dafern aber der Höchste disen widrigen Casum, über kurtz oder lang / verhängen würde / daß die von dem Herrn Vatter / in seinem Testament / expressissimè non minùs, quàm principalissimè intendirte beförderliche Conservation des Mannlichen Stammens / und / bey Demselben / seines zeitlichen Guths und Nahrung durch gäntzliches absterben aller Mannlichen Descendenten; einfolglich zugleich auch die von Ihme præcipuè, si non planè solitariè intendirte Endursach / sive Causa finalis, warumb seine Frauen Töchtere / und ihre Nachkommen / in krafft ihres Verzüchts / ab actuali Successione, interea temporis, als lang der Manns-Stamm in flore verpleiben und auffrecht bestehen möchte / ausgeschlossen seyn sollen / totaliter cessiren und zum end gehen würde / da kan ja / nach 300
dem liecht der gesunden Vernunfft / und nach allem dem jenigen / was die allerbewährt- und berühmteste Rechtslehrere / und Richtere in der Welt / pro inconcussis & quotidianis istius materiæ principiis haltten / kein anders Conclusum, als dises / formirt werden / daß / auf den Erfolg eines solchen betrübten Falls / der wohlseelige Herr Vatter durchaus keinen solchen gantz irraisonablen / unbillichen / unartigen / und von aller-vätterlichen Liebe und Treu entfernten willen gegen disen seinen leiblichen / und dahero auch lieben / auch in seinem Testament wohl considerirten / Frauen Töchtern gehabt / daß Sie doch auch fürauß von seinen hinterlassenen facultatibus ausgeschlossen verpleiben solltten / und dieselbe an andere / seinem Stammen und Nahmen nicht zugethane extraneos Hæredes, per novissimè decedentis Masculi Testamentum, solltten können gebracht werden;

per omnes Tractatus, Consultationes, Curiarum Decisa, , & tot alia vastissima, de hac ipsa illustrissima Renunciationum materiâ, prostantia Volumina.

Und daß wir / fürs Sibende / dises un- 301
ser decisum auch aus andern / viel härttern / nachtruckbsamer / kräfftiger und weitläufftter verfaster Clausularum & Formularum Renunciationis Exemplis beläuchten / und somehr auisser Zweifel setzen; So bedenckhe man doch / ob nicht / pro primo, mit diser Formulâ de renunciando, à Patre præscriptâ, auch dise Formula: Daß die Töchtern auf Ewig / und zu ewigen tagen / zu renunciiren gehaltten seyn sollen: Ut & hæc: 302
Daß derselben noch præstirende Verzüchte zu ewigen Zeitten kraft / macht und bestand / für alles widertreiben / vor allen Richtern haben / und von allen Gerichten darauff geurtheilt werden solle / als auf unwiderrufflich / offenbahr / bewährt / bestethiget gerechte Verzüg und Verschreibung: Item, daß weder Sie / noch ihre Nachkommen / über ihre empfangene Ausseur / weder von ihrem Vatter / noch an seiner Erbschafft / in Ewigkeit nichts mehr fordern sollen / noch wollen / examussim übereinkomme? wohlbetrachtet / 303
daß ja ein solche Tochter / welche sich obligirt / daß Sie in ewigkeit / und zu ewigen tagen / an die Vätterliche Erbschafft

nichts

nichts weiters fordern wolle/noch solle/ mit disen wortten / nicht nur eben so viel; sondern weit mehr verspricht / als ein solche/ welche nur sich dahin verpflichtet / daß sie an die Väterliche Erbschafft oder Famili, ein vor alle mahl / keine Forderung
304 mehr haben wolle. Allermassen nun diser beyden Formularum Identitas an dem heiteren tage ligt / und illæsâ Ratione, rerumque evidentiâ nicht gelaugnet werden kan; cùm haud dubiè ille, qui se in æternum, zu Ewigen zeiten / nil quidquam ampliùs petiturum promittit, eo ipso in largissima latitudine promittat, daß Er auch ein vor alle mahl keine weitere forderung haben wolle und solle: Alsso kan ja unmöglich diese letztere Formula einen mehrern effect, als die andere/haben.

305 Quòd verò hæ Formulæ auf Ewig/in Ewigkeit/ und zu Ewigen tagen/cum aliis quantumvis, non minùs emphaticis verbis conjunctæ, in casu extincti Stemmatis Masculini, Fœminas hactenùs, favore Masculorum suspensas, à revivíscente Ipsarum Jure, ad Bona hucusque renunciata, & in manibus Masculorum Agnatorum relicta plenè regrediendi, suoque Parenti actualiter succedendi non ulteriùs repellant; sed, his insuper habitis, tales Filiæ ad illa, jure optimo maximo, Regressum prætendant, nihil dubii relinquit doctrina Besoldi,

in *delibat. ex lib. π. 2. Q. 19.* B. Collegæ nostri Dn. Frommanni, de *existentia condition. pacti heredit. renunciatæ reservat. th. 40. & 5.* Joh. Heseri, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 20. num. 221.*

306 Und wann / Secundò, eine solche Verzigs-Tochter auch durch diese duriorem atq; efficaciorem renunciandi Formulam: Daß Sie / ihre Erben / und gesampte Nachkommen ihrem aydlichen Verzücht nicht contraveniren / oder ichtwas darwider jemahlen prætendiren wollen / unter waserley Schein des Rechtens solches immer geschehen / und wie solches nahmen haben / oder noch in das künfftig erdacht werden möchte / jedennoch / si tota Agnatio sive Stemma Masculinum ex postfacto expiret, an ihrem nunmehro / vi expressi, vel taciti Pacti reservatorii, competirenden Regressu ad Bona eousque renunciata, und an würckhlicher Beerbung ihres etwa schon längstens verstorbenen Vatters/ durchaus nicht weiter verhindert wer-
307 den mag; so wenig / als diese gleich-lautende Formula, quòd Filia omni Juri, quod jamdùm habet, vel imposterum sperat, perpetim & plenissimè renunciatum velit; ceu de qua passim Interpretes tradunt, quòd illa cum simplici Renunciatione, quâ quis scilicet simpliciter & sine hujusmodi verborum emphasi renunciavit, pari ambulet passu, ità, ut Personalis, sive con- 308
templatione certorum Agnatorum, sive Agnationis, facta renunciatio, ob hujusmodi verba, hanc ipsam qualitatem Personalitatis nullatenùs exuat, von ihrem potentissimè recuperirten Jure Successionis abzuhalten vermag:

ut prolixè ex DDbus demonstrat Surdus, *consil. 446. num. 17.* qui omninò videndus; post Rotam Romanam, Johann-Baptista Saminiatus, *controv. for. 100. num. 22.* ubi addit, quòd talis renunciatio sine dubio personalis sit, etiamsi adjectæ sint Clausulæ ampliss imæ &c. Fulvius Pacianus, *consil. 132. num. 78. & sqq.*

Wann / pro tertio, noch weitter auch 309
diese ferè omnium durissima Formula: Quòd Renunciatio debeat esse Realissima, & omni Tempore, in vim meræ & veræ Donationis valitura, einer solchen Verzigs-Tochter / quæ in gratiam Agnatorum, vel Agnationis contemplatione renunciavit, hâc in totum sublatâ, an ihres Erb-Rechtens vollkommener Erstattung nicht das wenigste præjudiz zuzuziehen vermag; eo 310
quòd, licet ista verborum figura omnimodam Realitatem importet, nihilominùs, quia illa solam Agnationis Conservationem pro Fine habet, illius Realitas non diutiùs duret, quàm ipsa Agnatio solitariè spectata & in oculis habita; & proindè hâc penitùs deficiente etiam ipsa deficiat: Ne- 311
que Donationem implicantia verba, tametsi de vera Donatione agatur, aliter accipi debeant, quàm consecutivè ad Renunciationem, sive hôc cum effectu, ut ad specificatam ejus Causam finalem, nempe Stemmatis Masculini Conservationem, suo tempore cessantem, modis omnibus restringantur, & intereà tantùm pro majori ejus robore adjecta censeantur:

prout in individuo, ex Rota Romana, Passerino, Menochio, Fusario, Marinio, Altogrado, Cyriaco, & aliis, eruditè determinat Johannes Torre, de *pactis futuræ successionis. lib. 2. cap. 10. à num. 42. usque ad num. 42.* ubi scribit, quòd nec istâ exertissima verba: Quòd Renunciatio & Dona- 312
tio intelligi debeat, & sit Realis, & realissima, & omni tempore valitura, pro Realitate renunciationis, quam ibidem examinat, operari possint, quia, licet adsint verba omnimodam Realitatem importantia, nihilominùs, dùm postmodò tota Renunciatio ad certarum Personarum contemplatarum favorem restricta sit, illis quidem viventibus Renunciationis Realitas duraverit; illis verò cessantibus etiam ista Realitas illicò expiraverit, sicque Renunciatio pro personali habenda fuerit. Quibus plura parallela ibi porrò videri omninò merentur.

313 Ja wann/ Quartò, auch ein solche Renunciatio, quæ sub efficacissimâ & significantissimâ hâc Formulâ præstita: Quòd Filia paternæ Successioni renuncians perindè habenda sit, acsi nunquam fuisset in rerum natura, jedennoch/ supposità tali Personalitate, quæ ex Agnationis, in splendore servandæ, contemplatione ab omnibus colligitur, hâc ipsâ finali illius Causâ vel paulo post, vel post aliquot secula demùm deficiente, einer solchen Verzigs-Tochter/oder ihren Nachkommen/ ferisque Neporum & Hæredum hæredibus, an wider-hervorsuch- und kräfftiger behauptung ihres völligen Erbs/ und Successions-Rechts nicht nach-
314 theilig seyn kan: Eo quòd & hæc Verba ad solas Personas, in genere, vel specie consideratas & contemplatas consecutiva, & semper retentâ hâc Pactscentium, nempe Patris & Filiæ, renunciationem respectivè præstantis & acceptantis, præsumptâ mente, ut nimirum, Personis præsumptivè contemplatis prorsùs deficientibus, perindè habeatur, acsi Renunciatio nunquàm facta fu-
315 isset, intelligenda sint; cùm in ista materia semper hæc capienda sit interpretatio, quæ Renunciatricibus minùs præjudicet:

Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 291. num. 9.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 292. num. 6.* Carolus Antonius Bottilierius, de *successionib. ab intest. cap. 2. theorem. 48. num. 8.* Johann-Petrus Actolinius, *Resol. Jur. 41. num. 10.* Johannes Torre, *dicto lib. 2. cap. 15. num. 81. vers. Neque alia verba.* De Marinis, *sæpedicta Resol. 190. num. 34.*

316 Wann/ Quintò, auch diese/ fast allen zweifel pro totaliter excludendâ, etiam in casu Stemmatis prorsùs extincti, Renunciatrice, hinwegraumende Clausula: Quòd ab Ipsâ interposita Renunciatio sit, & esse debeat Realis, quòdque, omnem in casum, effectum Realis, atque omni meliore modo interpositæ renunciationis habere, & Ipsa Regressum ad renunciata nunquàm, ullâ ex Causâ, etiam non cogitatâ, & noviter superveniente, etiam rebus Cujusvis morte mutatis, & aliter, quàm nunc se habentibus, prætendere debeat, doch durchauß keine weittere würckhsamkeit hat/ als ein jeder simpliciter seu in forma simplicissima gelaisteter Verzücht:

prout valdè signanter, post plures, quos laudat, singularem hanc Speciem prolixissimè exequitur Donatus Antonius de Mari-
317 nis, quando ità: Omnes Clausulæ in præfato Instrùmento descriptæ, & aliæ, si quæ forent, habentur, acsi non essent appositæ; sed tantùm dicendum est, illas vim & robur obtinere respectu illarum Personarum, quibus renunciatum, vel quarum contemplatione præsumi potest factam fuisse Renunciationem. Undè, cùm in Casu 318
nostro facta fuerit renunciatio ad favorem Principis Patris, ejusque Filii, sicque renunciationis tempore supererant Renunciantes Frater & Soror, istorum Dominorum respectu Clausulæ prædictæ benè operari poterant, multosque Effectus producere; quibus demùm absque Descen- 319
dentibus de medio sublatis, quamvis Renunciatio esset generalissima, & cum omnibus Clausulis, quæ excogitari possunt, nullatenùs Clausulæ illæ prodesse possunt aliis Personis, in Renunciatione non nominatis, nec contemplatis, & ad quarum beneficium acquirere Pactscentium non intererat; juxta receptam Bartoli theoricam, in *L. Qui Romæ. §. Duo fratres. num. 24.* ibi: *Quia Pactum non porrigitur, nisi ad eum, ad quem ut porrigatur, pactscentis interest. ff. de verb. oblig.*

lib. 2. Resol. 189. num. 71. & seq.

Wann/ Sextò, auch ein solche Renun- 320
ciatio, quam Pater à Filiâ, etiam vitam monasticam propediem acturâ, pro Se & suis Filiis recipit, nec non pro omnibus & quibusvis illorum, & quidem Singulorum Hæredibus, tàm ab intestato, quàm ex Testamento, & aliàs quomodocunque succedentibus; adjectâ & hâc prægnantissimâ Clausulâ: Quòd Pater, & Filius, eorumque, & cujuslibet ipsorum Hæredes & Successores de omnibus bonis liberè disponere possint, & ab intestato perindè dispositum censendum sit, acsi Filia renuncians nunquàm fuisset in rerum natura, einer solchen verzihenen/auch geistlichen/ Tochter, quæ intuitu & in gratiam solorum Masculorum renunciavit, an ihrem Jure, in solcherley Güthern/ nach erloschenem Manns-Stammen zusuccedi- 321
ren nicht nachtheilig seyn kan: Eo quòd scilicet haudquaquàm credendum sit, Patrem pro Se & Hæredibus stipulantem de extraneis Hæredibus hoc intellexisse, & non potiùs de his solis, qui à Patre descensuri essent.

Hartmannus Pistoris, *lib. 4. Q. 6. num. 53. & mult. seqq.* Covarruvias, ad *Capit. Quamvis. 2. parte 3. §. 3. num. 4. de pact. in 6.* Gomez. ad *L. Tauri. 22. num. 11.* operosè Donatus Anton. de Marinis, *dicta Resol. 190. num. 24. & seqq.* ubi *num. 26.* inter alia ità: Non obstat, inquit, quòd Re- 322
nunciatio facta fuerit non solùm Evandro Patri, ac Balthasari Fratri expressè nominatis; verùm etiam omnibus & quibuscunque illorum, & singulorum Hæredibus, & tàm ab intestato, quàm ex Testamento & aliàs quomodocunque Successoribus: Quoniam dicta Verba, quamvis àmplissima, visa fuerunt comprehendere illos duntaxat Hæredes, & Succesſo- 323
res, qui ex præsumptâ mente tàm Evandri Patris,

Patris, recipientis renunciationem, quàm Cleriæ Filiæ renunciantis, contemplati fuerunt: Non autem omnes Hæredes & Successores indefinitè, & sic etiam
324 Extraneos; cùm Renunciatio, ut quælibet alia Dispositio, restringatur juxta mentem contrahentium, quamvis verbis generalibus concepta fuerit. Addantur in terminis consentientes, Baldus, *lib. 1. consil. 437. num. 2.* Cyriacus, *controv. for. 475. num. 10. cum seqq.* post Paris. Alexandr. Minadoum, Bursatum, Menochium, Amatus Dunozettus, in *Dec. Rotæ Rom. Dec. 641. num. 16.* juncto *ibid. num. 19.* Bortilierius, de *successionib. ab intest. cap. 2. theor. 49. num. 17.* Montanus, *controv. 8. num. 6.* Andreolus, *controv. 310. num. 26. 29. & 30.* Mercurialis Merlinus, *post tract. de Legitima, Decis. 48. num. 12.* Joh. Torre, *Decis. 200. num. 8. & seqq. & lib. 2. de pactis futuræ succes. cap. 15. num. 73.* Joh. Petrus Actolinus, *Resol. Jur. 40. num. 45.* Collega noster, D. Harpprecht, de *successione Monialium nobil. renunciatar. §. 43. pag. 116. & in tract. academic. de successionib. parte 2. pag. 204. num. 181.* Kellenbenz, de *renunciat. succession. Q. 39. num. 18. vers. Non obstat verbum, Hæredibus &c.* Apud quos etiam
326 illis omnibus, quæ Alii, & præcipuè Bichius, in *Dec. Rotæ Rom. Dec. 632. num. 1. & seqq.* Abrahamus à Wesel, *tract. 2. de pactis successionum renunciat. cap. 6. num. 103.* Monterus à Cueva, *Decis. Aragon. 10. num. 14.* Amatus Dunozettus, *Decis. 676. num. 27.* in contrarium afferunt, plenissimè satisfactum videri potest; præcipuè apud Hartmannum Pistoris, & sæpissimè hactenùs laudatum Marinium, *locis proximè adductis.*

327 Wann/ Septimò, auch ein solche amplissima Renunciatio, quæ cum Stipulatione Aquiliana & Acceptilatione, vel in
328 locum illius (juxta ea, quæ legimus apud B. Dn. Strykium, de *cautel. contract. sect. 4. cap. 3. §. 2.*) Hodiè ferè surrogatò, Pacto liberatorio de nil ampliùs petendo, interposita legitur, ad Personas in ipsa Renunciatione vel expressè nominatas, vel sub titulo conservandæ Agnationis tantùm contemplatas, ceu ad illas relativam, restringirt werden muß/ und auch diſe Haupt-Clauſulæ, zu præjuditz und weitterer ausſchlieſſung einer ſolchen Verzigs-Tochter und ihrer Hæredum, über die ſolitariè von Ihr conſideritte Mannliche Stamms-Verwandte/ ex denuò concordi DDrum ſententia, durchaus nicht zuextendiren ſeyn: ut ex Loffredo, Pisanello, Theodoro, Reverterio, Marciano, Caputo statuminat Julius Caponus, *Discept. 215. num. 15.* Donatus Anton. de Marinis, *dicta Resol. 190. num. 37. & seq.* Decisio Sicil. apud Cardinal. de Luca, *tract. de feud. num. 138. vers. Non enim.* Altogradus Junior, *controv. 27. num. 2.* Rota Romana, *recentior. Dec. part. 3. Decis. 186. num. 9.* Covarruvias, ad *Capit. Quamvis. part. 3. §. 2. num. 5. de pact. in 6.* Vasquius, de *succession. resolut. lib. 2. num. 116. & 130.* Menochius, de *præsumpt. lib. 4. præsumpt. 83. num. 18.* Saminiatus, *controv. 100. num. 39.* Amatus Dunozettus, *Decis. 641. n. 35.* Lanarius, *consil. 49. num 6.*

Nam etiam talis Acceptilatio semper taci- 329
tam implicat hanc Conditionem, si ex illis, in quorum favorem & commodum fuit renunciatum, adhuc aliquis supersit; & tamdiu saltem durat, quamdiu Personarum contemplatarum Genus etiam durat: Et dehinc, his sublatis, Jus Renunciatricis, quod, iisdem superstitibus, ipso jure extinctum fuit, pro extincto non ampliùs haberi potest;

ex Pisanello & Capycio, Hodierna, ad *L. 6. Q. 11. num. 49. Cod. de secund. nupt.* Molfesius, ad *Consuetud. Neapolit. tit. de renunciation. Q. 3. num. 21.* De Marinis, *dicta Resol. 196. num. 39.* Saminiatus, *cit. l.* Amatus Dunozettus, *dicta Decis. 641. num. 35. & seqq.* ubi dicit, quòd etiam ista Sti- 330
pulatio ad favorem personarum contemplatarum restringi debeat, neque aliter absolutè realis dici possit, quàm quoad usque Personæ contemplatæ adhuc supersint: quamprimùm autem illæ Personæ deficiunt, illa non ampliùs dicatur realis; sed personalis.

Wann/ Octavò, auch von ſolcherley 331
aydlichen Verzüchten quæ etiam à Monachis & Monialibus (Quas multi faciliùs, quàm in seculo nubentium, Renunciationes, præsumunt Reales & totaliter abstentivas; de quo tamen videri possunt, quæ cum cura deducit Collega noster, D. Harpprecht, in *tract. de successione Monial. nobilium renunciatarum*, §. 31. *& per tot.*)
sub hâc prægnantissimâ & exuberantissima Clausulâ interposita: Quòd nullo unquàm Tempore, etiamquavis ex Causa, & Occasione, ipsis Renunciantibus & ipsarum Monasteriis, in, de, & super suorum Fratrum & aliorum quorumcunq; Hæreditatibus Jus aliquod acquisitum esse, neq; Quidquam de isti Hæreditatibus, etiam Minimum, habere vel consequi valeant & debeant, ein gleiches judicium, als von andern ſchlechter dingen/ seu in formula vulgarissima gethanen Verzüchten/ gefällt werden muß;

juxta ea, quæ in puncto, in gravissima Causa, exequitur Torre, *Decis. 200. n. 12.* A

Wann/ Nonò, auch ſolche Renuncia- 332
tiones, quæ sub hâc effusissimâ verborum amplitudine, quòd etiam Filia Monasterium ingressura, etiam ipsâ hâc Causâ monasterii ingressûs specialiter expressâ, de omni, & quacunque Successione, tàm

paternâ, quàm maternâ, & avitâ, & alterius cujuscunque generis, quæ Renunciatrici ex quocunque testamento, seu Testamentis, Codicillis, Legatis, Donationibus inter vivos, & mortis causa, aliisque quibusvis Dispositionibus, etiam ab intestato, obvenire valuerint, quôvis jure, titulo & causa, etiam in pacto renunciatorio non specificè expressis, & in Corpore Jurium clausis, NB. nil penitùs exceptô, NB. ad habendum &c. interpositæ tuére, die / auch in solchen latissimè patentibus Renunciationibus zuerkennen gegebene Causam finalem, in Stemmatis Masculini conservatione generaliter designatam, in ihren Effectibus, daß nemlich auch eine auf solche weise verzihene Tochter / toto Stemmate sublato, erst de novo actualiter successibilis werde / nicht zuhindern vermögen;

prout confidentissimè, ex Rotæ Romanæ Decisionibus, determinat Actolinius, *Resol. Jur. 40. num. 44.*

B 332 Ja wann / Decimò, auch eine solche Verzigs-Tochter / die auf alle Vätter-Mütter- Brüder- und Schwesterliche Güther und Erbfäll solennissimè und plenissimè renuncirt / mit disem annexo, daß Jhro in andern und Neben-Fällen / da ihre Brüder alle / der Eine vor / der Ander nach / ohne Leibs-Erben / oder ohne Testament / todes verstorben / ihre Erb-Gerechtigkeit vorbehaltten seyn solle / und nach der hand der letzte Bruder zwar ohne Leibs-Erben; aber mit hinterlassung eines Testaments / dises zeitliche gesegnet / und seine allso verzihene Schwester von der Succession totaliter excludirt / dessen unangesehen dannoch ihren Regress zu denen von Jhr verzihenen Erbschafften zunemmen befugt ist / und dise / in tanta amplitudine & emphasi verfaste Clausula: Ohne Leibs-Erben / oder ohne Testament / eintzig und allein auf die Brüderliche Bey- und Neben-Erbschafften restringirt werden muß;

juxta ea, quæ in terminis terminantissimis de notabili hac Clausula differit Autor consilior. Gailii, *parte 1. cons. 15. num. 34. & seqq. usque ad num. 42.* præcipuè in verbis: Aus welchem dann clärlich erhellet / daß dise ultima Dispositio von Vätter- und Mütterlicher Erbschafft zumahlen nicht; sondern eintzig und allein von Bey- und Neben-Fällen / adeoq; de Hæreditate Transversalium austrückhlich redet und verordnet; anderer gestalt auch in odium præsertim Filiarum, & contra earundem intentionem atq; aggravationem, nicht zuextendiren
333 noch auszudeuten: Intelliguntur enim hæc verba simpliciter prolata juxta communem JCtorum Regulam, Materiam subjectam, & naturam ac qualitatem Rei, de qua agitur; etiamsi forent impropriandа. Franciscus Curtius Senior, *consil. 50. num. 56.* Aymo Cravetta, *consil. 9. num. 2.* addens *num. 40.* Undè, cum in paragra- 334
pho de sola Successione Collateralium agatur, eadem ad successionem Descendentium seu primi ordinis, certo modo restrictam, nec ultra Bona in eâdem comprehensa & specificata extendi non possunt, cùm quælibet scriptura suos teneat limites, &, quod ea non dicit, nec nos dicere debeamus; per vulgata; & alioquin ejusmodi Filiarum Renunciationes in universum strictè intelligi, nec de una ad aliud propagari ac dilatari debeant. Tiraquellus, de *jure primigenior. Q. 16. num. 10.* per Rationem, 335
quòd, licet hujusmodi Dispositiones, respectu Agnatorum, ob conservationem Familiæ, favorabiles quidem censeantur; in seipsis tamen odiosæ sint, & Juri Communi, quod cuilibet liberam rerum suarum administrationem, dispositionem, & distractionem permittit, prorsùs sint contrariæ. Fichardus, *lib. 1. consil. 7. num. 9.*

Wann / Undecimò, auch in tali casu, 336
wann eine in den Ehestand / oder auch in ein Closter eintrettende Tochter ihre samptliche Bona paterna, materna, fraterna, sororia, tàm ex Testamento, quàm ab intestato, ihren Brüdern / inter vivos, und irrevocabiliter, cedirt und verehrt / die dabey von Jhr angeführte Contemplatio Masculorum, & conservandæ Agnationis disen grossen effect hat / ut hæc ipsa Contemplatio & Causa finalis, etiam à tali Renunciatione, omnem Realitatem, sive Durationem in casu extincti Stemmatis Masculini, excludirt und zuruckhhält:

autore Menochio, *consil. 335. num. 30. cum seq. & cons. 401. num 102.* Merlino, *Decis. 62. num. 23. & seqq.* Passerino, ad *Capit. Quamvis. num. 43. 44. & 47. de pact. in 6.* Torre, *Decis. 200. per tot.* ubi vide omninò:

cùm nihil impediat, totam talem, vel 337
plures tales Hæreditates, totô tempore intermedio, quamdiu videlicet Conditio Pacti hæreditatis renunciatæ reservativi pependit, seu nondùm, ob Fratrum Masculinam adhuc durantem Descendentiam, extitit, jure veræ & meræ Donationis, penes Masculos extitisse, omniaque illarum Emolumenta, interea percepta, imò etiam ipsasmet Hæreditates, quoadusque de Masculis ad illas vocatis quæstio est, irrevocabiliter ad ipsos spectare;

per ea, quæ latiùs à nostro Collegio definita videre est apud nostrum Collegam, D. Harpprechtum, in *tract. academic. de successionib. parte 2. pag. 439.*

Ja wenn auch / Duodecimò, alle bey den 338
Rechtslehrern befindliche Clausulæ, und die noch weitter erdacht werden möchten /

(Ausser

(Ausser denen allein / quæ etiam in Casu totaliter sublat. Stemmatis Masculini solche Töchtern ausschliessen; de quibus superiùs) in hujusmodi Pacto renunciatorio gar copulativè zusammengesetzt / den in Casum finitæ Agnationis, cujus contemplatione Filia renunciavit, ex universali Europæ Consuetudine, Patrisque & Filiæ renunciatricis præsampta mente, competirenden Regressum ad renunciatam Patris Successionem nicht zuhindern vermögen;

ut ex illis, quæ suprà de hâc abundan-
339 tissimâ renunciandi Formulâ, quòd Renunciatio debeat esse Realis, imò planè Realissima, & cum omnibus Clausulis facta, quæ excogitari possunt, liquidissimum redditur.

Jungat. imprimis Donatus Antonius de Marinis, *lib. 2. Resoll. 189. num. 72. in fin.* & *Resol. 191. num. 3.*

340 Wie solte denn immer die / in Casu proposito, so hoch deprædicirte und erhabene Clausula: Daß des seeligen Herrn von Truchseß beyde Frauen Töchtere / an die Truchseßische Famili, ein vor alle mahl / keine Prætension mehr zuhaben / renunciiren sollen / (die wahrhafftig vor allen bißher angeführten Clausulis sich nicht sehen lassen darff) dise insolitissima, des wohlseeligen Herrn Vatters / als welcher mit diser Renunciation anders lediglich nichts / als allein des Truchseßischen Stammens und Nahmens Conservation / auch seiner gesampter Güther beständige Bey behaltung in demselbigen expressissimè und specificè intendirt / apertissimæ Menti & Voluntati, ja gar allen / in hac tota Renunciationum materiâ, communissimô suffragiô comprobatissimis, tùm & vivô ubivis Fori Usu & Praxi receptissimis Principiis è diametro adversirende efficacia zugelegt / und
341 mit einigem colore adscribirt werden können / daß / unangesehen dessen / daß nunmehro der Truchseßische Stamm und Nahm gantz und gar mit ihrem Herrn Bruder zu Grabe getragen worden / doch Sie beyde Frauen Töchtere von allem Regress an ihre verzihene vätterliche Erbs-Portiones, in gratiam prorsùs extranei Hæredis, à Patre instituti, auch fürauß / und auf Ewig ausgeschlossen seyn sollen?

342 Equidem si Filia, quæ in gratiam Fratrum, vel favore Agnatorum, vel ad Conservationem Stemmatis Masculini, sive Agnationis contemplatione, (Quæ cum abdicativâ & omnimodò abstentivâ Renunciatione nullatenùs compatibilia esse superiùs audivimus.) à suo Parente renunciare jussa, vel hoc modo actualiter renunciavit, per omnes Clausulas ubiubi obvias, & quæ porrò adhuc à viris doctis excogitari possunt, à Regressu ad Bona renunciata, totaliter sublatô Stemmate Masculino, haudquaquàm excluditur, tametsi 343
nonnullæ ex superiùs à nobis relatis Clausulis hunc ipsum effectum sempiternæ Ipsius Exclusionis indubitatò importare videantur; quô ergò colore hæc tàm levis & debilis, & 344
vix minimo scrupulô obnoxia Clausula: Daß Sie Frauen Töchtere / ein vor allemahl / an die Truchseßische Famili, keine prætension mehr haben sollen / ad tantum fastigium extolli valuerit, ut multum dubii super hoc moveatur: Utrum duæ Filiæ, prô conservandâ Agnatione, à suo Parente ità renunciare jussæ, etiam nullô jam Masculô amplius supervivente, sicque Causâ finali totius istius Renunciationis totaliter cessante, nihilominùs ulteriùs, & in perpetuum exclusæ censendæ sint? Cùm tamen, ut hæc 345
vel tandem claudamus, & quidem ex traditis horum Jurium gnarissimi Cardinalis de Luca, Secularium præsertim seu in sæculo nubentium Renunciationes ità Omnes exaudiant, quòd, Fratribus, vel aliis à Renunciatrice magis dilectis, quorumque intuitu sive contemplatione renunciationes communissimè procurantur, totaliter sublatis, ex verisimillima Utriusque Voluntate, ut in proposito Patris & Filiarum, sub Renunciatione, quantumvis amplâ, & in formâ Extinctivâ seu Reali conceptâ, semper Casus dicendus sit non comprehensus; ut ex magistrali ac recepto consilio Baldi 437. *num. 2. Lect. 2.* aliisque complu-ribus cumulatis demonstrant Rovitus, *consil. 23. num. 21. lib. 1.* De Ponte, *consil. 39.* De Marinis, *dicta Resol. 189. per totam*, & *Resol. 191. num. 4. & seq.*

Ità ferè laudatus Cardinalis de Luca, de *renunciatoribus, Disc. 3. num. 10. vers. In illis autem, quæ in sæculo nubunt.*

Die Achte Rationem dises unsers De- 346
cisi erhohlen wir daher / daß ja nicht die geringste Verisimilitudo vor die / à dissentientibus Dominis Jureconsultis gemachte widrige interpretation der Truchseßisch-vätterlichen Dispositiõ de Renunciando; und hingegen ex omni respectu & latere die Selbstredende und kräfftigste Verisimilitudo vor diſe Sentenz, daß die beyde Frauen Töchtere von ihrer nunmehro ab omni Masculorum successione erledigten vätterlichen Hæreditát weiters nicht excludirt und verstrungen werden sollen / durchgehends militirt. Dann gleichwie die Rechtslehrere / 347
in legali cujusvis supremæ Voluntatis interpretatione hanc præponderantem & præpotentem, quam passim appellant, majoris Charitatis sive Dilectionis Præsumptionem allenthalben ad ravim inculciren und sagen / quòd Affectio Testatoris, tanquam 348
optima interpres ejus dubiæ mentis;

per *L. 8. §. fin.* ibi: *Quia non ex judicio ejus veniunt. ff. de vulg. & pupill. substit.* Franciscus Ripa, ad *L. Ex facto. princ. ff. ad Sctm. Trebell.* Hippolyt. Riminaldus, *consil. 677. n. 70.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 493. n. 14.* in interpretanda ipsius Voluntate primo omnium loco spectari debeat;

L. 85. in fin. juncta Glossa, in *verb. Liberos, ff. de hæred. instit.* Jacobus Caimus, ad *L. Filius familias. §. Divi. Q. 5. num. 86. de legat. 1.*

349 & quòd ipsa hæc Affectio, tanquàm Ordinata, quæ à Lege præsumitur;

per *L. 57. §. 2. ad Sctm. Trebell.* Josephus de Rosa, *consult. 2. num. 191.* Cyriacus, *controv. 174. num. 41.* Actolinius, *Resol. jur. 15. num. 33.*

350 magis utique ad quosvis Testatoris Cognatos, & præprimis ei proximos, quàm ad quamlibet extraneam personam dirigatur; Gratianus, *dicto num. 14.* Riminaldus, *d. loc.* cùm Ripa Caimus, ad *L. Filius familias. 114. §. Divi. Q. 5. num. 86. de leg. 1.*

351 Quando enim Voluntas ambigua est, tunc ipsa Lex talem in Testatore Voluntatem præsumit, qualis bonum virum decet, & propterea ipsum illud voluisse conjecturat, quod alii prudentes & probi homines, juxta rectam Rationem, nobis ipsis Conjunctos præ quibusvis Extraneis, & quo quisque Proximior, tanto etiam magis eundem ad successionem vocantem, communiter velle

352 & disponere solent;

ut ex tx. *Legis 4.* in verbis: *Quoniam* desideria viventium ex arbitrio morientium, *non sine justa ratione colligimus. Cod. de natural. liber. L. 30. in fin.* ibi: *Ne videatur testator* alienas successiones propriis anteponere. *Cod. de fideicomm. L. ult.* in verbis: *Cùm* prudentum *omnia responsa*, & Lex ipsa Naturæ Consanguineos successores faciant. *Cod. quor. bonor.* prudentissimè advertit Josephus de Rosa, *consult. Jur. 2. num. 18. & sqq.* Tiber Decianus, *lib. 4. consil. 89. num. 34.* Hondedæus, *lib. 2. consult. 57. num. 8.* Cardinal. Mantica, de *conject. ultimar. volunt. lib. 3. tit. 2. num. 6.* Peregrinus, *vol. 5. consil. 23. num. 15.* latè, post Ananiam, Ancharanum, Gravettam, Rolandum & alios, Johann. Del Castillo,

353 *quotidian. controv. lib. 5. cap. 141. per tot.* ubi dicit, urgentissimam, ad interpretandas dubias dispositiones, ex hac præsumptione, Conjecturam pronasci; post plurimos alios, Julius Caponus, *Discept. for. 581. num. 24.* ubi hanc præpotentem in interpretanda ambigua Voluntate conjecturam appellat:

354 Ad exemplum videlicet ipsarummet Legum, quæ, naturalem Charitatis ordinem respicientes, talem in quolibet Voluntatem præsumunt, quæ cum communi hominum inclinatione & officio congruit;

ut bellissimè Bœclerus, in *notis ad Grot. lib. 2. cap. 7. §. 13.* B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de magis dilecto, cap. 1. §. 9.*

Ex quo illud vulgatissimum, quòd semper Testator illos, quos magis diligit, præ- 355
ferre voluisse censeri debeat:

per notata DDrum, ad *L. 3. in med.* ibi: *Non tamen abs re est, ut hoc in casu deteriores esse Nepotibus Filii non sinantur. Cod. de bon. matern.* Mantica, de *C. U. V. lib. 6. tit. 11. num. 13.* Peregrinus, de *fideicomm. artic. 15. num. 8.* Castillo, *controv. lib. 5. cap. 84. num. 29. & sqq.* post plures, quos laudat, laudatus de Rosa, *d. consult. 2. num. 18. & 19.* Alphonsus de Azevedo, *consil. 2. num. 8.* Cephalus, *consil. 739. num. 17. & sq.* Domini Antecc. Marpurgenses, *vol. 4. consil. 54. num. 121. & 123.*

& omnia Jura Successionum, tàm ex te- 356
stamento, quàm ab intestato ab ipsius Testatoris Affectione principaliter pendere, ità, ut universas particulares Voluntatis quæstiones ex isto præcipuo fonte deductis præsumptionibus conformari oporteat, ac propterea in tractatibus ultimarum Voluntatum Affectio Testatoris, & Favor dilecti, utramque, quod ajunt, paginam facere dicatur Mariano Socino, *vol. 1. consil. 23. num. 21.*

Also setzen auch in specie, in hac ipsa ma- 357
teria Renunciationum, alle Rechtslehrere zur unzweifflichen Regul/ quòd, tametsi à Patre Filiabus amplissima, seu sub Clausulis prægnantissimis, ab ipsis præstanda Renunciatio in Testamento fuerit præscripta, vel ab illis recepta; tamen pro Filiabus semper Inclusionis Verisimilitudo, quæ vel sola ad excludendum Extraneum sufficit, eo quòd Verisimilitudinem pro se habens Casum Legis in terminis pro se habere intelligatur, cùm ipsa Lex illud, quod verisimile, 358
servare injungat, potentissimè militet:

L. Semper in stipulationibus. ff. de Reg. Jur. Cravetta, *consil. 9. num. 35. & cons. 29. num. 6.* Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 3. tit. 1. post num. 15.* Donatus Anton. de Marinis, *lib. 2. Resol. 90. num. 26. & sqq.* Autor consilior. Gailii, *parte 1. consil. 15. num. 13.* Jacobus Cancerius, *variar. resol. lib. 3. cap. 15. num. 26. & seqq.*

Præcipuè verò in talibus terminis, quan- 359
do Filia expresè contemplatione, seu pro Conservatione Agnationis, Patris hæreditati renunciavit, DDres passim pro indubio definiunt, quòd, si posteà Agnatio in totum deficiat, pro talis Filiæ inclusione, & exclusione cujuscunque Extranei potentissimè militet hæc efficacissima & ubique præponderans Juris Præsumptio, quòd Pater alienam Successionem, seu extra-

extraneos hæredes, suo proprio Sanguini, sive Liberis utriusque Sexûs, præferre voluisse præsumendus sit vel minimè;

tx. specificus in *jàm supra allegatâ L. 30.* in his verbis finalibus: *Ne videatur Testator* alienas successiones propriis anteponere. *Cod. de fideicomm.* Quam egregiè adjuvat *Lex 102. de condit. & demonstr. ibique* DDres. Donatus Anton. de Marinis, *Resol. Jur. 189. num. 8.* Amatus Dunozettus, in *Decc. Rotæ Rom. Decis. 641. num. 23.* ex Decc. ejusdem Rotæ, Johann. Baptista Saminiatus, *controv. Jur. 100. num. 19.*

Semper enim DDres hanc ipsam, ceu Juris, Præsumptionem absque dubitatione præferendam esse dictitant, quòd talis imprimis Renunciatio hanc tacitam implicet Conditionem, si aliquis ex Patris Descendentibus Masculis in vivis superstit:

Laurentius à Pinu, *consil. 69. num. 7.* Cardinalis Parisius, *consil. 26. num. 17.* Anton. Gomezius, ad *L. Tauri. 22. num. 12.* Augustinus Berojus, *vol. 1. consil. 70. num. 10.*

Et quòd non sit credendum, Patrem voluisse, ut ad Bona ipsius, propriis Filiabus omninò exclusis, admittantur Extranei;

Johannes Gutierrez, ad *Capit. Quamvis pactum. vers. Nullum ad Bona paterna. num. 13. de pact. in 6.* Joh. Vinc. Hondedæus, *consult. 91. num. 91.* Antonius Faber, in *tract. de errorib. pragmaticor. part. 1. decade 18. err. 9. num. 8.* Jacobus Gallus, *consil. 40. num. 45.* Altogradus Sen. *lib. 2. cons. 43. num. 56. & 57.* Molphesius, ad *Consuetud. Neapolit. Q. 17. per tot.* Franciscus de Petris, *cons. 49. num. 27. & 28.* Comes Andreolus, *controv. 310. num. 26.* Andreas Georgius, *Allegat. 29. num. 15.* Rolandus à Valle, *vol. 3. consil. 36. num. 34.* Kellenbenz, de *succession. renunciat. Q. 9. num. 28. & seqq.* postplures, quos laudat, Johannes Torre, de *pactis futuræ successionis. lib. 2. cap. 15. n. 91. & 92.* ubi scribit, quòd, cùm hæc ipsa doctrina tot fundamentis, tantisque DDrum autoritatibus roboretur, de illius veritate nemo vel dubitare possit:

Sed quòd potiùs Parentum commune Votum, quibus summè odiosum est, suæ propriæ Proli alienam anteponere Posteritatem;

L. 7. unde lib. L. 7. de bon. damnat. L. 15. de inoffic. testam.

& quorum è contra summa sollicitudo in eo consistit, ut sua Bona in proprios Descendentes, & non in Extraneos transferri curent, horum prælationi repugnet summoperè.

Amatus Dunozettus, *Dec. 641. num. 23.* Phil. Corneus, *lib. 4. consil. 291. num. 4. vers. Et votum Patris.* Alexander Tartagnus, *lib. 3. consil. 29. num. 4.* Joh. Bapt. Saminiatus, *controv. for. 100. num. 19. & 20.*

in tantum, ut etiam Alexander ab Imola pro magno absurdo hoc ipsum reputet, ut in stipulatione atque Acquisitione Patris pro se, & masculis suis Hæredibus, factâ, His deficientibus, Ipsius met Filia non comprehendatur, & è contra Extraneus comprehensus censendus sit. Si enim, ai. ille, Recipiens noluit includere suas Filias Fœminas, non est verisimile, quòd voluerit includere Extraneum Masculum, & excludere Filias proprias; quod esset absurdum. *L. Cùm acutissimi. Cod. de fideicomm. L. Cùm avus. ff. de condit. & demonstr.*

ad *L. Quod dicitur. num. 17. in fin. ff. de verb. obligat.* De Marinis, *dicta Resol. 189. num. 8.*

Wann nun auch in dergleichen Fällen/ da ein Vatter von einer / oder mehreren Töchtern / pro conservandâ Agnatione, einen aydlichen Verzücht seiner künfftigen Hæreditât acceptirt / und hernach seine Söhne / oder andere Agnati miteinander dahin sterben / seine Intention und paterna Voluntas durchaus nicht dahin zuinterpretiren / daß disen juratò und in forma amplissima verzihenen Töchtern seine andere annoch unverzihene Töchtern vorgezogen / und Jene von ihren verzihenen Erbs-Portionen / durch dise / totaliter ausgeschlossen seyn sollen: Eo quòd procul dubio, in tali Casu, si nullus jam ampliùs Masculus superstit, Pater omnes suas Filias, tàm renunciatas, quàm non-renunciatas æqualiter dilexisse præsumatur à Lege.

Autor consilior. Gailii, *parte 1. consil. 15. n. 13.* Johannes Torre, *d. tr. lib. 2. cap. 12. n. 87.* prolixè Kellenbenz, de *renunciat. succession. Q. 39. per totam. præcipuè num. 18.*

Und wann auch ein Vatter / der von allen seinen Töchtern / contemplatione & in gratiam Agnatorum, solche aydliche Erbs-Verzüchte / wohl auch in amplissima & exuberantissima forma, acceptirt / die Præsumptio Juris durchaus nicht zulast / daß / wann / zum exempel / eine einige Tochter masculos Nepotes im leben hätte / dise nicht nur ihrer Mutter; sondern auch Dero Schwestern / seu ipsorum Materteris, in ihren verzihenen Vätterlichen Erbs-Portionen / cum totali ipsarum exclusione, præferirt werden sollen;

per *L. Publius. 36. §. 1. de condit. & demonstr.* & ea, quæ in simili, post Jaffredum, Lanfrancum, Cardinalem Albanum, Sylvanum, & alios, notavit Vivius, in *Decc. Neapolit. Decis. 414. num. 13.* Tessaurus, *Decis. 188. num. 13.* Petrus de Luna, *consil. 47. num. 27. & seqq.* Carolus Anton. Bottilierius, de *successon. ab intest. cap. 1. num. 8.*

post Socinum senior. Menoch. Parisium, Alciatum, Hodiernam, & Martam, Rocca, *selectar. Jur. Disp. vol. 1. cap. 55. num. 24.*

370 ubi Renunciationem, secundum Ordinem Affectionis, regulandam pronunciant. Nostra Facultas, apud nostrum Collegam D. Harpprechtum, in *tract. academic. de successionib. part. 2. Tract. VII. Resp. 4. num. 248. cum seqq.*

371 Wann von einem Vatter noch ferner auch dises in dubio durchauß nicht præsumirt werden kan / daß Er die von seinem / absque mascula prole abgestorbenen Sohn hinterlassene Neptes, seinen aignen / obgleich verzihenen / Töchtern in seinen à Masculorum successione erledigten Bonis habe wollen præferiren:

ut ex Cephalo, Hondedæo, & Cothmanno benè firmant Bb. nostri Antecessores, apud Besoldum, *consil. 171. num. 91.*

372 Ja wann auch ein Vatter / der von seiner in ein Closter gegangenen Tochter / eine solche juratam renunciationem, pro conservando suo Stemmate Masculino, erfordert / und angenommen / bey nachgehends gantz erlöschendem seinem Mannliche Stammen / dise Intention durchaus nicht gehabt zuhaben / à communiore Doctorum Schola præsumirt werden will / daß Sie / oder das Closter / in welchem Sie / tempore delatæ paternæ Hæreditatis, sich befunden und aufgehaltten / von der aydlich verziehenen vätterlichen Succession auch fürauß excludirt und hindangewisen werden solle:

ut prolixè non minùs, quàm doctissimè statuminat laudatus Marinius, *lib. 2. Resol. 190. inprimis, num. 26. & seqq.* ubi hoc con-

373 summatum dicit, quòd ex parte Parentis, renunciationem à Filia acceptantis ipsa Juris Præsumptio hoc credere jubeat, quòd ipse à Filiâ monasterium ingressâ suæ successionis renunciationem, duntaxat favore masculorum Descendentium, sive Agnationis in suo splendore & flore servandæ causa, exegisse censendus sit: Quibus deficientibus nullatenùs de ipso præsumi debeat, quòd Filiam, Monialem licet, à Bonis hoc modo renunciatis voluerit excludere.

Covarruvias, ad *Cap. 2. parte 3. §. 3. num. 4. de pact. in 6.* Bellonus, *consil. 15. num. 12.* Cravetta, *consil. 42. num. 1.* Menochius, *consil. 6. num. 10. vers. Tertia ratio.* Collega noster D. Harpprecht, de *successione Monialium nobil. renunciatar. §. 36.* Amatus Dunozettus, in *Decc. Rotæ Rom. Decis. 641. num. 20.*

374 Wie viel weniger läst sich dann dise meinung verfechten / daß / wann eine Adeliche / oder höhere Verzigs-Tochter / ihres vätterlichen Erb-Rechts / zu beförderlicher Erhaltung des mannlichen Stammens / sich eydlich verzeucht / und der mannliche Stamm / über kurtz oder lang / totaliter erlischt / Sie / dessen unangesehen / doch auch fürohin außgeschlossen / und / in ihrer verzihenen Erbs-Portion / ein / ab ultimô Masculô, ex asse eingesetzter extraneus Hæres Ihr und ihren Nachkommen præferirt werden solle?

argumentô à minori ad majus deductô, 375
quod in Legibus validissimum; quod in ipso hoc puncto ità applicant Vasquius, Covarruvias, Gomezius, Charondas, Faber, Cancerius, D'Espeisses, eosdemque collaudans Abrahamus à Wesel, de *connub. bonor. societ. & pact. dotal. tract. 2. cap. 6. num. 102.* De Marinis, *lib. 2. Resol. 189. num. 3. & 8.* & nostra Facultas, apud Collegam D. Harpprechtum, in *Resp. quod exhibet Dn. Leuchs. in addition. ad Andr. Dalneri tract. de varior. jurinm renunciat. pag. 238. vers. Si enim.*

Dann es bleibet hierbey / und wird ewig 376
vöst bleiben / quòd omnes hujusmodi Renunciationes ex præsumptâ Parentis renunciationem à suis Filiabus recipientis, & ipsarum Filiarum præsumpta mente ac verisimili Intentione passivam recipiant interpretationem, in tantum, ut etiam abundantissimæ & exuberantissimæ illius clausulæ juxta mentem ipsorum sint restringendæ;

per jam suprà relatam doctrinam Marinii, *lib. 2. Resol. 191. num. 26.* pluriumque aliorum primi nominis DDrum, quos laudat Collega noster D. Harpprechtus, de *successione Monialium nobil. renunciatar. §. 35. in fin. & passim aliàs.* Amatus Dunozettus, in *Decc. Rotæ Romanæ, Decis. 641. num. 19.* perillustris Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 133. num. 6.*

Es bleibet darbey / quòd Filiæ nunquàm 377
à suo Parente præsumantur excluſæ, nisi aliqua adhuc Persona supersit, quæ ipsas, ex Patris Voluntate, excludat;

post plures, Autor consilior. Gailii, *parte 1. consil. 15. num. 17.* Jacobus Cancerius, *varr. resoll. parte 3. cap. 15. n. 27.* Didacus Covarruvias, ad *Cap. Quamvis. part. 3. §. 3. num. 3. de pact. in 6.* Salicetus, & Alii, ad *L. Pactum. Cod. de pact.* Baldus, Decius, Jason, & Paulus de Castro, ad *L. Pactum quod dotali. Cod. de pact.* prolixè Marantha, *Disput. 10.* Cardinal. Parisius, *part. 3. consil. 26. num. 17.* Tellus Fernandez, ad *L. Tauri. 6. glossa 1. num. 45.*

Tametsi illarum Renunciatio planè abdi- 378
cativè videatur concepta; modò contemplatione Masculorum sit facta;

ex Natta, Molfesio, & DDbus commr. Amatus Dunozettus, *dicta Decis. 641. num. 36.* junctis *ibi præcedentibus.*

Es

379 Es bleibet dabey/ quòd, Stemmate Masculino in totum sublatô, Extranei Filiabus, illæsâ Justitiâ, præferri non possint;

per *d. L. 102. de condition. & demonstr. L. 3. Cod. de inoffic. testam. L. 30. Cod. de fideicomm. L. 40. §. fin. ff. de pact. L. 17. §. fin. ad Sctm. Trebellian.* ex Hartmanno Pistoris, Marinio, & aliis, Johannes Torre, *dicto lib. 2. cap. 15. num. 72.* ibi: *Et propterea* Verba generalia restringenda sunt, ne Extranei, cum maxima injuria, præferantur Filiæ, &c.

380 Eo quòd semper, etiam pro Filiabus renunciatis, majoris Charitatis sive Dilectionis Præsumptio militet, quòd Bona Patris potiùs in ejus Filias, quàm in quamcunque extraneam Personam, devolvi debeant.

Actolinius, *Resol. 40. num. 9.* Torre, *dicto cap. 15. num. 77.* Dunozettus, *dicta Decis. 641. num. 22.*

381 Ex quo etiam, in examine supradictæ Quæstionis: Utrum, mortuis Fratribus, qui tempore interpositæ renunciationis in vivis fuere, Filia renunciatrix, per suas Sorores non renunciatas, à successione communis Patris excludatur, an verò cum illis ad successionem admitti debeat? B. noster Antecessor Kellenbenzius de simultaneâ ejus admissione ità pronunciat, quòd eandem ipsa etiam Natura adjuvet; & æqualis erga Filias, sublatis Masculis, Parentis Charitas; tùm & ipsamet Æquitas.

de *successionum renunciationib. Q. 39. num. 18.* ubi plura videri possunt.

382 Allermassen nun/ juxta hactenùs operosè firmata, mit keinem bestand propugnirt werden kan/ quòd, sublatis illis omnibus, quos Pater, suæ Filiæ Renunciationem Testamento præcipiens, vel eandem recipiens, solos consideravit, nihilominùs Extraneus, ab ultimo Masculo ex asse scriptus Hæres, exclusis Filiabus, etiam ipsis ex patria Hæreditate debitas portiones auferre valeat, eo quòd hanc sententiam potentissima Juris, eademque duplicata, Præsumptio refundat, tùm ex Patris & Naturæ communi voto, tùm ex longè majori Filiarum, præ Extraneis, Dilectione sua sponte pronata, quam tantoperè æstimat vir summi judicii Regens Marinius, ut graviter adstruat, in
383 talibus terminis, sine dubio, Omnem pro tali Filia stare Verisimilitudinem:

d. lib. 2. Resol. 189. num. 7. ibi: *Stat igitur, sine dubio, pro Filiâ inclusionis verisimilitudo.*

384 Also ist/ loco Notæ decidendi Rationis, noch ferner hiehero aus den bewährtesten DDbus zuerhohlen/ daß/ wann auch der wohlseelige Herr Vatter von Truchseß disen ernstlichen Willen/ daß sein einiger Herr Sohn in seiner hinterlassenen gantzen Hæredität/ mit gäntzlicher præterir- und excludirung seiner beyder Frauen Töchtere/ einen prorsùs extraneum Hæredem ex asse zuinstituiren unumbschränckhten gewalt/ fug und macht haben solte/ wahrhafftig gehabt hätte/ Er hingegen reverà von einer gedoppelten grossen Ingratitudine nicht
385 frey gesprochen werden könte; Einmahl zwar in regard seiner zweitten Gemahlin/ weyland Frauen Evæ Barbaræ, gebohrner von Auffsäß/ von deren Er selbst/ in seinem ersten/ am 21. April. Ao 1702. aufgerichtetem Testament/ theils auch in dem nachgefolgten Concept seines zweitten Testaments/ nicht genug rühmens machen kan/ wie der seegenreiche GOtt Ihn/ durch ihre sorgfältige/ unvergleichliche/ rare und kluge menage, in re familiari so reichlich gesegnet/ daß Er/ in zeit ihres fürgewährten Ehestands/ über hundert Tausend Gulden/ Schulden bezahlt/ auch sehr vieler und grosser Beschwehrlichkeiten von rechtlichen Processen/ und sonsten überhaben worden: welche grosse/ und von Ihm/
386 vor unvergleichlich angerühmte Meriten Er in wahrheit/ hôc suppositô, gegen ihre hinterlassene einzige Frau Tochter mit gar übelanständigem und schnödem Undanck
387 remunerirt hätte. Einmahl aber in ordine gegen beyden Frauen Töchtern/ indeme dieselbe/ seinem Vätterlichen Befehl zu gehorsamer folge/ ihrer Vätterlichen Erbstheile/ in gratiam Fratris, und seiner gesampter Mannlich Ehelicher Descendenten/ gegen acceptation des Ihnen verschafften Legati und Dotis, gehorsamb und willigklich renuncirt; nunmehr aber/ da der vätterlich Truchsessische Manns-Stamm totaliter ausgestorben/ Sie das höchstens beschwehrliche/ beti übte und schädliche nachsehen haben/ und nicht einmahl die natürliche Nothgebührnis/ oder gantze Legitimam (de quo plura interius) von ihrem so reichlich gesegneten Herrn Vatter
388 darvon tragen sollen. Gleichwie aber die Rechtslehrere den gemeinen schluß machen/ quòd in dubio Nemo, & deinde principaliter nec Parentes & Liberi in se invicem ingrati præsumi debeant:

per *L. 30. Cod. de inoffic. testam.* & Novell. *115. cap. 3. §. Sin autem hæc omnia. L. 31. princ. pro soc.* Hermannus Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 3. consil. 23. num. 104.* Johann-Otto Tabor, in *addition. ad axiomata Barbosæ, vocab. Ingratitudo. axiom. 2.*

389 Also machen auch dieselbe hieraus nicht die geringste illation/ daß/ zu vermeidung diser schändlichen Notæ, auch eine amplissima & sub Clausulis prægnantissimis facta Renunciatio nicht pro penitùs extinctivâ, sive, etiam in Casum totaliter extincti Stemmatis Masculini, prorsùs ablicativâ;

son-

sondern pro personali, & ad solos ipsius masculos Descendentes restrictâ zuhaltten sey; gestaltten in terminis auch dises urgirt Jacobus Cancerius,

variar. resoll. lib. 3. cap. 15. num. 50. & seq. Rota Romana apud Amatum Dunozettum, *dicta Decis. 641. num. 24.* verbis: *Præsertim* 390 *cùm dicta Cleria* amplissimam *renunciationem fecerit eidem Evandro, qui* nota ingratitudinis *redargui posset, si propriam Filiam erga seipsum liberalissimam excluſisset, ac Dominam Comitissam, quæ nihil ei donaverat, admisisset.* Johannes Torre, *d. lib. 2.* 391 *cap. 15. num. 79.* ibi: Accedit ingratitudo Patris, qua aliàs posset redargui, si Filiam erga se liberalissimam excluderet, & Hæredem extraneum, à quo nihil habuerit, admittere vellet. Quæ verba ab omnibus deprompta videntur ex Donato Antonio de Marinis, qui idem inculcat, *dicta Resol. 190. num. 30.* Addat. Collega noster, D. Harpprecht, de *Succession. Monialium nobil. renunciatar. §. 36. pag. 88.*

392 Für das Zehende ist zwar dises eine richtige Sache / quòd per ultimum Testamentum priora omnia ipso jure rumpantur & revocentur.

§. 2. Inst. quib. mod. testam. infirm. L. 2. L. 16. ff. de injusto, rupto, irr. testam. L. 21. §. 3. L. 27. Cod. de testam. Dn. Lauterbach, ad *tit. de injusto test. §. 21.*

Es ist aber auch dises unter denen Rechtslehrern ein nicht weniger einmüthiglich approbirtes axioma, quòd, si super postremo Testatoris elogio aliquod dubium moveatur, ad illud diluendum & radicitùs tollendum antegressa Testamenta quamplurimum conferant.

393 Wohlerwogen nun der wohlseelige Herr Dieterich Ernst von Truchseß in dem ersten Testament expressissimè verordnet / daß seine beyde Töchtere allein biß auff einen ledigen Anfall zurenunciiren gehaltten seyn solten / und in seinem / obgleich nicht zur perfection gebrachten / Concept zweitten Testaments dises nochmahls in amplissima forma widerhohlt / so gibt dise seine / vorher / so lautterlich declarirte / und zum zweitten mahl widerhohlte paterna Voluntas ad authenticam novissimi Ipsius elogii interpretationem einen grossen behelff / daß Er nemlich auch sein / in hoc ultimo Testamento, seinen beyden Frauen Töchtern gegebenes Præceptum de renunciando anderst nicht / als cum dictâ, binâ vice jàm factâ, suæ seriæ Voluntatis certâ expressione, vorgeschriben haben wolle.

394 Sicut enim in genere tralatitii juris est, quòd Mutatio Voluntatis, in dubio, neutiquàm præsumi debeat:

L. 22. ubi vulgò DDres. *de probat.* Barbosa & Tabor, in *axiomat. b. vocab. Mutatio. axiom. 7.* Hermannus Vultejus, in *cons. Marp. vol. 1. cons. 22. num. 41.*

Ità etiam hæc, non solùm expressissimè, ex 395
parte Parentis, repetitim declarata; verùm etiam à Lege præsumpta Voluntas, tùm renunciationem præcipientis vel recipientis Patris, tùm ipsius quoq; Filiæ renunciatricis, quòd omnes hujusmodi Renunciationes in gratiam & comodum solorum Masculorum Descendentium illius, qui easdem acceptavit, vel præstari præcepit, intelligi debeant, in dubio, pariter, per posterius Testamentum, haud præsumitur mutata; sed ab eo, qui 396
in tali Mutatione se fundat, hoc probari oportet; prout in individuo decidit Cardinalis Parisius,

consil. 26. num. 18. Capella Tholosana, *Decis. 457.* Julius Caponus, *Discept. for. 216. num. 31.* Collega noster, D. Harpprecht, de *successione Monialium nobil. renunciatar. §. 36. in fin. pag. 90.*

ità quidem, ut talis, geminatæ præser- 397
tim, Voluntatis Mutatio non de facili induci, nec ex tali, juxta omnes Interppr. Regulas, & in ista materiâ Renunciationum receptissima Principia, vulgarem duntaxat renunciationem, quæ nimirum ad solam Masculinæ Descendentiæ durationem præstari consuevit, & præstita præsumitur, præseferente Figurâ seu Formulâ renunciandi probari valeat; sed eandem concludenter, seu ex indubitatâ contrariæ Voluntatis declaratione demonstrari oporteat; 398
eo quòd ipsa Lex omnem in universum renunciationem, qualis & quantacunque Dubitatio de illâ, ob adjectas amplissimas & exuberantissimas Clausulas, moveatur, tamen pro Personali reputet notoriè;

per hucusque pleniſſimâ manu firmata: quibus addi possunt ea, quæ, eâdem de Regulâ, etiam in Casu, quò renunciatio sub hâc ferè omnium abundantissimâ, atque, ut videbatur, totaliter extinctivam & abdicativam renunciationem propè indubitanter probante Formulâ: Quòd Renuncians perindè haberi debeat, acsi nunquàm in auras vitales edita, sive nunquàm in rerum naturâ fuisset, quòd videlicet illam, non 399
obstante hâc Clausulâ adeò effrænatâ, nihilominùs tantùm pro personali haberi oporteat, ità, ut, si Posteritas Masculina deficiat, etiam ipsa totaliter & omnimodò deficiat, statuminat Surdus,

consil. 544. n. 5. Carolus Ruinus, *lib. 1. consil. 11. num. 10.* Augustinus Berojus, *lib. 2. consil. 107. num. 9.* post Afflictum, Salicetum, & plures, quos laudat, Johann-Franciscus de Ponte, *tomo 1. consil. 39. num. 23.* Molfesius, ad *Consuetud. Neapolit. tit. de renunciat. Q. 3. num. 3.* Rota Rom. in *Decc. Merlini, post tract. de Legitima, Decis. 48. num. 11.* Donatus Antonius de Marinis, *lib. 2.*

lib. 2. Resol. jur. 190. num. 36. juncto num. 34. & ibidem precedentibus, eâdemque in Causa eruditè exequitur Amatus Dunozettus, in *Decc. Rot. Rom. Decis. 641. num. 17. & per tot.* Minadous, *consil. 22. num. 3. & in fin.* Menochius, *consil. 401. num. 102. & seqq.* Merlinus Pignatellus, *controv. forens. cap. 3. num. 10. vers. Et quidem ratio est. & numer. seqq.* ubi plures collaudat.

400 Eilfftens iſt es an deme / daß / indem die Rechtslehrere nicht nur diſes in genere hin und wider bezeugen / quòd Lex ipſa Fœminarum Renunciationes, (ut proximè diximus) in gratiam & commodum ſolorum Maſculorum Deſcendentium illius, qui easdem imperavit, vel à Filia ſua impetravit, & accepit, etiam in Monialibus, factas eſſe præſumat:

prout ex ſolenniſſimo conſilio Baldi 437. Aretino, Pariſio, Angelo, Geminiano, Cravetta, Loffredo, & Alexandro ſignanter definit Johann-Franciſcus de Ponte, *tomo 1. conſil. 39. num. 1.* ubi dicit, hanc veram, communem, rebusque judicatis roboratam DDrum ſententiam eſſe:

401 Sondern auch der wohlſeelige Herr Vatter ſelbſten / in ſeinen zuerſt aufgerichteten Teſtamenten / diſertiſſimè meldung thut / daß deraleichen / von Ihm / ſeinen beyden Frauen Töchtern vorgeſchribene Verzüchte bey der Freyen unmittelbahren Reichs Ritterſchafft in Franckhen gebräuch lich ſeyen; ſo erwächſet auch hier-

402 auß die ſtarckhe rechtliche Præſumption / daß Er auch bey auffrichtung ſeines letzten Teſtaments / diſer heut zutag allgemeinen / bey dem Freyen Reichs-Adel / ſo wohl als in Welſchland / und in andern Provinzien / jemehr und mehr invaleſcirenden / und / nach ſeinem Selbſtaigenen unverwerfflichen Teſtimonio, fürnemlich in Franckhen obtinirenden Conſuetudini, tanquàm Ordinis Equeſtris, in tota Germania, Com-

403 muni Juri ſich conformiren / einfolglich in ſeinem paterno Præcepto, daß ſeine Frauen Töchtere / gegen Ihnen bezahlenden Legatis und Dotibus, ein vor alle mahl keine weittere Forderung mehr zuhaben / zurenunciren ſchuldig ſeyn ſollen / ſeine gantze Verordnung mit diſem / ab ipſa Conſuetudine & Lege præſumirenden / Annexo habe wollen verſtanden haben / daß / als lang der Manns-Stamm fürwährem würde / Sie einmahl für alle mahl nichts mehr zufordern berechtiget ſeyn ſollen:

404 Sanè enim, quemadmodum in illis ditionibus, in quibus Statutum, Fœminarum, ob exiſtentiam Maſculorum, excluſivum viget, cum onere Fœminas congruenter dotandi, tàm Renunciatio, quàm Patris Stipulatio de illa præſtandâ, in dubio non aliter facta præſumitur, quàm juxtà illius Statuti Formam, ſic, ut Utraque ab illo Statuto reguletur, & Fœmina non, niſi intuitu Solorum Maſculorum, neque etiam diutiùs, quàm illi ſuperſunt, renunciaſſe intelligi debeat; eo quòd quilibet contrahere cenſeatur attentâ Statuti diſpoſitione; 405 & quod in Statuto diſpoſitum eſt, perindè Contractui ineſſe videatur, acſi Pactum expreſſum de ſuper initum fuiſſet;

prout hoc ex DDbus plenâ manu exequitur Johann-Bapt. Hodierna, ad *L. Hac edictali. 6. Q. 11. n. 29. & mult. ſeqq. Cod. de ſecund. nupt.* ex Houdedæo & Decio Mercurial. Merlinus, in Reſponſo, quod nomine noſtri Collegii concepit Collega noſter D. Harpprecht, apud Dn. Leuchtium, in *additionib. ad Andreæ Dalneri tract. de varior. jurium renunciationib. pag. 246. vers. Sanè ſicuti in caſu.*

Ità urgens ex hoc, imò planè urgentiſſima 406 & concludens Voluntatis Conjectura exurgit, quòd, præprimis ſi illuſtris vel nobilis Pater hanc liberi Ordinis Equeſtris Conſuetudinem ultrò ipſe pro certâ & receptâ agnoſcat, quòd Filiæ non ultrà, quàm Maſculina Agnatio duraverit, Patris Hæreditati renunciare conſueverint, etiam teſtamentarium Ipſius Præceptum huic eidem Conſuetudini conformiter ab omnibus intelligi debeat:

juxta ea, quæ tradit Joſephus de Roſa, *conſult. Jur. 69. num. 173.* ibi: Ideoque eos 407 id, quod cæteri Nobiles ejusdem Regionis facere conſueverunt, feciſſe tenendum eſt. Johannes Heeſerus, de *acquæſtu conjug. parte 2. Loco 20. num. 190.* ubi ſcribit, quòd, ſi Pater nobilis ſit, tunc, etſi 408 ille Liberos utriusque ſexûs habeat; tamen Renunciatio, Maſculorum favore, facta intelligatur, per conjecturam ſcilicet tacitæ Voluntatis ex talium Virorum Conſuetudine, quæ illa eſt, ut Familiæ ſuæ opes & dignitatem Maſculis potiſſimum, quamdiu ſuperſunt, parent. Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 2. tit. 3. Def. 22. num. 1.* Theodorus Höpingk. *conſil. 4. pag. 246. vers. Quamdiu renunciatio.* Bb. Domini Anteceſſores, apud Beſoldum, *conſil. 171. num. 98.* Vincent. Fuſarius, de *fideicommiſſar. ſubſtitut. Q. 379. num. 11.* Johann-Petrus Fontanella, in *Decc. Catalon. Decis. 56. num. 6.* junctis illis, quæ ex aliis ſollicitè commonſtrat Dn. Leucht, in *additionib. ad Andr. Dalneri tract. de variet. jurium renunciat. cap. 12. num. 19 pag. 31.*

Undè paſſim DDres etiam de ipſis Renunciationibus ità pronunciant, quòd, ſi illu- 409 ſtris, vel nobilis Filia, tametſi monaſticam vitam amplexa & propediem profeſſura, nach der Freyen Reichs-Ritterſchafft alt löblichem Herkommen / Bonis paternis renunciaverit, hoc plurimum conferat

ad statuminandam personalem solummodò Renunciationem;

ut patescit ex Responso, quod exhibet Collega noster D. Harpprechtus, in *Respp. criminal. & civilib. vol. 4. Resp. 70. num. 133.* & similibus traditis in *tract. de successione Monial. nobilium renunciatar. §. 40. pag. 110.*

410 Sicut enim de ipsâ Renunciatione actualiter præstitâ ità valdè notanter nostri Antecessores: Ex hoc, inquiunt, colligitur, & in præsenti non aliter esse sentiendum; sed & hanc Renunciationem ad communem Germaniæ Consuetudinem, Usumque receptum fuisse celebratam. Semper enim Contractus intelligitur celebratus secundum Consuetudinem Patriæ, & ab eâ recipit interpretationem, quia Contrahentes præsumuntur voluisse contrahere secundum Consuetudinem Loci.

consil. 171. num. 98.

411 Ità nulla apud nos dubitatio residet, quin & tale Præceptum testamentarium Patris, suis Filiabus renunciationem injungentis, eidem Consuetudini, tanquàm Juri Communi (tametsi non scripto.) in Provincia obtinenti, pariformiter conformandum, eundemque in sensum exaudiendum sit: quod

412 vel solo argumento à contractibus & pactis ad supremas Voluntates liquidissimum redditur;

ex doctrina Everhardi, *in topica legali, loco à Contractibus ad ultimas Voluntates, pag. nobis. 240. & sqq.*

413 Ex eo siquidem, quod fieri consuetum, cujuslibet negotii interpretatio semper petenda;

post Corneum, Cravettam, Decianum, Wesembecium, Baldum, Cephalum, & Abbatem, Johannes Gœddæus, in *consill. Marpurg. vol. 3. cons. 26. num. 11. & sqq.*

414 adeò, ut ex eo, quod fieri consuetum, optimum argumentum & interpretationem sumi scribat idem Gœddæus, *vol. 4. cons. Marp. 51. num. 15.* ubi omninò conferri meretur; ut & nostrum Collegium, in *tract. academic.* D. Collegæ Harpprechti, *parte 2. pag. 241. num. 163.*

415 Es ist zwar / vor das Zwölffte / in denen an uns geschickhten Responsis juridicis aus einem Attestato von Hochlöbl. Ritterschafft in Franckhen hierwider gemeldet und angeführt worden / daß die Verzüchte bey der Fränckhischen Ritterschafft admodùm diversimodè, nemlich bald absolutè und abdicativè / bald aber auf der Brüder ohne Leibs-Erben / bald auf Ihr absterben ohne Männliche Leibs-Erben / bald aber auf absterben der Brüder gantzer Männlicher Descendentz / bald auch gar auf den Fall / wann denen Verzigs-Töchtern ihrer Brüder Successio, ab intestato, deferirt werden möchte / eingerichtet zu werden pflegen: Nachdem aber des Herr Vatter 416
diser Fränckhische Consuetudinem, daß die Töchtern / im Fall / wann die Männliche Descendentz totaliter außgestorben / zu ihren verzihenen Erbs-Portionen / zweifelsfrey (wie dergleichen auch bey dem Schwäbischen und Rheinischen Adel insgemein; aber auch nicht allermahlen practicirt wird) secundum id, quod utplurimùm fit, admittirt zuwerden pflegen / Selbst vor richtig gehalten;

inmassen so wohl aus seinem Ersten Ao. 417
1702. aufgerichteten / in verbis: Gegen die bey einer unmittelbahren Reichs-Ritterschafft in Franckhen gewöhnliche Verzücht. junctis hisce sequentibus: Es hat aber auch dieselbe / wegen Vätter- und Brüderlicher Erbschafft / biß auf einen ledigen Anfall / NB. gewöhnliche Verzücht zuthun: Massen / nach absterben NB. des Männlichen Stammens und Nahmens der Truchsessen von und zu Pommersfelden / Ihr und ihrer Schwestern wie auch beyder Descendentz auf die renunciirte Erbschafften habende Forderung offen und bevor bleibt.

als auch aus dem Concepto secundi Te- 418
stamenti, in verbis: Wie dann diser meine Tochter / wegen Vätterlicher und Brüderlicher Erbschafft / biß auf einen ledigen Anfall / NB. Gewöhnliche Verzücht zuthun; diser aber / nach absterben NB. des Männlichen Nahmens und Stammens / eô ipsô wider cessiren / und ihrer Schwester / und deren Descendenten habende Forderung auf die renuncürte Erbschafft wider frey und offen stehen solle; junctis cæteris ibidem porrò sequentibus.

Sonnenclärlich erhellet: So zweiffen 419
wir nicht / daß Er auch seine letzte Vätterliche Disposition eben diser / Utplurimum, in Franconia, Suevia, & tractu Rhenano obtinirenden / als von Ihm Selbst vor richtig und unzweiflich gehaltenen Consuetudini (Da zumahlen dieselbe auch ad Jus 420
Commune, Civile & Canonicum, imò etiam Naturale, juxta tx. *L. 7. princ. ff. de bon. damnat. & L. 7. §. 1. ff. undè lib.* ubi vulgò Scribentes, bey absterbung des Manns-Stammens solche Filias reducirt / und mithin umb so mehr favorabel zuhalten; per tradd. Musculi, de *success. convent. num. 28. cum seqq.* & B. Collegæ nostri D. Frommanni, de *existentia conditionis pacti heredit. renunc. reservativi. th. 47. pag. 54. in med.*) habe wollen conformiren.

Quod enim DDres passim circumferunt, 421
quòd etiam ipsa Lex, vel Consuetudo Voluntatem Testatoris sæpè interpretetur:

L. 1. in verbis: *Tamen*, hanc fuisse Defuncti cogitationem, interpretor. *Cod. de*

de legat. Baldus, ad *L. Mevius. princip. no. cab. 2. de legat. 2.*

422 Et quando Lex mortui supremum elogium interpretatur, huic interpretationi procul dubio standum sit:

post Baldum, Mantica, de *conject. ultimar. volunt. lib. 3. tit. 1. num. 24.*

423 id in talibus præcipuè terminis obtinet, quales hîc ventilamus, ubi nempe Testator sui animi sensa, de dictâ Franconicæ Nobilitatis Consuetudine, utplurimùm obtinente, in duobus Testamentis, sicque iteratò, disertissimè declaravit.

424 Semper enim in dubiis (nedùm talibus indubiis, de quali hîc quæri eousque ad plenum Veritatis meridiem apertissimè posuimus) Dispositionibus interpretatio ex iis, quæ NB. utplurimùm eveniunt, & fieri consuescunt, sumenda atque facienda est: *Capit. Inspicitur. de regul. jur. in 6. L. In obscuris. ff. eod. L. Labeo. §. 1. de supellect. leg. L. 18. §. Item cacabos. ff. de fundo vel instr. leg. Cap. 7. X. de sponsal.* Parisius, *consil. 22. num. 29. vol. 2.* Decius, in *L. Semper in Stipulationibus, num. 12. ff. de regul. Jur.* Mandosius, de *inhibit. Q. 80. num. 10.* Ruinus, *cons. 160. num. 13. vol. 1.* Panormitanus, ad

425 *Cap. Certificari. num. 2. X. de sepultur.* Communiter autem à DDbus traditur, quòd, si, in casu extantium Masculorum, interponatur Renunciatio, hanc non ob Sorores, (nedùm propter Extraneos) sed potissimùm ob Fratres interpositam esse censeri debeat. Paris. *d. consil. 26. n. 23.* Francus, in *Capit. Quamvis. num. 10. limit. 6. de pact. in 6.* Corneus, *cons. 29. num. 8. vol. 4.* Aufrerius, in *addition. ad Decis. Capella Tholosana 459. in fin.* Dicendum ergò, & hôc in casu Parentem solis Filiis prospicere voluisse.

426 Quam interpretationem ipsa etiam Natura juvat. Suadet etiam hoc ipsa Æquitas. Renunciatio enim, licet ob Masculos habeatur favorabilis; hisce tamen defunctis statim cum iis omnis Renunciationis favor interit. Et sententiæ huic eo magis propterea, quòd nos iterum ad Jus Commune, quod Liberos æqualiter ad successiones paternas admittit, reducit, standum erit; sunt verba non nostra; sed nostri beati, de hac ipsa materia renunciationum meritissimi Bartholomæi Kellenbenzii, de *successionum renunciationib. Q. 39. num. 18.*

Und die theilen / Dreyzehendens / auch

427 ein solches Attestatum von allen sechs Obrten der unmittelbahren Fränckhischen hochlöblichen Ritterschafft / erst am $\frac{12}{19}$. Maij, Ao. 1649. notantissimè dahin ertheilt worden / daß diese Formula renunciandi: Daß die Adeliche Töchtern sich alles Vätter- Mütter- Brüder- und Schwesterlichen Guths / auch aller fernerer zu- und ansprüche und forderung verzeihen und begeben / biß auff künfftige Todes-Fälle / und wann ihr lieber Bruder (oder Brüder) ohne lebendige eheliche NB. Leibs-Erben mit tod abgehen würde / bey der hochpreißlichen Fränckhischen Ritterschafft eine / von undenckhlichen Jahren eingeführte uhralte Gewohnheit sey;

apud Dn. Christ. Leonhardum Leuchtium, Reipublicæ Noricæ Consiliarium, *in additionib. ad Andreæ Dalneri tract. de varior. Jurium renunciatione, cap. 17. num. 26. pag. 35. 36. & 37.* ubi ità in fine: Wann wir 428
dann solchem begehren nicht zuentgegen seyn können; sondern / zu bezeugung der uhralten Adelichen Gewohnheit / und unsere Handhabung derselben bekennen müssen / daß dergleichen Verzücht / wie sie in vorgesetzter Formul begriffen / unter denen von Adel in Franckhen / von undenckhlichen Jahren / zu Erhaltung der Adelichen Familien und Güther / also herkommen und observirt worden sey / so haben ꝛc.

So ist / Primò, hieraus so viel zu erler- 429
nen / daß dises / quòd in defectum totius, non solùm Masculinæ; verùm etiam Fœmininæ ultimi masculi Descendentiæ, den Regressum ad Bona, seu successiones renunciatas zu reserviren ein unzweiffliche / uralte / und in immemorialis Temporis decursu vöst gegründete Consuetudo sey / auf welche dahero / wanns gar weit käme / (wenn nemlichen auch von dem zuletzt sterbenden Masculo weder weiblich / noch Männliche Descendenten vorhanden) der wohlseelige Herr Vatter / Dieterich Ernst von Truchseß alle Reflexion genommen zuhaben judiciret werden müste. Daß 430
aber / secundò, auch diese Extensio à defectu totius Masculinæ Descendentiæ eriam ad Fœmininæ Descendentiæ defectum, in Casu proposito, denen beyden Frauen Schwestern nicht verhinderlich seyn könne / das zeiget / indeme ihr Herr Bruder Friderich Ernst / absq; omni planè prole, diese Zeitlichkeit gesegnet / ipsa rei evidentia. Ja 431
wir stehen / pro tertio, bey disem Attestato auch hierinnen sehr an / ob die Dictio, Leibs-Erben / in disem pleniori significatu, ut & Filias æque ac Filios denoret, in demselbigen anzunemmen? Und ob solches wort nicht vielmehr ad solos Filios, oder Männliche Leibs-Erben / ex natura negotii, zu restringiren / so / daß / wann diese Frag ad judicium contradictorium, und ad decisionem rechtschaffener Jurisprudentum käme / diese Restriction ad solos Masculos zuerhalten seyn möchte?

Prout ex Kellenbenzio B. Collega noster 432
Dn. Frommannus in eandem sententiam his formalibus concedit: Renunciationis, inquit, interpretatio pro Masculis ità favorabiliter facienda, ut, si in renunciatione verbum Hæredis, ehelich gebohrne Leibs-Erben / positum inveniatur, neutiquàm

ad Fœminas, interpretando, id trahendum sit; sed ad Masculos restringen-
433 dum: cùm Natura hujus conventionis, Locorum Consuetudines, Mens disponentium, & Materia subßtrata id satis evincant;

de *existentia Conditionis pacti hæreditatis renunciatæreservativi, th.73.pag.89.*

434 Zum Vierzehenden ist hiebey noch ferner in fleissiges bedenckhen zunemmen / daß der seelige Herr von Truchseß / in seinen Testamentis sich auch auf seiner Hochadenlichen Famili, mit der Fränckhischen Ritterschafft gleichförmige Consuetudinem expres-
435 sissimè beziehet; da man ja abereins keiner andern / als diser / meinung seyn kan / quòd ea, quæ etiam in ipsiusmet Testatoris propriâ Familiâ, Ipsômet teste, fieri consueta, in dubio pro factis haberi debeant;

per *L.18. Cod. de locato. Capit.9. vers. Mandamus. X. de constitutionib.* Hieronym. Gigas, de *crimine læsæ Majest. Q. Vidimus. n.5.* Hermannus Vultejus, in *consill. Marpurg. vol.2. consil.29. num.67.*

436 & quòd ex Observantia Majorum Familiæ genuina agentium colligatur Voluntas.

Vincentius Fusarius, de *fideicomm. substit. Q.204. num.102.* D. Frommann. *dicta Diss. th.47.pag.54.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Respp. criminalib. & civilib. vol.4. Resp.70. num.133. in fin.* & in *tract. de successione Monial. nobilium renunciatar. §.40. pag.110.*

437 Und aus all disen Ursachen zweiflen wir auch / Fünffzehendens / im wenigsten nicht / daß auch sowohl / im nahmen und von wegen Einer samptlich Hochlöbl. Fränckhischen Ritterschaft / Staigerwalder Cantons / Deroselben Hochansehnliche Deputation, als auch neben und mit denen beyden Frauen Töchtern / vermählten Frauen von Milchling und Wolfskeel / auch ihr Herr Bruder Friderich Ernst von Truchseß / und desselben Obrigkeitlich verordneter Herr Curator, Christoph Heinrich von Schönfeld / Selbsten / dise Väterliche verordnung de renunciando, in ipsissimo hoc Sensu, als bißhero cum cura, aus unhintertreiblichen principiis, gezeigt worden / ultrò zubekennen / und solche freywillige Confession / als ein latus per se, zuacceptiren / und respectivè, ohne einigen zweiffel / widerspruch / oder scrupul gelten zulassen / ipsâ vi Veritatis ad hoc adacti,
438 sich gemüßiget befunden: Indem Sie zuforderist in dem Ao. 1707. am 19. Augusti, mit der jüngern Frauen Tochter / Sein des Herrn Fridrich Ernsten germanâ Sorore, zu Mühlhausen / à part errichtetem Recess, gleich in dessen Eingang / expressissimè gemeldet / daß Sie das NB. an sich selbstredende Väterliche Testament / (laut ihrer formalien) in allen Stückhen / zum Fundament gesetzt und genommen; und 439
am ende desselben Sie jüngere Tochter / Frau Marta Sophia von Wolffskeel ꝛc. in specie wegen ihres ableistenden Verzüchts / widermahlen expressissimis verbis vermeldt: Daß sie sich / vermög des Väterlichen Testaments / verbunden erkenne / verspreche / auch solches damit ihrem Herrn Brudern / daß / so bald der damahlen errichtete Recess, in all seinen capitibus erfüllet seyn werde / Sie / auff alle Truchsessische Güther und vermögen; jedoch NB. mit vorbehalt des ledigen Anfalls und der Pactorum Familiæ, dafern einige vorhanden seyn sollten / die in dasigem Land übliche und gewöhnliche Renunciation thun und abstatten wolle. Welchen 440
ihren verspruch auch Er Herr Bruder / und sein verordneter Herr Curator, wohlgedachter Herr von Schönfeld / als dem Väterlichen Testament durchgehends conform, und als eine ausser zweiffel gestellte Sache / in ipsa hac forma, ohne widerred acceptirt / und in denen / so gleich auf disen verspruch immediatè nachfolgenden wortten Beyde Theile disе fernere wohlbedächtliche und freywillige Confession höchstverbündlich gethan: Daß / durch selbigen Re- 441
cess, des Herrn Vatters Testament / in dem allergeringsten passu NB. zuimmutiren / die beyderseittige Intention keines weeges gewesen; sondern vielmehr dasselbe noch mehrers zuexpliciren und confirmiren. In dem nachgefolgten 442
Jahr 1708. aber / als beyde Frauen Schwestern von ihrem Herrn Bruder / und desselben Curatore Herrn von Schönfeld / auf Bamberg speciatim erbetten worden / und am 8. Octobr. sich allda eingefunden / umb so wohl wegen ihrer præstirender Verzüchten und dergleichen unrichtigkeiten alles völliglich abzuschliessen / als auch auff solches hin ihre / Testaments-mässig / zufordern habende Gelder zuerheben / ist zwar zuerst 443
von mehr-wohlermeldtem Herrn Curatore denen beyden Frauen Töchtern ein Project Renunciationis, dahin / communicirt worden / daß beyde Frauen Schwestern sich alles und jeden weittern Anspruchs und Forderung simpliciter, auf Ewig begeben und renunciiren solten; mit annectirter diser Clausul allein: Es wäre dann / daß Herr von Truchseß / ohne Mannliche Leibs-Lehens-oder Eigens-Erben / oder aigenes Geschäfft und Testament versterben / und also bloß durch einen letzten willen / seiner aigenthumblichen Güther halben / eine Verordnung thun / oder sonsten tab intestato Ihnen beyden Frauen Schwestern etwas zufallen würde.

444 wünde. Weilen aber diſes Ihnen höchſt-
präjudicirlich / denen Vätterlichen Teſta-
menten / des Adels / und ſonderlich deren in
der Truchſeßiſchen Famili hergebrachten
Obſervantz / nächſtobgemeldtem Mühlhau-
ſiſchen Recels, den natürlich und beſchri-
benen Gemeinen Rechten / ja deren ſelbſt-re-
dender Billigkeit gantz zuwider geweſen / ſo
hat man dieſelbe / ex parte der beeden Truch-
ſeßiſchen Frauen Schweſtern ſchlechter din-
445 ge verworffen: wannenhero unter aſſiſtentz
einer Ritterſchafftlichen / expreſsè hierzu
erbetten / geweſenen hochanſehnlichen De-
putation / nemlich Herrn Ritter-Raths
von Jöbſtelsberg / und Herrn Syndici Ohr-
ten / in widermahlig perſöhnlicher anweſen-
heit & cum ſpecifica acceptatione atque ap-
probatione des Truchſeßiſchen Herrn Cu-
ratoris von Schönfeld / des Herrn ge-
heimbden Raths von Rothenhan / als
Mülchlingiſchen Aſſiſtenten / des Herrn von
Hornickh / als bey auffrichtung des Vät-
terlichen Teſtaments geweſenen Zeugen /
und des Herrn von Stübar / als beyder
Wolffskeeliſcher Beyſtänder / des Herrn
von Mülchling ſelbſt / beyder Truchſeßiſchen
Frauen Schweſtern / und des Odenwal-
diſchen Ritter-Ohrts Secretarii als Wolffs-
keeliſchen Bevollmächtigten / nach hinc in-
446 dè gepflogener reiffer Deliberation und
Uberlegung / beſagte Clauſul aus dem Pro-
ject zueliminiren / und / an ſolcher ſtatt / diſe
zuinſeriren einmüthig beliebt worden: Je-
doch mit vorbehalt und expreſſer be-
dingnus des ledigen Anfalls; quô Caſu
Ich / als eine unverzihene Tochter / im
Recht und vor Gericht conſiderirt und
in retegrum reſtituirt ſeyn / auch das
jenige / was mir / von Gottes / Rechts /
und des Fränckhiſchen Adels löblicher
Obſervantz wegen / ſolchen Falls gebüh-
ren oder zukommen ſolte und möchte /
mir annoch Erblich und unwider-
447 ſprechlich an- und zufallen ſolle. Wel-
chem allem zu folge auch die beydſeittige
Verzüchts-Inſtrumenta ſolcher geſtalten ad
mundum gebracht / von denen geſampten
Intereſſenten / und deren Beyſtändern / wie
auch Einer hochlöblichen Ritter-Deputation
unterſchriben / beſigelt / und dem Herrn von
Truchſeß / in præſentia ſeines Herrn Curato-
ris, und Einer hochlöbl. Ritter-Deputation
extradirt / von demſelben auch willigſt
angenommen / und alle reciprocirliche gu-
the freundſchafft / zufridenheit und vernueh-
men conteſtirt / ohne daß / weder vor / noch
nach / der allergeringſten Contradiction nur
gedacht worden wäre;

nach breitterem innhalt theils der Ver-
zücht ſelbſten / theils der Facti Speciei.

448 Allermaſſen nun aus allem bißanher præ-
mittirtem eine clare / unverſchrauffte /
münd- und ſchrifftlich gethane / auch mit-
hin mit ſo gröſſerer deliberation / à Domino
Fratre, cum ſpecifico ſui Domini Cura-
toris conſenſu, facta & geminata, & per
autoritatem Ipſius perilluſtris Ordinis
Equeſtris ſolenniſſimè roborata Confeſſio
iſt / welche auch Er Herr Bruder biß ad ul-
timum ſpiritum zuwidertechten niemahlen
verlanget: Alſo zeigt ſichs von ſelbſten / daß 449
diſe tàm ſeria, probè deliberata, geminata,
& tàm ſolennis Confeſſio in allweg von der
krafft und unhintertreiblichem valòr und
beſtand ſey / daß der ſeelige Herr von Truch-
ſeß / ſeinen beyden Frauen Schweſtern / zu
des / von Ihm ſelbſt / und ſeinem Curatore
dem Herrn von Schönfeld / ja auch denen
hochanſehnlichen Ritterſchafftl. Herrn De-
putatis ſelbſten alſo declarirten / explicirten /
und guthwilligſt allerſeits angenommenen
Teſtamenti paterni, und auf ſolches Fun-
dament, ohne einigen anſtand / geſetzter Re-
ceſſuum, wie auch gleich mitgefolgter beyd-
ſeittiger Verzüchte / und demſelben ange-
hängten Pacti reſervatorii unumbſtoßlicher
vöſthalttung auf das kräfftigſte verpflichtet /
und obligirt worden / dergeſtalten / und all- 450
ſo / daß / wann auch gleich Er Herr Fridrich
Ernſt von Truchſeß ſelbſten (welches wir
doch durchauß nicht / daß es / ohne offenbah-
re kränckhung der Rechten / hätte mögen
geſchehen / ermeſſen können) ex capite Er- 451
roris, vel aliâ de Causâ ſich des extraordi-
narii Beneficii Prætoris, in integrum vide-
licet Reſtitutionis, gleichwohlen bedienen /
und / vermittelſt deſſelben / diſe ſeine ſelbſtai-
gene / cum legitimè conſtituti Curatoris
conſenſu, ſolenniſſimè factam, eandemque
geminatam Confeſſionem in ſeinen lebzeit-
ten hätte wollen anfechten; ſolches dennoch 452
nunmehr / da Er biß an den Tod ſolches
gar nicht geſucht / von ſeinem eingeſetzten ho-
hen Herrn Teſtaments-Erben ſub nullo
colore nachgehohlt werden kan.

Nam quòd, Primò, Confeſſio ab Adul- 453
to, ſeu Minore ſecundæ ætatis, cum ſpe-
cifico Curatoris conſenſu facta, de jure
ſubſiſtat, evincit generalitas *Legis 9. §. 2. ff. de minor.* Nec non argumentum, quod
ſuppeditat *Lex 6. §. 5. ff. de confeſſ.* ubi di-
citur, quòd Minor, contra Confeſſionem
ſuam, in integrum Reſtitutionem cum ef-
fectu implorare poſſit: cujus conſequens
eſt, quòd ipſius, cum conſenſu Curatoris,
interpoſita Confeſſio pro validâ habenda
ſit, cùm in integrum Reſtitutio ſemper tale
negotium, quod de Jure ſubſiſtat, præſup-
ponat notoriè.

L. 16. ff. de minorib. B. Dn. Lauterbach,
ad *tit. ff. de in integr. reſtitutionib. th. 18.*

Et cùm, 2dò, Minor primæ ætatis, ſive 454
Pupillus, ab Adulto ſeu Minore ſecundæ
ætatis, in *dicta L. 6. §. 5. ff. de confeſſ.* quoad
ipſum hunc articulum de Confeſſione, no-
tabiliter ità diſtinguatur, quòd, ſiquidem

Pupillus, sine sui Tutoris autoritate, aliquid confiteatur, hæc ipsius confessio ipso jure
455 sit nulla; si verò Adultus, nullum habens Curatorem, solus aliquid fateatur, hæc ipsius confessio Remedio restitutionis in integrum obnoxia sit:

dicta L. 6. §. 5. ff. de confess. B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de confessione, th. 10. & sq.* Hieronymus Thomæ, in *commentat. de confessionib. parte 2. cap. 1. §. 5.* Johannes Voetius, in *commentar. ad tit. ff. de minorib. §. 14.*

Quare non dubitandum, quin etiam hîc
456 pariforme judicium proferri debeat, quòd nimirum & hæc B. Domini Friderici Ernesti de Truchsess Confessio, cum specifico, quem habuit, Curatoris consensu facta, pro firma & valida, ad omnes Juris effectus habenda sit.

Pro 2do, wann wir gleich / per concessionem, 457 dises præsupponiren wolten / daß der seelige Herr Fridrich Ernst von Truchseß / wider dise seine aigene / und seines Curatoris, des Herrn von Schönfeld / probè deliberatam & geminatam Confessionem, quacunque de causa, das auxilium in integrum Restitutionis zuimploriren fug und recht gehabt hätte: So würde
458 doch dises dem von ihm eingesetzten hohen Herrn Testaments-Erben / ex hac Ratione, durchaus nicht zustatten kommen / weilen Er Herr Truchseß / in seinen lebzeitten / sich niemahlen im wenigsten dessen verlauten lassen / daß Er dises Remedii, zu rescindirung der errichteten Recesse / und seiner selbst-aigenen / fürnemlichen in dem Mülhäuser Recess, cum expresso sui Domini Curatoris consensu, tàm solenniter gethaner Confession / sich ullo modo gebrauchen wolle; geschweigen / daß Er einige præparatoria, auch nach denen
459 von seinen beyden Frauen Schwestern / und Dero Herrn Ehegemahlen / wider seine vorgehabte prodigalische Verhandlungen / eingewandte solennes protestationes, und in Aula Cæsarea extrahirte Rescripta, darwider zumachen sich merckhen lassen. Ob-
460 wohlen nun dises nicht zucontradiciren / daß / obschon das Remedium Restitutionis in integrum, ex capite Ætatis, ein personale Beneficium ist;

per tx. *Legis 1. ff. de minorib.* ubi vulgò DDres. B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. π. theor. pract. tit. de restitution. in integr. th. 6.*

Jedoch der Effectus ex illo quæsitus, Im-
461 ploratio nimirum officii Judicis, ad obtinendam Restitutionem ein ad Hæredes læsi minoris transitorium Juris Remedium sey;

B. Dn. Lauterbach, *d. l.*

So ist doch auch hierwider wohl in ob-
462 acht zunemmen / daß / wann eine verstorbene minderjährige Persohn dises rechtlichen Beneficii sich zubedienen / vor ihrem ableiben / selbst nicht verlangt / seine Erben obgleich die / ad petendam Restitutionem, in Rechten bestimpte vierjährige zeit noch nicht verflossen / zu demselben nicht mehr admissibiles seyen:

per tx. in *L. unica.* verbis: *Si ad te Hereditas sororis tuæ pertinuit, & Tempora nondùm præterierint, intra quæ Legibus conceditur*, NB. ex persona defuncti, *postulare in integrum restitutionem, Præses provinciæ examinabit. Cod. si advers. dot.*

De quo ita in puncto Benedictus Carpzo- 463
vius: Cæterùm, inquit, restitutionem minorum Hæredibus eorum majorennibus non aliter patrocinari existimavit Senatus Appellationum, quàm si defunctus ipsemet Restitutionem petere voluerit. Quodsi enim de hoc non constet, Bene- 464
ficium id Hæredibus neutiquàm competere vel indè manifestum est, quia Hæres non potest uti hôc beneficiô, nisi ex personâ defuncti. *L. Non solùm. 6. ff. de restit. in integr. L. 18. §. fin. ff. de minor.* Si ergò de- 465
functus restitui non potuit, vel voluit, utique nec Hæres restituetur. Sfortia Oddus, de *in integr. restitut. parte 1. Q. 50. artic. 5. num. 48.* Idque eo minùs, quia etiam
aliàs parciùs restituitur Hæres, quàm ipse 466
defunctus fuisset restitutus. *L. Quodsi minor. §. 1. in fin. ff. de minor.* Oddus, *dicta Q. 50. artic. 1. num. 21.*

in *Respp. Electoralib. lib. 2. Resp. 98. num. 19. cum seqq.* ubi adjicit Præjudicia.

Zum Sechszehenden / wann wir die / 467
zwischen dem seeligen Herrn Fridrich Ernsten und seinen Frauen Schwestern vorgegangene Handlungen auch secundum naturam Transactionum examiniren / so ists / Erstlich / an deme / daß / secundum latissimè hucusque firmata, indem wir ad superfluitatem erhärttet / daß vom seeligen Herrn Vatter durchaus nicht geglaubt / ja fürwahr nicht einmahl als ein zweiffelhaffte Frag proponirt werden könne: Ob Er / in casum, wann sein einiger Herr Sohn / absque mascula Prole, dises zeitliche leben quittiren würde / seine liebe Frauen Töchtere von ihren verzeihenden Vätterlichen Erbs-Portionibus, ohne einige Ursach / doch totaliter excludiren / und einen damahlen Ihm selbst gantz unbekannten / und erst von seinem Sohn / aus Zorn und Haß gegen seine consanguineam, & respect. germanam Sororem, eingesetzten omninò extraneum Hæredem, in ihren Erbs-Theilen / wider alle natürliche und beschribene Jura, habe wollen præferiren? sub nullo colore gesagt
werden mag / daß Herr Friderich Ernst / durch 468
dise Geständnus / daß / auf seinen allso erfolgenden Tod / und zugleich sich ergebenden ledigen Anfall / seine beyde Frauen Schwestern die von Ihnen verzihene Partes hæreditarias

hæreditarias wider an sich zuziehen berechtiget seyn sollen / nur das allergeringste Damnum erlitten. Und wann es gar weitt kompt / so ist dises unverneinlich ein gar geringes / und auf gar keine scheinbare dubitandi Rationes gesetzte Quæstio. Wannenhero sich dann von selbsten zeigt / daß / in-
469 deme allso von gar keiner Læsion nur gefragt werden kan / disem nach auch mehrermeldter Herr Friderich Ernst / wann er gleich noch im leben wäre / wider dise solennissimam & deliberatissimam Transactionem (wann man sie anderst / ob defectum rei dubiæ, so nennen kan) sich auch des sonst æquissimi Beneficii in integrum restitutionis durchauß nicht zuprevaliren vermöchte.

Sanè enim, si nec in talibus, ubi dubium
470 subest, num per Transactionem minor sit læsus? tamen, Litium odio, Minor non restituitur;

Alexander ab Imola, ad *L. Necessariis. 57. ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Andr. Alciatus, ad *L. 5. num. 4. Cod. de transact.* Collega noster, D. Harpprecht, de *transact. in causis minor. th. 30. in fin.*

Quanto minùs in proposito, ubi nulla
471 dubitatio, quæ revera momenti vel ponderis quid habeat, ostendi potest, ullus Restitutioni locus poterit competere?

Für das Zweitte ist hiebey in reiffes und
472 fleissiges bedenckhen zunemmen / daß / wann jä der wohlseelige Herr Dieterich Ernst disen gar unwahrscheinlichen / und mithin auch unglaublichen / als fürwahr wider alle / auch nobilibus & illustribus, pro conservatione sui Stemmatis Masculini, laborirenden Parentibus, in casum illius totaliter extincti, von GOtt und der Natur selbst eingepflantzte Treu / Liebe und Sorg auch für ihre Töchtere und derselben Descendenten / è diametro streittenden hartten Willen gehabt / daß nemlich Sie / einen als den andern weeg / von ihren verzeihenden vätterlichen Erbs-portionibus doch simpliciter ausgeschlossen / und ein jeder / obgleich Frembder / von seinem Herrn Sohn pro liberrimo arbitrio choisirender Erb Ihnen vorgezogen werden solle; So könten wir nicht sehen / wie sein des Herrn Vatters Dieterich Ernsten von Truchseß / unter seinen dreyen Kindern / aufgerichtetes Testamentum pro firmo & valido propugnirt werden möchte: wohlbetrachtet / daß Sie
473 die beyde Frauen Töchtere auf solche weiß / von ihrem Herrn Vatter / weitters lediglich nichts / als ein Legat und Heurath-Guth hätten / und im übrigen / von Ihm / weder zu seinen Erbinnen / auch nur in Legitima, instituirt / noch exhæredirt / noch Ihnen der weeg zu denen verziehenen Bonis paternis offen gelassen worden: de quo plura in-
474 feriùs: Da nun allso ihr Herr Bruder Friderich Ernst von Truchseß / und sein Herr Curator dises Zweiffelsfrey wohl / und darneben noch weitter vor augen gesehen / daß insonderheit seine germana Soror, Frau Martha Sophia, als von deren Frau Mutter unvergleichlicher menage, und prudentiâ œconomicâ mehr als hundert Tausend Gulden / in Zeit ihres Conjugii, acquirirt worden / ihme auch ex hoc capite auf den hals kommen würde / so ist leicht zu-
erachten / daß dises alles dem Herrn Cura- 475
tori, neben seinem Herrn Curando, Ursach über Ursach allso zu transigiren gegeben habe / gegen abwendung aller diser starckher Prætensionen sich dahin zuerklären / daß / wann entweder Er absque mascula Sobole, oder seine hinterlassende ehelich Mannliche Descendenten / ohne solche Leibs-Erben / über kurtz oder lang / ab- und aussterben würden / alsdenn seine Frauen Schwestern gleichwohlen ihre aigene / und ad interim verzihene / vätterliche Erbs-portionen wider an sich zuziehen / nach aller Welt Recht / und fürnemlich der Truchseßischen Familiæ, Observanz, fug und macht haben sollen.

Quòd enim ad Transactionem validan- 476
dam, sive validè ineundam, etiam proximè imminens & adhucdùm movenda Lis, tàm arduis præsertim dubiis repleta, sufficiens sit, nihil dubii relinquit *Lex 1, ff. de transaction. Lex 2. Cod. eod. cum parallel.* Salicetus, Sichardus, & passim alii ad *d. L. 2. Cod. d. tit.* Fridericus Pruckmannus, *vol. 1. consil. 49. num. 34. & seqq.* Cardinal. Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 26. tit. 1. num. 16.* Josephus Urceolus, de *transactionib. Q. 2. num. 16. & mult. seqq.* ubi plura de his videri possunt; junctis illis, quæ in specie de Transactione in causis Minorum, ab illorum Curatoribus & Tutoribus, in tàm dubia Causa prudenter ineundâ plena manu tractantur à nostro Collega D. Harpprechto, in *peculiari commentat. de Transact. in causis minor. §. 9.*

Und dieweilen / fürs Dritte / durch di- 477
ses Transactum, keine neue Beschwehrde / oder anderer Nexus auf seiner Frauen Schwestern vätterliche Erbs-portiones gekommen ist / alß welche bereits / ex ipsiusmet Patris præsumptâ mente, nach des Freyen Reichs Adels / besonders in Franckhen / uhraltter Gewohnheit / ja auch deren Hochadelichen Truchseßischen Famili, von Ihm dem Herrn Vatter Selbst attestirter besonderer Observanz, auff denselben gehafftet; auch / vors Vierte / diser Nexus den 478
Herrn Dieterich Ernsten / und seine gesampte Descendentiam Masculinam, durchaus anderst nicht / als erst in Casum, wann solche gäntzlich ab- und aussterben / folglich Ihnen die verziehene Bona Paterna, pro ulteriùs conservandâ, ceu totaliter extinctâ,

Agni-

Agnatione, keinen nutzen mehr schaffen könten / zu deren ruckhfälliger Restitution / juxta verisimillimam, ab ipsâ Lege justissimè præsumptam, Patris Intentionem, ab ipsômet hoc Fratre, ejusdemque Curatore, solennissimè & iteratò confessatam, inclyti Ordinis Equestris jam pridem inveteratissimam Consuetudinem, ipsiusque Familiæ Truchsessianæ diuturnam Observantiam,
479 obligirt und verbindet / so ist auch ex his Causis an diser / bey Adelichen würden / Ehren und glauben / tàm solenniter errichteten Transaction / contra quosvis insultus, etiam in integrum Restitutionis, inconcussâ & immotâ, umb so weniger zweiffen;
480 bevorab da / vors Fünffte / leicht hätte geschehen können / daß die Adelich-Truchseßische Masculina Descendentia, mittelst Göttlichen seegens / ad ipsam Seculi consummationem hätte können fürwähren / und immittelst die Schwestern / mit ihrer gesamten Mann- und Weiblichen Descendenz,
481 solcher ihrer verziehener vätterlicher Erbs-Theile mit empfindlicher beschwehrlichkeit hätten müssen entrathen. Welche Incertitudo des / in zeit der errichteten Transaction, adhucdùm futuri, valdè dubii Eventûs auch alle Frage de petenda in integrum Restitutione contra hanc geminatam, deliberatissimam & solennissimam seu Confessionem, seu Transactionem, totaliter hinausweist.

argum. eorum, quæ in simili legimus in *L. 11. Cod. de transact. L. 1. L. 16. Cod. de pact.* & apud Richterum, ad *d. L. 11. num. 22. Cod. de transact.* latè nostrum Collegam, D. Harpprechtum, *vol. 5. Resp. 83. n. 155. & seqq.*

482 Vors Sibenzehende / wann / über so viele / nicht nur topica Argumenta; sondern gar Sonnenclare und apodicticas Demonstrationes der beyden Frauen Truchseßischen Töchtere liquidissimi juris, weitters einiger zweiffel movirt werden wolte / so käme die gantze Sach endlich auf dises an:
483 Entweder hat der wohlseelige Herr Vatter / in seiner letzten testamentlichen verordnung / dise intention gehabt / daß seine Frauen Töchtere / auch in casum extincti Stemmatis Masculini, weiters lediglich nichts mehr an seine verlassenschafft zuhoffen haben; sondern einig und allein mit denen / einer jeden, sub titulo Dotis, & Legati, verordneten vier Tausend Gulden / für allen guthen gruß /
484 vor lieb nemmen sollen: Oder Er hat / nach des Freyen unmittelbahren / und fürnemlichen auch des Fränckischen Adels / und seiner Famili uraltem Herkomen / disen guthen und Vätterlichen / ab ipsa Lege notoriè præsumirenden willen gehabt / daß auf den Fall / wann kein Herr von Truchseß mehr im leben seyn würde / Sie das alles / wessen Sie / dem Manns-Stammen zum besten / so lang diser gewährt / nach seinem befehl / sich indessen entschlagen / wider zuprætendiren berechtiget seyn sollen. In hoc ultimo Casu 485
hat alles seine völlige und unzweiffliche richtigkeit; allermassen es dann / juxta hactenùs firmata, procul dubio hat. In dem 486
Ersten Fall aber hätten beyde Frauen Töchtere nicht einmahl ihren Pflicht-Theil; Geschweigen daß Sie / von ihrem Herrn Vatter / in demselben / als einem (Quod ipsæ Leges hôc nomine efferunt; præprimis in *L. 36. §. 2.* in verbis: *Ne per hujusmodi tramitem interim Filius defraudetur* Debito naturali. *Cod. de inoffic. testam.*) naturali Debito, honorabili Titulo Institutionis, 487
als die Rechte erfordern / wären institwirt worden. Nun ist zwar nicht ohne / daß / wann dergleichen Adeliche Töchtere ihrer vätterlichen Erbschafft sich verzeyhen und begeben / oder (welches gleich viel ist) ihr Herr Vatter / Ihnen / Selbsten die Necessitatem zurenunciiren / per Testamentum injungirt / und Sie mit einer / ihrem Stand gemässen Dote vor lieb nemen müssen / auch 488
solche Dotes nicht eben præcisè secundum Quantitatem Legitimæ bestimmt und assignirt zuwerden pflegen;

juxta ea, quæ pluribus hanc in rem disserunt Phil. Knipschildius, de *fideicomm. famil. nobil. cap. 6. num. 188. & seqq.* Joh. Limnæus, ad *Aur. Bull. cap. 25. §. 2. Obs. 12.* Dietericus à Rondeck. ad *laudatam modò Bull. tit. 25. verb. Patrimonium. p. 106.* Bachovius, ad *Papon. lib. 16. tit. 4. arr. 12.* Idem ad *Treutl. vol. 1. Disp. 6. th. 8. lit. G.* pr. B. Dn. Lauterbach, de *singulari frat. jure, part. 2. membr. 1. §. 8. num. 13.* post plures, B. Dn. Stryke, de *successionib. ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 26.*

Aber / wann ihr Herr Vatter sie nicht 489
zum wenigsten in ihrer Legitima, oder / loco Legitimæ, in ihren Dotibus zu Erbinnen einsetzt; sondern Ihnen schlechter dinge / sub aliquo titulo particulari, ihre Dotes verschafft / Sie so dann / ceu Præteritæ, seu nec exhæredatæ, nec institutæ, non obstante Legatô tali, sibi relictô, solches Vätterliche Testament / ceu ipso jure & omnimodò nullum, in allweg impugniren können;

per *L. 30. de liber. & posthum. princip. Inst. de exhar. liber.* junctô *§. 12. Inst. de hæredit. quæ ab intest. defer.* Arnoldus Vinnius, ad *dictum princip. n. 1. Inst. de exhar. lib.* optimè Kellenbenz. de *successionum renunciationib. Q. 31. num. 28.* junctis *ibi præcedentib.*

Oder / wann man gleich sagen wolte / daß / 490
umb willen / diß ohrts / der wohlseelige Herr Vatter seinen beyden Frauen Töchtern / neben einem Legat, jeder à 2000. fl. auch ihre Dotes, Ihrer jeder gleichmäßig mit 2000. fl. assignirt habe / Er / hôc ipsô, eine

jede

Jede nicht nur Titulo legati honorirt und bedacht; sondern auch alle Beyde / in solchen ihren Dotibus, gleichsamb loco legitimæ, zu seinen Hæredibus instituirt
491 hab: Allermassen die Rechtslehrere hin und wider also reden / daß / wann auch ein Vatter von seinen Töchtern dergleichen worte braucht / quòd ipsis aliquid, pro ipsarum Legitimâ, vel pro Dote assignet, ex hujusmodi verbis satis clara & perspicua Hæredis institutio, propitio Jure, defendirt werden möge:

per tradita Manticæ, de *conject. ultim. volunt. lib. 4. tit. 3. num. 22. & 23.* Carpzovii, *J. F. part. 3. Const. 9. Def. 8. & 9.* Molleri, ad *eand. Constitut. num. 4. & 6.* Berlichii, *parte 3. conclus. 15. num. 49.* Kellenbenzii, de *succession. renunciation. Q. 15. post num. 2. vers. Sed hisce non obstantibus.* B. Dn. Samuel. Strykii, de *successione ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 96.* Hilligeri, in *Donello enucl. lib. 19. cap. 4. lit. Rr.*

492 So würde jedoch zum allerwenigsten dises übrig verbleiben / daß die beyde Frauen Töchtere das jenige / so ihnen / über dise Legata, und / auff jetztgesagte weise / verschaffte Dotes, an ihrer Legitima annoch ermanglet / zu deren ergänz- und vollkommenen supplirung / wie Sie nemlich dieselbe / in Casu intestati, & ab ipsis non factæ Renunciationis, zuerfordern befugt gewesen seyn würden / jure optimo maximo annoch zusuchen berechtiget seyen;

juxta ea, quæ ex *L. 30. & L. 35. §. 1. Cod. de inoffic. testam.* post Schneidewinum & Wesembecium, determinat Carpzovius, *parte 3. Const. 9. Def. 9. num. 5.* sollicitè & solidè Kellenbenzius, de *succession. renunciationib. Q. 25. num. 5. & seqq.*

493 Dann daß eine Verzigs-Tochter mit ihrer Dote, regulariter, content und vergnüget seyn muß / das erstreckht sich nicht weiter / als so lang die Agnatio Masculina für-
494 währt. So bald aber dise ausstirbt / so hat Sie entweder ihre gantze verzihene Erbs-Portion mit aller macht zuprætendiren / oder wenigst ihres Pflicht-Theils ersatz und supplirung ohne abgang zusuchen: Aber dises alsdann erst / wann man dessen gewiß ist / daß ihr Vatter Sie allein in der blossen Legitimâ; oder / an deren statt / in ihrer Dote, auch in casum actualiter deficientis Stemmatis Masculini / eingesetzt haben wolle.

B. Collega noster, Dn. D. Frommann. de *existentia conditionis pacti hæredit. renunciatæ reservativi, th. 65.* ibi: *Redintegratur Filiabus jus suum, ut vel per viam* Successionis ab intestato, *vel, si* in aliqua saltem parte Legitimæ *institutæ à Patre fuerint, per viam* ejus Supplementum cum effectu petendi, *ad id perveniant. pag. 77.* Kellenbenz, *dicta Q. 31. num. 25.*

Daß aber der Vatter Sie auch in Casum totaliter extincti Stemmatis Masculini à Legitimæ Supplemento ausschliessen könne / das laufft wider des allbekannten officii paterni ungezweifelte incumbentz; 495

de qua omnes DDres, ad *L. 30. de liber. & posthum.*

Dann entweder ist dise assertio DDrum ubivis obvia, quòd, Masculis penitùs deficientibus, etiam interimistica Filiarum Exclusio & Renunciatio pariter penitùs deficiat, wahr / oder nicht wahr. 496 Ist sie nicht wahr / warzu dienen und was sollen dann 497 die viele commentarii, tractatus, consilia, und andere prolixissima scripta, de Renunciationibus Successionum, welche alle mit disem vulgarissimo Articulo condignè illustrando & enuncleando so viel mühe sich geben? Ist sie dann aber wahr / wie sie ewig 498 wahr bleibt / so kan eine solche Adeliche Verzigs-Tochter von ihrem verzihenen / und immittelst ihren Brüdern oder andern Agnatis, in handen gelassenen vollkommenen Erbs-Theil / oder / wann man evidenter zuerweisen vermag / daß der Vatter / Sie / auch in istum Casum, nempe prorsùs extincti Stemmatis Masculini, in solâ Legitimâ zu seiner Erbin habe instituiren wollen / à toto & integro illius Supplemento unmöglich vertrungen worden:

ut, in alio licet casu, concludentissimè ratiocinatur Johannes Torre, de *pactis futuræ successionis. lib. 2. cap. 15. num. 19. usque ad num. 22.* ubi ità inter alia: Cùm Causa, 499 inquit, renunciationis reducatur ad noncausam, Filia, sive testatus, sive intestatus Pater decedat, ad ejus successionem admittetur, tanquàm Renunciatione resolutâ. *Capit. Cessante. de appellat. L. Adigere. §. Quamvis. ff. de jure patron.* Aliàs sequeretur absurdum, scilicet, quòd cessaret Renunciatio; sed nihilominùs operaretur. 500 Nam poterit Pater, testatus decedens, 501 Extraneum instituere; quod manifestè implicat contradictionem; ut benè considerat Hodierna, ad *L. Has edictali. 6. Q. 11. num. 55. Cod. de sec. nupt.* Namque aut 502 Conclusio illa, quòd, deficientibus Masculis, cesset Renunciatio, est vera; & certè Renunciatio, uti resoluta, ampliùs in consideratione habenda non erit: Nam fingitur illam non interveniisse ex de- 503 fectu Conditionis, per mortem Masculorum; aut vera non est; & ad quid illam DDres admittunt? Et propterea asserere, Renunciationem cessare Masculis morientibus, & Filiam Patri testatò decedenti non 504 succedere, est quid incompatibile; prout etiam indistinctè firmârunt Vivius, *Decis.*

221. n. 51. Gomez. ad *L. Tauri. 22. num. 11.* & Alii apud Hodiernam, *cit. num. 55. in fin.*

505 Man hat aber in substrato, mit disem/ daß beyde Truchseßische Frauen Töchtere ihre blosse Legitimas, oder deren Supplementum erlangen mögen / sich durchauß keine sorg oder mühe zumachen/ indeme/Achtzehendens/ in superiùs deductis, aus so vielen unzweiflich und unhintertreiblichen Fundamentis gezaigt worden/daß sie Frauen Töchtere ihre gantze und völlige pater-
506 nas Portiones hæreditarias (über abzug ihrer Dotium; quippe quas procul dubio suo Fratri defuncto, &, ex ejus personâ, modò testamentario ejus Domino Hæredi, nempe Eminentissimo atque Reverendissimo Electori Moguntiæ, conferre tenentur;

per deducta Besoldi, in *delibat. ex lib. ff. 2. Q. 19. sub princip.* Kellenbenzii, de *successionib. renunciationib. Q. 33. num. 43.* juncto *num. præced.* Heeseri, *tract. de acquæstu conjug. parte 2. Loco 20. num. 180. 188. & sqq.* Johannis Franc. Salgado de Somoza, in *labyr. creditor. part. 2. cap. 25. num. 15.* B. Collegæ nostri Dn. Frommanni, de *existentia condition. pacti hæredit. renunc. reservat. th. 67.* juncta *L. 1. §. 8. ff. & L. 14. ibique* Brunnemann, *num. 5. Cod. de collat.* Vinn. de *collat. cap. 16. num. 6.* Franciſci de Barry, de *successionib. testati & intest. lib. 14. tit. 1. n. 4.* Blasii Michalorii, *tract. de fratrib. cap. 32. num. 14.* B. Dn. Lauterbachii, in *Colleg. ff. theor. pract. tit. de collat. th. 10.*

507 Aber nicht auch deren Ihnen verschaffter Legaten; ut quæ nulli omninò collationi notoriè subjacent, & Pater testator Liberos illis honoratos præcipua habere voluisse credendus.

L. 10. L. 12. L. 16. Cod. de collat. B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de Dotis collat. §. 69.* juncta *ibid. Resol. 7.* Kellenbenz. *d. Q. 31. num. 16.*)

508 ohne einigen anstand nunmehro zuruckh zufordern höchstberechtiget sepen. Welche unsere / so wohl in Facto, als Jure vöst gegründete meinung wir / coronidis loco, (ut alia leviora argumenta taceamus) noch mit disem / in unseren heilsamen Rechten/ und von deren Doctoribus billich hoch-æstimirenden Fundamento beschliessen / daß ja pro hac sententia alle Verisimilitudo al-
509 lerkräfftigst militirt. Dann wer wollte doch immer sich dessen bereden können/ daß/ wann der wohlseelige Herr Dieterich Ernst von Truchseß/ diser beyder Frauen Schwestern hochgeliebter Herr Vatter annoch selbsten umb seine gründ- und aigentliche meinung erfragt werden könte: Ob Er/ auf disen/nach dem Innhalt seiner gantzen Vätterlichen Disposition / von ihme durchauß nicht vermutheten Fall/ da sein einiger Herr Sohn ein so gar prodigalisches leben geführt / als in Actis gemeldt wird; sondern auch/ da von seinen beyden Frauen Schwestern / consanguineâ alterâ, & alterâ germanâ, wider seine vorgehabte schädliche Alienationes, die gebührende Sorge / mittelst allerhand güthig und ernstlicher weege/ vorgekehrt werden müssen/ Er hierüber/aus lautterem Haß und Zorn gegen Ihnen / mit ihrer vorbeygehung/einen Extraneum zum Hærede ex asse instituirt / und zugleich Ihnen einen longè potentiorem Adversa-
510 rium obtrudirt / ob / sagen wir / Er / wann Er / nach dises Casûs erfolg / umb seine Gemüthsmeinung noch befragt werden könte/ disen willen gehabt zuhaben judicirt werden möge / daß seine allerbillichst hertzgeliebteste Frauen Töchtere von ihren verzihenen Vätterlichen Erbs- Portionen dennoch ausgeschlossen seyn sollen? und ob Er nicht viel-
511 mehr mit hertz und mund seine antwort dahin ertheilen würde / daß / wann Er disen Casum prospicirt haben solte / Er nicht nur seine beyde geliebteste Töchtere gleich im anfang weit reichlicher in seinem Testament bedacht und versorgt; sondern Sie auch seinem Sohn / in seiner paterna parte hæreditariâ, jure Fideicommissi, als weit solches immer hätte mögen extendirt werden/ substituirt haben würde: Tantum abest, daß
512 Er sie von ihren guthwillig / dem Manns-Stammen zum besten / ad interim verzihenen/ Vätterlichen Erbs- Portionen zuvertringen verlangen/oder jemahls die meinung hierzu gehabt habe. Allermassen nun dises / in omnibus humanis actionibus und negotiis, von allen Judicibus und Jurisconsultis in beständiger acht haltende / und in ipsa naturali justitia gegründete Juris axio-
513 ma, quòd in omnibus negotiis id, quod verosimilius, constanter in oculis habere debeamus;

ex Cravetta Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. lib. 2. casu 199. num. 10.* Mevius, *consil. 16. num. 66.*

514 eo quòd Verisimilitudo sit cognata Naturæ;

ut cum Cephalo & Cravetta loquitur Mastrillus, *Decis. Sicil. 246. num. 36.*

515 ità, ut Casum Legis pro se allegare & habere videatur, qui Verisimilitudinem sibi patrocinantem habet:

ex Rolando à Valle & Cephalo, Mevius, *consil. 1. num. 100.* cum Beccio, Cravetta & Surdo, Mastrillus, *cit. loc. num. 38.*

von niemanden in zweiffel gezogen werden kan:

516 Also wird dise Regula prudentis & sanæ interpretationis fürnemlich in hac Renunciationum materia von allen Rechtslehrern utilissimè & frequentissimè gebraucht / als beson-

besonders zusehen apud Donatum Antonium de Marinis,

in *Resoll. Jur. lib. 2. Resol. 189. num. 5.*

517 ubi sic: Uterque, ait, si interrogatus fuisset, tàm Filia renuncians, quàm Pater acceptans, utique respondissent, talem renunciationem facere contemplatione Masculorum, cùm alia non possit considerari causa, nisi Familiæ Conservationis; idque etiamsi Renunciationis Verba essent amplissima, &c. Nec non in *seq. Resol. 190. num. 8.*

518 ubi graphicè ita: Quæro ego, potestne hoc affirmari in Casu, de quo agimus, ut verisimile sit, Patris mentem fuisse, quando à Filia renunciationem extorsit, (vel in suo Testamento eandem præcepit,) ut, Filiô sine liberis ab intestato decedente, succedere illi deberent ejus

519 Avunculi, (Quantô minus, ut Hîc, omni-

520 nò Extraneus?) ad exclusionem Monasterii, in quo vita, decus, & honor propriæ Filiæ mirificè conservabantur: (Quan-

521 tô igitur minùs ad exclusionem duarum Filiarum, splendidissimè nuptarum, & ex istis facultatibus tanto magis in splendore conservandæ Utriusque Familiæ?) Certè nullô pacto hoc à bono Judice creden-

522 dum. Et si receptissima est Bartoli theorica in *L. Qui Romæ. §. Duo Fratres. num. 24. ff. de verb. obligat.* ut Pactum non porrigatur, nisi ad eum, ad quem ut porrigatur Paciscentis interest, potestne affirmari in Casu proposito, quòd Patris paciscentis (Hic testati) interierit, Filiô absque liberis defunctô, Renunciationem Filiæ fore

523 proficuam duobus ejus Affinibus, prædefunctæ Uxoris Fratribus, sicque ut isti in bonis, quæ acquisierat, ad Exclusionem Filiæ succederent? Certè omninò negan-

524 dum; benè tamen ab omnibus affirmandum, quòd, si in actu Renunciationis de hoc eventu Pater renunciatarius interrogatus esset, indubitanter pro Filia respondisset. Undè meritò Covarruvias, in *Capit. Quamvis pactum. parte 3. §. 3. num. 4.*

525 *vers. Decimò. circa fin. de pact. in 6.* omnes Judices admonet, ut in hac materia, quando de his videre contigerit, Paciscentium mentem omninò cognoscere conentur, quò rectiùs in eo judicio sententiam dicere valeant.

Addatur omninò Johann-Baptista Hodierna, ad *L. Hac edictali, 6. Q. 11. n. 28. Cod. de secund. nupt.* ubi pariter dicit, quòd Dispositio

526 recipiat interpretationem ex eo, quod verisimiliter Disponens esset responsurus, si

527 interrogatus fuisset. Quæ Regula nedùm in ultimis Voluntatibus, imò etiam in Contractibus procedit. Et sic etiam in specie pro Renunciante firmat De Ponte, *consil. 40. num. 10.* Facultas Juridica Ingolstadiens. apud *Cephanium, in consil. 1. ipsius tractatui de renunciationib. subnexo, pag. nob. 95. vers. Quantò adhuc magis.* & nostra Facultas, apud Collegam D. Harpprechtum, *in tract. academic. de successionib. parte 2. pag. 242. num. 171. & pag. 246. num. 202.* ut & apud Besoldum, *parte 5. consil. 243. num. 22.* Jacobus Cancerius, *varr. resoll. lib. 3. cap. 15. num. 154.* Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 474. num. 33. & seqq.* Johannes Vincentius Hondedæus, *vol. 1. parte 3. consult. 29. num. 91.* Dn. D. Frommann. de *existent. conditionis pacti hæredit. renunciatæ reservat. th. 47. pag. 54. in med.*

So dann wird dises unser unpartheyi- 528
sches Decisum auch per facillimam Resolutionem illorum omnium, quæ pro stabilienda contraria sententia quidquam facere videntur, noch mehrers bestärckht / und ab omni, etiam minimo, dubiolo befreyet. Daß
so viel allerförderist dise erste Rationem 529
dubitandi betrifft / daß der seelige Herr Vatter Dieterich Ernst von Truchseß / in dem letzteren Testament / von disem / daß seine beyde Frauen Töchtere / auf den Fall sich ergebenden ledigen Anfalls / vor keine Verziegs Töchtern mehr gehaltten werden sollen / keine meldung mehr gethan / wie in vorigen zweyen testamentlichen Verordnungen; so dient hierauff kurtzlich / daß Er 530
dessen specificam mentionem zu thun nicht nöthig gehabt / indem der Regressus zu seiner verzihenen Hæreditæt, nach Eines hochlöbl. Fränckhischen Reichs Adels / und benebens auch der Adelich Truchseßischen Famili von Ihm Selbst attestirter uralter Gewohnheit und richtiger Observanz, sich von selbst angedungen; Ja anbey auch Er Selbsten / durch dise / in ipso Testamenti Proœmio, disertissimè exprimirte Causam finalem auch 531
des letzten Testaments / daß Er nemlichen alles zu beförderlicher Conservation des Mannlichen Stammens / wie auch zu seines zeitlichen Guths und Nahrung / und was deme allem anzugedeyen / wohlbedächtlich und ernstlich disponirt haben wolle / zu so voller genüge / seinen güthigen willen gegen beyden Frauen Töchtern an den tag gelegt hat / daß wir nicht das geringste dubium übrig finden / welches nicht in hucusque solidissimè firmatis radicitùs gehoben wäre; allso / daß es hier billich heist:

Quòd, ubi perspicua Testatoris Voluntas, ex ipsiusmet propriis verbis, patescit, 532
ibi omnis disputatio supervacua sit.

L. 21. §. 1. ibi: *Cùm* in verbis nulla ambiguitas *est, non debet admitti* Quæstio Voluntatis. *de legat. 3. L. 88. §. 6.* ibi; *Respondeo*, perspicuam esse Testatoris Voluntatem. *ff. eod.* cum Paulo de Castro & Rota Romana, Cœlius Bichius, *Decis. 307. num. 17.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 6. tit.*

6. tit. 19. Def. 29. in fin. Carolus Cardinalis Cerrus, Decis. 190. num. 15.

533 Bellissimè quippe Tullius: Non, ait, oportet de ejus Voluntate nos argumentari, qui, ne id facere possemus, Judicium nobis reliquit suæ Voluntatis;

observante B. Dn. Lauterbachio, in *Diss. de magis dilecto, cap. 6. §. 1. in fin.*

534 Daß aber dise wortte: Daß die beyde Frauen Töchtere an die Truchseßische Famili, ein vor alle mahl keine Prætension mehr zuhaben/ renunciiren sollen/ nicht den wenigsten scrupul hierwider zuerregen der sufficientz und wichtigkeit seyen/ das ist gleicher massen bißdaher so Sonnenclärlich vor augen gelegt worden/ ut, si quidquam his omnibus porrò addere vellemus, non minùs supervacuum subiremus laborem, quàm si sub ipso meridiano sole mortale lumen accendere vellemus.

535 Die gleichfolgende zwaitte Ratio dubitandi beruhet auf einer ebenmäßig gar übel fundirter hypothesi. Sit ità, daß in disem letztern Testament nichts neues enthaltten; wie soltte darauß dise/ aller Doctorum concordantibus placitis, toto Orbe approbatæ hujus generis Renunciationum Naturæ, Pacti reservatorii, in casum extincti Stemmatis Masculini, etiam tacitè adjecti, & per autoritatem Consuetudinis suppleti, ubivis locorum receptissimæ Frequentiæ, Equestris in inclyta Franconia Ordinis utplurimùm obtinenti, & spræprimis in illustri Truchsessiana Familia, teste ipso B. Testatore & Patre, florentissimæ Observantiæ, & dehinc quoque Ejus ab ipsâ Lege præsumptæ Menti & Paterno Amori è diametro adversirende höchstbeschwehrliche meinung/ daß/ weil der Herr Vatter/ in dem letzten Testament des ledigen Anfalls keine austruckhliche meldung gethan/ dessentwegen seine Töchtern/ auch nach gäntzlich erloschenem Mannlichen Stammen/ zu ihren verziehenen Erbs-portionen keinen zutritt mehr haben sollen/ sub ullo colore stabilirt
536 werden können? Ists nicht genug/ daß Er der Herr Vatter/ so wohl in dem ersten/ als andern Testament/ dises uraltte Herkommen des Fränckhischen Reichs Adels/ daß/ wann der Manns-Stamm totaliter ausgestorben/ die verziehene Töchtern wider Erb-Töchtern werden/ und zu ihren verziehenen Partibus hæreditariis ihren unhintertreiblich- und unzweiflichen Regress jure optimo maximo zunemmen befugt seyen/ für eine unlaugbare Consuetudinem ge-
537 haltten/ allso/ daß dannenhero seine letzte Verordnung in novissimo Testamento, juxta hanc ejus propriam, si non certam Scientiam, saltem Credulitatem, eandemque justissimam, judicirt werden muß? Ja ist dises nicht genug/ so wird ja zuversichtlich kein unpassionirter Richter in der Welt seyn/ welcher nicht sagen müsse/ daß/ in- 538
dem der Herr Vatter noch weitter gegangen/ und noch ferner auch seines Hochadelichen Hauses absonderlich und aigenes uralttes Herkommen/ daß/ auf Abgang des Manns-Stammens/ die verzihene Töchtere ad Bona à se renunciata admittirt werden müssen/ positivè & assertivè Selbst attestirt hat/ von Jhme und disem seinem letzteren Testament keine andere Præsumptio, als eben dise/ gefast werden könne/ daß auch Er in allweg dise seiner paternæ Be- 539
nignitati, & in proprium suum Sanguinem propensissimæ Charitati gleich-förmige meinung und neigung gehabt/ daß/ wann der Höchste/ nach seinem unwandelbahren heyligen Willen/ seinen/ allbereit damahls auf seinem unigenito Filio bestandenen Mannlichen Stammen und Nahmen/ entweder mit disem seinem einigen Sohn/ oder weitter hinaus/ in seinen Nepotibus, würde lassen absterben/ alsdann seine liebe Töchtern/ oder ihre Nepotes ad Partes ab ipsis renunciatas, ohne einigen anstand oder contradiction admittirt werden sollen. Dann 540
es bleibet nachmahlen sonder Zweifel bey diser/ in hac ipsa materia Renunciationum, inter omnes DDres receptissima Regula, quòd Pater à Filia juratam Bonorum renunciationem accipiens, vel exigens, sive per testamentum eandem injungens, semper suæ Familiæ, ab Ipsomet confessatæ, totiusque Provinciæ, Consuetudini & Statutis hanc ipsam suam Dispositionem, vel ipsiusmet Pacti renunciatorii Acceptationem exactissimè conformare, & propterea in commodum solorum Masculorum ista omnia facere; illis verò sublatis, sicque 541
Causa finali, quam solam intendit, totaliter cessante, suas Filias, interea ab actuali Successione suspensas, non ulteriùs ab illa excludere voluisse censeri debeat.

De quo ità, præter suprà longâ serie laudatos, Johannes Baptista Hodierna signanter: Præterea, inquit, prædicta opinio 542
omni caret difficultate, ubi vigeret Statutum (sive integræ Provinciæ, sive certæ alicujus Familiæ proprium, nihil penitùs interest) exclusivum Fœminarum ob Masculorum existentiam, cum onere dotandi; quô casu tàm Renunciatio, quàm Patris Stipulatio (ut & ultima Voluntas) censetur facta, servatâ Formâ Statuti, & ab eo regulatur, scilicet contemplatione Masculorum, & ob eorum existentiam; ut tradit Decius, *cons. 74. num. 23.* Hondedæus, *cons. 29. num. 107. vol. 1.* Merlinus, 543
de *Legitima*, *lib. 3. tit. 1. Q. 5.* cùm quilibet censeatur contrahere (vel disponere; per *L. fin. Cod. de verb. signif.*) attenta Dispositione Statuti. Ità Corneus, *consil. 166.*

num.

num. 33. lib. 2. & cons. 201. num. 3. lib. 4. Socinus Sen. cons. 19. num. 6. lib. 1. Ruinus, cons. 120. num. 3. & cons. 163. num. 8. lib. 1. communem esse inquit Currius Junior, cons. 141. num. 7. Parisius, cons. 13. num. 29. & seqq. & cons. 21. num. 47. lib. 1. Rubeus Alexandrinus, cons. 70. num. 1. Loffredus, cons. 39. num. 16. Riminaldus Jun. cons. 242. num. 55. Surdus, cons. 198. num. 8. & seqq. Menoch. de præsumpt. lib. 3. præsumpt. 38. num. 8. Mantica, de tacit. & ambig. convent. lib. 3. tit. 8. num. 5. Tessaurus, Qq. forens. lib. 2. Q. 9. num. 9. Quod procedit,

544 etiam ubi verba repugnarent: Nam eô quoque casu Contrahentes dispositionem Statuti sequi voluisse censentur. Ità Bartolus, in L. Jurisjurandi. §. Si liberi. num. 5. de oper. libert. Baldus, in L. Liberti. num. 34. Cod. eod. Cephalus, cons. 451. num. 197.

545 ex eo, quòd, sicut Jus Commune tacitè inesse videtur Contractui, quocunque in loco contrahatur; ità & Jus Municipale, quod derogat Juri Communi, sicut species derogat generi, Mantica, d. tit. 8. num. 2.

546 Illud enim, quod à Statutis dispositum est, perindè contractibus inesse videtur, acsi Pactum esset expressum; per txx. quos exhibet laudatus Hodierna,

ad L. Hac edictali. 6. Q. 11. num. 33. junctis ibi præcedentibus. Cod. de secund. nupt.

547 Und daß diser Haupt-Regul auch die allernachtruckhsamste / und alles / was immer gesagt werden kan / in sich haltende Clausulæ, (geschweigen dise schlechte / und durchaus nicht so weit sich erstreckhende wortt: Daß man einmahl vor alle mahl keine Prætension mehr haben wolle) nicht den wenigsten abbruch zugeben vermögen / das ist oben mit so vielen / omnium efficacissimis, &, ut passim loqui amant, cubitalibus & effrænatissimis Clausulis vor augen gelegt worden / daß fürwahr nicht der wenigste weitere scrupulus wider solche unanimem Doctorum sententiam auffgebracht werden mag. Wir beschliessen dahero alles / was wider dieselbige / zu behuff und behauptung der widrigen sententz / vorgebracht werden möchte / mit diser emphatica definitione Johannis Dominici Pansuti, Neapolitani Jurisconsulti, qui ità:

548 Realis, inquit, renunciatio, quæ cum extinctiva confunditur, fit in omnem casum, & communiter vocari solet Renunciatio facta per Aquilianam Stipulationem, ac per Pactum de non petendo; ità, ut Renuncians tollatur de medio; quinimò habeatur tanquàm mortuus. §. 1. Inst. quib. mod. toll. obl. L. Aquiliana. ff. de

549 transact. Et sic prohibetur petere successionem, quæ illi ex quavis causa deferretur; L. Sicut. Cod. de repud. hæred. per ea, quæ post nonnullos, notat Menochius, Andreas, Afflictus, Decius, Alexander, de Franchis, Pisanellus, Freccia, Tiraquellus, Montanus, Minadous, Anna, De Ponte, Surdus, Cancerius, Gomezius, Ursillus, Capycius, Molfesius, Donadæus, *locis mox allegg.* eo quòd ista Renunciatio faciat re- 550
nunciantes de aliena familia. Sed advertendum, communem reperiri in Supremis nostris Sacri Regii Concilii Tribunalibus interpretationem; quòd præfatæ Mulie- 551
rum Renunciationes factæ NB semper intelligantur favore Masculorum tantùm, ità, ut, ipsis deficientibus, illæ nullo modo excludantur. Et sic quamvis Renunciatio sit in amplissima forma, NB. præcedentibus omnibus consuetis Clau- 552
sulis, Realitatem importantibus, & cum Juramento facta, à Filia dotata, Patri & Fratri, eorumque Hæredibus, & Successoribus Quibuscunque, de Juribus & successionibus paternis, maternis, & quibuscunque, eô etiam expressô, ut illa intelligatur Realis, quòdque, ut talis, suum sortiatur effectum, & nunquàm prætendi possit, quòd per mortem Patris, vel Fratris absque Descendentibus sit expirata; Nihilominùs, si demùm contige- 553
rit, Patrem & Fratrem absque Descendentibus Masculis mori, Renunciationem haberi pro non facta, & propterea, illâ non obstante, Filiam esse admittendam, exclusis prorsùs cæteris remotioribus Collateralibus, omnibus nunc luce meridianâ clarior, atque indubitata est interpretatio.

controv. 20. num. 88. 89. 90. 91. 97. 98. 99. & 100. & num. seq. 117. ubi ità emphaticè:

Stantibus tot Sacri Consilii Decisionibus 554
concludamus fas est, nullam Clausulam, appositam in contractibus Renunciationis Mulierum, esse sufficientem ad hoc, ut Renuncians sit exclusa; cùm NB. Omnes corruant in obitu illius, cujus beneficio renunciatum (saltem) præsumitur, sive 555
Renunciatio sit Realis & realissima, Juramento vallata, sive facta per Aquilianam Stipulationem, sive per Pactum de non petendo, ac cum quavis NB. aliâ excogitabili Causâ sit roborata.

Und in Wahrheit / wann auch / juxta 556
omnium DDrum unanimia Concluſa, alle Pacta, Consuetudines, Privilegia, Statuta, Fœminarum, intuitu Masculorum, exclusiva, obgleich in denenselben von einem künfftigen ledigen Anfall / in casum Masculorum prorsùs deficientium, nicht das wenigste Reservat oder meldung befindsamb in disem Verstand angenommen werden müssen / daß / so bald nur der Favor & Amor Masculorum, de sui naturâ inæquipa- 557
rabilis, (ut loquitur Pansutus, *controv. 20. num. 215. in fin.*) cum illorum decessu totaliter

liter cessirt / auch der à Masculorum Successione ledig stehende Anfall / oder Ruckhfall der indessen verzihenen vätterlichen Hæredität / pro tacitè reservato & excepto gehaltten wird: quod in suprà firmatis extra dubium posuimus; warumb soltte man
558 dann de supremis nobilium Parentum elogiis ein anders und widriges judicium fälen / da doch auch von denselben das gemeinste Conclusum DDrum dahin gehet:
559 Quòd, si nulla jàm ampliùs Persona supersit, quæ, ex præsumpta Patris Voluntate, renunciatrices, & propterea à Tantisper à successione actuali suspensas, Filias excludat, hæ ad istam actualem Successionem sine hæsitatione modis omnibus admittendæ sint?

ex magistrali, & plerisque approbato consilio Baldi *437. in Vol. 1.* ubi scribit, quòd in talibus multum considerandum sit, u-
560 trum exter Persona, quæ, ex præsumpta Voluntate Patris, excludat Renunciantem, puta Filius Masculus, & tunc Renunciatio Filiæ noceat; Secùs verò res habeat, si non esset Persona, quæ Renunciantem ex Patris præsumptâ Voluntate excludat.
561 Quam ipsam Baldi definitionem quòd infiniti peritiores Italiæ Jureconsulti, tanquàm communiorem, maximisque Rationibus suffultam, sequantur, & Summum Consilium Neapolitanum plurimis Decisionibus sæpissimè decoraverit, ex Regentibus, Rovito, De Ponte, Marinio, & Reverterio prolixè recensèt, & ipse propugnat laudatus Pansutus, *dicta controv. 20. num. 217.*

562 Ja wann wir diese dreyerley testamentarias Dispositiones des wohlseeligen Herrn Dieterich Ernsten von Truchseß was genauer einsehen / so ist / Erstlich / darbey wohl in obacht zunemmen / daß / wann wir desselben Erstes Testament mit dem andern und dritten conferiren / Er freylich viel anders / neues und weitters / als im ersten Testament verordnet gewesen / in denselben
563 verordnet; bevorab da / nach aufrichtung des ersten Testaments / seine letztere Gemahlin dises Zeitliche gesegnet / und zugleich auch das meiste darinnen verordnete auff einmahl cessirt; gestalten der Sonnenclare augenschein zeiget.

564 Und dieweil / für das Ander / aus eben diser wichtigen consideration / daß die / seiner Gemahlin / in solch erstem Testament / verordnete reich- und ansehnliche versorgung auf erfolgenden ihren Wittibstand / seinem einigen Herrn Sohn / als auch einigem Lehensfolger / und von Jhm so genanntem Universal-Erben / miteinander vom halß gekommen / so hat Er dahero / bey concipirung des andern Testaments / vor höchstbillich erkannt / zu favôr und vorstand seiner beyden Frauen Töchtere / an statt Ihnen vorher / und zwar einer jeden / in dem ersten Testament / pro Legato & Dote, allein verschaffter 4000. Gulden / etwas mehrers zuverordnen / und dahero / im Concept sei- 565
nes zweitten Testaments / solche ihre vermächtnussen dergestalten augirt / daß Er der ältern Frauen Tochter pro Dote-3000. und / loco Legati, noch weiter 2000. Gulden / zusammen 5000. Gulden / neben einem dutzend Tischbecher; der jüngern 566
Frau Tochter aber / ohne zweiffel aus danckhnehmiger consideration / daß durch ihrer Frau Mutter / von Jhm selbst angerühmte / rare und unvergleichliche menage, Er / in seiner Familie, sich so reichlich von GOtt gesegnet gesehen / pro Dote-3000. und / loco Legati, noch andere 3000. sodann noch weitter / vor Kleider und Geschmuckh / 1500. Gulden / und also zusammen-7500. Gulden / neben zweyen duzent Tischbecher / verordnet hat.

Nachdem aber / fürs Dritte / dise Dotes 567
und Legata, in hernachgefolgter zeit / Jhme zu starckh / und seinem Herrn Sohn allzu oneros zuseyn beduncken / hat Er hierauff sein drittes Testament dahin gemacht / daß ein Jede mehr nicht / als pro Dote-2000. und / loco Legati, noch andere 2000. zusammen 4000. Gulden / und die Jüngere / als damahls noch ledige / Tochter / vor Kleidung und Geschmuckh / an statt 1500. Gulden / nur 300. Reichsthaler bekommen und haben solten. Welches alles apertissimè von 568
des zweitten Testaments Concept einen grossen und empfindlichen absprung gemacht.

Neben dem / daß Er / Viertens / in solch 569
letztem Testament / an statt des / in dem Ersten / einer jeden Frauen Tochter verschafften Gantzen / nur ein halbes dutzent Tischbecher einer Jeden verordnet.

Für das Fünffte hat Er Selbst / in dem 570
jüngsten Testament / was Jhne zu diser so geänderten Verordnung bewogen haben möchte / bey beyden Frauen Töchtern nicht undeutlich / an den tag gegeben: Indeme Er Selbst von der jüngeren Tochter meldt: Er sehe wohl / daß diese Tochter / und sein Herr Sohn / post mortem Ipsius, nicht fridlich und wohl miteinander leben werden /

in dem Concept des zwaitten Testa- 571.
ments / ibi: Und gleichwie ich leichtlich muthmasse / es werde meine jüngste Tochter / nach meinem Tod / bey ihrem Bruder nicht lang bleiben wollen; also solle / solchen Falls / alle besorgliche Uneinigkeit zuvermeiden ꝛc. Et in ultimo Testa- 572
mento, §. zum Fünfften / ubi dicit: Es sey NB. Bekantlich / daß seine jüngste Tochter / mit seinem Sohn / als NB. universal

Erben /

Erben/ sich nicht vereinigen und betragen könne ꝛc.

Welches/ allem ermessen und umbständen nach/ dahin zu deutten/ daß die jüngere 573
Frau Tochter die grosse und herrliche Lucra connubialia, so durch ihrer Frau Mutter/ von GOtt reichlich gesegnete/ unvergleichliche menage acquirirt worden/ in die augen gestochen/ indem sie vermeint/ daß die Selbstredende Billichkeit erfordere/ daß ihr Herr Vatter die an ihren Herrn Bruder devolvirende Erbschafft etwas mehrers delibiren/ und Ihr etzliche Tausend weitter/ als der älteren Frauen Tochter/ verschaffen möchte: wannenhero Sie leichtlich/ 574
bey lebzeitten des Herrn Vatters/ ausgeschlagen haben mag/ daß Sie/ gegen einem/ in vergleichung solcher grossen und nahmhafften Errungenschafft/ ihrer meinung nach/ geringen Heurathguth und Legat von so wenigen Tausenden/ nicht renunciire. Wardurch dann der Herr Vatter/ allem ansehen nach/ bewogen worden/ in dem letzten Testament dise Formulam bey Ihr/ der jüngern Frauen Tochter/ allein zugebrauchen/ daß Sie/ an die Truchseßische Familie ein vor alle mahl keine Prætension mehr zuhaben/ sich begeben und renunciiren solle. Welche wortte/ über 576
das/ so wir allberait oben zu derselben juridischem und unzweiflichem verstand/ in mehrerem angeführt/ in nächstangeführter Umbstände bedenckhung/ sich noch ferner dahin von selbsten erläuttern/ daß Sie jüngere Frau Tochter/ ein für alle mahl/ das ist/ Sie wolle oder wolle nicht/ in kraft und zufolge diser seiner verordnung/ necessariò und præcisè, non obstante hâc ipsâ 577
Allegatione, daß durch ihrer Frau Mutter klüge Oeconomie, und sorgfältiges haußhaltten/ so vieles erobert worden/ gegen zahl- und empfahung deren zu ihrem Heurath-Guth und loco Legati verschaffter Viertausend Gulden/ nebst 300. Rthlern vor Kleider und Geschmuckh/ so dann eines halben dutzents vergüldter Tischbecher/ zu- 578
renunciiren gehaltten seyn solle. Dann ja freylich wer da sagt: Ich will dises ein vor alle mahl haben/ daß meine Tochter/ gegen bezahlung eines Ihr assignirten Legati und Heurath-Guths/ ihrer übrigen Vätterlichen Erbs-portion renunciiren solle/ der sagt weitter gar nichts/ als daß Er dises durchauß und ernstlich so haben wolle/ daß/ Sie wolle/ oder nicht/ Sie doch diesem unfehlbahr nachzukommen verpflichtet und schuldig seyn solle: prout horum verborum: 579
Ich will dises ein vor alle mahl haben/ nativus & proprius, omnibusque notissimus significatus extra dubium ista collocat. Und wann gleich hierwider eingewandt werden wolte/ daß das Vätterliche Præceptum des wohlseeligen Herrn von Truchseß nicht also lautte: Daß seine jüngste Tochter ein vor alle mahl/ seu præcisè & ex necessitate zu- 580
renunciiren gehalten seyn solle; sondern allso verfaßt: Daß sie/ an die Truchseßische Famili ein vor alle mahl keine prætension mehr zuhaben/ renunciiren solle; So wird doch widermahlen kein der Teutschen sprach kundiger/ als zumahlen hier zu land und in unserer Vicinia zureden der brauch ist/ dises contradiciren/ daß dise wortte/ 581
auch in ista structura ichtwas anders importiren/ als daß dise seine Tochter an die Truchseßische Familie durchauß keine prætension mehr zuhaben/ renunciiren solle. Es mag aber diesem seyn/ als es im- 582
mer will; so ist doch in præmissis, aus aller Rechtslehrere einträchtigen Conclusis, & ex plurimis aliis, hanc Formulam loquendi multis passibus superantibus, & exuberantissimis verborum Figuris und Clausulis gezeigt worden/ daß dise wortt nicht von der wichtigkeit seyen/ ut vel minimus Color, pro Regressu ad Bona renunciata his duabus Filiabus, post Truchsessianum Stemma Masculinum totaliter extinctum, nihilominùs denegando, ex istis verbis saltem concipi valeat.

Anlangend/ vors Fünffte/ auch die 583
ältere Frau Tochter/ so sihet man auch ex §. zum sechsten ꝛc. daß der seelige Herr Vatter/ auch Ihrethalben/ eine weittere testamentliche verordnung zumachen sich gemüssiget gefunden/ indem Er außtrückhlich sagt: Daß/ umb willen Er berait 2000. Gulden Fränckhisch/ an Johann Sebastian Schmidt/ wegen diser Frauen Tochter zubezahlen übernommen/ wann Er auch schon damahls 100. fl. als Zinß/ an denselben bezaht/ als verordne und verfüge Er/ NB. zu allerseits Richtigkeit/ und Vermeidung alles zanckhs und mißverständnus/ daß dise vor Sie übernommene 2000. fl. an statt Ihres (wie vorher §. 3. wegen der jüngsten Tochter benahmsten) Heurath-Guths NB. verstanden/ und folglich hin also decourtirt werden sollen.

Allermassen nun/ contra tantam horum 584
omnium evidentiam, nicht gelaugnet werden kan/ daß der seelige Herr Vatter/ in dem letzten Testament/ wegen seiner Frauen Töchtere/ unterschidliche neue Verordnungen gemacht: Allso bleibt es nochmahl unzweifflich bey disem/ daß/ indem Er hingegen seine vorher/ ratione des ledigen Anfalls/ tàm perspicuè & solennitèr, peril- 585
lustris in Familia Ordinis Equestris, propriæque Familiæ pridem inveteratæ & constanti Observantiæ conformiter declarirte Vätterliche Intention/ in hoc ultimo Testamento, nullo modo mutirt/ und hingegen die vorher/ zu favôr und vorstand seiner beyden

den Frauen Töchtere/ gemachte Erste und Zweitte Verordnung so empfindlich beschnitten/ disem nach/ und indeme so viele andere prorsùs invulnerabiles, pleno horreo superiùs cumulirte Rationes pro stabilienda propensissima Ipsius (In casum extincti sui Stemmatis Masculini) erga Filias Voluntate, & cujuscunque extranei Hæredis, huic eidem Voluntati convenientissimâ, Exclusione, tanto numero & cumulo zusammen schlagen/ auch disè fürnehmste/ pro contraria sententia angezogene Ratio nicht die wenigste hinderung zucausiren vermöge.

586 Die Dritte Ratio dubitandi, in disem bestehend: Daß mehrangeregte Wortt: Ein vor alle mahl keine prætension mehr zu machen/ eben so viel/ als die
587 Clausula, auf Ewig und zu ewigen tagen/ wohlfolglich eine Infinitatem Temporis importiren/ kan pro concludentissimâ Ratione decidendi retorquirt werden. Dann wiewohl nicht zuläugnen/ daß etliche wenige Doctores darvorhaltten/ quòd ista Verba: Auf ewig/ in Ewigkeit/ zu ewigen zeitten/ diz reviviscentiam hujus Juris, in Bonis, quibus Filia sub his, vel similibus verbis, renunciavit, actualiter succedendi
588 totaliter excludiren; So wird doch dise meinung communissimo ferè Omnium suffragio verworffen/ und beständig darvorgehaltten/ daß diese wortte/ in ista materia Renunciationum, weitters lediglich nichts/ als eine juridicam Perpetuitatem, (Æquè scilicet, ac etiam Actiones perpetuas ipsæ Leges appellant, quæ solorum XXX. annorum spatio suum finem accipiunt) sive talem, quæ stante certô Casu & Statu, florentis nimirum Masculinitatis sive Agnationis, est circumscripta, in sich haltten und
589 andeutten/ dergestaltten/ daß/ wann auch/ in Casu subsirato, der Truchsessische Manns-Stamm ad ipsam usque Seculi consummationem seu ad finem hujus Mundi, nach dem willen des Höchsten fürgewährt hätte/ die beyde Frauen Töchtere/ mit allen ihren Kindern/ Erben/ und Erbnehmen/ à Bonis per Ipsas renunciatis, Jedesmahlen/ absolutè und simpliciter sich hätten hindan- und
590 abweisen lassen müssen. Daß aber hingegen/ da nunmehro der Hochadelich Truchsessische Manns-Stamm so bald/ in des wohl-seeligen Testatoris und Vatters einigem Sohn/ totaliter erloschen/ solche ihre verzüchte/ wann gleich alle diese wortt/ auff Ewig/ in Ewigkeit/ und Unwiderrufflich/ ja auch alle ersinnliche/ und weit stärckhere Clausulæ in denselben conjunctim befindlich wären/ doch/ mit aller ihrer würckhung/ mit des Mannlichen Stammens end- und gäntzlicher Erlöschung/ zugleich mitt-expiriren/ das erachten wir/ als eine längstens außgemachte sache/ der müehe nicht wehrt mit mehrerem außzuführen/ indeme ja dises niemand unbekannt seyn mag: Quòd omnes hujusmodi & consimiles dictiones naturam Negotii, cui adjiciuntur, sequantur indubiè; 591

juxta ea, quæ tradunt Johannes Cephalus, *cons. 17. num. 33.* Hector Capycius Latro, *Decis. 32. num. 28.* Joh. Strauch, in *lexico particular. Jur. vocab. Semper. & Perpetuò.* Carolus Ruinus, *vol. 2. consil. 117.* Anton. Gabrielius, in *comm. conclus. tit. de fideicomm. concl. 1. num. 3.* Blasius Michalorius, in *tract. de fratrib. parte 3. cap. 41. num. 11.* Augustin. Barbosa, in *dictionib. usu frequentior. Dict. 163. num. 3. & Dict. 254. num. 4.* Klockius, *vol. 2. cons. 28. n. 30. & 31.* Francisc. Bursatus, *cons. 337. num. 64.* & his ipsis in terminis Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 20. num. 217.* B. Collega noster Dn. Frommannus, de *existentia condition. pacti hæredit. renunciat. reservat. §. 51.* Quibus convenienter etiam nostra Facultas non una in Causa pronunciavit; ut videre est apud Dn. Collegam nostrum, D. Harpprechtum, in *tractt. academic. de successionib. parte 2. in aliquot Responsis, in Causa Seckendorfio - Rudiana impertitis*, ab augustissimo Imperiali Aulico Judicio clementissimè approbatis. Conferat. *ibid.* post septimum Tractatum, Responsum IV. *pag. 264. num. 335. cum seqq.* Resp. V. *pag. 280. num. 57. cum seqq.* Responsum VI. *pag. 330. num. 162. & plurib. seqq.* 592 593

Auf diese Vierte Rationem Dubitandi, 594
daß der wohlseelige alte Herr von Truchseß seinem Universal-Erben und einigem Herrn Sohn die freye und unumbschränckhte Gewalt/ mit seiner hinterlassenen völligen Erbschafft/ nach eigenem gefallen zuhandlen/ schalten und walten/ gegeben/ hat schon längst respondirt der tapffere Jureconsultus Johannes Georgius Besoldus;

in *consiliis à fratre Christophoro publicatis, part. 5. consil. 243. num. 12. & 43.* ubi hisce specificis in terminis docet, quòd ipsa hæc Clausula: Daß der Bruder Jetzt und 595
Hinfüro mit allen verzihenen Güthern verfahren/ handlen/ thun und lassen solle/ nach seinem Gefallen/ Nutz und Nothdurfft/ als mit andern seinen aigenen Güthern/ von mönniglich daran ungehindert/ in allweeg/ non nisi de tali Alienatione intelligi debeat, quæ, si Conditio Regressûs ad Bona renunciata reservatoria deinceps existat, ipso jure, retrò, & totaliter corruat; ut prolixiùs ibidem videri potest. Quam interpretationem etiam 596
nostrum Collegium, alia occasione, sequi non dubitavit; ut videre est apud Collegam Harpprechtum, in *consiliorum Volum. nono consil. 16. num. 840.*

Und

597 Und dieweil wir schon oben/ in unserer Siebenden Ratione Decidendi, in dem sechsten Exempel von dergleichen prægnantissimis atque effrænatissimis, quas nuncupant, Clausulis, auch von diser noch härtteren/ und unter allen fast kräfftigsten Clausula: Quòd Pater, à Filia, etiam Moniali, juratam renunciationem recipiens, & Patris Filius, eorumque, & cujuslibet ipsorum, Hæredes, & Successores, de omnibus Bonis NB. Liberè disponere possint;

598 (Quis verò ignoret, quòd, cui liberè de Bonis disponere permittitur, ille pro libero Voluntatis arbitrio, non obstante cujusquam contradictione, hoc facere valeat?

juxta ea, quæ ex Decio, Aretino, Socino, Parisio, Menochio, aliisque innumeris congessit Barbosa, de *dictionib. usu frequentiorib. Dict. 190. num. 3. & 6.* Christoph. Ludovic. Dietherrus, in *addit. ad Besoldi thesaur. pract. vocab.* Freyer Will.

& quòd verbum Liberè, Germanis Frey/

599 de omnimoda libertate intelligi debeat?

ex Panormitano, Mynsingero & Jasone, Wehnerus, in *observat. pract. vocab.* Frey. Alciatus, *lib. 4. consil. 3. n. 3. & 8.* Bertazzol. *consult. civil. lib. 1. consult. 21. n. 20. & seqq.* Barbosa, in *axiomat. lib. 10. cap. 16. axiom. 3.*)

imò planè à Patre, vel ejus Filio, ab intestato perindè dispositum censendum sit, acsi Filia renuncians nunquàm fuisset in rerum natura, aus denen in ista materia versatissimis veteribus & novis Jureconsultis in mehrerem gezeigt und vor augen gelegt haben/ daß auch dise/ und andere/ ja gar alle erfinnliche und aus menschlicher witz hervorbringende Clausulæ (Ausser

600 denen allein/ quæ in ipsummet Casum totaliter extincti Stemmatis Masculini, vel expressis & directis, vel saltem æquipollentibus verbis conceptæ) einer solchen verzihenen/ gar auch Geistlichen/ Tochter/ quæ intuitu & in gratiam solorum Masculorum, seu quod idem est, in Stemmatis Masculini conservationem, Patris successioni renunciarunt, etiam sine expressô seu specificô Pactô Regressûs ad Bona renunciata, in casum extinctæ Agnationis, reservatoriô, renunciavit, an ihrem Erb-Recht auf solcherley Güthern/ nach erloschenem Manns-Stammen nicht nachtheilig seyn können;

ut videre est apud Donatum Antonium de Marinis, *Resol. 190. num. 24. cum seqq.* Actolinium, *Resol. Jur. 40. num. 44.* ibi: *Ad habendum &c.* post plures, quos laudat, Collegam nostrum D. Harpprechtum, de *successione monial. nobil. renunciatar. §. 43. pag. 116.*

601 Ja/ wann auch durch diser noch stärckhere Clausulam, daß einer Verzigs-Tochter weiter lediglich nichts/ als allein/ was Ihr irgends durch testamentarische Disposition verschafft werden möchte/ wider ihren Verzücht zufallen solle; jedennoch im Fall/ wann der Mannliche Stamm totaliter erlischt/ Sie von ihrem Erb-Recht nicht vertrungen werden kan;

juxta solidè deducta in consiliis Gailii, *parte 1. consil. 15. num. 35. & seqq.* & à nostro Collegio, in *tractatib. academic.* D. Harpprechti, de *successionib. parte 2. pag. 266. num. 347. & seqq.*

Ja/ welches noch mehr ist/ und warvider gar nichts regerirt werden kan; wann 602
auch/ wie gemeldt/ alle durch menschliche witz noch ersinnliche Clausulæ, auch copulativè zusammen gefast/ einen solchen Verzücht/ welcher zu des Manns-Stammens beförderlicher Conservirung errichtet worden/ nach desselben Erlösch- und Ausssterbung/ aller operation und würckhung beraubt seyn:

ut superiùs audivimus ex laudato Marinio, *lib. 2. Resol. 189. num. 72. in fin.* & *Resol. 191. num. 3.* & Johanne Dominico Pansuto, *controv. 20. num. 117.*

Semper enim recurrit hæc inconcussa 603
Actolinii decisio: In proposito casu quomodò hujusmodi Clausulæ nocere possint, si, quando evénit Casus Hæreditatis Fraternæ, & sic exercendi dictas Clausulas, nullus amplius extabat ex illis, quibus facta fuit Renunciatio?

Resol. Jur. 40. num. 40.

Wie viel weniger wird dann von deren/ diß ohrts quæstionirenden/ tot passibus partim, partim tot parasangis, ab illis distante, weiters einiges dubium übrig verbleiben?

Die Fünffte Ratio dubitandi, daß/ 604
wann ein Vatter seinen Kindern die Ihnen gebührende Legitimam verschafft/ Er mit seiner übrigen Erb- und Verlassenschafft/ nach seinem gefallen/ schaltten und waltten könne/ ist in so fern schon richtig/ in dene auch denen duposdiis wohl bekannt/ quòd, si Pater suis Liberis debitam Legitimam, honorabili institutionis titulo, relinquat, ipse de suis reliquis facultatibus omnibus securè testetur, & pro libero arbitrio disponere valeat. Daß aber diß ohrts der wohlseelige 605
Herr von Truchseß seine beyde Frauen Töchtere in sola Legitima zuinstituiren/ und zwar also und dergestalten/ daß Sie/ auch in Casu totaliter sublati Stemmatis Masculini, nichts weitters zusuchen berechtiget seyn sollen/ den gewissen und wahren willen gehabt/ zu dessen Rechtsgnüglich und gültiger beweisung wird so viel erfordert/ daß/ nach bißdaher vorgestelter diser Sache beschaffenheit/ wer mit dessen Beweiß sich wolte beladen/ solches Ewiglich würde anstehen lassen müssen: gestalten wir allen- 606
falls/ wann dises im grund nichtstaugende Argument weitters solte movirt werden/ wie

einem besondern ausführlichen Responso, dergleichen wir erst vor einem Jahr an eine fürnehme Freyherrliche Famili cum cura ertheilt / dessen nichtigkeit zuzeigen paratissimi seyn.

607 Die Sechste und Sibende Ratio dubitandi, daß des wohlseligen Herrn Vatters Voluntas, als auf deren nicht-haltung des vätterlichen Seegens Entziehung gesetzt / adimplirt werden müsse / hält nicht nur eine offenbahre petitionem principii in sich; sondern ist auch per tot, tanti ponderis Fundamenta, & his prorsùs contrariæ Paternæ Voluntatis certas demonstrationes, in hucusq; deductis, dergestalten darnider geleget worden / daß / so lang vom Herrn Vatter nicht per indubitata & meridianâ luce clariora argumenta evincirt werden kan / daß Er seine Frauen Töchtere / auch auf disen nunmehro erfolgten Casum totaliter sublati sui Stemmatis Masculini, von ihren verzihenen Vätterlichen Erbs-Portionen / contra tot potentissimas atque efficacissimas Juris Præsumptiones, habe wollen excludiren / kein unpassionirter Richter der welt sich / durch dise vulgaria; aber diß ohrts durchauß nicht quadrirende / Principia, an eines gerechten / und den beyden Frauen Schwestern ersprießlichen Decisi erwünschter ertheilung irr machen lassen kan; in reiffem betracht / daß / wann man auf solche ficul-
608 nea brocardica, in dergleichen Quæstionibus de Regressu ad Bona renunciata, in casu sublati Stemmatis Masculini, ullo modo reflectiren wolte / die gantze materia vom ledigen Anfall / seu de ipso hoc Regressu ad renunciatas Successiones, per expressum, vel tacitum Pactum reservato, miteinander
609 zu grund und boden gelegt würden. Ja / wann wir gleichwohlen auff dises tritissimum Juris dicterium, quòd Voluntas defuncti, præcipuè Parentis inter Liberos disponentis, instar Legis servanda sit, etwas kräfftiges bauen wollen / so ist auch dasselbe eines von denen argumentis, quæ vocant ἀνηκρίφωντα; welches wir dannenhero con-
610 cludentissimè solcher massen retorquiren: Der wohlseelige Herr Vatter hat in seinen zweyen ersten testamentlichen Verordnungen expressissimè disponirt / daß seine Frauen Töchtere / auf den Fall / wann der Adelich Truchseßische Manns-Stam gänzlich ausster-
611 ben würde / zu ihren verzihenen vätterlichen Erbs-Portionen den undisputirlichen Regress haben sollen. Er Herr Vatter hat dises in dem letzten Testament so gar nicht geändert / daß Er vielmehr darinnen expressissimè sich erklärt / daß Er auch dise letztere Dispositionen zu beförderlicher Conservation des Mannlichen Stammens / und seiner gesampter zeitlicher Güther gedeylicher Erhaltung bey Stammen und Nahmen / auffgerichtet haben wolle. Ergò muß dise seine / in conformität der aufs kräfftigste selbst-redenden natürlichen Billigkeit / auch aller / zu diser Verzüchts-materi gehöriger Rechte / und aller Doctorum so wohl einträchtigen / als per omnium Curiarum Usum quotidianum approbirten Concluſi, sich selbst lautterlich erclärende / seinen Kindern bey entziehung des Vätterlichen Seegens seriò eingebundene paterna Voluntas, instar inviolabilis supremi elogii, ab ipsômet Ejus Filio, cum consensu Curatoris, post exactissimam deliberationem, geminatim, solenniter, & sub autoritate perillustris Franconiæ Ordinis Equestris, contestati, imò Legis sanctissimæ vöst 612
und heilig gehaltten; folglich seinen Frauen 613
Töchtern kein Extraneus Hæres, contra tàm manifestam Ipsius Voluntatem, quæ notoriè Totum in omnibus supremis elogiis facit, nach seines Herrn Sohns / gantz unbefugter / widriger Verordnung / vorgezogen werden:

Cùm & hoc vel tironibus notissimum sit, 614
quòd Voluntas Parentis inter Liberos disponentis, multo magis, quàm alterius cujuscunque, ceu Regina in omnibus Testamentis dominetur, & dehinc meritò totum facere dicatur;

à Jurisconsulto in *L. 35. §. 3.* ibi: *Et facit quidem totum voluntas defuncti. ff. de hæred. instit.*

Et hujusmodi Filias renunciatrices, in 615
casu extincti Stemmatis Masculini, tùm ipsa Natura, sive Ratio naturalis, (*L. 7. ff. de bon. damnat.*) tùm Lex Divina (per IX. Numeror. *27. vs. 8.* ibi: Hat er nicht Söhne / so solt ihr sein Erb seinen Töchtern zuwenden) tùm in hisce fundata naturalis Justitia (quam sic appellat *Lex 13. §. 7. ff. de excusat. tutor.*) seu ipsissima Æquitas, tùm, in talibus terminis, summoperè commendabilis inter Liberos Æqualitas, tùm à Lege, eâdemque naturali & humana, æquissimè præsumpta Parentum Charitas, imò planè commune Parentum & Naturæ Votum, tùm & omnium Jurisprudentum Responsa, omniumque Tribunalium Judicata & quasi unanimiter Concordata ad Partes, in gratiam solorum Fratrum, & Agnationis, quoadusque hæc floruerit, Conservationem renunciatas, etiam ex præsumptâ, nedùm adeò aperta, atque indubitatâ Patris mente & sententia, unanimiter vocent, & è contra Extraneos, qualescunque illi sint, ab hujusmodi Bonis, ceu reverà alienis, totaliter removeant; nullâ ultimi Masculi in contrarium conditâ Dispositione, sive testamentariâ, sive aliâ quacunque ullatenùs attentâ vel considerata;

per

per ſupra laudatiſſimè à nobis firmata, & adhuc pleniori, ſi Neceſſitas hoc depoſceret, commentariò firmanda; junctis iis, quæ tradunt B. Dn. Samuel Stryke, de *ſucceſſionib. ab inteſt. Diſſ. 8. cap. 10. §. 95.* ubi plures collaudat, Nicolaus Reuſnerus, *conſil. 12. per integr.* Nicol. Betſius, de *pactis familiar. illuſtr. cap. 4. pag. 89. cum ſeqq. & cap. 8. pag. 487.* Andr. Dalnerus, de *variorum jurium renunciat. cap. 4. num. 31.* B. Collega noſter, Dn. Dn. Frommann. de *exiſtentia conditionis pacti hæredit. renunciatæ reſervat. th. 65.* ubi pluribus hæc corroborat. Addatur omninò de tali ampliſſima & ex-

616 uberantiſſima Renunciatione, daß der Bruder / und deſſen Mannliche Deſcendenten / die renuncirte Güther frey / ledig inne haben / verpfänden / verkauffen / und / gleich mit ihren aigenen Güthern / eignes gefallens / ſchaltren / handlen und waltren ſolle und möge / pleniſſima Deductio noſtri Collegæ, D. Harpprechti, in *tractat. academic de ſucceſſionib. parte 2. pag. 460. usque ad pag. 474.*

617 Daß aber am End diſer ſeptimæ Rationis dubitandi weitters angehängt worden / daß / umb willen die beyde Frauen Schweſtern / durch willige acceptirung deren Ihnen verſchafften Legatorum und Dotium, das Vätterliche Teſtament ſelbſt ultrò agnoſcirt / diſem nach Sie nichts weiters weder wider daſſelbe / noch des Bruders Teſtament einzuwenden befugt ſeyen / thut aber eins nicht das geringſte zur ſach: wohl-

618 betrachtet / daß fürderiſt des Herrn Bruders Teſtament mit beſagter Legatorum und Dotium annemmung nicht die allergeringſte connexion hat / und diſes / als nächſtgemeldt / ratione der ruckhfälligen Vätterlichen Erbs-Portionen / ipſo jure null / nichtig / und von pur lautteren unwürden iſt.

619 So viel aber des Herrn Vatters Teſtament concernirt / ſo iſt ſolches nicht nur / quoad Dotes & Legata Filiabus relicta, von den beyden Frauen Töchtern; ſondern auch quoad punctum des ledigen Anfalls / von allen Kindern / auch fürnemlich und in ſpecie von dem Herrn Sohn / cum deliberatiſſimo & ſpecifico conſenſu ſeines Herrn Curatoris, obgenannten Herrn von Schönfeld / ja mit autorität und cooperation einer von der hochlöblichen Staigerwaldiſchen Reichs-Ritterſchafft abſonderlich außgebettenen Deputation / ſub expreſſo hoc nomine, ſolches Vätterliche Teſtament umb ſo mehrers zuerläuttern und expliciren / und in keinerley Stück von denſelbigen abzuweichen / vor richtig erkannt / confeſſirt und bekannt / auch von Einer hochanſehnlichen Deputation ſolcher maſſen approbirt / und deſſelben vöſthaltung / mit mund und hand / bey Adelichen

Ehren / Treu und Glauben verſprochen / durch würckliche Annemmung deren von beyden Schweſtern / biß auff den expreſſiſſimè und ſolenniter außbedungenen ledigen Anfall / außgeſtellter Verzüchte / alles zu ſeiner völligen bewerckhſtelligung gebracht / und in ſolchem plenariè vollzogenen ſtatu, von dem Herrn Bruder ſelbſten / ohne einiges widerſprechen / biß an ſeinen tödlichen hintritt gelaſſen worden. Wannenhero die Annemmung mehrangeregter Dotium und Legatorum Ihnen beyden Frauen Schweſtern / ſub nullo colore, nachtheilig ſeyn kan; 620

juxta ſupra deducta.

Dann auch diſes / daß hingegen eingewendt werden wollen / daß / weil Sie Frauen Schweſtern diſe ihre Heurath-Güther und Vermächtniſſe acceptirt / und hingegen der Herr Vatter Ihnen / durch diſe Clauſulam, ein vor alle mahl an die Truchſeſſiſche Familie keine Forderung mehr zu haben / allen ledigen Anfall / auch in caſum totaliter extincti Stemmatis Maſculini abgeſprochen / abermahlen auf eine / ſich von ſelbſt refutirende / Principii petitionem hinauſſlaufft; mit welcher dahero ſich im wenigſten weitter aufzuhalten alle arbeit gar übel angewendet ſeyn würde. 621

Und ſo hält es ſich auch mit diſer octava Ratione dubitandi, daß die beyde Frauen Schweſtern nicht ſo wohl zu erhaltung des Truchſeſſiſchen Manns-Stammens / als vielmehr deren Ihnen verſchafften anſehnlichen Legatorum & Dotium, zurenunciiren in paterno Teſtamento befelchet worden; wohlerwogen 622
daß auch diſes ungegründete Vorgeben der dürre Buchſtab des Herrn Vatters Teſtaments / als in deſſen Proœmio Er außtrückhlich vermeldt / daß Er alles zu beförderlicher Conſervation ſeines Mannlichen Stammens / und gedeylicher beybehaltung ſeiner zeitlichen Güther wohlbedächtlich und ernſtlich diſponirt haben wolle / und deſſelben allſeittige Confeſſir- und Annemmung / und was / juxta præmiſſa, diſem weitters anhängig / unter augen widerlegt; und / wann gleich diſes alles nicht in medio wäre; diſe Einred jedennoch / per hoc indubitatum DDrum Concluſum, quòd Dotatio Filiarum renunciatricum à Regreſſu ad Bona renunciata ipſas neutiquàm arcear, nobis etiam racentibus, längſt hindangewiſen wäre;

ut jam ſupra ex Strykio, Frommanno, & aliis ultra ſatietatem demonſtratum meminimus.

Sanè enim, quòd & tales Renuncia- 624
tiones etiam à Filiabus dotatis factæ, iisdem, quibus aliæ Renunciationes, Juris regulis ſubjaceant, eluceſcit ex iis,

quæ ex Saliceto, Corneo, Baldo, Theodoro, Altogrado, Hodierna, Pistoris, Kellenbenzio, & omnibus commr. DDbus, determinat Torre, de *pactis futuræ successionis, lib. 2. cap. 15. num. 136. & num. seq.* ubi etiam ad hoc, quòd hujus generis Renunciationes præsumantur Reales, ex Kellenbenzio,
625 erudite respondet, quòd, tametsi Instrumentum renunciationis ob solam Dotem interpositum censeatur; tamen id non tàm Dotis, quàm potiùs Agnationis favore processisse credendum; neque existimandum sit, quòd Filia renuncians, & Pater acceptans, Personis extraneis, in quibus Agnatio non continuatur, in casu deficientiæ Masculorum, Patris Hæreditatem concede-
626 re voluerint. Et proindè, cùm Ratio Agnationis vincat Dotis Rationem, ideò Renunciatio potiùs propter Agnationem, licet nulla, in illâ, hujus mentio facta fuerit, quàm propter Dotem, facta debeat intelligi.

627 Nicht considerabler ist auch dise nona Ratio dubitandi, quòd etiam tales Successionum Renunciationes, si in illis certum Tempus, ad quod debeant durare, non fuerit expressum, pro generalibus atque per-
628 petuis haberi debeant: Dann quo sensu & respectu der seelige Herr Stryke/ in seinem tractat de *successione. ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 123.* dises anführe/ nullô scilicet aliô, quàm solô hôc, daß/ wa man die unzweifliche Gewißheit vor augen hat/ quòd Renunciatio generaliter, simpliciter, & absolutè in omnem Casum, NB. nullôque respectu ad Masculos habitô, & neque expressè, neque verisimiliter hoc actum appareat, quòd Filia, deficientibus aliquando Masculis, rursùs debeat admitti, das erhellet ex traditis ipsiusmet hujus meritissimi Viri,

quæ Ipse, suorum verborum optimus interpres, de hac ipsa Q. in §. *122.* præmittit:

629 Nemlich wann in dergleichen Successions-Verzüchten dergleichen außtrückhliche Wortte befindsamb/ daß ein solche Verzigs-Tochter/ verbi grat. ihrer Vätterlichen Succession, nominatim und in specie auch istum in Casum, daß/ wann gleich der Manns-Stamm gäntzlich außsterben solte/ Sie jedoch an die vätterliche Hæreditæt durchauß weitters nichts prætendiren noch suchen wolle/ vel his ipsis directis, vel aliis æquipollentibus verbis, renunciirt hab; alßdann hat freylich erstbesagte Stry-
630 kiana Exceptio statt. Wann aber hingegen eine Adeliche Tochter entweder intuitu sive contemplatione certarum Personarum, oder auch generaliter pro conservandâ Agnatione; ja auch citra hujusmodi expressiones, ihrem Erbs-Theil simpliciter renunciirt hat/ da bleibt es Jedermahlen bey diser unzweiflich und richtigen Regul: Daß/ obschon dergleichen Renunciatrices von einem hinkünfftigen ledigen Anfall/ expressis verbis, nicht die allergeringste erwehnung gethan; derselbe jedennoch ex universaliter obtinente Consuetudine, & tàm Fratris, vel Patris Renunciationem recipientis, (vel in suo Testamento ejus præstationem Filiabus injungentis) quàm ipsiusmet Filiæ eandem præstantis, præsumptâ mente, quamplu-631
rimis justissimis Rationibus, & Regulis, quas ultra vicenarium numerum accumulat nostra Facultas

apud nostrum Collegam D. Harpprechtum, in *tractt. academic. de successionib. parte 2. post Tract. VII. Responso 4. pag. 251. & sqq. num. 237. usque ad num. 288.*

potentissimè suffultâ, omniumq; DDrum concordantibus suffragiis, pro tacitè reservato angenommen werden muß;

per sollicitè solidata à Dno Frommanno, de *existentia conditionis pacti hared. renunc. reservat. θ. 47.* post plurimos alios, quos laudant, Musculo, de *succeff. convention. n. 239.* Kellenbenzio, *Q. 19. num. 11.* Strykio, de *successionib. ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 122.* & innumeris passim aliis.

Alldieweilen nun dises/ wie ingleichem 632
auch das/ was in der zehenden Ratione dubitandi, von disem gesagt wird/ daß/ wann eine illustris vel nobilis Filia ihrer vätterlichen Erbschafft renunciirt/ und in solchem Pacto renunciatorio der ledige Anfall/ expressè vel tacitè, von Ihr außgedungen worden/ die allso von Ihr verzihene Erbschafft mit einem gedoppelten Fideicommissô, videlicet alterô in ordine ad Fratres, horumque Masculos Descendentes, &, si Renunciatio, ratione Subjecti, ulteriùs processerit, etiam in ordine ad alios Agnatos, in quorum gratiam illa præstita fuit, cum hôc nempe effectu, ut Bona ab illâ renunciata ab uno Fratre, vel Fratris Filio, absque Masculis mortuo, ad alium Fratrem, vel ad masculos ejus liberos, ab Agnato sine mascula prole defuncto ad alium Agnatum, quoadusque Fraterna, vel Masculina Agnatio duraverit, perpetim devolvantur; alterô verò in ordine ad ipsam 633
Filiam renunciatricem, ejusdemque Descendentes & quoscunque Hæredes, ut Bona ab illâ renunciata, prorsùs deficientibus Agnatis, vel Fratribus, ad Ipsammet Filiam, vel quoscunque illius Successores revertantur, lautter indubitata, in hac ipsa materia Renunciationum inter omnes receptissima Principia seyn;

Jungant. Bb. Domini Antecessores, apud Besoldum, *consil. 221. num. 19. & seqq.* B. Collega noster Dn. Frommannus, *dicta Diss. θ. 59.* Dn. Collega D. Harpprecht, in *tractt. academic. de successionib. parte 2. Tract. VIII.*

pag. 521. num. 17. & seqq. Kellenbenz. de *succeſſ. renunciat. Q. 19. num. 28. cum ſeq.* & *Q. 21. num. 11.* Dnni Antecc. Marpurgenſes, *vol. 4. conſil. 47. num. 124.* Dn. Stryke, de *ſucceſſ. ab inteſt. Diſſ. 8. cap. 10. §. 95.* Wehnerus, *conſilio Francon. 100. num. 20. 21. & 22.* ubi optimè de his diſſerit. noviſſimè Dn. Andreas Chriſtophorus Röſener, *tract. de reſervat. juris competentis, cap. 7. ſect. 18. num. 56. circa fin.* Nicol. Reuſnerus, *lib. 1. conſil. 1. num. 44. & mult. ſeqq.* Facultas Juridica Ingolſtadienſis apud Giphanium, de *renunciationib. conſil. 1. pag. nob. 97. verſ. ſeptimò facit.* verbis: *Undè videtur, quòd dicta Reſervatio, in Pactis dotalibus adjecta, in caſum, ſi omnes Fratres Margarethæ decederent ſine filiis maſculis, operatur* NB. ſubſtitutionem quandam, *in certa Quota Hereditatis* dictæ Margarethæ, aut ejus Deſcendentibus, ut Reſervatio valeat, ſaltem eò, quò fieri poterit &c. Thomas Merckelbach apud Klockium, *tomo 4. conſil. 13. num. 28. & ſeqq.* cujus valdè notabilia hac de re verba huic eidem Articulo applicata videri poſſunt ap. noſtrum Collegam D. Harpprechtum, in *tract. academic. de ſucceſſion. parte 2. pag. 349. & 350.*

634 ſo haltten wir diſes der mühe nicht wehrt/ uns damitt weitter aufzuhaltten.

635 Die Eilffte in contrarium angeführte Ration, daß contra hujusmodi, ſeu expreſſa, ſeu tacita, Pacta Hæreditatis renunciatæ reſervativa, von dem Vatter/ und Brüdern/ ſo dergleichen verzüchte von ihren Töchtern/ oder Schweſtern acceptirt/ per contrarium Teſtamentum immutirt werden können/ iſt in ſo fern ſchon wahr/ quatenùs Pater, vel Frater, vel alius Agnatus, in quorum vel manus, vel utilitatem Renunciatio interpoſita fuit, zu favôr und Vorſtand dergleichen Verzigs-Töchtere/ teſtamentliche Diſpoſitiones auffrichten/ und dieſelbe vel titulo univerſali, vel particulari, ad Bona ab ipſis renunciata vociren;

juxta ea, quæ latiſſimè ſub incudem vocavit Colleganoſter D. Harpprecht, in *peculiari Diſſert. de Succeſſione filiar. nobilium renunciatar. ex teſtamento, per integr.*

636 Daß aber hingegen/ auch zu præjudiz eines expreſſi, oder/ welches gleich viel iſt/ ſaltem taciti Pacti, Regreſsûs ad Bona renunciata reſervatorii, ein Teſtament/ oder anderer letzter Will/ beſonders à Fratre, ad hujusmodi Bona, in caſum Caſûs, Sororibus ſuis reſtituenda efficaciter obſtrictô, aufgerichtet werden könne/ das iſt eine ſchon längſt/ communiſſimo placito, verworffene

637 meinung;

de qua ità laudatus, rerumque Franconicæ Nobilitatis peritiſſimus Wehnerus: Darauß/ inquit, erſcheinet/ daß ſolcher vorbehaltte/ den Anna von N. in ihrem conditionirten Verzüg hinzugeſetzt/ in Rechten kräfftig/ und deren würckhung ſey/ daß Wilhelm von N. über ſolche reſervirte Güther/ und gemeldter Annen gebührenden Antheil nicht habe teſtiren mögen;

in *dicto conſilio Franconico 100. num. 20. verſ.* Darauß nun erſcheint: Quibus plura addi poſſunt ex iis, quæ poſt Tilemannum, Meichsnerum, Zaſium & Everhardum, hanc in rem tradunt Bb. Domini Anteceſſores, apud Beſoldum, *conſil. 171. num. 144. & num. 264. usque ad fin.* nec non in *conſil. 221. num. 65. usque ad fin.* Idem Beſoldus, in *theſauro pract. vocab.* Verzieg Adelicher Töchtern. *verſ. Quod in tantum.* Autor conſilior. Gailii, *parte 1. conſil. 15. num. 23. & ſeqq.* Domini JCti Marpurgenſes, *vol. 1. conſil. 20. num. 43. & 44. ibique* relati.

638 Und auf eben ſo ſchwachen und nichtigen grund iſt auch diſe Zwölffte und letzte Ratio dubitandi, daß/ ſo bald der Herr Bruder die vätterliche Hæredität angetretten/ ſolche Vätterliche Bona diſen nahmen verlohren/ und Bona Fraterna geworden ſeyen/ offenbarlich gegründet. Dann daß 639 auch diſer/ à communi DDrum Schola, gleich mit ſolcherley Erbs-Verzüchte primâ nativitate auf das tapet gebrachte ſtein des anſteſſens/ mit viel andern dergleichen/ deren Etliche in proximè præmiſſis enthaltten/ längſtens außgemuſtert ſeyen/ und dahero/ wann dieſelbe zu eines Verzüchts/ oder vielmehr demſelben/ expreſsè, vel tacitè annexi Pacti, Regreſsûs ad Bona renunciata reſervatorii, Hintertreib- und Enträfftung angeführt werden/ kein weitterer effect von denſelben zu hoffen/ als daß ſie des jenigen/ ſo darauff ſich fundirt/ habende Prætenſion in den höchſten verdacht ſetzen/ daß diſe gar ſchlecht gegründet ſeyn müſſe/ das erhellet ex doctrina B. Collegæ noſtri, Dn. Frommanni,

de *exiſtentia condition. pacti hæredit. renunciatæ reſervativi, th. 64. pag. 76.* ubi di- 640 cit, quòd hæc, ex Jure regulari, ordinario, communi petita Ratio, in hac exorbitante Renunciationis materia omninò non quadret.

Dann es bleibt/ uno verbo, bey diſem 641 unanimi concluſo Doctorum, quòd Bona paterna, ex quo ſemel à Filio adita fuére, & cum propriis ipſius bonis confuſa, ſuam propriam, primævam, & ab aliis Fraternæ ſubſtantiæ Bonis diſtinctam naturam conſtanter retineant, & à Fratre, deinceps etiam defunctô, relicta Hæreditas duo diverſa Patrimonia contineat, quorum quodlibet ſuam ſeparatam & peculiarem naturam procul dubio retinet;

ut rectiſſimè de his diſſerit Joſephus Altogradus, *controv. 27. num. 13. pag. 113.* Ad-

datur omninò Thomas Merckelbach, apud Klockium, *tomo 4. consil. 13. num. 28. & seqq.* ubi ità inter alia: Fleust hierauß die Frag:

642 Ob die Renunciation auch in diſem Fall erloſchen / und denen Sororibus defuncti Fratris der weeg zur anforderung ihres Vätterlichen Nachlaſſes / pro quota, widerumb eröffnet ſey? da der Bruder / durch mittel der Adition / ſich der Erbſchafft theilhafftig gemacht / wird incontinenti die Erbſchafft / nach antrettung / mit des Bruders patrimonio unirt und vereinbart; wannenhero ſich ſchlieſt / daß die Renuncianten ſich keiner gerechtigkeit zur

643 Erbſchafft anmaſſen können ꝛc. Wann aber einer nicht allein auf den buchſtaben der Renunciation: ſondern der Contrahenten Beyderſeits Willen und Meinung anſicht / wird man ſo viel ſpühren / daß den Renunciantibus ihr Recht und Gerechtigkeit zur Erbſchafft / auch in diſem Fall / NB. austruckhlichen vorbehaltten; Inmaſſen die Contrahenten / NB. auf Erhaltung des Stammens und Geſchlechts / in Procœmio hujus Renunciationis (Eben ſo / als diß ohrts in Procœmio Teſtamenti & Præcepti paterni de renunciando) geſehen.

645 Und obſchon in Clauſula Reſervationis kein unterſcheid zwiſchen den Erben / an Maſculi, vel Fœminæ eſſe debeant? gefunden: So iſt doch nichts deſto minder / mit runden claren worrten / in dicto Procœmio die Qualitas Maſculinitatis exprimirt &c. Vide plura ibidem.

646 Welchem allem nach / und da nunmehr nicht das wenigſte Dubium, daß vor die beyde Truchſeſſiſche Frauen Schweſtern nicht zuſprechen ſeyn ſollte / übrig gelaſſen wird / wir auch gantz keine urſach zuzweiflen finden / daß / wann Sr. Churfürſtlichen Gnaden zu Maynz diſe richtige und gründliche beſchaffenheit der Sache / durch Dero hochvortreffliche Herrn Conſiliarios, in tiefeſter unterthänigkeit vorgetragen werden wird / höchſterläuchtet Derſelbe / nach Dero beywohnend weltgeprieſenem Juſtiz-Eifer / und bißhero mehrmahlen höchſtpreißlichſt gethaner gnädigſter verſicherung / Ihnen beyden Frauen Schweſtern / ihre einig und allein / nach ihres wohlſeeligen Herrn Vatters befehl / zu des / nunmehr erloſchenen / Mannlichen Stammens und Nahmens Conſervation, verzihene Erbs-Theile / ſonder einige weitläuffigkeit / in Churfürſtlichen hohen hulden angedeyhen laſſen werden.

Und ſo viel von der Erſten Frag priori, eodemque primariò Membro.

647 Betreffend nun auch breviſſimis das Zweitte / in diſer Quæſtion beſtehendes / Membrum: Ob nicht denen beyden Truchſeſſiſchen Frauen Töchtern / noch vor dem Congreſs zu güthlichen Tractaten / ein avthentiſches Inventarium der völligen vätterlichen allodial Verlaſſenſchafft / zu ihrer nachricht und information extradirt werden müſſe?

So ſehen wir nichts / was auch diſes zwaitten Membri affirmativam zweiffelhafft machen könte / indeme / ſecundum præmiſſa, gewiß iſt / daß höchſtermeldt Ihre 648
Churfürſtl. Gnaden / und die beyde Frauen Schweſtern von Milchling und Wolffskeel / ratione der Truchſeſſiſchen allodial-Güther / wahrhaffte Cohæredes ſeyen.

Quòd verò Cohæres à ſuo Cohærede, Hæreditatem inter ipſos communem in manibus tenente, ſolennis Inventarii ab illo confecti Editionem juſtiſſimè exigat, liquidiſſimum redditur ex doctrina Carpzovii, 649

in *Reſpp. Electoral. lib. 6. Reſp. 65.* ubi plena hunc articulum manu exequitur Matthæi Weſembecii, *parte 1. conſil. 6. num. 47. vers. Maximè cohæredes.* Hartmanni Piſoris, *Obſerv. 137.* Andreæ Rauchbahrl, *parte 1. Q. 29. num. 8. & 9.* Matthiæ Berlichii, *Decis. 180. num. 6.* Johannis Heeſeri, *tract. de rationib. reddendis, Loco 6. num. 108.* Johannis Fuchſii, in *tract. de inventar. cap. 3. num. 86.*

Hoc namque inter omnes tùm teſtamentarios, tùm legitimos Cohæredes commune jus eſſe, jam ſua ætate definiit Bartolus, in *tract. de inventar. in pr.* & Speculator, de *inſtrumentor. edit. §. ult. num. 15.* & cum omnibus modernis ſequuntur Weſembecius, *dicto conſil. 3. num. 47. vers. Sive ex teſtamento.* Carpzovius, *d. l. num. 2.* Voetius, ad *tit. π. famil. erciſc. §. 4.* & paſſim Alii. 650

Und wiewohlen / de Termino Inventarii edendi, in unſern Rechten nichts beſonders verordnet; und dahero insgemein deßwegen angeruffener Magiſtratus, ſeu Judex, auf vorgängige Cauſæ cognitionem, einen Terminum anzuſetzen pflegt; auch zu deſſen obtinirung unterſchidliche rechtliche Remedia competiren; 651 652

de quibus conferri poteſt laudatus Fuchſius, *d. tract. cap. 12. num. 33. & 48.* David Mevius, *parte 2. Decis. 150.* Rutgerus Rulandus, de *commiſſar. & commiſſion. parte 3. lib. 6. cap. 8. num. 7.*

Umb willen jedoch wohlermeldte Frauen 653
Schweſtern ſich unmüglich / mit beſtand / in güthliche Tractaten einlaſſen können / Sie ſehen dann vorher der Maſſæ bonorum hæreditariorum auf den grund;

argum. *L. 6. & L. 12. de tranſaction.*

ſo zweiflen wir nicht / daß Sie auch hierinnen bey mehrhöchſtermeldt Ihro Churfürſtl. Gnaden gnädigſtes gehör antreffen werden.

Ja umb willen auch der ſeelige Herr 654
Bruder Selbſten ſeinen beyden Frauen

Schwe-

Schwestern / respectu des damahls noch künfftig gewesenen ledigen Anfalls / zu editung eines pleni Inventarii indubitatò verpflichtet gewesen; sic, ut etiam Ipse, officio Judicis, ad ejusmodi inventarii confectionem atque editionem compelli potuisset;

cum Capella Tholosana, Pinello, & aliis, Kellenbentz, de *succeff. renunciat. Q. 23. num. 25. & penult.* Fuchs. de *inventar. cap. 3. num. 81.* egregiè B. Dn. Frommann. de *existent. condition. pacti hared. renunc. reservat. §. 69.*

655 allermassen auch Die Römische Kayß. Majestät solches Ihm per Rescriptum vom 10. Februar. 1710. allergnädigst befohlen: und nunmehro auch Seine Churfürstl. Gnaden / hôc quoque respectu, tanquàm Hæres illius, sicq; (juxta Novell. *48. in præfat.*) una eademque cum illo Persona, hierzu

656 obligirt seyn; ja / welches noch mehr ist / sich zu des aufgerichteten Inventarii editung allergüthigst und gnädigst anheischig gemacht / so ist / wie gemeldt / nicht zu zweifflen / daß / auf weiters unterthänigst widerhohlendes anmelden / alles ex voto von statten gehen werde.

657 **Die Zweyte Haupt-Frag**
ist dises begriffs:

Wie Sie Frauen Schwestern / bey etwann fruchtloß ablauffenden güthlichen Tractaten / und dafern Ihnen / nach dem adjuncto sub num. 15. **die / nach ihres Herrn Bruders tödlichem Hintritt / nach innhalt deßwegen aufgerichteten** Notariat-Instruments / **im** Allodio **ergriffene** Compossession **ferner** difficultirt / **auch das damahlen** insinuirte **allergerechteste Kayserliche** Rescriptum **nicht erbrochen / noch demselben die gebührende gnüge gelaistet werden wollte / sich zuverhaltten / und waserley Rechtsmittel dieselbe so dann / zu erlangung Dero rechtlicher** Satisfaction **und habenden** Regressûs, **sich** efficaciter **zubedienen haben möchten?**

658 Auf dise Quæstion antwortten wir gleichfalls mit wenigem allso. Nachdeme ex nobis propositâ Facti Specie in mehrerem erhellet / daß / als in höchstem nahmen mehrhöchstermeldt Ihrer Chur-Fürstl. Gnaden zu Maynz / durch Dero Herrn geheimen Raths Brenzers Excellentz / die Possession der Bambergischen / dem Hoch-Stifft apert gewordenen Lehen / wie auch des Aigenthumbs ergriffen worden / deren beyden Frauen Schwestern zugegen-gewesener Herr Bevollmächtigter / illo ipso momento, im Truchseßischen Sterb-Gemach / nicht allein wohlermeldtem Herrn Geheimen Rath des damahlen erhaltenen Kayserl. Reichs-Hofraths Protocolli vidimirte Copey zuhanden gelüffert; sondern auch / 659
in desselben conformität / wie auch deren von beyden Frauen Schwestern gelaisteten Verzüchte / ebenmässig die Possession in Allodio, ratione derer / von Ihnen / allein Conditionaliter, und biß auf den / durch absterben des Herrn von Truchseß / sich würckhlich ereigneten ledigen Anfalls Casum, renuncürter Güther mit-ergriffen; so hat es bey diser actualiter ergriffenen 660
Compossession / von heitterer Rechte wegen / sein unzweiffliches bewenden; und könten wir allenfalls / da die Sachen nicht solten in der güthe gehoben und abgethan werden / keine hinternus absehen / daß beyden Frauen Schwestern / als nunmehr / nach erloschenem Truchsessischen Manns-Stammen / nicht allein würckhlichen Regredient-Erbinnen; sondern gleichfalls auch würckhlichen Compossessoribus, alle denen Possessoribus zu guthem verordnete Remedia Possessoria, tùm retinendæ, tùm recuperandæ possessionis zustatten kommen solten; und dahero auch von Ihnen / 661
auf nicht weitters besorgenden bedörffungs-Fall / ein allergnädigstes Kayserliches Mandatum manutenentiæ außgebetten werden möchte.

Eò quòd, quoties duorum vel plurium 662
possessiones sunt compatibiles, hujusmodi Mandatum manutenentiæ cumulativè, & utrique, seu omnibus possidentibus personis concedi valeat.

Ludovicus Postius, de *mandat. manutent. Observ. 72. num. 20.* Jacobus Menochius, *retin. possess. Remed. 3. num. 755. & seqq.* B. Dn. Samuel Stryke, in *Disp. de compossessione, cap. 4. num. 3. & 4.*

Und dieweil die Rechtslehrere auch in di- 663
sem einträchtig / quòd, si unus ex Hæredibus bona hæreditaria solus possideat; alter verò, de Jure, eodem commodo gaudere deberet; verùm hactenùs, per illum, ab hôc suô jure excluſus fuerit, facultas agendi ad consequendam rerum hæreditariarum compossessionem, procul dubio, ei competat: Sicut enim petitio hæreditatis ad- 664
versus Cohæredem, pro illa parte, quâ hæres non est, disertè conceditur;

in *L. 1. §. 4. ff. si pars hæredit. petat.*

ità etiam, ut ei Compossessio conceda- 665
tur; non minùs æquissimum pronunciat B. Dn. Samuel Strykius, *dicta Diss. cap. 2. num. 76. & 77.*

cùm & Leges expressè hoc ipsum perhi- 666
beant, quòd Duo, vel plures, Hæreditatem

tem possidere, sive ejus Compossessores existere valeant.

L. 1. §. 2. ff. si pars hæredit. petat.

667 Allso zweifflen wir ferner im wenigsten nicht/ daß/ wann je/ (wie es scheint/ daß in diser Quæstion in specie hierauff geditten werden wolle) von seitten mehrhöchstermeldt Sr. Churfürstl Gnaden/ den Truchsessischen Frauen Schwestern die ergriffene Compossessio schwehr gemacht werden wolte/ diese nicht allein/ wie gemeldt/ sich entweder durch ein Remedium retinendæ; (Indem der Churfürstl. Herr Geheimbde Rath Brenzer/ wider die arch von Ihnen actualiter ergriffene Compossession/ im wenigsten nichts movirt/ einfolglich dieselbe zu ihren kräfften ohne widerred kommen lassen)

668 oder/ wann Sie aus solcher legaliter und ordentlich apprehendirter Compossession seitthero wieder entsetzet worden wären/ durch ein hierzu diensames Remedium re-

669 cuperandæ possessionis; sondern auch/ wann Sie gar in die Compossession noch niemahls gekommen wären/ mediante Remedio adipiscendæ possessionis, Interdictô videlicet quorum Bonorum, zu ihrem intent, quoad Possessionem, würden können gelangen.

670 Tametsi enim huic ultimo membro obstare videatur, quòd Interdictum quorum bonorum contra verum Hæredem haudquaquàm competat; prout equidem nonnulli DDres sentiunt, hâc præcipuâ ratione, quia inter Cohæredes nulla alia Actio, quàm familiæ erciscundæ, locum obtineat:

L. 1. §. Proinde. ibique DDres. *ff. si pars hæredit. petat. L. 1. princ. L. 24. §. 1. L. 40. famil. erciscund.*

671 & ex eo, quòd Remedia possessoria adversus illum, qui possidet pro hærede, non aliter competant, quàm si quæratur de Hærede putativô; non si de vero & legitimo hærede;

ut loquitur Glossa, ad *L. Pro Hærede. ff. de hæredit. petit.*

672 Tamen pridem inter nostros receptissimum est, quòd Interdictum quorum bonorum etiam adversus verum Hæredem, si videlicet ille non sit Hæres ex asse; sed duntaxat pro parte, dimidiâ, vel tertiâ (ut in proposito) & tamen totius Hæreditatis, dùm illa jaceret, possessionem apprehende-

673 rit, potentissimè obtineat, eo quòd Ipse tantummodò dimidiam vel tertiam partem, ut verus Hæres; Partem verò ad alterum Cohæredem spectantem reverà tantùm pro hærede possideat; imò planè nonnunquàm pro possessore:

ut in puncto advertit Cæsar Argelus, *tract. de legitimo contradictore. Q. 7. artic. 8.*

674 *num. 161. & 165.* ubi ità diserte: Negandum est, inquit, Cohæredem possidere cum titulo eam partem, quam prætendit Cohæres institutus: Cùm enim non sit Hæres in solidum; sed pro sua parte, puta dimidiâ, respectu alterius Dimidiæ omni caret Titulô.

Et quemadmodum Cohæredi, contra 675
alterum Cohæredem, qui ipsum non vult pro suo cohærede agnoscere, si quidem Prætendens, se esse cohæredem, in possessione sit constitutus, ad suam portionem hæreditariam pro diviso obtinendam, contra illum, judicio familiæ erciscundæ, in quo etiam ista Q. præjudicialis: An reverà alterius Cohæres sit? ventilari, & per arbitrum familiæ erciscundæ decidi debet; Si verò non possideat, Hæreditatis petitio- 676
ne contra illum experiri potest:

L. 1. §. 1. ff. famil. erciscund. Franzkius, in *commentar. π. ad ipsum hunc tit. famil. erciscund. num. 10.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. π. theor. pract. eod. tit. th. 8.* Johannes Voetius, ad *eund. tit. §. 9.* Struvius, *ibid. th. 5.* Bachov. ad Treutler. *vol. 1. Disp. 19. th. 8. lit. A.* Alvarus Valascus, de *partitionib. cap. 2. num. 21.* Brunnemann. ad *d. L. 1. num. 2. & seqq. ff. d. t.*

Ità non dubitandum, quin etiam Inter- 677
dictum quorum bonorum Cohæredi, contra alterum Cohæredem, in totius hæreditatis possessione constitutum, similiter competat, eò quòd hoc Remedium adipiscen- 678
dæ possessionis & hæreditatis Petitio, regulariter, pari passu ambulare dicantur;

Jacobus Menochius, de *adipisc. possess. remed. 1. num. 60.* Rolandus à Valle, *vol. 1. consil. 1. num. 1. & sqq.* Achilles Personalis, de *adipisc. possess. num. 450. & 468.* Cæsar Argelus, *dicto tract. Q. 7. artic. 8. num. 162. cum seqq.*

&, si aliter diceremus, Cohæredi in ca- 679
su, si alter Cohæres, in occupandâ totius Hæreditatis possessione, illum alterum præveniisset, nullum prorsùs Remedium possessorium competeret; cùm tamen DDres generaliter tradant, quòd cùm Interdi- 680
ctum quorum bonorum, tùm (suppositâ terminorum habilitate) etiam Remedium Legis final. Cod. de edicto D. Hadr. tollendo, etiam Hæredi pro parte competat;

Coll. Jurid. Argentorat. ad *tit. π. quor. bonor. tit. 3. in fin.* Menochius, *dicto Remed. 1. num. 39.* Johannes Harpprechtus, ad §. *2. & 3. num. 19. Inst. de interd.*

& hoc utique ab omni æquitate alienum 681
foret, ut, si unus universa bona hæreditaria, licet vacua, occupaverit, Cohæres commodô possessionis eapropter privetur; cùm tamen hoc commodum Cohæredi non 682
minùs, quàm illi præoccupatori, debeatur, donec Hæreditatis Divisio expleatur, quam ille multifariis subterfugiis facillimè in longum

gum protrahere posset, ut seipsum in sua celeriùs occupatâ possessione tueatur; à quo
683 omnibus modis abstinendum dicit Argelus, *dicto Artic. 8. num. 165.*

Neque quidquam in contrarium tùm illud
684 facit, quòd Interdictum quorum bonorum, contra verum Hæredem, nullum locum obtineat, neque etiam hoc alterum, quòd adversus Cohæredem sola Actio familiæ erciscundæ obtineat; Ad illud siquidem jam
685 suprà respondimus, quòd Hæres talis, qui totius Hæreditatis possessionem apprehendit, ad alterum spectantem partem hæreditariam non jure & titulo veri Hæredis; sed tantùm pro hærede, imò planè interdùm pro possessore duntaxat possideat. Il-
686 lud autem, quòd inter Cohæredes sola Actio familiæ erciscundæ obtineat, non eò pertinet, quòd, si Hæres cohæredem ad hæreditatem, pro sua portione, admittere nolit, hic ab omnibus Remediis, tùm petitoriis, tùm possessoriis exclusus censen-
687 dus sit. Nam quòd, tali in casu, Cohæredi illi, possessione carenti, tùm Remedium petitorium, nempe Hæreditatis petitio competat, tùm etiam illa duo adipiscendæ possessionis Remedia, ex textu expresso ipsius *Legis 1. famil. erciscund.* & ex hactenùs deductis liquidissimum redditur. Quibus omnibus congruenter ità breviter tenendum, quòd illa *Lex 1. famil. erciscund.* hoc sal-
688 tem insinuet, quòd ad Hæreditatem actualiter dividendam nulla alio Actio, quàm familiæ erciscundæ, locum obtineat.

Conferat. Wesembecius, ad *tit. ff. famil. erciscund. num. 1.* Cæsar Argelus, *dicta Q. 7. artic. 8. num. 166. & seqq.*

689 Aus welch allem zuversichtlich zu aller genüge zuersehen seyn wird / wie man sich allenfalls / wann die gnädigst offerirte amicabilis Compositio, wider besser verhoffen / nicht ingress finden solte / nach der Sache / ratione der würckhlich ergriffenen Compossession / uns nicht plenariè bekannter beschaffenheit / auf alle fälle zuverhaltten haben möchte / und was für Remedia hierzu diensamb seyn können.

Daß aber / sub finem diser zwaitten Quæstion / noch ferner auch dises in die Frag mit-gebracht worden / wie man sich zuver-
690 haltten / wann das allergnädigst in hac Causa ergangene Kayserliche Rescriptum nicht solte erbrochen / noch demselben die gebührende gnüge præstirt werden? da wissen wir weiter keine antwort zuertheilen / als daß eben / wann je / wider bessere zuversicht / die hauptsach nicht solte auf güthliche weege abgemacht werden können / so dann auch diser Umbstand ad Augustissimam Cæsaream Aulam mitzubringen seyn möchte.

Auf die Dritte und letzte Frag:

Ob / auf den Fall / da von Ihro 691
Churfürstlichen Gnaden zu Maynz einige Truchseßische vätter- oder altvätterliche Schulden abgetilgt worden wären / oder künfftig annoch abgetilgt werden solten / die beyde Frauen Regredient-**Erbinnen / an Bezahlung derselben / nach deren in denen** Obligationen **exprimirten Summ / pro duabus Tertiis, zu concurriren schuldig; oder ob nicht vielmehr das jenige alles / was dißfalls / quocunque Titulo; vel nomine, tractirt und gehandlet worden / respectu besagter** Regredient-**Erbinnen / pro utili negotiorum gestione zu halten / und dahero dieselbe / auch ex natura talis negotii utiliter gesti, über das verè bezahlte Quantum, ein mehrers in Ausrechnung anzunemmen durchaus nicht verbunden und schuldig seyen?**

dienen wir kürtzlich dahin / daß die beyde 692
hochadelich Truchseßische Frauen Schwestern an dem jenigen Lucro, welches Ihre Churfürstliche Gnaden zu Maynz durch güthliche tractaten und würckhliche abfindung mit einem und dem andern Creditore gemacht / pro duabus suis Tertiis, in alle weege participiren; man mag gleich diese sache secundum naturam des quasi contractus Negotiorum gestionis; oder Hæreditatis Communionis considériren. Sihet man Höchstermeldt Ihre Churfürstliche 693
Gnaden in der masse an / daß Sie / ratione der beyden Tertiarum, his duabus perillustribus Sororibus competentium, mittelst diser Tractirung mit denen / unter Ihnen / als Dreyen Mitt-Erben / gemeinschafftlichen Creditoribus, Ihr der beyden Frauen Schwestern Negotium gerirt / so ist eine unstreittig und richtige sache / daß Sie dises / durch solche güthliche tractaten und erhalttenen rabat an den schuldigen Capitalien / und wohl auch aus denselben verfallenen Zinsen / eroberte Lucrum, pro ratis Ipsarum, mit denselben zutheilen / ex hac Ratione, gehaltten seyen / dieweilen die allgemeine rechtliche Verordnung notoriè dahin gehet / quòd omnes in universum ne- 694
gotiorum Gestores gratuitam fidem, & ab omni lucro abstinentem, illorum Dominis præstare, & id omne, quod ad ipsos ex negotii alieni gestione pervénit, restituere teneantur; in tantum, ut etiam ad pecu- 695
niam indebitam, hac occasione ab aliis ac-

ceptam, pariter negotiorum gestorum Domino restituendam obstricti dicantur,

in *L. 8. §. 1. & L. 23. de negot. gest. L. 38. circa fin.* ibi: *Cùm gratuitam & abstinentem omni lucro præstare fidem deberent. ff. eod.* Addat. argum. *Legis 11.* ibi: *Quodsi in quibusdam* Lucrum factum *fuerit &c. L. 19. §. penult. ff. eod. L. 10. §. 3. ff. mand. cum parallel.* Johannes Voetius, ad *d. tit. de negot. gest. §. 3.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. π. theor. pract. eod. tit. th. 20.*

696 Et quòd in specie in talibus terminis, etiam inter Cohæredes, Actio negotiorum gestorum, vel erciscundæ familiæ competat, in individuo, ex *L. penult. princip. ff. de reb. credit.* contendit Voetius, ad *tit. π. famil. erciscund.*

697 §. 41. ubi hanc Q. Utrum istæ actiones, familiæ erciscundæ & negotiorum gestorum ità possint concurrere, ut alter Hæredum eligere valeat, utrâ contra Cohæredem experiri ei lubeat? fusissime exequitur.

Wann man aber die Sache secundum naturam des andern quasi Contractûs anstehet/ nempe Hæreditatis Communionis, quæ

698 inter quoscunque Cohæredes contrahitur, so ist abermal nichts richtigers/ als daß auch in so fern besagtes Lucrum, unter allen dreyen Erben/ pro partibus æqualibus zucommuniciren/ und hierzu die Actio familiæ erciscundæ wohl gebraucht werden möge.

699 Tralatitium enim est, quòd omnia Commoda hæreditaria Cohæredem sequantur.

L. 1. in fin. ff. famil. erciscund. Dn. Lauterbach, in *Colleg. π. theor. pract. tit. famil. erciscund. th. 18.* Nostra Facultas, apud Collegam D. Harpprechtum, in *vol. novo, consil. 25. num. 449.*

700 Undè, sicuti Fructus per unum Cohæredum ex rebus hæreditariis percepti hôc ipsô judiciô familiæ erciscundæ communicandi sunt:

L. 17. Cod. famil. erciscund. L. 4. in fin. Cod. comm. divid. Johannes Sichardus, ad *L. 9. Cod. famil. erciscund. num. 2.* Jacobus Mornacius, ad *eund. tit.* Simon van Leeuwen, *censuræ Belgicæ forens. lib. 4. cap. 27. num. 7.* Johannes Voetius, in *libro singulari de familiæ erciscunda, cap. 10. num. 11.*

701 Ità nihil, quod obstet, impræsentiarum nobis occurrit, quin idem etiam de tali Lucro, tametsi non ex ipsis rebus hæreditariis; tamen occasione & per causam illarum conciliato, idem, quod in superiùs adductis textibus etiam de Mandatario & Negotiorum gestore traditur, pariformiter attendendum sit;

arg. *L. 10. & seqq. de Llb. L. 32. ad L. Aquil.*

702 Dises aber/ daß/ umb willen Ihre Churfürstl. Gnaden und Dero Herrn Räthe mit dergleichen Tractaten/ biß man die Creditores hæreditaries zu einigem Nachlaß disponirt/ wohlglaublich zimliche mühe gehabt/ Denenselben aus bißhero gehobenen Nutzungen/ als welche gleichmässig/ deductis deducendis, unter denen Cohæredibus gemeinschafftlich seyn/ ein der Sache convenables præcipuum angedeyhe/ erfordert hinwider die selbstredende Billigkeit;

arg. *L. 39. princip. ff. famil. erciscund.* & eorum, quæ in simili definiunt Respp. Jctorum Hollandiæ, *parte 3. vol. 1. consil. 38. in fin.* & *vol. 2. consil. 27. in fin.* laudatus Voetius, in *commentar. π. tit. famil. erciscund. num. 25.*

703 Daß aber auch endlich in solcherley Fällen/ wann dergleichen Verziegs-Töchtern/ an des letzt abgeleibten Masculi hinterlassene Erbschafft/ ihre interim verzihene väterliche Erbs-Theile nunmehro zurückhfordern/ Sie/ als nunmehrige actuales Hæredes, gegen ihres zu letzt verstorbenen Bruders/ oder letzten Agnati nachgelassene Töchtere/ oder andere Hæredes, ex testamento, vel ab intestato, mehrbesagte Actionem familiæ erciscundæ in allweeg intendiren können/ das lehrt in individuo B. Collega noster, Dn. Frommannus,

de *existentia conditionis pacti hæredit. renunc. reservat. §. 63. pag. 75.*

704 Sicut enim tales Filiæ renunciatrices, quandocunque existente Conditione Pacti hæreditatis renunciatæ reservativi, expressi, vel taciti, non ultimi Masculi modò defuncti; sed illius ipsius, cujus Hæreditati renunciârunt, actuales Hæredes fiunt;

Kellenbenz. de *successions. renunciat. Q. 20. num. 12.* ex Philippo Matthæo B. Frommannus, *dicta Dissert. §. 64. pag. 77.* Collega noster D. Harpprecht, in *tract. academic. de successionib. parte 2. pag. 389. n. 88. & seq.*

705 Ità etiam talis ultimi Masculi Hæres simiter illius, cujus Hæreditati Filiæ renunciarunt, mediatus Hæres fit, mediante videlicet illius ultimi Masculi personâ, cui ipse succedit ex testamento, vel ab intestato, juxta illam vulgarem Juris definitionem, quòd Hæres hæredis etiam ipsius defuncti 706 sit Hæres;

L. ult. Cod. de hæred. instit.

Ex quo ille apertissimè non potest non illarum Filiarum Cohæres fieri, dictumque judicium familiæ erciscundæ inter ipsos, ceu veros Cohæredes, fundari.

Dises ist es/ was wir/ nach reiffer erwägung/ diser wichtigen Sache allenthalben gemäß zuseyn/ nach obhabenden schwehren amptspflichten/ unanimiter erachten/ unter unserer Facultät anvertrauten grössern Insigels beygefügter urkund. Actum in Collegio nostro, den 28. Januar. An. 1711.

CON-

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM PRIMUM.

SUMMARIA.

DE Cessatione Legis Anastasianæ *in* necessaria Nominis cessione.

De necessariâ Nominis, Judæo, adversus Christianum *debitorem* quæsiti, alii Christiano facta Cessione.

Præmittitur Facti Species. *num.* 1. *usque ad* 12.

Et tres Quæstiones *hîc enucleandæ. num.* 13. *cum seqq.*

Exhibentur Requisita *ad statuminandam* Legis Anastasianæ Exceptionem *necessaria. num.* 19. *& seqq.*

Quando Creditor actionem *sibi competentem*, viliori *licet* pretiô, *propterea vendit, quòd* ipse paratâ pecuniâ summoperè indigeat, *&* à suo Debitore, nummis penitùs destitutô, nihil consequi valeat; *idem verò hic* Debitor, *ob* insignia Creditoris, *sibi præstita*, officia, *lubentissimè* pecuniam, ex justissimis causis debitam, ei redditam vellet, *insimùlque* in Bona sua, *etiam aliis obærata*, immissionem *quotidiè* reformidare *teneatur*, *tunc æquissima*, *quantumvis*, Lex Anastasiana *nullum locum sortitur. num.* 24.

Quando Cessio *nominis* ex necessariâ Causâ *proficiscitur*, *dicta Lex prorsùs cessat*, *sive Creditor actionem* cogente Jure, *sive* solâ suæ rei familiaris Necessitate, *vel* Commoditate, *alteri cedere adigatur. num.* 25.

Quando Debitor pecuniam *creditori solvendam* expeditam non habet; Creditor *verò* eâdem, ad rem familiarem multùm indè adaugendam, *maximoperè* indiget, *tunc* cessio *nominis*, *quô debitor ei obstrictus est*, minori *quantumvis* pretio *facta*, dictæ Legis sanctioni haudquaquàm subjacet. *num.* 26.

Talia inter Mercatores, *&* alias Personas quæstum facientes, *frequentia sunt. num.* 27.

Executionem in sua Bona imminentem declinans, *&* propterea Actionem modico pretio cedens, *nullum pariter dictæ Legi locum relinquit. num.* 28.

Lex Anastasiana *non solùm illos* Casus, *quos*, propter adjunctam Necessitatem ipsamet excipit; *sed &* alios similes, *ubi* æquè urgentis Necessitatis Ratio *militat, à suæ sanctionis* Objecto excludit. *num.* 29.

Quoties Cessio necessariam Causam adjunctam *habet*, *nulla* Litis alienæ illicita Redemptio *jure objici potest. num.* 30.

Imperator in L. 22. *Cod. mand.* non præcisè ad Casus nominatim exceptos sese restrinxit; *sed solam* illorum Casuum Rationem *in oculis habuit. num.* 32.

Ubicunque apparet, *quòd* Cessionarius non sit Litis Redemptor, *Anastasii constitutio pedem figere nequit. num.* 33.

Quando Creditor ipsemet *Nominis sibi competentis* emptorem quærit, *sic, ut* non Emptor Creditorem ad nomen tale sibi vendendum; *sed potiùs* Creditor ad illud emendum Emptorem sollicitet, *tunc dicta Lex pariter omnimodò cessat. num.* 34.

Germani hæc sic efferunt: **Wann der Verkäuffer dem Käuffer nachgelaßt/ und nicht diser dem Verkäuffer.** *num.* 35.

Adseruntur egregia tùm Dnn. Witebergensium, *tùm etiam* alia hanc in rem Judicata & pronunciata. *num.* 37. *& seq.*

Laudantur nonnulli, *partim* dubitantes, *partim* dissentientes. *n.* 38. *& sq.*

Observantia, *quoad istum Juris articulum*, Collegii Juridici Tubingensis. *num.* 40.

Expræmissis infertur, *quòd constitutio* Legis Anastasianæ *multo magis in talibus terminis* quiescat, *ubi non tàm* Creditores, *quàm potiùs* ipsemet Debitor cessus, summa cura & studio, Emptorem *nominis*, *quô ipse creditoribus suis jus-*

simè tenebatur, tamdiu quæsivit & sollicitavit, *donec hic*, nolens volens, *post* longas Debitoris persuasiones, *talis nominis* Cessionem sibi fieri *pateretur. num.* 41.

Sicque nec Debitoris vexandi *causa*, *neque* improbi lucri captandi *gratia. num.* 44.

Cessio *nominis*, ipsômet Debitore cessô præsente, sciente, & patiente *facta extra telum Legis Anastasianæ posita est. num.* 46.

Multo magis *idem obtinet*, *si* Debitor cessus expressè in hanc ipsam cessionem consentiat; *atque omnium* maximè, *si Debitor cessus hanc in sua persona passivè radicati nominis* cessionem, ipse, *omnibus modis*, instantissimè sollicitet. *num.* 48.

Adducuntur Circumstantiæ, enixissimum Debitoris consensum *evincentes*, *quòd Cessio nominis adversus ipsum fieri debeat. num.* 49. *& seqq.*

DDres hoc ipsum, ut Cessionarius ipsum Debitorem vocari curet, quòd Cessio ipsius consensu fiat, *pro singulari* Cautela *commendant. num.* 56.

Debitori, *in nominis sive Actionis contra se competentis Cessionem ultrò* consentienti, nulla *per illam* infertur injuria. *num.* 57.

Debitor ità cessus, *ut ipse* consentiat, *si non* ex novâ Stipulatione, *saltem* ex Constituto, cessionario *obstringitur. num.* 58.

Ex eadem Ratione Lex Anastasiana *etiam* in Delegatione *nullum locum sibi vindicat. num.* 59.

Hujus Legis dispositio, in proposito, etiam ex hac ratione, nullum locum sortitur, quia debitum *hîc* cessum non maturum & purum *fuit, cujus scilicet dies jam cesserit & venerit; sed* immaturum, *sive tale, quod demùm* in futurum, per certos Terminos, inter cessum Debitorem & cedentes Creditores jam antè conventos ac determinatos, exolvi debet. *num.* 60. *& sq.*

In talibus nominibus, per plures pensiones, in vielen Jahrsfristen / in futurum solvendis, *licet* longè minus Pretium *pro illis solvatur; tamen Lex Anastasii nullum locum sortitur. num.* 63. *& sq.*

In justi Pretii computatione quænam, *talibus in casibus*, Circumstantiæ *præcipuè sint considerandæ? Et an omnia præcisè* ad legitimum Usuratum modum reduci *oporteat? num.* 65. *& sq.*

Adferuntur Rationes, *ex quibus hæc ipsa* Carpzovii *sententia*, *quòd* meta legitimi Interusurii, præcisè spectanda *sit, justissimè deseritur. num.* 70. *& seqq.*

Si præsertim quæratur de Mercatoribus *&* similibus Personis licitum quæstum facientibus. *num.* 72.

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 73. *& seq.*

Res rusticæ *tales sunt, ut illas non* Ratio, *nec solus* Labor; *sed* res incertissimæ, Venti, Tempestatesque moderentur. *num.* 74.

De Nominum emptione, *quæ fit* tempore Belli. *num.* 76.

Qualitas Personarum, *nempe* Cessionarii, *&* cessi Debitoris, *imò etiam* (*ut Hîc*) Creditoris cedentis, *ad* excludendam L. Anastasianam, *multum operatur. num.* 77. *& seqq.*

Applicantur *& hæc* substrato Casui. *num.* 78. *& seqq.*

Si Cessio fiat inter immediatos Imperii Nobiles, *tunc* Præsumptio Fraudis, *cui Legis istius dispositio innititur, sicque etiam* hæc ipsa *vix locum consequitur. num.* 83.

Honestas personæ *tollit omnem sinistram suspicionem. num.* 84.

Qualitas Negotii, & Personarum *multo magis excludunt dictæ Legis sanctionem. num.* 85.

Etiam hæc Qualitas, *quòd* Cessio *facta sit* in Personam conjunctam, *in amoliendâ hujus L. sanctione spectari meretur. num.* 84.

Utrum sanctio Legis Anastasianæ etiam ad liquida & indubitata nomina *pertineat? num.* 86. *& seqq.*

Laudantur complures magni nominis DDres pro affirmativa *intrepidè pugnantes, num.* 87.

Cautela Strykiana, *quòd Debitor cedendus ipse citari, & ex eo quari debeat: An debitum alteri cedendum pro liquido habeat, vel Exceptionibus contra illud instructus sit? Et si illud ipsemet liquidum profiteatur, tunc Cessio qualicunque ratio fieri valeat. num.* 88.

Adjicitur Responsum Facultatis Jurid. Francofurtanæ. *num.* 90.

Sententia de hoc Academiæ Tubingensis. *num.* 91.

An Constit. Imp. Polit. de Anno 1551. §. 78. & 79. *de* non cedendis Christiano Actionibus, Judæo, contra alium Christianum competentibus, *etiam* in Casu hîc proposito *obtineat? num.* 92. *& sqq.*

Utrum Cessio talis, *à Judæo, contra Christianum*, validè *fiat*, *si illa* Magistratu, cui Cessionarius Christianus subjectus est, consentiente *fiat? num.* 94.

Adferuntur Autores huic sententiæ faventes. *num.* 96.

Sed contraria aliorum assertio *præfertur. num.* 97.

Dicta Constit. Imp Polit. ad necessarias Cessiones *non pertinet. num.* 98.

Demonstratur Necessitas Cessionis, de qua in proposito *Qr. num.* 99. *sqq.*

Necessaria Cessio, *etiam hactenùs, non solùm illa dicitur, quæ* Jure cogente; *verùm etiam illa, quæ* ex necessitate rei familiaris, & ad amoliendum gravius dispendium, *vel* ad longè majora, *ex* paratâ pecuniâ *facienda*, compendia, *ob* præsentissimam illorum spem; *fit. num.* 102.

Christiani debitoris expressus Consensus *de nomine, quô ipse Judæo devinctus, alii Christiano, contra ipsum cedendo, si præcipuè* ipse Debitor hanc *nominis* Cessionem, *contra se faciendam*, omni studio & sollicitudine procuraverit, *ipsiusque Consensus* compluribus actibus geminatis *roboretur*, dictam Const. Imp. Politicam excludere *deciditur. num.* 104. *& sqq.*

Plena Negotii, *in quod quis* consentit, *ac perfecta* Scientia omnes Exceptiones, *quas ille alioquin, qui, de toto negotio plenissimè informatus, illud tamen,* in suiipsius præjudicium, fieri patitur, *objicere potuisset*, suo robore exuit. *num.* 106.

Si ille, qui non est meus Creditor, *vel ope* perpetuæ Exceptionis, *à me convento, excludi potuisset, me*, ceu suum debitorem, *vel* sibi efficaciter obligatum Debitorem, *alteri* deleget, *& huic Delegationi* ego ipse consentiam, *tunc mihi* adversus hunc novum Creditorem *neque illa Exceptio*, me nihil debere, *neque etiam hæc*, me cum effectu conveniri non posse, *amplùs competit. num.* 107. *& sq.*

Si ille, qui scit, se Sempronio nil debere, *ei tamen*, Actionem contra se, tanquam suum Debitorem, *Octavio* cedenti, consensum accommodet, *tunc hanc* Exceptionem, *quòd ipse* Sempronio nec obolum debeat, *Octavio*, cessi nominis solutionem urgenti, *gratis opponit. num.* 110.

Si ei, qui rem meam, ut suam, vendit, *sciens prudens* consenserim, *& posteà* Emptor rem illam apud me existentem sibi tradi desideret, *ego frustra illius* emptionis nullitatem, *& quòd* Venditor mihi nihil præjudicii, *per illam*, causari valuerit, *emptori objiciam. num.* 111.

Ex his omnibus infertur, quòd, si etiam cessus Debitor Christianus cessioni à Judæo, alii Christiano, contra se faciendæ *non saltem* expressum *suum* Consensum *accommodaverit; sed &* ipse eandem summa cura & studio conciliaverit, Exceptio, ex dicta Imperii sanctione, *Christianis debitoribus regulariter competens*, suâ operatione similiter privetur. *num.* 112.

Si quis actionem adversus me cedat, *&* ego, probè gnarus, quòd cedenti contra me nulla actio competat, in hanc ipsam Cessionem nihilominùs consentiam, *tunc pariter* Exceptio, *mihi* adversus Cedentem *competens, tali* Cessionario, *istorum* ignaro, *incassum objicitur. num.* 113.

Debitor cessus, de quo hîc Qr. ex dicta Imper. Constitut. *neque hoc allegare potest*, quòd Judæi cedentes Actionem, *contra ipsum*, mit höchsten beschwehrden

den und unziemlichem Vortheil quæsitam *cesserint*; *reclamante ipsiusmet* propriâ Confessione, *eâdemque* geminatâ, daß die Juden ehr- und redlich mit ihme gehandlet. *num.* 115.

Geminata confessio, *licet* extrajudicialis, plenè Debitum probat. *n.* 116.

Contra illam nec Erroris, *nec* Falsitatis exceptio *attenditur. num.* 117.

Nec ex dicta Imper. Constit. *cessus debitor Christianus de hoc potest conqueri*, daß Er / durch die Cession selbsten / von den Juden vervortheilt / oder daß der Cessionarius (als welchen Er selbsten *sollicitè* aufgesucht / und zu hohem Danckh angenommen) zu dem hefftigsten auf ihn tringe / und Ihne gar von seinem Guth treibe. *num.* 118.

Geminatus consensus omnes Exceptiones, Doli mali, Læsionis, Erroris, & similes, *regulariter* excludit. *num.* 118.

Geminatio enixissimam, deliberatissimam, & manifestissimam Voluntatem demonstrat. *num.* 119.

Imò planè Voluntatis & Consensus firmitatem. *num.* 120.

DDres eidem etiam effectus juris jurandi *communiter tribuunt. num.* 121.

Bis, de eodem, idem dixisse *nullam dubitationem supereſſe patitur. num.* 122.

Quoties Creditor, propter suum, adversus Debitorem commissum, Delictum, actionem suam perdit, *illud totum, regulariter*, Debitoris lucro cedit. *n.* 126.

Quando Debitor Christianus, *sæpedictæ Imper. Constitutionis* contentorum probè gnarus, Cessionem, *à Judæo, alii Christiano*, contra se faciendam Ipse studiosissimè & summa cum sollicitudine conciliat, *tunc* ipse à vero Dolo malo ex proposito liberari non potest, *& debinc nec* istius Constitutionis beneficio *fruitur. num.* 123. *& sqq.*

Idem pluribus stabilitur. *num.* 127. *& sqq.*

Dolus suus nemini debet patrocinari. *num.* 129.

Dolo malo facientibus haudquaquàm succurritur. *num.* 130.

Non decipientibus; *sed* solis deceptis Leges nostræ subveniunt. *num.* 131.

Ex suo delicto nemo conditionem suam, *ad* præmium *aliquod exindè consequendum, debet* reddere meliorem. *num.* 132.

Licet Debitor Christianus, tempore Cessionis, *à Judæo creditore*, contra Se faciendæ, *dictæ Constitut.* tenorem nesciverit: *Si tamen, expòst ejus conscius factus*, contra proprium suum Factum, *idemque* geminatum, *quô hanc ipsam* Cessionem, enixissimo studio, ipse quæsivit, *& per* suas instantissimas sollicitationes ac persuasiones, conciliavit, *atque conciliatam* gratissima mente *non solùm* acceptavit; *sed &* pluribus, summi momenti, actibus *porrò* constabilivit, *illam penitùs* nullam, *&* se ipso jure ab omni suo debito liberatum declarari *petat*, à Dolo ex re liberari non potest. *num.* 134. *& seqq.*

In consentientem *nulla cadit* injuria. *num.* 136.

Si quis in judicio, contra proprium suum factum, cum alterius jactura, aliquid petat, *eô ipsô per LL.* prohibito lucro inhiare *censetur. num.* 137.

Licet, tali in casu, Debitor Christianus nullum Animum lædendi ab initio *habuerit*; *si tamen deinceps*, ex hâc à seipso procuratâ Cessione, contra suum enixissimum, *& compluries* geminatum, proprium factum, lucrari, *& præcipuè* tantam Pœnam *à Viro* innocente *&* nil mali meditato, totius *videlicet cessi* debiti jacturam, lucrifacere *satagat, tunc* Dolus ex re, *ob hanc tantam ipsius iniquitatem*, retrò se in animum ipsius diffundit, *& debinc* generali Doli exceptioni, *adversus illum, locum conciliat. num.* 138.

Etiam Cessionarius, *tanquàm cessi debitoris verè &* propriè sic dictus Creditor, in bona illius judicialem immissionem *petit justissimè. num.* 140.

FACTI

FACTI SPECIES.

1 TItius, Adelichen standes/ in Franckhen/ hat eine geraume zeit mit einigen Juden gehandlet / und so wohl wahren / als paares geld / von denselben empfangen / dergestalten / daß die Summ sich auf 1553. Gulden liquido belauffen hat/ welche Er auch/ vermög so wohl deren sub A. beyligenden Obligation/ zubezahlen versprochen / als auch solches zupræstiren allen
2 fleiß angewendet hat. Nachdeme Er aber/ zu beziehung einer / an fernen ohrten erlangten / ansehnlichen bedienstung / alles/ was Er damahls aufbringen können/nöthig gehabt; jedoch die Juden nicht gern geldloß
3 lassen wollen / weilen Sie / seiner aignen bekantnus nach/ Ihme nicht nur jedesmahls getreulich außgeholffen; sondern Er auch gewust / daß sie solchen geldes höchstens benöthiget / und/ über diß / Er der Juden gnädigste Herrschafft / in Deren landen seine Güther gelegen / nicht gern wider sich erre-
4 gen wollen / hat Er selbst sich bemühet Jemanden zufinden / der den Juden solche an ihn habende Forderung/ gegen paares geld/ abkauffte; warzu Er aber/ umb deßwegen/
5 nicht gelangen können / dieweil die Solutio particulariter geschehen sollen / und über diß
6 Er mit keinem aigenthumblichen Vermögen versehen; hingegen auf die Lehens-nutzungen schon so viele consentirte Lehenschulden verwisen worden / daß man kaum absehen mögen/ wie alles nebeneinander bestritten werden könte. Dessen unerachtet hat Er
7 Sempronium, einen Mann / der sonst nicht gewohnt ist sein Geld auf Zinß; sondern/ mit besserem vortheil / auf Handelschafft oder Land-Güther anzulegen / nach langem zureden/ und umb vorheriger vieler Bekantschafft willen / dahin disponirt / daß er sich
8 mit den Juden in tractaten eingelassen; da dann Herr Titius nicht nur von allem gewust; sondern auch sich selber interponirt/ und es / unter versprechung denen Juden/ wegen des Nachlasses / anderweit guthes zuthun / so lang getriben / biß Sie / der Summ halber/ einig geworden / und mit
9 vorbewust der Lands-hauptmannschafft/ warunter seine / zwar sonst zur Reichs-Ritterschafft gehörige/ Güther gelegen/ die verkauffende Juden auch angesessen seyn / eine
10 förmliche Cession / vermög der Beylag sub lit. B. aufgerichtet worden; warauff Er seinem Beampten befohlen mit der Zahlung
11 richtig einzuhalten / ja noch darzu dem Fristen-käuffer Sempronio, und einem andern guthen Freund / welcher zum Fristen-kauff Geld hergeschossen / zu bezeugung seiner Zufridenheit / daß sie Ihme aus disem labyrinth geholffen haben / Einhundert und fünffzig Gulden / nach innhalt der Beylag lit. C. verehrt / und über diß alles auch selbsten vermittelt / daß sein Herr Bruder / als der nächste Lehensfolger/ über die Summam der 1553. Gulden einen Lehens-consens. ertheilet hat. Nachdeme nun aber es auf die Bezahlung angekommen / will er vermeinen berechtiget zuseyn / kein mehrers/ als was Sempronius vor die Schuld bezahlt hat/ wider zuerstatten. Frägt sich dahero 12

Erstlich:

Ob Herr Titius sich des Beneficii Legis Anastasianæ, warauff er abzuziblen scheint / in disem pass bedienen könne? Oder ob / 13

Für das Zwaitte:

Bey vorerzählten Umbständen/ auf disen Contract das jenige / was der Reichs-Abschid zu Augspurg de Anno 1551. §. 78. & 79. wider die Cessiones der Christen-Schulden / so von einem Juden an einen Christen geschehen / ehemahls verordnet hat/ füglich applicirt / oder sonst wider dise Schuld etwas in Rechten standhafftes eingewendet werden könne? Und ob nicht vielmehr 14

Drittens:

Der Fristenkäuffer von dem Fürstlichen Lehenhof / wahin des Titii Lehen gehören / in die Lehens-nutzungen / von Rechts wegen einzuweisen sey? 15

Uber welches alles von Hochlöblich-Würtembergischer Juristen-Facultät zu Tübingen ein rechtliches Responsum, und zugleich / weil periculum in mora ist / umb dessen beschleunigung; anbey nicht minder gebetten wird / dise Facti Speciem und ihre Beylagen dem Responso anzuhefften / damit man sehe / daß in Facti Specie keine ungegründete narrata begriffen gewesen ꝛc. 16

I. N. D. N. J. C.

17 UBer nächst-præmittirte Facti Speciem nun als wir Decanus und andere Doctores der Juristen-Facultät bey der Fürstlich-Würtembergischen Universität Tübingen unsere beywohnende rechtliche gedancken schleunig zuaperiren freundlich ersucht worden / haben

ben wir nicht ermanglet in unserem deßwe-
gen versammleten Collegio die bey demsel-
ben vorkommende Umbstände in reiff- und
sorgfältige berathschlagung zuziehen; da
wir dann unanimiter darvorgehalten / daß
gleich auf dise

Erste Quæstion:

Ob Herr Titius sich des Beneficii
Legis Anastasianæ, warauff er abzu-
18 zihlen scheint / in disem pars bedienen
könne?

19 mit einem beständigen Nein zuantwort-
ten: Dann da ist allerförderist zupræmitti-
ren / daß die heilsame dispositio Legis Ana-
stasianæ nicht indifferenter alle Nominum
Cessiones in sich begreiffe; sondern daß / ad
fundandam hujus Legis sanctionem, dise
20 Zwey Requisita, nimirum primò, ut Ces-
sio non justô; sed viliori & modicô pretiô
facta probari queat:

de quo optimè Molina, de *J. & J. Disp. 26. sect. 7.* & *Disp. 361. num. 9. in fin.* Joachimus Burgers, in *observat. pol. it. juridicis, centur. 1. observ. 28. num. 4. & seq.* perillustris Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 164. num. 10. & 11.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de hæred. vel act. vend. §. 11. num. 28. cum seqq.*

21 Secundò ut Emptor, vel alius Nominis
Cessionarius non saltem ultrò ad emptio-
nem seu comparationem illius accedat;
verùm etiam ut ipse Venditorem seu Ce-
dentem, speciali conamine, & adhibitis
persuasionibus, ad contrahendum quasi in-
ducat:

L. 22. ibi: *Alienis rebus inhiantes propere hujusmodi conamen, qui tales cessiones in se confici cupiunt. Cod. mandat.* Georgius Franzkius, *lib. 1. Resol. 8. num. 31. & 43.* ut *& Resol. 9. num. 14.* Brunnemann. de *cessione jur. & action. cap. 1. num. 41. & seqq.* Mevius, *parte 8. Decis. 444.* Collega noster, D. Harpprecht, *consil. 61. num. 430. & seqq.*

22 Idque vel Debitoris lacessendi & vexandi,
vel improbi fœnoris captandi causa.

Mevius, in *discussione levaminum inop. debitoris, cap. 7. num. 25.* Carpzov. *Decis. 67. num. 11.* Philippi, ad *novissimas Decc. Saxonicas, Decis. 28. Observ. 2. num. 3.* Manzius, de *L. Anastasiana, Q. 6. num. 21.* Lauterbach, *d. §. 11. num. 33.* Berlichius, *Decis. 33. num. 26.* Goswinus ab Esbach, in *additionib. ad Carpzov. parte 2. C. 30. Def. 36.* Carpzov. *Decis. 67. num. 11.* novissimè Joh. Georgius Fleck, in *Biblioth Juris Civil. lib. 3.*

23 *tit. 27. n. 28.* ubi, primò, requiri dicit, ut
Venditor ad vendendum ab Emptore per-
suasus & fraudulenter inductus fuerit;
idque debitoris lacessendi, vel improbi lu-
cri captandi gratia.

Wann aber hingegen die Cessio nominis 24
viliori quidem pretio; aber in einem andern
absehen / geschehen / und fürnemlich wann
der Creditor, (als in proposito) seines
Gelds hochbedürfftig; der Debitor aber
mit keinen paaren Mitteln versehen ist;
und doch Ihne nicht gern / wegen ihme er-
wisener Treu und Freundschafft / Geld- und
hülffloß lassen möchte; anbenebens nicht
gern des Creditoris gnädigste Herrschafft /
als in Deren territorio seine Güther gele-
gen / ad illius instantiam, wider sich selbst er-
regen / und die Immission in solche seine / auch
viel andern Creditoribus, ratione Redi-
tuum, cum Domini consensu schon verhaff-
tete Güther / selbst veranlassen möchte / alsdann daß besagte Lex Anastasiana keinen in-
gress, regulariter, finde / das erhellet aus 25
dem / was notanter hiervon lehrt Helfricus
Ulricus Hunnius,

encyclopæd. Jur. univ. parte 2. tit. 3. cap. 7. num. 16. verbis: *Quando Cessio* ex necessa-
riâ causâ *profecta est, ubi scilicet quis,* co-
gente *Jure, aut* NB. commoditate rei fa-
miliaris compellitur alteri cedere Actio-
nem.

Quibus etiam congruenter, in terminan- 26
tissimis propemodùm terminis, Antonius
Faber, Cessionem, minori pretio factam,
nihilominùs in solidum valere decidit, si
contingat, Debitori totius debiti nume-
rationem, ad solvendum Cedenti, non
esse expeditam; (als diß ohrts dem Tuio
die bezahlung an die Juden unmöglich ge-
fallen) & tamen Cedens (wie hier die Ju- 27
den) præsenti pecuniâ maximoperè in-
digeat, eademque rem suam familiarem
valdè augere possit; id quod inter Merca-
tores, ut & alias personas quæstum facien-
tes sæpenumerò accidit;

conjecturar. lib. 12. cap. 12. col. 2. vers. Ex quo etiam apparet. Quod decisum suo
etiam suffragio comprobat Georgius Franz-
kius, *lib. 1. Resol. 8. num. 52.* Addat. *ibid. numerus 55. in fine* ibi: *Aut etiam hôc* 28
modô Executionem imminentem in sua
Bona declinans. Videatur in simili Dn.
ab Andlern, in *Jurisprud. publ. & priv. lib. 2. tit. 6. pag. 570. num. 28. in medio.*

Rectissimè siquidem Johannes à Sande 29
illud, quod Anastasius de aliquibus Casi-
bus, aliquam necessitatem adjunctam ha-
bentibus, in ipsa *L. 22. Cod. mandat.* sin-
gulariter constituit, cum DDribus, etiam
ad similes Casus porrigit, qui & ipsi ne-
cessariam cessionis causam habent, ex hi-
sce disertis ipsius Legis verbis; Nullâ *enim*
tali Ratione intercedente *Redemptor ma-*
gis existit, qui alienas, pecuniis præstitis, subiit actiones: Quæ ipsa verba liquidissimum 30
hoc reddunt, quòd, si aliqua talis sive si-
milis species ostendi possit, tali Cessionario
nulla

nulla litis alienæ illicita Redemptio jure objici valeat. Quæ eadem sententia etiam
31 ex ultimis ejusdem Legis verbis, videlicet istis: Ut Cessiones tàm pro exceptis, & specialiter nominatis, quàm aliis causis factæ, sine ullâ diminutione obtineant;

in *tract. de actionum cessione, cap. 11. §. 23.*

32 Ex quo optimè Bartolus, rejectâ Glossæ opinione, de his ità definit, quòd Imperator se non restrinxerit ad illos Casus, quos dicta Lex 22. nominatim nobis exhibet; sed solam Rationem illorum. Casuum in oculis habuerit, ità, ut, ubicunq; apparet, quòd Cessionarius non sit litis redemp-
33 tor, ex Causâ nimirum, ex qua fit cessio, perindè, ac in casibus in L. expressis, subsistat;

in *notis ad d. L. num. 8.*

34 Für das Ander ist auch dises außfündigen Rechtens / daß / wann auch der Creditor, proprio motu, aus einigen / ihne / pro obtinendo majori commodo, sive rei suæ familiaris augmento, seu gravissimo damno à se avertendo, hierzu comovirenden trifftigen Rationibus, einem andern seine habende rechtmässige Forderung / umb ein / obschon weit geringers / Pretium verhandlet / als die ihme schuldige Summa besagt / selbst ultrò offerirt / und Ihn umb desselben abhandlung ersucht / allso / daß nicht der Käuf-
35 fer; sondern der Verkäuffer dem Käuffer nachgeht / in hujusmodi terminis daß gleicher gestalten eine solche Venditio & Cessio Nominis vor beständig und kräfftig zuhalten sey / das erhellet ex specifico pronunciato Witebergensium de Anno 1615. cujus meminit Berlichius,

parte 1. Decis. 33. num. 26. ibi: Decimò septimò Cessio valet, si non Cessionarius cedentem, Bonis ejus inhians, ad Cessionem faciendam persuasit, & importunis
36 molestiis adegit; sed ipse Cedens cessionarium ad Cessionem recipiendam induxit, wann nicht der Cessionarius dem Cedenten; sondern der Cedens dem Cessionario nachgegangen; per *L. Diversas. 22. post princip. vers. Inhiantem. Cod. mandat.* ubi Salicetus, *num. 1.* Idem, *Decis. 35. n. 3.* ubi ità laudati Domini Witebergenses:
37 Dieweilen in gegenwärtigem Fall der Cessionarius Johann Carl Reinhart sich zum Kauff nicht getrungen; der Cedent auch / welcher ihn / seines Besten halber / darzu vermocht / noch dise stunde damit wohl zufriden; als erscheinet dahero allenthalben so viel / daß Joh. Carl Reinhard / des ihme cedirten Rechtens der 1500. Reichsthlr. euers verwendens ungeachtet / vollständig zugebrauchen wohl befugt. Addatur omninò Johannes Philippi, ad *dictam Decis. Saxon. 28. Observ. 2.* Franzkius, *lib. 1. Resol. 8. num. 44.* Mevius, in *D. Schuff. levam. inopiæ Debitor. cap. 7. num. 25.* Excellentiss.

Dn. Baro de Lyncker, *dicto Resp. 164. n. 14* ibi: *Vix est, ut locum habeat Lex Anastasiana, quando Cedens cessionarium, ut nomen pro pretio quodam ad se reciperet, exoraverit.*

Et tametsi in hoc postremo casu, quo ipse 38
Venditor, proprio motu, & probabilem ob causam, Nomen alii vendidit, ipsumque, ut illud emeret, rogavit, de modò relatâ Decisione dubitet Manzius,

de *L. Anastasiana, Q. 6. num. 42.*

& gravissimè pro contrariâ depugnet 39
Brunnemannus,

de *actionum cessione, cap. 1. num. 41. & sqq.*

Tamen proximè laudatis DDbus subscri- 40
bere nullus pariter dubitavit solidissimus, quoad viveret, & accuratissimus Dn. Lauterbach,

d. §. II. num. 33.

Cujus etiam sententiam quòd nostrum Collegium constanter sequatur, elucescit ex iis, quæ in terminis exhibet Collega noster, D. Harpprecht, in *Resp. criminal. & civilib. Resp. 41. num. 76.* & in Consiliis, *vol. 4. consil. 61. num. 420. & seqq.*

Wann nun dise Limitatio Legis Anasta- 41
sianæ in dergleichen Fällen statt hat / wann nur der Creditor, qui nomen debitoris alteri vendit & cedit, dem Emptori und Cessionario nachgegangen; wie viel eher und mehr wird dann dise / an sich sehr heilsame und nutzliche verordnung / in hujusmodi terminis, als wir hier vor uns haben / totaliter cessiren / da nicht nur der Creditor & Vendi- 42
tor nominis, in proposito beyde Juden; sondern auch der Herr Debitor Titius selbsten sich so sehr bemüht haben / Jemanden zufinden / welcher denen Creditoribus ihre / allem erachten nach / rechtmäßige Forderung umb paares geld abkauffen möchte; und da noch ferner auch Herr Cessionarius, als welcher sonst nicht gewohnt seine Gelder 43
auf zinse; sondern / mit besserem nutzen / auf Handelschafft oder Land-Güther anzulegen / erst nach langem zureden / und umb vorheriger vieler Bekantschafft willen / sich dahin disponiren lassen / daß er endlich gleichwohlen mit denen beyden Juden / als des Titii Creditoribus, in tractaten sich eingelassen / und den kauff quæstionis weder 44
in der absicht / dem Herrn Titio weeh zuthun / oder Ihn zuvexiren / noch aus einer unerlaubten und sträfflichen begierde dem Nächsten zuschaden; sondern vielmehr Ihn Herrn Titium aus dem jenigen labyrinth, warinnen derselbe damahlen gesteckht / zu seinem grossen nutzen und verbündlichkeit herauß zureissen / mit denselbigen abgeschlossen?

Dann eben hierauß fließt auch dise dritte / 45
eademque non minus validissima Ratio vor den Herrn Fristen-Käuffer allso zudecidiren / daß nemlichen dises / in Titii personâ

passivè radicati, Nominis Cessio & Venditio nicht nur Ipsomet Dn. Titio præsente, sciente & patiente;

46 Quod tamen vel solum ad hanc ipsam Cessionem extra telum Legis Anastasianæ ponendam procul dubio sufficeret:

juxta ea, quæ in individuo definiunt Ludovicus Romanus, *consil. 87. num. 2. in med.* post Baldum, Angelum, & Florianum, Jacobus Menochius, de *præsumptionib. lib. 3. præsumpt. 129. num. 42.* Anton. Gabrielius, in *commun. conclus. lib. 2. tit. de actionib. concl. 5. num. 30. cum seq. & num. 56.* Jacobinus de Sancto Georgio, ad *L. Si cujuscunque. 2. Cod. ne liceat potentior. patrocin. litigant. præst. num. 34.* Hippolyt. de Marsiliis, in *singularib. Jur. singul. 45. num. 2.* Matthias Berlichius, in *Decc. aur. Decis. 33. num. 25.* Joh. Brunnemannus, ad *d. L. 22. num. 4. circa fin.* ubi ità: Licitæ, inquit, sunt Cessiones actionum, etiam inæquali pretio factæ, & licet realis numeratio non probetur, quæ factæ sunt in præsentiâ Debi-

47 torum cessorum, expresè, vel tacitè consentientium; quia tunc Præsumptio Fraudis cessat:

48 Sondern auch / allso gar / mit seinem außtrückhlichen und wohlerwogenen Consensu geschehen / daß Er / juxta formalia Facti Speciei, nicht alleine von allem / was nemlich Sempronius, wegen diser Schuldforderung mit den Juden gehand-

49 let / gewust; sondern auch sich selber interponirt / und es / unter versprechung / denen Juden / wegen des Nachlasses / an-

50 derweit guthes zuthun / NB. so lang getriben / biß sie der Summ halben einig geworden; auch auf solches hin noch seinem

51 Amtmann befohlen / daß Er mit der Bezahlung richtig einhalten solte: ja gar noch

52 darzu dem Herrn Fristenkäuffer / und einem andern guthen Freund / welcher zu disem Fristen-Kauff Geld hergeschossen / hundert Thaler verehrt / mithin so wohl durch di-

53 sen Haupt-actum, als noch weitter auch hierdurch / daß Er auch seinen Herrn Bruder / als den nächsten Lehensfolger / zu ertheilung des Consensus, daß die Fristen alljährlich dem Herrn Cessionario abgefolgt werden möchten / angelegenlich disponirt / seine völlige zufridenheit und grosse vergnügung zuerkennen gegeben. Wann nun

54 mehrangezogene Lex Anastasiana principaliter hierdurch / wann der Debitor cessus, zu deren wider ihne errichteten Cession seinen expressum & specificum Consensum selbsten interponirt und declarirt / aller operation dergestalten entsetzt wird / daß solche von Ihm sub nullo colore weiter kan allegirt werden;

ut in puncto determinant Brunnemannus & Berlichius, *citatis locis.* Hunnius, in *encyclopæd. Jur. univ. parte 2. tit. 5. cap. 7. num. 8.* ibi: *Valida est cessio, quando facta fuit* volente Debitore, *aut eo sciente.* Baldus, ad *L. Cùm essent. 33. §. Per plurium ff. de servit. præd. rustic. sub finem principii, vers. Quod est mirabiliter notandum. & num. 1.* Müller. ad *Struvium, exerc. ad tit. 23. th. 82. lit. b. pag. 1609. in fin.* Schöpfer. de *cessat. Legis Anastas. cap. 3. num. 30.* Dn. Fleck. in *Biblioth. Jur. Civil. lib. 3. tit. 27. num. 29.*

Wie viel eher und mehr wird dann / bey 55 so vielen hochwichtigen und trifftigen Umbständen / als in subsirato copulativè zusammen schlagen / absque dubitatione agnoscirt werden müssen / daß dieselbe diß ohnis durchauß keinen platz finde?

Talis namque expressus & specificus De- 56 bitoris cessi Consensus usque adeò hujus Legis sanctionem excludit, ut etiam DDres pro singulari Cautela hoc tradant, ut Cessionarius vocari curet debitorem cessum, quò Cessio ipsius consensu fiat: Ob er dem Titio bezahlen wolle / was er dem Cedenti schuldig sey? In quod si consenserit, pro certo definiunt, quòd debitor ità cessus de nulla Læsione conqueri valeat;

i. arg. *L. 103. de R. Jur. L. 1. §. 5. ff. de injur.* Dn. Samuel Stryke, de *cautel. contract. sect. 4. cap. 2. §. 19.* ubi sic: So hat dannoch der 57 Debitor cessus, utpote contra quem Creditores sua jura cesserunt, expresè consentirt / die Schulden aufs beste zubehandlen: quo casu ipsi volenti non fit injuria.

Et quòd tunc dispositio Legis Anastasia- 58 næ ideò non obtineat, quia Debitor cessus, hôc modô ex novo Stipulationis contractu, vel ad minimum ex Constituto teneatur; non ex nudâ cessione;

advertit Johannes Joachimus Schöpferus, de *cessatione Legis Anastasiana, dicto cap. 3. num. 30.*

Ex quo illam etiam in Delegatione, ex 59 eadem Ratione, nullum locum obtinere, specificè determinat Benedictus Carpzovius, *Decis. 67. num. 14. & 15.* David Mevius, *part. 4. Dec. 114. num. 5.* Schöpfer, *d. l.* Müller, *cit. loc.* Dn. Fleck. *d. num. 29.* ibi: *Ideoque Lex Anastasiana ad Delegationem non pertinet.*

Viertens / hat dise Lex Anastasiana, na- 60 turalis quantumvis Æquitatis plenissima, auch aus diser haupt-ursach / in Casu proposito, gantz und gar keinen platz / dieweilen hier nicht von einem solchen Debito, cujus dies non saltem cesserit; sed & venerit, oder da nicht allein die Obligatio & Actio; sondern auch die parata & realis Exactio & Executio dem Herrn Cessionario, wider Herrn Titium, tanquàm cessum Debitorem, ex factâ Cessione competirt / und so gleich / cum pleno effectu, wider Ihn in judicium deducirt

ducirt werden könne; sondern von einem
61 Debitô immaturô die frage ist / sive tali, quod demùm in futurum, & per certos Terminos, inter cessum Debitorem, & Judæos cedentes, jam anteà conventos ac determinatos, exolvi debet; alſo nemlich/
62 daß erſt / wann vorhero die geſampte / von denen zweyen / in der Obligation sub lit. A. (wie ſolche an unſer Collegium geſchickht worden) nicht nahmhafft gemachten Hoch-Fürſtl. Lehen-Höfen / conſentirte Lehen-Schulden contentiret ſeyn werden / an diſem Capital deren 1553. fl. Fünffhundert Gülden paar / ſo dann Jährlich mehr nicht / als Zweyhundert Gulden / Rhein. währung / aus denen Einkünfften des Ritter-Guths Brunn abgeführt werden ſollen.

63 Quòd verò in talibus Debitis immaturis, sive talibus, quæ demùm in Annis futuris, sub certis pensionibus sive terminis, solvi debent & exigi possunt, si illa præsenti emantur pecuniâ, Legis Anastasianæ humanissima sanctio nullum locum obtineat, in puncto statuminat Caſparus Manzius,

de *L. Anastasiana, Q. 2. num. 18.* B. Dn. Lauterbach, ad *tit. π. de hered. vel act. vend. §. II. num. 30. vers. Idem dicendum.* ubi ità
64 notanter: Neque, inquit, Pretium erit injustum & negotium usurarium, si quis verbi grat. centum florenos, NB. tribus proximis Annis solvendos, emat LXX. florenis; licet Summa, in qua Debitum superat Pretium, excedat usuras, quas Emptor interim ex pecunia soluta licitè accipere posset; cùm, hôc quoque in casu, justum
65 Pretium determinandum sit non tantùm ex Quantitate debiti, & legitimo Usurarum Modô; sed etiam ex Periculo & difficultate exactionis, molestiarum & sumptuum metu, ac aliis similibus circumstantiis, maximè nostris moribus, quibus vix
66 reperitur debitum ità in tuto positum, ut æquivaleat pecuniæ præsenti; uti, præter experientiam, etiam testatur Lugo, de *J. & J. Disp. 26. sect. 7. §. 1. num. 96.* Videatur Franzkius, *d. Resol. 8. num. 53. & seqq.* Manzius, de *L. Anast. Q. 2. num. 18. & seqq.* Fleck. in *Biblioth. Juris Civil. lib. 3. tit. 27. num. 29.*

67 Tametsi enim diversum sentiant, & hujusmodi contractum, quô quis C. florenos, ut proximè diximus, tribus Proximis Annis, sub æqualibus pensionibus solvendos
68 emit, usurarium pronuncier Modestinus Pistoris, & dehinc ejus modum & rationem ità ponat & computet, ut Emptor de Pretio, in parata pecunia Cedenti soluto, Quotannis, secundum Recessus Imperii, vigesimam duntaxat partem accipiat, si Summa redempta fœnebris sit, &, quod reliquum est, in Sortem imputet, aut, si nullæ Usuræ promissæ fuerint, de Pretio tantum detrahatur, quantum, ratione seu occasione illius Summæ, per subsequens Triennium, sub nomine Usurarum percipere potuisset, & proindè in hoc ipso exemplo & casu, quia ex pretio, vel usuris exposito, vel in Censum collocato, annuatim sex floreni percipi possunt, talis Cessionarius non ad integra Centum; sed duntaxat ad sexaginta octo & 12. grossos, actionem sibi cessam intendere valeat; eo quòd triennalibus usuris, quæ 69
octo florenos & duodecim grossos faciunt, Sorti seu Pretio additis, tanta tantummodò Summa efficiatur;

part. 2. Q. 97. Quam eandem laudati Pistoris sententiam suo quoque suffragio comprobavit Carpzovius, *Q. crim. 92. n. 92. & seq.* ubi adjicit Præjudicium Scabinatûs Lipsiensis. & in *Jur. For. part. 1. Const. 30. Def. 36.*

Tamen rectiùs alii hanc opinionem, ex 70
eo, rejiciunt, quòd intra decursum Temporis solutioni destinati, tùm ex parte ipsius Debitoris cessi, tùm & Cessionarii, multa possint accidere, ut, dùm omne Periculum ad ipsum spectat, Nomen cessum vel torum inidoneum fiat, atque inexigibile, vel Solutio promissarum annuarum pensionum, si non tergiversatione cessi Debi- 71
toris; tamen ob bellicas, vel alias publicas calamitates, & exindè pronatam Solutionis vel difficultatem, vel totalem & omnimodam, ad plurimos Annos impossibilitatem, cum gravissimo Cessionarii incommodo, differatur; & è diverso ad il- 72
lum, qui nomen tale alteri cessit, insignis ex pecunia ipsi repræsentata, seu in parato nummo solutâ, utilitas redundare queat, si præsertim quæratur de Mercatore, aliôve consimili Cessionario licitum quæstum faciente;

prout optimè de his differit laudatus Franzkius, *dicta Resol. 8. num. 55.* Quibus gemina ex Cencio, Noguerolo, Guzmanno & aliis exhibet Alphonsus de Olea, de *cessione jurium & action. tit. 6. Q. 10. num. 54.* Jacobus Cancerius, *variar. resoll. parte 1. cap. 13. num. 57.*

Wohlerwogen nun / bey diſem gegenwär- 73
tigen Caſu, nicht nur diſes / wie bald die von den beyden Hoch-Fürſtlichen Lehenhöfen conſentirte Anforderungen / bey zumahlen diſen weitausſehenden läufften / die man ſchon lang vor- und abſehen können / werden können bezahlt werden / und vor deren abführung Herr Sempronius nichts zuhoffen hat; ſondern auch die von Titii Ritter-Guth Brunn angewiſene Lehens-Nutzungen ab incerto eventu notoriè dependiren:

Quem enim hoc lateat, quòd, ut Tullius 74
V. Verrina loquitur, toræ res rusticæ ejusmodi sint, ut eas non Ratio, neque Labor;

sed res incertissimæ, Venti Tempestatesque moderentur?

75 Bey welcher beschaffenheit/ und da/ propter Concursum so vieler auf dises Guth/ mit gnädigstem consens der Durchläuchtigsten Lehenherrn/ angewisener Creditorum gar leichtlich geschehen kan/ daß Sempronius noch lang mit seiner bezahlung wird nachwarten müssen/ sich von selbsten an tag legt/ daß der zwischen beyden Juden/ und ihm Herrn Sempronio, mit sorgfältiger betreibung des Herrn Titii selbsten abgeschlossene Fristenkauff dickhbesagter Legis Anastasianæ sanctioni keines weegs unterworffen sey.

76 Quò & pertinent, quæ de Nominum emptione tempore Belli contracta, ex Zorero notat Andler, in *Jurispr. publ. & priv. lib. 2. tit. 6. pag. 571.* & in terminis de Legis Anastasianæ cessatione in hujusmodi cessione, quæ fit tempore Belli, Dn. Johannes Georgius Fleck, in *Biblioth. Juris Civil. lib. 3. tit. 27. num. 30.*

77 Und wann wir/ fürs Fünffte/ auch die Qualitatem Personarum betrachten/ nempe Cessionarii, & cessi Debitoris, (von
78 beeyden Cedenten ist so fern nichts zusagen/ dieweilen es Juden seyn: wiewohl auch für sie dise drey hauptumbständ/ daß Sie/ pro primo, an ihrer hauptsumm 553. fl. verlie-
79 ren; 2dò Herr Titius Ihnen das zeugnus selbsten beylegen müssen/ daß Sie jederzeit
80 redlich mit Ihme gehandelt; so daß/ 3tiò, Er selbst/ wegen ihres Nachlasses/ ihnen anderwerz guths zuthun ultrò versprochen/ efficaciter militiren) nebst dem quæstionirenden Fristenkauff selbsten; da nemlich
81 Herr Käuffer/ allem ansehen nach/ ein in seinen Actionibus aller redlichkeit sich befleissender/ und mit dem Herrn Titio, einem immediato Imperii Nobili, in vieler Bekantschafft stehender Mann ist/ auch der Kauff an sich selbsten/ hac quoq; de causa,
82 weil derselbe nicht heimlich; sondern frey öffentlich mit vorbewußt einer hochlöblichen Lands-Hauptmannschafft N. ad instantissimam sollicitationem des Herrn Debitoris selbsten/ errichtet worden/ umb so weniger einigem Verdacht unterworffen/daß es nicht bona fide, & contra justissimam Legis Anastasianæ intentionem, damit hergegangen seyn solte; so kan diser Legis Sanctio bey diser Cession umb so weniger platz greiffen;

juxta ea, quæ legimus apud laudatum Dn. ab Andlern, *d. lib. 2. tit. 6. num. 25. pag.*
83 *nob. 569. ibi: Eo magis, quòd Cessio inter* Nobiles immediatos Imperii *est peracta, adversus quos præsumptio, super quâ Lex Anastasiana fundatur, eo minùs locum habet.* Honestas *enim* personæ tollit siniſtram suspicionem; arg. *L. 21. princip.* ibi: *Integræ opinionis. ff. de rei vindicat.* Manz. de *L. Anastas. Q. 10. num. 12.* Quando enim ex Qualitate tùm Negotii, tùm Personarum deprehenditur, Cessionem non esse facta animo vexandi illum, contra quem fit, meritò Cessionarius impediri non debet ab exercitio Actionis; & id eo minùs, si Cessio
84 facta sit in personam conjunctam &c. Ad-
85 dat. omninò Josephus Urceolus, *consult. forens. cap. 51. num. 6.* ubi scribit, quòd Lex Anastasiana toties cesset, quoties ex justis & rationabilibus causis, Nempe ex Qualitate tùm Negotii, tùm Personarum, Cedentis & Cessionarii, aut ex aliis conjecturis & circumstantiis cautè & prudenter consideratis deprehenditur, quòd cessio non est facta animo vexandi illum, contra quem fit, &c. Franc. Niger Cyriacus, *controv. for. 170. num. 27.* Carolus de Mean, *part. 2. Observ. 242. in fin.*

Wir wollen/ fürs Sechste/ von disem 86
nichts sagen/ daß viel tapffere Rechtslehrere der beständigen meinung seyn/ daß dickhbesagte Lex Anastasiana in debitis planè liquidis & indubitatis keinen platz obtinire:

per *d. L. 22.* verbis: *Cùm certum sit. Cod. mandat.*

eo quòd dictæ Legis prohibitio tantùm 87
in sordido, malitioso, seu doloso litis redemptore, qui avaritiâ, animove debitorem vexandi commotus, cessionem acquirit juris incerti, dubii, & disputabilis; & quidem pro pretio longè viliore, quàm nomen ipsi cessum & venditum continet, locum sortiatur.

Johann-Franciscus Salgado de Somoza, in *labyr. creditor. parte 1. cap. 13. §. 2. num. 25.* Alphonsus de Olea, de *cessione jurium & action. tit. 6. Q. 10. num. 53.* Jacob. Cancerius, *varr. resoll. parte 3. cap. 1. num. 164.* Christinæus, *Belgic. Decc. vol. 2. Decis. 110. num. 17.* Carpzov. *Decis. 67. num. 11.* Dn. ab Andlern, *Jurispr. publ. & priv. lib. 2. tit. 6. num. 23. pag. 568. pag. 570. num. 28.* Hermann. Vultejus, in *conss. Marpurg. vol. 4. consil. 35. num. 22. cum seqq.* post plures, quos laudat, Josephus Urceolus, *consultation. forens. cap. 51. num. 4.* Stephanus Gratianus, *disceptat. forens. cap. 286. num. 9.* Berlich. *Dec. 33. num. 9.* Lenz. de *nom. cess. cap. 23. num. 12.* & *cap. 25. num. 4.* Sande, de *cessione actionum, cap. 11. num. 25.* Franzk. ad *tit. ff. de hæred. vel act. vend. num. 19.*

in tantum, ut etiam hanc, ceu omnium 88
optimam, Cautelam commendet Dn. Samuel Strykius, ut, si quis sibi aliquod nomen minori pretio cedi velit, curet, ut Debitor ipse vocetur, vel ad Judicem citetur, & ab eo quæratur: An debitum, contra se alteri cedendum, pro liquido habeat, an verò aliquibus exceptionibus instructus sit? 89
sic, ut, si ille debitum certum & liquidum fateatur, tunc Cessio pro qualicunque pretio

tio fieri possit; per ea, quæ tradat Johannes à Sande, de *cessione action. cap. 11. §. 25.* cùm hôc modô Ratio Legis Anastasianæ cesset, hæc nempe, ne quis lites alienas redimat, & posteà debitorem vexet;

in *tract. de cautel. contract. sect. 4. cap. 2.* 90 §. *13. & 19.* ubi etiam Responsum Facult. Jurid. Francofurtanæ subjungit, præprimis in verbis: Auch/ viertens/ dieselbe Schulden / so der käuffer mit dem kauff-pretio an sich gelöst/ alles gewisse und unstreittige Nomina gewesen; ad certas verò & indubitatas actiones Lex Anastasiana non pertinet &c. Deckerr. *Relat. Camerali 19. n. 20.* Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 164. num. 9.* Johann-Franciscus de Ponte, *lib. 1. consil. 77.*

91 Dann wiewohl diese meinung bey unserem Collegio keine approbation findet;

per ea, quæ disserit laudatus Franzkius, *lib. 1. Resol. 8. num. 29. cum seqq.* Manz. de *L. Anastas. Q. 4. num. 1. & seqq.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de hæred. vel act. vend. §. II. num. 36.* Collega noster D. Harprecht, in *Resp. civilib. & criminalib. Resp. 41. num. 128. & seqq.* cum Acosta, Paschali, Tuldeno, Farinacio, Ludovicus de Vecchiis, in *causa cessionis Senensis de 11. Jun. 1661. post Alphonsi de Olea tract. de cessione jur. & actionum, in fin. num 68. & sqq.*

92 So kan jedoch leicht geschehen/ daß der künfftige Herr Richter auch diese Ration/ in hujus de cætero justissimæ Causæ determinatione, mit zur hülff nimpt.

Anlangend die Zwaitte Frag:

93 **Ob bey denen bißhero untersuchten Umbständen auf disen Contract das jenige/ was der Reichs-Abschied zu Augspurg de Anno 1551. §. 78. & 79. wider die Cessiones der Christen-Schulden/ so von einem Juden an einen Christen geschehen / ehemahls verordnet / füglich applicirt / oder sonst wider diese Schuld etwas in Rechten standhafftes eingewendet werden könne?**

94 So hat es zwar wohl/ ersten anblickhs/ das ansehen/ als ob dises Reichs-Abschieds heilsame Constitution auch in casu proposito nicht declinirt werden möge / dessen ungesehen/ daß diser Juden-Schuld Transport oder Cession / 95 mit vorbewust Einer Hochlöbl. Lands-Hauptmannschafft / unter welcher nicht nur die beyde Cedenten/ als Schirms-Juden gesessen; sondern auch des Herrn Titii / sonsten zwar zu der Freyen und unmittelbahren Franckhischen Reichs-Ritterschafft gehörige Güther gelegen seyn/ errichtet worden;

96 In cujusmodi casibus quòd dicta Imperii Constitutio cesset, adstruendum videbatur cum B. Brunnemanno,

de *cessione actionum, cap. 2. n. 58.* Carpzov. *J. F. parte 2. C. 30. D. 45.* & in *Respp. Elect. lib. 5. Resp. 38.* Strykio, de *caut. contract. sect. 4. c. 2. §. 17.* Richtero, *Decis. 36. n. 12. & sqq.* Schüzio, in *Coll. Jur. publ. vol. 2. Disp. 8. th. 18. lit. C.*

Dann daß diese Limitatio, extra forum Saxonicum, & Juris Communis, in Imperio obtinentis, veritate inspectâ, den stich nicht halte/ das zaigen in mehrerem Bb. nostri Domini Antecessores, Lauterbachius & Bardili, in locis, quos refert Collega noster, D. Harpprecht, 97

in *consil. 60. num. 313.* junctis *omnibus præcedentibus, à num. 282. usque ad num. 314.* Quibus gemina tradit etiam Dn. Collega D. Schweder, *introduct. in Jus publ. partis special. sect. 2. cap. 14. num. ult.* Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 2. C. 30. Def. 45. num. 4.* Christianus Lenzius, de *nomin. & action. cessione, cap. 6. membro 12. num. 9.* & *cap. 26. membro 1. num. 11.*

Ungehindert aber dessen seyn wir der unzweiflich und einmüthigen meinung / daß auch diser Reichs-Abschied und dessen hochheilsame verordnung in propolito Casu durchaus nicht anschlage / Für das Erste/ deßwegen / weil wir oben schon gehört / daß wir diß ohrts in terminis einer factis necessariæ Cessionis verstren / da nemlich nicht nur Herr Titius selbsten keine paare Geldmittel in handen gehabt / warvon Er beyden Juden / welche ihm / nach dem innhalt der Facti Speciei, und seiner selbstaigenen Obligation / mit Geld und Wahren getreulich geholffen / ihre satisfaction hätte können verschaffen / und dahero aus sorg / daß sie nicht möchten / mit seinem grossen Schaden/ in seine Güther die Immission bitten / Selbsten mit höchstem fleiß dahin zutrachten/ sich gemüssiget gesehen / daß Er jemand bekommen möchte / welcher diese Schuldforderung auf sich transportiren lassen/ und die Juden/ umb ihre verglichene zihler/ mit paarem geld vergnügen möchte; Sondern auch sie die Juden/ zu ihrer Handthierung/ paaren Geldes zum höchsten benöthiget gewesen / allso/ daß sie viel lieber den dritten Theil an deren zu Fristen zerschlagenen Haupt-Summ remittiren / und sich umb die zwey übrige Tertias mit paarem Gelde vergnügen lassen wollen / als daß sie mit weit grösserem verlust ihrer täglichen Handthierung/ die zimmlich weit hinaußgesetzte / und dahero / fürnemlich wegen deren schon lang grundverderblich fürwährenden/ und je länger / je gefährlicher anscheinender Kriegsläufften / in nicht geringem periculo stehende Bezahlung der Fristen abwartten wollen. 98 99 100 101

Wie nun aber die Rechtslehrere auch dergleichen Cessiones, quæ non præcisè Ju- 102

re cogente; sed ex necessitate rei familiaris, & ad amoliendum gravius dispendium, vel ad longè majora, ex paratâ pecuniâ facienda, compendia, ob præsentissimam illorum spem, fiunt, ad excludendam Legis Anastasianæ dispositionem, pro necessariis ansehen und halten / juxta ea, quæ suprà prolixiùs firmavimus; allso wird auch
103 die verordnung nächstbesagten Reichs-Abschieds gleicher massen in allen necessariis Cessionibus notabiliter limitirt; gestalten in terminis nachgesehen werden kan laudatus Lenzius,

de *nominum cessione, cap. 26. membro 1. num. 11.* Bb. Dni Antecessores, Dn. Lauterbach, in *Disp. de procurat. in rem suam, §. 20. in fin.* & Dn. Bardili, *exercit. ad prior. Pandect. part. 34. conclus. 6.*

104 Für das Ander ist auch hieher ex superiùs firmatis nochmahlen zuerholen / daß dise Cession nicht invitò vel inscio Debitore, Herrn Titio; sondern vielmehr nach seinem selbstaigenen wunsch / gesuch / und verlangen / da Er nemlich denen Juden / die mit Ihme nicht wucherlich; sondern redlich gehandelt / und so wohl mit anlehnung mancher Geld-Posten / als Wahren-verkauffung / grosse freundschafft erwiesen / mit geflissener auffsuchung eines Emptoris, gethanem verspruch denen Juden das jenige / so sie an ihrer Schuldforderung remittirt / anderwerts zuvergüthen / des Herrn Sempronii angelegenster disponir- und persuadirung dise Schuld zuerkauffen / und umb die endlich auf Tausend Gulden behandlete Summam, mediante Cessione, an sich zuziehen / so geflissen / sorgfältig / und embsig an hand gegangen / folglich dise Kauffhandlung / und gefolgte Cession / selbst / so guth er gekönnt / à capite ad calcem besorgt / procurirt / und zu stande gebracht / errichtet
105 worden; welche Er auch noch weitter / vermittelst an seinen bestellten Amptmann ertheilten Befehls / daß Herr Cessionarius, umb die gantze an Ihn cedirte Summ deren 1553. fl. auf die vorher mit den Juden beliebte weise / von den jährlichen Lehens-Nutzungen contentirt werden solle / auch an Ihn Herrn Sempronium und noch einen andern Freund / welcher zu disem Fristenkauff Geld hergeschossen / gethanen verehrung von Einhundert Reichsthalern / so dann auch / zu noch mehrerer assecuration dises Kauffs und Transports / auch von seinem Herrn Bruder / als dem einigen Lehensfolger / zu diser Bezahlung ausgewürckhten Consensus, und also per plures geminatos, & dehinc tanto magis notabiles, Actus co-
106 roborirt und beständiget hat. Wann nun auch sonst in viel andern dergleichen Fällen / propter plenam de Negotio, in quod quis consentit, ac perfectam Scientiam alle Exceptiones, welche sonsten der jenige / qui, de toto negotio penitissimè informatus, illud tamen, in sui ipsius præjudicium, fieri patitur, mit bestand opponiren könte / verlohren gehen:

Ità namque, si Titius, qui non est meus 107
Creditor, me, ceu suum Debitorem, vel, cùm mihi perpetua competeret exceptio, me, tanquàm efficaciter obligatum Debitorem, Sempronio deleget, & huic delegationi ego ipse consentiam, ego equidem, contra hunc meum proprium consensum isti delegationi accommodatum, posteà Exceptionem, me Titii delegantis debitorem non esse, vel, mihi perpetuam contra ipsum competere exceptionem, incassum objiciam; eo quòd, ob consensum meum, 108
quamvis Exceptionem aliàs competentem non possim non remisisse videri:

tx. expressus in *L. 12.* verbis: *Sedsi, cùm sciret, se nihil mulieri debere, promisisset. ff. de condict. causa data C. non sec. L. 12.* ubi
Paulus: Si quis, inquit, delegavit debito- 109
rem, qui doli mali exceptione tueri se posse sciebat, similis videtur ei, qui de nat. *ff. de novat.* Dynus & Bartolus, *add. L. 7.* Brunnemannus, *ibid. num. 2.*

Ità pariter si Cajus, probè gnarus, quòd 110
non sit Sempronii debitor, ei tamen Actionem Octavio contra se vendenti & cedenti consensum accommodet, istam Exceptionem, quòd ipse Sempronio nec obolum debeat, Octavio deinceps, tanquàm Cessionario, incassum opponit; eo quòd, per consensum Sempronio præstitum, istam exceptionem etiam ipse amisisse existimetur:

per *L. 26. §. 1. ff. de pignorib. L. 14. §. 9. ff. de Ædil. edicto.*

Ità porrò, si ei, qui meam rem vendit, 111
cùm Jus illam vendendi planè nullum haberet, neque quidquam, suo facto, præjudicii mihi causari valeret, sciens prudens consentiam, ego rursùs, ex consensûs mei interpositione, hoc incurram præjudicium, ut de Venditionis istius nullitate gratis excipiam, si Emptor rem illam apud me existentem sibi tradi desideret:

tx. denuò specificus in *L. 12. de evictio.*

Wie seltte dann diß orths ein ander judi- 112
cium gefällt werden können / als daß / da auch Herr Titius gründ- und pünctlich gewust / daß das pactivè auf Ihme gestandene Nomen oder Forderung von 1553. fl. von seinen Creditoribus, den beyden Juden / vor mehr nicht / als Eintausend Gulden / Herrn Sempronio verkaufft und cedirt werde / und Er selbsten hierein nicht allein consentirt; sondern auch den Herrn Käuffer und Cessionarium selbsten gesucht / den Kauff selbsten auch so / wie er abgeschlossen worden / mittelst aigenen zuspruchs / und hinc indè gethaner liberaler promessen / zuwegen gebracht

bracht/ ja hernachgehends gar / per tot Actus geminatos, noch mehr ratificirt / nun jetzterst Er selbst / contra proprium suum factum, toties licet geminatum & deliberatissimum, eine solche höchstschädliche und beschwehrliche Clag Herrn Sempronio an den Halß zuwerffen/und seine vollkommene Liberation von der ganzen / als ex ipsa Legis dispositione verwürckhten/ Schuldforderung zu prætendiren sub nullo colore berechtiget sey?

113 Nam &, si quis actionem adversus me cedat, &, cùm ego hoc optimè perspectum haberem, quòd Cedenti contra me nulla actio competat, in hanc ipsam Cessionem nihilominùs consentiam, mihi etiam hoc in casu illam Exceptionem, quâ adversus Cedentem me defendere potuissem, contra Cessionarium, istorum ignarum, uti neutiquàm licet, ceu quam etiam his in terminis, per mei consensûs accommodationem, amisisse intelligor;

prout latè hoc exequitur Ludovicus Romanus, *consil. 87. per integr.*

114 Und demnach / fürs dritte / diese Cessio der Juden an Herrn Sempronium, ut proximè audivimus, mit einem geminatô, & compluribus actibus, als wir bißdaher angeführt / von seiten Herrn Titii roborato Consensu bekräfftiget ist / so zeigt sichs von selbsten / daß Er umb so weniger mehrbesagter pragmaticæ Imperii Sanctionis sich zu bedienen berechtiget sey. 115 Dann will er aus disem Recessu Imperii de Anno 1551. anführen / daß (1.) beyde Juden diese Forderung an Ihn mit höchsten beschwehrden / prout verba ejus sonant, und unziemlichem Vortheil an sich gebracht / so ligt Ihm seine aigene / eademque geminata, Confessio im weeg / da Er nicht nur in seiner / auch von seiner Gemahlin aigenhändig unterschribenen Obligation; sondern auch in der Kauffshandlung mit dem Herrn Sempronio, selbst notanter bekannt / daß Er Ihnen / crafft einer von Ihm aigenhändig unterschribenen Rechnung/so wohl für mehreren theils Ihm / zu seinem bedörffen / paar gelihenes Geld/als auch specificè, von posten zu posten berechnete Wahren / Ehr- Redlich- und auffrichtiger weiß / 1553. fl. schuldig verbliben; ja daß Sie so redlich mit Ihme gehandelt / daß Er Ihnen auch ihren gethanen Nachlaß anderwertz zu vergüthen den austrückhlichen Verspruch gethan.

116 Quòd enim hujusmodi geminata Confessio, licet extrajudicialis, plenè Debitum probet, & eundem cum judiciali effectum producat, notissimum est ex congestis Barbosæ, & adillum Taboris,

in *axiomatib. lib. 3. cap. 44. axiomat. 1.* Augustini Beroji, *consil. 30. num. 38. & consil. 60. num. 421.* Davidis Mevii, *cons. 53. num. 17.* Johann-Aloysii Riccii, *parte 4. collectan. Decis. 1125.*

sic, ut nec Falsitatis, vel Erroris exceptio, 117 contra illam, quidquam valeat.

Laurent. Kirchoff. *vol. 3. consil. 19. num. 66.* Riminaldus, *consil. 480. num. 1. & 14.*

Will Er sagen / daß Er durch die Ces- 118 sion selbsten von den Juden vervortheilt/ oder daß Herr Sempronius als Cessionarius zu dem hefftigsten auff Ihn dringe / und Ihn gar von seinem Guth treibe;

quod in dicto Recessu principaliter de talibus Cessionibus meruitur; §. Wiewohl auch vilgedachter ꝛc.

So ligt Ihm abermahl potentissimè im weeg / daß durch disen seinen aigenen/ tùm verbis, tùm efficacissimis factis declaratum, & toties geminatum Consensum, ja daß Er selbsten disen Cessionarium mit höchster sorgfalt/und vielem zuspruch hierzu vermocht / und Ihne / als seinen neuen Creditorem, mit grössestem / nicht nur wörtlichem; sondern würckhlichem danckh/ und zufridenheit angenommen; auch diser biß acto lediglich keine würckhliche forderung incaminirt / alle Exceptiones Læsionis, Dolí mali, Erroris, & similes totaliter excludiret werden;

per tradita Johann. Otton. Taboris, in *Barbosa locuplet. vocab. Geminatio.* Textoris, in *pecul. Dissert. de Geminat. cap. 3. §. 13.* Mascardi, de *probation. conclus. 1271. n. 50.*

Geminatio siquidem enixissimam, la- 119 tissimam, deliberatissimam, & manifestissimam paciscentium & consensum suum accommodantium Voluntatem demonstrat;

Klock. *tomo 3. consil. 149. num. 216.* Mevius, *consil. 103. num. 24.* Menochius, *consil. 264. num. 62.* Brunnemannus, *consil. 162. num. 163.* Hippolyt. Riminaldus, *cons. 776. num. 63.* Aymo Cravetta, *consil. 1000. num. 113.* Jacobus Curtius, *conjectur. tomo 1. lib. 2. cap. 7. pag. 149.*

imò planè Voluntatis & Consensûs Fir- 120 mitatem:

ut loquitur Mevius, *consil. 61. num. 20.* Klock. *tom. 4. consil. 70. num. 26.* Textor, *dicta Dissert. cap. 1. num. 20. & sqq.*

eo quòd etiam Juramenti effectus, com- 121 muni propemodùm DDrum assensu, ei attribuatur.

Berojus, *cons. 22. num. 7.* Cravetta, *cons. 1000. num. 28.* Wesembec. *cons. 211. num. 44.* Gilmann. *lib. 1. Dec. 14. n. 13.* Kirchov. *vol. 3. cons. 19. num. 63.* Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 2. cons. 11. num. 39.* Textor, *c. l. cap. 3. num. 39.*

Ut proindè verissimè Ulpianus pronun- 122 ciet, quòd bis, de eodem, idem dixisse, tantæ sit efficaciæ, ut nullam dubitationem superesse patiatur;

in *L. 1. §. 7. ff. de Ædil. ed.*

Vier-

123 Viertens ist es an deme / daß entweder Herr Titius den innhalt mehrangeführten Recessus Imper. de Ao. 1551 vorhero gewust/oder Er hat hiervon keine wissenschafft
124 gehabt. Hat er vorher gewust / was derselbe von dergleichen Cessionen verordne/daß nemlich / wann ein Jud einem Christen seine Forderung / wider seinen andern Christen/ quocunque titulo, cedire und abtrette / der verlust solcher Forderung / ex parte Cedentis & Cessionarii, darauff stehe und folge / und der vom Juden cedirte Debitor von aller solcher Schuld ipso jure liberirt werde / und
125 Er hat Herrn Sempronio, in diser absicht und mit disem proposito, so enixè, seriò und sollicitè angelegen / daß Er / umb die Summ von Tausend Gulden/ dise Schuld an sich handlen möchte / damit Er hernachgehends die Jacturam und verlust diser gantzen Anforderung / zu seinem selbstaigenen behuff allegiren / und mithin (wie er jetzt solches auszufechten sucht) wider Jhn excipiren könne / daß er von diser Schuld / ex ipsius Recessûs dispositione, ipso jure und totaliter liberirt worden sey;

126 prout nempè regulariter, quoties Creditor, propter suum, adversus Debitorem commissum, Delictum, actionem suam perdit, illud totum (Nisi aliud in Libus nuncupatim sancitum occurrat) Debitoris lucro cedit;

juxta *L. 12. ff. quod met. causa gest. er. L. 1. L. 2. Cod. ne lic. potentior. patrocin. litigant. præst.* juncta *L. fin.* ibi: *Ut id veluti solarium habeat pro eo, quod potentiori adversario traditus est. ff. de litigios. Authent. Sed neque. Cod. de sepulchro viol. Novell. 72. cap. 5. L. 7. Cod. unde vi.* D. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de hæred. vel act. vend. §. II. num. 37.*

127 So wird zuversichtlich Jhme Herrn Titio kein Recht-liebender Richter in der welt gehör geben/ daß/da alles nicht nur mit seinem guthen willen; sondern gar auff sein vieles und innständiges treiben/ sive ad instantissimas Ejus persuasiones (welche, istâ præambulâ Scientiâ suppositâ, à Fraude & Dolo nicht frey gesprochen werden könten) zwischen denen beyden Juden / Herrn Sempronio, und Jhm selbst verhandlet und abgeschlossen worden / und Er allso nicht propter cedentium Judæorum, auch nicht propter Sempronii, tanquàm Cessionarii, qui cum ipso bona fide, & ut candidos viros decet, totum istum Contractum hujus nominis Emptionis, & secutæ Cessionis tractaverunt & concluserunt, qualecunque Delic-
128 tum; sed per suum proprium & multiplicem Dolum, quem appellant, ex proposito, dise Liberationem à toto hoc debito sich zuwegengebracht hätte / Er jedennoch mit disem doloso Proposito, & ad Proximum suum, syncerè & candidè cum ipso agentem enormissimè lædendum geflissentlich gebrauchter Machination/ den unschuldigen Herrn Sempronium à totius hujus Nominis, justissimè acquisiti Exactione hinzuweisen befugt / und nicht vielmehr Er selbsten wegen seines gebrauchten gefährlichen verhandlens/als Straff-würdig und fällig angesehen werden solte.

Quem enim tritissimæ istæ Regulæ fugiant, 129
quòd Dolus suus nemini debeat patrocinari?

L. 12. de dolo malo. L. 69. de rei vindicat. L. penult. in fin. de jure dot. L. 51. de re judic. Johannes Gœddæus, in *consil. Marpurgens. vol. 3. consil. 26. num. 66.*

Quòd, qui dolo malo facit, ei non suc- 130
curratur:

L. 43. §. 1. ff. de administr. tutor. L. 2. Cod. si minor major se dixer. Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. tit. ad SCtm. Vellejan. Def. 4. num. ult.* Carpzov. *J. F. parte 1. C. 28. D. 71. num. 7.*

Quòd non Decipientibus; sed solis de- 131
ceptis nostra Jura subveniant:

L. 2. §. 3. ibi: *Decipientibus SCtm auxilia non est. L. 25.* verbis: *Quia decepit. L. 30. princ. ff. L. 5. L. 19. Cod. ad SCtm. Vellejan.* Andr. Tiraquellus, de *retractu lineari, §. 1. glossa 9. num. 62.* Johann. Petrus Surdus, *consil. 15. num. 13.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 849. num. 15. & cap. 906. num. 12.*

Quòd ex suo delicto nemo conditionem 132
suam, ad præmium aliquod indè adipiscendum, reddere possit meliorem:

L. 31. ff. de recept. qui arbitr. receper. Rolandus à Valle, *vol. 2. consil. 4. num. 19.* Hippolyt. Riminaldus, *cons. 243. num. 22.* Hieron. Pantschmannus, *pract. Qq. lib. 2. Q. 21. num. 149.*

& quæ plura his similia nobis exhibet 133
Tabor, in *Barbosa locuplet. axiomat. lib. 4. cap. 44. axiom. 19.*

Dafern aber Herrn Titio die disposition 134
mehrbesagten Reichs-Abschids de Anno 1551. vor und bey disem Kauff und gefolgter Cession/noch nicht bekannt gewesen wäre; so würde Er doch / da Er nunmehr dessen innhalt wohl eingenommen / und wider sein aignes / beraits mehrmahls specificè beschribenes / factum directò zuagiren / und nicht nur disen kauff/ den Er selbst entamirt/ und / per suas instantissimas sollicitationes atque persuasiones, zu seiner vollständigen pefection gebracht/ für null zuerclären; sondern auch dises gantzen Debiti Jacturam an seitten Herrn Sempronii, zu seinem / bey so bewandten dingen / unberechtigtem Lucro prætendiren und suchen wolte / sich von einem so genannten Dolo ex re, qui nimirum 136
in ipsa hujusmodi Actione, si eandem instituere, & in judicium deducere vellet, committeretur, sich nicht liberiren können.

Sicut

136 Sicut enim Juris pridem celeberrimi est, quòd in Volentem & Consentientem nulla cadat injuria:

L. 1 §. 5. ff. de injur. L. 9. §. 1. de aquæ pluv. arc. act. Cap. Sciant. 27. de regul. Jur. in 6.

137 ità non minùs certum est, quòd, si quis in judicio, contra proprium suum factum, cum alterius jactura, aliquid petat, eô ipsô per Leges prohibito lucro inhiare censeatur;

L. 17. §. 4. ibi: *Nam videri me dolum malum facere, qui ex aliena jactura lucrum queram. de institor. act. L. 14. ff. de condict. indeb.* Celsus Bargalius, in *tract. de dolo, lib. 2. cap 8. num. 6.* Barbosa & Tabor, *lib. 10. cap. 29. axiom. 25.*

138 Licet enim ab initio, cùm pactum cum alio vel ipse iniret, vel inter alios, in proprium commodum, instantissimè procuraret, nullus in ipso adfuerit Animus suum proximum lædendi; si tamen deinceps ex illo negotio, contra proprium suum factum, lucrari anhelet, & præcipuè tantam Pœnam à Viro innocente, & nil mali meditato, totius videlicet cessi debiti Jacturam, in suiipsius compendium, prætendat, tunc ipsa hæc res, nimirum à mille, in proposito, thaleris & quod excurrit, Liberationis prætensio, ab iniquitate absolvi non potest, & dùm ipse eandem nihilominùs propugnat, tunc Dolus retrò se in animum diffundit, ipsumque generali doli Exceptioni obnoxium reddit;

per *L. 2. §. 5. ff. de doli mali except.* & tradita Bachovii, in *commentar. ad τὰ πρῶτα, lib. 4. tit. de dolo malo, cap. 1. pag. 1011.* Celsi Bargalii, *d. tract. cap. 8. num. 6. & cap. 9. num 9. & 10.*

Wannenhero wir nochmahls nicht absehen können / wie Herr Titius sich an mehrangezogenen Reichs-Abschid zuhalten / und auf diser zimmlich starckhen Anforderung verlust mit rechtlichem bestand zu eigiren vermöge; sondern wir halten vielmehr circa

Tertiam Quæstionem:

Ob nicht der Herr Fristenkäuffer von dem jenigen Fürstlichen Lehenhof / wahin des Titii Lehen gehören / in die Lehens-nutzungen / von Rechts wegen / einzuweisen sey? 139

ohne anstand darvor / daß / wann anderst des Herrn Titii andere Creditores umb ihre consentirte Lehen-Schulden befridiget / Herr Sempronius, als Fristenkäuffer / umb zu seiner gleichmässigen bezahlung zugelangen / umb die immission in die Lehens-Gefälle wohl unterthänigst einkommen könne:

Cùm haud dubiè etiam Cessionarius, 140
quem procuratorem in rem suam vocamus, tanquàm cessi debitoris verè & propriè sic dictus Creditor, in bona illius etiam judicialem immissionem petere valeat;

juxta eà, quæ ex Antonii Fabri *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 29. Def. 16. num. 3.* in individuo commentatur B. Antecessor Schröterus, in *Dissert. de immissione judiciali, cap. 3. §. 13.*

Und stellen wir zu belieben / ob nicht Herr 141
Sempronius, wann Er umb solche Immission sich in unterthänigkeit anmelden wird / zugleich auch dises / aus sattsamen Rechtsgründen / zu beförderung der Justitz / gefertigtes Responsum beyzulegen belieben wolle; so wir auch / zu so mehrerem dessen allen Urkund / mit unserer Facultät anvertrautem Sigillo zucorroboriren keinen umbgang nemmen sollen. Actum Tübingen / in Collegio nostro den 13. April. 1711.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM SECUNDUM.

SUMMARIA.

DE Venditione equi vitiosi, *à* Christiano, *simùl* Loci Præfecto, *cum* Judæo *celebrata; ad illustrationem* Constit. Imper. Polit. de Anno 1551. §. Diser zubegegnen. *&* Ordinat. Provinc. Würtemberg. *tit.* 27.

Præmittitur Facti Species. *à num. 1. usque ad num. 23.*

Formatur Quæstio hîc enucleanda. *num.* 24.

Justinianeo Jure Christiani & Judæi quoscunque Contractus, *pro arbitrio,* celebrare *possunt. num.* 26.

Hæc facultas in pragmaticis Imper. Romano-Germanici sanctionibus *ad* solas publicas Nundinas *restricta. num* 27.

Extra Nundinas *Christiani non aliter validum contractum cum Judæis ineundi facultatem habent, quàm si ille* à competente Christiani Magistratu corroboretur, *& sub* autoritate illius *celebretur. num.* 28.

Sine hôc Christiani Magistratûs concursu atque confirmatione omnes tales Contractus omnimodò nulli sunt. *num.* 29.

Hanc communem in Imperio R. G. obt. nentem sanctionem etiam approbat Ducatûs Würtembergici Ordinatio Provincialis. *num.* 31.

Nec non generale Sereniſſimi Reſcriptum *de Anno demùm* 1706. *num* 32.

Expenditur dictarum, totius Imperii, & Würtembergici Ducatûs Sanctionum Causa finalis. *num.* 35. *& seq.*

Autoritas Magistratûs, *cui cum Judæo contrahens Christianus obnoxius est*, eo fine *requiritur*, ut Judæi, prudentiâ atque autoritate Magistratûs deterriti, tanto minùs Christianis imponant & noceant. *num.* 37.

Quando Judæus à Christiano, *qui* in loco Contractûs, *simùl* ipsius Sereniſſimi Principis Officialis *est*, jurisdictionalia *Ejus nomine exercens*, equum emit vitiosum, *tunc* Causa finalis *dictarum Sanctionum omnimodò cessat. n.* 38. *& seqq.*

Sipræsertim Christianus *talis* Officialis, *seu loci Præfectus*, nullam sui Læsionem *vel allegare, nedùm docere queat. num.* 40.

Cessante Legis Causa finali *tota etiam illius* dispositio cessat. *num.* 41.

A Causa finali omnis humana Dispositio regulatur, ampliatur, restringitur. *num.* 44.

Si Judæus à Cive illius Loci, cui Præfectus ille præest, *equum emisset, & hunc ipsum* Contractum eidem Præfecto, *unà* cum illo cive, *specificè recensitis omnibus ejus Circumstantiis*, insinuâsset, *ejusdemque hôc modô* ineundi facultatem *ab illo impetrâsset*, *tunc* Contractus *indubiè* validissimus *foret. num.* 45.

Quô igitur jure idem ille Præfectus, *ad* amoliendas omnes technas Judaicas *à Principe constitutus, omniumque* illorum, quæ rem equestrem concernunt, gnarissimus, *si in* sui equi *Venditione* non Ipse; *sed* emptor Judæus sit læsus, *ad ejus, quantumvis saluberrimas, Sanctiones confugere poterit? num.* 47.

Quando Judæus cum Subdito contrahit, *tunc longè* faciliùs Fraudes *ab ipsis excogitari & per* falsa narrata, *Christiani* Magistratûs Consensus *extundi vel emendicari potest, quàm in casu*, si ipse Magistratus cum Judæo contractum celebret. *num.* 49.

Ubi majus Falsitatum *& Fraudum* periculum, *ibi etiam* majori opus est Cautione. *num.* 50.

Ubi nullum Falsitatis Periculum *subest*; *sed* ipsius Præfecti *seu Officialis* suum equum Judæo utiliter vendentis, prudentia, *&* talium rerum scientia *omnem* Fraudem & Damnum *omninò excludit, ibi etiam* nullus Llatoriæ sollicitudini de Fraudibus arcendis, locus relinquitur. *num.* 51.

Qr. Utrum in casu, quô loci Præfectus cum Judæo ipse contrahit, Contractus non debeat toti Judicio insinuari, *& sub* illius approbativo permissu *iniri? num.* 52.

In propria causa *nemo competens est* Judex. *eod. num.*

Nec communes Imperii Consti. *nec* Ordinatio Provincialis Würtembergica totius Judicii autoritatem *desiderant. num.* 53.

Si totum Judicium *seu Collegium Juridicum*, de quolibet *inter Christianum & Judæum* celebrato Contractu cognoscere *& propterea* convenire *teneretur, ex hoc* Judicum conditio *fieret* onerosissima. *num.* 54.

Quomodò Principum Præfecti *atque Officiales* in talibus Contractibus sua autoritate & approbativo permissu roborandis sese gerere debeant? *num.* 55.

Quando Principis Præfectus Equi, *quem ille Judæo vendit*, Vitium ipsemet novit, *tunc ipse beneficiô dictarum Legum, ceu in quas ipse peccat, haud dignus censendus. num.* 57.

Non decipientibus; *sed* solis deceptis *æquissima illæ* Leges auxilium *polliceantur. num.* 58.

Si Præfectus *Judæo à se venditi equi* Vitium ignoraverit *quidem*; *verùm* nulla Judæo, in non decenter tractato Equo, Culpa *imputari possit, tunc Præfectus*

tus, totum Pretium retinere desiderans, à Dolo ex re *haud foret immunis. num.* 60.

Subjungitur Sententia. *num.* 61.

Wohl-Edel/ Vöst/ auch Edel/ Wohl-Ehrenvöst/ Hoch- und Wohl-vorgeachte/ Großg. Hoch- auch günstig vielgeehrte Herrn.

1 Jedey zuruckhomende *Acta judicialia* haben in der verlesung mir so viel gezaigt/ daß/ als Salomon Jacob/ Hebräer zu Gaillingen/ unweit Schaffhausen/ von des Kayserl. Herrn Abgesandten in der Schweitz Herrn Grafen von Trautmannsdorff Hoch-Gräflicher Excellentz commission erhalten Ihro einige Pferde in dem Herzogthumb zuerkauffen/ und Er Hebräer im Monath Majo, Anni 1707. sol-
2 ches bewerckhstelliget/ und/ mit solcher gelegenheit/ auch Herrn Vogten zu S. Heinrich Christoph W. einen fünffjährigen Fuchsen/ vor Einhundert Gulden/ gleich paar bezahlten Geldes/ und einen kostbaren Ring/
3 mit disem *specifico Pacto*, abgekaufft/ daß Er Herr Vogt ihn vor dise 4. Mängel/ nemlich/ daß das Pferd weder faul/ noch verstöckht/ noch ein Kolderer/ oder Rizig sey/ die nächste vier wochen guth seyn wolle/
4 in gar weniger zeit hernach/ als der Käuffer mit den Pferden auf Donauöschingen kommen/ erstbesagter Fuchs kränckhlich worden; wannenhero Er denselben/ durch zween unpartheyische Schmid/ und andere hierzu/ mit Obrigkeitlicher erlaubnus/ erkieste *Inspectores* gebührend besichtigen lassen/ auch dem Herrn *Venditori* den befundenen zustand alsbald *notificirt*/ mit bitt/ selbsten zukommen/ und sein Pferd zubesorgen; Ihme aber den kauffschilling sampt
6 allen Uncosten zurestituiren. Alldieweilen aber Er Herr Vogt gleich *ad Judicem pro-*
7 *vocirt*/ hat der Käuffer seine Clag endlich dahin form'rt/ daß weilen das/ wie gemeldt/ am 29. tag Maij erkauffte Pferd/ gleich am dritten tag hernach/ zu besagtem Donauöschingen/ dergestalten erkranckhet/ daß Er
8 deßwegen 4. Tage daselbsten still ligen müssen/ und den 20. Junii dasselbe in Gaillingen gäntzlich *crepirt*/ und in dessen *legaliter* fürgenommener abdeckhung sich clärlich
9 gefunden/ daß dasselbe Lungenrizig und faul/ auch/ bey eröffnung des kopffs/ das Hirn gantz verschwunden erfunden worden/ di-
10 sem allem nach Herr Verkäuffer/ als nunmehriger Beclagter/ mehrbesagten Kauffschilling/ an Geld und Ringen/ neben allen erlittenen Kosten und Schaden/ und hierunter auch das *Interesse* des Gelds/ wie auch alle Gerichtskosten/ zurestituiren schuldig seyn solle. Auf dise allso formirte 11
Clage hat Herr Reus, anfänglich/ zu seinem vorstand/ dises vorbringen lassen/ daß das Pferd *quæstionis* ein frisches/ gesundes Pferd/ und vorher dem geheimen Rath Herrn von D. zuständig gewesen. Dises habe Er dem Juden *bona fide* verkaufft. Er habe es aber/ indeme Er zu Stuttgart 12
von einem getaufften Juden fälschlich beredt worden/ daß es Monschtig sey/ aus einem/ dahero/ wider dasselbe gefastem Eckhel/ in deren damahligen ungemeingrossen Hitz gar starckh geritten/ und ver- 13
muthlich in der hitz einen Suff thun lassen/ warvon dasselbe in wenigen tagen Töbicht geworden/ welches auch denen besten Pferden widerfahren könne. Und weilen das- 14
selbe dem clagenden Juden nicht mehr gefallen/ so hab er vermuthlich es Pflegloß gelassen/ oder solche *medicamenta*, wavon es *crepiren* müssen/ ihme gebraucht. Welchem nach Herr Becl. Ihme Juden das 15
Juramentum judiciale sive litis decisorium, per excellentiam ità dictum, wie Er allschon vorhero auch in Stuttgart gethan/ dergestalten/ *deferirt*/ daß Er/ mittelst ablegenden cörperlichen Juden-Eyds/ erhaltten solle: Daß/ *pro primo*, Er/ oder die Sei- 16
nige das Pferd nicht erhitzt/ *2do* demselben keine untüchtige artzneyen gebraucht/ noch in die Hitz sauffen/ noch Pflegloß gelassen und versaumt/ auch dasselbe gewiß so beschaffen gewesen/ als die gebrauchte Pferdbeschauere *attestirt*/ und allso das Pferd/ beraits *tempore contractûs*, die in denen vom Juden *producirten Attestatis* bemerckhte Mängel würckhlich gehabt hab. Wannenhero Herr R. den Herrn Richter 17
gebetten/ den Juden auf einen gewissen Termin in Persohn zuciti'ren/ und daß man besagten Eyd würckhlich von ihm abnemmen möchte; *cum protestatione super Expensis*. Ehe aber der Jud/ durch seinen verordneten Anwald/ erschienen/ hat Herr 18
R. am 23. Januar. zu end lauffenden Jahrs/ durch seinen Herrn Anwald vor sitzendem Gericht vortragen lassen/ daß/ indeme der Jud damahls gar außgebliben/ Er von dem *deferirten Juramento* abstrahiren/ und den Herrn Richter gebetten haben wolle/ dem Juden/ wann er sich hiernächst weiter anmelden würde/ in Krafft der Reichs-Abschied/ und Hoch-Fürstl. Lands-Ordnung/ fürnem-

fürnemlich aber in Anno 1706. in das Land publicirten general Rescripts / kein weiter
19 gehör zugeben; sondern ihn gäntzlich abzuweisen; umb so mehr / da der Kauff / von welchem der strittt ist / an dem heiligen Sonntag / nicht ohne beschimpffung der Christlichen Gesätze / getroffen worden. Nachdem nun / von seitten des clagenden Juden / neben andern / in der Hauptsach / wie ingleichem auch in puncto delati Juramenti, eingewandten widerreden / in specie auch auf die von Herrn Reo, aus denen Reichs-Satzungen / Hochfürstl. Lands-Ordnung / und nächst-allegirtem general Rescript, gantz neuerlich eingewandte Exception / an der letzten Juridicâ unterschidliches replicirt / und hierüber noch weiter von beyden Partheyen / mittelst mündlichen Recessirens / in mehrerem gehandelt / ist endlich von beyden Theilen zu bescheid hintersetzt; letzlich aber von dem beclagten Herrn W. daß Er sich in der hauptsach nicht eingelassen haben wolle; sondern allein über nächstangezogene seine Exception aus denen allgemeinen Reichs- und Lands-Sanctionibus, von Ihm ein Gerichtlicher Bescheid verlangt werde / protestirt und gebetten worden.

24 Alldieweilen nun noch zur zeit auf disen præjudicial-Puncten alles ankompt: Ob nemlich der clagende Jud Salomon Jacob mit nächsterwehnter Exception schlechter dinge hinaußzuweisen; oder ob Herr R. in der Hauptsach sich einzulassen gehaltten sey? so ist zwar freylich dises niemanden unkannt / daß die Macht und Befugsame zu contrahiren und paciscren / oder allerhand Conträcte und Handlungen aufzurichten / zwischen Christen und Juden / (contra Juris Romani dispositionem, in *L. 8. cum L. seq. Cod. de Jude.* Johannes Marquardus, de *jure mercator. lib. 1. cap. 11. num. 76. & mult. seqq*) in den Teutschen Reichs-Satzungen / dergestaltten restringirt und eingeschränckht worden / daß / ausser denen öffentlichen Messen und Jahrmärckhten / als an welchen auch den Juden die auffrichtige Handthierungen und Commercien nicht verbotten; ità nempe, ut ipsi, quoad tales Contractus, quos cum Christianis tali tempore celebrant, Magistratûs interventu atque autoritate non opus habeant;

id quod ex Rec. Imper. de Anno 1551. §. Disem zubegegnen &c. apertissimum est, & in puncto advertit Caspar Zieglerus, de *jurib. Majest. lib. 1. cap. 41. §. 34. in fin.*)

28 sonst kein Contractus oder einige Conventio zwischen Christen und Juden vor beständig zuhaltten; es sey dann derselbe vor der jenigen Obrigkeit / deren ein mit dem Juden contrahirender Christ unterworffen und unterthan / perficirt und bestetbiget:

Ex quo passim Nostrates, quòd in genere Contractus, spretâ autoritate Christiani Magistratûs, inter aliquem Christianum & Judæum celebrati ipso jure nulli sint, neque ulla ex illis valida Actio competat, generaliter definiunt. Conferatur Harpprechtus, ad *princip. Inst. de societ. num. 37.* verbis: *Quod tamen Hodie tùm demùm procedit, si coram ordinario Magistratu, cui Christianus subjectus est*, Contractus *celebretur.* David Mevius, ad *Jus Lubec. parte 3. tit. 1. artic. 2. num. 2.* ibi: *Modò etiam accedit, quod* in contractibus Judæorum *Constitutio Imperii exigit.* Johannes Philippi, ad *noviss. Dec. Electoral. Saxonic. Decis. 28. Obs. 6. num. 27.* ibi: *Veluti NB.* Omnes, cum Judæis, extra Judicium confectæ, Conventiones. Joh. Brunnemannus, *tract. de cessione action. cap. 2. num. 58.* ibi: *Obligationes, quæ ritè coram Magistratu contractæ sunt*, ut Judæus etiam ità contrahere cum Christiano tenetur. Philippus Knipschildius, de *jurib. & privil. Civit. Imperial. lib. 2. cap. 30. num. 42.* ibi: Ut Contractus Judæorum cum Christianis *non aliter fiant, quàm* cum consensu Magistratûs, *sub cujus jurisdictione Christianus contrahens degit, præterquàm* in nundinis publicis &c. Idem in *tract. de Nobilit. ejusque jurib. & privileg. lib. 3. cap. 18. num. 45.* 29

Addatur & ipsa clarissima litera laudatæ Imperii Constitutionis de Anno 1551. ubi ità disertè, daß / wann (ausser denen freyen öffentlichen Jahrmärckhten) ein Contract zwischen einem Christen und Juden / anderst / als mit zuthun / autorität und approbation desselben ohrts Obrigkeit errichtet worden / alles gantz crafftloß / nichtig und unbündig seyn / so daß kein Richter darauff erkennen und recht sprechen solle; 30

prout dicti Recessûs formalia verba ad apicem vertit laudatus Knipschildius, de *jurib. Civit. Imperial. d. cap. 30. num. 42.* ibi: *Si hoc non fiat*, Contractus & Obligationes *nullæ ac infirmæ sunt*, nec ullus Judex desuper jus dicere debet. Bluhm. de *processu Camer. tit. 34. num. 107.*

Mit diser pragmatica Imperii Sanctione 31
daß auch dises Hochlöblichen Hertzogthumbs Würtemberg wohlverfaste Lands-Ordnung durchauß übereinstimme / das erhellet außführlich aus dem / was mit mehrerem hiervon in meinem *Consilio 60. num. 332. & nonnullis seqq.* angemerckhet zufinden. Jungat. imprimis die Hochfürstl. Lands-Ordn. *pag. 62. §. 14. & 15.* juncta *pag. 59. §. 7.* Und dieweil dise heilsame Constitutiones allererst in dem Jahr 1706. den 10. Decembr. 32
durch ein in das Land publicirtes General-Rescript von neuem bekräfftiget / und in demselben repetitim verordnet worden / daß

daß auch fürterhin kein Würtembergischer Unterthan etwas von denen Juden zuentlehnen / mit ihnen handthieren / oder sich
33 NB. in einigen Handel / es sey wucherlich / oder nicht / ausser was auff offentlichen Märckhten beschiehet / und denen im Land
34 zuhandlen etwa specialissimè erlaubt werden möchte / einzulassen erlaubt; sondern / nach maßgab der Hochfürstl. Lands-Ordnung / verbotten seyn / und die allda gesetzte Straffen an den Contravenirenden unnachlässig exequirt werden sollen / so gewinnt es so mehr das starckhe ansehen / daß auch impræsentiarum ein gleiches decisum in allweg zuertheilen sey.

Wann wir aber so wohl diser allgemeinen Reichs- als auch dises Hochlöbl. Hertzogthumbs Würtemberg besonderer Sa-
35 tzungen Causam finalem, und impulsivas, was genauers einsehen / so geben derselben diserissima formalia, à capite ad calcem, und durchgehends zuerkennen / daß die gantze hochheilsame Intention tùm communium Imperii, tùm & hujus Ducatûs Llatorum in disem bestehe / daß / so viel immer müg-
36 lich / alle denen im Wucher ersoffenen Juden angestammt und gewohnte usurariæ Pravitates, und Wucherliche Contracte / und die / aus denselben / auf des Reichs- und Lands-Unterthanen / frequentissimè & creberrimè redundirende Læsiones, Aussaugungen und Schäden evitirt werden möchten:

Conferatur Andleri Corpus Constitution. Imperial. *sub tit.* Wucher. Wucherliche *Contracte. rubr.* von Juden und ihrem Wucher. Ordinatio Provincialis Würtembergica, *tit. 27. §. 1.*

Ex quo ità præ aliis notabiliter Justus Sinold, cognomento Schütz: Hoc, ait, quòd omnes inter Judæos & Christianos celebrandi Contractus Christiano Magistratui pro-
37 poni, & ab illo permitti debent, ideò receptum videtur, ut Judæi, autoritate & prudentiâ Magistratûs deterriti, minùs Christianis imponant;

in *Collegio Jur. Publ. vol. 2. Disp. 9. §. 18. lit. B.*

38 Alldieweilen nun hingegen der diß ohrts in die frag und controversiam gezogene Roß-verkauff von dem clagenden Juden nicht clanculariè, noch mit einem Privato; sondern Frey offentlich / und mit dem Herrn
39 Reo, als zu S. in unsers Durchläuchtigsten Lands-Fürsten hohem Nahmen / den Stab Selbst führenden / und auf solcherley Contracte so wohl / als auf andere unberechtigte Handlungen / verpflichtetem Amptmann getroffen worden;
40 Anbenebens / fürs Zwaitte / Er Herr Beclagte niemahls einige Clage hierüber geführt / noch auch / allem ansehen nach / zuführen vermag / daß von dem Juden / in errichtung dises Kauffs / der geringste Betrug / wucherliches beginnen / Vernachtheilung und Læsio, ullo modo, gesucht / oder wider Herrn Reum realiter außgeübt; sondern vielmehr von ihme des Juden vorgeben / daß 41
er ihme sein Pferd / in dem rechten / vollkommenen und wahren wehrt / käufflich abgehandelt habe / sub nullo colore widersprochen werden können; disem nach kan ich / meines theils / salvo quovis rectiore aliorum judicio, durchauß nicht erachten / daß / in Casu præsenti, nach ermeldten pragmaticis Constitutionibus tùm totius Imperii, tùm & harum Terrarum, zusententioniren / und / solchen zufolge / der clagende Jud mit seiner / als viel die Acta ergeben / wohlgegründeter Forderung so schlechter dinge und à limine Judicii hinwegzuweisen sey:

Tralatitium enim est, quòd, Causâ legis 42
finali cessante, etiam tota illius dispositio cesset:

L. 6. §. 2. de jure patron. L. 40. de hæred. instit. L. 52. Cod. de episcop. & cleric. Petrus de Anchorano, *consil. 47. num. 4.* ubi hanc
generalem in Legibus, contractibus, & o- 43
mnibus humanis dispositionibus Regulam pronunciat, quòd, Causâ, super quâ dispositio fundatur, deficiente, ipsa etiam dispositio omninò deficiat:

eo quòd Dispositio à Causâ finali regule- 44
tur, restringatur, & amplietur;

juxta ea, quæ sollicitè de his tradit Barbosa & Johann. Otto Tabor, in *axiomatib. vocab. Causa. axiom. 12.*

Wann der Jud disen Roßkauff mit ei- 45
nem zu S. verburgerten Innwohner privatim geschlossen / und denselben hernachgehends / mit und neben dem Christen / für Herrn Reum, als des ohrts fürgesetzten Amptmann / mit erzählung all- und jeder / bey desselben abschliessung fürgekommener Umbständ / bona fide gebracht / umb desselben bestäthigung / oder vielmehr vergönstigung Ihne ersucht / und Er / auf die Ihme vorgelegte weise / den kauff zuschliessen die Erlaubnus gegeben hätte; so würde ja niemand so leichtlich zweifflen / daß ein solcher / als mit vorwissen / seu ex certa scien- 46
tia, & specifica Licentia der jenigen Obrigkeit / deren ein solcher Käuffer und Christ unterworffen / nach mehrbesagten Constitutionibus Imperii, & passivam ex illis interpretationem recipientibus Würtembergicis sanctionibus, nicht vor crafftig und gültig agnoscirt werden solte: warumb sol- 47
te dann diser mit dem Fürstlichen Præfecto, sive Officiali in Loco contractûs, welcher alle / von unsern Llatoribus, solitariè befürchtende Læsiones, & Judæis solennes malitias, als nicht nur des ohrts Amptmann; sondern auch / dem vernemmen nach / in 48
dergleichen Pferdhandlungen wohlgeübter

Verkäuffer / leichtlich ableinen können / ja auch in dem werckh selbsten prudenter vermitten / selbst errichtete Contract, sub ullo colore, für defectuos, oder nichtig und unkräfftig angesehen werden mögen?

49 Da ja in einem dergleichen Casu, da Loci Præfectus selbst contrahirt / kein Schlaich von dem Juden außgeübt werden kan; und hingegen / wann ein Jud mit einem Privato einen ihme Privato schädlichen kauff gemacht hätte / sie vielerley Schlaich darbey comminisciren / den Beampten und Obrigkeiten falsche Umbständ fürtragen / einfolglich mehrangeregte heilsame Constitutiones viel leichter und eher

50 eludirt werden könten. Allermassen nun sonsten die Rechtslehrere sagen: Quòd, ubi majus falsitatum & fraudum periculum subest, ibi etiam majori opus sit cautione:

L. 1. §. 5. de Carbon. edicto. L. 22. Cod. de furt. Capit. Ubi periculum. de elect. in 6. Bartholom. Bertazzolius, in *repetit. L. 41. num. 6. Cod. de transact.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 669. num. 28.* Carolus Molinæus, ad *L. 1. num. 30. ff. de verb. obligat.*

51 allso zeigt die sequela à contrario sensu, daß / wo gar kein Betrug / Schlaich / wucherliche Boßheit / oder anders dergleichen / welches Christliche Gesätzgebere von den Juden besorgen / ob ipsius Christiani, cum Judæo contrahentis, Præfecti præsentiam, suiq; Equi, quem ipse Judæo utiliter divendit, tùm veri Precii, tùm & omnium illius Qualitatum Scientiam, ullo modo zufürchten / auch die Legislatoria Sollicitudo und aus derselben hergeflossene Dispositio keinen ingress finde.

52 Man möchte zwar irgends disem allem entgegen haltten / daß / weil der Herr Vogt diß ohrts selbst contrahirt / diser Kauff mit dem Juden für ein gantzes Gericht hätte sollen gebracht werden; cùm in propria Causa nemo Judicis partes obire valeat;

L. un. Cod. ne quis in sua causa. ibique DDres.

Es dient aber hierauff zur kurtzen abfer-

53 tigung / daß weder in denen allgemeinen Reichs-Satzungen / noch in dises Lands-Ordnungen / de interventu & autoritate eines gesessenen und formati Judicii, ichtwas verordnet; sondern vielmehr dergleichen Contracte und Handlungen schlechter dinge für die Obrigkeit / deren der Christ unterworffen / und dises Hochlöbl. Hertzogthumbs Amptleuth verwisen werden:

Jungat. sæpedictus Imper. Recessus de Anno 1551. §. Disem zubegegnen. 79. verbis: Vor Jemands anders / dann der ordentlichen Obrigkeit / darunter der contrahirend Christ gesessen / auffrichten. Lands-Ordn. *pag. 64. §. 23.* ibi: Die auch unsere Amptleuth. & *pag. 65. §. 25.* ibi: Durch unsere Amptleuth. &c.

Und würden die Gerichte in disen landen 54 viel zuschaffen bekommen / wann Sie wegen eines jeden Roßkauffs oder Tausches allsobalden zusammen kommen / und andere geschäffte versaumen müsten. Genug ists / daß dieselbe für einen verpflichteten 55 Amptmann gebracht / und / wann diser nichts darbey zudesideriren findt / schlechter dinge erlaubt; wann Er aber befindt / daß sträfflich gehandlet / entweder gleichmässig von Ihme allein / oder auch mit zuziehung zweyer / oder dreyer Richtere / oder wann sich die Sach gar gefährlich anläßt / gleichwohlen mit zuziehung eines gantzen Gerichts / solche Sachen erörtert / oder gar an die Herrschafft unterthänigst berichtet werde. Wa aber / als diß ohrts / diser heilsamen 56 verordnung Causa finalis totaliter cessirt / da ist weder das ein / noch das andere vonnöthen; per hucusque firmata.

Ich will / drittens / von disem nicht vieles 57 moviren / daß entweder Herr Becl. des an den Juden verkaufften Pferds so gar bald post Contractum sich geäussertes Vitium gewust / oder nicht. Si Prius, so konte Er 58 dickhbesagter / als allein zu abkehrung alles Schadens von denen / per Judaicas Fraudes & technas, leicht lædirenden Christen / saluberrimè eingeführter Reichs- und Lands-Satzungen / und in denenselben eingeführten Beneficii sich / ex hac ratione, nicht prevaliren / weilen niemanden unbekannt: Quòd nostræ Leges non Decipientibus; sed sed solis Deceptis, suppetias ferant.

L. 5. Cod. ad Sctm. Vellejan. L. 2. §. Sed hæc. L. 30. ff. eod. Philippus Matthæus, ad *L. 90. §. ult. de Reg. Jur.* Tabor, ad *Barbosam, vocab. Deceptio. axiom. 5.* Johannes Gœddæus, in *consill. Marpurg. vol. 3. consil. 26. num. 66.*

Sin verò Posterius; so würde Er doch / 59 da Er bestens versichert / daß der Jud redlich mit ihme gehandlet / auch sein Pferd ihme treulich und ehrlich bezahlt; und hingegen am tag ligt / daß er für solches Precium gantz und gar nichts behalte / wann auch dises annoch / was Herr Reus an ihn ein und ander mahl verlangt / nemlich des Juden eydliche Asseveratio, daß er nichts an dem Pferd quovis modo verwahrlost / hinzukommen solte / sich von einem so genannten Dolo ex re, vel si mavis enormissima 60 Judæi Læsione, nicht loßwürckhen können;

juxta ea, quæ legimus in *L. 36.* ibi: *Idem est, etsi nullus dolus interceßit stipulantis; sed ipsa res in se dolum habet. ff. de verb. obligat. L. 2. §. 3. ff. de doli mali except.* Brunne-

mans

manum; ad *d. L. 36. ff. d. tit.* Parisius, *parte 1. consil. 52. num. 82.* Cephalus, *cons. 192. num. 8.*

Man hat aber nicht nöthig sich hiemit länger aufzuhalten; sondern es ist nur noch mit wenigem zubemercken / daß / umb willen Herr Becl. sich noch auf die letzt mit di-
61 ser außtruckhlichen Protestation verwahrt / daß er noch zur zeit sich in die Hauptsach nicht eingelassen haben wolle / disem nach auch dermahlen in principali nichts zu determiniren; sondern denen Partheyen allein zueröffnen sey nachstehender

Bescheid:

62 IN der Rechtfertigung Salomon Jacobs / Hebräers zu Gaillingen / Clägers, an einem / entgegen Herrn Heinrich Christoph W. Vogten zu S. Beclagten / am andern theil / erkennet hiemit ein Ehrsamb Gericht / allem bißhergen für- und anbringen nach / auf eingehohlten rath / mit urthel vor recht: Daß die vom Herrn Beclagten eingewandte einred / gestalten sachen nach / keinen platz finde / und dahero Er hiernächst auf die wider Ihn erhobene Clag / inner Monathsfrist / litem schleunig zu contestiren schuldig; die bißhero / in puncto besagter einred / aufgewandte Uncosten aber / aus bewegnus / compensirt und verglichen seyn sollen.

Welches alles meinen Hoch- und vielgeehrten Herrn / zu verlangter Rechtsbelehrung / unangezaigt nicht lassen sollen; unter hertzlicher anwünschung eines zu Seel und Leib / in privato & publico, höchsterspriesslichen zeitwechsels / jederzeiten verharrende / sub dato, Tübingen / den 29. Dec. 1710.

F. C. Harpprecht. D.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM TERTIUM.

SUMMARIA.

De Crimine Adulterii reiterati, *utrum* Pœna capitalis, *in* Ducatu Würtembergico, *propter* intercessionem Conjugis innocentis, *in Foro* Justitiæ remitti *debeat*?

Præmittuntur Sententiæ definitivæ. *num.* 1. *& seqq.*

Pœna ordinaria Adulterii reiterati in Ducatu Würtembergico est pœna Gladii. *num.* 5.

Sine discrimine *inter* Mares *&* Fœminas, *tùm & inter* Personas conjugatas & solutas. *num* 6.

Rationes istius Pœnæ Remissionis *in Casu* proposito. *num.* 7. *& sqq.*

Illa non locum habet, nisi primum *&* secundum Adulterium, *per actualem sanguinis & seminis commixtionem*, ad ultimum consummationis gradum *fuerit* perductum. *num* 8.

Diversum *in his terris*, *in* solo crimine Sodomitico obtinet. *d. num.* 8.

Adferuntur ex Actis variæ Probationes, *quòd* Adulterium, prima vice *punitum, revera* plenariè *sit* consummatum. *num.* 9. *& sqq.*

Pœna ultimi supplicii, *ob Adulterium reiteratum*, *non aliter dictatur, quàm* si primum adulterium legitimo modo fuerit punitum. *num.* 13.

Moderna *totius ferè Imperii Rom. Germanici* Jurisprudentia *pœnam* Gladii *in crimine* Adulterii prima vice *commisso* relaxavit. *num.* 15.

Id quod tamen multis tàm Jurisprudentibus, *quàm* Theologis, displicet. *num.* 16.

Christianam Rempubl. reformatione, quoad hoc, indigere, *complures cordati Consulti fatentur. num.* 17.

In sacrilegos nuptiarum nimia moderni temporis laxitas, in terris Würtembergicis, quousque correcta? *num.* 18.

Consimilia Würtembergicis sanctionibus *exhibet Julius Clarus. num.* 19.

Ratio Ordinationis Provincialis Würtembergicæ *de* Carcere biennestri, *sub* sola Panis & Aquæ alimonia, perfectè tolerando & exequendo. *num.* 21. *& seqq.*

Adse-

Adferuntur Rationes, *ob quas in substrato, in dubio pro* non credibili *reputatur*, modod. Sanctionem non fuisse impletam. *num.* 19. *& seqq.*

Hoc ipsum allegans *id etiam legitimè* probare *tenetur. num.* 23.

Condonatio seu Remissio Conjugis innocentis *an ad* remissionem Pœnæ ultimi supplicii *sufficiens sit? num.* 25.

Jure Civili adulterii damnatam qui sciens reducit *Lege Julia de crimine* Adulterii punitur. *num.* 26.

Hoc Jure tantùm de hoc Crimine suspectam retinere *permissum. num.* 27.

Adducitur Constitutio Imperat. Friderici I. *in eandem sententiam. n.* 28.

Legis Divinæ *sententia de hoc. num.* 29. *& seqq.*

Itemque Bezæ, Seldeni, Philonis. *num.* 30. 33. *& 34.*

Hæc Remissio nec Hodiè *omnibus, pietatis & Divinæ Voluntatis studiosis, Actis* promiscuè placet. *num.* 36.

B. Brunnemannus istam Remissionem sine Jure, & absurdè admitti *pronunciat. num.* 37. *& sq.*

Præcipuè hactenùs, ut illa etiam alterum criminis Socium à Gladio liberet. *num.* 39.

Genuina sententia Juris Romani *de isto articulo. num.* 41.

Novellæ 134. cap. 10. *etiam* Maritus, *cui Uxor innocens hujus criminis facit gratiam, particeps est. num.* 42.

Carolina Constitutio *hanc Novellam non sustulit. num.* 43.

Carpzovius illam ex Jure Civili, Carolino, Canonico, *imò etiam* Divino *stabilire sategit. num.* 44.

B. Augustinus, etiam ante Novellam Iustinianeam, eandem ex N. Testamenti doctrina *statuminavit. num.* 44.

Adulterii reorum Reconciliatio, *in* Ecclesia Christiana, *diversis temporibus*, diversimodè *se habuit. num.* 45.

Hodiè, *ob Conjugis Remissionem*, Magistratus pœnam Gladii remittere tenetur. *num.* 46.

Pœna Legis Divinæ de Adulteris lapidandis *ad solam* Hebraicam Rempubl. *pertinuit. num.* 47.

Usus Fori Saxonici *quoad hæc, præprimis in crimine* Adulterii duplicati. *num.* 49.

Itemque Ducatûs Lunæburgensis. *num.* 51.

Utrum ista Remissio etiam in Adulterio reiterato *obtineat? num.* 52.

Obstare videtur l. 3. Cod. de Epise. audient. & Lex 2. Cod. de adult. *n.* 53.

Nec non illa juris Regula, quòd Concursus duorum vel plurium Specialium in eodem articulo *non admittatur. num.* 54.

Adferuntur Respp. Scabinorum Lipsiensium. *num.* 55.

An hæc ipsa Extensio ad Adulterium reiteratum *etiam in* terris Würtembergicis *obtineat? num.* 56.

Pro negativa *facit* Ordinatio Provincialis, *&* Matrimonialis, *in locis sub num.* 57 *& seq. adductis.*

B. Mauritius, in his Ditionibus nullam peculiarem sanctionem *extare, dicit. num.* 59.

Hæc Causa *pœnam Gladii Adulteris remittendi à Dnnis* Antecessoribus Tubingensibus non semper observata. *num.* 60.

Adferuntur ex Facultatis Juridicæ Voluminibus nonnulla Exempla, *ubi* Pœna capitalis, posthabitâ istâ Causâ, *tamen* fuit dictata. *num.* 61.

In Archiepiscopatu Magdeburgensi *similiter, in casibus Adulterii* reiterati, *Pœna* Gladii *non remittitur. num.* 63.

Monitum *de* Usu Ducatûs Würtembergici *quoad hoc Punctum. num.* 64.

Facultas Juridica Tubingensis, *pro ratione* Circumstantiarum, *pœnam* Gladii, *non semel, in thr.no* Justitiæ, *vel ad minimum* Gratiæ, relaxandam *judicavit. num.* 66.

Adfer-

Adfertur notabile Præjudicium *ex* Besoldo. *num.* 67. *& sqq.*

Hanc Remissionem in proposito suadent, *Primò* spontanea Correorum Confessio. *num.* 70.

Secundò Liberorum haud modicus Numerus. *num.* 73.

Hoc aliter considerat Antonius Matthæus. *num.* 74.

Tertiò Adulteri Vita de cætero benè anteacta. *num.* 75.

Quartò prona ad Crimen hoc reiterandum Occasio. *num.* 76.

Contrariæ Ducales Würtembergicæ Sanctiones de Adulterio prima vice commisso loquuntur. *num.* 78.

Hac Condonatio, *ab Uxore*, *Marito facta*, *etiam* Coadulteræ Supplicii mitigationem *conciliat. num.* 79.

Diversum *in* Saxonico Electoratu *sancitum. num.* 80.

Brunnemannus, *generaliter*, *hoc*, *ceu* Juri Divino contrarium, *Privilegium* strictissimè exaudiendum *pronunciat. num.* 81.

Hac neque Juri Divino morali, *neque* positivo universali adversari *ostenditur. num.* 82.

Extra Saxonicum Electoratum in Ducalibus Saxoniæ ditionibus *pœna Gladii etiam* Coadulteræ *remittitur. num.* 83.

Marito, *iterati adulterii reo*, *etiam* Fustigatio & perpetua Relegatio *in* operas publicas *aliquot mensium converti potest*, *licet* Correa fustigetur *&* perpetuò relegetur. *num.* 84. *& seq.*

Favor Matrimonii, Liberorum & Conjugis, *hanc diversitatem facilè conciliavit. num.* 86. *& sqq.*

Moderatio *circa* publicas, *per integrum* Annum *præstandas*, Operas. *num.* 90.

P. P.

ALs Wir Endsunterzogene / zur Juristen Facultät / bey allhiesiger Hoher Schul / verordnete Decanus und andere Doctores über hiebey zuruckhkommende Acta, eine von dem Hochfürstl. Herrn Anwald / an einem / wider Hanns Michael Theurern / und Annam Mariam Großhänsin / von Neuweiler / Calwer Ampts / Peinlich Beclagte / am andern / und dritten theil / erhobene Peinliche Anclag betreffend / gestern mittags erhaltten / haben wir solche allsobalden zur fleissigen durchlesung unter handen genommen / auch in unserem deßwegen versammleten Collegio reifflich deliberirt / und einmüthig darvorgehalten / daß diser Sache / nach denen in Actis befindlichen umbständen / ihre Endschafft durch folgende Definitivas, die wir Selbst im fall tragenden Bluthrichterlichen Ampts ergehen und exequiren zulassen kein bedenckhens haben wolltten / gegeben werden könne.

Vrthel wider Hanns Michael Theurern.

1 IN der Peinlichen Rechtfertigung sich haltttend zwischen unsers Gnädigsten Fürsten und Herrn Anwalden / Anclägern / an einem / so dann Hanns Michael Theurern / von Neuweiler / Calwer Ampts / Peinlich Beclagten / am andern Theil / ist hiemit / auf Clag / Antwort / auch all ander Gerichtliches vor- und anbringen / nach gethanem Rechtssatz / genommenem bedacht / und eingehohltem rath / mit urthel zu recht erkannt: Daß Peinl. Beclagter / wegen seiner begangenen und bekannten mißhandlung / nach abgelegter Kirchen-Buß / in unsers Gnädigsten Fürsten und Herrn gebäuen / ein Jahr lang / und zwar die halbe zeit in springen zuarbeiten / auch dem Fürstlichen Herrn Anwalden alle / dises Processus halben / aufgewandte Uncosten / auff sein unterschidlich darthun / des Peinl. Beclagten Zu- und Einred / auch Richterliche mäßigung / zuerstatten verbunden und schuldig seyn solle.

Andere Vrthel wider Annam Mariam Großhannsin.

2 IN Peinlichen Rechts-sachen unsers Gnädigsten Fürsten und Herrn Anwalds / Anclägers / an einem / wider Anna Maria Großhannsin / von Neuweiler / Calwer Ampts / Peinl. Beclagter / andern theils / erkennet hiemit Ein Ehrsames Gericht / auf Anclag / Antwort / auch all ander

Gerichtliches für- und anbringen / nach gethanem Rechtssatz / genommenem bedacht / und gepflogenem rath / mit urthel zu recht: Daß Peinl. Beclagte / wegen ihrer begangenen und bekannten mißhandlung / dem Nachrichter an seine hand und bande gelüffert / von ihme ein viertelstund an den Pranger gestellt / von dar mit ruthen außgehauen werden / und dises Hertzogthumbs auf ewig verwisen seyn solle.

RATIONES DECIDENDI.

4 DJe Ursachen / so uns dise unterschidliche Sententias dem Herrn Malefitz-Richter an hand zugeben veranlasset haben / seyn theils communes, und concerniren beyde Peinl. Verhaffte / theils aber
5 ein jedes separatim und besonders. Jene betreffen die Remissionem Pœnæ ordinariæ, welche / in disen Landen / in dem Crimine Adulterii reiterati, wann so wohl das Formale, als Materiale hujus Criminis, wie in Casu præsenti, seine richtigkeit hat / die
6 Schwertt-Straffe ist; und zwar sine discrimine inter Masculos & Fœminas, tùm & inter Personas conjugas & solutas.

Novella Würtemberg. l. de Anno 1586. §. Den Ehebruch belangend. *16. & §. seq.* Ordinat. Provincial. *tit. 94. §. 5.* ibi: So auch ein lediger Mann / oder Gesell mit Eheweibern / auch ledige Frauen mit Ehemännern sich im werckhe der Unkeuschheit verwürckht / sollen dieselbige Ledige / gleichwie die Eheleuth / gestrafft werden. *pag. 204.* B. Dn. Lauterbach, in *Differ. Jur. Comm. & Würtemberg. circa caus. criminal. §. 19. num. 6. & seqq.*

7 Daß wir nun diser Straffe Remission / bey beyden verhafften / denen Rechten gemäß erkannt / darzu hat uns / Erstlich / dises durchauß nicht zubewegen vermocht / daß zu ihrem vermeintem behuff gemeldt worden / es könne nicht positivè gesagt werden / daß das erste Adulterium, per actualem sanguinis & seminis commixtionem, ad ultimum consummationis gradum gebracht
8 worden: Id quod tamen notoriè, in hoc quoque Ducatu, extra Crimen Sodomiticum, in omnibus cæteris delictis carnis præcisè requiritur;

juxta ea, quæ legimus apud Dn. Lauterbachium, in *laudatis Differ. §. 24. n. 5.* Carpzovium, *Q. crimin. 61. num. 2. cum seqq. & Q. 76. num. 58. cum sqq.* Hondedæum, *vol. 1. consult. 98. num. 28.* Collegam nostrum, D. Harpprechtum, *Respp. criminal. & civil. vol. 4. Resp. 72. num. 86. & seqq.*

9 Dann wie solte dise erste ehebrecherische Missethat nicht ad ultimum & summum gradum consummationis gekommen seyn / da beyde Verhaffte / ihr vollbrachtes Delictum Selbst guthwillig bekannt?

nach innhalt des in derselbigen zeit / nemlich in Anno 1706. gehaltenen Protocolli inquisitionis:

Und weder der ein noch der andere Theil 10 solches weder damahlen / noch als der Ehebrecherin damahliger Maritus Hanns Jacob Schantz die Ehescheidung gesucht und würcklich erlangt / vor denen Hochfürstl. Herrn Ehe-Richtern und Räthen die geringste erwehnung hiervon gethan / ja Sie so gar constanter beharret / daß ihr damahls zur 11 welt gebohrnes kind Sie nicht von ihrem Marito; sondern ex venere adulterina von dem mittverhafften Theurer empfangen habe;

warvon die damahlen geführte Protocolla und Eherichterliche Handlungen in mehrerem zeugen.

Wañenhero diser / von beyden verhafften / 12 ohne einigen schein erst jetzt angeführter / ungegründter vorwand von selbsten zu boden fällt.

Und so hält es sich auch / allem ansehen 13 nach / mit diesem zweitten / ad declinandam pœnam ultimi supplicii eingewendetem Scheingrund / daß nemlich Sie beyde Peinl. verhaffte die auf den ersten Ehebruch / in der Fürstlichen Lands-Ordnung / bestimpte Straff der zweymonathlichen Gefangenschafft nicht solcher gestalten ausgestanden haben / daß Sie in solcher zeit / mit anders nichts / als Wasser und Brod gespeist worden wären; sondern Beyde sich selbsten von ihren eignen mitteln / immittelst tractirt haben. Dann obwohlen dises / ad amolien- 14 dam ordinariam Pœnam, da es also in facto sich wahrhafftig verhielte / inspectâ literâ nostræ Ordinationis Provincialis, auch allein die zuraichliche sufficientz hätte:

per illa Novellæ Würtembergicæ l. formalia verba: Wafern sich aber begäbe / daß / ungeachter NB. vorbestimmter Bestrafung / Jemands zum andern mahl ehebrüchig würde ꝛc. *pag.* laudatæ Ordinat. *268.* juncta *pag. præced.*

Ex quo enim Moderna, etiam nostri Im- 15 perii Romano-Germanici, Jurisprudentia, plerubique locorum, pœnam ultimi supplicii Adulterii Criminis in Lege Divina præstitutam relaxavit;

prout pluribus videre est apud B. Dn. Lauterbach, de *jure aggratiandi, pag. 69.* Fichardum, *vol. 3. consil. 105. num. 7.* Canteram, *Qq. crimin. C. 4. num. 38.* Riccium, *miscellan. Decis. 235.* latè nostrum Collegam, D. Harpprechtum, in *differ. Jur. Comm. & Marchico-Badensis, pag. 206. & sqq.* Besoldum, *consil. 215. num. 4.*

tametsi non sine justissima displicentia 16 Divinæ Voluntatis sanctimoniam & hactenùs in oculis habentium tàm Jurisprudentum, quàm Theologorum;

Jungat Brunnemannus, de *processu inquisitor. cap. 9. num. 30.* Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. lib. 48. tit. 3. cap. 2. n. 4.*

sic, ut etiam in hoc puncto, inter alia, 17 Rempublicam Christianam reformatione indigere, cum Claro pronunciet Johannes à Sande, *Decis. Frisic. lib. 5. tit. 9. D. 16.* Gaspar Anton. Tessaur. *Qq. forens. lib. 4. Q. 13.* Matthæus, *d. l.*

Contra hanc quidem nimiam in sacrilegos nuptiarum nostri temporis laxitatem, in hoc inclyto Ducatu, hujus Criminis, post legitimam in Primi adulterii reos animadversionem, repetitim commissi capitalis coercitio, in laudata Novella Wurttembergica I. specialiter restituta est; veruntamen non 18 aliter, quàm si omnes in ista novellâ sanctione præstitutæ Qualitates, sive Conditiones conjunctim concurrant, sicque Carcer Bimestris non saltem per Tempus duorum mensium fuerit continuatus; sed & interim alimonia Aquæ & Panis, juxta seriam Serenissimi intentionem, non in alium lautiorem victum immutata probetur;

juxta ea, quæ in dictæ Novellæ literâ seriò 19 sanciuntur & inculcantur; & in simili determinat Julius Clarus, in *recept. sentent. lib. 5. §. fin. Q. 85. num. 9.*

Umb willen jedoch nicht allein der Herr Vogt und fiscalische Procurator deutlich an- 20 zeigen lassen / daß Er die in mehrangeregter Würtembergica Novella enthaltene ernstliche Disposition / mit gleich-ernstlichem Ampts-befelch / die beyde verhaffte anderst nicht / als allein mit wasser und broth zuspeisen / wohl beobachtet habe / und wann / disem zuwider / ichtwas geschehen / solches durch den Stattknecht geschehen seyn müste; sondern auch / da der Theurer / bey seinen vier kindern / über abzug seiner Schulden / weitters nichts / als ein Lehen-Güthlein von etwa dritthalb-hundert Gulden / und die mittverhaffte Großhannsin durchaus nichts im vermögen hat / gar nicht wahrscheinlich ist / daß ersagte Alimonia aquæ & 22 panis, contra intentionem Serenissimi Nomotheræ (De qua ex illis Novellæ verbis: Dafür nicht etwan / die zeit ihrer Gefängnus in Stuben erhalten / und mit allerhand Kurtzweil die bestümpte tag zubringen: welcher Milderung künfftig keines weges mehr fürgenommen; sondern mit ernstlicher fortsetzung der Straff vollfahren werden solle;

Lands-Ordnung / *pag. 267.*

haud obscurè informamur.) in einigen solchen Uberfluß / wardurch die in hac ipsa salubertima sanctione intendirte Compescentia lascivæ carnis nullatenùs verhindert / 23 ungezimender weise verwandelt worden wäre. Allenfalls müste dises zu rechtlicher gnüge / mittelst aydlicher abhör der ernennenden zeugen auf Articul und Fragstückh / erst verificirt werden.

Daß wir aber gleichwohlen / in abfassung 24 der beyden Definitivarum, von verhäng- und dictirung der äusserſten Todes straff / abzugehen / vor billich und den Rechten gemäß erkannt / darzu hat uns fürnemlich / ja fast allein / dise Ursach bewogen / daß gleichwohlen des verhafften Hanns Michael Theurers unschuldiges Eheweib Ihm auch diser zweymahligen ehebrecherischen Mißtritt zucondoniren / aus Christ-ehelicher liebe / und in schmertzlicher ansehung ihrer vier armen kinder / sich willig erclärt. Dann wiewohl dise Frag: An Condonatio sive Re- 25 missio Partis innocentis auch ad remissionem pœnæ ultimi supplicii sufficiens sit? auch nach denen beschribenen Kayserlichen Rechten nicht geringen und wenigen dubis unterworffen / indeme bekannt / quòd, qui- 26 cunque, contra seriam Severi Cæsaris constitutionem, Adulterii damnatam sciens reduxerit, Lege Juliâ de crimine Lenocinii puniendus sit:

L. 9. Cod. ad L. Jul. de adulter.

& proindè hôc Jure duntaxat Uxorem de 27 hoc crimine suspectam retinere permissum sit.

L. 2. ibi: *Non qui suspectam adulteram habuerunt. Cod. d. tit. L. 2. §. 2. cum seqq. §§is. L. 29. princip. ff. eod.*

Quibus gemina, etiam ex Romano-Germanicis imperatoribus, Fridericus II. quòd 28 ille demùm, qui ob crimen adulterii suo Conjugi intentatum (ante condemnationem) eundem receperit, destitisse videatur, & dehinc quæstionem ultrà resuscitare ei non liceat, notabiliter constituit.

lib. II. C. 11. recitante Schiltero, in *praxi forensi, exerc. ad π. 49. § 90. pag. nobis.* 29 *257.* ubi etiam Divinæ, in Lege Mosaica præscriptæ sanctioni ista consona dicit, ità scilicet, ut, dùm DEUS adulterii reos lapidari præcepit, ipse criminis hujus reum, propter Conjugis innocentis Remissionem, in thalamo retineri haud obscurè noluerit: Ità, ut, licet Beza, in *libello de divort. pag.* 30 *190.* in contrarium tueatur, quòd illa Lex, quid Magistratum facere oporteat; non verò quid Privatis, per adulterium alterius læsis, facere liceat, præscribere voluerit.

Quò & illud Hebræorum sapientissimi 31 respicere videtur: Qui tenet adulteram, stultus est & insipiens;

Proverb. *18. vers. 22. in Latina vers.*

Quæ tametsi in Hebræo, atque ità in fon- 32 te, non ità legantur; tamen illa ex quadam Græca versione, & haud dubiè ex Usu Fori Hebraici recepta videntur, & ad punctum approbata in *Can. 2. Causa 32. Q. 1.* Adeatur omninò istorum gnarissimus Johannes 33 Seldenus,

de *uxore Hebraica, lib. 3. cap. 16.*

34 Faciuntque, quæ etiam doctissimus Philo de his commentatur: Sin autem quis, inquiens, repudiatam receperit, habeatur ignaviſſimus, ut cui ſit exemptum ex pectore Vitiorum odium, affectus ad rem tùm domeſticam, tùm publicam adminiſtrandam utiliſſimus, & ipſe duas ſibi notas inuſſerit, Adulterii, Lenociniique. Nam hujusmodi Reconciliationes non abſunt à ſuſpicione Veneficii; ideò cum uxore pœnas luat;

de *Libus ſpecialib. pag. 603.* Addantur, quæ

35 porrò ex Lege Divina, in Deuteronomii *cap. 24.* pro eadem ſententia adducit Carpzovius, in *Praxi crimin. Q. 55. num. 5.*

36 Et quòd iſta Remiſſio nec Hodiè omnibus pietatis, & ſummi Llatoris ſanctiſſimæ Voluntatis ſtudioſis Jurisconſultis arrideat, diſpaleſcit ex iis, quæ contra eandem hac nervoſa brevitate diſputat religioſus Germaniæ noſtratis JCtus Joh. Brunnemannus,

in *tract. de proc. inquiſitor. cap. 9. num. 32.* ubi primò, ex Carpzovio, ſequentia recitat: Remittitur pœna adulterii, quando

37 Pars innocens pro adultero intercedit &c. ſed in mox *ſubſequente num. 33.* hanc *inixeram* ſubjungit: Sed omnia ſine Jure. Nam

38 remiſſio mariti poteſt quidem civilem actionem, & pœnam civilem adulterii tollere; non verò publicam vindictam. Ideoq; Mores recepti à Superiori eſſent corrigendi.

Und daß ſolche Remiſſio ſeu Relaxatio pœnæ ultimi ſupplicii fürnemlich in ſo fern/ ut innocentis Partis Remiſſio etiam alteri

39 Parti, ſive criminis iſtius Socio, vel Sociæ, prodeſſe debeat, nicht zuwürckhen vermöge/ das erhellet aus dem/ was erſt ſeeligermelder Juſtitiæ Sacerdos hiervon weitters an hand gibt;

dicto cap. 9. num. 36. ubi ſcribit, non ſaltem pro contraria ſententia ſtatuminanda ineptè allegari *Legem 17. §. 6. de adulter.* ſed

40 & planè hanc ſententiam in abſurditatem incidere pronunciat.

Aber daß diſe Cauſa, pœnam ultimi ſupplicii in hoc crimine relaxandi, auch in Ju-

41 re Communi ihren guthen grund habe/ und dahero auch ſchon lang in Eccleſia Chriſtiana recipirt ſey/ das erhellet fürnemlich ex ſacratiſſimi noſtri Juſtiniani Novella *134. cap. 10.* & exindè deprompta *Authent. Sed hodiè. Cod. ad L. Jul. de adulter.* ubi ipſe Imperator arbitrio Mariti locum relinquit, utrum, intra biennium, uxorem adulteram, ex monaſterio, in ſuam domum recipere velit, & honoribus matrisfamiliàs reſtituere, necne? Quæ Cæſarea deciſio quòd etiam

42 in Marito hujus criminis reo pariformiter obtineat, nihil dubii relinquit ſpecifica doctrina Henningi Arniſæi,

de *Lib. connubialib. cap. 5. ſect. 9. in princip.* Bened. Carpzovii, *d. Q. 55. num. 7.*

Et cùm etiam noviſſima, Carolina nimi- 43
rum de Cauſis criminalibus Nomotheſia Juſtinianei Juris diſpoſitionem ſimpliciter confirmaverit;

in *Artic. 120.*

Quare etiam hôc Jure eandem hanc Cauſam, pœnam capitis relaxandi, in eadem approbatam contendit Carpzovius,

ſæped. Q. 55. num. 8. ubi etiam in *numeris ibi proximè ſubſequentibus*, Juri quoque Ca- 44
nonico, imò planè Divino eandem probari demonſtrare annititur: Prout etiam auguſtus Hipponenſium Præſul, *lib. 2. ad Pol. lentium*, de adulterinis conjugiis, jam ante laudatam Juſtiniani Novellam, eandem ſententiam ex Novi quoque Teſtamenti doctrina propugnare ſategit.

Et tametſi hanc ipſam adulterii reorum Reconciliationem, in Eccleſia Chriſtiana, 45
diverſis temporibus diverſimodè ſe habuiſſe, ex Concilio Nannetenſi, *Can. XII.* ut & *Can. 4. Cauſa 32. Q. 2.* nec non ex Francorum Capitularibus, *lib. 7. C. 382.* demonſtret Schilterus, *dicta exercit. 49. §. 91.*

Tamen, moribus hodiernis, iſtam Con- 46
jugis innocentis remiſſionem, ad effectum relaxandæ pœnæ ultimi ſupplicii, tantum roboris nactam dicit laudatus Schilterus, ut Hodiè, propter Conjugum Reconciliationem, Magiſtratus ceſſare & cum adultero diſpenſare cogatur;

in *ſuperiùs cit. §. 90.*

& Hebraicam illam Legem de Adulteris, 47
ſine gratia, lapidibus obruendis ſolum populum Judaicum obligaſſe pronunciet;

in *§. ſeq. 91. in verbis finalibus.*

Ex quo illam non ſaltem generaliter 48
comprobant Ludovicus Molina, de *J. & J. tract. 3. Diſp. 46. num. 11.* Nicol. Boerius, *Deciſ. 297. num. 1.* Jodocus Damhouderius, in *Pract. rer. criminal. cap. 89. num. 45.* Angelus Aretinus, in *tract. de malefic. verb. Che hai adulterato la mia donna. num. 49.*

verùm etiam eandem in Foro Saxonico, 49
tùm in Electoralibus, tùm cæteris ditionibus, tametſi, quoad crimen Adulterii duplicatum, nonnihil diverſimodè, quotidiè frequentari firmat Carpzovius,

ſæped. Q. 55. num. 2. & mult. ſeqq. Henricus Hahnius, ad *Weſembec. tit. de adulter. num. 19.* ad verba: *Sed etſi cum maritatis.* 50
ubi pariter Jure tàm Divino, quàm humano, iſtam Remiſſionem, etiam in crimine adulterii duplicati, approbatam teſtatur. Chriſtophorus Phil. Richterus, *Deciſ. 11. num. 54. & ſeqq.*

Pariterque in Ducatu Lunæburgenſi ex 51
conſtitutione Ducis Henrici Julii, wegen Ehebruch und Hurerey/ receptam recenſet

ſet laudatus Hahnius, *cit. loc.* Addatur ominò Goswinus ab Esbach, in *additionib. ad Carpzov. parte 4. C. 19. Def. 11.*

52 Und daß diſer Rechtsſatz auch in crimine Adulterii reiterati ſeine gültige würckhung habe / das erhartet in mehrerem / inſuper
53 habitâ *L. 3. Cod. de epiſcop. audient.* & *L. 2. Cod. de adulter.* tùm & Regulâ *Legis 1.* ex
54 qua vulgò contendunt, quòd concurſus duorum vel plurium ſpecialium in uno articulo, per LL. regulariter rejiciatur. *Cod. de dot. promiſſ.* contra diſſentientem Danielem Mollerum, ad *Conſt. Electoral. 31. in parte 4.* additâ reſolutione omnium contrariantium, die intrepida deciſio Scabinatûs Lipſienſis,

apud Schäfferum, *Qq. practicar. parte 1 Q.*
55 *22.* ubi ità in fine: So wird er / wañ er zuhafften gebracht / von wegen ſolches anderweit begangenen und bekannten Ehebruchs / waſern er auf ſeiner bekanntnus vor Gericht freywillig verharret / oder des ſonſten / wie recht / überwiſen wird / mit dem Schwertt vom leben zum tode geſtrafft: Es wolte ihm dann ſein Weib wiederum verzeihen / und ferner ehelichen beywohnen; auf ſolchen Fall blibe er / dem heiligen Eheſtand zu ehren / mit der Todesſtraff verſchont: Er wird aber gleichwohlen des Landes ꝛc. Addatur aliud prolixius Præjudicium de Anno 1603. laudatorum Scabinorum, & ſollicitè firmata à laudatiſſimo ipſorum Collega Bened. Carpzovio, *ſaped. Q. 55. num. 57. usque ad num. 70.* ubi omnibus adverſari viſis plena manu ſatisfacit.

56 Ob nun diſe benignior & mitior ſententia, præſertim in crimine Adulterii iterati, auch in hoc inclyto Würtembergico Ducatu gleicher maſſen ingreſs finde? das iſt diß ohrts noch übrig auch zu examiniren. Pro
57 negativa nonnullis valdè facere videtur. tx. in Ordinat. Provinc. *tit. 94. pag. 204. §. 7.* ubi dicitur:

„Daß / wann auch ein Ehegemächt an „dem andern brüchig / und das Unſchuldi„ge dem ſchuldigen verzeyhen würde / alſo / „daß es ſich nicht von ihme zuſcheiden be„gehren wolte / Sereniſſimus ſolches wohl „geſchehen laſſen wolle; Jedoch alſo / daß „die Straff nichts deſto weniger ihren „fürgang habe.

58 Quibus gemina legimus etiam in nova Ordinatione matrimoniali, *cap. 6. §. 3. pag. 25.* in verbis: Wa auch der unſchuldige Theil ſeinen ehebrüchigen Ehegatten / nachdem ihm der Ehebruch beraits bekannt worden / wider angenommen / und eheliche gemeinſchafft mit ihme gepflogen / ſich alſo würcklich verſöhnt und *reconciliirt* / alsdann ſie beyde Ehegemächte nicht geſchiden werden; darbey aber doch der ſchuldige Theil / ſeines Verbrechens und Ehebruchs halben / geſtrafft werden ſolle.

Ex quo etiam B. Dn. Mauritius, in his 59
ditionibus nullam peculiarem Conſtitutionem, quæ, propter Conjugis Remiſſionem, promeritam pœnam mitiget, extare pronunciat.

in *parte 2. conſil. 9.*

Wannenhero auch von unſern Herrn An- 60
teceſſoribus, ſo wohl vor kurtzen / als langen Jahren / diſe Cauſa mitigandi & relaxandi Pœnam ultimi ſupplicii, ob ſolam Conjugis remiſſionem, in vielen occurrenzien / nicht attendirt worden: Maſſen ſolches ex noſtrorum Reſponſorum Voluminibus, und beſonders in einer an den Richter zu Cannſtatt / ſub primo Octobr. 1683. in Cauſa 61
Hanns Retſchen von Hedelfingen / ingleichen in Anno 1679. am 8. Decemb. an das Halß-Gericht zu Schorndorff / in Sachen Jacob Neuen burgerlichen Innwohners zu 62
Ruderſperg / wie auch in vielen andern dergleichen Cauſis, da man / ungehindert diſer / zu behuff der verhafften auch ſtarckh urgirten / Cauſæ mitigationis, doch die äuſſerſte Todesſtraff decernirt und verhängt / in mehrerem erhellet.

Und daß eben diſe Cauſa auch in andern 63
Ohrten Teutſchlands / und in ſpecie auch in dem Ertz-Biſtumb Magdeburg nicht conſiderirt werde / das bemerckhet in puncto Henricus Hahnius,

ad *Weſembec. tit. ad L. Jul. de adulter. num. 19.* ad verba: *Sedetſi cum maritatis.*

Welches alles wir zu diſem ende / damit 64
niemand auf diſe irrige meinung / als ob diſes Principium pœnæ mitigationis, in diſem Ducatu ſo ſchlechter dinge & abſque diſcrimine ſtatt und raum finde / gerathen möge / diß ohrts paulo ſpecialiùs vor augen zulegen vor räthlich erachtet.

Nachdemmahlen aber in dem gegentheil 65
nicht allein diſe meinung / quòd Remiſſio Conjugis innocentis & læsi ad remittendam pœnam ultimi ſuplicii ſufficiens ſit, auch denen gemeinen beſchribenen Rechten gemäß zuſeyn / von vielen bewährt und berühmten Collegiis, Conſiſtoriis, & Curiis in unſerem vatterland Teutſcher Nation erachtet wird; ſondern auch / nach denſelben / in unſerem Collegio, nach beſchaffenheit deren mit eingeſchlagenen anderwärtigen Umbſtände / und zwar in ſpecie auch 66
in crimine Adulterii reiterati, (als von welchem allein quoad Pœnam capitalem, in hoc Ducatu, gefragt werden kan) zerſ bidentlich geſprochen / und ſolche denen Bluth-Richtern / in Foro Juſtitiæ, zugefertigte Urtheln von der hohen Lands-Herrſchafft approbirt / oder wenigſtens / daß auch diſe Cauſa in throno Gratiæ regardirt werden könne / ſuppedirt worden;

conformiter traditis Bened. Carpzovii, *dicta Q. 55. num. 29.*

67 Allermassen fürnemlich ein hiehero wohl dienendes und merckhwürdiges Præjudicium hiervon zubefinden in denen Consiliis à Besoldo publicatis, de Anno 1630. ubi ità inter alia: So ist / fürs ander / obgedachte Anna desto gelinder / und mit keiner offentlichen Schmach abzustraffen / in bedenckhung ihr Ehewirth selbst für sie bittet / auch mit Ihr förters Christlich zuhausen getrauet.

68 Si enim Maritus, pro uxore adultera intercedens condonaverit, & remiserit illi delictum, eamque rursus ad se recipere, eique imposterum cohabitare velit, tunc in honorem quasi reconciliati isto pacto matrimonii pœna Fustigationis ei mitigatur, ità quidem, ut arbitrariè mulctetur Persona; sicut aliàs, Partibus læsis reconciliatis, Pœna nocenti mitigari solet. Jason, in *L. Transigere. Cod. de transact.* & probatur hæc Conclusio in *Authent. Sed hodiè. Cod. ad L. Jul. de adulter.* & Gloss. in *Cap. Jure. de procurator.*

69 Et quòd Remissio conjugum etiam in adulterio reiterato habeat locum, probat Andr. Schäffer, *lib. 1. pract. Qq. Q. 22.* ubi in eum sensum subjungitur Sententia Scabinorum Lipsiensium, in *parte 4. consilior. Tubingens. consilio 176. num. 5. & sqq.* Addantur Domini Jenenses, apud Bechmannum, in *Coll. π. theor. pract. tit. ad L. Jul. de adulter. Observ. pract. 16.*

70 Und nun impræsentiarum denen Peinl. Beclagten zustatten kompt so wohl / Erstlich / ihre eigene guthwillige Bekantnus; quæ quòd & ipsa, ad hunc quoque effectum, ut pœnæ capitali in hoc ipso Delicto locus denegetur, attendi mereatur, in individuo videre est apud Richterum, *vol. 2. consil. 351.*

71 *num. 13.* ubi exhibet Præjudicium. Schilterum, in *praxi for. exerc. ad π. 49. §. 92.* Besoldum, *d. l. num. 8.* ibi: So hab auch Anna ihr verbrechen guthwillig bekannt. Bechmannum, in *Colleg. π. theoret. pract. tomo 2. part. 2. exerc. 9. ad lib. π. 48. observ.*

72 *pract. 30.* ubi aliud Præjudicium:

als auch / zweittens / des mitverhafften Hanns Michael Theurers / durch seine Ertödtung / bey einem geringen Erblehengüthlein / in den elenden Wayssenstand verfallen-

73 der Liberorum satis magnus, nimirum quaternarius Numerus,

arg. *L. 7. §. 3.* verbis: *Favorabilem apud me causam Liberorum numerus facit. ff. de bon. damnator.* Fürstl. Würtembergische Lands-Ordn. *pag. 357.* verbis: Ob Sie Weib und unerzogene Kinder / und wie viel sie der kinder haben. & *pag. 359. § 4. in fin.* & eorum, quæ tradit Andreas Tiraquellus, de *pœnis temperand. Causa 26.* B. Dn. Lauterbach, in *Diss. de assassin. §. 38. pag. 29.* Licet

74 aliter hæc consideret Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. π. 48. tit. 18. cap. 5. num. 8.*

Nicht weniger / drittens / daß in dem 75
übrigen sein Prædicat, ratione Vitæ anteactæ, ausser disem nunmehro gedoppeltem Ehebruch / gantz wohl lautet;

nach breitterem innhalt des sub Num. 7. zur Hochfürstl. Cantzley geschickhten unterthänigsten Berichts. junctis illis, quæ de Vita anteacta in talibus terminis tradit B. Dn. Samuel Stryke, de *vita anteacta, cap. 3. num. 13.*

Und / vor das Vierte / dises zwaitte Adul- 76
terium, durch die in den Actis beschribene Gelegenheit / und zwar nur Einmahl committirt worden;

Jungatur Besoldus, *dicto consil. 176. num. 1. in fin.* ibi: Allein zweymahl verrichtet.

Disem allem nach wolten wir / salvò re- 77
ctiùs sentientium Quorumcunque judicio, auch diß ohrts darvorhalten / daß dem Peinl. verhafften Hanns Michael Theurern auch dermahlen seines armen / unschuldigen / für ihn bittenden Eheweibs / cui, ceu valdè simul pauperi, & ex totuplici capite afflictæ, hæc ulterior afflictio, in honorem matrimonii, meritò relaxatur, Christ-eheliche Fürbitt und Reconciliatio zustatten komme;

und hieran beyde oben aus denen Hoch- 78
Fürstl. Lands- und Ehe-Ordnungen angeführte Sanctiones, als welche allein de Adulterio, prima vice commisso, nach dessen vollbringung ein ehebrecherischer Ehegatt noch im leben und stand mit dem andern im Ehestand zu leben verpleibt / nicht verhinderlich seyn mögen.

Jungat. die neue Fürstl. Ehe-Ordnung / *d. cap. 6. §. 3.* in verbis: So werden alßdann Sie beyde Ehegemächt nicht geschiden. Lands-Ordnung / *d. tit. 94. §. 7.* ibi: Alsso / daß es sich nicht von ihme zuschaiden begehren wolte ꝛc.

Allermassen nun dises bey dem Theurer 79
gantz richtig; alsso kompt solches auch der Peinl. Mitbeclagten Großhannsin zu statten / daß auch Sie von der äusserstẽ Todesstraff frey zusprechen;

juxta ea, quæ legimus apud Mollerum, Berlichium, & Petrum Theodoricum, in locis, quos annotat consentiens Carpzovius, *saped. Q. 55. num. 120.*

Quamvis enim diversum in inclyto Sa- 80
xonico Electoratu constitutum occurrat;

in *parte 4. Constit. Electorali 19. §.* Es soll aber ꝛc.

imò etiam generaliter ad Coadulteram 81
hæc non porrigenda, ex eo, contendat Johannes Brunnemannus, quòd hujusmodi Privilegium, ceu Juri Divino quodammodò contrarium, strictissimè à nobis exaudiri oporteat;

in *tract. de proc. inquisitor. cap. 9. num. 15.*

82 Tamen Juri Divino nihil hactenùs derogari, ad minimum morali, imò etiam positivo universali, eluceſcit ex præmiſſis. Et cùm in caſu nobis propoſito nulla talis Seductio adulterii Correæ, quam præcipuè conſiderat Brunnemannus, *d. l.* oſtendi valeat, quare nulli dubitamus, quin, ſicuti
83 Conjugum Reconciliatio, extra Saxonicum Electoratum, etiam alteri Parti adulterii correæ, ad eundem effectum relaxandæ pœnæ ultimi ſupplicii, prodeſt;

juxta ea, quæ docent Farinacius, Hoſtienſis, Aretinus, & Azo, in locis, quos refert Bened. Carpzovius, *dicta Q. 55. num. 122.* Beclmannus, *dicta exercit. 9. obſerv. pract. XXI. num. 40.*

84 itàidem & hîc admitti debeat:

ut ſpecificis in terminis pronunciarunt Bb. Domini Anteceſſores, apud Beſoldum, *d. conſil. 176.*

So viel aber zuletzt noch diſes betrifft/daß die Correa Großhanſin mit der ewigen
85 Landsverweiſung und der Fuſtigation / auff vorhergehende ſtellung an den Pranger/ abgeſtrafft / und hingegen der Theurer allein in Herrſchafftlichen gebäuen auff ein Jahr lang zuarbeiten condemnirt werden ſolle / darzu hat uns bewogen / daß der Favor matrimonii, bey ihme zwar / auch in 86
determinanda qualitate Pœnæ extraordinariæ militirt; bevorab da hierdurch auch ſeinen unſchuldigen Eheweib und Kindern umb ſo mehr proſpicirt wird; bey der Peinl. Mit- 87
verhafften aber diſer Favor hingegen / in ſo fern / von keiner operation; ſondern Ihrer ſeits genug iſt / daß die äuſſerſte Todesſtraff Ihr remittirt werde; geſtalten daß ſolches 88
in quotidiana praxi alſo gehalten werde / in mehrerem lehret laudatus Carpzovius,

ſæpedicta Q. 55. num. 125. Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. J. F. parte 4. Conſt. 10. Def. 11.* Bechmannus, *d. l.*

Wannenhero wir nochmahls bey obſte- 89
henden Urtheln alles bewenden laſſen / und nur noch diſes breviſſimis anfügen/daß mit exequirung des Theurers Straff wohl diſe Moderatio, daß / wann Er irgends ein vier- 90
tel Jahr lang in opere publico gearbeitet hat / er gleichwohlen jedermahlen ſo lang nach hauß und zu den ſeinigen gelaſſen werde / biß er auch ſeine Feldgeſchäfften / ſo weit deren Nothwendigkeit ſeine Gegenwart erfordert / gebührend beſorgt und beſtellt haben wird: alles denuò ſalvô rectiori judicio. Actum in Collegio noſtro den 29. Dec. Anno 1710.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM QUARTUM.

SUMMARIA.

DE Crimine Furti Septies reiterato, *& tamen* non capitaliter punito. *Præmittitur* Facti Species. *à num. 1. usque ad num. 10.*

Furtum tertia vice *commiſſum pœna* ultimi ſupplicii, *& quidem regulariter* Suſpendii *plectitur. num. 11.*

Et hanc Juris Carolini diſpoſitionem etiam Sereniſſ. Würtemb. Llator, *ſingulari Reſcripto*, Anno 1698. *ad Facultatem Juridicam transmiſſô, enixè repetit. num. 12.*

Tria Furta Conſuetudinem *& habitum furandi inducere*, *& rarò locum* Reſipiſcentiæ atque Emendationi *relinquere cenſentur. num. 14.*

Hujus furfuris Fures, quorum omne Artificium in furando conſiſtit, *etiam* diligentiſſimi Patresfamilias cavere *non poſſunt. num. 15.*

Salus *itaque*, Quies, *&* Securitas publica, *ut tàm* malis hominibus provincia purgetur, Magiſtratûs officium inclamare *intelligitur. num. 16.*

Adferuntur complures utriusque Juris loci, *ad* ſeveritatem adverſus hujusmodi præfractos furciferos *ſtatuminandam proficientes. num. 17. & ſeq.*

Tertium furtum, *absque ullo* rerum furtim ablatarum Valoris *reſpectu*, *ipſiusque furtivæ* Contrectationis Circumſtantiarum, *ubivis terrarum illius autores* patibulo *ſubjugat. num. 20.*

Talis fur pro inſigni, incorrigibili, ad furandum aſſuefacto, *&* famoſo *habetur, imò planè* Graſſatori *ab ipſis LLbus* æquiparatur. *num. 22. & ſeqq.*

Ex tertii Furti probatione *etiam* incorrigibilitas Furis probata, *& ipſe* Venia indignus *cenſetur. num. 27.*

Ita

In casu proposito Reus, ob sex priora Furta, *aliquoties* modicis Pœnis *affectus*; *sed postmodò etiam* in Opus publicum quadrimestre *condemnatus fuit, additâ* Comminatione, *quòd, si denuò in eodem delicti genere peccaverit, ad pœnam patibuli damnari debeat. num.* 28. *& seqq.*

Propter tria, vel plura, saltem levia, Furta, hodiernis quoque moribus, non dictari pœnam Mortis *contendit Farinacius. num.* 34.

Ben. Carpzovius ad statuminandam pœnam ultimi supplicii propter tertium Furtum, ad minimum hoc requirit, ut tria illa Furta V. aureorum Hungaricorum valorem efficiant. *num.* 35.

Idemque Hodiè, plerisque in locis, Usu receptum *autor est Hoppius. num.* 36.

Plures alii Germaniæ Jurisconsulti *diversæ sententiæ patrocinantur. n.* 37.

Expenditur constitutio criminalis Carolina, in Articulo 161. & 162. *num.* 38. *& seq.*

Delictum plus gravatur *ex Actuum* Frequentia, *quàm ex* Magnitudine *rei subtractæ. num.* 40.

Etiam extranei Jurisprudentes; *ob* tria Furta, *quantumvis* levia, *pœnæ* ultimi supplicii *locum assignant. num.* 41.

In nonnullis Provinciis, ut in Tuscia, Florentia, & foro Saxonico, *ob* tertium *Furtum*, pœna U. supplicii non semper *dictatur. num.* 42. *& seqq.*

In Casu proposito *non omnia septem Furta modica sunt*; *sed* duo magna. *num.* 45. *& seq.*

In Pœnâ delicto commensuranda *etiam* Rei interversæ, *sive* Damni illati *habenda est ratio num.* 47.

Hanc regulam etiam in crimine Furti *inculcat Wissembach. num.* 48.

Et in crimine Falsi *Laurentius Mattheu & Sanz. num.* 49.

Furtum tertia vice reiteratum *non ob trium Furtorum accumulatorum Magnitudinem*; *sed* ob publicæ Quietis & Securitatis Violationem pœnam Mortis *operatur. num.* 50.

Idem obtinet etiam in crimine Rapinæ, *in quo eadem Severitas* ob Violationem publicarum Viarum *exercetur justissimè. num.* 51.

Publica Pax, Securitas & Tranquillitas, *præcipuè in* Ædibus, & Tempore nocturno, *quô illæ cuilibet* tutissimum, *pro sua Quiete, refugium &* receptaculum *præstare deberent, per* Furum audaciam *valdè labefactatur. num.* 53.

Proportio inter Furtum tertia *vice commissum &* pœnam Patibuli *quomodo considerandæ? num.* 56.

Refectio Damni, *etiam in* crimine Falsi, *in ordine ad* Pœnam *consideratur. num.* 58.

Idem etiam in Furto, *regulariter, attenditur. num.* 59.

De Furto tertio *idem sentire videtur Clasenius. num.* 60.

Restitutio rerum furtim ablatarum *vix aliter* pœnam mitiorem *meretur, quàm si illa fiat* ante Incarcerationem & formatum Processum. *num.* 61. *& sqq.*

In Furto periculoso *illa nihil operatur. num.* 67.

Nec item in Furto Ter, *vel* pluries iterato. *num.* 68.

Adducuntur Rationes, *ob quas* pœna Patibuli, in casu proposito, *hôc insuper habitô, quòd hîc de* septuplici Furto *quæratur, tamen* nimis severa *& dura videtur. num.* 69. *& sqq.*

Præcipuè Rei insignis Simplicitas, *si non planè* Fatuitas, *cum aliis adjunctis. num.* 75. *& sqq.*

Porrò Vita *ipsius, post* penultimi Furti pœnam, honestè transacta. *num.* 82.

Et novissimi Furti causatrix Paupertas. *num.* 83.

In pœna Patibuli *Furibus adjudicanda exactissima* omnium Circumstantiarum *habenda est ratio. num.* 87.

In isto delicto *imprimis Judex, undecunque captatâ occasione*, pœnæ acerbitatem humanitate temperare *debet. num.* 88.

Applicantur hæc Jura Facto proposito. *num.* 89.

Quòd ob rerum furtivarum plenam Restitutionem *etiam in Furto* compluries patrato *pœna ultimi supplicii remitti debeat, contendit Besoldus. num.* 90.

Rescriptum Ducale Johann-Fridericianum *de Anno* 1627. *Reo, tanquam opifici, pariter prodest. num.* 94.

Subnectitur Sententia definitiva. *num.* 100.

P. P.

1 ALs wir Sub lignirte/ zur Juristen-Facultät/ bey allhiesiger Hoher Schul/ verordnete Decanus und andere Doctores hiebey zurückhkomende Peinliche Gerichts-Acta, ein nunmehro zum sibenden mahl/ von Friderich Stahlen von Poppenweiler/ reiterirtes Furti Crimen betreffend/ in fleissige durchles- und erwägung genomen/ auch nachgehends in unserem dessentwegen besonders versamleten Collegio, von diser/ hiebey solitariè vorkommender/ sehr wichtigen Hauptfrag:

2 Ob nunmehro wider Ihn/ als totuplicis Furti Reum, die äusserste Todesstraff zuverhängen seyn möchte? mit aller pflichtschuldigen sorgfalt berathschlagt/ so verhalten wir nicht/ daß/ wann auff dieselbe/ nach dem wörtlichen innhalt und schärpffe der Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung/ geantwortet werden solle/ kaum ein anders Conclusum, in severo præsertim Justitiæ throno, abgefast werden könne/ als daß/ in ansehung/

3 daß Peinl. Beclagter nicht allein schon vor diser zeit/ in zerschidenen Jahren/ sechs unterschidliche/ alle gnugsamb bewisene/ theils zwar sehr schlechte und gar geringe/ theils aber/ und zwar durch entwendung achzig Gulden an paarem geld/ und zu einer andern zeit 71. Ehlen blauen und braunen Zeugs/ (so in Actis prioribus auff 22. fl. 25. kr. æstimirt worden) grosse und starckhe

4 Furta begangen; sondern auch/ wegen selbiger/ zum theil mit dem Zuchthäußlein/ zum theil auch an Geld; auff dieletzt aber auch/ nach vorhero erstandenem Peinl. Processs, mit viermonathlicher Arbeit in Herrschafftlichen gebäuen/ würckhlich gestrafft/ und/ bey

5 diser letzten Straff Bluth-Gerichtlicher publicirung/ er Peinl. Verhaffter/ zum wenigsten nach unsers/ am 24. Aug. Ao. 1709. ertheilten Responsi außtruckhlicher anlaitung/ nachtruckhsam und ernstlich betroht werden sollen/ daß/ wann er sich wider in hoc genere delicti vergreiffen würde/ alßdann er den Strickh gewiß zu lohn bekommen solte/ disem allem nach/ sagen wir/ kaum ein anders Conclusum dem Herrn Malefitz Richter an hand gegeben werden

6 könne/ als daß/ weil der Verhaffte/ erst zu end des Aprilis, forteilenden Jahrs/ in eines Innwohners zu Affalterbach/ des nahmens Jacob Majers/ behausung das Crimen Furti, durch entwendung eines Flohrs/ zum sibenden mahl reiterirt/ die äusserste Todes-straff/ und zwar mittelst des Strangs/ nunmehro an ihme zuexequiren: In noch fernerer betrachtung/ daß auch diser letzte Diebstahl/ durch der Majerischen Magd/ Catharinä Bäurin/ als des von ihme gestohlenen Flors gewesener Dominæ, welche solchen so bald/ als er zu ihres Meisters Jacob Majers hauß herauß gesprungen/ und sich mit der flucht durch die gärthen salvirt/ an dem ohrt/ wa sie solchen vorher in die Stube gehängt gehabt/ nicht mehr gefunden/ aydliche Deposition/ und seine selbstaigene guthwillige Bekantnus/ umb so mehr/ auch deßwegen/ dem Herrn Malefitz-Richter zu all rechtlicher gnüge vor augen gelegt worden/ weil auch seine des Verhafften selbst-aigene Bluthsfreundin/ Dorothea/ Hanns Georg Werffen weib/ disen/ daß sie damahlen/ als die Majerische Magd/ wegen dises Diebs einbruchs/ und ertappung im hauß/ ein lautes geschrey gemacht/ an das fenster gefallen/ und ihn durch die gärthen hinablauffen gesehen; so dann auch mehrgenannter Jacob Majer disen Umbstand/ daß der Verhaffte unten im Stall ein unangenageltes Brett auffgehoben/ und auf solche weiß in die stube herauffkommen können/ ebenmässig mit dem leiblichen Zeugen-eyd bekräfftiget;

alles nach innhalt des sub Num. 28. & 29. ad Acta gekommenen Inquisitions-Protocolli, und sub Num. 36. beygebogenen Rotuli examinis Testium, aus welchen so wohl das Materiale, als auch das auf der Rechtlichen Præsumption gnug-gegründete Formale sich in ihre genugsame richtigkeit setzen.

Jungat. in simili *Lex 1. Cod. ad L. Cornel. de sicar. L. 5. Cod. de injur. ibique* DDtes.

Daß nun aber in Fällen/ wann jemand auch nur den dritten Diebstahl dolo malo begangen/ und dessen zur rechtlichen gnüge überführt/ die Straffe des Strangs wider ihne platz greiffe/ das erhellet nicht nur aus der Carolinischen Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung/ *Artic. 162.* in verbis: Der zum dritten mahl gestohlen. junctis *porrò seqq.* præcipuè illis: Mit dem Strang ꝛc. & quæ

omnes ad illum Interpretes commentantur;
sondern es ist noch ferner wohlmerckhlich an
12 deme/daß gleiche Rechts-schärpffe auch von
unserem Durchläuchtigsten und Gnädigsten Lands-Fürsten/mittelst eines an unser Collegium erlassenen Hoch-Fürstlichen Rescripti, als in welchem expresse, erst vor zwölff Jahren/wir dahin gewisen/daß wider alle verleümbdte Dieb/die zum dritten mahl gestohlen/wann sich anders die Diebstähl/zusammen gerechnet/auff eine zimmliche Summe belauffen/nach der Peinl. Halß-Gerichts Ordnung beständig geurtheilt und gesprochen werden
13 solle/mit wissentlicher Auffhebung NB. aller Graduum, die nicht vom Legislatore selbst; sondern/aus allzumilder interpretation und conniventz/bißhero pro Norma gehalten werden wollen/nochmahlen bestättiget und confirmirt worden; und dises
14 zwar nicht ohne grosse Ursach; wohlbetrachtet/daß dergleichen in allen Gött- und Weltlichen Rechten hochverbottener Mißhandlungen mehrfältige Betreibung auf eine nicht leicht mehr außreuttende Consuetudinem sive Habitum furandi endlich degenerirt/und solche dem Stehlen/gleich als einem Handwerckh/nachhängende leuthe/
15 wann zumahlen schon ein und andere Coercitio gegen ihnen verhängt und zu werckh gerichtet worden; dessen aber unangesehen sie sich von ihren schon gewohnten Diebsgriffen nicht abbringen lassen wollen/wegen ihrer/ex tot Actibus, nicht unbillich abschliessender Incorrigibilität/anderst nicht/als vor schäd und gefährliche Glieder einer Societät/vor deren Beschädigung auch die fleissigste Hausväter nicht gesichert seyn können/angesehen werden mögen/und dahero nothwendig/der allgemeinen Ruhe/
16 und Securität/durch ihre hinwegschaffung/auffgeholffen werden muß;
17 juxta ea, quæ passim tum Imperatores, in *L. 3.* ubi ità: Concludimus, rescribunt, ut remissionem veniæ Crimina, nisi semel commissa, nec habeant, nec in eos liberalitatis Augustæ referatur humanitas, qui impunitatem veteris admissi non emendationi potiùs, quàm NB. Consuetudini, deputaverint. *Cod. de Episcop. audient.*
18 tùm etiam Pontifices,
in *Capit. 6.* verbis: *Ex transacta in te vita didicimus, quid de subsequente conversatione præsumamus. X. de præsumpt.* ubi jungesis Barbosam, *num. 3.*
19 tùm & Jurisconsulti,
in *L. 3. §. 9. de re milit. L. 28. §. 10. & 15. ff. de pœn.*
tùm & alibi insinuant.
Conferat. imprimis Samuel Pufendorf. *oper. major. lib. 1. cap. 4. num. 6.* Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. π. 47. tit. de furt. cap. 3. num. 8. pag. 94.* Clasenius, ad *d. Artic. 162. pag. 697. vers. Hac occasione.* Hoppius, ad *§. 5. Inst. de obligat. quæ ex delicto nascunt. in Usu hodierno. pag. 792.*

Wann dann nun/nach der Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung/*supra d. Art. 162.* und hiebreferirtem Hoch-Fürstl. Rescript, ja/als die Rechtslehrere hin und wider bemerckhen/fast nach aller Welt Rechten/ein solcher Dieb/welcher/auch nur drey Diebstähl begangen zuhaben/Rechtsgenüglich überwisen/ohne einigen unterscheid der gestohlenen Sachen grossen/oder geringen Wehrts/wie auch ohne allen unterscheid/ob dergleichen drey Diebstahl mit gefährlichem Einbruch/Einsteigen/oder Waffen/oder ohne dergleichen gefährliche Umbständ außgeübt worden/mit der äusserstenTodesstraff/und gemeiniglich des Strangs/abgestrafft werden soll:

Julius Clarus, in *recept. sentent. § Furtum. num. 8. pag. 368.* post innumeros, quos exhibet, Prosper Farinacius, *Q. crimin. 167. num. 48. & mult. seqq.* Jodocus Damhouderius, in *Pract. crimin. cap. 110. rubr. de furto. num. 29. vers. Si autem.* Joh. Otto Tabor, in *racemat. crimin. ad d. Artic 162. pag. nobis. in toto ejus Opere, 252. part. 2.* B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. th. ad tit. de furt. th. 55.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re criminali, controv. 38. num. 18.*

eo quòd scilicet hujus generis Fur pro famoso habeatur, & ad furandum, per vitiosissimum habitum adsuefacto, sive tali, qui furandi Consuetudinem assumpsit; id quod ex tribus ab illo commissis, re & tempore diversis, si præsertim Magistratûs non modica & levis coercitio intercesserit, Furtis jure colligitur; ceu ex quibus non minùs justissima contra ipsum Fama exurgit, quòd studio furandi omni cura incumbat, & in ipso hoc vitæ turpissimo genere planè habitum contraxerit:

arg. *d. L. 28. §. 10. & 15. ff. de pœn.* post plures, quos laudat, Marcus Anton. Sabelli, in *Summa varr. tract. §. Furtum. num. 13.*

& dehinc non solùm insignis Fur appelari mereatur:

arg. *L. 16. de appellat.* Joh. Otto Tabor, ad *d. artic. 162. th. 2.*

Verùm etiam violento ab ipsismet Legibus Aggressori comparetur, einem Vergwaltiger/quem illæ aliùs Latronem appellant,

tùm in Jure Romano, in *d. L. 28. §. 10. vers. Utique si sæpius. ff. de pœn.* tùm novissimo Carolino, in *d. Artic. 162.* verbis: Würde jemand betretten/der zum dritten mahl gestohlen hätte/das ist ein mehrer verleumbdter Dieb/und auch einem vergwalt-

gwaltiger gleich geachtet. ubi ità Claſenius: Fur, ait, qui tria Furta commiſit, vocatur Famoſus, de quo ſcilicet hæc Conſtitutio extat, quæ ipſum quoque violento Aggreſſori, qui aliàs dicitur Latro, æquiparat, D. Lauterbach, *d. tit §. 55.*

26 Tralatitium enim eſt, quòd actuum prohibitorum Frequentia delinquendi Conſuetudinem & Habitum inducat, deſtinatam malitiam & perſeverantiam furandi arguat, omnemque ſpem reſipiſcendi præſcindat, ſive ſubſecuturæ Vitæ emendationis.

Claſenius, *d. l. pag. 696.* Hoppius, ad *d. §. 5. Inſt. de obligat. ex del. pag. 792. in Uſu hodierno.* Bocerus, de *var. furior. generib. & pœn. cap. 1. num. 159.* Carpzovius, *Q. crimin. 78. num. 78.* Joh. Gutierrez. *Qq. canonicar. lib. 2. cap. 15.* Anton. Gomez. *varr. reſoll. lib. 3. num. 61. ibique* Johannes Aylon, in *addition.* Alphonſus de Azevedo, ad *L. 2. tit. 25. lib. 8. Recopilat. num. 13.* Ludov. Molina, de *J. & J. tomo 4. Diſp. 47. num. 9.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 27. num. 20.* qui omnes in hanc ſententiam conſpirant, quòd, quando Reus non ſemel; ſed bis, aut pluries, 27 idem delictum commiſit, ejus incorrigibilitas eo ipſo probetur, eâdemque de cauſa ipſe veniâ indignus meritò reputetur.

28 So behältes in allweg in caſu propoſito das gar ſtarckhe anſehen / daß / da Peinl. Beclagter nicht nur den dritten; ſondern nunmehro gar auch den ſibenden Diebſtahl / durchgehends zur gnüge erwiſener maſſen / begangen hat / und wegen der ſechs Erſten / anfänglich zwar / pro illorum levitate & modicitate, auch nur mit geringen Straffen; hernach aber / an ſtatt der Faſtigation / in anſehung / daß er ein Handwerckhskerl / mit der pœna quadrumeſtrium operarum publicarum würckhlich abgeſtrafft worden / addità Comminatione, daß / wann er nochmahlen ſich mit ſtehlen vergreiffen würde / alßdann ihme der Strang zu theil werden 29 30 ſolle: welche ihm wohlvermuthlich / nach unſers Conſilii deutlichem innhalt / vor ſeiner Fortſchaffung auf Ludwigsburg / von dem Herrn Maleſitz-Richter angekündt worden iſt / diſem allem nach auch Er mit ſolch äuſſerſter Todesſtraff nicht mehr verſchehnet werden könne; ſondern diſe nunmehr wider ihn zuverhängen / und unnachläſſig an ihm zuvollziehen: Ungehindert deſſen allen / was ſein Herr Defenſor, pro obtinenda mitiori ſententia, in ſeiner Litis Conteſtation / einzuwenden ſich bemühet; 31 32 wohlbetrachtet / daß gleich diſer erſte Einwand / daß das Corpus noviſſimè perpetrati Delicti ſeine richtigkeit nicht habe / durch die eingezogene eydliche zeugenverhör extra omnem, quæ porrò moveri valeret, controverſiam geſetzt worden; juxta ſuprà ſir-

mata. Die von ihm eingewandte Zweytte 33
Einrede aber / quod propter commiſſa tria, vel pluta, ſaltem levia, furta Pœna ultimi ſupplicii dictari non ſoleat; ſed, modernis quoque moribus, benignior Pœna decerni conſueverit, iſt weder in theſi, noch hypotheſi gegründet: Dann / ob zwar / in theſi 34
von der ſache zureden / nicht allein der pro iſta ſententia allegirte Farinacius de hac ipſa Conſuetudine ſpecificè atteſtirt /

in *Praxi crimin. Q. 167. num 79.* in verbis: *Prima opinio ſicut verior eſt, ità etiam* apud nos *magis in Practicâ recepta, cùm nunquàm viderim, pro tribus furtis aliquem furem ſuſpenſum fuiſſe*: Quod & dicit Caball. in *reſoll criminal. centur. 1. Obſ. 19. num. 3.* Anton. Conciolus, *vocab. Furtum. Reſol. 6. num. 13.*

ſondern gleicher maſſen auch der tapffere Teutſche Juriſconſultus Bened. Carpzo- 35
vius, etiam ex mente auguſtiſſimi Cæſaris Caroli V. zum wenigſten diſes für nöthig erkannt / daß ſolche drey Diebſtähl / in ibi em valor, fünff Gulden guthen Ungariſchen goldes / oder fünffzehen Gulden ausmachen müſſen;

in *Praxi crimin. Q. 78. n. 76. & ſeq.* Id 36
quod etiam Hodiè, pleriſque in locis, uſu receptum, teſtatur Hoppius, ad *§. 5. Inſt. de obligat. quæ ex del. naſcunt. pag. 793.* Addat. Struvius, *exerc. ad π. 48. §. 21. circa fin.* Cludius, de *condict. furt. cap. 50. num. 56.*

So reden doch nicht allein viele andere 37
Teutſche Juriſconſulti gantz anderſt hiervon / daß nemlich / umb willen in mehrangezogener Peinl. Halß-G. Ordnung *Art. 162.* von diſem: Ob drey / oder mehrere Diebſtähl quinque Solidos Hungaricos außmachen / oder nicht: keine weittere meldung / wie in dem *Articulo proximè præcedenti 161.* de Furto ſecunda ſaltem vice commiſſo, gethan; ſondern / ohne den wenigſten weitters machenden unterſcheid / die Straffe des Strangs / propter tertium Furtum, abſolutè dictirt wird / diſem nach auch die pro- 38
pter illud levius Furtum, ſecunda videlicet vice patratum, ſi Valor rerum furtivarum ad XV. florenos uſuales non aſcendat, decernirte / nur Leibs- und nicht Lebensſtraff / in Furtio tertiâ vice commiſſo, ceu haud dubiè graviori, ejusque Reos non ſaltem Famoſos efficienti; ſed & planè cum Latronibus, & violentis Aggreſſoribus ad parilem conditionem redigente, nicht attendirt; ſondern diſem / ob ipſam hanc Tertiationem, ungezweiffelt / beſchwehrlichern und gröſſeren Delicto auch ein gröſſere und härtere / nemlich die *in Articulo 162.* ſine repetitione dictæ Diſtinctionis inter magna & parva Furta, abſolutè & ſimpliciter andictirte Pœna Laquei, admenſurirt und exequirt werden könne und ſolle;

39 prout ex his sæpedicti Articuli 162. generalibus verbis: Wird jemand betretten/ der zum dritten mahl gestohlen/ und solcher dreyfächiger Diebstahl mit guthem grund erfunden wird/ darumb (seu ob tale tertium Furtum, sive magnum, sive modicum, nihil ampliùs hîc additur) solle der Mann/ mit dem Strang/ von dem leben zum tod gestraffet werden ꝛc. definiunt Tabor, in *racemat. ad eund. artic.* Blumlacher, *ibid. num. 1.* Clasenius, ad *eund. tx.* ubi, cum Bonifacio de Vitalinis & Gilhausio, dicit, quòd delictum plus gravetur ex
40 Actuum Frequentia, quàm ex Magnitudine rei subtractæ. Hoppius, ad *d. §. 5. Inst. de oblig. quæ ex del. nascunt. pag. 792. in fin.* ibi: *Si tertiò aut sæpiùs repetitum, pariter pœna Laquei infertur*, non attentâ Quantitate rei ablatæ. Besoldus & Lindenspühr, ad *Ordinat. Provinc. Würtemberg. tit.* vom Feld- und Diebstahl. Collega noster, D. Harpprecht, in *Differ. Jur. Comm. & Marchico-Badensis. pag. 231. & seq.* Addantur omninò Brunnemannus, Ludwellus, Berlichius, Hahnius, Bachovius, Colerus, Mascardus, Menochius, in locis, quos refert Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 4. Const. 32. Def. 5.*

41 Sondern daß auch außwertige Jureconsulti auff gleichen schlag reden/ quòd nimirum non referat, utrum tria, vel plura Furta omnia sint levia, vel omnia magna, vel quædam, aut saltem unum ex illis nomen magni mereatur, eluceseit ex iis, quæ, præter proximè laudatum Menochium & Josephum Mascardum, tradit Marius Giurba, *consil. crimin. 93. num. 1. & 2.* ubi plures collaudat. Johannes Grivellus, in *Decc. Dolanis, Decis. 94. num. 4.* Johann-Bapt. Bajardus, in *addition. ad Jul. Clar. §. Furtum. vers. Scias tamen.*

42 Warbey wir jedoch dises gerne zugeben/ daß in etlichen provinciis & ditionibus, als in Tuscia, (de qua nominatim Caballus,
43 *d. Obs. 19.*) Florentia, de qua Sabelli, in *Summa diversor. tractt. §. Furtum. num. 12. §. Florentiæ per L. Municipalem. & num. 13. vers. Fur pro tribus furtis.* ubi dicit, Florentiæ de raro Fures simplices suspendi, etiam pro pluribus furtis; sed ad triremes
44 mitti: in Foro Saxonico; juxta ea, quæ legimus apud Carpzov. *d. Q. 78. num. 77. & sqq.* (ubi *num. 82.* Scabinos Lipsienses etiam extra Saxonicum Electoratum ità pronunciare addit;) nach der widrigen meinung/ quòd nimirum ad pœnam Suspendii dictandam tria levia furta, regulariter, haud sufficiant, gesprochen zuwerden pflege.

Man hat aber hiemit in substrato in mehrerem sich aufzuhalten/ der ursachen/ nicht
45 nöthig/ dieweilen in disem gegenwärtigen Casu wir nicht lauttere exigua & modica Furta vor uns haben; sondern eines davon eine Summam von 80. fl. paares gelds/ außgemacht; noch ein anders aber/ so an 77. Ehlen braunen und blauen zeugs begangen worden/ juxta Æstimationem in prioris Processûs Actis legaliter factam, sich auf 22. fl. 25. kr. beloffen: Wannenhero dise zweitte Exception von selbsten dahin fällt.

Und so hält es sich auch mit diser dritten/vor 46 den Peinl. Verhafften gemachten Einred/ daß nemlichen zwischen dem/ von ihm/ letztmahls entwandten/ auf 36. biß 40. kr. sich belauffendem Flor/ und seinem/ deßwegen/ ihm nemmenden leben keine proportion sey. Dann wiewohl in allweeg/ in Pœna delicto commensuranda, auch hierauff gebührend zureflectiren; 47

juxta ea, quæ ex LLbus pro Reo adductis, nempe *Lege 8. Cod. ad L. Jul. de vi publ. L. 28. §. Solent. ff. de pœn.* considerat Reusnerus, *lib. 2. Decis. 20. num. 8.* & in ipso hoc crimine, videlicet Furti, enixè urgen- 48 tur à Jacobo Wissembachio, ad *lib. 47. Disp. 29. §. 18. in med.*

& in simili, nimirum in crimine Falsi tri- 49 na vice commissi, ex Amaya, Farinacio, Burgos de Paz, & Menchaca inculcat Laurentius Mattheu & Sanz,

de *re criminali, controv. 38. num. 20.*

So mag doch auch dises dem Peinl. Beclagten/ der ursachen/ nicht zustatten kommen, dieweilen/ ob Furtum tertia vice commissum, die Straffe des Strangs nicht ob
trium Furtorum accumulatorum, sive conjunctim consideratorum Magnitudinem; sed ob publicæ Quietis & Securitatis Vio- 50 lationem, quæ profectò contra tales famosos Fures, ab ipsâ Lege, ipsis etiam latronibus, & violentis, ut audivimus, aggressoribus ferè parificatos, vix aliter, quàm per 51 gravitatem pœnarum, facta recta præstari potest, à glorioßissimo Cæsare Carolo V. & Proceribus Imperii, so wohl/ als auch in Crimine Rapinæ sive Deprædationis 52 non utique ob magnum ablatorum Valorem; sed ob Securitatem publicatum Viarum, à Raptore violatam, etiam in casu unius saltem Oboli violenter erepti, die Pœna Gladii, in *Artic. 126.* notorie bestimmet und angesetzt worden. Dann ja freylich auch von solchen verleumbdten Dieben/ deren gantzes Handwerckh in ehrlicher leuthe Bestehlung bestehet/ die gemeine Si- 53 cherheit/ zumahlen in Häusern/ und bey nächtlicher weil/ da ein jeder sein sicheres Receptaculum haben/ und in selbigem seiner Ruhe/ nach verrichteter schwehren arbeit/ genieſſen solle/ höchst- beschwehrlich violirt wird:

advertente Blumlachero, ad *d. Artic. 162. num. 2. pag. 344.* ibi: Dann ein Dieb nicht wegen der gestohlenen sachen *præcisè*; sondern

dern darumb gehängt wird / dieweil / durch das Stehlen / die gemeine Sicherheit turbirt wird. Jodoco Damhouderio, in *Pract. crimin. cap. 112. rubr. de furto. num. 29. vers. Sed hoc suspendium furti simplicis nascitur potiùs ex Legum interpretatione, & ex Consuetudine*, publicæ Tranquillitatis gratia *observatâ*. Johanne Harpprechto, ad §. 5. *num. 9.* ibi: *Quia* publicæ Pacis & tranquillitatis conservandæ causa *ob hominum crescentem malitiam, & rapacitatem refrenandam constituta est, meritissimò à plerisque populis justa judicatur. Inst. de obligat. quæ ex del. nascunt.* & Antonio Matthæo, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 47. tit. de furtis, cap. 3. num. 8. pag. nobis. 94.* ubi ita signanter: 54 Neque, inquit, commercia Gg. atque civitatum consistere possunt, nisi sua cuique Domus tutissimum refugium sit. Quid enim prodest, tecto defendi adversus frigora, pluvias, atque cœli injurias, si sunt nihilominùs metuendi Vecticularii? Quæ autem lectuli commoda, quæ quies nocturna, si dormire securis non licet? Quid? quòd non pecuniis duntaxat suis & supellectili; sed Vitæ quoque paterfamiliâs timeat? Incertum enim, quâ mente Fur ædes effringat, spoliandi an & 55 occidendi animo. Quam ob causam & Lex Divina occidi talem Furem nocturnum permisit. Addat, Besoldus, in *delibat. ex lib. ff. 47. tit. 1. Q. 5. pag. nob. 192. in fin.* Hoppius, ad §. 5. *Inst. de obligat. quæ ex del. nasc. pag. 793. in fin.* ubi dicit, in irrogatione pœnarum non ad Delicti quantitatem, seu ad rem, circa quam delinquitur; sed ad Delicti qualitatem, seu transgressionem Le- 56 gis esse respiciendum; & sic proportionem, hôc in casu, inter vitam hominis, & inter hoc delictum ratione Qualitatis, quæ appareret ex transgressione Legis humanæ, violato præcepto Divino, & è turbata societate communi. Johannes Georgius Fleck, in *Biblioth. Jur. Civil. lib. 4. tit. 9. num. 27.* ibi: *Ut omnibus modis* Pacem & Tranquillitatem publicam conservet.

57 Aus welch allem zugleich auch sich von selbsten erbricht / was von diser vierten und letzten Schutzrede / daß Peinl. Becl. nicht allein der zuletzt bestohlenen Magd ihren entwandten Flor zubezahlen sich erbietet; sondern auch / laut des vorigen Processûs Actorum, alle vormahls begangene und schon abgestraffte Diebstähl an die Eigenthumbs-Herrn völlig erstattet hab / für ein urtheil zufallen? daß nemlich auch diser Ihme Peinl. Beclagten nicht zustatten kommen könne. 58 Dann wiewohl ex Articulo 160. Peinl. Hals-G. Ordnung dises niemanden unbekannt / quod, sicuti etiam in Crimine Falsi Refectio Damni;

de quo Grammaticus, *Voto crimin. 25. num. 10.* Johann-Baptista Thoro, in *compend. Decc. verbo: Falsificans acta.* & *verbo: Falsificans literas.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re criminali, controv. 38. num. 35. & 36. Et sic, cùm Damnum creditoribus statim refectum fuisset, extra ordinem. Aula plectendum censuit, spreta Salernitani 27. Decisione, tanquam communiter reprobatâ*:

ità etiam in hoc delicto Furti restitutio 59 rerum à fure ablatarum exonerationem à pœna suspendii ei parere valeat;

per illa dicti Articuli verba: Wie schädlich der Diebstahl dem beschädigten seyn mag. & ea, quæ tradit Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 80. num. 81. usque ad num. 101.* Hieronymus Cala, in *Pragmat. 11. de cap. & vendit. sive de furtis, part. 1. cap. 2. n. 10. & seqq.* Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Furtum. num. 4. vers. Quòd Restitutio facta non tollat Pœnam, intellige de pœna extraordinaria: Nam, factâ Restitutione statim solet recedi à pœna ordinaria, & mitior imponi.* Conff. Argentorat. *vol. 2. conf. 85. num. 14.* Tabor, in *racemat. crimin. ad artic. 164. pag. 536.* Bocer. de *var. furtor. generibus & pœn. cap. 1. num. 154.* Hahn. ad *Wesembec. tit. de furt. num. 15.* ad verba: *Non etiam, vers. Caterum & cessat aliquando.*

Und dise Relaxatio pœnæ Suspendii auch 60 in tertiâ vice reiterato Furto statt und platz zuhaben scheint / juxta ea, quæ in specie ad Artic. 162. Ordin. Criminalis, in quo de Furto, tertia vice commisso solitariè quæritur, sine distinctione commentatur Clasenius, quando ità: Videndum, ait, numquid Pœna ordinaria locum habeat, quando Furtum est restitutum, ità, ut Domino nihil ampliùs absit; verùm is omne suum recuperaverit? Ubi igitur cessat Lucrum furis, & subindè Damnum domini, quod ei per furtum erat datum, Pœna mortis non poterit invenire locum. *pag. 702.*

So wollen jedoch die Rechtslehrere d- 61 ser relaxationi pœnæ kaum anderst statt geben / als wann die Restitutio rerum furto ablatarum noch vor eines Diebs würcklicher incarcerirung / und ante formatum Processum geschicht / indem sonsten die Pœna ultimi supplicii gar leichtlich / durch disen weg / zu nachtheil der heilsamen Justitz / evitirt / und besonders bey wohlbemittelten Dieben / die doch härter / als 62 arme / coercirt werden soltten / die äusserste Todesstraff / ob Furtum simplex, licet magnum, imò maximum, & sæpissimè ab ipsis reiteratum, kaum ingress finden könte:

De quo partim Carpzovius, *d. Q. 80. num. 92. & 94.* partim verò laudatus Hieronymus Cala, & post alios Sabelli, *c. l.*

63 in verbis: *Nam factâ Restitutione* NB. statim, *vel* saltem ante Processum, & Inquisitionem, *solet recedi à pœnâ ordinariâ, & mitior imponi.* Cala, *loc. cit.* ubi, quòd in levioribus furtis, factâ restitutione, minoratur pœna: Secùs autem in gravioribus,
64 & qualificatis, ac post inquisitionem, & carcerationem. Quam eandem sententiam etiam ipse Clasenius, *c. l.* approbare videtur, quando ità: Restitutio, inquit, fit Primò, si res furto ablata apud furem reperiatur, & Domino restituatur: 2dò, si
65 Fur, pœnitentiâ ductus, ante Incarcerationem, rem ablatam restituat, vel, ejus nomine, satisfaciat Domino. 3tiò si cum Domino transigat, damnum resarciat. Quæ ad apicem quoque sua fecit, & paterno Collegio his formalibus inseruit B. Dn. Assessor Lauterbach, in *Colleg. π. theor. pract. tit. de furtis, §. 55.*

66 Und daß dise Limitatio Iuris communis, de pœna Suspendii contra Fures dictanda, in talibus terminis, wa viele Diebstähle be-
67 gangen worden / eben so / als auch in Furto periculoso, de quo Carpzovius, *Q. crim. 80. num. 61. & seqq.* nicht zulässig sey / das lehret in puncto laudatus Cala,

dicto cap. 2. num. 10. cum seqq. & cum illo Sabelli, *cit. loc.* in verbis: *Vel ubi essent*
68 plura Furta: *Nam, his casibus*, nihil prodest Restitutio ad minorandam pœnam.

69 Ob nun aber gleichwohl dises alles in Rechten unverneinlich fundirt; so können wir doch unangefügt nicht lassen / daß / nach denen gleichbalden anführenden Umbständen / uns allzuscharpff und hart zuseyn dünckhet / daß Peinl. Beclagter / utut septimi furti apertissimè Reus, mit der Straffe des Strangs / oder auch nur des Schwerts / an-
70 gesehen werden solle. Dann da ligt uns noch immer sein des Peinl. Beclagten / in den vorigen Actis in mehrerem beschribene schlechte Education / allem ansehen nach bey ihme sich findender schlechter Verstand / und Einfalt im weeg / indem nemlich schon vormahls notorietas Actorum von ihme so viel
71 an den tag gelegt hat / daß ihm seine beyde Eltern / in der zärtesten kindheit / da er nemlichen kaum zwey Jahr altt gewesen / durch frühzeitigen Tod entgangen / und / nach ihrem
72 hintritt / er in der vormahligen elenden / theuren und laydigen kriegszeit / so elendiglich aufgewachsen / daß er / als ein armer wayß / von mönniglich verlassen / und zu kirchen und schuhlen wenig oder gar nicht angehalten worden; Und er hingegen zu Hanns Daibern / das Schuster-Handwerckh zu-
73 erlernen / verdingt; von welchem er aber / der kost halben / so schlecht gehalten worden / daß / wann ihm nicht zuweilen seine Befreundte ein stückh brods mitgetheilt / er bey selbigem kaum bleiben und auslernen hätte können;

und / weil diser sein Meister ein rechter Trun-74
ckhenbold und verthunischer Mann gewesen / so hat er auch bey ihm nicht viel guthes gesehen / oder einige antreibung zur Gottesfurcht gehabt; da zumahlen er ihn auch offt 75
an dem Sonntag zuschaffen genöthiget: welches des Peinl. Verhafften Einfalt / Thumb- und Boßheit dergestalten vermehrt / daß er erst in dem 23. gsten Jahr seines alters / in den 76
Glaubens-Articuln und andern nothwendigen stückhen des Christenthumbs informirt werden müssen / daß man ihn zum genuß des Heil. Abendmahls erstmahls zulassen können / nach wörtlichem innhalt des in dicti Processûs Actis eingekommenen Testi-
monii von Herrn Pfarrern des Ohrts Mit 77
welch allem noch weiter zu combiniren / daß zwar Peinl. Becl. das Schuster-Handwerckh guther massen erlernt / und hernach / als ein knecht / bey unterschiedlichen Meistern geschafft; dabey aber doch / als einer 78
schrockhener einfältiger mensch / in seiner Einfalt / still dahin gangen / und wann er bey jemand vorüber gegangen / ihm wunderseltten einen guthen morgen / guthen tag / oder sonst gewünscht / auch mit niemanden ichtwas geredt / oder gemacht / als wann man ihne besonders gefragt: Dessen nicht zugeschweigen / daß die vormahls von ihm begangene Diebstähl gar der bösen anwe- 79
sung und Seduct on seiner Materteræ, Georg Schlientzen Eheweib / als die ihne an sich / in ihr Hauß eingezogen / von zerschiedenen juratò vernommenen Zeugen beygemessen werden wollen:

allermassen dises alles / in unserem vormahlen ertheilten Responso, aus denen tùm temporis, nemlich erst vor zwey Jahren eingezogenen kundschafften / nach allen umbständen mehrers repræsentirt worden.

Wir setzen disem allem / zu so mehrerer beglaubung des Peinl. Beclagten sehr geringen verstands / und wa nicht Thumbheit / doch grosser Einfalt / aus den neueren Actis, noch dises bey / daß er dises / von ihm / nunmehro zu siben mahlen iterirten / Delicti 80
enormitatem, und deren darauff in Rechten gesetzten Pœnæ severitatem so gar nicht verstanden / daß er auch / als er allbereit / ex carcere, denuò examinirt / und wider dahin geführet worden / dem Herrn Vogten / durch den Statknecht / zuruckhsagen lassen: Er wolle / wann man ihn des Gefängnis erlasse / unter denen Hoch-Fürstl. Würtembergischen Regimentern kriegsdienste annemmen / und / da man andern zehen Reichsthaler vor Werbgeld gebe / er sich mit zehen Gulden begnügen lassen wolle; wel 81
ches deutlich zuerkennen gibt / daß / nach seiner thummen einfalt / er in disen gäntzlichen gedanckhen gestanden / daß / wann er am Werbgeld seiner Gnädigsten Herrschafft

5. fl.

f. fl. nachlasse / sein gantzes verbrechen damit gnugsam gebüst / und er also von aller weitteren bestraffung ledig und loß zuzählen sey;

nach breitterem innhalt des am 27. April. jüngsthin gehaltenen Protocolli, und demselben angehängten Vogt-amptlichen Berichts.

82 Zweittens kompt bey uns ferner / pro non decernenda pœna ultimi supplicii, in consideration / daß / da ihm der Herr Vogt / in seinem erstatteten unterthänigsten Bericht / das gute gezeugnus gibt / daß / seit dem er zu Ludwigsburg seine vier-monatliche Schaffzeit erstanden / und er an einem Schaden am fuß / nach gantzen 6. monathen / gleichwohl wider curirt worden / Er sich zu seinem vormahligen Meister / Eberhard Polackhen / wider in dienst begeben / und von solcher zeit an / von ihm / nicht das geringste böse gehört worden / Er in dem gegen-
83 theil zu dem letzten Diebstahl und Entwendung des Flors / allem ansehen nach / durch seine grosse dürfftigkeit und armuth gebracht worden. Dann / gleichwie er von seinen seeligen Eltern so gar kein vermögen oder mittel gehabt / daß man ihn nicht einmahl zukleiden vermocht / und man seinen blossen leib fast allenthalben gesehen / biß er von seinem Altvatter endlich ein böckhin paar hosen geerbt / und sein Pfleger Fritz ihm seines seel. Bruders rockh zukauffen gegeben;

nach innhalt Roculi examinis Testium, in *depositt. Testis 6. ad articuli defensional. 3. intgm spec. 5.*

84 alsó ist aus dem neuen Inquisitions protocoll hiehero zuerhohlen / daß / nachdem der Verhaffte (auf welche weise? ist aus demselben nicht zuerlernen) von seinem Meister / dem Polackhen / wider weggekommen / und er nach der hand sich / mit seinen leuthen / nemlich Georg Lientzen / und seinem Eheweib / umb etwas beruñwillt / Er von ihnen am Dienstag / den 21. April. A. curr. im unwillen hinweggegangen / und auf unterschiedliche öhrter gekommen / auch allent-
85 halben umb einen Meister nachfrag gehabt: Dieweilen er aber keinen erfahren können / und nicht einen heller weitters übrig gehabt / alsó / daß er auch zu Binningen den / nur mit einem Pfenning bezahlenden / Bruckhenzoll nicht abstatten können / so hat ihn diser mangel dahin getriben / daß er auch des Bettlens nicht entübriget seyn können / und dahero an theils öhrten Brod gehaischen;

laut seiner formalium in ermeldtem Pro-
86 tocollo, ad *interrogator. 4. in fine.*

Alldieweilen er nun erst allerletzlich auff Affalterbach kommen / so ist gar glaublich / daß er selch seine dürfftigkeit sich wider zum Stehlen verlaitten lassen / und dahero er in Jacob Majers behausung sich eingeschlichen / und / nebst einem stückh Brods / so er von dem laib abgeschnitten / und / zu stillung seines hungers / noch der Magd ankunfft / darvon gegessen / auch ihren Flohr weggenommen.

Wie nun aber die Rechtslehrere / imò 87
etiam ipsi variarum terrarum LLatores, in hac ipsa Quæstione: Utrum, & quando hujus criminis Rei pœnâ ultimi supplicii plectendi veniant? conscienter & prudenter determinandâ, alle Christliche Richtere und Jurisconsultos enixissimè dahin anweisen / daß auf alle Umbstände genaue und fleissige reflexion gemacht / und / wann das verbrechen dergestalten bewandt / daß ein der Rechten verständiger Richter ad legalem & justam Commiserationem flectirt werden kan / nicht nur die schändliche und ignominiosissima pœna Suspendii; sed & omnis pœna mortis relaxirt werden solle;

Conferatur imprimis notabilis locus in Jure Provinciali Marchico-Badensi *part. 7. tit. 47. §.* Im Fall aber. & quæ notant Carpzovius, in *J. F. part. 2. Const. 32. Def. 6. num. 4.* & *Q. crimin 38. num. 1. & 20.* Brunnemannus, de *processu inquisitor. cap. 9. num. 86. in fin.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Differ. J. C. & Marchico-Badensis, pag. 23. in fin. & pag. seq.* Besoldus, in *delib. ex lib. π. 47. tit. 1. Q. 5. §. 2.* Cæterùm 88
quia sanguis humanus preciosissimus est, ac in pœnis mitiores esse debemus, cautus proindè debet esse Judex, & pœnarum acerbitatem humanitate & undecunque captatâ occasione temperare:

Allso können wir / salvo rectiore judicio, 89
anderst nicht judiciren / als daß auch bey disem gegenwärtigen Casu des Peinl. Beclagten nativa Simplicitas & obtusior Intellectus, mala ejus Educatio, ex Magistri, quò primitùs usus fuit, dura tractatione, & parcissima alimonia, tùm & ebriositate profundiùs adaucta morum Corruptio, ipsiusque Materteræ imputata Seductio, tùm & ingens ipsius, à primis cunabulis, & imprimis quoque tempore ab ipso commissi novissimi Furti, tolerata Paupertas pro remittendâ pœna ultimi supplicii, auch noch dermahlen / ein grosses beytragen / und nicht ausser augen gesetzt werden können;

per ea, quæ legimus apud Taborem, ad *artic. 159. Ordinat. Carol. pag. 470. in fin.* & Casparum Zieglerum, in *Dissert. de pœnis, §. 20.*

Ja umb willen auch dises / ob die Resti- 90
stitutio rerum furto ablatarum, auch in tertio, vel pluries commisso Furto, cum nullis aggravantibus circumstantiis conjuncto, præprimis ab homine egeno facta, nicht eben so wohl / als in furto secunda vice patrato, ad remissionem pœnæ ultimi supplicii,

ihre

ihre würckhsamkeit habe? noch nicht so gar richtig ist: allermassen beraits oben erwehnung geschehen / und die affirmativam non adeò obscurè zuapprobiren scheint Christophorus Besoldus,

in *delibat. ex lib. ff. 47. tit. 1. Q. 6. pag. nobis. 195.* ubi ità inter alia: In Praxi, inquit, ubi captatur benignior interpretatio, etiam contra subtilitatem Juris, præsertim ubi quæstio est de capitali Furum pœna, satis aliàs acerba, punitur is mitiùs, qui damnum resarcire NB. Omnibus potest. Quæ verba haud dubiè compluries iteratum Furtum supponunt:

Und endlich bey ihme dem Peinl. Beclagten das von ihm die zwey letzte Jahr / ausser disem Flohr-Diebstahl geführte guthe leben zu seiner vollkommenen Emendation / quoad hoc genus Vitii, guthe hoffnung schöpffen läst;

juxta ea, quæ habet Jacobus Wissembach, ad *Pandect. part. posterior. Disp. 29. §. 19.*

Disem allem nach wolten wir / salvo denuò rectiore aliorum suffragio, unser rechtliches sentiment lieber dahin ertheilen / daß Peinl. Beclagter / auch noch dermahlen / mit der äussersten Todes-straff gleichwohlen verschont / oder wenigst von unsers Gnädigsten Fürsten und Herrn Hoch-Fürstl. Durchl. die Sachen dahin in throno Clementiæ mitigirt werden möchten / daß ihme so wohl solche äusserste Todes-Straff / als / nach heilsamer anlaittung des ab omnibus prudentibus billich hoch-æstimirenden Rescripti Ducalis Johann-Fridericiani, nonnihil illustrati à laudato Besoldo,

ad *d. lib. 47. Q. 5. circa fin.*

auch die / ab ipso Romano Consulto, in *L. 28. §. 1. ff. de pœn.* allso genannte Pœna morti proxima, nempe Fustigationis, (ceu cui dictum epitheton moderni passim Prudentes accommodant) als einem Schuhknecht / welcher sonsten nicht weiter / mit solch seinem Handwerckh / sein Brod honestè erwerben könte / aus Hohen Lands-Fürstlichen Hulden erlassen / und Er hingegen / so wohl dises so offt iterirten Delicti enormitatem endlich recht einzusehen und erkennen zulernen / als auch deren von ihm / per Furtum toties reiteratum, sehr belaidigten Justitz ein genüge zuthun / ein gantzes Jahr lang in opus publicum condemnirt / auch zu dem ende / da dise sententz ingress finden solte / denen beyden Partheyen eröffnet werde nachstehende

Urthel.

In der Peinl. Rechtfertigung unsers Gnädigsten Fürsten und Herrn verordneten Anwalds / Anclägers / an einem / wider Friderich Stahlen von Poppenweiler / Peinl. Beclagten am andern theil / ist hiemit / auf erhobene anclag und antwort / geführte kundschafften / auch all ander Gerichtliches vor- und anbringen / nach gethanem Rechtssatz / genommenem bedacht / und eingeholtem rath / mit urthel zurecht erkannt: Daß Peinl. Beclagter / wegen seiner widermahlen begangenen Mißhandlung / in unsers Gnädigsten Fürsten und Herrn gebäuen / ein gantzes Jahr / und zwar die helffte an solcher zeit in Springen zuarbeiten / auch / neben seiner Azung / dem Fürstlichen Herrn Anwald alle Uncosten zuzahlen schuldig; anbey Ihm hiemit nochmahls / vor gehegtem Malefitz-Gericht / unter augen außtruckhlich angekündet seyn solle / daß / wann er hiernächst sich von neuem mit stehlen vergreiffen würde / Er alßdann unnachlässig mit der Straffe des Strangs abgestrafft werden solle.

Dises ist es / was wir bey disem beschwehrlichen Facto allenthalben deren heilsamen rechtlichen verordnung gemäß zuseyn erachten; unter unserer Facultät beygetrucktem Insigel. Tübingen / in Collegio nostro den 30. Jun. 1711.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM QUINTUM.

SUMMARIA.

DE Feudorum nobilium, Roßdienst-pflichtiger / Sattel-Güther / *item* Sattel-freyer Güther Collectatione.

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Recensentur remissivè diversissima DDrum sententiæ: Quænam Feuda, & undè nobilia denominari mereantur? *num.* 2.

Nomen nobilis Feudi in Jure feudali Longobardico *nusquam occurrit. num.* 4.

Feu-

Feudum nobile complures & illud reputant, si aliqua Jurisdictio, mixtum, aut merum imperium, cum certo districtu, castro, vel pago, *alicui in feudum à Principe concedatur. num.* 5.

Hujus generis Feuda Henricus à Rosenthal appellat Feuda jurisdictionis. *num.* 6.

Applicantur hæc jura Casui proposito, ubi nobilis Familia mit der Feldmarck und Vogtey zu S. mit allen darzu gehörigen Güthern und Leuthen / *jam ab aliquot retrò Seculis, fuit investita. num.* 7.

Sub nomine Vogtejæ tota civilis Jurisdictio *comprehenditur. num.* 9.

Complures DDres & illa Feuda, *quæ* ab aliquo Principe Nobilibus *conceduntur, pro* nobilibus *reputant. num.* 11.

Imperii Romano-Germanici Principibus, *regulariter, non competit* Jus nobilitandi. *num.* 12.

DDres Feuda etiam à sola immunitate ab oneribus publicis Nobilia *appellitant. num.* 14.

Hanc nobilitatem *eapropter* feudalem *appellat Eybenius. num.* 15.

Et hujusmodi Feuda *etiam à nostri* Imperii Principibus *concedi possunt. num.* 16.

Jus Tributa imponendi, & immunitatem ab illis concedendi *à pari procedunt. num.* 17.

Ita Usu servari *testatur Itterus. num.* 18.

Frey Schild-Lehen / und Frey-Lehen / *pro Feudis* nobilibus *accipiunt Dnni Antecc. Tubingenses. num.* 19.

Feuda à Principibus Imperii *concessa*, gradu quodam, *ab* aliis nobilibus Feudis differre *dicit Iter. num.* 20.

Ritter-Lehen / *quibus* onus militiæ *adjunctum*, *ab* aliis *è contra* ad Plebejos spectantium Bonorum oneribus, *Majores nostri, solius* Militiæ favore, *liberarunt. num.* 21.

Feudum quanto antiquius, *& de quo constat, quòd illius Possessores* servitia militaria, *per longissima retrò* tempora, *Principibus præstiterint, tanto etiam facilius præsumitur* nobile. *num.* 22.

Nobilitas adscribitur Antiquitati, *ità, ut* omne antiquum Feudum *habeatur* pro nobili. *num.* 23.

Feudum, *in genere*, semper aliquid nobilitatis sapere *intelligitur. num.* 24.

Præprimis si etiam Antiquitatem, *vel* Jurisdictionem, *aut aliquam* nobilem præstationem annexam *habeat. num.* 25.

Feudum nobile *etiam ex eo præsumitur, si non Rustico, vel Plebejo; sed* viro Patricio, Doctori, & benè de Republica merito, *concessum fuerit. num.* 26.

Ex Investitura *cujuslibet* Feudi status & vera Conditio *addiscitur. n.* 28.

Ex Nobilitate per multorum Seculorum *decursum florente etiam* Feudi Nobilitas *à plerisque colligitur. num.* 29.

Nobiles *etiam plebeja &* burgensatica Feuda *possidere queunt. num.* 30.

Feudum nobile non ab effectu, *quòd scilicet suum* possessorem nobilitet; *sed ex eo, quòd* Nobilitati accedat, *& ipsum ex eo*, quòd Nobili detur, nobile dicendum *contendit Vultejus, aliique complures. num.* 31. *& seq.*

In Saxonia *sola* regalia Feuda *nobilitant: Sed tamen* Antiqua *nihilominùs* nobilia, Adeliche oder Ritter-Lehen / *ex eo, vocantur, quòd* verè Nobiles de istis, ut Nobiles, investiantur. *num.* 33.

In determinanda hac Q. Utrum Prædia Nobilium, *in dubio*, pro feudalibus, *vel* emphyteuticis haberi *debeant?* Qualitatis personarum *magna ratio habetur. num.* 34.

Nobiles *ut plurimùm potiùs* feudalia, *quàm* emphyteutica, *prædia possident. num.* 35.

Etiam Nobiles emphyteusin habere *& acquirere possunt. num.* 36.

Qualitas Nobilitatis, *præsertim* antiquæ, *etiam hoc operatur, ut* Feudum *exindè non plebejum seu rusticum; sed* nobile *præsumatur. num.* 37.

Secundum qualitatem Personarum omnia interpretanda; *& semper illud præsumi debet*, quod congruit Personæ, cum qua actus perficitur. *num.* 39.

Laudantur Autores, quòd ipsum Feudum, quà tale, nobilitet, *sive suum possessorem ad Nobilitatis splendorem provehat. num.* 40.

Etiam Biga Tubingensium Antecessorum. *num.* 41.

Adferuntur consectaria hujus qualitatis, *quòd Feudum sit nobile. num.* 42.

Vasalli, *ceu Domino ad præstanda* Servitia feudalia *obstricti*, à Collectis, *regulariter*, immunes *sunt*, *tùm* ordinariis, *tùm* extraordinariis. *num.* 43.

Regulariter, ratione unius ejusdemq; rei, duplicato gravamine onerandus est nemo. *num.* 44.

Nisi tales sint Collectæ, *quæ* in locum feudalium servitiorum *quandoque succedunt. num.* 45.

Vasallos *nec tempore* extremæ & summæ necessitatis, *ultra sua Servitia, ad quicquam teneri*, *complures definiunt. num.* 46.

Eo quòd Vasallorum immunitas à collectis *non sit* gratiosa; *vel planè* gratuita; *sed* onerosissima. *num.* 48.

In talibus casibus summæ Necessitatis *DDres* communiùs, *atque hos inter etiam* Tubingenses, contrarium *intrepidè propugnant. num.* 50.

Adferuntur Exempla extremæ hujusmodi Necessitatis. *num.* 51.

In Constitutionibus Ducatus Luneburgico-Calenbergensis *omnia Prædia*, welche Roßdienst-pflichtig / à contributionibus libera *pronunciantur. num* 54.

Roßdienst-pflichtig *nihil aliud insinuat, quàm* equestrium seu feudalium servitiorum præstationi *subjacentia Prædia. num.* 55.

In Judicio allegata *si non* contradicantur, *per fictam seu* quasi confessionem pro concessis *habentur. num.* 57.

In ambiguo *præsumitur*, *quòd* Vasallus ad Servitia *suo Domino teneatur. num.* 58.

Licet Servitiorum in Investiturâ nulla *facta sit* mentio. *num.* 59.

In Calenbergensis Ducatûs sanctionibus etiam die Sattelfreye Höfe und Güther *ab oneribus* collectarum *dicuntur* immunia. *num.* 60.

Ab immunitate der Sattel-freyen Güther / *argumentô à majori ad minus deductô*, multo magis die Sattel-Güther *in censum* immunium *referri debent. num.* 62.

Nomina, Sattel-Güther / & Sattel-freye Güther / diversum *recipiunt* significatum. *num.* 63.

Sub nomine der Sattel-Güther *Creidenmannus & alii non talia prædia intelligenda dicunt*, *pro quibus* Servitia feudalia *præstanda*; *sed* penitùs libera, immunia & franca, quæ immediatè Imperio subsunt; *etiamsi illorum possessores sint* Landsassii. *num.* 63.

Alii sub nomine der Sattel-Güther / & Sattel-Lehen / Feuda laudemialia *contineri contendunt*, *pro quibus*, *Casu eveniente*, *Vasallus Domino* Equum instructum præstare *teneatur. num.* 65.

Clausula zu Sattel-Guth / nach Zutphischen Lehen / *quid insinuet? num.* 66.

Alii talia Feuda, *quæ* Sattel-Güther *dicuntur*, *cum* Feudis scutorum *pro iisdem exaudiunt. num.* 67.

Feuda scutifera, *vel* satellitia *an ab* Ephippio, *vel* Equo *ephippio instructo dicantur*, *an à* satellitibus, Trabanten / Hatschiern? *num.* 68.

Schild-Lehen-Recht *quid* in successione istius generis Feudorum *operetur? num.* 69.

Communior Interppr. sententia hæc est, *quòd* Sattel-Güther *ex eo dicantur*, *quòd* Servitia militaria vel per ipsos Vasallos, vel illorum Substitutos, pro illis præstentur. *num.* 70.

Anexeo, quòd oneri Contributionum subjaceant? *ut noviter censet* Dn. Oekelius. *num.* 71.

Sattelfreye Güther *illa communiùs dicunt, quæ* ab omnibus Servitiis immunia *sunt. num.* 72.

Non tamen ubivis ab omnibus in universum Oneribus. *num.* 73.

Hermann. Conringius Sattelfreye Güther *potiùs* Saalfreye Güther *dicenda existimat. num.* 74.

Saal antiquitùs, *&* Hodiè, *idem denotat, quod* Frey / *seu* liberum ab oneribus. *num.* 76.

Vadianus Salica bona *vocat* freye Lehen-Güther. *num.* 77.

Sattelfreye Güther / non semper *respectu* omnimodæ libertatis ab omnibus Oneribus, denen Sattel-Güthern opponuntur. *num.* 80.

Collectæ *etiam Bonis* feudalibus, *per* Præscriptionem, *vel* Consuetudinem *imponi possunt. num.* 79.

Utrum talis Consuetudo etiam in Ducatu Luneburgo-Calenbergensi *probari valeat? num.* 81. *& seqq.*

Expenduntur prolixè hanc in rem obviæ Serenissimæ Domus Brunsuico-Luneburgicæ Constitutiones. *à num.* 85. *usque ad num.* 98.

Ein Rittermässiges / und ein anders Adeliches Lehen-Guth *annon unum & idem sint? num.* 99.

Ein Rittermässiges / oder Ritter-Lehen / und Adelich Lehen *à Feudistis & aliis pro synonymis habentur. num.* 100.

Secundum communem loquendi Usum, *sub appellatione* der Ritter-Güther / *ut &* Ritter-Lehen-Güther, *tantùm* Feuda Nobilium; *non etiam* Baroniæ, *vel Feuda* regalem dignitatem *annexam habentia significantur. num.* 101.

Habito respectu ad Personæ Dignitatem, *&* nonnulla Privilegia, Equites, *&* Nobiles, die Ritter / und die von Adel / *in aliquibus differunt. num.* 102.

Quatuor inter illos differentias *exhibet Phil. Knipschildius. num.* 104.

Illustris Domini Caspari à Lerch sententia de his. *num.* 105.

Utrum nobilis Feudi, *de quo hic Qr.* antiquissimi Possessores sessionem & Votum in provincialibus comitiis habeant? *num.* 108. *& sqq.*

Natalibus Nobiles, *insimùlque* equestrium Prædiorum Possessores *etiam* ad Regionis Conventus vocandi. *num.* 112.

Defectus Matriculæ provincialis *veris* Statibus Provinciæ *non magis obesse debent, quàm* defectuosa Imperii Matricula veris Statibus Imperii. *num.* 115.

Specifica mentio der Lehen-Güther / *in Provincialibus Constitutionibus, quòd illa* Collectis obnoxia *esse debeant, ad* Feuda burgensia, *&* prædia emphyteutica *commodissimè restringitur. num.* 120.

Hujus generis Bona *etiam* Nobiles, *tametsi* immediati, *acquirere & possidere possunt. num.* 121.

Sicut Rustici Feudorum capaces *sunt; ità etiam* Nobiles emphyteuseos, & alterius adhuc inferioris Juris. *num.* 122. *& sqq.*

Nobiles burgensium *duntaxat* Feudorum, *ut &* emphyteuticorum fundorum possessores *omnibus tàm* extra-*quàm* ordinariis collectis subjacent. *num.* 123.

Demonstratur, quòd dicta commemoratio der Lehen-Güther / *sine* contradictione *ad* Feuda Nobilia, Ritter-Lehen Güther / *extendi non possit. n.* 124. *& sqq.*

In dubio Princeps nobilibus suis Vasallis Jura ipsis competentia adimere voluisse *haudquaquàm intelligitur. num.* 128.

Nemo magis, *quàm* Princeps, memor *esse præsumitur, quòd*, qui ipsius servitio sunt, à contributionibus excusentur justissimè. *num.* 129.

Feuda nobilia ad popularem pensitationem haudquaquàm trahenda. *num.* 130.

Contra nobilis Feudi, de quo in substrato Qr. Possessorem sine fructu nonnulla Præjudicia *urgentur. num.* 131.

Præjudicia *frequentissimè, ob unius vel alterius* Circumstantiæ Varietatem, *allegari non possunt. num.* 134.

Ex Facto oritur & moritur Jus. *num.* 136.

Applicantur hæc pluribus Casui proposito. *num.* 137. *& seq.*

Ab extraneis Jurisconsultis conceptæ Sententiæ, in notoriam Provinciæ Consuetudinem, vel Statutum impingentes, à Judice Loci rectè rejiciuntur. *num.* 141.

An das Chur-Fürstlich Braunschweig-Lüneburgische Hoff-Gericht zu Hannover.

Urthel.

1 IN Supplications-Sachen Calenbergischer Schatz-Räthe/ Clägere und vorjetzt Supplicanten/ an einem / entgegen und wider den Major Johann Carl von Cramm / Beclagten und Supplicaten / am andern theil/ erkennen und sprechen wir Chur-Fürstl. Braunschweig-Lüneburgische Vice-Hof-Richter / Räthe und Assessores, allem fürbringen nach / auff eingeholten rath unpartheyischer Rechtsgelehrten / mit urthel vor recht: Daß / ungehindert des von seiten der Supplicanten / gethanen einwendens/ es bey deren / am 25. Augusti, jüngst-verschienenen Jahrs / publicirten Sententz schlechter dinge zulassen; inmassen wir selbige hiemit nochmahls confirmiren; die auffgewandte Uncosten aber/ aus bewegnus/ vergleichen und compensiren.

(L. S.) Daß dise Urthel denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß / erkennen wir Decanus und übrige Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen; unter unserer Facultät anvertrauttem Insigel. Actum in Collegio nostro den 1. Augusti, Anno 1711.

RATIONES DECIDENDI.

2 AUf vorstehender confirmatori Urthel haben uns commovirt nachstehende Rationes, daß wir allerförderist von deren / im Lehenbrieff de Anno 1588. so genannter Feldmarck zu Segemünde / oder / wie Herr Beclagter und Supplicat dieselbige nennt / Länderey zu Seemünder (so Er für ein per injurias bellicas ruinirtes Ritter-Guth beständig angibt) kein ander/ als dises judicium fällen können / daß dieselbe ein wahres / von dem Fürstenthumb Calenberg / allschon von vielen Seculis her / lehenrühriges Ritter-Mann-Lehen/ sive, propriè sic dictum, Nobile Feudum sey. Dann wiewohl die Rechtslehrere über diser Quæstion viele dubia machen: Quænam Feuda nobilia appellari mereantur? & undè hoc nomen illis propriè competat? 3

ut prolixè exequitur noster quondam Anteccssor Henricus Bocerus, de *feudor. distribut. cap. 3. num. 2. & sqq.* Georg Adam Struvius, in *syntagm. Jur. feudal. cap. 2. aphor. 5. num. 1.* Henricus à Rosenthal, de *feud. cap. 2. conclus. 2.* Ludolphus Schrader, in *simili tract. parte 2. cap. 3. num. 10. & seqq.* Joh. Guilielmus Itter, de *feudis Imper. cap. 3. §. 4.* Theodorus Höpingk. de *jure insign. cap. 8. num. 270. & sqq.* Andr. Tiraquellus, de *nobilit. cap. 7. num. 6. & sqq.* Philipp. Knipschildius, de *Nobilit. ejusque jurib. & privil. lib. 1. cap. 6. num. 30. & seqq.* Ludwell. de *feud. cap. 3. pag. 43. & sq.*

cùm præsertim hanc ipsam Feudi appellationem in communibus Feudorum Consuetudinibus nusquàm obviam esse; sed ex Teutonici sermonis consuetudine profluxisse dicatur; 4

à laudato Ittero, *loco proximè adducto*:

So finden wir doch / daß von vielen berühmt und bewährten Scribenten eminentior hæc Qualitas & Denominatio, unter andern / fürnemlich auch ex Rei Concessione, si nimirum alicui etiam aliqua Jurisdictio, mixtum, aut merum Imperium, cum certo prædio, castro, pago, districtu, in feudum concedatur, zu judijudiciren sey: 5

Chassanæus, *consil. 64. num. 6.* Tiraquellus, *tract. de nobilit. cap. 7. num. 3.* Molinæus, ad *Consuetud. Parisiens. §. 15. glossa. num. 1. vers. Tertiò feuda ab de his dependentia.* Borcholten, de *feud. cap. 4.* Guido Papæ, *Decis. Gratianopol. 385.* Henricus à Rosenthal, in *synopsi feud. cap. 2. conclus. 2.* ubi dicit, se in tanta Scribentium varietate 6 in ea esse opinione, ut usum cujusque Loci, in hac Q. maximoperè inspiciendum credat: Si tamen sint Feuda Jurisdictionis, se non dissensurum. Petrus Gudelinus, de *jure feudor. parte 1. cap. 5. num. 3. pag. 15.* Theodorus Höpingk. de *jure insign. cap. 8. §. 3.*

Alldieweilen nun die Durchläuchtigste 7

Herrn

Herren Hertzogen zu Braunschweig und Lüneburg die allschon von vielen Seculis her in dignitate Nobilitatis stehende Crammische Famili mit der Feldmarck / und der Vogtey zu Segemünde / mit allen den Gürthern / und Leuthen / die darzu gehören / investirt und belehnt haben;

8 gestalten aus deren / von weyland Herrn Hertzogen Wolffgang zu Braunschweig / Anno 1588. weyland Herrn Frantzen von Crammen ertheilten Belehnung / warinnen Seine Durchl. notabiliter anführen / daß die von Cramme / und ihre Vor-Eltern / diese beraits von vielen langen Jahren / von Dero Durchläuchtigsten Anherrn und Vor-Eltern zu Lehen gehabt / besessen und hergebracht / in mehrerem erhellet;

9 Die Rechtslehrere aber in diesem einträchtig / daß / sub nomine Vogteiæ, die gantze civil Jurisdiction verstanden werde; ut videre est in Actis Lindavienſibus, *pag. 285. & 329.* item apud Mynſinger. *decade 13. Resp. 3. n. 9.* Henric. Linck. in *Dissert. de jurisdict. Vogteia, edita à Dn. Christiano Leonhardo Leuchtio, in varr. tractt. pag. 429.*

10 So halten wir fürerist dises für richtig / daß dises Feudum jure nobilis Feudi zuæstimiren / und alle dergleichen nobilibus Feudis anhängige Jura auch disem Feudo mit allem bestand applicirt werden mögen;

Umb so mehr / da / fürs zweitte / viele fürnehme Feudisten und andere Doctores auch dises für richtig angeben wollen / daß

11 auch solcherley Lehen / die von einem Reichs-Fürsten einem Edelmann conferirt worden / pro Feudis Nobilibus zu halten seyen;

prout, ex tx. *II. Feud. 10.* intrepidè concludit Henricus Borcerus, de *distribut. feudi, cap. 3. num. 11.* ibi: *Cùm Feudum nobile, ſive honoratum feudum, ut quod plebejo feudo opponitur, etiam illud ſit, quod Dux, Marchio, Comes alicui conceſſit.* poſt Obertum de Orto, ad *d. tx. II. F. 10.* Johannes Borcholten, de *feud. cap. 4. num. 14.*

12 Non quidem ex eo, quòd étiam noſtri Imperii Principibus Jus nobilitandi revera competat; ut in ipſo hoc articulo contendit Obrechtus,

de *feud. lib. 1. cap. 5. num. 23.* & Hermannus Vultejus, in *tract. de feud. lib. 1. cap. 8. num. 10. vers. Ignobile.* Gothofredus Antonii, *Diſp. feud. 1. concluſ. 6. lit. b.* Joſias Nolden, de *ſtatu nobil. civili, cap. 2. num. 177. & ſeqq.* aliique hinc indè pro eadem ſententia pariter pugnantes:

13 Nam quòd iſta ſententia firmo talo non nitatur, oſtendit Carpzovius,

de *Lege Reg. German. cap. 3. ſect. 13. n. 49. & ſqq.* Regnerus Sixtinus, de *regal. lib. 1. cap. 5. num. 123.* Joh. Limnæus, *Jur. Publ. lib. 3. cap. 1. num. 40. & ſqq.* Theodor. Höpingk. de *jure inſignium, cap. 8. num. 64. & ſqq.* Philipp. Knipſchild. de *nobilit. ejusque jurib. & privil. lib. 1. cap. 4. num. 25.* ubi omnia obſtantia ſolidiſſimè diluit. Ericus Mauritius, de *nobilit. imprimis Germanica, th. 11.* Dn. Collega noſter D. Schweder, *introduct. in Jus publ. parte ſpec. ſect. 2. cap. 18. num. 2.*

Benè tamen ex hoc longè ſolidiori Juris principio, quatenùs Feuda à ſola libertate 14
ſive immunitate ab oneribus publicis Nobilia dicuntur, ſeu definiuntur, (Quàm proindè non malè feudalem appellat No- 15
bilitatem Huldericus ab Eyben,

in *electis feudalib. cap. 9. §. 23.* verbis: *Sed intellexere illi forſitan Nobilitatem feudalem,* cujus Cauſa in Prædiis, *quæ citra controverſiam poſſunt concedere Principes noſtri, delitescat;* ubi addit Finckelthuſium, his gemina tradentem, in *ichnograph. doctrinæ feudal. Diſp. 2. cap. 7. th. 2.* A quibus non multùm abludit Wurmſerus, de *feudis impropr. claſſe 2. ſect. 1. n. 10.* ubi ſcribit, quòd, quando Dux, Marchio, vel Comes feudum concedit, Vaſallus acquirens non quidem illam veram, quam ſolus Imperator, & qui hoc ſingulare Jus nobilitandi ab illo acceperunt, conferre poteſt; veruntamen aliquam Nobilitatem adipiſcatur: Sic ut etiam Jura, quæ, ratione Nobilitatis, ipſi Rei adhærent, ad eum tranſeant.)

etiam noſtri Imperii Romano-Germanici Principes & Proceres hujus generis Feuda ſine dubitatione concedere valeant;

prout optimè de his differit Johann-Guilielmus Itter, de *feudis Imper. cap. 3. pag. 95.* ibi: Quòd ſi ergò ſola immunitate ab one- 16
ribus Feuda Nobilia definiantur, ipſos quoque Imperii Ordines Feuda talia concedere poſſe non ambigo. Cùm enim Jus tributa 17
imponendi eisdem absque omni controverſia in ſuo territorio competat, rationis quoque eſt, ut aliquem ſuorum ſubditorum à conſueto tributorum ordine, quæ aliàs ipſorum prædia & agros comitabantur, prout ipſis viſum fuerit, liberare queant: Idque & Uſu ità ſervari crediderim; quam 18
in rem commodum jam nobis ſuccurrit exemplum, quod legitur *parte 5. conſil. Tubing. 231.* ubi Nobilis quidam arcem & pagum ab eccleſiaſtico quodam Imperii Principe recognoſcit feudi lege, quod Feudum in antiquis inveſtituris ſubindè appellatur ein Frey Schild-Lehen / item ein Frey- 19
Lehen; cùmque obſcurum eſſet, quid eo nomine deſignaretur, reſponderunt JCti Tubingenſes, voce Schild-Lehen nihil aliud intelligi, quàm feudum nobile, ſive ſcutiferi, ut appellatur *II. Feud. 74.* idque non modò burgenſibus; ſed & regalibus & vexilliferis feudis opponi. *d. conſ. 231. num. 15. & ſqq.*

20 Ità Itterus, *cit. loc.* ubi addit, quòd & hoc à Germaniæ Principibus præstari posse videatur, ut nobilia hæc Feudorum beneficia Nobilitatis Vasalli signum atque character sint: Quoniam verò illa Nobilitas non ab ipsis territoriorum Dominis; sed potiùs à Cæsarea Majestate primam duxerit originem, idcircò vel hactenùs gradu quodam ab aliis nobilibus feudis, γνησίοις talibus, & quæ ab ipso Imperatore proficiscuntur, eadem manifestè separari & distingui. Et quæ porrò *ibid. pag. 93.* his verbis complectitur: Scilicet, ne Vasalli isti Nobiles, in bello, Reipubl. commoda, vel sanguine suo promovere detrectarent,
21 prædiis illorum feudalibus, den Ritter-Lehen/ quibus nempe militiæ onus adjunctum erat, à multis oneribus, quibus plebejorum Bona aliàs premuntur, immunitatem fuisse decretam, ut omnia ad militarem disciplinam à Martii spiritûs Populo (Teutonico videlicet) directa fuisse, hinc discere liceat. Quò & spectant, quæ habet Georg Adam Struvius, in *syntagm. Jur. feudal. cap. 3. aphor. 8. num. 1. & 2.* Petrus Gudelinus, *cit. loc.* Henr. à Rosenthal. *dicto cap. 2. concluf. 2. num. 3.* verbis: *Quoddam* minus nobile, *videlicet si Duces, Comites &c. à Supremo investiti, alii alicui* (ut Hodiè Nobilibus plerumque) *dent feudum &c.* addens in *not. lit. g.* hoc dogma communi calculo receptum, collaudatis compluribus illius fautoribus.

22 Et quòd ista doctrina tunc præprimis obtineat, quando de Feudo antiquo quæritur, & quanto longiorem Annorum seriem memorare Vasallus possessor potest, quòd Feudum & ei annexa servitia atque onera militaria in ipsius Familia resederint, tanto etiam faciliùs pro eadem qualitate, quòd Feudum sit nobile, præsumptio militet, ad *dictum Capit. II. Feud. 10.* in individuo advertit Baldus, ubi Nobilitatem Antiquitati adscribi, & dehinc quoque omne
23 Feudum antiquum, in dubio, nobile habendum pronunciat: Quod & dicit Præpositus, Alvarottus, & Alii, ad *eundem illum tit.* Theodorus Höpingk, de *jure insign. cap. 8. §. 3. num. 278.* ubi dicit, quòd Feudum,
24 in genere, semper aliquid sapiat Nobilitatis, à conditione plebeja alienæ, cum Stephano Forcatulo, de *feud. cap. 4. num. 7.* im-
25 primis si sit Antiquum, vel Jurisdictionem, aut nobilem præstationem annexam habeat: Tuncenim nobile præsumi, pronunciat, ex Lago, Obrechto, Baldo & Rosenthalio, Ludolphus Schrader, de *feud. part. 2. cap. 3. num. 14.* Georgius Obrechtus, de *feud. lib. 1. cap. 5. num. 27.* ubi istam Qualitatem, quòd Feudum sit nobile, præprimis ex hac præsumptione magis corro-
26 borari scribit, si Feudum non Rustico; sed viro Patricio, Doctori, & benè de Republica merito datum fuerit; & quòd etiam hæc posterior præsumptio, ex eo, adhuc robustior reddatur, si Vasallus possessor prolixam & longam annorum seriem ostendere valeat, quâ Feudum onusque militiæ annexum in Familia sua constanter resederit.

27 Wohlerwogen nun dises Lehen bereits etliche hundert Jahr bey der uralten Adelichen Crammischen Famili unvermeinlich gestanden; prout ex supradicta Investitura ad oculum patet: So ist ja umb so weniger an dises Feudi Nobilitate einiger zweiffel zu machen:

28 Cùm notoriè ex ipsa Investitura cujusli-bet Feudi status & vera Conditio omnium optimè addiscatur;

ex Zasio, & Sonsbeccio, illustris Dn. Baro de Lyncker. *Decis. 565.*

29 Ja umb willen/ vors Dritte, an diser uralten Crammischen Famili schon länger/ als gantze 800. Jahr florirendem Adel durchaus nicht zuzweiflen/so wird auch hierdurch dises Lehen-Guths Qualitas, quòd & illud sit Nobile, (Licet non nesciamus,
30 quòd etiam Nobiles plebeja & burgensatica Feuda quandoque habeant;

Dn. Samuel Stryke, in *exam. Jur. feudal. cap. 3. Q. 37.* Gerhardus Hagemann. de *omnigena hominis nobilit. lib. 1. cap. 13. num. ult.* Struv. in *S. J. F. cap. 3. aphor. 1. num. 3.* Rolandus à Valle, Cravetta, Maulius, Klockius, Mevius, Brunnemannus, in locis, quos refert Goswinus ab Esbach, ad *Carpz. J. F. part. 3. in Diff. de immunit. collectis, §. 60.*)

so eher und mehr extra dubium gesetzet;

juxta ea, quæ differit laudatus Vultejus,
31 *dicto lib. 1. cap. 8. num. 17. in fin.* ubi scribit, Feudum nobile non ab effectu esse definiendum, quasi scilicet Feudum possessorem nobilitet; sed quòd Feudum Nobilitati accedat, atque ipsummet potiùs ex eo, quòd Nobili detur, Nobile dicatur. Prout etiam egregiè Ferrarius Montanus: Nobi-
32 le, inquit, Feudum appellatur, quòd vel collatum Nobilitate conspicuum reddit, vel solùm illi datur, qui stemmate clarus est. *I. Feud. 6. vers. His adde.* Ex Colero, Schradero & Rosenthalio, Matthias Stephani, de *jurisdict. lib. 2. part. 1. cap. 7. membro 2. num. 64.* ibi; *Vocantur nobilia Feuda*, Adeliche oder Ritter-Lehen/ *non quòd Vasallus consequatur, ratione Feudi, Nobilitatem*; *sed* quòd, qui jàm verè sunt Nobiles, ut Nobiles de istis Feudis investiantur. Theodorus Höpingk. de *jure insign. cap. 8. §. 3. num. 277.* ubi eadem leguntur. Joh. Otto Tabor, in *ichnograph. doctrina feudal. §. 11. in fin.* ibi: *Nobile, quod nobiles*

nobiles Vasalli teneant. Itter, de *feud. Imper. cap. 3. §. 4. pag. 92.* verbis: *Firmiter credimus, Nobiles non ex Feudo, quod tenent, suam Nobilitatem adeptos plerumque esse; sed ipsos pro ius Feudo appellationem nobilis cognominis conciliasse.*

33 Ex quo etiam in Saxonia non nisi sola Regalia Feuda nobilitandi effectum habere; veruntamen Antiqua nihilominùs nobilia, Adeliche oder Ritter-Lehen / ex eo vocari, im Sächsischen Lehen-Recht expressissimè disponitur, non quòd Vasallus, ratione sui Feudi, Nobilitatem consequatur; sed quòd illi, qui verè Nobiles sunt, de istis, ut Nobiles, investiantur. Lehen-Recht. *cap. 2. & 20.* Rosenthal. de *feud. cap. 2. Q. 9. num. 2.* Schrader, de *feud. parte 2. cap. 3. num. 15.* Stephani, *c. l.* Knipschild. de *Nobilit. lib. 1. cap. 6. num. 32.* Wurmser. de *feud. impropr. classe 2. sect. 1. num. 19.*

34 Nempe sicuti etiam in determinanda hac Quæstione: Utrum Prædia Nobilium, in ambiguo, pro feudalibus, vel emphyteuticis haberi debeant? grosse reflexion auff die Qualitatem Personarum gemacht wird; dergestalten / daß fürnemlich auch propter

35 Qualitatem personarum Nobilium, ceu qui utplurimùm potiùs bona feudalia, quàm solùm emphyteutica, possidere præsumuntur, in dubio auch die jenige Bona, de quorum Qualitate, utrum emphyteuticaria, vel feudalia sint? dubitatio oboritur, pro feudalibus gehalten werden;

ut in puncto definit Modestinus Pistoris, *vol. 1. consil. 22. num. 6.* Matthias Berlichius, *part. 1. Decis. 178. num. 10.* junctis *ibi præcedentibus.*

36 Hôc insuper habitô, quòd etiam Nobiles Emphyteusin habere & acquirere valeant:

Zobel. in *differ. Jur. Civil. & Saxon. lib. 2. Differ. 45.* Müller. ad *Struv. exerc. ad tit. 11. §. 58.* Bertram. Theodorus à Degingk. de *contractu & jure emphyt. §. 32.*

37 Also würcket auch eben diese Qualitas Nobilitatis, daß in dubio, auch die von solchen alten Edelleuthen / bevorab jam ab aliquot retrò Seculis besitzende / und von hohen Reichs-Fürsten verliehene Feuda so wenig pro plebejis seu rusticis Feudis, als pro pari ferè passu cum iisdem ambulantibus, emphyteuticis prædiis zuæstimiren; sondern vielmehr für Ritter-Lehen / und Adeliche Mann-Lehen;

prout in individuo Modestinus Pistoris, *dicto consil. 22. num. 6. vers.* So gibt die Qualitas *personarum contrahentium*, daß die

38 Güther mehr vor Ritter-Güther / als vor Erbzinß- oder Baur-Güther zuachten / alldieweil beyde von Adel seyn / und die von Adel in disen Landen gemeiniglich Ritter- und Mannlehen-Güther / und nicht Erbzinß- oder Baur-Güther zubesitzen pflegen.

Qualitas namque Personarum imprimis 39
attendenda venit, & secundum illam omnia interpretanda; eo quòd semper illud debeat præsumi, quod est verisimilius, & quod congruit Personæ, cum qua Actus perficitur;

per *L. 12. §. 4. ff. de usu & habitat.* & latissimè tradita à Matthæo de Afflictis, in *Cap. 1. tit. ex quib. caus. feud. amitt. lib. 2. Feudor. num. 51.* ibi: *Tùm qualitas personarum attenditur. num. 16. & sqq. usque ad num. 21.* Jasone, ad *L. 1. §. Liberos. notab. 1. ff. de in jus voc.* Alberto Bruno, *consil. 117. num. 207.* Menochio, *consil. 845. num. 59.* Berlichio, *Decis. 178. num. 11.*

Ut nihil de hoc, ceu adhuc inter Nostros 40
controversô, articulo, porrò subjiciamus, quòd ipsummet Feudum Acquirentem, seu illum, cui conceditur, nobilitet; cujus affirmativam, cum Veteribus ferè omnibus, ad *d. tit. II. Feud. 10.* & ex recentioribus, cum Finckelthusio, Anton. Bitschio, Cragio, Gailio, Schenckio, Cujacio, Contio, Rosenthalio, Menochio, Sonsbecio, Borcholto, Zasio & Rudingero, etiam pro cathedra, in hac Eberhardina, propugnavit B. Dn. Mauritius,

positionum Juris feudal. controv. decade 2. §. 2. Quibus gemina multis firmat alius noster Antecessor, Johannes Wurmserus, de *feud. impropr. classe 2. sect. 1. num. 5. & sqq.* ubi istam sententiam per tx. manifestum in *Cap. 1. II. Feud. 10.* quippe quod non solùm 41
de Feudo regali; verùm etiam de nobili in specie sic dicto, indè exaudiendum, quia nulla genuina differentiæ ratio inter illa appareat, probari pronunciat, & certissimum ac firmissimum pro eadem sententia fundamentum suppeditare scribit.

Alles bißdaher præmittirte haben wir / 42
der ursachen / mit so mehrerer sorgfalt und geflissenheit ausgeführt / dieweilen / vors Vierte / diser nunmehro gnug erkundigter bewandtnus des in quæstione verirenden Lehens auff dem fusse nachfolgt / daß desselben Possessor Herr Hauptmann von Cramm / intuitu desselben / mit keiner Schatzung / ex talium Feudorum ordinaria natura, iisdemque ex concordi Interppr. suffragio competente Libertate ab omnium Tributorum, & collectarum, tùm ordinariarum, tùm & extraordinariarum præstatione, onerirt werden möge:

Ità namque Doctores communissimè de- 43
finiunt, quòd, cùm Vasallus, ratione sui Feudi, ad servitia feudalia Domino præstanda obstrictus sit, ipse porrò collectis, vel aliis oneribus distringi nequeat, ne videlicet duplicato, propter unam eandemque rem, onere prematur;

contra

44 contra regulam *Legis 4. §. 2. de L. Rhod. de jactu. L. 67. §. 8. de legat. 2. L. 1. §. 12. ad L. Falcid.* August. Barbosa & Johann. Otto Tabor, in *axiomat. vocab. Onus. axiomat. 7.*

45 Nisi tales sint collectæ, quæ in locum consuetorum servitiorum quandoq; succedunt:

Jungat. Struvius, in *S. J. F. cap. 11. aphor. 5. num. 16.* Klock. de *contribution. cap. 14. num. 22. & seqq.* Bocerus, de *collect. cap. 4. num. 12.* Eberhardus à Weihe, de *subsid. & onerib. regni, cap. 4. num. 66.* Heigius, *part. 2. Q. 18.* Rosenthal. de *feud. cap. 5. conclus. 87.* Carpzovius, in *Respp. Electoral. lib. 4. Resp. 70.* ubi *num. 22.* complures

46 collaudat; pluribusque Rationibus, quas huc transcribere supersedemus, hoc approbatissimum dogma corroborat:

in tantum, ut etiam Mynsingerus pro-

47 nunciet, quòd ne quidem ob maximam, inopinatam, & insolitam necessitatem Vasallus tali sarcinæ, ratione sui Feudi, sub-

48 jici valeat; eo quòd hæc Immunitas Vasallo non competat ex mera gratia; sed propter incommodum & in remunerationem Servitiorum, quæ ipse suo Domino, tùm pace, tùm bello, cum magno quandoque facultatum dispendio, imò vitæ periculo, & haud rarâ jacturâ, præstare tenetur.

decad. 15. Resp. 1. cum quo etiam transit Modestinus Pistoris, *vol. 2. consil. 9. num. 43. & sqq.* Tessaurus, *Q. for. 8. num. 16.* Klockius, *d. cap. 11. num. 27.*

49 Und wiewohl wir in casu extremæ & summæ Necessitatis dieser meinung nicht beypflichten;

per ea, quæ latè in contrarium adfert Bened. Carpzovius, *d. lib. 4. Resp. 71. num. 4. & sqq.* Ægid. Thomatus, in *tract. de collect. §. Exactis. num. 21. pag. 351.* Struv. *d. l.* & *cap. 14. aphor. 16. num. 4.* ubi etiam cum Carpzovio tales extraordinarias, ob extremam Necessitatem impositas, & ab ipso Va-

50 sallo adhuc vivo non solutas Contributiones, tanquam Onus feudale, à feudali successore exolvendas pronunciat, post Baldum, Peregrin. Ludovic. Alban. Nattam & alios, Petrus Heigius, *lib. 1. Q. 18. num. ult.* Dnni Collegæ nostri D. Harpprecht, in *tract. de præscriptione immunitat. à collectis, pag. 140. §. 19. circa fin.* & D. Schweder, *introduct. in Jus Publ. parte spec. sect. 1. cap. 26. num. 12.* Martinus Colerus, *con-*

51 *sil. 1. num. 274. & sqq.* ubi Exemplum videri potest. Dn. de Lyncker, *Decis. 356.* ibi: Dieweil aber dannoch diese Lasten annoch erträglich / noch die äusserste Noth /

52 daß der Zehende / oder mann vor mann auffgebotten werden müste / vorhanden ꝛc. Germanus Philoparchus, in *informatorio jurid. Officialis, part. 2. tit. 10. §. 30.*

So verstehen wir doch impræsentiarum 53
nicht in terminis einer solchen Exceptionis; wannenhero die nächst-angezogene Regula bey diesem uralten Adelichen Lehen ihren richtigen regress und operation hat:

Umb so mehr und unzweiflicher auch ex 54
hac specialiori, & deinc quoq. concludentiori Ratione, dieweilen / vors Fünffte / alle die jenige Ländereyen und Güther / welche Roßdienste oder Lehendienste thun /

(Jungat. omninò Fridericus Müller, in *practica rer. forensium, Resol. 72. num. 2.* verbis: Qua ratione Vasallus Servitia, hoc 55
est, Lehen- oder Roßdienste / Latinè comitatum, Domino præstare debet. *& numeris sqq.*)

alsgleich in der Ersten / in Anno 1618. wegen des sogenannten Land- Taxes und Schatzes / von welchem fürnemlich in Actis gehandlet wird / von weyland Herrn Hertzogs Friderich Ulrichs Hochfürstl. Durchläuchtigkeit / ab hac Collatione specialiter excipirt worden;

in verbis: Und darvon Niemands / als Sattelfreye und NB. Roßdienst-pflichtige Höfe / exempt und befreyet bleiben.

Wohlerwogen nun von dem Herrn Sup- 56
plicato dises / daß seine Seemünderische Länderey / als ein Fürstlich Lüneburg-Calenbergisches Lehen dem Churfürstl. Hauß zu Lehen- oder Roßdiensten verbunden sey / in den Actis mehrfältig pro indubio angegeben / und dises von seiten der clagenden Herrn Schatz-Räth nicht contradicirt worden / einfolglich so mehr pro tacitè con- 57
cesso & confesso zuhalten / dieweilen sie sonsten das alles / was immer zu behuff ihres zweckhs vorständig gewesen / summa cum cura & solicitudine angeführt haben;

junctis illis, quæ, ex *L. 11. §. 4. & 7. de interrogat. in jure faciend.* Jasone & Wesembecio, de tali tacita Confessione, traduntur à Mevio, *part. 7. Decis. 138. num. 7.* Carpzovio, in *Respp. Electoral. lib. 6. Resp. 101. num. 3. & sqq.* Lauterbachio, in *Disp. de confessione, th. 58. circa fin.*

und darneben ausgemachten Rechtens 58
ist / quòd, secundum ordinariam Feudorum naturam, in ambiguo præsumatur, quòd Vasallus ad talia equestria Servitia suo Domino teneatur.

II. Feud. 23. ubi vulgò Scribentes. Struvius, in *S. J. F. cap. 11. aphor. 4. num. 2.* Gothofredus Antonii, *Disp. feudali 7. concl. 2. lit. e.* Ludolphus Schrader, de *feud. part. 6. cap. 6. num. 3. & 93.* perillustris Dn. B. de Lyncker, *Decis. 780.* verbis: Zumahl auch derselbe Lehen-Güther besitzt / deren natur mit sich bringt / daß davon Dienste 59
zu laisten: etiamsi nulla fuerit in concessione facta Servitiorum mentio. Kohl. de *servit. feudalib. part. 1. n. 1. & 5.* & in *Decis. 205.* ibi:

ibi: *Sed ut Feudorum natura exigit &c.* Knipschild. de *obligat. Vasalli erga Domin. part. 2. Q. 2. num. 62. & seq. pag. 512.*

Ja umb willen / für das Sechste / von
60 höchst-seeligermeldtem Herrn Hertzog Friderich Ulrich nicht nur die Roßdienst-pflichtige; sondern ebener massen auch die Sattelfreye Güther / von dem Land-Tax und Schatz discretissimè ex numero Bonorum huic sarcinæ obnoxiorum eximirt worden / in dicto vers. Und darvon niemands / als Sattelfreye / und Roßdienst-pflichtige Höfe exempt und befreyet bleiben:

61 So können wir nicht absehen / wie hingegen ein solche mit Lehen- und Roßdiensten beschwehrte Länderey / als die Adelich Crammische zu Seemünder ist / mit dergleichen Tax und Schatz / contra hanc germinatam, explicitam alteram, & alteram implicitam, Exemptionem, onerirt werden könne;

argumento à majori ad minus deducto, quod in LLbus validissimum.

62 Dann ja freylich wann Sattelfreye Güther von dem Land-Tax und Schatz exempt und befreyet / wie vielmehr sollen dann die würckliche Sattel-Güther von solcher Beschwehrde / ne duplex iisdem Gravamen inhæreat, nempe Contributionum & Servitiorum, für exempt und befreyet gehalten werden?

63 Non quidem nos latet, quòd ipsius hujus Nominis, Sattelfreye Güther / verus & genuinus significatus non adeò certus sit, non magis quàm nominis, der Sattel-Güther. Sanè enim, quòd sub nomine der Sattel-Güther / non talia prædia, de quibus equestria Servitia præstanda; sed penitùs libera, immunia & franca Nobilium Prædia, quæ proindè Imperio immediatè subsunt, indigitentur, definire non dubitat Johann-Conrad Creidenmann, von des Teutschen Adels Stand / Staat und Ehren / *Q. 10. num. 11.* ubi scribit: Es
64 seyen auch von Adel / welche Landsassen seyen; aber / wegen etlicher freyer Ritter-Güther / so sie besitzen / seyen sie befreyet / und diese Güther werden Sattel-Güther genennet; wegen welcher Freyen Ritter-Güther sie der Reichs-Constitution fähig / als andere Reichs von Adel / seyen &c. B. Dn. Ericus Mauritius, de *Nobilit. præprimis Germanica, §. 29.* Rudinger, *centur. 4. Observ. 73.* Wehnerus, in *observat. pract. vocab.* Sattel-Güther. & *vocab.* Ohne mittel dem Reich unterworffen. Knipschildius, de *Nobilit. ejusque jurib. & privileg. lib. 1. cap. 11. num. 145.*

65 Alii verò, sub nomine der Sattel-Güther / vel Sattel-Lehen / Feuda laudemialia contineri contendunt; ità, ut, si in literis investiturarum dicatur: Sattel-Guth / zu Sattel-Lehen / ea lege concessum Feudum insinuetur, ut Possessor illius, Casu eveniente, Domino equum instructum exhibere teneatur:

Fridericus à Sande, ad *Consuetud. Geldriæ, tit. 3. cap. 1. §. 3. pag. nob. 28.* ubi etiam de eo, si adjecta sit Clausula, zu Sattel-Guth nach Zuthphischen Rechten / plura videri 66
possunt: Addat. Dn. de Rhez, in *commentar. ad lib. I. Feudor. tit. 1. num. 6.*

Et iterum Alii hanc fovent sententiam, 67
quòd talia Feuda, die Sattel-Güther dicta, cum Feudis scutorum unum idemque sint, sic, ut talia Feuda satellitia, seu scutifera 68
non ab Ephippio, sive Equo, ephippiò, absque Equite, instructo; verùm à Satellitibus, certo hominum militarium genere, denen Adelichen Hatschierern oder Trabanten appellari existiment; quæ quia masculis Vasalli Successoribus nicht nach rechtem Manns-Lehen-Recht; sondern nach Schild-Lehen-Recht deferantur, ideò 69
semper illorum Domini revocationi subjaceant; neque omni ex parte, regulariter, sint libera; verùm etiam aliis, præter militiam, præstationibus obnoxia sint;

novissimè Dn. Andreas Ockel, de *præscript. immemoriali, cap. 2. §. 39.*

Quicquid verò horum sit; tamen communiori Autorum placito, Sattel-Güther / ex eo, id nominis veriùs traxisse videntur, quòd Servitia militaria, vel ab ipso Vasallo, vel ipsius Substituto, pro illis præ- 70
stentur;

laudatus Dominus de Rhez, *cit. loc. n. 7.* verbis: *Nostris tamen, uti adhuc in illis tractibus Servitia militaria, quæ Vasalli equites vel ipsi, vel per substitutos præstant, usu servantur; ità quoque eo intuitu* Sattel-Güther oder Sadel-Güther *vocantur &c.*

seu ex eo, quòd oneri contributionum 71
subjaceant:

excellentiss. Dn. Ockel, *d. l. pag. 76.*

& è contra Sattelfreye Güther / quæ ab 72
omnibus servitiis immunia sunt:

Idem Ockelius, *cit. loc.* B. Dn. Samuel Stryke, in *exam. Jur. feudal. cap. 4. Q. 31. in fin.*

Tametsi non semper, vel ubivis locorum, 73
ab omnibus in universum oneribus; 74

ut ex variis Actis ad inclytam Facultatem Francofurtanam transmissis observavit laudatus Dn. Rhetius, *cit. loc. pag. 83.* ubi ideò adversus Hermannum Conringium, 75
qui Sattelfreye Güther imperitè ita dici, & potiùs Saalfreye Güther / ex eo, vocari debere contendit, quod Saal antiquitùs, & adhuc hodiè nihil aliud denotet, quàm francum seu liberum ab omnibus oneribus; eo quòd, licet hoc, quòd dictio 76
Saal / nonnunquàm, imò sæpiùs tantundem designet, quàm dictio, liberum; (Id quod

quod etiam ex Vadiani *lib. 2. de colleg. & monaster. veteris German.* annotavit Goldastus, *tomo 3. rer. Alemannicar.* ubi Salica bona vocat freye Lehen-Güther.) tamen 77 78 Sattelfreye Güther opponantur.

Für das Sibende ists an deme/ daß zwar 79 auch denen Lehen-Güthern das Onus Collectas, aliaque similia onera subeundi, per Consuetudinem, vel Præscriptionem, auffgebürdet werden kan;

advertente Carpzovio, in *Respp. Electoral. lib. 4. Resp. 70. num. 21. & 22.* Struvio, in *syntagm. Jur. feudal. cap. 11. aphor. 5. num. 16.*

80 Und daß diſe Limitatio auch impræsentiarum ihre cräfftige würckhung habe/ das scheint primo intuitu, aus denen ab Anno 1618. biß ad Annum 1696. des Land-Taxes und Schatzes willen/ in das Fürstenthumb Calenberg publicirten Hochfürstlichen Constitutionibus, aus diſer ursache/ fast auſſer allem zweiffel gesetzet zuseyn/ dieweilen alsgleich in der Ersten hierunter publicirten verordnung de Anno 1618. außtrückhlich enthalten/ daß von der damahlen eingeführten Anlag niemand exempt oder frey seyn/ noch sich mit ausgewürckhten Fürstlichen Gnaden-Verschreibungen dargegen schützen; sondern der dannzumahlen zwischen Herrsch- und Landschafft abgeschlossene Modus auff befreyete so wohl/ als Unbefreyte/ gemeinet seyn solle; 81 nebst außtruckhlichem anhang/ daß über denselben Modum collectandi steiff und vöste gehaltten/ und gegen die säumige und ungehorsame executivè procedirt werden solle.

82 Diſer Ersten verordnung scheint die cräfftige hand zubieten auch die Anno 1679. von Herrn Hertzogs Johann Friderichs Durchläuchtigkeit in das Fürstenthumb Calenberg publicirte Constitutio confirmatoria, als worinnen austrückhlich und ernstlich befohlen/ daß alle die jenige/ die zu ihrer prætendirenden Schatz-Freyheit fürwenden/ daß sie bißdahin keinen Schatz abgetragen/ mithin in possessione vel quasi der Exemption und Freyheit seyen/ oder auch solche Freyheit durch Verjährung hergebracht 83 zuhaben fürgeben/ solchen nichtigen Einwendens ungeachtet/ jedennoch darvon die Lands-übliche Schatzung abtragen/ und/ wann sie sich darzu in güthe nicht bequemen wollen/ die zum Schatzwesen verordnete deren/ in solchen fällen/ ihnen erlaubten executiv-mittel wider dieselbe zugebrauchen befugt seyn/ und hierwider von denen morosis Debitoribus, bey den hohen Gerichten keine Clagden angenommen werden/ noch die zum Schatzwesen Verordnete sich mit ihnen hierüber in processus einzulaſſen gehaltten/ auch dergleichen Possessoribus von den samptlich Hochfürstlichen Collegiis in mehrangeregtem Fürstenthumb kein solcher Processus verstattet werden solle: Welche Constitution auch von des Herrn Hertzogs Ernesti Augusti Churfürstl. Durchl. noch letzlich in Anno 1696. enixissimè dahin widerholt/ und nochmahlen beſtäthiget worden/ daß/ in diſem allgemeinen Collectations- oder Schatz-wesen/ die blosse Possessio, und daraus erzwingende Præscriptio immemorialis nicht statt haben/ noch darinnen weittere Processe verstattet/ wenigers die/ wider solche renovirte verordnung/ von auswertigen Ohrten eingeholte Urtheln attendirt; sondern solche sogleich/ so bald die Schatz-Räthe hiervon bericht geben/ annullirt und verunträfftet werden sollen. 84

Ob nun gleich auch die Calenbergische 85 Herrn Schatz-Räthe diſe Chur- und Lands-Fürstliche Constitutiones, zu ihrem vorstand und vermeinten behuff/ diſen gantzen Processus hindurch/ auf das euſerigst getrieben; so können wir doch/ cum Chilonienſibus Dominis Antecessoribus, auch unsers ohrts durchauß nicht absehen/ wie Herr Major Johann Carl von Cram/ wegen seines zu Seegemünde besitzenden uralten Adelichen Lehen-Guths/ zu entrichtung des Land-Schatzes adstringirt werden möge: In reiffem 86 betracht/ daß er/ diſer lehenbaren Länderey halber/ sich auff eine dergleichen præscriptitiam solummodò, seu per immemorialem Præscriptionem quæsitam Libertatem à collectis nicht gründet; sondern seines Guths Freyheit/ und Exemption à communi hac sarcina, in deſſelben/ als eines antiquissimi Feudi Nobilis, oder uralten Adelichen und Ritter-Lehen-Guths intrinseca natura, seu eidem, ex æquissimâ Juris analogiâ, atque indubitatâ tùm totius Germaniæ, tùm etiam aliorum Regnorum Praxi, competirender allgemeiner Immunitate solitariè setzet. Allermassen nun diſe ihre unwidersprechliche richtigkeit hat;

per superiùs firmata:

Alſo ist es anbey offenbarlich an deme/ 87 daß auch nächstangezogene Chur- und Fürstliche Sanctiones dem Herrn Supplicato, wegen diſer Steur-Freyheit/ das wort selbst sprechen/ indeme/ pro primo, gleich in deren/ im Jahr 1618. eingeführten verordnung zwar austrückhlich gesagt wird/ daß von deren damahlen/ im gantzen Fürstenthumb/ gemachten Anclag Niemand frey und Exempt seyn; sondern der in derſelben beliebte Modus auf Befreyete so wohl/ als Unbefreyete gerichtet seyn solle. Gleichwie aber notanter hinzugesetzt wird/ 88 daß Niemand NB. der Obbeschribenen hiervon ausgenommen seyn; und darneben noch ferner hinzugesetzt wird/ daß Niemand der Obbeschriebenen sich mit auß-

außgewürckhten Fürstlichen Gnaden-verschreibungen / wider solchen allgemeinen Modum collectandi, schützen und auffhalten solle; Also hält sich nicht nur der Herr Supplicat, wegen seiner / vor und nach solchen Constitutionibus, biß auff diser Proceß, ohne einigen widerspruch der Hohen Lands-Herrschafft / und löbl. Landschafft / quietissimè besessenen Immunität an keine dergleichen Fürstliche Gnaden-Verschreibung / seu gratuitam alicujus privilegiariæ Exemptionis Concessionem, sondern einig und allein an seine / ex Regulis sive analogia Juris Communis, allen solchen / besonders uralten / Ritter- und Adelichen Lehnen / sive Feudis Nobilibus, von allen dergleichen provincialibus Collectis, oder Landes-Anlagen æquissimè eingeraumte Exemption; warzu er weder einiger Fürstl. Gnaden-verschreibung / noch auch einiger verjährung oder Præscription ullo modo bedörfft; sondern ex ordinaria omnium nobilium Feudorum natura, à primæva illius acquisitione, juxta suprà deducta, gleich befreyet gewesen / und per tot retrò Secula, ohne einigen eintrag / constanter gelassen worden. Welchem nach / pro 2do, sich nöthig ferner auch nach deren / Anno 1679. in dises Hochlöbl. Calenbergische Fürstenthumb / von höchstseeligst-ermeldten Herrn Hertzog Johann Fridrichen außgeschribene Verordnung buchstäblichem innhalt / von selbsten ergibt / daß / umb willen Herr von Cramm mit keinem bestand beschuldiget werden kan / daß er an seiner lehenbahren Länderey bey Seegemünde / oder Seemünder / ein Schatz-pflichtiges Guth habe / welches biß auff die zeit dises rechtlichen Processus, nur aus unachtsamkeit der Schatz-Einnemmer / oder sonsten in andere weege verhehlet und unverschatzet gepliben; oder / wie die wort weiter lauten / daß dises uraltte Adeliche Lehen-Guth / seiner Art und Eigenschafft nach / krafft der Landtags-Abschiede und verordnungen / Schatz-pflichtig sey: Sondern vielmehr das aus diser Lands-Constitution hergenommene Argument, wider mehrbelobte Landschafft / auff das allernachtruckhsamste retorquirt werden kan / nemlich alsso / daß / weilen der Herr Supplicat und Major von Cramm / an seinem uralten Adelichen Lehen / kein dergleichen Guth inne hat / welches seiner natur / art / und aigenschafft nach / wahrhafftig Schatz-pflichtig; und nur in crafft einer Fürstlichen Gnaden-Verschreibung / oder unüberdencklichen Præscription / von der Schatzung befreyet; auch allein unter diesem / per has Constitutiones reprobirtem prætext, wider gebühr / verhehlet und unverschatzet gepliben; sondern dises uraltte Adeliche Lehen / eben diser seiner Art und Aigenschafft nach / weil es ein solches uraltes / ex Juris Communis æquissimis Regulis, & unanimi omnium interpretatione, totius Imperii Usu forensi notoriè receptâ & approbatissimâ, von aller Land-Schatzung befreyetes Feudum ist / welches / zu diser Freyheit / weder einiger Fürstlicher Gnaden-Verschreibung / seu in modum Privilegii singulariter indultæ Exemptionis, noch auch einiger Verjährung benöthiget gewesen; folglich von den Hochadelichen Lehens-Innhabern / in beständiger beybehaltung und höchstbillichem Genuß dises / allen dergleichen nobilibus Feudis competirenden / allgemeinen rechtlichen Beneficii, gar nichts wider gebühr verhehlt und gehandlet worden / disem allem nach dickhbesagte Lands-Fürstliche Satzungen und Schatzungs-verordnungen mehrwohlgedachter Landschafft nicht zustatten kommen mögen: Allermassen dann noch in der jüngsten Chur-Fürstlichen / solcher von der Güther Innhabern de facto usurpirten Exemptionen halber / Anno 1696. in das Land publicirten Constitution des höchstseeligst in Gott ruhenden Chur-Fürsten Ernesti Augusti Chur-Fürstl. Durchl. aller solcher verordnungen an sich selbsten gantz clare und unzweiffliche sententiam noch clärer und mehrers dahin erläutert / daß dieselbige miteinander / sub nomine deren befreyeten Güther / anders lediglich nichts verstanden haben wollen / als daß / wann eines / in rei veritate Schatz pflichtigen / Guths Possessor dasselbe der allgemeinen Schatzungs-Pflicht / entweder in krafft einer von der Durchläuchtigsten Hohen Landes-Herrschafft ausgebettelten sonderbahren Exemption / oder einer immemorialis Præscriptionis, zuentziehen vermeint / er hiemit nicht gehört; sondern alle deßwegen intentirende Processe gleich im anfang zurückh- und hindangewisen werden sollen;

prout ex his apertissimis verbis: Daß darinnen die bloße Possession / und darauß erzwingende Præscriptio immemorialis nicht statt haben / noch / wann die Sache NB. Allein darauff qualificirt werden wolle / weittere Processe verstattet werden sollen / liquidissimum reddatur.

Und daß hingegen / wann dergleichen / ihrer Art und Aigenschafft nach / nicht Schatz-pflichtige Güther / von seitten der Herrn Schatz-Räthe / ohne rechtliche befugsame / jedennoch als Schatz-pflichtig angefochten werden wollen / deroselben Innhabere à limine Judicii nicht hingewisen; sondern in alleweege mit ihren Rechtsgründen und Exceptionibus angehört werden sollen / das hat auch der Höchstseeligste Herr Hertzog Johann Fridrich in schon oben an-

gezogener Constitution de Anno 1679. mit diſen wohlbedächt- und außtrückhlichen formalien:

97 „Es wäre dann / daß aus denen vor-
„kommenden NB. andern Umbständen / als
„für geschützter quasi Possession / oder
„Præscription / sich ergäbe / daß die Sa-
„che / ihrer Beschaffenheit nach / einer nähern untersuchung bedürffte ꝛc.

98 zuerkennen gegeben: Also / daß / solchem allem nach / auch die / diser Land-Schatzung halber / vorhandene samptliche Chur- und Fürstliche Sanctiones zu behuff und vorstand der Herrn Schatz-Räthe so gar nichts beytragen / daß dieselbe vielmehr dem Herrn Supplicato vortrefflich zustatten kommen.

99 Und obwohlen / fürs Achte / Sie Herrn Schatz-Räthe / ihme Herrn Supplicato, in den Actis, mehrfältig auch diſes enixè entgegengehalten / daß ein anders ein Rittermässig / und ein anders ein Adeliches Lehen-Guth sey / indeme zwar jene / nemlich Rittermässige Güther / die Dignitatem, Sessionem & Votum in Comitiis provincialibus zuführen / operiren und nach sich ziehen;

100 nicht aber auch diſe: So können wir doch zwischen diſen dictionibus, Rittermäßige / oder Ritter Lehen / und Adeliche Lehen / bey denen Autoribus, die entweder de materia nobilium, vel aliorum Feudorum, oder von Teutschen Wörtern / auch ex professo de Nobilitate, etwas geschriben / keinen unterscheid finden; sondern sie nemen diſe wörter ohne unterscheid und promiscuè, als specificè zusehen apud Dominum Strykium,

in *exam. Jur. feudal. cap. 3. Q. 38.* ubi sic: Quid verò juris habet possessor, cui Feudum Nobile, ein Ritter-Guth concessum? Struvium, in *syntagm. Jur. feudal. cap. 3. aphor. 8. num. 2.* verbis: *Semel enim constituto Feudo* Nobili, *semper dicitur nobile*, Adelich / NB. oder Ritter-Lehen / Ritter-Guth ꝛc. Matthiam Stephani, de *jurisdict. lib. 2. parte 1. cap. 7. membro 2. n. 64.* ibi: Vocanturque Nobilia Feuda Adeliche / oder Ritter-Lehen. Philipp. Knipschildium, de *Nobilit. ejusque jurib. & privileg. lib. 1. cap. 6. num. 32.* verbis: *Reliqua* Feuda nobilia, Adeliche oder Ritter-Lehen. Besoldum, in *thesauro pract. vocab.* Adelich Lehen und Güther. ubi eadem formalia, quæ ex illo Knipschildius verbotenùs descripsit; & præprimis Schraderus, *vol. 1. consil. 1. num. 525. & seq.* ubi ità si-

101 gnanter: Verbum, Ritter-Güther / inquit, est verbum speciale, & secundum communem usum loquendi, appellatione der Ritter-Güther / oder Ritterlehen-Güther comprehenduntur tantùm NB. Feuda Nobilium; Non autem Baroniæ, vel alia Feuda regalem dignitatem annexam habentia: Quæ eadem formalia etiam suis singularibus Observationibus inseruit Rudingerus, *centur. 4. Observ. 36. pag. 313.*

Diſes ist zwar nicht ohne / daß / habito respectu ad Personæ Dignitatem, & nonnul- 102
la Privilegia, quæ Equites, die Ritter / præ Nobilibus, oder denen von Adel / haben / ein und andere Differentz bey denen Rechtslehrern / ja auch in denen Teutschen pragmatischen Reichs-Satzungen / angemerckt und gelesen wird:

Videat. die Königl. Satzung von dem ge- 103
meinen Pfenning / de Anno 1495. *tit.* von der Einnahm der Aufflegung. verbis: Herrn / Ritter / Edelmann. Reformat. guther Policey zu Augspurg. de Anno 1548. *tit.* Von unordentlicher köstlichkeit der Kleidung. *§.* ibi: Herren / Ritterschafft / Adel. & *tit.* Vom Adel. *11. §.* Jedoch sollen Ritter. 2. *& alibi passim*: operosè Knipschildius, de *Nobilit. lib. 1. cap. 2. num. 66. & seqq.* ubi
104 quatuor inter illos differentias recenset. Addat. Textor, in *Jure publ. Statuum Imper. tit. 15. num. 14. & 15.*

Ex quo etiam Hodienùm, tùm in ipso il- 105
lustri Equestri Ordine, tùm in Orbe literato illustris Dominus Casparus à Lerch hanc in rem ità disserit: Daß bey denen Teutschen Reichs-Edlen diſes / wann einer Ritter- und Adelich zugleich / oder nicht zugleich sey / unterschidlichen verstands sey: Dann separatim nur allein Ritterlich / und nur Adelich allein zuseyn / auch seinen absonderlichen significatum habe / als wann Einer ein neuer Ritter / oder neuer Edelmann erclärt worden wäre: Darumb Rittermäs- 106
sigen alten Herkommens seyn mehr sey / als nur Ritter / oder Adelich zuseyn ꝛc.

in *tract.* Von des Reichs Ritterlichen Adels Herkommen und Freyheit / im zweiten Grundsatz / *pag. 81. num. 20. §.* Gleicher weiß wird bey uns Teutschen ꝛc.

Aber daß diſes alles ad præsentis Quæ- 107
stionis determinationem, da von deren Ritter- und Adelicher Lehen-Güther Schatzungs-Freyheit / so denselben ex Juris Communis sanctione unverneinlich zukompt / im wenigsten nichts contribuire / das zeigt / ohne ausführung / ipsa rerum Evidentia.

Daß aber / fürs Neunte / die Herren Ca- 108
lenbergische Schatz-Räth dem Herrn Supplicato auch Status Quæstionem, in den Actis, beständig / ex hoc capite, moviren / daß / umb willen Er in conventibus provincialibus kein votum & sessionem habe / nicht gesagt werden möge / daß seine innhabende Seemünderſche Länderey ein Rittermässiges Lehen-Guth sey / so können wir diſe von dem Herrn Supplicato hierauff beständig gegebene antwort / daß sich aus denen ältern 109
Landschafftlichen Matriculn ergeben werde / daß seine Vor-Eltern / diſes Ritter-Lehens

hens halben / vor alten zeiten / auch votum & sessionem in solchen Landschafftlichen Conventibus gehabt / und daß die Herrn Schatz-Räth dieselbige nur zum vorschein bringen möchten / der ursachen / nicht hindansetzen / weilen sie Herrn Schatz-Räthe dises selbsten anführen / daß / wer Rittermässige Lehen Güther besitze / derselbige auch / als ein Mit-Glied der Ritterschafft / votum & sessionem in provincialibus Comitiis habe. Wohlerwogen nun die uralte Adeliche Crammische Famili ein solches / gleichaltes / Ritter-Lehen-Guth / sive Nobile Feudum, an besagter Seemünderschen Länderey possidirt / welcher wegen sie ihrem Durchläuchtigsten Lands Fürsten und gnädigsten Lehen-Herrn ihre Ritterdienst abzuleisten verbunden und schuldig / und dieselbe nunmehr per tot Secula hindurch von allen Lands Schatzungen / und solchen Oneribus, welche denen schatzpflichtigen Güthern obligen / auch nach denen / ab Anno 1618. serò & enixè, diser Schatzung halb / publicirten vier Fürstlichen verordnungen / absolutè und totaliter frey gelassen worden / so können wir nicht absehen / warumb sie Herrn von Cramm von diser Dignität / bey gemeinen Landtägen / neben andern dem Fürstenthumb eingeleibten Ritter-Gliedern / von des Landes angelegen- und nothwendigkeiten zudelibereren außgeschlossen seyn sollen;

juxta ea, quæ tradit Ludolphus Hugo, de *statu regionum Germaniæ*, *cap. 4. §. 13. in fin.* ibi: *Similiter in Principum Regionibus, licet quis natalibus Nobilis sit*, nisi Prædium Equestre obtineat, *ad Regionis Conventus non vocatur.* Ahasverus Fritsch. in *Dissert. de conventib. provincialib. cap. 4. §. 2.*

Sondern hatten vielmehr beständig darvor / daß / obgleich in den neuern Landschafft-Matriculn ihre Nahmen nicht eingetragen / doch aus disem nicht folge / daß sie à jure Statuum Provincialium, warzu Sie / als uralte Braunschweig- Lüneburgische / zu dem Fürstenthumb Calenberg gehörige / Edelleuthe / und eben so alter Ritter-Mannlehen / seu nobilium Feudorum utiles Domini, seu Equestres & Nobiles Vasalli seyn / per hucusque firmata, den unzweifflichen zutritt haben / auch fürohin solten excludirt bleiben: In noch fernerem betracht / daß / nachdeme Seemünder / per injurias bellicas, totaliter ruinirt / nach des Herrn Supplicati beständigem angeben / leicht geschehen seyn kan / daß / indeme zumahlen niemand von ihnen in solchen langwührigen miseriis bellicis in dem Lande gewesen / Sie / per incuriam, ex Matricula provinciali gelassen worden. So wenig nun aber die viele Defectus in der allgemeinen Reichs-Matricul / da gleichmässig ihrer viele / welche doch in allweg / als unzweiffliche Status, in derselben seyn solten / notoriè außgelassen / und hingegen viele andere / die bey denen Reichs-Conventen unvereinlich kein Votum und Sessionem haben / in derselbigen eingezeichnet;

advertente, post alios, laudato Fritschio, de *matricula Imper. §. 22.* Erico Mauricio, in *simili Dissert. num. 20. cum seqq.* & *num. 31. cum seqq.* Dn. Collega nostro D. Schwedero, *introduct. in Jus Publ. parte spec. Sect. 2. cap. 1. §. 6. pag. nob. 687.*

So wenig mag diser provincialis Matriculæ Unvollkommenheit disen uralten Adelichen und Ritter-Lehenleuthen des Fürstenthumbs Calenberg / an ihrem / ex suæ antiquissimæ retrò Nobilitatis Equestri dignitate, & Nobilis Feudi consimiliter vetustissimâ, & ab omnibus publicis, præter sua, quæ debent, equestria Servitia, oneribus & muneribus constantissimè liberâ Possessione, ungezweiffelt competirendem Voto & Sessione in Provinciæ Comitiis einige hinternus gebähren: Sondern wir halten vielmehr finaliter darvor / daß / wann hiernächst der Herr Supplicat, postliminiò in die würckhliche possessionem vel quasi auch dises denen Ritter- und Adelichen Lehen-Güthern anhängigen Juris ihne widerumb einzusetzen / hoher ohrten sich melden würde / solches ihme nicht werde verwaigert werden; cùm nec ulla Præscriptio ullum impedimentum ei possit objicere. Es sey aber disem / wie ihm gleich wolle; so verpleibt es jedoch unvereinlich hiebey / daß / umb willen sein Lehen ein vom Fürstenthumb Calenberg dependirendes uralttes Ritter-Mann-Lehen ist / und in so vielen Seculis nie vor schatzpflichtig angesprochen worden / disem allem nach er so wohl als andere / in dem Fürstenthumb Calenberg / mit gleichmässigen Ritter-Lehnen begütherte Edelleuthe / welche ebener massen keine Land-Stände seyn / doch auch fürauß bey diser / dergleichen Nobilibus Feudis, ex ipsa illorum natura & indole, anhängigen Freyheit / seu à talibus oneribus nativâ Libertate, wider welche von seitten der Herren Schatz-Räthe kein Rechts-gültiger beweißthumb aufgebracht werden können / gelassen werden müsse.

Eben wenig mag / Zehendens / denen Herrn Schatz-Räthen / zu erreichung ihres zweckhs / dises vorträglich seyn / daß in einigen / der Land-Schatzung halb / publicirten Lands-Fürstlichen Constitutionibus, auch außtrückhliche meldung der Lehen-Güther / daß nemlich auch diese solcher allgemeinen sarcinæ unterwürffig seyn sollen / specialim befindsamb. Dann daß dises commodissimè auff Prædia emphyteutica, und Feuda burgensia, dergleichen daß auch fürneh-

fürnehme und uralte Ritter und Edelleuthe / nullatenùs vulneratâ antiquissimæ suæ, & splendidissimæ, tùm & immediatæ (quâ videlicet Equestris in Suevia, Franconia, & Tractu Rhenano, Ordo potitur.) Nobilitatis dignitate, in ihrem besitz haben / und mit allen / so wohl ordinari, als auch extraordinari Steuren / Schatzungen und Anlagen, vertretten können / restringirt werden möge / an solch beyderley assertis nemmen uns allen zweiffel tùm privati, tùm publici Juris Scriptores;

ut videre est apud jam suprà à nobis laudatos Autores, cum omnibus cæteris largissimè largientes, quòd quemadmodum

122 Rustici verorum Feudorum capaces sunt;

juxta ea, quæ legimus apud Carpzovium, *Jur. For. part. 2. constit. 28. Def. 5.* Struvium, in *Syntagm. Jur. Feudal. cap. 5. aphor. 25.* B. Dn. Strykium, in *exam. Jur. Feudal. cap. 6. Q. 19.* Vultejum, de *feud. lib. 1. cap. 4. num. 10.* Suev. de *feud. exerc. 3. assert. 10. num. 6.* Schrader. de *feud. part. 4. cap. 3. num. 2.* Goswinum ab Esbach, in *addit. ad Carpzov. dicta constit. 28. Def. 5. num. 1.*

123 Ità etiam Nobiles, non solùm mediati; sed & immediati, tùm verissimè & purissimè emphyteutica prædia, tùm etiam paganica & burgensatica Feuda possidere & acquirere queant; sed, si talia possideant, iisdem incumbentia publica onera & munera nullo modo declinare queant:

Collega noster, D. Harppprecht, in *consilior. Vol. nov. part. 1. consil. 33. n. 175.* Sinold. Schüz. in *Colleg. Jur. Publ. vol. 1. Disp. 9. §. 6. lit. g. in fin.* Josias Nolden, de *statu nobil. civ. cap. 11. num. 98.* Besoldus, de *Jure Ordinibusque civium, edition. Argentorat. de Anno 1641. cap. 11. §. 41. pag. 109.* ubi plures collaudat. Bidenbach, in *Qq. nobilit. Q. 19.* Creidenmann. von des Teutschen Adels Stand / Staat und Ehren. *Q. 4. num. 57.* Dn. Mauritius, de *Nobilit. imprimis Germanica, §. 40.*

124 Dann daß / disem zuwider / die Durchläuchtigste Herrn Hertzogen zu Braunschweig-Lüneburg / alle Feuda Nobilia, Ritter- oder Adeliche Lehen- Güther und Stückh / als Roßdienst- pflichtige Höfe und Güther / ja so gar auch die Sattelfreye Güther / wie so gleich in der Ersten / Anno 1618. allso auch in der andern Anno 1646. (Aus welcher eben diser widrige Scheingrund von seitten der Herrn Schatz-Räthe angeführt worden) in das Fürstenthumb Calenberg emanirten verordnung / von der Schatzungs-beschwerde eximirt haben / folglich obige wortte von solcherley Adelichen und Ritter-Lehen-Güthern / sine evidentissima contradictione, nicht verstanden werden können / das erhaltert der gantze und clare innhalt erst-allegirter Lands-Constitution de Ao. 1646. Wie 125
ingleichem auch der Teutsche und deutliche buchstab des sub Num. 25. ad Acta gegebenen Directorii oder nachrichtlichen Information / nach welcher / von denen in denen Hannöver- und Hämelschen Quartieren gesessenen von der Ritterschafft / die zu deroselben Adelichen Ansitzen und Freyen-Höfen gehörige Pertinentz-Stückhe schrifftlich sollen designiret werden; in dem gleich in derselben Erstem paragrapho zwar dises enixè und ernstlich verordnet wird / daß die / zu jedem Adelichen Ansitz / und andern Freyen-Höfen ge- 126
hörige Erb- und NB. Lehen- auch Pfand-Länderey / nach Morgen-zahl / und wie hoch jeder Morgen / ungefähr Jährlich / nach der Nutzung köñe angeschlagen werden / specificirt / und hierunter auch selbige Länderey / welche dem Oneri Contributionis, und des Scheffelschatzes nicht unterworffen seyn / dennoch mittverstanden seyn soll: Daß aber eben dise / dem Oneri Contri- 127
butionis nicht unterwürffige / und mithin auch in specie solche Ritter-Lehen-Güther / sive Feuda Nobilia diser ihrer angestammten / und in aller welt gültigen Immunität à dicto Onere Contributionis, durch dise Lands-Fürstliche Constitution entsetzet seyn sollen / das wird aus allen / in den Actis befindlichen Lands-Constitutionibus und übrigen zum vorschein gekommenen Documentis non, nisi ad Græcas Calendas, erwisen werden: Umb so weniger / dieweilen 128
so gar auch in dubio, (warinnen wir doch diß ohrts gar nicht versiren) nimmermehr zuvermuthen / quòd Princeps suis nobilibus Vasallis, pro ipsorum antiquis & nobilibus Feudis competentia Jura atque immunitates ullo modo imminuere vel adimere voluerit;

per generalitatem *Legis 1. §. 10.* verbis: *Quoties aliquid in publico fieri permittitur, ità oportet permitti*, ut sine injuria cujusquam fiat. *ff. ne quid in loco publ. L. 4. Cod. de emancipat. liberor. ibique* DDres.

Nemo enim horum magis memor esse in- 129
telligitur, quàm ipsemet Princeps, quòd, qui à Principis sunt servitio, regulariter ab omnibus contributionibus excusentur justissimè; & quòd feudalia Nobilium Bona, 130
sive Feuda Nobilia ad popularem pensitationem accedant haudquaquàm; sed hujusmodi Vasalli, ceu, illorum respectu, ad equestria suo Domino servitia obstricti, ultra ipsum hoc onus porrò non sit gravandi;

ex communibus omnium Interppr. traditis jam superiùs laudatis; quibus addesis Bidembachium, *Q. nobili 18. num. 4.* Tiraquellum,

quellum, *tract. de Nobilit. cap. 20.* Dn. Johannem Fridericum à Lindersheim / de *jure & privilegiis Nobilium liberor. & immediator. §. 6.* Johannem Limnæum, de *regno Franciæ, lib. 4. cap. 3. lit. bb. in fin.* Matthiam Stephani, de *Nobil. cap. 8.*

131 Von noch schlechterem effect ist / vors Eilffte / diser Scheingrund / daß gleichwohlen bereits in unterschidlichen / in den Actis mehrfältig bemerckhten Sachen / in contradictorio, allso gesprochen worden / daß auch Adeliche Lehen-Güther / wann dieselbe keine Rittermässige Lehen-Güther seyen / die last der Land-Schatzung mitzutragen schuldig seyen. 132 Dann daß zuförderist zwischen Adelichen / und Ritter- oder Rittermässigen Lehen-Güthern kein richtiger unterscheid admittirt werden könne / das ist allberait oben / und erst vor kurtzer zeit / in einer andern / die zum Fürstlich Calenbergischen Schatzwesen verordnete Herrn Räthe / und Herrn Gustav Ludwig Götzen von Ohlenhausen betreffenden Causa, von unserem Collegio in mehrerem gezaigt worden. Für Eins.

133 An dem andern ist auch in disen Actis in mehrerem dargethan und außfündig gemacht / daß auch die jenige Edelleuthe / deren Güther in die Schatzung gezogen worden / entweder keine Nobilia Feuda, Adeliche oder Ritter-Lehen in ihrem besitz haben / oder wenigstens / ab seitten der Herrn Schatz-Räthe / nicht dargethan sey / ex quibus principiis & juridicis fundamentis, wider die in den Actis benannte sehr wenige Edelleuthe gesprochen / und ihre Gü-
134 ther in die Schatzung gelegt worden: Welches doch / der ursachen / umb so nöthiger gewesen / weilen niemanden unbekannt / wie so gar zweiffelhafft und mißlich es sey / aus dergleichen Præjudiciis auch andere Sachen zudeterminiren / welche leichtlich von solchen decisis Causis, auch nur in einem einigen Umbstand unterschiden seyn können / so / daß jene auff dise / ohne kränckhung der
135 Justitz / sich nicht appliciren lassen / man wisse dann gründlich / daß Causæ decisæ, & adhuc decidenda durchaus übereintreffen;
136 ut ex illo generali: Ex Facto oritur, & moritur Jus, quod dicit Johann-Baptista Costa,

de *facti scientia & ignorant. inspect. 16. num. 1.* Dn. Lautetbach, in *delibat. ex lib. 2. 48. §. 34.*

nobis nihil ulterius addentibus, constat.

L. 52. §. 2. ad L. Aquil. Philippus Decius, ad *L. Precibus. num. 4. Cod de impub. & all. substitution.* Consill. Argentoratens. *vol. 1. consil. 11. num. 97.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Præjudicium, axiom. 1.* Addatur imprimis notabilis definitio de hujusmodi Præjudiciis Davidis Mevii, in *Decis. Vismar. part. 5. Dec. 282.*

Dessen / Zwölfftens / hiebey nicht zuge- 137
schweigen / daß / da die Lands-Fürstliche / das Schatzwesen betreffende / Constitutiones, in solcherley Sachen / gar keinen Processs jemanden verstatten; sondern alle die jenige / welche / wider deroselben so ernstliche verordnung / sich einiger Schatzfreyheit anmassen wollen / Regulariter, allsobald à limine judicii hingewisen wissen wollen; ja 138
noch ferner den Schatz-Räthen die versicherung geben / daß alle / wider solche Lands-Constitutiones, von auswärtigen ohrten einhohlende Urtheln so gleich annullirt und verunckräfftet werden sollen / und doch / dessen 139
allen unangesehen / das Chur-Fürstliche Hochpreißliche Dicasterium die ab inclyta Facultate Juridica Chilonensi, wegen diser Sache eingehohlte / in hoc ipso Processu bißdaher ventilirte / und von uns denuò confirmirende Sententz bißher weder annullirt / noch dem Herrn Supplicato, daß er mit seiner prætendirenden Freyheit nicht recht daran sey / als viel aus den Actis ersehen werden können / bißanhero / vel verbo zuerkennen gegeben / eine solche Annullirung tùm Chi- 140
lonensis, tùm & nostræ Sententiæ, bey so / als bißero ex ipsis visceribus hùc pertinentium Constitutionum, Jurisque communis justissimis Principiis, gründlich angezaigt worden / im geringsten zubefahren: Cui ipsi facto daß sonsten dergleichen / ab ex- 141
traneis JCtorum Collegiis, adversus notorium Provinciæ Statutum, vel Consuetudinem ertheilte Sententiæ allerbillichst unterworffen seyen / niemand unbekannt seyn kan /

ex traditis Mevii, *parte 2. Decis. 268.*

Welchem allem nach wir nochmahls bey 142
vorstehender confirmatori Urtheil sonder anstand verbleiben / und / quà punctum Expensarum, nur noch dises anfügen / daß / umb willen gleichwohlen Ein Hochlöbl. Schatz-Rath nächstvorstehende Argumenta, non absque colore, zu seinem behuff bißdaher allegirt / dieselbe / aus diser und andern ursachen / nicht unbillich compensiret werden. Alles salvo rectiore Quorumcunque judicio. Act. in Collegio nostro den 1. Augusti, Anno 1711.

CON-

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM SEXTUM.

SUMMARIA.

DE Stipendio in commodum Familiæ relicto, quis Ordo in ejus fruitione ſervari debeat? *Et* ſi Tenor illius aliquibus Vocatis, *per multos Annos*, fuiſſet ignotus, *an ipſis etiam* ratione Præteriti *juſta competat Prætenſio?*

Præmittitur Facti Species, *à num.* 1. *usque ad num.* 18.

Proponitur Quæſtio *hîc enucleanda. num.* 19.

Deciditur, quòd Dn. Fundatoris Agnati, ſo mit Jhm gleiches Stammens und Mahmens / primo loco admittendi *ſint*, *& ab Ipſo nominati* Cognati Uxoris, *demùm in ſubſidium & trium habilium Agnatorum* defectum, *admiſſibiles ſint. num.* 24. *& ſeqq.*

Adducitur litera Fundationis. *num.* 27.

Ex Ordine Scripturæ Fundatoris Voluntas *concludenter colligitur. num.* 30.

Ex ordine Verborum *etiam* Ordo Intellectûs *pendere creditur. num.* 31.

Inter illos, quorum alter poſt alterum nominatus, *inducitur* Prælatio. *n.* 31.

Priùs nominati *etiam* priùs vocati *intelliguntur. num.* 35.

Ordo prioris Nominationis, *ſive illa ſit* generalis, *ſive* ſpecialis, *etiam* ordinem majoris, aut minoris dilectionis *deſignat. num.* 36.

Primùm *in ſcriptura* nominatus *intelligitur* Prædilectus. *num.* 37.

In claris *nullus penitùs locus eſt* Conjecturis, *vel* Interpretationi. *num* 40.

Nulla adeò probabilis Conjectura *afferri poteſt*, *quæ* ſenſu verborum ipſius *Teſtatoris*, *Diſponentium*, *Paciſcentium*, poſſit melior eſſe. *num.* 41.

Aperta ipſius Teſtatoris Voluntas tollit omnia objecta, totumque facit *in ipſius Teſtamento. num.* 42.

Concurrentibus tribus Teſtatoris Agnatis, *ad* academica ſtudia *habilibus*, *iisdemque* actualem in Academiis operam *navantibus*, Cognatis Uxoris, *nulla tùm de* præterito, *tùm in* futurum, *Stipendii*, *de quo Qr. fruitio competit. num.* 43. *& ſqq.*

Nullo *verò* Agnato Fundatoris ſuperſtite, *vel ſuperſtite quidem*; *ſed* ad ſtudia academica nondùm idoneo; *vel ſatis ad illa idoneô quidem*; *ſed* iisdem actualiter non incumbente, Cognati Uxoris, *ceu talem in caſum expreſsè vocati, illicò admittuntur. num.* 45.

Et ſi a tempore Fundationis, *ejusdem* Tenor, *per plurimos Annos*, ab Agnatis Mariti ſuppreſſus *fuiſſet*, *itâ*, *ut ille* Uxoris Cognatis non potuerit innotescere, *ac propterea Hos*, *ſuis propriis ſumptibus*, *academica ſtudia proſequi oportuerit*, *tunc ipſi etiam* ratione Præteriti *fundatam habent intentionem. num.* 46.

Non obſtante ſolenni Transactione, *ab iſtius* Stipendii Adminiſtratore, *ratione* Præteriti, *cum aliis initâ. num.* 47.

Neque Regiâ illius Confirmatione, *aliisque* ſimilibus illius munimentis. *num.* 48.

Confirmatio Superioris, *& præcipuè* ſummi Principis, *robur addit confirmato. num.* 49.

Et validum efficit, *quod*, illâ poſthabitâ, *fuiſſet* invalidum. *num.* 50.

Et defectum *tùm* Perſonæ, *tùm* Solennitatis *&* Formæ *ſupplet*, *&* Contractui adhærentia Vitia corrigit. *num.* 51.

Præprimis ſi Clauſula, ex certa ſcientia, *adjecta fuerit*, cui nihil opponi poſſe *paſſim definiunt. num* 52.

Decurſus temporis ſexennalis, *poſt Transactionem iſtam*, *elapſe an* in integrum Reſtitutionis auxilium excludat? *num.* 53.

Hot

Hoc extraordinarium Prætoris Auxilium *non nisi* per Quadriennium *competit. num.* 54.

At hoc Quadriennium *non demùm* ex tempore Scientiæ *incipit*; *sed contra* Minores *confestim* à primo Anni vigesimi noni completi *momento*, *& adversus* Majorennes *ex* primo momento cessantis Absentiæ, *vel* Impedimenti. *num.* 55.

Sententia Franzkii *de hoc adducitur. num.* 57.

Quando Alimentarius, *per plures annos*, Alimenta non exigit, *tunc eidem suum jus*, ratione Futuri *quidem*, *in salvo manet*. *sed quoad* Præteritum, *regulariter*, *ipsi nihil amplius debetur. num.* 59.

Pro præterito tempore nemo fame laborat. *num.* 60.

Contraria simùl eidem Subjecto inesse nequeunt. *num.* 61.

Decisio Quæstionis *hîc determinandæ. num.* 62.

Si per tempora præterita, *vel* duo tantùm Fundatoris Agnati, *vel* Unus *duntaxat*, *vel* planè Nullus academicis Studiis operam navâsset, *& interea* Unus, Duo, *vel* Tres Uxoris Cognati in Academiis actualiter vixissent, *tunc ipsi etiam* ratione Præteriti *fundatam habent intentionem. num.* 63.

Demonstratur hoc ex ipso proposita Fundationis literali tenore. *num.* 64. *& sq.*

Stipendii quæstionis B. Fundator Uxoris Cognatos non demùm in subsidium, *si ipsius Agnatio totaliter exspiraverit*; *sed &* illis adhuc superstitibus, *vocavit*, *ita in. ut*, si Tres ipsi cognomines Agnati supersint, *& omnes* in Academiis degant, Cognati Uxoris interea excludantur: *sed si vel* Nullus Fundatoris Agnatus, *vel* Unus, *aut* Duo tantùm supersint, *in studiis* academicis actualiter *occupati*, *tunc etiam ex* Cognatis Uxoris *vel* Unus, *vel* Duo, *vel* Tres admittendi sint. *num.* 66.

Existentia Agnatorum *ipsius Fundatoris*, *adhuc in* scholis trivialibus *harentium*, Uxoris Cognatos Academicos *non excludit num.* 67.

Triviales *non aliter ex isto Stipendio aliquid participant quàm* si facultatibus ad excolendas ingenii dotes necessariis penitùs deficiantur. *num.* 69.

In unâ eâdemq; oratione *vocati*, *& per particulam*, Et, copulati, *non demùm* successivè, *seu post deficientiam alterius Partis*, *vocati censentur. num.* 70.

Dictio, Et, æquâliter copulat. *num* 71.

Fundator Stipendii de suis Agnatis *hoc quidem disponit*, *quòd* ipsis Præcedentia competere *debeat. num.* 72.

Veruntamen non aliter, *quàm* si illi jam tales, in scholis trivialibus, profectus fecerint, ut ad studia academica idonei sint. *num.* 73.

Si igitur non tot Agnati supersint, *ut* Stipendiô integrô perfrui possint, *tunc* Cognati Uxoris *jure optimo maximo* ad illud adspirant. *num.* 74.

Fundator expressè dicens, daß / im Fall aus seiner / NB. und seiner Frauen obgedachter Freundschafft / keiner / oder doch nicht Drey seyn möchten / die sich zu der *Perception* seiner *Stipendien qualificiren* könten / alsdann *NB* weiter absteigenden Blutsfreunden / oder / in Ermanglung deren / es *NB.* frembden unvermögenden *Subjectis &c.* geraicht werden solle / *multo magis* primo loco, *cum suis Agnatis*, *si horum non Tres*; *sed* Duo tantùm, *academicis studiis actualiter incumbant vel* Unus *solùm*, *vel planè* Nullus, *vocatos* Cognatos suæ Uxoris *ad hoc Beneficium stipendiarium admittere voluisse censeri debet. num.* 75.

In casum, si non Tres; *sed* Duo *solùm*, *vel* Unus *solus*, *ex* suis Agnatis, *&* suæ Uxoris primo loco vocatis Cognatis *superstit*, *etiam* remotiores Uxoris Cognatos, *&*, *si nec ex his aliquis ad studia academica aptus concurrat*, *etiam* prorsùs Extraneos *à pietate & ingenii felicitate commendabiles vocans. multo utiq; magis* primo loco vocatos uxorios Cognatos, *simul* cum uno *vel* duobus Agnatis *vocare voluisse intelligi debet. num.* 77.

Si igitur saltem unus, *vel* duo Agnati in Academia actualiter degant

tunc Uxoris Cognatorum simultaneo Concursui; *si verò* nullus talis Agnatus *supersit*, *tunc* trium Cognatorum primo loco vocatorum Admissioni *locus patescit. num.* 80.

Ubi Testator seipsum declarat, non opus est alia declaratione. *num.* 81.

Una pars Testamenti declarat alteram. *num.* 82.

Si præteritis Annis *non Tres*; *sed tantummodò* Duo, *vel* Unus, *vel* planè Nullus Testatoris Agnatus *academicis studiis operam navaverit*; *&* ex uxoria Cognatione *vel* Unus, *vel* Duo, *vel* Tres Academici *hac Fundatione frui debuissent, tunc cuiq; illorum aequissimè succurritur, ut per* integrum Sexennium ipsis debiti Reditus istius Stipendii adhuc exolvantur. *num.* 84.

Modò lapsus Tricennii unius vel alterius Anni Reditum non peremerit. *num.* 85.

Adversus mixtos ultimarum Voluntatum Executores Imploratio nobilis officii Judicis, per *totos* XXX. annos, *competit. num.* 86.

Eidem Remedio *etiam contra* Stipendii Administratorem & Inspectores *locus conceditur. num.* 87.

Contra lapsum dicti temporis *usq;* ad Annum *cujusvis ætatis* vigesimum nonum in integrum Restitutio *indulgetur aequissimè. num.* 88.

Ex capite probabilis & invincibilis Ignorantiæ Facti *in integrum* Restitutio *etiam ad* Bona nexu Fideicommissi devincta *petenda*, *non solùm per* longissimum Tempus *conceditur*; *verùm etiam postea*, *ità*, *ut ex communi DDrum sententia nec* integri Seculi decursus *obstet. num.* 90. *& sq.*

Fundatoris Agnati *non saltem* Tenorem *hujus Fundationis*; *verùm etiam* ipsam illius Existentiam, *per longissimum Tempus*, summe studio occultarunt. *num.* 96. *& sq.*

Studiosa celatio Instrumentorum *etiam alteri Parti communicandorum quem habeat effectum? num.* 98.

Transactio *super* ultima Testatoris Voluntate, *non priùs* inspectis ejus Tabulis, *nulla est. num.* 99. *& sq.*

Multo itaq; minùs Transactio à solis Fundatoris Agnatis, *cum aliis inita*, Cognatis Uxoris, *Stipendii ab illo fundati* ignaris, *officere potest. num.* 101.

Transactio inter alios *inita* Tertio *planè* non præjudicat. *num.* 103. *& sq.*

In omnibus Conventionibus, *&*, *quæ* per illas *fiunt*, *etiam* Transactionibus, *semper animadvertendum*, ne cum aliâ Personâ inita Conventio in alia noceat. *num.* 105.

Transactio ipso jure nulla *nec ex* confirmatione summi Principis, *tùm ob ipsam ejus* Nullitatem, *tùm ex* verisimillimâ ipsiusmet Principis confirmantis sententiâ, nihil roboris *consequitur. num.* 107.

Quando status negotii, *per transactionem decisi*, non in omnibus, & plenissimè, *quid videlicet etiam* Tertiorum interfit, Principi illam confirmanti fuit repræsentatus, *tunc hæc ipsa* Confirmatio, *tùm* Obreptionis, *tùm*, *ob Tertii Læsionem*, *omnimodæ* Nullitatis labe laborat; *ad quam tollendam nec Principis Confirmatio quidquam conducit. num.* 106.

Confirmatio *circa illud*, *quod* à sui primordio inutile *est*, nihil operatur. *num.* 110.

Quoad Confirmationem supremi Principis *nonnulli dissentiunt. num.* 112.

Sed & istâ non aliter negotium ipso jure nullum convalidat, *quàm* si Princeps supremus de omnium illorum, quos tale Negotium quovis modo concernit, interesse & juribus specificè informatus sit. *num.* 113.

Sicut Principum Rescripta *atq; Constitutiones*, *ità etiam illorum* Confirmationes, *non aliter valent*, *quàm* si preces illorum, qui easdem exorant, veritate nitantur. *num.* 114.

Rescripta & Principum Confirmationes *semper* ità exaudiri *debent*, *ut* non

non vergant in cujusquam alterius injuriam, *nec* Jus aliis competens intervertant vel minuant. *num.* 115.

Etiam Ipsius Cæsareæ Majestatis Sanctionibus, Concessionibus, atq; Confirmationibus *hæc* Clausula *semper inesse censetur*: Cum Justitia, & semper salvo Tertii jure. *num.* 116.

Etiam Ejus Confirmatio *tùm demùm* Actum invalidum corroborat, *quando* de Mente, voluntate Principis, & certâ illius Scientia constat, *quòd nimirum* ipsius Negotii Nullitatem probè cognitam habeat. *num.* 118.

In dubio, & generali Confirmatione *Imperator Negotium eô modô duntaxat*, quô potest de Jure Communi; *non verò* ex Cæsareæ potestatis plenitudine, *eo firmâsse intelligitur. num.* 118.

Adducitur his firmandis egregius & notabilis ex Gailio locus. *num.* 117. *& seq.*

Ad hoc, *ut* Transactio super ultima defuncti voluntate *subsistat*, qualis Inspectio illius Tabularum *necessaria sit? num.* 121.

Non sufficit sola credulitas, *vel* opinio; *sed* perfecta Scientia contentorum Testamenti *necessaria est. num.* 122.

Transigentes tali præviæ tabularum Testamenti inspectioni frustrà renunciant. *num.* 123.

Applicantur hæc Regiæ Confirmationi. *num.* 124. *& seq.*

Transactio super Fideicommisso, malafide, inita *nec ex* Principis confirmantis summa autoritate *convalidatur. num.* 126.

Transactio bona fide *celebrata nec* ob noviter reperta Instrumenta *rescinditur. num.* 127.

Sed diversum in ultimis mortuorum elogiis, *& desuper initis* Transactionibus *obtinet. num.* 128.

Tales transactiones, *sine prævia tabularum inspectione*, *potiùs* ipso jure nullæ sunt, *quàm* retractantur. *ibid.*

Ob Instrumenta dolosè oppressa *& occultata*, *etiam* jurata Transactio *rescinditur. num.* 129.

Ex hoc, quòd meus Adversarius scivit, Instrumentum adesse; ego verò hoc nescivi, *Transactio* Doli mali vitio *inficitur. num.* 130.

Demonstratur, *in substrato* nullam in integrum Restitutionem necessariam *esse. num.* 131.

Quadriennium, *in integrum* Restitutioni *præfinitum*, *ratione* Initii *non continuum est*; *sed* utile. *num.* 132.

Non itaq; Minorennibus *statim* post Annum vigesimum quintum, *nec* Majorennibus *confestim à tempore acceptæ* Læsionis; *sed demùm* à tempore Scientiæ *currit*, quòd & quatenùs *quis ab altero* læsus sit. *num.* 133.

Hinćq; post L. & plures Annos *illa adhuc impetrari potest. num.* 134.

Quadriennium *in Restitutione* Minorennium, & Majorennium ex capite Absentiæ &c. *in locum* Anni utilis est surrogatum. *num.* 135.

Surrogatum illius, in cujus locum est surrogatum, indolem sapit. *num.* 138.

Tempus utile *adversus* ignorantem *non currit. num.* 139.

Quando Alimenta, ex Legis dispositione, *vel* officio Judicis *alicui debita*, non *fuere* petita, *tunc* pro tempore præterito nulla competit exactio. *num.* 142.

Diversum de illis Alimentis dicendum, *quæ* ex aliqua Hominis dispositione, *nempe* ultimâ Voluntate, *vel* Contractu *debentur. num.* 143.

Alimenta ex Legis dispositione *debita tantùm* urgente Necessitate *debentur*: *Hujus verò pro* Tempore jam præterito *& toleratô nulla amplius ratio haberi potest. num.* 140. *& seq.*

De Alimentis ex Contractu, *vel* supremo elogio *debitis Lex ipsa hoc sancit*,

quòd Mora Hæredis, vel alterius Debitoris Alimentario non debeat nocere. *num.* 148.

Applicantur *hæc Jura* Stipendio ex suprema Fundatoris Voluntate *alicui debito. num.* 149.

Alimenta in Testamento *relicta* ignorans *etiam* præteriti temporis præstationes *justissimè exigit. num.* 150.

Tametsi Hæres non sit in mora. *num.* 152.

Applicantur *& hæc* Stipendio quæstionis, *num.* 153.

FACTI SPECIES.

1. ES hat weyland Herr Oberamptmann Hannses zu Heitmersleben ein Stipendium Familiæ dergestallen errichtet / wie der copeyliche Anschluß in
2 mehrerem zaiget. Dises haben desselben hinterlassene Erben so wohl gegen andern Interessenten / als auch insonderheit gegen eine gewisse Famili in dem Wolfenbüttelischen Lande (so wegen des seeligen Herrn Testatoris Frauen verwandt / und dahero hierzu mit-berechtiget ist) heimlich gehal-
3 ten / biß vor wenigen Jahren die Magdeburgisch-verordnete Inspectores ordinarii, aus einer nicht unbekannten Motive, Einen aus derselbigen Famili zum Mitt-Inspectore vocirt. Als nun diser solches acceptirt /
4 und endlich / auf dise weiß / von solcher Fundation / sichere nachricht erhält / prætendirt Er das Stipendium für seinen Sohn / und führet darbey / wiewohl mit gewisser protestation / an / daß man Ihme verhoffentlich hierunter so viel eher willfahren würde / dieweilen man Ihn und seinen Bruder von
5 diesem Stipendio, wider alle billichkeit / biß
6 dahin excludirt hätte. Es mag aber solches so wenig bey denen Hannsischen Erben / als auch bey denen Magdeburgischen Inspectoribus verfangen; sondern es werden von
diser / inconsulto dem aus der Wolfenbüttelischen Famili erwählten Mitt-Inspectore, zwey Hannsische Söhne / aus deren in
7 ipsa Fundatione allegirten Ration / daß nemlich des Testatoris Nahmens-Agnati denen andern allemahl zu præferiren / mit
diesem Beneficio provid ret. Hierauff nun
8 urgirt derselbe / daß man Ihm selbst / und seinem Bruder / solches unrechtmässig entzogenen Stipendii halben / satisfaction machen möchte. Es wird aber deß falls ein gewis-
9 ser Vergleich / der mit andern Prætendenten / diser Stipendien-Gelder halben / Anno 1702. getroffen / von Seiner Königlichen Majestät in Preussen eodem Anno confirmirt / und worinnen die Hannsische Erben / ratione Præteritorum, frey gesprochen worden / opponirt / und im Decembri, vorigen Jahrs / Ihnen communicirt.
10 Und ob man zwar dargegen remonstrirt / daß dises res inter alios acta, daß man darzu nicht citirt / und mithin iste Actus exterius nullus sey / auch die Königl. Confirmatio nihil novi conferre; in dem Gegentheil
11 aber dises der Hannsischen Herrn Erben Verfahren / da theils deroselben mit denen Wolfenbüttelischen Interessenten zeithero dentlich conversirt / auch / daß sie zu disem Beneficio mittgehörten / ihnen nicht unbekannt; dessen aber unerachtet sie dieselbe jedoch nicht citiren lassen / ihrer der Hannsischen Erben malam fidem umb so mehr ar-
12 guirte: So will jedoch dises nicht reflectirt werden; sondern es meinen sie Hannsische Erben wider die Wolfenbüttelische sambt fundirt zu seyn / und steiffen sich insonderheit auf ein / in diser Sache / vor einiger
13 Zeit / von einer gewissen Juristen-Facultät erhaltenes / copialiter hiebey angeschlossenes Responsum. Man sihet aber nicht, daß die
14 in solchem Responso enthaltene Rationes der Wolfenbüttelischen Herrn Agnatorum intention zurückh treiben mögen. Dann / erstlich / hat die / in sothanem Responso, zum Grund gelegte Præscriptio Quadrienii in gegenwärtigem Casu keine statt: wohl-
15 erwogen diß Orths kein solches negotium, so etwa tempore Minorennitatis des jetzigen Herrn Prætendenten verhandlet / und warzu Er nachhin / Majorennis effectus, stillegeschwigen / und Restitutionem in integrum zubitten unterlassen hätte / vorgezaigt werden kan. Pro Secundo ist auch / quoad
16 Factum, zu suppliren / daß / als oben schon angeführt / und von denen Hannsischen nicht gelaugnet werden mag / erst im Decembri, verwichenen Jahrs / die Wolfenbüttelische von besagtem Vergleich nachricht erhalten / und dahero dieselbe durchaus keiner Culpæ beschuldiget werden können; da zumahlen sie auch von der Fundation selbsten / erst vor weniger Zeit / etwas
17 erfahren. Gleichwie nun bekanntenrechtens / quòd ignoranti non currat præscriptio, und im übrigen aus denen obangeführten Rationibus die Befügnuß mehrgenannter Wolfenbittelischen Agnatorum zur genüge erhellet; als wird hiermit ein in Rechten

ten wohlgegründetes unpartheyisches Responsum cum Rationibus dubitandi & decidendi, über folgende Quæstion zu ertheilen gebetten:

19 **Ob nicht besagter Wolfenbittelische** Prætendent **aus des seeligen** Fundatoris **Frauen Freundschafft/ ermeldtes** Stipendium, **und die deßfalls verschaffte 600. Reichsthl. bey obangeführter wahrer bewandtnus/ noch jetzt allerdings zu** prætendiren **berechtiget sey/ und Ihm der/ von der Gegenseite** opponirte Transact, **obgleich solcher von Sr. Königl. Majestät** confirmirt **/ auch die Königliche Regierung zu Halle darüber zuhalten angewisen worden/ hierinnen nicht** præjudiciren **möge?**

I. N. D. N. J. C.

20 WEber diſe Frag nun als Wir Decanus und andere Doctores der Juristen-Facultät bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen unsere rechtliche gedanckhen/ cum Rationibus dubitandi & decidendi, zu aperiren gebührend ersucht worden, haben Wir/ nach obhabender Ampts- Incumbenz, keinen umbgang genommen/ in unserm deßwegen versammleten Collegio alles reifflich zuerwägen; und/ nachdem Wir alsgleich ex proximè præmissa Facti Specie wahrgenommen, daß
21 diſe Quæstion in zwey Membra sich theile/ in deren Erstem von diſem gefragt wird:

Ob/ und wie weit der Wolfenbittelische Herr Prætendent **/ bey diſem**
22 Stipendio, in futurum fundirt **sey?**

23 In dem andern aber diſes in consideration kompt:

Ob derselbe/ für sich und seine Agnatos, ratione Præteriti, **an diſes** Stipendium **einige** prætension **zu machen befugt sey?**

24 So können Wir zuförderist/ circa prius quæsitum, keiner andern meynung seyn/ als daß auff dasselbe dergestalten zu antworten/ daß die von des seeligen Herrn Fundatoris Joachim Hañses auch seeliger Frauen Freundschafft posterirende Schillingische Herrn Anverwandte/ nemblich weyl. Herrn Adam Sigfrid Schillings/ und Frauen Annen Elisabeth Schillings/ wie auch Herrn Christoph Schillings Kinder und Nachkommen zu diſer von ihm wohl- bedächtlich gemachten Fundation zwar ihren unzweiffelichen accels und zutritt/ juxta manifestissimam ejus literam,
25 haben; aber diſes anderst nicht/ als wann keine Agnati mit dem Herrn Fundatore gleiches Stammens und Nahmens/ welche diſes Stipendii würcklichen Genieſſes de præsenti capaces, in medio seyn. Dañ daß Er Herr Fundator seine aigene Stam- 26
mens- und Nahmens- Verwandte zu diſem Stipendio principaliter beruffen/ und hingegen seiner Eheliebsten/ von ihm selbsten benannte/ Bluths- anverwandte/ so fern/ erst in subsidium, & illorum defectum, wann kein Hañsischer Agnatus, istius Stipendii annuorum redituum præsentet capax, zugegen seyn würde/ admittirt haben wollen/ das weiſet der clare und lautere Buchstab deß von ihme Herrn Hannses hinterlassenen Testaments/ quando ità diſerrè:

„ Als habe ich/ aus beflissener Liebe zu de- 27
„ nen Studiis, aus meinen zeitlichen Gü-
„ thern/ der studirenden Jugend zu deren
„ behuff/ wollen succurriren/ und zwar
„ nachfolgender gestallt: Daß obgedachte dreyhundert Reichsthl. zu denen Stipendiis sollen angewendet/ und dreyen
„ NB. aus meiner Freundschafft/ als
„ meinen Vettern/ und Schwester Ursu- 28
„ lä Nachkommen; aus meiner NB.
„ Frauen Freundschafft aber Herrn Adam Sigfrid Schillings/ und an-
„ dern schon oben benahmsten Kindern und
„ Nachkommen/ welche die Herrn Inspectores zum studiren tüchtig erachten/ gegeben werden sollen: Jedoch/ daß/ so 29
„ lang meines Nahmens Agnati vorhanden/ denen NB. die Præcedenz
„ verbleibe; Gleichwohl aber eher nicht/
„ als wann sie/ in Trivial- Schulen/ in ihren Studiis solche Fundamenta gelegt/ daß
„ sie mit Nutzen auf Universitäten können
„ geschickhet werden.

Welche wort nicht nur diſes/ auch al- 30
lein gar weit raichendes/ und kräfftiges argument, quod ex ordine Scripturæ pro Domini Fundatoris Agnatis colligitur, ad docendam illorum Præferentiam an die hand geben:

Cùm jam pridem inter omnes receptissimi Juris sit, quòd Ordo Scripturæ etiam ordinem Voluntatis censeatur ostendere; per tradita Baldi, ad *L. 34. §. 57. §. fin. ad Sctm. Trebellian.* Antonii Monachi, *Decis. Lucensi 13. num. 51.* Didaci Roderici, *de conjecturata mente defuncti, lib. 4. cap. 2. num. 12.* Alvári Valasci, *consult. 121. num. 4.*

Et ex ordine Verborum etiam ordo Intellectûs pendere credatur; 31

Johann. Petrus Surdus, *de aliment. tit. 5. Q. 4. num. 17.* Johann. Aloysius Riccius, in *Dec. Curiæ Archiepiscopal. Neapolit. part. 2. Dec. 275. num. 4.* Anton. Maria Novarius, *Qq. forens. lib. 1. Q. 133. num. 3.* Philippus

Matthæus, in *consil. Marpurg. vol. 1. consil. 31. num. 46.*

32 ità, ut inter illos, quorum alter post alterum est nominatus, inducatur prælatio;

per *d. L. 57. §. fin. ad Sctm. Trebell.* Baldus, ad *L. 1. Cod. de edicto D. Hadr. tollendo.*

33 eo quòd meritò Prius in voce etiam Prius in sensu fuisse censeatur:

L. 21. ff. de stipul. servor. Cap. Quoniam Abbas. 14. ibiq. Glossa, de *offic. deleg.* Nicol. Everhardus à Middelburgo, *in Topica legali, Loco ab ordine. vers. ex ordine rerum.* Wesembecius, *consil. 41. num. 92.* Baldus, *vol. 2. consil. 472. num. 3. vers. Ampliùs.*

34 & ex ordine scripturæ cognoscatur genuina scribentis intentio.

Capit. Mandato. in fin. de prebend. in 6. Anton. Monachus, *Decis. Florent. 1. num. 63.*

Ex quo ità in simili Franciscus Cardina-
35 lis Mantica: Ex ordine Scripturæ, inquit, plerumq; colligitur Voluntas Testatoris, ità, ut priùs nominati priùs intelligantur vocati; ut sensit Glossa, in *L. Cùm ità. §. In fideicommisso. de legat. 2.* Socinus Jun. *vol. 1. consil. 71. num. 15.* in *tract. de conjectur. ultimar. volunt. lib. 5. tit. 13. num. 11.*

36 Cùm ordo prioris nominationis, sive illa sit generalis, sive specialis, etiam ordinem majoris aut minoris dilectionis designet;

Petrus Peckius, ad *Cap. Qui prior. num. 3. de reg. jur. in 6.* Jacob. Menochius, *tract. de præsumpt. lib. 4. præsumpt. 16. num. 3.* Vincent. Fusarius, de *fideicommissar. substit. Q. 468. num. 15.* Dn. Lauterbach, in *Diss. de magis Dilecto, cap. 4. §. 3.*

37 & dehinc, qui primùm in scripturâ nominatus, habeatur prædilectus.

L. 77. §. penult. L. 8. §. 3. de legat. 2. L. ult. Cod. de verb. signific. Paulus de Castro, *vol. 1. consil. 121.* Philippus Decius, *vol. 1. consil. 504.* Philipp. Matthæus, *d. consil. 31. num. 19.* Garsias Gironda, de *privileg. seu exemption. explicat. num. 177.* cum Angelo, Imolensi, & Cravetta, Gratianus, *Discept. forens. cap. 621. num. 17.* Alvarus Valascus, *cit. loc.*

38 Sondern es seyn auch diſe finalia verba: Jedoch/ daß/ so lang meines Nahmens Agnati vorhanden/ denen die Præcedenz verbleibe/ so lautter und clar/ daß an des seeligen Herrn Fundatoris eigentlicher Intention, daß nemlich/ so lang einiger Hannses vorhanden/ welcher zu diſer Stifftung würcklichem Genuß so wohl/ als die von der Frauen seitte her/ præsenter capable und tüchtig seyn möchte/ diſe alle durch die Hañ-
39 sische/ und zwar von deren jedem/ per integrum Sexennium, excludirt/ oder vielmehr suspendirt werden sollen/ nicht der wenigste zweiffel übrig verbleibt.

40 Quòd verò in illis, quæ adeò clara sunt, nullus locus sit conjecturis, omnisq; disputatio atq; interpretatio supervacua, frustranea, imò calumnioſa sit, ex Cravetta, benè annotat Matthæus Wesembecius,

vol. 1. consil. 28. num. 1. cum Decio, Monaldo, & aliis, Pruckmannus, *vol. 1. consil. 50. num. 1. & 13.* Cothmannus, *vol. 3. Resp. 44. num. 6.* Decianus, *vol. 2. consil. 64. num. 1. & 4.*

& quòd nulla tàm probabilis dari possit 42
conjectura, quæ sensu verborum ipsius Testatoris, Disponentium, Pacisc entium possit melior esse.

L. 3. Cod. de liber. prater. L. 47. de legat. 1. Goswin. ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 3. C. 9. D. 17.* Antonius Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 6. tit. 19. Def. 24. in fin.*

eo quòd tàm aperta, ex clarissimis quo- 43
rumcumq; Disponentium verbis demonstrata Voluntas tollat omnia objecta, totumque faciat, & in omnibus dominetur.

ut in simili respondent Raphael Fulgosius, in *suo consil. 13. num. 2. vers. Quod namq.* Paulus de Castro, *vol. 1. consil. 123. circa fin.* Cardinalis Mantica, de *conjectur. ultimar. volunt. lib. 8. tit. 18. num. 8.*

Und aus diſes ersten Membri decisione wird auch die bahne zu diſes zweyten Membri: Ob die Wolfenbittelische 43
Herrn Agnati und Cognati, ratione Præteriti, an diſes Stipendium einige prætension zu machen befugt seyen? Rechtsgemässer erörterung von selbsten dahin gemacht/ daß nemlich/ wann biß daher/ nimirum à tempore hujus Hannsestianæ Fundationis biß auf die zeit/ da die Wolfenbittelische Herrn Agnati, aus der Trivial-Schul/ mit solchen fundamentis herausgekommen/ daß sie mit nutzen auf Universitäten verschickht werden können/ und als lange sie würckhlich/ auf Universitäten/ ihre Studien fortgesetzt/ jedermahlen drey Hannsische/ denen Studiis academicis würckhlich obligende Agnati zugegen gewesen/ und in des Stipendii würckhlichem Genuß beständig gestanden/ auf solchen fall Sie Wolfenbittelische Agnati, auch pro Præterito so wenig zufordern haben/ als wenig/ in Casu Trium talium 44
Agnatorum, Testatori cognominum actualis, & constanter durantis Concursûs, ihnen auch in Futurum einige Forderung zukompt:

per hucusq; deducta & hôc primo in casu apertissimè militantem Rationis identitatem; de cujus efficaciâ, ceu in vulgus notissimâ, plura addere non attinet.

Dafern aber mittler weile/ nemlich à 45
tempore des seeligen Herrn Fundatoris Ableibens/ biß auf die Zeit/ da die Wolfenbittelische Herrn Anverwandte zu den Studiis academicis tüchtig geworden/ und sie auff Universitäten sich würckhlich befunden/ entweder gar kein Hannsischer Agnat, oder de-

ren

trennur einer / oder irgends nur zween in diſes Stipendii würckhlichem Genuß actualiter gestanden / da zweiflen wir / unſers orths / im wenigſten nicht / daß ſie Wolfenbittelische Herrn Anverwandte / ratione Præteriti, mit ihrer vorhabenden Prætenſion zur genüge fundirt / und dahero ihnen das / was ſie / propter defectum dreyer Hannſiſcher Agnatorum, hätten können / und von Rechtswegen ſollen genieſſen / ex inferiùs notatis concludentibus Rationibus, in allweeg ihnen nachgetragen und erſetzt werden müſſe.

46

47 Es iſt zwar nicht ohne / daß pro diſſentientium contraria ſententia einen nicht geringen Schein ſowohl / erſtlichen / diſes gibt / daß die zwiſchen dem Herrn Canonico Hannſes / als diſes Stipendii Adminiſtratore, und einigen Agnaten / wegen ihnen ruckhſtändiger Stipendien-Gelder / ſub autoritate & acceptatione deß zugegen-geweſenen Königl. Preuſſiſchen Herrn Comiſſarii, und der Herrn Inſpectorum, in Ao. 1702. errichtete Transactio, krafft deren ermeldter Herr Canonicus Hannſes / ratione Præteritorum, niemanden ferner / wer der auch ſeyn möchte / gehalten oder weiter reſponſabel ſeyn

48 ſolle / von Sr. Königl. Majeſt. in Preuſſen / eodem Anno allergnädigſt confirmirt / und ſo fort auch der Königl. Regierung zu Halle / wie auch denen Inſpectoribus diſer Fundation / darüber zuhalten gemeſſener Befehl ertheilet worden.

49 Tralatitium enim eſt, quòd confirmatio Superioris, & præcipuè ſummi Principis, robur addat confirmato;

per *L. 28. §. 1. ff. de liberat. leg.* Baldus, ad *L. Si adverſus. Cod. ſi adv. rem judic.* Jaſon, ad *L. More. num. 41.* Decius, *num. 31. ff. de jurisdict.*

50 validumq́, efficiat, quod, illâ poſthabitâ, fuiſſet invalidum;

Bartolus, ad *L. Privilegia. Cod. de ſacroſanct. Eccleſ.* Philippus Decius, *conſil. 141. num. 7.* Rolandus à Valle, *vol. 2. conſil. 71. num. 46.* Hippolytus Riminaldus, *conſil. 45. num. 4. & 5.*

51 & defectum tùm Perſonæ, tùm Solennitatis & Formæ ſuppleat, & contractui adhærentia vitia corrigat.

Baldus, ad *L. fin. ff. de teſtam. tut.* Alexander Tartagnus, *lib. 5. conſil. 120. col. penult.* Barboſa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Confirmatio. axiom. ult.*

52 præſertim ſi Clauſula, ex certâ ſcientiâ, eidem adjecta ſit; quippe cui nihil opponi valere paſſim pronunciant.

Rolandus à Valle, *vol. 2. conſil. 71. num. 46. & vol. 3. conſil. 61. num. 45.* Johannes Gœddæus, *in conſill. Marpurg. vol. 4. conſil. 17. num. 103.*

Als / fürs ander / auch diſes / daß / nach errichtung diſes adeò ſolenniter abgeſchloſſenen / und hernach allergnädigſt confirmirten Transacti / biß auf die Zeit / da die Wolfenbittelische Herrn Anverwandte / wegen diſer Anforderung / ſich erſtmahls movirt / zum wenigſten ſechs Jahr plenariè verfloſſen / und in ſolch zimmlich langer Zeit / wider diſes / ſuprema auguſtiſſimi Regis autoritate, bekräfftigte Transactum das heilſame Beneficium in integrum Reſtitutionis zuimploriren totaliter unterlaſſen worden: 53

Wohlerwogen nun diſes tàm Minorennibus, quàm Majorennibus, länger nicht competirt / als per integrum Quadriennium: 54

ex. expr. in *L. fin. Cod. de temporib. in integr. reſtitut.* ubi jungeſis Brunnemannum. Dn. Lauterbach, in *colleg. th. theor. pract. tit. de reſtitut. in integr. §. 24.* Dn. Samuel Stryke, in *uſu Pandect. moderno. ad eund. tit. §. 8. pag. 384.*

Und zwar / welches / vors dritte / hiebey in fleiſſiges bedenckhen zunemmen / dergeſtalten und alſo / daß diſes Quadriennium nicht 55
erſt à tempore obtentæ Scientiæ de accepta Læſione zulauffen anfängt; ſondern wider Minderjährige ex primo momento Anni vigeſimi quinti completi, und adverſus Majorennes, ſo bald ihre Abſentia, vel aliud juſtum impedimentum zu ende gegangen:

per adductæ *Legis ult.* hæc formalia verba: *Quod non ſolùm in* Minorum *reſtitutionibus*; (*Quibus utilis Annus incipit currere*. ex quo viceſimi ſexti Anni dies illuxerit) *ſed etiam in* Majorum *hoc idem adhiberi ſancimus &c. Cod. d. tit.* Georgius Franzkius, ad *tit. π. de reſtitut. in integr. num. 29.* Johannes Voetius, ad *eund. hunc tit. §. 19.* ubi ità in fine: *Certè à tempore demùm Scientiæ Majoribus, aut Minoribus currere reſtitutionis petendæ tempora, ut in nullâ lege cautum eſt; ità & Juris regulis generalibus repugnat, ſecundum quas & rerum uſucapiendarum & actionum præſcribendarum tempora non ſolis ſcientibus currere; ſed & ignorantibus, colligi poteſt ex L. ult. Cod. de longi temp. præſcript.* Addat. Knipſchild, de *civitat. Imperial. lib. 2. cap. 32. num 9.* 56 57

So dann ſcheint / vor das Vierte / dem pro Præterito prætendirenden Nachtrag der Stipendien-Gelder auch diſes nicht wenig entgegen zu ſeyn / daß / wann jemand auch Alimenta an den andern zufordern hat / und der Alimentarius ſolches debitum zufordern viele Jahr unterlaſſen / er hernachgehends zwar die ihm / ex hac cauſa, ſchuldige Præſtation / pro Annis futuris wohl prætendiren kan; pro præteritis Annis aber / regulariter, ihme nichts adjudicirt; ſondern Er mit ſolch 58

ſeiner

seiner Prætension schlechter dinge hingewisen
59 wird; eo quòd Alimenta non ulteriùs debeantur, quàm quatenùs vitæ sustentandæ necessitas illa deposcit;

per Novell. 12. cap. 2. L. 43. L. 44. ff. de verbor. signific. L. 6. ff. de alim. & cibar. legat. D. Lauterbach, in Colleg. π. theor. pract. tit. de agnosc. & alend. liber. §. 18.

Natura verò dicere non patiatur, quòd
60 quisquam, pro præterito tempore, adhuc fame laboret; cùm contraria simùl eidem
61 subjecto inesse nequeant.

L. 4. pro suo. Bartolus, ad L. 8. Cod. de transaction. Idem, ad L. 18. §. Manumissis. num. 3. ff. de alim. & cibar. legat. Alexander Tartagnus, vol. 2. consil. 7. num. 10. Socinus senior, vol. 4. consil. 57. num. 37. Philippus Decius, ad d. L. 8. num. 5. Cod. de transaction. Johannes Maria Riminaldus, & Curtius senior, ibid. num. 14. Ludov. Bologninus, in addition. ad Johannis de Anania consil. 54. num. 4. Augustinus Berojus, vol. 2. consil. 52. num. 2. & 18. Ascanius Clementinus, de patria potest. cap. penult. effectu 17. num. 24. Johannes Cephalus, consil. 280. num. 42. Corduba de Lara, ad L. Si quis à liberis. principi. num. 17. & §. Si quis ex his. num. 156. ff. de liber. agnosc.

62 Dessen allen jedoch/ und was dessen noch mehr beygebracht werden möchte / unangesehen/ seyn wir / salvo aliorum Quorumcunq; judicio, der beständigē meinung/ daß/ wann/ bereits oben voraus-gemelder massen/ à tempore obitûs mehr seelig-gedachten Herrn Fundatoris, der Casus sich jemahls begeben hätte / daß nicht drey Hannsische Stamm- und Nahmens- Verwandte; sondern deren nur zwey / einer/ oder gar keiner / in dises Stipendii würckhlichem genuß gestanden wäre; einfolglich/ wann auch
63 in der jenigen Zeit/ da die dermahlige Herrn Prætendenten auff hohen Schuhlen sich würckhlich befunden / seu per totum illud Tempus, seu per aliquot saltem Annos, nicht drey dergleichen Hannsische Agnaten dise Fundation actualiter genossen / solchen falls in allweg denen Schillingischen Freunden von Wolfenbittel / oder wo sie seyn mögen / ihre Prætension / ratione Præteriti, so lang nemlichen sie/ propter trium Beato Fundatori cognominum Agnatorum Defectum, das Stipendium actualiter hätten können geniessen / mit keinem bestand refusirt werden könne.

Dann dā ligt allerforderist der heittere
64 buchstab der Fundation / welcher dises Innhalts: Daß obgedachte Dreyhundert Reichsthl. zu dreyen Stipendiis angewendet/ und dreyen aus meiner Freundschafft/ als meinen Vettern / und Schwester Ursul Nachkommen; aus meiner Frauen Freundschafft aber Herrn Adam Sigfrid Schillings / und Frauen Annen Elisabeth Schillings / wie auch Herrn Christoph Schillings seel. Kindern und Nachkommen / welche die Herrn Inspectores zum studiren tüchtig erachten/ sollen gegeben werden: Jedoch/ daß/ so lange
65 meines Nahmens Agnati vorhanden/ denen die NB. Prædecenz verbleibt; Gleichwohl aber eher nicht / als wann sie in Trivial-Schuhlen in ihren Studiis solche Fundamenta gelegt / daß sie mit Nutzen auf Universitäten können geschickht werden.

Aus welchen formalibus sich klärlich her-
66 vor thut / daß der seelige Herr Fundator, Primò, dises verordnet / daß Er seiner seeligen Frauen Befreundte nicht erst in subsidium / wann kein Hannses mehr vorhanden und in vivis seyn würde; sondern zugleich/ und neben denselben/ zu dises Stipendii Genuß vocirt habe; allso nemlich / daß/ wann nicht so viel Hannsische Agnati, welche die Herrn Inspectores zum studiren tüchtig erachten / vorhanden seyn / einfolglich nicht alle / von dem Herrn Fundatore so genañte drey stipendia mit lautter dergleichen Hannsischen Agnatis, eodem tempore, besetzt werden könnten / alsdann die/ von der Frauen her verwandte Schillingische / zu den Studiis academicis würckhlich tüchtige Descendenten / mit und neben einem / oder zweyen Hannsischen Agnatis, admittirt werden; conse-
67 quenter, wann auch gar kein Hannsischer Agnatus, der auf Universitäten geschickht zu werden tüchtig / vorhanden seyn möchte/ alsdann drey Schillingische zu desselben Geniessung admittirt werden sollen; dessen unangesehen / daß etwa noch andere / in Tri-
68 vial- Schuhlen sich befindende junge Hannsische Agnati in grosser Anzahl zugegen seyn sollten / als welchen/ Regulariter, aus disem Stipendio, nichts gegeben werden solle / sie werden dann von den Herrn Inspectoribus
69 so gar unvermögend und arm befunden/ daß sie auch in denen Trivial-Schulen zu solchen geringen und infimis Studiis die nothwendigkeit nicht aufzubringen vermöchten/ und doch mit guten Ingeniis begabt wären; welchen falls ihnen erst etwas aus dem Stipendio geraicht werden solle; nach dem wörtlichen Innhalt des weiters nachfolgenden §. Da auch fürs Zehende ꝛc.

Dise unsere/ sich von selbsten an den hait-
70 tern tag legende interpretatio wird / fürs zweitte / auch hierdurch noch mehr corroborirt/ daß der seelige Herr Fundator nicht allein im §. Und weil Drittens ꝛc. verbis proximè præmissis, seine aigene / und seiner Haußfrauen Verwandte / zu diser seiner dreyen Stipendien Genuß / in unâ eâdemque oratione vocirt; sondern auch im nachfolgen-

folgenden §. Im fall nun vors achte ꝛc. seine und seiner Frauen obgedachte Freundschafft / per copulativam particulam, ET, notabiliter conjungirt;

in verbis: Aus mein NB. und meiner Frauen Freundschafft ꝛc.

71 Quòd enim hæc ipsa dictio, ET, æqualiter copulet, dispaleſcit ex traditis Jacobi Menochii, *consil. 435. num. 12.* & ſexcentum aliorum, quos exhibet Barboſa, de *dictionib. uſu frequentior. Dict. 110. num. 3. & 9.*

72 Drittens sagt zwar Herr Fundator, daß / so lang seines Nahmens Agnati vorhanden / disen die Præcedenz verpleiben solle.

73 Wie weit aber dieselbe diſes prælations- oder præcedenz-Rechtens fähig seyn sollen / das wird in disen gleich immediatè nachfolgenden formalien von ihm selbst annectirt / daß Sie doch eher nicht / als wann sie in Trivial-Schuhlen / in ihren Studiis, solche fundamenta gelegt / daß sie mit nutzen auf Universitäten können geschickht werden / zu diſen Stipendiis admittirt werden sollen. Woraus ja widermahlen Soñen-

74 clärlich sich zeigt / daß / wann keine dergleichen Agnati in medio, welche mit dem Herrn Fundatore gleiches Stammens und Nahmens / und auf Universitäten verschickht zuwerden tüchtig / alsdann die von der Frauen her mit Ihme gesippte Schillingische Verwandte / zu diſer Stipendien würckhlicher Perception alsobald admittirt, und / so viel an den dreyen Hannsischen plätzen vaciren / dieselbe alsgleich / mit denen / von ihme primo loco nominirten / Schillingischen Anverwandten actualiter bekleidet und ersetzt werden sollen.

75 Für das vierte / daß diſes des seeligen Herrn Fundatoris ungezweiffelte und vera Intentio sey / daß / wann / auf eine zeit / nicht drey / zu den Studiis academicis tüchtige / Hanſiſche Agnati zugegen seyn möchten / alsdann die aus der Hanſiſchen Agnation nicht ersetzende Stellen / Eine / Zwey / oder alle Drey / alsgleich mit den Schillingischen / primo loco von ihm benannten Cognatis occupirt werden sollen / das erhellet noch weitter auch aus oben schon angeführtem §. Im fall nun vors achte ꝛc. als woselbsten Er abereins diſertiſſimè

76 sagt / daß / im fall aus seiner NB. und seiner Frauen obgedachter Freundschafft NB. keiner / oder doch NB. nicht Drey seyn möchten / die sich zu der Perception solcher Stipendien qualificiren könten / in solchem fall NB. weitter absteigenden Bluts-

77 Freunden; oder / in ermanglung Deren / es NB. fremden / unvermögenden / gleichwohl aber frommen / Gottsfürchtigen / und lehrhafftigen Subjectis, sonderlich die sich in der Freundschafft mit informiren wohl meritirt gemacht / geraicht und gegeben werden solle. Dann wann diſes Beneficium in fällen / wann gar kein Hannsischer Agnatus, oder Deren nicht Drey; sondern nur Zween / oder auch nur ein Einiger vorhanden seyn möchten / auch remotioribus horum Conjugum Cognatis, ja gar nullo tali nexu ihnen beyden Verwandten und gantz frembden Subjectis conferirt werden solle / so zeigt sich von selbsten / daß in talibus terminis, wann nur ein / oder zwey Hannsische Agnati zugegen / vielmehr denen / primo loco, zu diſem Beneficio nominatim mit beruffenen Schillingischen Anverwandten / der Concurſus ſimultaneus mit solchen zweyen / oder einem Hannſes / oder / falls von denſelben gar keiner zugegen / die alsbaldige Admiſſio solcher Schillingischen Anverwandten zu dem völligen Genuß diſer dreyen Stipendien frey und offen stehen solle.

78 79 80

Tralatitium enim eſt, quòd, ubi Teſtator ſeipſum declarat, non opus ſit aliâ declaratione:

81

Baldus, ad *Authent. Niſi rogati. verſ. E per hoc ſolvitur. Cod. ad Sctm. Trebellian.* Tiber. Decianus, *vol. 2. conſil. 88. num. 16.* Regnerus Sixtinus, in *conſill. Marpurg. vol. 2. conſil. 21. num. 80.*

Et quòd una pars Teſtamenti declaret alteram.

82

Julius Clarus, *in R. S. §. Teſtamentum. Q. 76. Regula 3.* Bertazzol. *lib. 1. conſil. 9. num. 16.* & *conſil. 69. num. 28.* Bellonus, *conſil. 6. num. 8.* Poſtius, *Deciſ. Bonon. 35. num. 13.* Julius Caponus, *diſcept. for. 271. num. 50.* Stephanus Gratianus, *Diſcept. foreſt. cap. 758. num. 7. & 8.*

Præſuppoſitô verò hôc, daß die Schillingiſche Anverwandte mit den Hannſiſchen Agnatis, doch in ſo fern / gleiches Recht und Befugſame zu diſen Stipendiis haben / daß / wann nicht Drey / zu den Studiis academicis, zu einer zeit / Tüchtige; ſondern nur Zwey / Ein / oder gar kein ſolcher Hannſiſcher Agnat zugegen ſeyn möchten / die Schillingiſche oder Wolfenbittelische Anverwandte / in den erſten zweyen fällen / mit den Hannſiſchen zweyen / oder einem Agnato, die ſimultaneam fruitionem; in dem letztern fall aber / wann gar kein ſolch tüchtiger Hannſes vorhanden / den alsbaldigen Genuß diſer dreyen Stipendien jure optimo maximo zuſuchen befugt ſeyen / tragen wir / für das Fünffte / nicht den wenigſten zweiffel / daß / wann in der zeit / da die in Facti Figuratione angemerckhte Wolfenbüttelische oder Schillingiſche Freunde auff Universitäten ſich würckhlich enthaltten / / entweder nur zwey / ein / oder gar kein Hannſiſcher Agnatus zugegen geweſen wären / und alſo ſie Schillingiſche zu einem / zweyen / oder auch allen dreyen Stipendiis hätten ſollen admittirt werden; Sie aber diſes ihnen zukom-

83 84

mende Jus, allein ex hac causa, dieweil sie von diser Hannsischen Fundation keine wissenschafft gehabt; sondern alles vor ihnen verborgen gehalten worden / sie noch jetzt all das jenige / was Ihrer jedem / auf fünff oder sechs Jahr / nach austruckhlichem innhalt der Fundation / hätte sollen geraicht
85 werden / in allweg nachzuhohlen / (wann anderst seithero keine völlige dreissig Jahr / cujus Temporis decursus regulariter omnes Actiones extinguit.

L. 4. Cod. de præscript. 30. vel 40. annor. ibique DDres.

zum ende geloffen) auffs beste und höchstens berechtiget seyen.

86 Quemadmodum enim contra mixtos, quos vocant, ultimarum voluntatum Executores, quibus scilicet, præter ministerium facti, in exequendâ defuncti suprema voluntate consistentis, etiam Administratio concessa est,

jungat. B. Dn. Lauterbach, in *commentat. de executorib. ultimar. voluntat. cap. 3. num. 22. pag. 12.*

Imploratio nobilis officii Judicis ad consequendum illud omne, quod Hæredibus, Legatariis, & aliis, ex suprema defuncti voluntate debetur, per totos XXX. annos competit:

post Panormitanum, & Johannem Andream, Iacob. Speidelius, in *sylloge. vocab. Executor* der Testamenten. B. Collega noster Dn. D. Grave, de *offic. judic. nobili. pag. 23.* juncta *pag. 39.* ibi: *Triginta annorum spatio.* Johannes Cöppen, *Decis. 1. num. 21. cum ibid. allegatis.* Dn. Lauterbach, *dicta commentat. cap. 9. num. 166. pag. 74. & 75.*

87 Ita nulli dubitamus, quin idem Remedium etiam contra Stipendii Administratorem & Inspectores pariformiter cum fructu institui valeat, & non minùs per integrum Tricennium duret.

arg. *L. 10. & seqq. de Llb. L. 32. ad L. Aquil.*

88 Ja wann auch gleich / Sechstens / solch Tempus longissimum, wegen solcher gantzen forderung / oder nur eines theils darvon / würckhlich abgeloffen wäre; so könnten wir doch noch ferner nicht absehen / wie / ohne verletzung der selbst-redenden Æquität / allenfalls disen bestens berechtigten Prætendenten das heilsame Beneficium in integrum Restitutionis, ex capite invincibilis & justissimæ Ignorantiæ, abgeschlagen werden möchte; wohlbetrachtet / daß sie / secundum præmissa in Facti Specie, ehe einer von disen Schillingischen Befreundten zu diser Stipendien Inspection / erst vor weniger
89 zeit / beruffen worden / von derselbigen Fundation die wenigste wissenschafft durchaus nicht gehabt / auch / da alles / vor ihnen / studiò secretirt und verborgen gehalten worden / ihnen einige Notitiam hiervon zukommen unmöglich gewesen; in cujus odi terminis sicut denuò DDres concorditer definiunt, quòd etiam ad Bona nexu Fideicommissi devincta petenda, sub obtentu adeò probabilis Ignorantiæ, Restitutio in integrum, etiam contra longissimi, imò plusquàm longissimi, Temporis decursum, denegari non possit: 90

ut in puncto definiunt Raphael Cumanus, *consil. 147.* Alexander Tartagnus, *lib. 5. consil. 116.* Cardinal. Parisius, *lib. 2. cons. 16. num. 139.* Marianus Socinus, *lib. 1. cons. 128. num. 130.* Aymo Cravetta, *consil. 24. num. 35.* Rolandus à Valle, *lib. 3. consil. 88.* ubi scribit, hanc sententiam esse communem. Menochius, *consil. 847. num. 18. & seq.* & *consil. 904. num. 57.* ubi Restitutionem, 91
si de justa ignorantia quæratur, concedendam; sin minùs, negandam dicit. Anton. Gabrielius, in *commun. conclus. tit. de præscription. conclus. 13. num. 10.* Peregrinus, *tract. de fideicommiss. artic. 41. num. 12.* Petrus Antonius de Petra, in *simili tract. Q. 14. num. 202.* ubi etiam *num. 183. & seqq.* hanc magis communem vocat opinionem, quòd adversus ignorantem ipsam Fideicommissi constitutionem non currat Præscriptio longi temporis; & quòd, in dubio, Ignorantia præsumatur, & Restitutio omninò concedenda sit. & *num. 241. cum mult. seqq.* ubi etiam de triginta, quadraginta, quinquaginta, imò Centum annorum præscriptione idem pronunciat, addens, hancce sententiam esse communem & veriorem; *in tract. de fideicommissar. substitution. Q. 528. num. 22.* 92 93 94

ità etiam in proposito nihil dubii suppetit, quin & justa Prætensio istius Stipendii, ceu hucusque ignorati, ex eadem artis æqui & boni ratione, eundem Prætoris favorem mereatur: 95

Umb so mehr / da / fürs Sibende / in Facti Specie noch ferner gesagt wird / daß die Hannsische Erben / unerachtet Sie mit den Schillingischen / in Wolfenbittel gesessenen / Erben mehrfältig zu conversiren gelegenheit gehabt / ihnen dannoch von diser Fundation keine nachricht gegeben / ja auch / als 96 97
das hieunden anführende Transactum noch in fieri gewesen / und sie billich hierzu / als æquè principaliter interessirte / hätten sollen citirt werden / dennoch alles vor ihnen / dergestallten / supprimirt und occultirt worden / daß sie gar nichts von der gantzen Sach in erfahrung gebracht / biß die Magdeburgische Herrn Inspectores einen aus den Wolfenbitteliſchen oder Schillingischen Anverwandten / aus einer wohlglaublich hierzu tringenden Ursach / zu diſes Stipendii Visitation zuerkennen und beruffen sich gemüssiget gefunden. Was nun aber eine 98

solche

ſolche ſtudioſa Celatio Inſtrumentorum, etiam alteri Parti communicandorum, für einen effectum und würckhung habe / das iſt niemanden unbekannt / und zeigt es fürnemlich das clare Reſcriptum Imperatorum,

in L. 19. *Cod. de transaction. ibidemque* communia DDrum notata. Videatur imprimis Dn. Lauterbach, in *commentar. ad tit. π. de transaction. §. 7.*

99 Und dieweilen fürs Achte / diſe gantze Anforderung ex ſuprema beati Joachimi Hannſes Voluntate dependirt / ſo iſt es an deme / daß ſo gar die mit dem Herrn Canonico Hannſes errichtete Transactio denen Schillingiſchen Freunden nicht præjudicirt / daß vielmehr / wann auch Sie Schillingiſche Anverwandte den Vergleich quæſtionis, non priùs inſpectis & pleniſſimè cognitis tabulis Domini Fundatoris ſuprem Voluntatis, Selbſten errichtet hätten / ſolcher ihnen durchaus nicht das wenigſte præjudicium zuzuziehen vermöchte: ſondern ipſo jure nichtig und von pur lautern
100 unwürden wäre; cum & hoc, vel ex primis noſtri Juris principiis, neminem fugere poſſit, quòd de Controverſiis, ſuper ultimâ Voluntate obortis & motis, non aliter valida ineatur Transactio, quàm ſi Tabulæ teſtamenti, vel alterius ultimæ defuncti Voluntatis, omnibus Partibus tranſigentibus probè cognitæ fuerint;

juxta txx. expreſſos in *L. 6. & L. 12. de transactionib. ibidemque* DDres. poſt plures, quos laudat, expenſis eruditis ipſorum dogmatibus, Joſephus Urceolus, de *transactionib. Q. 47. per integr.* Collega noſter, D. Harpprecht, in *Diſſ. de Transactione ſuper fideicommiſſo, inter perſonas ad illud vocatas, §. 9. & ſeqq.*

101 Sub quo vel colore will man dann denen Schillingiſchen / ceu ad tria hæc Stipendia, ſeu potiùs in commodum trium Beneficiariorum fundatum Stipendium expreſsè Vocatis diſen / gar nicht von ihnen / oder mit ihnen errichteten vergleich mit einigem beſtand entgegen halten / daß ſie nemlich dardurch von aller Anforderung / ratione Præteriti, deſſen unangeſehen / daß ſie von ihrem Jure niemahls ichtwas gewuſt / und vielweniger die Tabulas hujus Fundationis plenariè eingeſehen / ausgeſchloſſen ſeyn ſollen?

102 Daß aber diſe meinung denen heilſamen Rechten durchaus nicht gemäß ſey / das erhellet noch ferner aus aller pro firmamento diſer widrigen Sententz angeführten Scheingründe Rechts- beſtändig- und cräfftiger Refutation; unter welchen der Erſte in diſem beſtehet / daß erſt in Anno 1702. ein ſolenne Transactio, wegen diſes Stipendii, ſub augùſtiſſimi Boruſſiæ Regis ſumma auctoritate atque Confirmatione, dahin errichtet worden / daß Herr Canonicus Hannſes /

ratione Præteritorum, niemanden ferner / wer der auch ſeyn möchte / gehaltten oder weitter reſponſabel ſeyn ſolle. Denn da iſt 103
es allerförderiſt offenbarlich an deme / daß diſe Transactio, ohne wiſſen / und einwilligung deren Schillingiſchen Erben errichtet worden.

Quòd verò inter alios celebrata Trans- 104
actio juri Tertii nullum prorsùs præjudicium patiat, vel dupondiis nota Juris Regula edocet, ſtabilita tota Titulo & ſpecifico reſcripto Imperatorum,

in *L. 2.* ubi ſic: Inter alios factam Transactionem Abſenti non poſſe facere præjudicium, notiſſimi Juris eſt. *Cod. inter alios acta vel judic. alius non nocere.*

In omnibus ſiquidem Conventionibus, 105
&, quæ per illas fiunt, etiam Transactionibus, ante omnia & ſemper animadvertendum eſt, ne Conventio, cum aliâ Perſonâ facta, in aliâ noceat.

ex. iterum ſpecificus in *L. 27. §. 4. ff. de pact.* junctis illis, quæ de Transactionis cauſa efficiente tradit Dn. Lauterbach, in *colleg. π. theor. pract. tit. de transactionib. §. 4. & 9.*

Iſt dann diſe Transactio, in ordine ad 106
iſtos Cognatos Schillingios ſeu Guelpherbytanos, tanquàm ad ineundam iſtam transactionem à nemine vocatos, imò tum Hannſianæ Fundationis, quòd hæc etiam in ipſorum commodum ſit condita, tùm & Transactionis hujus, non ſolùm ineundæ; verùm etiam initæ, ad hæc ultima usque tempora, omninò ignaros, von claren Rechts wegen / gleich à ſuo primordio totaliter nulla & invalida geweſen / ſo ergibt ſichs von ſelbſten / daß / ſecundò, auch die Königliche Confirmation / ſo wohl nach der natur aller dergleichen Confirmationum, als auch ex Ipſiusmet Regiæ Majeſtatis ve. illimillimâ & ab ipſismet LLbus præſumptâ Voluntate diſem nichtigen Transacto, in damnum Tertii, keine crafft noch beſtand beyzulegen vermöge: 107

Quando enim Transactio tali immedica- 108
bili nullitate laborat, & Principi confirmanti totius negotii, per transactionem deciſi, ſtatus non in omnibus & pleniſſimè, quid videlicet etiam Tertiorum intersit, repræſentatus; ſed per obreptionem reticitus fuit, tunc hujusmodi Confirmatio & Obreptionis vitiò laborat;

Clemens Merlinus, in *Decc. Rotæ Romanæ, Deciſ. 480. num. 2.* Joſephus Urceolus, de *transactionib. Q. 25. num. 12.*

& tùm ex hac causâ, tùm ex iſtâ palmariâ 109
& præcipuâ Ratione, quòd Transactio clàm in Tertii abſentis, & omnia omnimodò ignorantis præjudicium celebrari non poſſit, prorsùs immedicabili Nullitate inficitur, quam nec Principis Confirmatio

emendat vel tollit; cùm notoriè Confirma-
110 tio ejus, quod nullum est, nihil operetur;
Capit. Inter dilectos. 6. §. Caterum. X. de fide instrument.

111 neque quidquam operetur Confirmatio circa illud, quod à sui primordio inutile est.
Hermannus Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 15. num. 319. cum seq.*

112 Es ist uns zwar dises gar wohl erinnerlich / daß dise Regula, quòd Confirmatio illud, quod nullum est, confirmare non possit, von einigen Rechtslehrern limitirt werden will in talibus casibus, quandò Actus ipso jure invalidus & nullus à summo Principe confirmatur, eo quòd confirmatio supremi Principis hoc operetur, ut Actus potiùs valeat, quàm pereat.
§. fin. Inst. de tutel. L. 38. de adoption. Tabor, apud Barbosam, *axiomat. lib. 3. cap. 46. axiom. 2. limitat. 1.*

113 Aber daß dise meinung und limitation keinen ingress finde / es sey dann / daß ein solcher supremus Princeps de omnibus & singulis totius hujusmodi negotii Circumstantiis, und fürnemlich wer die jenige Personen alle seyen / die dasselbe concernire / und was eines Jeden dabey waltendes interesse sey? aus dem grund informirt sey: und hingegen / in dubio, dise Limitation durchaus nicht platz greiffe / das erhellet so wohl ex his autcis Regulis,
114 quòd, ut Principis Edicta, Rescripta, Decreta, ità etiam tales Confirmationes, non aliter suum operentur effectum, quàm si preces, ad quas Princeps talia facit, veritate nitantur;
L. 7. Cod. de precib. Imper. offerend. L. 2. Cod. de LLb. Arnoldus Vinnius, ad *§. 6. n. 6. circa fin. Inst. de I. N. G. & C.* ibi: *Utrumque ex mente & voluntate Principis sumptum est, qui non creditur aliquid concedere velle aliter, quàm si preces veritate nitantur.*
Et quòd Principis Rescripta atque Con-
115 firmationes semper ità debeamus interpretari, ut illa non vergant in aliorum injuriam, vel Jus ipsis quæsitum prorsùs tollant, vel minuant:
L. 4. Cod. de emancipat. liberor. L. 2. §. 16. Ne quid in loco publ. fiat. ubi vulgò Scribentes, sollicitè Gailius, *lib. 2. observ. 1. num. 13.*
Sicque semper Rescriptis, aliisque qui-
116 busvis, etiam Principis supremi, & Ipsius Sacratissimæ Cæsareæ Majestatis Confirmationibus atque Concessionibus, quantumvis generalibus, hæc tacita Clausula ineſſe censeatur, cum Justitiâ, & semper salvô Tertii jure.
L. 3. L. 7. Cod. de precib. Imper. offerend. L. 6. Cod. si contra Jus vel utilit. publ. Paulus Christinæus, *vol. 2. Dec. 74. num. 4.* B. Dn. Lauterbach, ad *tit. ff. de constitut. Princip. §. 12.* optimè Voetius, in *commentar. Pandect. ad eund. tit. §. 3.*

als ex specialissima, de talibus summi 117
Principis Confirmationibus, definitione Andreæ Gailii,
lib. 2. observ. 1. num. 16. ubi ità egregiè: *Limitatur*, inquit, *prædicta Regula, quod Confirmans nihil novi det, primò ut non præsumatur, quando Actus nullus* à Principe summo *confirmatur. Nam eo casu, qui confirmat, dat, ad hoc, ut actus potiùs valeat, quam pereat: proindè attenditur Confirmans, & non Confirmatum; & agitur ex ipso confirmante, non ex confirmato.* Bartolus, in *L. Si quis priore. num. 3. ff. ad Sctm. Trebell. per illum tx. Et ista limitatio accipienda est*, quando de Mente, Voluntate Principis, & NB. certâ ejus Scientiâ constat *hoc est*, quando sciebat, Actum esse nullum: *Actus in* 118
dubio, *& generalis confirmatione* præsumitur Actum *eo modo* confirmâsse, quò potest de Jure Communi; *non autem ex pò testatis plenitudine: Est singulare dictum* Innocentii, *in Capit. Dudum. n. 2. X. de decim.* Bartolus, in *L. Si constat. n. 2. ff. de appellat.* Natta, *consil. 402. n. 29. & 35. vol. 2. Quia plenitudo potestatis in dubio non præsumitur.* Innocentius, in *Cap. Innotuit. num. 6. de elect.* DDres, *ad L. fin. Cod. si contra Jus vel utilit. publ. vide* Jason. *in L. Si quis iniquam per tot. ff. quod quisque jur. eo quòd, quando Princeps concedit iniquum, præsumatur hoc fecisse ad instantiam Partis, & non motu proprio. tx. in cap. Si motu proprio. de prabend. in 6. tx. notabilis in Cap. Si quando. §. fin. X. de rescript. & Cap. fin. eod. in 6. ut nec quidquam hîc juvet adjecta* Clausula: *Supplentes de plenitudine potestatis omnes Defectus, tàm Juris, quàm Facti. Quomodò enim hæc Clausula intelligi de-* 119
beat? jam anteà dictum, dicta observat. 1. num. 13. Ità optimè Gailius, *c. l.* ubi randem *in fine. num. 18.* hæc, ceu quotidiana, accuratissimè observanda commend t.

Welche Rechts-lehr in substrato desto 120
crafftiger anschlägt / weilen quæstionirende Transaction, über oben bereits angezogene Nullitäten / auch ex hac Ratione, mit einer noch weittern notorischen Nullität unheilbar behafftet / daß / wann auch gleich die Schillingische Freunde bey dises Transactis errichtung und abschliessung zugegen gewesen wären; jedennoch / wann selbiges / sine prævia tabularum supremæ Voluntatis des seeligen Herrn Hannses inspectione, & plenissimâ illius Cognitione, geschehen wäre / bereits oben gemeldter massen / alles eine pur lauttere unverneinliche Nullität wäre:
Hæc namque Inspectio & accuratissima 121
totius supremæ Voluntatis Cognitio, usq; adeò, ad hoc, ut Transactio desuper celebrata subsistat, necessaria est, ut Transigentes non saltem in genere, quòd etiam in ipsorum utilitatem aliquid relictum sit; sed ut etiam vim Verborum & contentorum in dispositione nec minùs Quantitatem relicti, Or-
dinem

dinem Successionis, sive, ut in substrato, actualis istorum trium Stipendiorum Fruitionis, & quæ porrò huc pertinent, benè cognita habeant;

per *L. 6. de transact. L. 1. §. 1. testam. quemadm. aperiant.* Alexander Trentacinquius, *varr. resoll. lib. 3. tit. de transactionib. Resol. 1. num. 31. & seqq.* Vincent. Fusarius, de *fideicomm. substitut. Q. 594. num. 22. & consil. 39. num. 51.* Marcus Anton. Peregrinus, *de fideicomm. artic. 52. num. 21.* Franciscus Censalius, ad *eund. artic. pag. 342.* Dn. Lauterbach, *conclus. forens. exerc. 9. addit de transact. concl. 8.* Frider. Albertus Maulius, in *thesauro theor. pract. tract. de fideicomm. universal. tit. 10. vers. Decimò finitur Fideicommissum.* ubi scribit, requiri
122 Scientiam omnium contentorum in testamento; nec sufficere solam Credulitatem & Opinionem:

123 Et quod Transigentes isti præviæ tabularum inspectioni nec renunciare queant, nihil dubii relinquunt, quæ prolixè tradit Vinnius, de *transaction. cap. 1. num. 17.* Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 4. tit. 5. D. 15.* prolixè Collega noster, D. Harprecht, in *tract. academicis de successionib. parte 1. pag. 1133. th. 12.*

124 Wie nun dises / im fall / wann die Schillingische oder Wolfenbittelische Freunde diser Transaction mit den Herrn Inspectoribus, und dem Administratore Herrn Canonico Hannses / non inspectis priùs Tabulis, selbsten errichtet hätten / indubitatò, als ein lauttere Nullität / anzusehen seyn würde: Alsso können wir auch von dises Transacti allergnädigster Königlicher Confirmation keine andere als dise / gedancken führen /
125 daß / wann nicht vorher Ihro Königl. Majest. so wohl diser Stipendien gantze Fundation, in vollständigem ihrem innhalt / als auch und insonderheit deren Schillingisch- oder Wolfenbittelischen Befreundten / jure optimo maximo, an dises Stipendium habende Prætension / mit allen / zu deren begründung dienenden / Rechtsbillichsten Fundamentis, vor augen gelegt; sondern nur schlechter dinge / allermassen es scheint / des errichteten Transacti allergnädigste Confirmatio, mit verschweigung dessen alsen / ausgebettelt worden wäre / dise Confirmation, ex ipsiusmet Sacratissimæ Regiæ Majestatis justissimè præsumirender Voluntate & mente, vor nicht ertheilt zuhalten sey:

126 juxta ea, quæ in simili, de Transactione super Fideicommisso, à Principe confirmatâ, determinat Marcus Anton. Peregrinus, de *Fideicommiss. artic. 52. num. 89.* ubi dicit, quòd, si super Fideicommisso malâ fide transactum sit, tametsi Principis autoritas accesserit; tamen Ejus rescriptum non confirmet malè gesta, neque tollat Remedia rescissoria: per *L. Autoritate. Cod. unde vi.* & doctrinam Bellameræ, *Decis. 502.* Grammatici, *Decis. 66. num. 50.* Aretini, *consil. 14.* Berettæ, *consil. 134. num. 11. & 12.* Molinæ, de *Hispan. primogen. lib. 4. cap. 9.* Quæ & omnia sua facit Vincentius Fusarius, de *fideicommissar. substitut. Q. 562. num. 11. & seq.*

Dann das ist es / was sonsten / de eodem 127
hoc puncto, die Rechtslehrere / hin und wider / auf dise weiß decidiren: Quòd, tametsi aliàs bona fide finitam Transactionem nostræ LL. sub prætextu noviter repertorum Instrumentorum retractari non finant;

L. 19. Cod. de transaction. Brunnemann. ad *L. 3. §. 1. num. 4. de transact.* Mevius, *parte 8. Decis. 19. num. 6.* Dn. ab Andlern, in *Jurispr. publ & priv. lib. 2. tit. 4. num. 72.*

Tamen, quia in casu, quò ex postea re- 128
pertâ suprema Voluntate de dispositis & relictis longè melior & plenior Informatio resultat, Transactio inita ex alio capite, defectu videlicet Inspectionis supremarum tabularum, & non sufficientis in iisdem contentorum Cognitionis, nequaquàm subsistit, propterea illa non tàm propter noviter repertum Instrumentum retractari, quàm potiùs ipso jure prorsùs nulla declarari debet;

arg. *d. L. 6. de transaction.* post Donellum & Tuldenum, Alexander Trentacinquius, *varr. resoll. lib. 3. tit. de transaction. Resol. 1. num. 11.* Cardinalis Mantica, de *tac. & ambig. convent. lib. 26. tit. 2. num. 11.* Carpzov. *lib. 3. Resp. 7. num. 20.* D. Lauterbach, *concl. forens. exerc. 9. conclus. 8. lit. e.* Magonius, *Decis. Florent. 19. num. 4.*

Ja umb willen / pro tertio, in præmissa 129
facti Specie, deutlich angeführt wird / daß dises Stipendii Fundation vor den Schillingischen oder Wolffenbutteli schen Erben / biß auff die letzte zeit / da erst Einer aus Ihnen zu desselben Mit-inspection beruffen / mit allem fleiß verborgen gehaltten worden / so würde zum wenigsten deren jenigen Rechtslehrere sententz ingress finden / welche sagen / quòd etiam jurata Transactio, ob Instrumenta eousque suppressa & occultata, rescindi valeat;

per tx. in *d. L. 19. Cod. de transaction.* Paulus Christinæus. *Belgicar. Decc. vol. 2. Decis. 131. num. 3.* Arnoldus Vinnius, de *transaction. cap. 8. num. 6.* Trentacinq. *dicta Resol. 1. num. 5. & 10. circa fin.* post plures, quos laudat, Josephus Urceolus, de *transaction. Q. 93. num. 14. & 99.* ubi dicit, ex
130 hoc ipso, si meus Adversarius sciverit, Instrumentum adesse; ego verò ignoraverim, hanc ipsam Qualitatem transactionis,

quòd illa Dolosa, seu dolo malo procurata sit, probari. Addat. *ibid. num. 26 vers.*

131 Auff diſe zweitte Rationem dubitandi, daß von der zeit an/ als diſe Transactio nicht alleine errichtet; ſondern auch / juxta hactenùs prolixè perpensa, clementiſſimè confirmirt worden/ ſechs gantze Jahr abgeloffen / ehe daß man von ſeitten der Schillingiſchen Anverwandten ſich darwider movirt; und dahero auch keine Reſtitutio in integrum darwider nun jetzt erſt geſucht werden könne / dient zur unhintertreiblichen und beſtändigen abfertigung/ daß der Schillingiſchen Anverwandten / ratione Futuri & Præteriti, habendes Jus, per hucusque deducta, dergeſtalten in ſalvo & nullatenùs vulnerato valore ſtehe / daß ſie keiner in integrum Reſtitutionis, ut quæ ſemper Jus læſum notoriè præſupponit, darwider bedürffen. Vor Eins.

Für das Ander / luppoſitô ; verùm nullatenùs conceſſo caſu, daß/ durch mehr allegirte Königl. Confirmation / ihr Jus wahrhafftig/ ratione Præteriti, lædirt worden ſey/ und die Schillingiſche Anverwandte das auxilium in integrum reſtitutionis darwider zu imploriren wahrhafftig benöthigt ſeyen; ſo würde ihnen doch diſes / daß ſolches

132 heilſame auxilium Prætoris nicht länger fürwähre / quàm per ſolum Quadriennium, abermahlen durchaus nicht zuſchaden vermögen; in reiffem betracht / daß das ad petendam Reſtitutionem, tùm Minorennibus, tùm Majorennibus indulgirte Quadriennium, ratione Initii, durchaus nicht Conti-

133 nuum; ſondern Utile iſt / folglich weder à tempore naturaliter completi Anni ætatis vigeſimi quinti noch/ quoad Majores XXV. annis à primo momento negotii geſti; ſondern erſt von der zeit an / da eine in ſua Minorennitate læſa te Perſon/ nach würcklich erraichter Majorennität / und ein Majorennis, poſt Negotium celebratum, über kurtz oder lang / erſt in gründliche erfah-

134 rung bringt / daß er lædirt ſey/ alſo / daß/ wann er auch erſt nach fünfftzig und mehr Jahren deſſen wiſſenſchafft erlangt / erſt von ſolcher zeit an das beſtimmte Quadriennium zulauffen anfangt / und gleichwohlen hernach continenter fortlauffet.

135 Ità namque nos docet ipſe Juſtinianus, quòd in integrum Reſtitutio, tùm ex capite Ætatis, tùm Edicto de majoribus, & in illo expreſsâ generali hâc Clauſulâ: Si qua alia mihi juſta cauſa videbitur, non quidem diutiùs, quàm per integrum Quadriennium, peti & impetrari poſſit; ſed hoc

136 ipſum Quadriennium in locum Anni utilis, quô utraque olim concluſa fuerat, ſit ſurrogatum, & proindè id ex eô tantummodò die numerari oporteat, ex quo antehàc Annus utilis currebat;

juxta *Legis finalis*, *Cod. de temporib. in integr. reſtit.* diſertiſſimam literam.

Cui eidem literali hujus Legis tenori in- 137
trepidè inhærentes communiſſimè DDres hanc ſententiam propugnant, quòd hoc ipſum Quadriennium ratione quidem Curſûs, ſi ſemel ſit cœptum, continuum ſit; verùm, antequàm Læſio in notitiam veniat, adverſus Ignorantem haud incipiat currere; ex perpetua Surrogatorum natura, 138
quæ notoriè hæc eſt, ut Surrogatum cum eo, in cujus locum ſurrogatur, parem indolem habeat: Quòd verò Tempus utile 139
adverſus Ignorantem haudquaquàm curat, ex. eſt apertiſſimus *in L. 2.* verbis: *Ità autem utile tempus eſt, ut ſinguli dies in eo utiles ſint, ſcilicet ut per ſingulos dies & ſcierit, & potuerit admittere. Cæterùm* quacunque die neſcierit, *nulla dubitatio eſt, quin dies ei non cedat. ff. quis ordo in bb. poſſeſſ. ſervet.* Brunnemannus, ad *d. L. ult. num. 8. Cod. d. tit.* B. Dn. Lauterbach, *concluſ. forenſ. exerc. 12. concluſ. 17.* Carpzovius, *lib. 2. Reſp. 69.* Berlichius, *parte 2. Deciſ. 18.* B. Collega noſter Dn. D. Bardili, de *in int. reſtitut. Univerſit. §. 41.* Johann Baptiſta Villalobos, in *commun. opinion. lit. A. num. 5.* Dominicus Cardinal. Tuſchus, in *practic. concluſ. lit. R. concluſ. 298. n. 35.* Caſpar Manzius, *tract. de in int. reſt. tit. 3. n. 196.* Sfortia Oddus, *tract. de integr. reſtitution. Q. 21. artic. 5.* ubi ex aliis, ab ipſo laudatis Dobus 140
tradit, ab hac ſententia conſulendo & judicando non recedendum eſſe.

Womit auch zugleich der dritten Rationi 141
dubitandi ihre völlig abhelffliche maſſe gegeben wird.

Anlangend die letztere Rationem dubi- 142
tandi, daß/ wann auch ein Alimentarius die ihme gebührende Alimenta zufordern viele Jahr unterlaſſen/ Er/ pro Annis præteritis, ſeiner forderung ſich gleichfalls verluſtigt gemacht/ ſo dient auch hierauff zur beſtändigen abfertigung/ daß ſolches zwar wohl in dergleichen Alimentis, quæ ex Legis diſpoſitione, & officio Judicis alicui debentur; 143
nicht aber auch in denen/ quæ ex aliqua Hominis diſpoſitione, nempe Ultimâ Voluntate, vel Contractu peti poſſunt, ſtatt und platz habe;

prout paſſim DDres, de prioris quidem 144
generis præteritis Alimentis, ex *L. 1. §. 2. ff. de offic. præf. urbi. L. 5. princ. & L. ult. de agnoſc. & alend. liber.* de illis verò, quæ 145
ex Legato, vel Donatione, inter vivos, aut mortis cauſa, vel ex aliâ Conventione debentur, ex *L. 10. §. 1. L. 18. §. 1. ff. de aliment. & cibar. legat. L. 6. de uſufr. leg.* definire videmus. Quando enim Alimenta ex 146
ſola Legis proviſione originem trahunt, tunc, cùm illa tantùm urgente Neceſſitate debeantur; per *dd. tx. Legis 1. §. 2. de offic.*

Pr.

Pr. arbi. & L. 5. de agnosc. liber. urgentis
147 verò Necessitatis, pro tempore Præterito,
& jamjàm tolerato, nulla ampliùs ratio,
per rerum naturam, haberi possit; sicque
alimentorum Causâ cessante etiam ipsa eo-
148 rundem petitio cesset. Ubi verò Alimenta, ex suprema Voluntate, vel Contractu debentur, tunc ipsa Lex sancit, quòd Mora in illis suo tempore exolvendis, etiam non interpellato Hærede, commissa non debeat alimentario nocere; & propterea etiam pro tempore præterito illa rectè petantur. Addatur *Lex. Filiumfamilias. 27. §. fin. ff. quando dies legat. ced. Lex 8.* ubi Baldus, Aretinus, Romanus, *num. 1.* Alexander ab Imola, *num. 2.* Jason, *num. 6.* Claudius de Seyssellio, *num. 1. Cod. de transact. L. 1. in fin. Cod. de fideicomm.* Baldus, *consil. 481. num. 5.* Natta, *consil. 387.* Menochius, *consil. 231. num. 33.* Ascan. Clementinus, de *patr. potest. dict. effectu 17. n. 62. & sqq.* Matthias Colerus, de *aliment. lib. 3. cap. 4. num. 5. cum seqq.* Gothofredus Findekeller/ de *alimentor. præstatione, cap. 6. §. 6.* Carpzovius, *J. F. part. 2. C. 10. D. 30. num. 7.* juncta *Def. 31. ibique in not.* Goswinus ab Esbach. Pontanus, de *aliment. cap. 16. n. 8.* Mevius, *part. 3. Dec. 367. num. 4. & 5.* Bb. Domini Antecessores nostri, Dn. Lauterbach, in *Coll. 11. theor. pract. ad tit. de agnosc. & alend. liber. §. 17.* & Dn. Bardili, *concluss. theor. pract. exercit. 44 conclus. 10.*

Alldieweilen nun / diß ohrts / auch von 149
einem in ultima defuncti Voluntate angeordnetem Stipendio alle frage ist / so ist nicht nöthig in mehrerem darzuthun / quòd etiam Annorum præteritorum præstationes exigantur justissimè. Sicut enim in casu, quando ille, cui alimenta, & quidem pro 150
suis necessitatibus, à defuncto relicta, per aliquot annos se hôc legato honoratum ignorat, illa etiam pro tempore præterito jurè optimo exiguntur;

Cæsar Ursillus, *Decis. 252. num. 3.* Johannes Calderinus, *consil. 21. sub tit. de testam.*

licet Hæres non fuerit interpellatus: 151
per tx. jam suprà à nobis adductos ex *L. 10. §. 1. & L. 18. §. 1. ff. de alim. & cibar. legat.* Quos textus tàm aptos & manifestos 152
pronunciat Colerus, ut nullâ cavillatione elidi possint. *d. cap. 4. num. 20. & 21.* ubi plura de his videri queunt:

ità nihil porrò dubii in proposito subesse, 153
quo minùs etiam de isto Stipendio idem definiamus, res ipsa loquitur.

Wolten wir zu behuff der hochheilsamen Justitz / absque ullo rectioris judicii præjudicio, unangezeigt nicht lassen. Actum in Collegio nostro den 25. Febr. Anno 1711.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM SEPTIMUM.

SUMMARIA.

DE Computatione unius vel plurium Mensium Termini, in LLbus, Statutis, supremis Voluntatibus, Contractibus, Pactis, *vel alibi præstituti, penitior disjectio; adspersis nonnullis salutaribus monitis de* Juramenti judicialis *justa* Delatione, *vel* Recusatione, *&* Formæ, in qua id præstari oporteat, præscriptione, *pro religioso* Judicis arbitrio *quandoque adornanda: Tùm & de* præjudicio ex lapsu legalis, *vel* judicialis, Termini probatorii.

Præmittitur Sententia. *num. 1.*

Suadetur Transactio, *ex pluribus* Rationibus, *notatis num. 2. 3. & sqq.*

Quibus in casibus Judex omnibus modis Transactionem tentare debeat? *num. 6.*

Ad obtinendam Termini probatorii Prorogationem *sufficit*, *illam* ante Termini præfixi decursum *decenter exorari. num. 7. & seqq.*

Mensis *continet*, *regulariter*, XXX. dies. *num. 12.*

Duorum mensium spatiô elapsô venire jussus, *si* sexagesimo primo *die compareat*, *adhuc audiendus est. num. 13.*

Actio redhibitoria, *ob non tradita* Ornamenta, *vel non præstitam* Cautionem, duorum mensium, *seu dierum LX. spatio concluditur. num. 15.*

Confectio Inventarii *intrà Trimestre*, *seu* XC. dierum *spatium absolvi debet. num. 17.*

In

In omnibus Mensium Præscriptionibus *seu Terminis, sive illi sint* legales, *seu* statutarii, *seu* testamentarii, *seu* conventionales, *in singulos Menses* XXX. dierum *spatium computatur. num.* 18.

Nisi aliud diserte Statuto, Lege, Testamento, vel Pacto cautum *probetur. num.* 19.

Quoties aliquid, sine determinatione certi Mensis, *fieri jubetur*, *semper* per Mensem XXX. dies *intelliguntur. num.* 20.

Eandem Mensis computationem servat etiam Camera Imperialis. *num.* 21.

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 22.

Ex lapsu Termini, *à* Lege, *vel* Judice *præstituti*, adversæ Parti adquiritur Jus, *quod neque per* Moræ purgationem, *neque per* novi Termini concessionem, *ei* auferri *potest. num.* 23.

In Casu proposito à quo tempore Terminus currere inceperit? *num.* 24.

In Dilationibus deliberatoriis, probatoriis, *&* similibus, *Mensis ità computatur, ut, si* Mensis, *in quo Dilatio conceditur*, XXX. diebus constet, *etiam* Dilatio tanto tempore *duret*: *Si verò Mensis* triginta & uno diebus *constet, tunc etiam* Dilatio tamdiu *perduret. num.* 25.

Quæ prolixiùs illustrantur *ex Jacobo* Menochio, *& Dn.* Lauterbachio. *num.* 29. *& seqq.*

Hanc, Juris rigori *licet adversantem*, *sententiam non saltem* benignior Interpretatio; *verùm etiam* Usus Fori *recepit. num.* 32. *& sqq.*

Plenior horum evolutio ex Alphonso Caranza, *de* mente Februario. *num.* 34.

Conciliatur *hæc computatio cum* Ordinatione Cameræ Imperialis, *&* Juris Communis *dispositione. num.* 37.

Jus Commune non uniformiter tempus menstruum computat. *num.* 38.

Quando Mensis absolutè & simpliciter fit mentio, *tunc in Mensem* XXX. dies *computantur. num.* 39.

Secùs est, *ubi* mentio *fit habità* relatione ad principium ejus mensis, in quo aliquid fit. *num.* 40.

De Ordinatione Cameræ Imperialis *specialiùs dispicitur. num.* 41.

Computatio Mensis ex XXX. diebus limitatur, *si aliud* Statuto *sit cautum. num.* 42.

Processus Cameræ Imperialis *quousque*, *post Rec. Imp. noviss. de Anno* 1654. in Principum & Statuum territoriis observandus *sit*? *num.* 43. *& sqq.*

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 46. *& seqq.*

Renunciatio *tùm* Appellationis, *tùm* Supplicationis, *Sententiam in* rem judicatam *transire facit. num.* 52.

Juramentum judiciale, *regulariter*, in forma, sub qua fuit delatum, *præstari oportet. num.* 53.

Ubi justa contra Formam juramenti præstandi Contradictio *suppetit*, *hæc omninò attendenda. num.* 54.

Juram. judiciale *etiam ille deferre potest*, qui nihil probavit. *num.* 55.

Laudantur nonnulli Dissentientes. *num.* 56.

Quando Emptor Autori litem *super re vendita à Domino sibi motam* non legaliter denunciat, *vel de illa* solus transigit, *an Autori ab illo nihilominùs* juramentum deferri possit? *num.* 57.

Ubi juram. alicui delatum, tametsi præstetur; tamen nihil operatur, *illud jure* recusatur. *num.* 58.

Hoc accidit in casibus, *quando Juram. hoc ei defertur*, qui non potest conveniri. *num.* 58.

Applicantur hæc Casui omissæ Litis Denunciationis, *&* Transactionis ab Emtore solo initæ. *num.* 58.

Tali Exceptioni si saltem tacitè renuncietur *verb. grat. se ultrò ad præstationem juramenti offerendo*, *vel interpositæ Appellationi*, *aut Supplicationi renunciando*, *illa non ampliùs attendi potest. num.* 60.

Juramentum judiciale deferens de malitia priùs jurare *tenetur. n.* 63. *& sqq.*

Aliàs

Aliàs principale juramentum pro præstito *habetur. num.* 65.

Quando Partes super Forma, *in qua jurandum*, convenire non possunt, *tunc* Judex *juraturo talem* Formulam, sub quâ, illæsâ conscientiâ, jurare possit, præscribere *solet, num.* 67. *& seqq.*

Præcipuè tunc, si Formula juramenti *sub qua illud delatum, dicatur* captiosa, *vel* ad anceps perjurii periculum *tendat. num.* 70.

Judex Delationem *juramenti judicialis, &* ejus formulam, à deferente, *Adversario* præscriptam non præcisè attendere *& sequi tenetur; sed ipsius arbitrio &* religiosæ moderationi hîc multa relicta. *num.* 71. *& seqq.*

Dirimitur Controversia, uter ex litigantibus juramentum judiciale super alio articulo præstare teneatur? *num.* 74. *& sqq.*

Juramento judiciali *deferenti relatô* Referens de malitia jurare *non cogitur. num.* 82. *& sqq.*

Suspicio calumniæ *ex eo, quòd quis Adversario* juramentum decisorium *potiùs* retulerit, *quàm detulerit, justissimè* excluditur. *num.* 85.

Ubi nulla Calumniæ suspicio militat; *id quod etiam* ex arctissimâ Sanguinis conjunctione *colligitur*, juramentum Calumniæ, generale, *&* speciale, modernis moribus, deferri non solet. *num.* 86.

Et facilius *hoc obtinet in* Juramento Malitiæ, *quàm* Calumniæ. *num.* 87.

Omnis Terminus probatorius *est* peremptorius. *num.* 90.

Per lapsum illius adversæ Parti acquiritur Jus, *quod nec per* Moræ purgationem, *nec* Expensarum refusionem, *nec* celerrimè peragendæ novæ Actionis oblationem, *ei adimi potest. num.* 91. *& sqq.*

Novi Termini concessio, *vel* concessi; *sed* totaliter elapsi Prorogatio, *imò etiam* Probatio demùm posteà facta, *regulariter*, nulla est. *num.* 94. *& sq.*

Terminus legalis *longè* fortiùs adstringit, *quàm* Judicialis. *num.* 98.

Elapso *licet* Termino judiciali *tamen* Probationes in secunda instantia *adhuc audiuntur. num.* 100.

Summum Principis Consistorium plures Dilationes concedere potest. *num.* 101.

Ubi Calculi Errores *commissi dicuntur*, Judex facilis *esse debet in* concedendis Dilationibus. *num.* 102.

An die Chur-Fürstl. Braunschweig-Lüneburgische Regierung zu Hannover.

Urthel.

IN Supplications-Sachen Jobst Johann von Rheden / Nachclägern / vor jetzt Imploranten / an einem / entgegen und wider den Chur-Fürstl. Vice-Hof-Richtern und Schatz-Rath / Ernst Fridrich von Rheden / Nachbeclagten / vorjetzt Implo-raten / am andern Theil / erkennen und sprechen Chur-Fürstl. Braunschweig-Lüneburgische zur Justiz-Canzley verordnete Räthe / auf eingeholten Rath auswärtiger Rechtsgelährten / allem fürbringen nach / mit Urthel vor Recht: Daß zuförderist die / von seiten des Nachclägers und Imploranten eingewandte Supplicatio, gegenseittigen einwendens unangesehen / der Formalien halber / richtig; und in der Hauptsach / Implorat das / in deren am 18. Januar. jüngsterlittenen Jahrs publicirten Sententz / Ihm Erstlich wegen des Korrischen Processûs und deßhalben an ihn geforderten Zehenden Pfennings; ingleichem / fürs Zwaitte / wegen des Meyerhofs zu Einem; so dann / Drittens / auch wegen des Blumischen Processûs zuerkannte Juramentum judiciale, (wann vorhero Implorant, wegen aller dreyer Pöste / den Eyd der Boßheit præstirt haben wird) auf art und weiß / als Ihme hiernächst vorgeschriben werden wird / binnen Monathsfrist abzuschwören; und auf solches hin auch Er Implorant seine über die Processs-Kosten gemachte Rechnung mit leiblichem Eyd zubestärckhen verbunden; doch hingegen Implorat mit dem Juramen-

to malitiæ zuverschohnen; so dann beyde Partheyen / über weil. Hanns Clausen von Rheden verlassenschafft / einen vollständigen Theilungs-Recess, aus ihren hierzu gehörigen Brieffschafften / auf gemeinsamen Uncosten / zuverfertigen schuldig; zu besserer Untersuchung aber der samptlichen übrigen Reconventions-Puncten dem Imploranten ein nochmahliger Termin (mit einrechnung nächstoben gemeldten monaths) von zweyen monathen / ohne einige weitters suchende Dilation / sub pœna præclusi, ex officio anberaumt; nach deren verlauff auch Implorat seine rechtliche nothdurfft / binnen andern zweyen Monathen / sub dicta pœna, einzuraichen gehalten und schuldig seyn solle.

(L. S.) Daß dise Sententz denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß / erkennen wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen / unter unsers Collegii gewohnlichem Insigel: den 20. Martii, Anno 1711.

RATIONES DECIDENDI.

2 SO vorstehender Urthel was uns / bey einem jeden membro, absonderlich bewogen / ermanglen wir nicht gleichbalden zumelden / wann wir vorher nur dises brevissimis præmoniren / daß sehr wohl gethan seyn würde / wann dise durchgehends gnug-beschwehrliche Sache / durch unterhandlung & sub autoritate einiger von der Chur-Fürstl. Justitz-Cantzeley / deputirender Herrn Räthe / mittelst güthlichen Vergleichs abgethan werden
3 möchte / so wohl / Erstlich / deßwegen / dieweilen zu beyden Theilen cörperliche Eyde præstirt werden sollen: Und daß / Zweittens
4 dieselbe zwey nächste Verwandte / quos inter respectus Parentelæ & Filiationis intercedit, betrifft / als / vors Dritte / auch aus diser gleich trifftiger Ration / daß beyde Partheyen fast durchgehends in puris contradictoris gegeneinander stehen; deren gründliche außeinander-lesung / für das
5 Vierte / extraneis Jureconsultis, der ursachen / fast nicht müglich / weilen dise / als in mero & puro facto bestehende Sachen Ihnen gar nicht bekannt / und / in Loco, vermittelst einer Deputation / mit weit leichterem successu abgethan werden können.

6 In cujusmodi terminis quòd omnes Judices, etiam Appellationis & Revisionis, amicabilem Litium compositionem omnibus modis tentare debeant, elucescit ex iis, quæ tradit Kellerus, de *offic. jurid. polit. lib. 2. cap. 7.* Cæsar Ursillus, in *addition. ad Matthæi de Afflictis Decis. 149. num. 10. & 11.* & prolixè, post alios, Collega noster D. Harpprecht, in *Dissert. de transactione judiciali, §. 5. pag. 5. & 7.* nec non in *§. 14. §. Septimò etiam illud. pag. 20.* ut & *pag. præced. 19. §. 13.*

Præmissis hisce ist zuförderist quoad punctum Formalium zubemercken / daß es 7
zwar nach denen / darwider / ab seiten des Nachbeclagten Hn. Vice-Hofrichters / eingewandten Einreden / ein zimmlich starckes ansehen gehabt / als ob die vom Herrn Nachkläger angezettelte Reconventio, als defect, schlechter dinge hinaußzuweisen sey; wohlbetrachtet / daß / da die Urthel à qua am 18. 8
Januar. Anni proximè præterlapsi, publicirt worden / und dahero Herr Nachcläger / nach der Chur-Fürstl. Cantzeley-Ordnung / die Justification des von Ihme ergriffenen Remedii Supplicationis, in den nächsten sechs wochen / hätte sollen bewerckhstelligen / Er zwar noch an dem letzten Tag dises Termini legalis, nempe ultimo Februarii, seine Petition pro Fatalibus prorogandis, und also noch zu rechter zeit / actualiter übergeben:

laut præsentati solcher Petition / Actor. Num. 71.

Ad hoc namque, ut alicui vel Termini 9
Prorogatio, vel nova Dilatio concedi mereatur, satis esse, modò illa, ante Termini decursum, à Parte petatur, ipse quotidianus Fori usus ostendit.

B. Dn. Samuel Strykius, in *specim. usûs Pandect. moderni, tit. de fer. & dilation. §. 19. pag. 255.* ibi: *Dilationem secundam, ante lapsum primæ, petendam esse*, Henric. Zœsius, ad *tit. π. de fer. & dilation. n. ult.* Henricus Bocerus, *Classe 6. Disp. 15. §. 30.* Guilielmus Rodingus, in *Pand. Cameral. lib. 3. tit. 21. §. 4.* ibi: *Antequàm extrema dies termini abeat.*

Alldieweilen Er aber / an nächstbesagtem 10
28. Februar. pro Termino prorogato, mehr nicht / als einen Monath erhalten; und Er hernachgehends / pro ulteriore Prorogatione, erst an dem ein und dreissigsten und letzten Tag Martii, folglich / nach des Herrn Vorbeclagten gäntzlicher meinung / zwey Tage zu spath / eingekommen und angesucht;

nach innhalt Actorum Num. 75.

So gewinnt es fürwahr kein geringes 11
ansehen / als ob Herr Nachkl mit seiner eingewandten Supplication sich selbsten verspäthet / und dahero mit derselben nicht weitters zuhören sey. Dann gleichwie die Rechtslehrere den gemeinen schluß machen / daß auf einen Monath weitters nicht / als allein dreissig Tage zurechnen / und dise Computatio so wohl in Jure Civili fundirt / als auch durch die Kayserl. Cammer-Gerichts-

richts-Ordnung / in *parte 2. tit. 30. §.* Und sollen, 3. approbirt sey:

Ex quo passim à Nostris definitum videmus, quòd illi Veritati in Jure fundatæ propiùs accedant, qui in Mensem promiscuè atque indifferenter XXX. dies computandos contendunt: Qui enim duorum 14 mensium spatio elapso venire debet, hunc, si die sexagesimo primo compareat, audiendum dicit Paulus, ne videlicet dies Termini finalis computetur in termino;

in *L. 101. de regul. Jur.*

Et quod JCtus de principali Ædilitia 15 actione, videlicet redhibitoriâ, adstruit, quòd illa duobus, si Emptor, vel propter non tradita Ornamenta, vel non præstitam Cautionem, eâdem utatur, concluſa sit mensibus;

in *L. 28. ff. de Ædil. edicto.*

hoc ad spatium revocatur sexaginta die- 16 rum;

in *L. 31. §. 22. & L. 38. ff. d. tit.*

Prout etiam tres Menses, intra quos In- 17 ventarium, ab Hærede, regulariter conficiendum, nonaginta dierum spatium complecti, disertè sancitur,

in *L. fin. §. Cùm igitur. vers. Sin autem. Cod. de jure deliber.* Addat. *L. 3. §. fin. de suis & legit. Authent. Jubemus. Cod. de Judic.*

Sic, ut dehinc generalem hanc Regulam 18 haud pauci exstruant, quòd in omnibus mensium præscriptionibus vel terminis, sive illi à Lege, sive ab Homine, cum vel sine ministerio Judicis, constituantur, sicque quoties in Jure non saltem Communi, seu Justinianeo; verùm etiam in moderni Imperii Sanctionibus, Statutis, vel LLbus municipalibus, supremis Voluntatibus, Contractibus & Pactis, unius vel plurium mensium fit mentio, regulariter XXX. dierum spatium in singulos menses computare opor- 19 teat; nisi aliud disertè sancitum, dispositum, vel conventum appareat;

prout fusè, præprimis ex Andrea Rauchbahro, hæc statuminat Carpzovius, in *Respp. Electoral. lib. 5. Resp. 111. num. 1. cum seqq.* omniumque plenissimè Alphonsus à Caranza, in *tract. de partu naturali & legitimo, cap. 12. §. 5. & num. 41. cum mult. seqq.* ubi plures collaudat eidem sententiæ patrocinantes. B. Dn. Samuel Stryke, de *actionib. forensib. investig. S. 4. membro 4. pag. 389.* 20 ubi dicit, quòd, si aliquid sine denominatione certi mensis fieri debere dicatur, tunc semper per Mensem XXX. dies intelligantur.

21 Und daß diſe Computatio eines monathlichen Termini auch in der Keyſerl. Cammer-Gerichts-Ordnung approbirt / und in täglicher übung gehalten werde / das lehren in puncto Christophorus Schwanmann.

in *processu Camerali, lib. 1. cap. 27. num. 2.* Jacobus Bluhm. in *Proc. Camer. tit. 76. num. 32.* Rudinger. *centur. 3. Singul. observat. 66.* & passim Alii:

Allso scheint in substrato auch 22 zweiffel zuſtehen / daß / umb willen die an mehrbesagtem 28. ſten Februar. indulgirte Prorogatio, nach ſolcher berechnung / allſchon am 29. Martii verflossen gewesen; Herr Nachtl. aber / deſſen unangeſehen / mit ſeiner weitteren Imploration pro ulteriori Dilatione, erſt am letzten Tag Martii, welcher notoriè 31. tag hat / und allſo zwey Tag post Terminum jam plenè elapſum ſich angemeldt / diſem nach ihm mit ſeiner / als zu ſpäth producirter / Supplication keine weittere audientz / von Rechtswegen / zuvergönnen ſey.

Tralatitium enim est, quòd, si Terminus 23 alicui, à Lege, vel Judice præstitutus effluxerit, ex ipso hoc lapsu sive decursu adversæ Parti quæsitum sit Jus, quod ei non amplùs, nec per Moræ, quantumvis incontinenti factam, purgationem, nec per ulterioris Dilationis à Judice indulgendam concessionem, auferre permissum:

per tradita Carpzovii, in *tract. de proceſſu, tit. 13. artic. 1. §. 80. 109. & 145.* Coleri, de *processib. executiv. parte 1. cap. 1. num. 34.* Dn. Strykii, in *specim. usus π. moderni, tit. de fer. & dilationib. §. 19.* Brunnemanni, de *processu, cap. 18. num. 15.* Berlichii, *part. 1. concluſ. 40. num. 10.* Molleri, *part. 1. Const. Saxon. 16. num. 10.* post plures, Nicolai, de *processu judiciar. part. 1. cap. 48. num. 11.*

Deſſen allen jedoch unangeſehen ſeyn 24 wir der einn üthigen rechtlichen meinung / daß Herr Nach-Clager mit behöriger beobachtung der Fatalium & Formalium ab ipso interpositæ Supplicationis ſich nicht verſaumet / und beſonders mehrangeregte Dilation / welche Ihm / nach des Herrn Nach-Beclagten ſelbſteigenem vorgeben / nicht ſo wohl an dem letzten oder 28. ſten Tag Febr. da er ſeine / hierunter / übergebene ſchriffteliche Imploration ad Acta gebracht / als vielmehr erſt am erſten Tag Martii anberaumet / und dergeſtalten concedirt wor- 25 den / daß Ihm das Fatale juſtificandæ ſuæ Supplicationis auf einen Monath NB. à dato ſolcher Conceſſion / die auf den erſten Tag Martii geſtellt / erſtrecket und prorogiret ſeyn ſolle;

nach wörtlichem innhalt Actor. Numeri 72.

Von Ihme / zu Recht gebührender maſ- 26 ſen / obſervirt worden ſey. Dann da iſt allerförderiſt / in puncto Juris, wohl in obacht zunemmen / daß in ſolcherley Quæſtionibus, wann beſonders von Gerichtlichen Dilationibus, ſeu deliberatoriis, ſeu

probatoriis, & sic deinceps, die frage entstehet / wie viele Tag zu einem Monath erfordert werden? ex plerorumque DDrum sententia tot Dies pro Mense gerechnet werden / als ein jeder Monath Tage in sich hält und begreifft / in welchem der Richter eine Dilation den Partheyen verstattet / also
27 nemlich / daß / wann ein solcher Monath nur dreissig tag hat / auch die Dilation nur
28 30. tage währt: wann aber der Monath / als besonders der Martius, 31. Tag außmacht / alßdann auch die / in einem solchen Monath anberaumte / Dilatio eher nicht zum end gehet / als biß solche 31. Tage plenariè außgeloffen.

29 De quo ita in terminis Jacobus Menochius: Cùm, inquit, sumus in dubio; sed Mensis fit mentio, habitâ relatione ad principium illius mensis, in quo Actus fit, ut si die 23. Augusti (Qui mensis unum & triginta dies habet) detur Dilatio per Mensem, quæ à die illa (nimirum 23.tia Augusti) sumat initium, finietur die 23. Septembris, atque ità is Mensis erit dierum triginta unius; ex quo Augustus triginta &
30 unum habet. Si verò Dilatio sumit initium à die 23. Septembris, finem recipiet die 23. Octobris, & ità Mensis erit XXX. dierum, cùm September solùm habeat dies triginta;

de *arbitrar. judic. Qq. lib. 2. centur. 1. casu 50. n. 21. & seqq.* ubi addit, hanc sententiam probare Glossam, Bartolum, Baldum, Alciatum, Imolensem, Alexandrum, Socinum, Ruinum, Cagnolum, Decium.

31 Imò istam sententiam plerorumque DDrum suffragio probari, locupletissimum laudamus autorem B. nostrum Antecessorem Lauterbachium, qui ità disertè: Plerique, ait, existimant, appellationem Mensis ità interpretandam, prout inciderit, quô tempore vertitur controversia, ut, si, verbi gratia, Terminus, ein Monaths-frist / assignetur sub Junio, computandi sint XXX. dies; sin sub Julio, XXXI. nisi circumstantiæ diversum suadeant; cum Bartolo & Oldendorpio, de *præscription.* Antonius Bardus, de *tempore utili & continuo, cap. 2. num. 2.* & plurimi Alii, citati à Besoldo, in *thesauro pract. vocab.* Monath.

Ità Dn. Lauterbach, in *Diss. de varietate temporum, cap. 3. artic. 6. §. 1. pag. 29.*

32 Et tametsi hanc ipsam plerorumque Interppr. communissimam doctrinam non tàm inspectô Juris rigore, quàm benigna illius interpretatione procedere scribat Philippus Decius,

ad *L. Ubi Lex. de regul. Jur.* Alphonsus à Caranza, *d. tract. de partu natur. & legit. cap. 12. §. 5. num. 46.*

33 tamen ipse ibidem fateri cogitur, quòd Usus Fori eandem receperit;

quando ità ibi pergit: Hæc, inquiens, juridicæ veritatis, amatoribus velim tantùm dicta; Nam communem & inveteratam Interpretum sententiam quis non videt in Praxi tenendam & sequendam?

Addatur omninò Johann. Carolus Antonellus, de *tempore legali, lib. 1. cap. 3. num. 16. & 19.* Sigismundus Scaccia, de *jurisdic. causar. civil. criminal. & haretical. lib. 2. cap. 3. Q. 17. num. 359.* ubi ità in terminis:

Quæro, scribit, quot dies habeat Mensis emergens? ut puta die sexto Februar. assignatur dilatio tibi unius mensis ad probandum, vel ad solvendum, vel quid simile? Respondeo, quòd attenditur Numerus dierum illius mensis emergentis, in quô incipit dilatio seu Terminus: Quare si tibi die sextâ Februarii assignata est dilatio unius mensis, tu habebis 28. dies; & si erit bisextus, habebis 29. & ideò mensis 35
semper finiet eadem die mensis sequentis. Quodsi Mensis emergens, in quo tibi assignatur dilatio, habeat dies triginta & unum, tu habebis dilationem triginta unius dierum; & hæc est communis opinio, quam refert & sequitur Thomas de Marinis, *tract. de feudo ex pacto & provident. antiq. tit. 2. num. 57. fol. 128.* 36

Und daß alles das jenige / so wir in præcedentibus, ex Ordinatione Cameræ Imperialis, & Jure Communi angeführt haben / diser meinung durchauß nicht præjudicire / erhellet ab dem / was notanter hiervon schreibt Jacobus Menochius, ubi dicit, contrariam Juris Communis dispositionem 37
(Quam tamen & ipsam non universalem 38
esse patescit ex *L. fin. §. 1. ibidemque* Brunnemanno, *n. 8. Cod. de temporib. appellat.*) tùm demùm procedere, quando Mensis absolutè & simpliciter fit mentio; id quod pluribus *ibid.* illustratum videre est. *num. 12 cum seqq.* addens, aliud è contra in talibus casibus di- 39
cendum venire, quando non absolutè mensis mentiô fit; sed Mensis fit mentio habitâ relatione ad principium ejus mensis, in quo aliquid fit, vel fieri debet, &, verbi gratia, Dilatio conceditur sub termino Mensis, sic, ut tali in casu dierum illius mensis, quô di- 40
latio conceditur, numerum præcisè attendi oporteat; prout suprà jam retulimus ex laudati Menochii *lib. 2. casu 50. num. 21. & seqq.* Cujus definitionem, post Francum, Bartolum, Cardinal. Abbat. & Lambertin. amplexatur Thomas Sanchez, de *matrimon. lib. 2. Disp. 24. num. 15.* ubi vide omninò; ex Rota Romana, Anton. de Butrio, Garsia, Gonzalez, Altogrado, Cencio, & aliis, quos laudat Blasius Altimarus, de *nullitatib. sententiar. parte 2. rubr. 12. Q. 207. n. 6. & 8.* ubi ità in praxi servari testatur. Wehnerus, in *observat. pract. vocab.* Monath.

Und

41 Und daß auch die Kayserl. Cammer-Gerichts-Ordnung / in *parte 2. tit. 30.* §. Und sollen. 4. diß ohrts nichts in den weg zulegen vermöge / das ist nicht nur ab disem / daß *in isto* §. allein *de Fatali in Camera Imperii introducendæ Appellationis* die verordnung gemacht wird / daß auf einen Monath / ohne unterscheid / 30. Tage gerechnet werden sollen:

Jungatur Rhodingus, in *Pandect. Cameral. lib. 1. tit. 28.* Besoldus, *tract. de appellat. cap. 9. pag. 373.*

42 Sondern auch und fürnemlich ab disem zuerlernen / daß alle Rechtslehrere / welche nächst-referirte computirung eines Monaths / Regulariter, approbiren; dise Regul jedoch dergestalten limitiren / nisi aliud Statuto sit introductum;

prout etiam de ipsius Urbis Romæ Statutis advertit Scaccia, de *judic. causar. civil. criminal. & hæretical. lib. 2. cap. 3. Q. 17. n. 360.*

43 Und dieweilen / fürs Dritte / der jüngste Reichs-Abschied / de Anno 1654. §. Es sollen auch Chur-Fürsten ꝛc. *137.* noch ferner verordnet / daß zwar auch des Heil. Römischen Reichs Chur-Fürsten und Stände bey ihren Unter-Gerichten die verordnung thun sollen / daß / so viel möglich / die Ordnung des Cammer-Gerichtlichen Processûs observirt werden möge;

44 Disem aber der außtrückhliche vorbehalt annectirt wird / daß / wa auch bey solchen Unter-Gerichten ein anderer Modus eingeführt / und bißhero beständig hergebracht worden / es auch fürohin darbey sein ungeändertes verbleiben haben solle:

Jungat. B. Dn. Mauritius, in *sua pro Loco in Facult. Jur. Tubing. hab. Diss. de citat. ad reassumend. §. 11.*

45 in substrato aber dises / daß bey der Chur-Fürstl. Justitz-Cantzeley / die Cammer-Gerichts-Ordnung / quoad ipsum hunc passum, observirt werde / nicht einmahl allegirt / geschweigen probirt worden / so ergibt sich von selbsten / daß / umb willen Herr Nach-Cläger umb deren / als obgemeldt / am Ersten Tag Martii erhalttenen ersten Dilation noch weittere Prorogirung / noch ante decursum sæpedicti mensis Martii, nimirum novissimô ejus die, sich angemeldt / und an dem gleich nachgefolgten ersten Aprilis abermahlen einen monathlichen Terminum erhalten;

teste Num. Actor. 75. und 76.

46 und weder an disem / noch an denen Ihme weiter / auf sein ansuchen / ex justis causis, indulgirten noch zweyen Dilationibus, ichtwas versaumt / disem allem nach an denen Formalibus ab ipso interpositæ Supplicationis nichts zudesideriren sey.

47 Welches alles wir / der ursachen / mit so mehrerer außführung vor augen zulegen uns gemüssiget gehalten / weil Herr Vice-Hof-Richter disen Punct / daß Herr Nach-Cläger mit seiner Beweisung sich selbsten versaumt hab / so enixè und vielmahls dem extraneo Judici, in seinen exhibitis, recommendirt hat.

Betreffend die Haupt-Sach / sive Materialia, so haben wir / Primò, des à Dominis Giessensibus, wegen des Horrischen Processûs, und deßwegen prætensivè, von dem Herrn Nach-Beclagten / dem Herrn Nach-Cläger zugesagten Zehenden Pfennings; 48 wie ingleichem / 2dò, auch wegen 49 des Blumischen Processûs, so dann / 3tiò, 50 wegen des Meyer-Guths zu Einem / dem Herrn Nach-Beclagten zuerkannten judicial-Eyds würckhliche Præstation / ex sequentibus Rationibus, ohne anstand Ihme injungirt / dieweilen Er nicht allein seiner anfänglich auch interponirten Supplication ex postfacto simpliciter renunciirt / mithin mehrangeregte Sententiam Gissensem, so viel Ihn concernirt / in rem judicatam erschiessen lassen; sondern auch in den Actis zu abschwöhrung dises Eyds sich mehrfältig erbotten. Und weilen zumahlen / allem ansehen nach / dise Puncten kaum anderst / als mediô Juramentô judiciali, decidirt werden können / und Herr Nach-Beclagter solches weder seinem Herrn Gegner noch zur zeit referirt / noch auch einige in Rechten gegründete Ursach / welcher wegen Er dasselbe abzuschwöhren nicht schuldig / zu rechtlichem bestand beyzubringen vermocht / so kans anderst nicht sein / als daß Er disen Eyd hiernächst würckhlich præstire: 51

Nam & hoc apertissimi & indubii Juris 52 est, quòd, quemadmodum Appellationis, ità etiam Supplicationis Renunciatio hoc operetur, ut Sententia transeat in rem judicatam:

David Mevius, *parte 6. Decis. 378. n. 1.* Dn. Collega D. Schweder, de *renunciat. appellation. §. 29.*

Et si Juramentum judiciale, sive litis de- 53 cisorium, καὶ ἐξοχὴν sic appellatum, alicui delatum, & ab illo acceptatum sit, tunc quòd illud præcisè præstari oporteat, & quidem regulariter in forma, sub qua delatum fuit, nihil dubii relinquunt, quæ tradit Franzkius,

ad *tit. ff. de jurejur. num. 90.* post plures, B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de juram. judiciali. §. V. num. 88.* Collega noster D. Harpprecht, in *tractt. academic. de successionib. parte 1. pag. 197. §. 52.*

A qua regula in proposito cur recedamus, (Prout equidem aliquando, si legitima contra Formam præstandi juramenti Contradictio suppetat, fieri posse & debere, rectissimè advertit Antonius Faber, 54

in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 1. Def. 26.* Bened. Carpzovius, in *tract. de processu, tit. 11. artic. 3. num. 116. & seqq.*

nihil causæ videmus.

55 Et quòd denique omnes in Foro litigantes hocidem juramentum, regulariter, pro arbitrio deferre valeant, etiamsi nil quidquam contra suum Adversarium eousque probaverint, nemo ullus est, qui nesciat,

ex *L. fin.* verbis: *Nullâ* Scripturâ *interveniente, nec ullô* Teste, ut & illis: *Si* nullus planè testis *interfuerit.* nec non illis: *Cùm ipse sibi Judex & Testis inveniatur, cujus religio & fides à Fideicommissario electa est*, nullis testibus, *nullis* aliis adventitiis probationibus *requisitis. Cod. de fideicomm. L. 35. princ. ff. de jurejur. L. 25. §. penult. de probat.* aliisque compluribus textib. parallelis, quos exhibet B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de juram. judic. §. V. num. 79.* Arnoldus Vinnius, in *select. Qq. lib. 1. cap. 42.* Jerem. Setserus, de *juram. lib. 4.*

56 *cap. 2. num. 48. & seqq.* Licet aliter sentiat Jacobus Mæstertius, ad *L. 31. ff. de jurejur. in var. tractt. Q. An Reus juram. judiciale recusare possit, si Actor nihil probavit?* Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 571. num. 10. & mult. seqq.* ubi plures collaudat.

57 Es scheint zwar in so fern / daß der Herr Nachbeclagte / auch wegen des Meyerhofs zu Einem / das Ihm vom Herrn Nach-Cläger deferirte Jurament abschwöhren solle / desselben auffbürdung / der ursachen / etwas zweifelhafft und bedenckhlich zuseyn / dieweilen / nach seinem beständigen vorgeben / der Herr Nach-Cläger Ihm die / wegen dises Hofs / movirte Litem nicht judicialiter denunciirt / noch andere / zu einer solchen Denunciation legalität / nothwendige Stück Rechts-gebührend observirt; und noch darzu über dises Hoffs Strittigkeit Einseitig transigirt hab;

nach heitterem inhalt seiner Exceptionum, Actor. Num. 87. ut & Num. Actor. 99.

Sanè enim quòd in hujusmodi casibus, ubi

58 hoc Juramentum alicui delatum, si realiter præstetur, nihil operetur, & in specie si ei, qui cum effectu convenii non potest, Adversarius illud deferat, justa Causa hinc suppetat id recusandi, eluceseit ex iis, quæ specificis in terminis determinat Setserus,

de *juram. lib. 4. cap. 3. num. 15.* D. Lauterbach, in *tract. synopt. de juram. judiciali, §. V. num. 85.* Brunnemann. *consil. 91. num. 7.* prolixè Collega noster D. Harpprecht. de *successionib. dicta parte 1. pag. 177. n. 17. cum seqq. & pag. 178.* imprimis per *L. 14. §. Videlicet, Cod. de non numer. pecun.*

59 Cùm igitur & ille, qui Litem sibi ab alio motam Autori suo non legaliter denunciat, vel desuper transigit, ad Evictionem sibi præstandam adversus illum experiri non possit:

L. 53. §. 1. ff. L. 8. L. 17. L. 20. L. 21. L. 23. L. 29. Cod. de eviction. operosè Johann. Antonius Mangilius, de *evictionib. Q. 3. & 4.* Nicol. Burgundus, de *eviction. cap. 64.* Mynsinger. *centur. 3. Observ. 24.* D. Lauterbach, in *colleg. tit. de eviction. §. 25. & 27.*

justissima hinc Causa Juramentum hoc recusandi videbatur pronasci,

Nachdem aber / pro primo, Herr Nach- 60
Beclagter / ungehindert so wohl diser / als ingleichem auch wegen des Bluhmischen Processûs, ex eodem principio gemachter Einreden / sich dannoch guthwillig dahin declarirt / daß Er den ihm per Sententiam zuerkannten Dreyfachen Eyd abzuschwöhren beraitt sey:

dicto Num. Actor. 87. ibi: Ich kan also auch hierüber den geforderten Eyd mit guthem gewissen abstatten ꝛc.

Und / zu dò, Er selbst seiner Supplication, jux- 61
ta suprà jam relata, ohne einige außnahmb renunciirt / folglich dictam Sententiam de juramento judiciali, super omnibus his tribus capitulis præstando, in rem judicatam erwachsen lassen:

Anbey / zu tiò, die von Ihme Herrn Be- 62
clagten / quoad duo, hæc Puncta, nemlich wegen des Meyerhoffs zu Einem / und des Bluhmischen Processûs, eingewandte Einreden / in Facto noch nicht so lautter und clar seyn / daß deßwegen des Ihm in Judicio deferirten / und von Ihm acceptirten Juramenti Recusatio so schlechter dinge ingress finden möchte / wenn auch gleich beyde andere nächst-bemerckhte Rationes nicht in medio wären; disem allem nach haben wir nicht finden können / wie / bey so bewandter sache / Herr Nachbeclagter mit des Ihme deferirten Judicial-Eyds würckhlicher præstation verschohnt werden möge.

Jedoch haben wir anbey / juxta ulterio- 63
ra Sententiæ à nobis præmissæ contenta, vor Rechtsbillich erkannt / daß / ehe Herr Nachbeclagter disen Eyd würckhlich ablege / Herr Nachcläger zuvor das Juramentum calumniæ speciale sive malitiæ, wegen aller Drey Puncten / nemlich nicht nur / wie die Urthel à qua in sich hält / wegen des Horrischen Processûs, und deßhalben prætendirenden Zehenden Pfennings; sondern eben wohl auch wegen dickhbesagten Meyerhofs / und Bluhmischen Processûs, auf vorgängig ernstliche advisation de vitando gravissimo Perjurii reatu, præstire und abschwöhre:

Expeditum enim est, quòd deferens ju- 64
ramentum judiciale, hanc ipsam qualitatem

suæ delationis, quòd videlicet illud Adversario bona fide, & non calumniandi seu vexandi duntaxat animô deferat, ipse suo juramento, nimirum malitiæ, si Pars adversa (Prout pariter hîc factum) ab ipsô hoc exigat, adstruere teneatur;

L. 34. §. 4. de jurejur. L. 37. ff. eod. L. 9. Cod. de reb. cred. L. ult. Cod. de fideicomm. Franzkius, ad *tit. π. de jurejur. num. 99.* Setser, de *juram. lib. 4. cap. 5. num. 1.* Carpzov. *J. F. part. 1. Const. 12. Def. 23.*

65 ità quidem, ut, si illud præstare recuser, juramentum principale habeatur pro præstitô, æquè ac si remissum esset.

d. L. 37. de jurejur. arg. L. 24. de condit. & demonstr. L. 161. de reg. jur. Carpzov. *d. Const. 12. D. 28.* Setser, *d. cap. 5. num. 4. cum seqq.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de juram. judiciali. §. K num. 78.*

66 So bald nun diser Eyd vom Herrn Nachcläger abgeschwohren seyn wird / so wird so dann eine Chur-Fürstl. Hochpreißl. Justiz-Cantzeley die mühe sich geben / beyde streittende Partheyen / super Formulâ Juramenti, à Domino Reconvento, super dictis tribus capitulis præstandi, nur in mündlichen vorträgen / gegen einander anzuhören / und / wann sie sich deren nicht vereinbahren können / ihme selbst / nach der sachen beschaffenheit / eine fürzuschreiben / nach welcher er den ihme deferirten eyd / zuversichtlich / illæsâ & salvâ conscientiâ abschwören könne.

67 Quamvis enim Juramentum, à Parte Parti, in judicio delatum, regulariter, in ipsâ & præcisâ illâ formâ, sub quâ fuit delatum, &, ut veteres loquuntur, conceptis verbis, ab Adversario præstari oporteat:

per *L. 3. §. fin.* cum *L. seq. de jurejur.* Lauterbach, in *tract. synopt. de juram. voluntar. §. 4. num. 70.* Brunnemann. ad *d. L. 3. §. ult.* Hugo Donellus, *commentar. Jur. Civ. lib. 24. cap. de jurejur. 6. num. 5.* ubi latè hujus Juris Rationem demonstrat:

68 Tamen istam doctrinam non universaliter exaudiri debere, eluceset ex traditis ejusdem Donelli, *cit. loc.*

69 Ex quo passim definiunt, quòd, si inter Deferentem & Partem adversam, super Formulâ juramenti controversia oriatur, tunc Judicis sit suas partes interponere, & pro suo arbitrio, ad quod Lex hæc remittit, eandem concipere:

70 *L. 34. §. 5. de jurejur.* Gabriel Mudæus, ad *§. 11. num. 14. Inst. de action.* Alexander Sriaticus, *practic. observ. cap. 20. num. 66.*

Præsertim si illa dicatur captiosa, & ad illaqueandam juraturi conscientiam, vel ad anceps perjurii periculum subeundum sit concionata.

Sriaticus, *d. l. num. 70.*

71 Huncq; ità notabiliter Antonius Faber: Judex, inquit, cùm jurari jubet ab eo, cui jusjurandum Adversarius detulit, non semper delatam Formam sequi cogitur; sed ejus, pro arbitrio, ex justa causa moderandæ jus habet. Sed & cùm sub certa forma Jusjurandum delatum est, nihilominus facere Judex potest, ut sub aliâ juretur ab eo, cui relatum (vel delatum est.) 72

Denique Totum id in arbitrio Judicis positum est, dummodò tale arbitrium sit, quale boni & circumspecti viri esse debet; in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 1. Def. 10.* Quæ & omnia verbotenùs sua fecit Carpzovius, in *tract. de proc. tit. 11. artic. 3. num. 118. usque ad num. 122.* Johannes Voetius, ad *tit. π. de jurejur. num. 13.* 73

Betreffend das dritte membrum Sententiæ, in welchem wir erkannt / daß Herr Nachcläger seine über die Process-kosten gemachte rechnung auch mit leiblichem eyd zu bestärcken verbunden: Doch hingegen Herr Nachbeclagter mit abschwührung deß von dem Nachcläger auch hierüber deferirten Juramenti malitiæ verschont werden solle / so theilt sich dasselbe von selbst in zwey theil / unter welchen der erste des Herrn Nachclägers eyd; der letztere aber des Herrn Reconventi verschonung betrifft à præstatione Juramenti malitiæ. 74

Circa Prius 75 ist zuförderist dises zu erinnern / daß zwar beyde Partheyen über disem: Welchem unter ihnen die über mehr angeregte Horrische Process-Kosten gemachte rechnung mediante corporali juramento zubestärckhen / in Sententia Giessena auffgetragen worden sey? in Actis gestritten. So bezeugt auch 76 disertissima Actorum litera, daß Herr Nachcläger dem Herrn Nach-R. auch dises Puncts halber / das Juramentum judiciale expressissimè deferirt;

Actor. Num. 38. in hisce ad marginem notatis verbis: Vierdtens wegen verschossener Process-Kosten ꝛc.

hingegen hat es kein geringes ansehen / 77 als ob Herr Nachbeclagter solchen judicial-Eyd / dem Herrn Nachcläger / wegen eben dises Puncten / schon vorher deferirt / wann Er Num. Actor. 28. fast in medio illius, notabiliter sagt: Daß / wann Herr Jobst Johann von Rheden / ermeldten Processus halber / was für ihne verschossen / Er derhalben eine förmliche rechnung und Liquidation / wie er dieselbe / auff bedürffenden fall / NB. eydlich erhärten könne / erwartten wolle. Dise delation hat 78 er nach der hand noch deutlicher in seiner Erklärung und rechtlichen Bitte / sub Num. Actor. 54. widerholt / mit disen formalibus: Was aber / Viertens / seine Rechnung betrifft / so ist recht und billich / daß Er corporali juramento erhärte / solche alles wahrhafftig / und allein zu behuff dises

79 ses Processûs, ausgegeben zuhaben. Alldieweilen nun auch der Context und structur deß à Dominis Giessensibus verfasten Urtheils nicht undeuthlich zuerkennen gibt/ daß sie nicht dem Herrn Nachbeclagten; (unerachtet auch er von seinen/ wegen eben dises Horrischen Processûs und sonsten gehabten vielen auslagen/ in den Actis vieles angezaigt/ und die Herrn Giessenses expresse dem Nachbeclagten/ wegen diser Process-Kosten/ den eyd zuerkannt) sondern/ allem ermessen nach/ dem Herrn Nachcläger solchen eydes abschwöhrung zuinjungiren intentionirt gewesen:

80 Quod imprimis ex his, sub adversativâ particulâ, Aber/ conceptis formalibus verbis patescit: Nachbeclagter aber seine/ über die Process- Kosten/ gemachte rechnung corporali juramento zubestärckhen gehaltten ꝛc. junctis immediatè ibi antecedentibus, quæ omnia tantùm de tribus jam suprà adductis Punctis, super quibus non Parti Reconvenienti; sed ipsi & soli Domino Reconvento corporale Juramentum jam fuit delatum, disertissimè loquuntur: Ut proindè ista proximè subsequens Adversativa non iterum de Ipso; sed de Reconveniente necessariò intelligi debeat.

81 Disem allem nach wallet bey uns kein zweiffel/ daß nicht Herr Nachbeclagter; sondern Nachcläger solche Horrische Process- Kosten mittelst leiblichen eyds zuerhärtten verbunden sey: Allermassen dann auch der Herr Nachbeclagte selbst eben disen verstand sive sensum sæpedictæ Giessensis Sententiæ nicht undeutlich agnoscirt;

Actor. Num. 87. §. Bey dem vierdten post ꝛc. ibi: Solte aber damit auff Nachclägers rechnung es gemeint/ und ein Error in describendo befindlich seyn/ so will ich das auch passiren lassen ꝛc.

82 Ob nun aber gleich Herr Nachcläger/ circa posteriorem hujus tertii membri Sententiæ partem, expresse verlangt hat/ daß Herr Nachbeclagter auch/ wegen dises Capituli, und ihme Nach A. darüber injungirten corporalis Juramenti, ad præstationem juramenti malitiæ adigirt werden solle:

Actorum Num. 86.

83 So haben wir doch der rechtlichen billichkeit dises nicht gemäß finden können; sondern vielmehr concorditer darvorgehalten/ daß der Herr Reconventus mit abschwörung dises eyds schlechter dinge zu verschohnen; Theils weilen Herr Nachbeclagter nicht so wohl dem Herrn Nachcläger das Juramentum judiciale, über disen punct/ deferirt/ als vielmehr/ da Herr Nach A. solches ihme zuvor formaliter deferirt/ diser ihme Herrn Nachcläger/ attestantibus proximè adductis Actis, dasselbige referirt;

Celeberrimi verò Juris est, quòd ille, qui 84
sibi delatum juramentum judiciale Adversario refert, ad malitiæ juramentum eapropter præstandum compelli nequeat. Neque enim audiendus est, qui conditionis nomine, quam ipse detulit, de calumnia sibi jurari desiderat; præcipuè cùm ille, qui refert juramentum, non sine hypothecâ hâc necessitate, si tùm à jurandi, tùm illius, quod petitur, Adversario solvendi necessitate immunis esse velit, juramentum eidem referre teneatur; & hôcipsô modestiùs agere dicatur;

in *L. 25. §. 2. ff. de constit. pecun.* Antonius Faber, in *rational. ad L. 34. §. 7. in fin. de jurejur.* Setser, de *juram. lib. 4. cap. 3. num. 7.* Carpzov. de *processu, tit. 11. artic. 4. num. 26.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de juram. judiciali, §. V. num. 86.* Johannes Voetius, ad *tit. ff. de jurejur. n. 13.*

Theils auch/ weilen wider den Herrn 85
Nachbeklagten gar keine suspicio Calumniæ obhanden; id quod tùm ex hoc ipso, quòd sibi delatum juramentum Adversario suo potiùs retulisse videatur, quàm primùm detulisse, justissimè colligitur;

L. 34. §. 7. de jurejur. ibidemque laudatus Antonius Faber. Dn. Lauterbach, *in Diss. de relat. jurisjur. th. 104.*

tùm etiam ex eo, quòd inter ipsum & 86
Adversarium Parentelæ & Filiationis respectus intercedat, sic, ut Dominus reconventus suo Domino Adversario sit loco Parentis:

Quò faciunt *Lex 7. §. 13. ff. de obseq. parentib. & patrono præstand. L. 8. §. 5. Qui satisd. cogant. L. 16. de jurejur. L. 13. §. 14. de damno inf. ibidemq.* DDres. juncto §. *3. Inst. de nupt.* ubi iterum DDres. Carpzov. *J. C. lib. 2. Def. 115.*

In hujusmodi namque casibus, quando 87
nulla Calumniæ, vel Malitiæ suspicio contra aliquem militat, quòd, pro religioso Judicantium arbitrio, non minùs speciale calumniæ juramentum, quàm generale, modernis moribus, etiamsi in judicio vivâ voce exactum sit, remitti valeat, eluceſcit ex illis, quæ de generali calumniæ juramento statuminat Mevius,

parte 2. Decis. 324. & part. 6. Decis. 247. Klockius, *tomo 3. consil. 186. num. 9.* Dn. Johann-Samuel Stryke, de *remissione juram. calumn. cap. 3. per integr.* Collega noster D. Harpprecht, *consil. 55. num. 218. cum seqq.*

ut & de speciali calumniæ juramento, quod Jus Canonicum & Mores hodierni appellant Malitiæ, laudatus Mevius, in *parte 49. Decis. 164.* ubi *num. 11.* in puncto determinat, quòd tota hæc Quæstio: An juramentum Calumniæ, ex Causa, per judicem remitti possit? de juramento calumniæ

mniæ speciali sive malitiæ faciliùs affirmari queat, quàm de jurejurando calumniæ generali, ex doctrina Obrechti, *tract. de juram. calumn. cap. 11. n. 13. & seqq.* eo quòd juramentum Malitiæ tantùm ob privatam utiliratem, & non, ut generale calumniæ juramentum, (juxta *L. 2. §. 4. Cod. de jurejur. propt. calumn. dando.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de juram. cal. §. VII. num. 105.*) ob publicam salutem sit introductum. Videatur tn. laudatus Dn. Strykius, *d. cap. 3. num. 107. cum seqq.*

88

89 Soviel / Viertens / die übrige Reconventions-Puncten / und deßwegen von uns in Sententia anberaumten nochmahligen Terminum probatorium concernirt / so hat es zwar wohl prima fronte das ansehen gewinnen wollen / als wann dem Herrn Nachkläger kein weitterer Terminus zu vergönnen seyn möchte; in betrachtung / daß ihm schon ein Terminus probatorius, von gantzen sechs wochen / in Sententia Giessena anberaumt worden / und Er solchen fast fruchtloß dahin gehen lassen:

90 Cùm verò notoriè probatorii Termini peremptorii sint:

per L. 7. ibique DDres. *ff. de fer.* Mevius, *part. 1. Decis. 134. num. 8.* Franzk. ad *tit. π. de fer. num. 36.* Bluhm. de *proc. Camer. tit. 73. num. 57.* Vultejus, de *judic. lib. 2. cap. 7. num. 362.* Rolandus à Valle *vol. 1. cons. 21. num. 9.* Andreas Gailius, *lib. 2. observ 140. num. 4.* Weipertus Ludovicus Fabricius, ad *Mynsingeri Observat. centur. 1. observ. 71. pag. 118.*

91 ità, ut post totalem talis Terminidecursum, nulla porrò Productio, vel Probatio admittatur; sed ille, qui Terminum elabi est passus, eapropter torâ causâ cadat, in expensas condemnandus, & ipsius Adversarius definitivè & omnimodò absolvendus sit; in

92 tantum, ut ne quidem Expensis refusis, aut præstitâ Cautione de Lite celeriter prosequendâ audiri, aut ad novam Actionem, eâdem ex causa, admitti debeat:

Berlich. *part. 1. conclus. 38. num. 3. cum seqq.* Carpzovius, in *respp. electoral. lib. 3. resp. 68. num. 3.* Idem, *parte 3. Decis. 232. num. 3.* nec non in *Proc. tit. 13. artic. 1. num. 47.* Nicolai, de *processu, lib. 1. cap. 48. num. 11.* Brunnemann. de *processu, cap. 18. num. 15.* fusissimè Scaccia, de *judic. causar. civil. criminal. & haretical. lib. 2. cap. 3. num. 21. & mult. seqq.*

93 & propterea Judex nec ex officio, nec ad Partis instantiam, alium Terminum probatorium concedere, vel aliquem denuò ad probandum admittere valeat; imò planè

94 Prorogatio post terminum jamjàm elapsum impetrata, ad Partis adversæ contradictionem, ceu sub- & obreptitiè impetrata, prorsùs rejici debeat:

Berlichius, *d. l. num. 10.* Carpzov. *parte 1. Const. 16. Def. 1. num. 4. ibique in addition.* Goswinus ab Esbach. Mevius, *parte 6. Decis. 213. num. 3.* Roding. in *Pandect. Cameral. lib. 3. tit. 22. §. 15.*

neque etiam Probatio, de facto, post 95
Termini decursum facta, quidquam roboris habeat, vel efficaciæ:

Hartm. Hartmanni, *observ. pract. tit. 12. Obs. 4. num. 16.* Horat. Carpanus, ad *Statuta Mediolan. lib. 1. Stat. 22. num. 66.* Goswinus ab Esbach, *cit. l. num. 3.*

eo quòd statim, ex lapsu Termini, ad- 96
versæ Parti quæsitum sit Jus, quod eidem non ampliùs auferre fas est;

David Mevius, *part. 6. Decis. 213. num. 4.* Gailius, *lib. 2. observ. 140. num. 4.*

adeò, ut nec Moræ, licet incontinenti, 97
subsecuta Purgatio admitti debeat;

ut sollicitè demonstrat Johann-Petrus Surdus, *consil. 97. per integr.* Antoninus Tessaurus, *Decis. Pedemont. 77.* Bernhardus Græveus, *lib. 2. Observ. 91. n. 6.* Georg. Fridericus Nicolai, de *proc. judiciar. lib. 1. cap. 48. num. 11.*

98 Umb willen wir aber so viel die abhandlung der Materialien oder Hauptsach betrifft / und wir aus den Actis erlernen können / nicht in terminis legalis sive publicâ Imperii, aut Provinciæ Lege, seu Statutô præfiniti; verùm judicialis, seu à Domino Judice, juxta informativam Sententiam Gissenam, præfixi Termini in substrato versiren;

de quo passim sic loquuntur, quòd ille 99
non tàm fortiter, ac legalis, præcludat,

Fulvius Pacianus, de *probation. lib. 11. cap. 32. num. 25.* Joh. Bapt. Asinius, in *praxi judiciar. §. 15. in fin.* cum Jasone, Mevius, *parte 8. Decis. 49. num. 2.*

in tantum, ut, licet quis, propter non 100
observatum hujusmodi Terminum, causâ ceciderit, & ad superiorem judicem provocaverit; tamen, insuper habitô talis Termini lapsu, in secundâ instantiâ illa omnia adhuc, quæ ipse intra illum probare debuisset, probare valeat:

Clement. fin. de appellat. Capit. Licet. de appellat. in 6. Hartmannus Pistoris, *part. 4. Q. 23. num. 49.* Mevius, *dicta Decis. 49. num. 9. & 10.*

101 Anbenebens diser Stritt nicht alleine in Principis Consistorio versirt; à quo quòd imprimis plures Dilationes concedi valeant, ex *L. In offerendis. 37. Cod. de appellat.* communiter definiunt:

cum Bartolo, Marantha, in *Speculo aur. parte 6. tit. de Dilat. §. 7.* Joachim. Mynsinger. *centur. 1. Observ. 91.* ubi hoc diligenter, velut dignum memoratu, observandum commendat. Henricus Bocerus, *classe 6. Disp. 15. num. 27.* post Jasonem & Hieronym,

nym. de Monte, laudatus Scaccia, de *judic. causar. civil. & criminal. lib. 2. cap. 3. num. 97. pag. nobis. 121.*

10 2 Sondern auch und fürnemlich theils solche Sachen concernirt / die in einem Errore Calculi bestehen;

in cujusmodi Casu quòd pariter Judex haud difficilis esse debeat in concedendâ novâ Dilatione, dispalescit ex traditis laudati Nicolai, *dicto cap. 48. num. 14.* ibi: *Per calculationem & computationem Rationum.*

103 theils auch von dem Herrn Nachbeclagten Selbst/als nicht ungegründet/agnoscirt werden müssen/ als der / von dem Herrn Nachcläger enixissimè prætendirte/ secundum Sententiam à nobis præmissam, communi utriusque Litigantium sumptu plenariè errichtende Theilungs- Receß über weyland Herrn Hannß Clausen von Rheden hinterlassene Erbschafft; von welchem der weitters von Jhme Herrn Nachcläger geclagte Error auff 800. Reichthlr. seiner hoffnung und meinung nach / auch von selbst sich ergeben und erläuttert werden dürffte.

Jungatur imprimis Actor. Numerus 87. & 94.

104 Wie nicht weniger auch die/ vom Herrn Nachcläger / wegen drey Maliter Korns/ als jährlicher/ihme an seinem Theil Zettel ermanglender/ Frucht- Gültt / den gantzen Processs über / constanter beharrte Prætension; welche / daß sie / ab seitten des Herrn Nachbeclagten / nicht / als gar ungegründet / hingewisen werden möge / nicht undeutlich erhellet aus seiner/desthalben/wegen anderwerts gebender satisfaction, gethanen erclärung;

Actorum Num. 28. §. Was den sünfften Post betrifft.

Anders mehrers nicht anzuführen: Dis 105 sem allem nach seyn wir der beständigen meinung / daß dem nachclagenden Herrn Jobst Johann von Rheden ein nochmaliger Terminus, ad matuas Ipsius petitiones legaliter probandas, nicht verwaigert werden möge:

per ea, quæ tradit laudatus Gailius, *lib. 1. Observ. 91. num. 7.* Fabricius, ad *dictam Observat. 71. pag. 118.* Mevius, in *valdè notabili Decisione 231. partis 5.* ubi omninò conferri meretur.

Alles salvo rectiori Quorumcumque judicio. Actum in Collegio nostro, den 20. Martij, Anno 1711.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM OCTAVUM.

SUMMARIA.

DE Transactione Parentum naturalium, *quâ* Filius naturalis ad hæreditariam Patris Successionem, *contra* Authent. Licet Patri. Cod. de natural. liber. *vocatus fuit*, *ad hujus Authenticæ illustrationem selectissima Disquisitio.*

Præmittitur Facti Species. *num.* 1. *usque ad num.* 10.

Exhibentur VI. Quæstiones *hîc enucleandæ. num.* 11. *& seqq.*

Quinam Liberi, Hodiè, pro naturalibus *haberi debeant? num.* 21.

Quia Concubinatus Hodiè sublatus, *proindè haud pauci* nullos ampliùs Liberos naturales *agnoscunt. num.* 22. *seqq.*

Jacobus Cujacius *sui temporis JCtorum* circumspectissimus *vocatur* Grivello. *num.* 24.

An Legitimationis usus *Hodiè exulet? num.* 24.

Ex duabus personis adhucdùm solutis, *& non* nimis arcto cognationis nexu *conjunctis pronati Liberi*, *in omnibus*, jure naturalium Liberorum, *Hodiè censentur. num.* 25.

Demonstratur hoc ex Jure Provinciali Würtembergico, Palatino, Franconico, & Regio-Hispanico. *num.* 26. *& seqq.*

Nec non ex communi Germaniæ, Galliæ, Italiæ, & aliorum Doctorum consensu. *num.* 33.

Adducuntur remissivè Rationes hujus Juris consuetudinarii. *num.* 34.

Respectu Patris *soli Liberi* ex concubinatu *susceptí* propriè naturales *appellantur. num.* 35.

Utrum

Utrum Pater naturalis *hujus generis Sobolem*, titulo universali, *vel* particulari, *pro arbitrio* honorare *possit? num.* 36.

Ante Justinianum *hujusmodi Liberi*, *non solùm ab* Extraneis; *verùm etiam* à Patre, ex asse Hæredes institui *potuerunt. num.* 37.

Mutatio hujus Juris adhuc ante imperium Justiniani. *num.* 39. *& seqq.*

Liberi naturales vocantur Liebkinder. *num.* 40.

Quod talibus Liberis ultra legitimum Modum *relinquitur*, Liberis legitimis adjudicat Lex. *num.* 42.

Refertur nova Justiniani Constitutio *in* Novella 89. *cap.* 12. *&* Authent. Licet Patri. *Cod. de natural. liber. num.* 43.

Summa *novellæ hujus Constitutionis illustrata* Exemplo. *num.* 44.

Naturales, existentibus legitimis *Liberis*, *ultra* unicam Unciam *sunt* insuccessibiles. *num.* 47.

Hæc constitutio paterno vitio *&* immoderatæ *erga talem naturalem Prolem* propensioni *frænum injecit. num.* 49.

Illam etiam Canones *&* Usus modernus *receperunt. num.* 48.

Non nisi duodecima totius paternæ substantiæ Pars *naturalibus Liberis*, *seu* Uni, *seu* Pluribus, *à* Patre *ipsorum relinqui potest. num.* 50.

Quod titulo Legati, *vel* Fideicommissi, *vel* Donationis, *vel* Institutionis, ultra Unciam Unicam *ipsis relictum*, non omninò pro non scripto, *donato, relicto habendum dicit* Johannes Grivellus. *num.* 51.

Pater duodecim liberos legitimos habens *unico Filio naturali* nec integram Unciam *relinquere potest. num.* 56.

Pater naturalis, *etiam inter tales Liberos*, jure privilegiario disponere *potest. num.* 56.

Utrum Pater naturalis, *tali Filio*, *etiam* per modum Pacti de succedendo, suam portionem hæreditariam determinare queat? *num.* 57.

Inspectâ Praxi Pactum de succedendo affirmativum *inter* Parentes & Liberos *initum in vim ultimæ Voluntatis sustinetur. num.* 58.

Pater naturalis, nec in forma talis Pacti, metam unicæ Unciæ excedere *potest. num.* 60.

Neque in testamento privilegiario *Parenti* hunc Modum excedere *fas est. num* 61.

Pater Liberos legitimos & naturales habens, *inter* solos legitimos jure privilegiario disponere *potest. num.* 62.

Neque illis, ultra unicam *solummodò* Unciam, *etiam* titulo cujuscunque Donationis, inter vivos, *vel* mortis causa, *relinquere potest quidquam. num.* 64.

Pacta de succedendo affirmativa *etiam inter* Parentes & Liberos legitimos, *inspectâ Juris communis veritate*, prohibita *sunt. num.* 66.

Hodierna *verò* Praxis *illa eatenùs pro validis reputat*, ut valeant in vim suprema voluntatis, pro arbitrio revocabilis. *num.* 67.

Nemo cavere potest, ne Leges in suo testamento locum habeant. *num.* 69.

Neque publico Juri, *per* Transactiones, *aut* Pacta privatorum derogare *permissum. num.* 70.

Unâ viâ prohibitum non debet aliâ permissum censeri. *num.* 71.

Utrum Pater, naturales suos Liberos ultra Unciam *honorans hujus* superflui præstationem legitimis suis liberis præcipere *valeat? num.* 72.

An Adjectio Pœnæ *in casum, si illud præstare recusent*, aliquid roboris *habeat? num.* 72.

Transactio *super talis* Filii naturalis hæreditaria successione, *tanquàm super* re certa, *&* contra LLum præscriptum *inita, ipso jure* nulla *est. num.* 75.

An ex eo, quòd Pater talem Filium naturalem, ultra Modum in LLbus præfinitum, honoravit, *etiam* Uncia, quæ ei relinqui potuisset, *eidem auferatur? n.* 77.

Utile per inutile vitiatur haudquaquàm. *num.* 78.

Solus Excessus naturalibus aufertur, *& legitimis è contra liberis addicitur. n.* 79.

Demonstratur hoc ex ipsa Novella 89. *cap.* 12. *& L.* 2. *Cod. de natural. lib. nec non argum. L.* 6. *princ. Cod. de sec. nupt. num.* 80.

Utrum Transactio, *de qua hîc Qr.* Hæredis institutionem contineat? *& hac ipsa de causa* Filii naturalis Institutio pro nulla *habenda sit*? *num.* 81.

Quando Pater naturalis intestatus *decessit*, *tunc liberis naturalibus* nulla Portio hæreditaria; *sed* sola Alimenta *præstanda veniunt. num.* 82.

Quamprimùm talis Filius naturalis decedit, *vel* suismet operis suum victum & amictum parare *potest*, *nulla amplius* Alimenta *eidem debentur. num.* 84.

Uncia tali Filio semel soluta, *ipsô* statim moriente, *ad* legitimos ipsius hæredes *defertur. num.* 85.

Nec eidem aufertur, *etiamsi* aliundè *sua habeat* Alimenta. *num.* 85.

Hæc verba: Daß sein natural Kind/ neben seinen ehelichen Kindern/auch ein rechtmäßiger Erb seyn soll/ Hæredis institutionem *important. num* 87.

Hæredis institutio, extra Testamentum, *planè fieri non potest. num.* 88.

Et omnium minimè in Pacto, Contractu, *vel* Transactione. *num.* 89.

Allegantur plures Textus, *quibus Regula hæc evincitur. num.* 90. *& seqq.*

Jura Contractuum & Testamentorum non sunt confundenda. *num.* 94.

Talia Pacta, queîs defertur Hæreditas, bonis moribus adversantur. *num.* 95.

Ratio diversitatis *quoad hoc inter* Conventiones *&* ultimas Voluntates, *num.* 96.

Aliquem in Contractu hæredem suum nominans *eundem propterèa non censetur* instituere. *num.* 98.

An Pactum de succedendo, *à* Parente cum suis liberis *initum*, *in vim saltem* ultimæ Voluntatis *subsistat? à multis negativè deciditur*, *præprimis per L.* 15. *Cod. de pact. num.* 100.

De vero istius Legis sensu *sententia B. Dn.* Strykii. *num.* 102.

Aliorum sententia *de tali Pacto*, *quòd*, *si Pater illud ineat* animo ultimam Voluntatem *ordinandi*, *illud* subsistat; *si* in vim Pacti, *vel* Stipulationis, *pro penitùs* nullo *haberi debeat. num.* 103.

Solius Militiæ favore *conceditur*, *ut* Pactum in vim ultimæ Voluntatis *subsistat. num.* 105.

Liberi naturales, *in* privilegiatiis *Parentum* Testamentis, non eodem, *cum* legitimis, jure *censentur. num.* 107.

Si Pater, *liberos partim naturales*, *partim legitimos habens*, inter hos solos, & non etiam naturales, jure privilegiario testari *potest*, *multo utique minùs* Pactum de succedendo inter omnes tales Liberos *pro valido habendum. num.* 108.

Admissâ talis Pacti validitate etiam quoad Naturales Tres Specialitates, *contra jura*, *concurrerent. num.* 109.

Prima *hæc*, *quòd* Pater naturalis tales etiam Liberos, *contra Regulam Legis* 15. *Cod. de pact.* ad successionem, per Pactum, vocare *possit. num.* 109.

Secunda *hæc*, *quòd Pater naturales partim*, *partim legitimos Liberos habens*, inter hos *quidem* solos; & non etiam inter illos, Testamentum sine Solennitate *ordinare queat*: *Verùm* Pactum de succedendo, *etiam inter* Naturales, *in vim* supremæ Voluntatis *subsistat. num.* 110.

Tertia *hæc*, *quòd*, *cùm Pater naturalis*, *etiam legitimos Liberos habens*, *per* quamcunque supremam Voluntatem, duodecimam *tantùm patrimonii sui* partem naturalibus *liberis relinquere valeat*, *tale* Pactum *è contra*, *quô* legitimi *Liberi* & naturales ad æquales partes hæreditarias vocantur, *in vim* U. Voluntatis *subsistere debeat. num.* 112.

Concursus duorum *vel* plurium Specialium *in una eademque Re*, *vel Persona non admittitur. num.* 113.

Quan-

Quando Filius simpliciter in dispositione Legis *nominatur, illa semper, in ambiguo, de* legitimo & vero; *non de* naturali *intelligi debet. num.* 113.

Nomen Filiorum *rarò ejus est potentiæ, ut* etiam naturales illo comprehendantur. *num* 116.

Illustratur *hoc pluribus remissivè adductis. num.* 115.

Etiam Legatum, *Filio* naturali. *pro* alimentis *relictum, non debetur in casu,* si ipse sibi suum victum & amictum, *suis propriis operis*, parare valeat. *num.* 120.

Ne Legitima *quidem* Mater, *nedùm* saltim naturalis, pro suis Liberis stipulari, paciscì, *vel* transigere *potest. num.* 121.

Post obitum Patris si Filius naturalis ad æqualem, cum legitimis, successionem semel admissus sit, hæc admissio, *ex postfacto, à legitimis liberis* frustrà impugnatur. *num.* 125.

Favori suo quilibet validissimè renunciat, *num.* 126.

Tutores & Curatores, *per talem* Remissionem juris, *suis Pupillis, vel Curandis competentis, ipsis* planè non præjudicant. *num.* 128.

Ipsi Domini *quidem* loco *sunt*; *sed non ulteriùs, quàm* quatenùs Minoribus fideliter præsunt. *num.* 130.

Tutores & Curatores non ad hoc dantur, ut Minores mergantur. *num.* 131. *& seq.*

Jura Minorum non controversa, *nec* obscura *vel dubia*, Curatores & Tutores non possunt remittere. *num.* 135.

Liberi legitimi, *contra* Divisionem paternæ substantiæ in partes æquales, *cum* naturali Fratre *factam, ad minimum* in integrum Restitutionis *auxilium implorant æquissimè. num.* 136.

Quadriennium Minorennium Restitutioni *præfinitum non à primo statim die Anni ætatis vicesimi sexti*; *sed* ex tempore demùm compertæ Læsionis, currere incipit. *num.* 137.

Minorennes etiam contra Divisionem judicialem, *æquè ac* contra aliam Rem judicatam, *in integrum* restitutionem *petere possunt. num.* 138.

Verus Hæres, *cum* putativo *hæreditatem*, judicialiter, dividens, *neque* Rei Vindicatione, *neque* Condictione indebiti *contra illum experiri potest. num.* 139.

Indebitum ex re judicata *solutum*, *regulariter*, non condicitur. *num.* 140.

Sed in integrum Restitutio illis, qui in sua minori ætate putativum seu falsum huiusmodi Hæredem admiserunt, *etiam* in annis Majorennitatis, *si* post longum demùm tempus hunc errorem rescisçant, *denegari non potest. num.* 142.

Etiam vero Hæredi Majorenni, cum falso hærede, judiciali autoritate Hæreditatem dividenti DDres concedunt Remedium in int. Restitutionis ex clausula generali. *num.* 144.

Vel Remedium Legis 2. Cod. de resc. vendit. *num.* 145.

Vel ad minimum Evangelicæ Denunciationis. *num.* 146.

Limitata admissio Filii naturalis ad Successionem, *unà cum legitimis*, Pacto conformiter *instituì debet. num.* 147.

Alioquin illa, ex capite Erroris, *annullatur vel rescinditur. num.* 150.

Consensus liberorum legitimorum *de naturali ad* æqualem *cum ipsis* successionem *admittendo tùm demùm præjudicat, si sit* expressus. *num.* 151.

Tacitus consensus, *ex actuali* Hæreditatis aditione *præsumptus, ad hoc non sufficit. num.* 152.

Liberi legitimi, *Patris* hæreditatem *simpliciter* adeuntes, contra Legis expressam prohibitionem ab illo disposita non censentur approbare. *num.* 153.

Regula, quòd taciti & expressi eadem sit virtus, *non procedit* in prohibitis *num.* 154.

Nemo præsumitur id, quod Lex prohibet, tacitè approbare. *num.* 155.

Ad hoc, *ut* Filii naturalis Admissio ad æqualem *portionem hæreditariam valeat*, Ipsiusmet Præsentia & Acceptatio *necessaria est. num.* 156.

Tacitus consensus *nec ex parte* ipsius Filii naturalis *sufficere intelligitur. num.* 157.

Confirmatio *hujusmodi* Transactionis, quâ Filius naturalis ad æqualem *cum legitimis* successionem *vocatur*, *ab* inferiori Magistratu *facta nihil roboris ei confert. num.* 160. *& seq.*

A binubo Parente, *si* Plus *liberorum prioris matrimonii* Novercæ, *vel* Vitrico *adsignetur*, *quàm uni ex illis*, illud Plus pro non scripto *& relicto habetur*, liberisque prioris matrimonii defertur. *num.* 162.

Utrum etiam illud, *quod* Filio naturali ultra Modum *in LLb. præscriptum* relinquitur, pro non relicto *vel scripto habendum*, *vel* quid aliàs de illo statuendum? *num.* 136.

Nec factum Prætoris Juri publico derogare *potest. num.* 165.

Illustratur *hæc Regula remissivè* exemplis. *num.* 166.

Magistratus & Judices *non sunt* Arbitri Legum; *sed duntaxat* Ministri. *num.* 168.

Judices Legibus cognitam debent edere sententiam. *num.* 169.

Sententia Augustini, Aristotelis, & Platonis de *Legum præscripto à Judicibus observando. num.* 170.

Negotium ipso jure nullum *ex* minoris Magistratûs, *qui* Llatoria potestate *destituitur*, Confirmatione non convalidatur. *num.* 171.

Confirmatio *nihil novi negotio confert*; *sed tantummodò* Actûs legitimè gesti corroborativa declaratio *est. num.* 172.

Etiam Judicis Sententia, *quâ* Transactio *inter Patrem & Filium naturalem* de æquali ipsius ad successionem admissione confirmatur, *ipso jure* nulla *est. num.* 174.

Plenior discussio huius Q. An judicialis inter Liberos naturales & legitimos Divisio, contra Nov. 89. cap. 12. facta, ulli Retractationi obnoxia sit? *num.* 176. *& seqq.*

Quæ de judiciali Hæreditatis divisione *inter* verum & putativum Hæredem *traduntur*, *non ad omnes huiusmodi Divisiones*, *ubi* Judicis Persona, *vel* Autoritas *intervenit*, *extendi*; *sed ad illas solas*, quæ per ejus Sententiam in contradictorio judicio latam peractæ sunt, *restringi debet. num.* 177.

Expenditur dispositio Legis 36. famil. ercisc. *num.* 179.

Usus Fori *eandem*, *ipsis verbis hujus Legis convenienter*, *ad* solas illas Divisiones, *quæ* vi rei judicatæ peractæ *sunt*, *ex communi DDrum sententiâ*, *restringit. num.* 180.

Res judicata ex Hærede putativo efficit verum. *num.* 181.

Diversum dicendum, *si* Error in Hæredis persona prætensus non plenè à Judice discussus *fuerit. num.* 183. *& seq.*

Idem est, *si Divisio extra Judicium facta* per Decretum Magistratûs tantùm confirmetur. *num.* 184.

Vel hujusmodi Divisio Actis judicialibus *saltem* insinuetur. *num.* 185.

Vel Sigillo Judicii convalidetur. *num.* 186.

Vel præsentibus aliquibus Magistratûs Deputatis *peracta fuerit. num.* 187.

Vel præsentibus Arbitris familiæ erciscundæ, denen Wayſen- und Theil-Richtern, *ubi* nullam, *ut in terris* Ducatûs Würtembergici, *habent* jurisdictionem, *vel* non in forma processûs judiciarii *tales Lites terminantur. num.* 188. *& seq.*

Sine judiciaria Disceptatione Judicium *ne quidem intelligi potest. num.* 190.

Non omnis vox Judicis Sententia est. *num.* 191.

De

De Fideicommisso, in Transactione cum Filio naturali, *in casum*, si ille impubes decesserit, in commodum liberorum legitimorum *constituto. num.* 193.

Legitimatio, *etiam per* Principis rescriptum, *vel à* Comite Palatino *facta, ita legitimatis naturalibus liberis* Jura successionis, *tùm* testamentariæ, *tùm* legitimæ *confert. num.* 194.

Etiamsi Agnati & Cognati, *de* quorum successione *modò 2. incidit*, tales Filii naturalis Legitimationi non præbuerint assensum. *num.* 196.

Neque etiam Diploma Legitimationis de hac illimitata Successione ullam faciat mentionem. *num.* 197.

Potestas hæc Principum, ut ad successionem alioquin inhabilem efficiant habilem, Juris Gentium *quodammodo esse adstruitur. num.* 198.

Tales Liberi ipso jure Patri sui hæredes *sunt. num.* 199.

Et cum liberis ex justo connubio natis *ad* æqualem *admittuntur* successionem, *sive hi* demùm posteà *Patri nascantur*, *sive* antè jam nati *sint. num.* 200.

Modò, ultimo in casu, Princeps jus succedendi, in Legitimatione, specialim concesserit. *num.* 201.

Pater talis, *in ordinatione sui Testamenti, talem etiam Filium vel* instituere, *vel* legitimè exhæredare *tenetur. num.* 202.

Filio tali prætérito, *vel* non ritè & legitimè exhæredato, *competit* Querela Nullitatis. *num.* 203.

Ritè verò & legitimè; *veruntamen* iniquè exheredato *datur* Querela inofficiosi. *num.* 204.

Idem obtinet in casu Legitimæ non honorabili titulo Institutionis *tali Filio relictæ. num.* 205.

Testamentum ante Filii Legitimationem *confectum*, *hâc superveniente, si ille nec* institutus, *nec* exhæredatus, *per* sui Hæredis quasi Agnationem rumpitur. *num* 206.

Legitimatio Prolis naturalis, *tanquàm res facti, ab allegante* probari *debet. num.* 207.

Multum interest, *utrum talis Filius naturalis* à Principe, *vel saltem à* Comite Palatino *legitimetur. num.* 209.

Nostris moribus Princeps *talem Filium naturalem*, etiam extante legitimâ Sobole, legitimare *potest. num.* 211.

Verùm Comiti Palatino *hæc potestas non competit. num.* 212.

Liberi naturales, extantibus legitimis, *secundum LL. Justinianeas*, ne quidem à Principe legitimantur. *num.* 213.

Quando Princeps, *vel* Comes, *vel* alius supremus territorii Dominus *talem prolem, per rescriptum, legitimam esse jubet, si quidem* naturali ejus Patre adhuc vivo, *& suum* consensum accommodante, *tunc Filius h. m. legitimatus* cõdem, cum liberis ab initio simùl naturalibus & legitimis, circa Successiones, jure censendus venit. *num.* 215.

In hujusmodi casu Pars hæreditaria *tali Filio assignata, ipsô moriente*, naturali ipsius Matri addicitur. *num.* 216.

Quando legitimatio Filii naturalis, Patre *quidem adhuc* vivô; *sed vel* contradicente, *vel omninò* ignorante; *vel ipso jamjàm* defunctô *facta, tunc illa* nihil legitimis liberis præjudicii parit. *num.* 219.

Moribus hodiernis Princeps *quidem tales liberos, etiam* Patre invito, *vel* plane nesciô, *legitimare potest*; *sed ad* solos Effectus, qui neque cum Patris, neque cum liberorum legitimorum præjudicio conjuncti. *num.* 220.

Legitimatio, Patre *tali naturali* jam defunctô *superveniens*, in suis terminis, *etiam de jure Justinianeo*, valida *est. num.* 221.

Et si quidem talis Pater, in suo Testamento, ipse Principi supplicaverit, *vel legitimis suis liberis hoc ipsum* injunxerit, *ut legitimatio talis Filii à Principe adhuc*

huc exoretur, tunc illa etiam æqualem cum legitimis Successionem *ei conciliat. num.* 222.

Si talis Voluntas Patris deficiat, *tunc Filius naturalis in ordine quidem ad* Dignitates, honores & alia *hisce similia*; *sed non etiam ad* Patris successionem *legitimus efficitur. num.* 223. *& seqq.*

Quando Filius naturalis *vel* ipse, *vel* Mater *ejus, pro legitimatione*, Principi supplicat, *tunc* Patris consensus, *vel statim* exquiri, *vel* subsequi *debet*: illô *verò* posthabitô *Legitimatio, quoad* Successionem, nullum parit effectum. *num.* 227.

Si, post obitum Patris, *talis Filius legitimari anhelet, tunc nonnulli inter Casus* à legitimis liberis jamdùm, *vel* nondùm aditæ Hæreditatis *paterna distinguendum existimant. num.* 228. *& seqq.*

Sed rectiùs docent alij, *quòd*, si Pater, *ut hoc fieret*, Testamento suo caverit, *vel* Filium ipse hæredem scripserit, *tunc Legitimatio etiam ad* jus succedendi *prosit. num.* 229.

Si nihil istorum probari *valeat, tunc Filius tantùm ad hos effectus legitimatur*, ut ad collegia opificum, artificum, dignitates, & alia talia habilis reddatur. *num.* 234.

Sed non etiam ad hoc, ut in Bonis paternis successibilis *fiat. num.* 235.

Hoc magnâ Juris perversitate *receptum dicit Strauchius*, ut Filius naturalis, jam mortuô Patre, ipse legitimationem à Principe exorare queat. *num.* 233.

Licet Patris Hæreditas *à legitimis liberis* nondùm adita *sit*; *tamen* Jus ipsis, ex primo mortis paternæ momento jamjàm quæsitum, *per Filii naturalis* Legitimationem supervenientem, interverti *non potest. num.* 237.

Nisi Princeps ex absoluta potestatis plenitudine diversum *disponat. n.* 238.

Quod tamen in dubio non præsumitur *factum. num.* 239.

Vel Liberi legitimi illum ultrò ad simultaneam successionem in facultatibus paternis admittant. *num.* 241.

Vel in talem Legitimationem non ipsi consentiant. *num.* 241.

Privilegium seu Instrumentum Legitimationis *in judicio* producendum, *ut* de ejus effectibus *ex illius tenore constare queat. num.* 242.

FACTUM.

1 AUrelius, Burger zu Turrecremata beschlafft und schwängert Cleopatram Durandam, die von disem Concubitu ein Söhnlein / auch Aurelius genannt / zur welt bringt. Als nun beyde Partheyen sich lang vor dem Richter super Agnitione atque Alimentatione istius Partûs, und was deme anhängig / miteinander gezanckht / haben selbige endlich / sub autoritate deß alldasigen Gerichts / sich mit einander dahin verglichen / daß / vor das 2 erste / ermeldter Aurelius auch besagter Cleopatræ, vor all ihre ansprach / Krantz / Kindbettkosten / Alimenta pro præterito & futuro, in allem einhundert Gulden zubezahlen versprochen / dieselbige auch längstens 3 würckhlich bezahlt: wagegen Sie Cleopatra sich aller ansprach / diser Schwängerung halben / und von ihr derentwegen auffgewandter uncosten / für sich und ihre Erben 4 totaliter begeben / mit verbündlicher zusag / daß sie dises ihr Kind so lang ernähren und bey sich behalten wolle / als lang ihr Vatter im leben verbleiben / und sie also bey ihm ihren auffenthalt haben würde. Nach 5 dessen ableiben aber hat / fürs zweite / Aurelius hingegen versprochen / daß er dasselbe alsgleich zu sich nemmen / alimentiren / und / gleich seinen andern / in damahlen noch künfftigem eheStand erzeugenden / Kindern versorgen wolle / dergestalten / daß Er / 6 drittens / mit und neben solchen andern / in legitimo connubio noch erzeugenden Kindern / ex æqualibus portionibus, Jhne zu beerben berechtiget seyn solle. Als nun Aurelius lang hernach dises zeitli- 7 che gesegnet / und / neben ermeldtem unehelichem Sohn / auch zwey Töchtern / nahmens Justinam, und Paulinam, hinterlassen / ist seine verlassenschafft unter disen seinen dreyen Kindern in drey gleiche Erbstheile; doch mit disem anhang / vom Gericht 8 vertheilt worden / daß / auff den fall / wann der uneheliche Sohn Aurelius, ohne leiblicher Kinder seegen / absterben würde / seine

Erbs-

Erbs-Portion auff ermeldte seine Schwestern/ Justinam und Paulinam, zurückh fallen solle. 9 Nachdem nun auch diser jüngere Aurelius sich hernach in den Krieg begeben und in Flandern umkommen / hat sich zwischen seiner Mutter / und ernannten seinen Schwestern Justina und Paulina Stritt in disem erhoben:

10 **Wer den ihme/ sub dicta conditione, zugetheilten Erbs-theil nunmehro zu erben und hinwegzunemmen habe?**

Welche Hauptfrag denen Rechten gemäß zuerörtern unterschiedliche andere/ nemlich dise/ Quæstiones decidirt werden müssen:

11 I. **Ob diser lezt-verstorbene jüngere Aurelius, als ein Filius naturalis, respectu Patris & propriè sic dictus, zuconsideriren und anzusehen sey?**

12 II. **Ob sein natürlicher Vatter/ der ältere Aurelius, ein solches Pactum, daß diser sein unehlicher Sohn/ mit und neben seinen ehelich erzeugenden Kindern/ zu gleichen theilen/ ihm succediren und erben solle/ mit rechtlichem beständ habe können errichten?**

13 III. **Ob die Gerichtliche Confirmation dises Pactum, in vim eines gülttigen Pacti de succedendo affirmativi, habe können bestäthigen?**

14 IV. **Weil disem nunmehr verstorbenen Sohn / nach ableiben seines natürlichen Vatters / ein völliger Drittheil / unter eines gesampten Gerichts-Direction / würckhlich assignirt worden/ und beyde Schwestern solches williglich geschehen lassen/ so fragt sichs: Ob dise Gerichtliche Divisio wider gäntzlich cassirt und auffgehoben werden könne/ oder ob es dabey gelassen werden müsse?**

15 V. **Was von dem/ bey solcher Gerichtlichen Division / angehängtem Ruckhfall/ daß nemlichen/ wann der jüngere Aurelius ohne kinder-seegen sterben würde/ sein dritter Erbstheil auff seine zwo Schwestern zurückhfallen solle/ zu haltten sey?**

16 So dann VI. & ultimò: **Weil gesagt werden will/ daß der junge Aurelius, vor seinem ableiben / noch legitimirt worden/ was auch von diser Legitimation zuhalten sey?**

I. N. D. N. I. C.

17 Uber dises nun alles meine rechtliche gedanckhen in geziemender deduction zueröffnen als ich unterzogner gebührend ersucht worden / hab ich nicht unterlassen / den vorhandenen Vergleich / und was auff denselben noch weiters erfolgt/ wie auch das/ bey Gericht/ zu vorstand des jungen Aurelii Mutter/ producirte rechtliche Bedenckhen/ und ab seitten beyder Schwestern übergebene schrifftliche Deduction alles fleisses zudurchlesen, und sorgfältiglich zuerwägen; 18 da ich dann nicht verhalten solle/ daß/ nach denen in solcher schrifftlichen Deduction wohl-angeführten Rechtsgründen/ zu favôr und vorstand der beyden Schwestern / Justinæ, und Paulinæ, unzweifflich zusprechen/ und der ihrem im krieg geblibenen Bruder zugetheilte Erbs-theil ihnen beyden allein zuadjudiciren sey. 19 Damit aber dise rechtliche Decision mit so besserer ordnung und grund ertheilt werde/ so erfordert die nothdurfft nächst-vorstehende Fragen/ so kurtz/ als möglich/ jedoch gründlich/ zubeläuchten und zudeterminiren.

Belangend nun also dise erste Quæstion:

10 **Ob der lezt-verstorbene jüngere Aurelius als ein Filius naturalis propriè sic dictus zu consideriren und anzusehen sey?**

So finde ich meines theils keinen anstand auff dieselbe mit Ja zurespondiren: 21 Dann wiewohlen nicht wenige berühmte Scribenten der meinung seyn wollen / quòd Hodiè qualitas Liberorum naturalium satis difficilis determinationis sit, & perrarò ullus propriè naturalis Filius reperiatur;

advertente, post Menochium, Casparo Antonio Tessauro, *Qq. forens. lib. 1. Q. 22. num. 2.*

22 eo quòd scilicet, tùm de Jure Canonico (de quo tamen Carpzovius, *Q. crimin. 70.* Rittershus. in *different. Juris Civil. & Canon. lib. 2. cap. 19. per integr.*) tùm per plures pragmaticas Imperii Romano-Germanici sanctiones Concubinatus in totum sublatus sit:

Jungat. Reformat. guther Policey zu Augspurg de Ao. 1530. *tit.* Von leichtfertigen beywohnungen. & de Annis 1548. & 1577. *eod. tit.* qui est *num. 26.* David Mevius, ad *Jus Lubec. part. 2. tit. 2. artic. 9. n. 20.* D. Lauterbach, de *legitimat. per subseq. matrimon. §. 30.* Liber Baro Enenckelius, de *privil. parent. & liberor. in prolegomen. n. 95. & seq.*

23 ac proindè, sublato Concubinatu, nulli

Liberi naturales, in eo sensu ac significatu, quem de Jure Romano habent, ampliùs reperiantur:

Dn. Lauterbach, *cit. loc.*

Ex quo etiam ille magnus &, Grivelli elogio, *Decis. Dolana 88. num. 5.* sui temporis
24 JCtorum circumspectissimus, Jacobus Cujacius, inter Liberos naturales & spurios frustrà Hodiè distingui, nullos denique naturales, nullos ampliùs nothos esse, adeoque nec ullum, propter Objecti deficientiam, in quo possit operari, legitimationis usum supereſſe, confidenter satis scribit,

Observat. lib. 9. observ. 6. in fin.

id quod etiam, post Fabrum, docet Schifordegker, *lib. 3. tract. 25.* ubi vide omninò; & pariter contendit Gerhardus Maynardus, in *Decc. Tholosan. lib. 5. cap. 30.* Petr. Gregorius Tholosan. in *Syntagm. Jur. univ. lib. 45. cap. 6.*

So bestehen jedoch die meiste dar-
25 auff / daß eben die Jura, welche de Jure Justinianeo, tùm quà successionem, tùm quà legitimationem, denen mit Concubinen erzeugten Kindern competiren und zustehen / heut zutage bey denen / welche von zweyen / nicht zu nahe Verwandten / unehlichen Persohnen erzeuget worden / statt und platz haben: Gestalten solches nicht allein von diſes benachbarten Hertzog-
26 thums Würtemberg Durchläuchtigsten Gesatzgebern / in *parte 4. Juris Provincial. tit. 18. princip. & §§is seqq.*

Wie nicht weniger auch à Serenissimis
27 Electoribus Palatinis,

in der Pfältzischen Lands-Ordnung / *part. 4. tit. 2.*

Ingleichem in des Hertzogthums Fran-
28 cken Landgerichts-Ordnung / *parte 8. tit. 81. & 82.*

Und im Königreich Spanien / per Legem Tauri undecimam;

29 de quo Didacus Covarruvias, de *matrimon. parte 2. cap. 8. §. 4. num. 3.*

expressè verordnet; sondern auch fast
30 von allen Doctoribus einmüthiglich ermeldte Jura de Liberis ex Concubina susceptis auff solcherley Kinder extendirt und gezogen werden; warvon fürnemlich in mehrerem zeuget jam suprà laudatus Caspar Antonius Tessaurus,

lib. 1. Q. forensi 22. num. 8. waselbsten Er also schreibt: Hodiè de Consuetudine, & ex communi loquendi Usu, attentâ dis-
31 positione Juris Canonici, illos inter Naturales in prima specie (hoc est, eorum, qui ex Concubinatu proficiscuntur) connumerari, qui nascuntur ex Soluto & Soluta, extra Domum retentâ, & ab ea, cum qua potest esse matrimonium sine aliquo impedimento; addens porrò: Hanc communem loquendi usum in materiâ Successionis attendendum esse, ex sententia Cravettæ, *consil. 166. num. 9. ibique* Straccha; in *addition. num. 7. & 8.* Imò, si hic communis loquendi Usus non attenderetur, nulli Liberi naturales dici possent: Er pro- 32
pterea hoc ipsum Consuetudine introductum esse, testari Didacum, in *parte 2. relection. cap. 8. §. 4. num. 2.* Hucusque Tesaurus, *cit. loc.*

Idemque assertum passim omnes Italiæ, 33
Hispaniæ, Galliæ, & præcipuè etiam nostratis Germaniæ JCti pro indubio adstruunt; ut videre est apud Garsiam Mastrillum, in *Decc. Sicilian. Decis. 152. num. 17. & seqq.* ubi pluribus Præjudiciis & Consuetudine id firmatum testatur. Georg. Franzkium, ad *tit. Inst. de hæredit. ab intest. cap. de succeſſ. liberor. naturalium tantùm. 7. num. 10.* Johann. Harpprechtum, ad *princip. Inst. ejusd. tit. num. 263.* Richter. de *succeſſ. ab intest. sect. 1. membro. 3. num. 5.* ubi pluribus hoc assertum Præjudiciis illustrat; & ad *Authent. Licet Patri. num. 10. Cod. de natural. liber.* post Surdum, Grassum, & Manticam, Barry, de *succeſſion. testati & intest. lib. 1. tit. 8. num. 11.* ubi pariter hanc sententiam Consuetudine hodiernâ receptam testatur, ut dehinc ab eadem recedere non liceat. Peregrin. *de jure fisci, lib. 5. tit. 18. n. 9.* ubi etiam Abbat. Bald. Jason. Ubaldum, Andræam, Cravettam, Brunellum, Bursatum, & plures alios laudat consentientes. Rittershusium, ad *Novell. parte 7. cap. 5. num. 7* Cardinalem Palæotum, de *nothis & spuriis, cap. 12. num. 3.* Stephanum Gratianum, *Discept. forens. cap. 31.* Struv. *exerc. ad π. 38. §. 22.* & nostros Bb. Antecessores, D. Lauterbachium, *d. Diss. de legitimat. per subseq. matrimon. §. 30.* & in *Differ. Juris Comm. & Würtemberg. parte 4. §. 15.* D. Bardili, *conclusion. theor. pract. exerc. 13. conclus. 4.*

Und daß diſe Consuetudo auch in justis- 34
simis Rationibus gegründet sey / das hat schon längstens in mehrerem dargethan Abbas Panormitanus,

ad *Cupit. Tanta. X. Qui filii sint legit.* & laudatus Covarruvias, de *matrimon. parte 1. cap. 8. §. 4. num. 5.*

Massen diſes in mehrerem ausgeführt zu 35
finden in meinen *tractatibus academicis de succeſſionib. parte 2. pag. 1225. usque ad pag. 1229.* wahin diſes remittirt.

Præsuppositis verò his ist förderist bey diſer zweyrten Quæstion:

Ob diſes im Krieg verstorbenen Aurelii natürlicher Vatter / der ältere Aurelius, ein solches Pactum, daß diſer sein natürlicher Sohn / mit und neben seinen ehelich-erzeugenden Kindern / zu gleichen theilen / ihm succediren / und an ihm erben solle / mit rechts

rechtlichem bestand habe können verrichten?

36 Dises zupræmittiren / wie weit unsere Rechten einem solchen natürlichen Vatter erlauben / daß er einen solchen respectu Patris & propriè sic dictum (Jungatur Vinnius, ad §. *fin.* verba: *Qui dùm naturalis. n. 1. Inst. de nupt.*) Filium naturalem zu seinem Erben instituiren / oder / welches gleich viel ist / etiam titulo singulari, Legati nimirum, aut Fideicommissi, aut Donationis, inter vivos, vel mortis causa, bedenckhen möge? 37 Da denn kürtzlich zuwissen / daß zwar ante tempora Justiniani auch dergleichen naturales, seu ex concubinatu pronati Liberi, so wohl als andere Cives Romani, nicht alleine von allen extraneis Testatoribus; sondern gar auch von ihrem natürlichen Vatter / und zwar in Solidum, sive ex asse, oder / wie wir Teutsch reden / zu des Vatters Haupt-Erben wohl instituirt / oder sonsten von ihme bedacht werden können; 38 massen dessen Sonnenclare und untrügliche vestigia hin und wider befindsamb;

præprimis in *L. 45. de vulg. & pupill. substit. L. 16. §. 1. ff. de his, quæ ut indign. L. ult. de jure deliber.*

ut prolixè non minùs, quàm egregiè & solidè, contra dissentientem Andream Alciatum, 4. *parergor. 5.* & Anton. Fabrum, *Jurispr. Papinian. tit. 9. Princip. 2. illatione 1.* demonstrat Cardinalis Gabriel Palæotus, de *notbis & spur. cap. 35.* Arnoldus Vinnius, ad *princip. Inst. de hæred. instit. num. 2.* Franciscus de Barry, de *successionib. testati & intest. lib. 1. tit. 8. num. 12. pag. nob. 66.* ibi: *Similiter Filius naturalis potuit olim Hæres esse Patris ex asse, sicut extraneus quilibet.*

39 Daß aber / noch ehe Kayser Justinianus zur Regierung gelangt / dises Successions-Recht der natural-Kinder umb ein grosses geändert / und erstlichen dahin eingeschränckhet worden / daß / wann entweder aus einem untadelhafften und unbefleckhten Ehebett erzeugte Kinder / oder auch eines solchen natürlichen Vatters rechtmässiger Vatter / oder Mutter im leben / alsdann einem oder 40 mehreren natural- oder Lieb-Kindern (prout illos appellat Jus Würtembergicum, in *parte 4. tit. 18.*) mehr nicht / als allem eine einige Uncia, oder von eines solchen Vatters vermögen der zwölffte theil / den sie mit ihrer Mutter zutheilen gehabt / sowohl mittelst auffrichtender testamentarischer / oder anderer dergleichen letzten Willens-Verordnung / als auch titulo qualiscunque Donationis, verschafft / oder sonst zugeschantzt werden können;

41 ut in puncto sancitum videri potest in *L. 2.* ubi ità Augusti: Matre, vel Legitimis Filiis, vel Nepotibus, uno pluribus ve existentibus, Bonorum suorum unam tantùm Unciam Pater naturalibus Filiis, seu Filiabus, earumque Genitrici largiendi, vel relinquendi habeat potestatem. Quicquid verò ultra modum concessum relictum sit, legitimis Filiis, vel Matri, vel cæteris successoribus jure reddatur. *Cod. de natural. liber.* Franciscus de Barry, *cit. loc.* Brunnemannus, ad *d. L. 2. num. 1.* Arnold. Vinnius, *cit. loc.* Philippus Paschalis, de *patria potest. parte 2. cap. 4. num. 48.* Paulus Christinæus, *Decc. Belgicar. vol. 5. Decis. 145. num. 2. & 12.* Aymo Cravetta, *consil. 200. num. 4.* post Bartol. Alexand. & Cagnolum, Peregrinus, de *jure fisci, lib. 3. tit. 18. num. 12.* Diodor. Tuldenus, ad *tit. Cod. de natural. liber. num. 2.* ibi: *Plus nec inter vivos, nec mortis causa dare illis potest.* 42

Und daß endlich mehr- belobter Kayser 43
Justinianus dise Successionem Liberorum naturalium ex Testamento, zwarumb etwas erweittert / nemlich also und dergestaltten / daß / wann nur die Eltern eines solchen natürlichen Vatters in medio, nemlich Vatter und Mutter / Groß-Vatter und Groß-Mutter / & sic deinceps, oder eines von Ihnen in medio seyn / und disen ihr Elterlicher Pflichttheil verschafft / das übrige gantze und gesampte vermögen solchen Liberis naturalibus wohl verschafft oder sonst eingeraumt werden mag: Wafern aber / 44
ein / oder mehrere rechtmässige / das ist aus einem untadelhafften Ehebett entsprossene / Kinder im leben und vorhanden seyn / alsdann denen natural-Kindern weiters nicht / als allein die schon vormahls bestimmte unica Uncia, sive Pars duodecima totius substantiæ, einfolglich / zum exempel / von 1200. Gulden mehr nicht / als einhundert Gulden / verschafft / vergabt / oder unter einem andern dergleichen titul zugeschantzt werden kan / also / daß / wann ein solcher na- 45
türlicher Vatter solches maaß überschreittet / das alles / was er einem solchen Kind verschafft / oder sonst zugestöckht / demselben hinweggenommen / und denen in einem rechtmässigen Ehebett erzihlten Kindern eingeraumt werden muß;

juxta hanc apertissimam constitutionem 46
in Novella *89. cap. 12. §. 2.* verbis: *Propterea præsenti lege sancimus, ut, si quidem quispiam habuerit* Filios legitimos, *non possit Filiis naturalibus, eorumq; Matri* ultra unam relinquere unciam, *aut* donare naturalibus. *Sed & si* quid amplius dare tentaverit quolibet modo, *hoc fieri* Filiorum legitimorum &c. & exindè deprompta Authent. *Licèt Patri. Cod. de natural. liber.* Didacus Covarruvias, de *matrimon. cap. 8. §. 8. num. 11.* Fernandus Vasquius, *controvers. lib. 3. cap. 102. num. 12.* Michael Grassus, in *recept. sentent. §. Institu-* 47

tio. Q. 7. Franciscus de Barry, *d. lib. 1. tit. 8. num. 12.* Simon van Leeuwen, *censuræ Belg. forens. lib. 3. cap. 4. num. 40.* Mercurial. Merlinus, *tract. de Legitima, lib. 1. tit. 2. Q. 3. num. 1.* Kellenbenz. de *succeff. renunciat. Q. 35. num. 12.* Carolus Scharschmid. in *Jure Justinianeo novo, ad Novell. 89. cap. 12. §. 29.* Anton. Perez, ad *tit. Cod. de natural. liber. num. 2.* Christoph. Philippus Richter. ad *Authent. Licet. num. 3. Cod. d. tit.* Johannes Grivellus, *Decis. Dolana 87. n. 9.* verbis: *Vel donatione inter vivos, vel etiam testamento, relinquere usque ad unciam Hæreditatis.* Brunnemannus, *d. num. 1.* Caspar Manzius, *tract. de testam. val. & inval. tit. 6. Q. 7. num. 117. pag. nobis. 155.* ubi sic: Si, ait, Pater habet liberos legitimos, tum non plus, quàm unam unciam, id est, duodecimam bonorum suorum partem, liberis suis naturalibus, & eorum Matri relinquere, vel largiri & donare potest. Johann-Bapt. Hodiernaa, ad *L. Hac edictali. 6. Q. 17. num. 2.* ubi dicit, naturales, existentibus legitimis, ex Testamento, præter unicam unciam, esse insuccessibiles.

Et quòd hæc Constitutio Justinianea, 48
tanquam vitio paterno, & haud rarò planè 49
immoderatæ erga talem naturalem prolem propensioni frænum injiciens, (Anton. Perezius, ad *tit. Cod. de natural. liber. num. 2.* egregiè Grivellus, *Decis. Dolana 87. num. 21. & 22.* ubi vide omninò) etiam de Jure Canonico obtineat, Ususque forensis eandem frequentet, nihil dubii relinquunt Covarruvias,

cit. cap. 8. num. 4. Johann-Bapt. Villalobos, in *commun. opinion. lit. L. num. 8.* Menochius, *tract. de præsumptionib. lib. 4. præsumpt. 96. num. 2.* Vasquius, *d. cap. 102. n. 18. in princip.* Manzius, *d. l. n. 120.* Grassus, *dicta Q. 7. num. 7.* Barry, *cit. loc.* post Abbat. & Ripam, Cardinalis Palæotus, *de nothis & spur. cap. 38. num. 8.* Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 4. tit. 3. Def. 3.* Quicquid ille nimiùm temerarius abrogator Justinianei Juris, Simon à Grœnewegen in contrarium afferat, ad *L. 2. Cod. de natur. liber.* prensatus hôc nomine à Simone van Leeuwen, *cit. loc.*

Allermassen nun diſe verordnung der 50
Rechten/daß kein Vatter/ in casu existentiæ seu concursûs Liberorum ex justis nuptiis oriundorum, einem solchen oder mehrern naturalibus Liberis, über den zwölfften theil seines gantzen Vermögens/ inter vivos, vel mortis causa, zuzuscheiden befugt/ und/ wann er de facto Jhnen mehr 51
assignirt/ das Alles/ so er ihnen zuviel zugeſcheiden/ nicht zwar gar pro non scripto, donato, vel relicto, gehalten werden; sondern für und an sich selbsten bestehen und gelten; (Si vera sunt ea, quæ docet Grivellus, *dicta Decis. 87. num. 10.* ubi diversitatis hujus Usum ostendit:) jedoch aber deſſelben rechtmässigen Kindern/ eingeraumt werden solle/ ausser allem zweiffel stehet:

Allso zeigt sichs von selbsten/ daß auff di- 52
se zweitte Frag keine andere Antwort ertheilt werden könne/ als daß die von dem seeligen altten Aurelio, mediante quantumvis solenni Pacto, seinem Filio naturali zugeſcheidene völlige Portio virilis, oder mit seiner andern rechtmässigen Kinder Partibus hæreditariis gleiche Erbs/ Portion mit keinem bestand ihme zugesagt worden; sondern alles/ was Jhm/ über den zwölfften theil seines gantzen vermögens assignirt 53
worden/ den vorhandenen beyden rechtmässigen Töchtern/ Justinæ und Paulinæ, indubitatò überlassen werden müsse: Allso daß/ zum Exempel/ wann des altten Aurelii gantze Erb- und Verlassenschafft in 600. 54
Gulden bestanden wäre/ so hätte darvon diſem Filio naturali mehr nicht/ als allein fünfftzig Gulden/ von ihm assignirt werden können: Das übrige aber alles gehörte unzweiffelich dickhbesagten beyden Töchtern;

per dicta Jura; & imprimis per hæc di- 55
sertissima formalia: Si quid amplius dare tentaverit quolibet modo, hoc fieri Filiorum legitimorum: in dicta Novella 89. *cap. 12. §. 2.* & in *L. 2.* verbis: Quicquid verò ultra Modum concessum relictum sit, legitimis Filiis jure reddatur. *Cod. de natural. liber.* Videatur omninò Capreolus, de *succession. ab intest. lib. 1. num. 71.* Franciscus de Barry, *d. num. 12. in fin.* ubi dicunt, quòd, si Pater duodecim liberos legitimos habeat, & unicum naturalem, tunc ei ne quidem integram Unciam relinquere valeat.

Es ist zwar nicht unbekannt/ daß ein 56
dergleichen natürlicher Vatter auch unter seinen natürlichen Kindern in einem imperfecto, sive minùs solenniter confecto Testamento zudisponiren berechtiget sey:

arg. *L. 5. & 6. ff. de in jus voc. L. 21. §. 1. Cod. de testam.* juncta *dicta Authent. Licet patri. Cod. de natural. liber.* & per alias Rationes, quas adducit Carpzovius, *J. F. part. 3. Const. 4. Def. 24.* Dn. Lauterbach. in *colleg. th. tit. de testam. milit. th. 28.* post Molinam, D. Bardili, *exerc. ad n. post. part. 3. concluſ. 24. lit. h.* Hartmannus Hartmanni, *practicar. observ. lib. 2. tit. 38. observ. 3. num. 16.* Mevius, ad *Jus Lubec. parte 2. tit. 1. artic. 2. num. 29.*

Wannenhero unzweiffelich zufolgen 57
scheint/ daß/ wann auch ein solcher natürlicher Vatter tali Filio, vel Filiæ, per modum Pacti, seinen Erbstheil bestimmt/ auch diſes von gleichem valor und bestand sey;

juxta ea, quæ passim de Pacto successorio, 58
à Patre, cum suis Liberis inito, Doctores de-

definiunt; quòd videlicet illud, ad mini-
58 mum Praxi modernâ inspectâ, pro valido habeatur; id quod latè præprimis statuminat Tessaurus, in *Decc. Pedemontan. Decis. 225. num. 7.* Johannes Harpprechtus, ad *§. 3. & 4. Inst. de testam. ordin. pag. nobis. 616.*

59 Daß aber auch dises nichts zur Sach thue / das erhellet aus mehrangeregter Rechtsstellen enixissima & seria hac generalitate, quòd, si Pater naturalis uni, vel pluribus suis Liberis naturalibus, plus, quàm unicam Unciam, NB. quôlibet Modô reliquerit, vel assignaverit, semper ille Excessus duodecimæ partis, sive unicæ Unciæ, sive illud, quod Plus tali Filio assignatum, ad
60 Liberos legitimos deferri debeat. Dann wann dises nullo Modo, vel Titulo geschehen kan; sondern alle weeg und mittel/ eine widrige verordnung quovis modo zumachen / absolutè verbotten und abgestrickht seyn sollen; also / daß auch dahero die Rechtslehrere in specie und notanter
61 dociren / daß wann auch ein solcher natürlicher Vatter / vermittelst auffrichtenden privilegirten Testaments / inter Liberos naturales einige dispositiones anfügen wolle; ein solches jedoch anderst durchaus nicht geschehen könne / als wann Er den in dicta Novella *89. cap. 12. §. 2.* & in *L. 2. Cod. de natural. liber.* vorgeschribenen Modum & Metam observirt / einfolglich auff seine natürliche Kinder nichts weitter / als ihme darinnen erlaubt / seu singulari, seu universali Titulo devolvitæ;

prout in individuo advertit Vasquius, *dicto cap. 102. num. 18.* Franciscus de Barry, *d. num. 12.* ibi: *Quod extenditur, ut etiam procedat* in Testamento imperfecto.

62 Ja daß in einem solchen fall / wann ein Vatter / neben solchen natural-Leib- oder Lieb-Kindern / auch eheliche Kinder hat / Er in einem dergleichen privilegirten Testament zwar unter seinen ehelichen und rechtmässigen Kindern; aber nicht auch den andern / naturalibus nempè Liberis, sinè Solennitate testiren könne / das ist eine à communi Interpr. Scholâ receptissima sententia;

ut videre est apud Johannem Brunnemann. ad *L. 21. §. 1. num. 5. Cod. de testam.* ubi etiam Gailium, Fachinæum, Francisc. de Barry, & Hartmannum Pistoris consentientes laudat. post Alexandr. Baldum, Angelum & Corneum, Philipp. Decium, *consil. 610. num. 3.* ubi dicit, hanc sententiam non saltem communem; verùm etiam super illa nec laborandum esse. Nicol. Boerium, *Decis. Burdegal. 240. num. 13.* ubi etiam juxta illam judicatum testatur. Rubeum Alexandrinum, *consil. 7. num. 7.* Julium Clarum, in *R. S. §. Testamentum. Q. 12. princ. ibique* post Curtium, Gilken. Sichard. Reusner. & all. Joh. Harpprechtum, *n. 1.* Grassum, in *R. S. §. Testamentum. Q. 15. num. 1.* ubi illam veriorem & communem appellat. Hodiernam, ad *L. Hac edictali. 6. Q. 17. n. 13. Cod. de secund. nupt.* ex Baldo, Jasone, Saliceto, Imolensi, Castrensi, Aretino, Romano, Johanne Fabro, Guil. Benedicto, Andream Tiraquellum, ad *L. Si unquam. verb. Susceperit liberos. num. 60. Cod. de revoc. donation.* Dn. de Lyncker. *Decis. 842. pag. 321.* Cardinal. Palæotum, de *notbis & spur. cap. 31. num. 7.* Johannem Schilterum, in *Praxi for. exerc. ad tit. 38. §. 130.* Coll. Jur. Argentorat. *lib. 28. tit. 1. th. 25. num. 2. vers. Caterum.* Enenckelium, de *privil. parent. & liberor. privil. 15. cap. 1. num. 9.* Tessaurum, *Decis. 94.* ubi juxta hanc sententiam in supremo Pedemontii Senatu judicatum testatur. Goswinum ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. parte 3. C. 4. Def. 24.* D. Lauterbachium, in *Coll. tit. theor. pract. tit. de testam. milit. §. 28.* ubi benè advertit, quòd & hujus Ducatûs Serenissimus Llator hanc eandem communem sententiam approbaverit, in Juris Provincial. *parte 3. tit. 5. §.* Sonsten stehet den Eltern. ibi: Aber neben den ehelichen Kindern ꝛc.

Wann nun ein solcher natürlicher Vatter / 63
welcher neben dergleichen unehlichen Kindern / auch eheliche Kinder hat / deß / in Testamentorum ordinatione, denen Eltern singulariter vergönnten Privilegii, ratione der unehelichen und natürlichen Kinder / sich zubedienen nicht berechtiget ist; und wann selbiger seinen natürlichen Kindern / 64
in keinerley weiß noch weeg / nec sub ulla ullius Dispositionis figura mehr / als den zwölfften theil seines gantzen vermögens / zuzuscheiden befugt ist; Ja wann solches 65
auch nicht in forma ullius Donationis, inter vivos, vel mortis causa, bewerckhstelliget werden kan; wie viel weniger wird deñ 66
solches per hujusmodi Pactum de succedendo, qualia etiam inter Parentes & Liberos, per exuberantissimam Legum generalitatem, haud dubiè prohibita;

per solidè & sollicitè firmata Dn. Strykii, de *successionib. ab intest. Diss. 8. cap. 12. §. 21.*

auch Praxi modernâ præ oculis habitâ, geschehen können? Indem alle die jenige / 67
welche sagen / quòd juxta modernos mores Pacta de succedendo affirmativa inter Parentes & Liberos valeant, solches gar nicht dahin / daß solcherley Pacta in vim irrevocabilis Conventionis bestehen; sondern einig und allein dahin verstehen / daß dieselbe in vim suprema Parentis inter Liberos Voluntatis subsistiren und gelten;

ut ex pluribus, quos laudat, Autoribus ostendit laudatus Harpprechtus, ad *d. §. 3. & 4. Inst. de testam. ordin. num. 186. & seqq.*

Daß aber keine solche suprema Parentis
68 naturalis Voluntas, in welcher derselbe seinen liberis naturalibus, seu uni, seu pluribus, mehr verschafft und verordnet / als von seinem vermögen den zwölfften theil / ullo modo gelten könne / auch Er / wider diese ernstliche Verordnung der Rechten / keine widrige Verordnung mit bestand und valôr zumachen vermöge / das ist bißdaher clärlich vor augen gelegt worden; und wird
69 solches zumahlen ex tritissima hac Regula, quòd nemo cavere possit, ne Leges in suo testamento locum habeant,

L. 55. de legat. 1. ubi Hannibal, & alii.

noch mehr erhärttet: wie ingleichem
70 auch der andere Weeg / daß dergleichen Verordnung per viam alicujus Transactionis vel Pacti gemacht werde / per has alias regulas, quòd Juri publico, per Pacta privatorum, derogari non possit;

L. 38. ubi pariter Omnes. *ff. de pact. L. 15. ad L. Falcid.*

71 & quòd illud, quod unâ viâ prohibitum est, non debeat aliâ permissum censeri,

L. 7. in fin. Cod. de natural. liber. L. 32. ff. de pact. L. 8. §. 20. de transact. L. 4. §. 3. de his, qui notant. infam. Surdus, *consil. 301. num. 75.* Menochius. *cons. 285. num. 41.* Carpzov. *part. 3. C. 7. D. 5. num. 4.*

gäntzlich hinausgewiesen / abgeschnitten und verworffen wird.

Conferat omninò Johannes Grivellus, *Decis. Dolana 87.* ubi *num. 5.* in puncto determinat, quòd, cùm hoc ipsum, ut Pater naturalis, etiam legitimâ sobole præditus, suis liberis naturalibus plus, quàm Unciam, relinquat, per LL. disertè prohibitum sit, Testator majoris Summæ præstationem
72 legitimis suis Liberis nec præcipere valeat, neque etiam, in casum non impleti præcepti, pœnam testamentariam seu privatoriam illis injungere; sed tùm tale Præceptum, tùm & Pœnæ adjectio nullius momenti sit; per tx. in *L. unic. Cod. de his, quæ pœnæ nom.* & *§. fin. Inst. de legat.*

eo quòd Hæres tùm demùm secundum
73 Testatoris voluntatem facere teneatur, quoties nihil contra Legem futurum sit; juxta valdè notabile Pauli effatum, in *L. 37. de condit. & demonstration.* Cui & addi meretur *L. 15. §. 1.* verbis: Stipulari curavit, ut certam pecuniam, si contrà faceret, præstaret: Privatorum cautione Legibus non est refragandum. *ff. ad L. Falcid.* & quæ in simili in meo *consil. 35. num. 76. cum seqq.* definita occurrunt.

Welchem allem nach es nochmahls
74 hierbey verbleibt / daß der zwischen dem ältern Aurelio, und seines cognominis Filii
75 Mutter / Cleopatra Duranda, ratione dises Sohns künfftiger Succession / wie er ihme Aurelio, neben seinen rechtmässigen und ehelichen Kindern / succediren und erben solle / auffgerichtete Vergleich ipso jure null, nichtig und von pur- lautteren unwürden sey.

Nur dises ist hiebey allein noch übrig zu
76 examiniren: Ob dem jungen Aurelio, mittelst dises Vergleichs / der zwölffte Theil / von disem seinem natürlichen Vatter / ab seinem hinterlassenden gantzen Vermögen / mit rechtlichem bestand assignirt werden können?

Und ob diser Vergleich auch ex hac Ra-
77 tione, weil der Vätter disem seinem natürlichen Sohn nicht nur den zwölfften Theil seines Vermögens; sondern einen vollständigen und gantzen Kindstheil / einfolglich / indem Er drey Kinder hinterlassen / einen völligen Drittheil assignirt und versprochen / vor totaliter null und nichtig zuhalten sey? Da ich zwar diser meinung
78 nicht beypflichten könnte / daß / weilen der Vatter / in disem Vergleich / den in unsern Rechten auff den einigen zwölfften Theil bestimmten Modum so enormiter übertretten / ex hac solâ ratione, (Nam de aliis Rationibus mox plura dicturi sumus) für den Sohn / auch der zwölffte Theil nicht gefordert werden möge: in reiffem betracht so wohl diser Rechts-Regul / quòd utile per inutile haud quaquàm vitietur;

per *L. 26. §. 1. Cod. de usur. L. 1. §. 4. ff. de verb. oblig. Capit. Utile, de regul. jur. in 6.* & per plura hanc in rem cumulata exempla in meo Consilio *20. num. 46. & mult. seqq.*

& in talibus terminis, quando Pater na-
79 turalis suo Filio naturali, ultra unicam Unciam, aliquid reliquit, hoc solum, quod unciæ quantitatem excedit, legitimis ipsius Liberis deferri dicitur & adjudicetur: De hoc verò, quòd etiam sub illo Pluri contenta Uncia etiam pro nulliter relictâ habenda sit, planè nihil sanciatur tùm in *L. 2. Cod. de natural. liber.* tùm in Novella *89. cap. 12. §. 2.* Ut proindè nec nostrum sit hoc ipsum adstruere.

Videatur imprimis *Lex 2.* in verbis: 80
Quicquid, NB. ultra Modum concessum, relictum sit, *legitimis Filiis jure red. datur. Cod. de natural. lib.* ut & dicta Novella, *cap. 12. §. 2.* ibi: *Si* quid NB. amplius *dare tentaverit*, hoc *fieri Liberorum legitimorum.* Facitque *Lex 6. princip.* in verbis: *Sin verò plus, quàm statutum est, Noverca vel vitrico relictum, vel donatum, aut datum fuerit*, NB. id, quod plus relictum, *donatum, vel datum, ad personas deferri Liberorum, & inter eas dividi jubemus. Cod. de secund. nupt.* ubi vulgò Scribentes. Joh. Bapt. Hodierna, ad *d. L. Hac edictali. 6. Q. 29. num. 21. Cod. d. tit.*

So viel aber dises andere haupt- dubi- 81
um concernirt: Ob / dieweilen Aurelius,

im

im Vergleich Quæstionis, seu in forma Transacti & Conventionis, diſe Zuſag gethan / daß ſein mit der Duranda erzeugter Sohn / nach ſeinem ableiben / neben ſeinen / damahlen noch künfftigen / Kindern / auch ein rechtmäſſiger Erb an Ihm ſeye / und in die Erbſchafft zugleich / auch in allen andern Erbfällen / ungehindert männiglichs / einſtehen / und keines wegs ausgeſchloſſen werden ſolle / die in hac forma eingerichtete Erbs-einſatzung / ſeu Hæredis inſtitutio pro firma & validâ; und
82 nicht vielmehr pro penitùs nullâ, und mithin die Sach ſo anzuſehen und zuhalten ſey / daß der alte Aurelius inteſtatus verſtorben / conſequenter die gantze Sach juxta Jura legitimæ Succeſſionis Liberorum naturalium judicirt werden müſ-
83 ſe: alſo nemlich / daß / umb willen in talibus caſibus, da der Pater naturalis inteſtatus verſtorben / und eheliche Kinder nach ſich gelaſſen / den unehlichen Kindern weiters lediglich nichts / als die bloſſe Alimenta, ſo lang Sie leben / und ſich ſelbſt nicht ernähren können / (juxta ea, quæ infrà de hoc dicentur) von den ehlichen Kindern
84 præſtirt werden müſſen; ſo bald aber ein ſolcher unehlicher Sohn diſes Leben quittirt / oder ſich ſeinen Unterhalt verſchaffen kan / ſolche Alimentariæ præſtationes (Contrà
85 quàm juris eſt in unica illa Uncia tali Filio relicta, quæ eidem relinquenda, etiamſi aliundè alimenta ſua habeat:

per tradita Graſſi, in *recept. ſentent.* §. *Teſtamentum. Q. 7. num. 3.* & Manzii, de *teſtam. valido & inval. tit. 6. Q. 7. num. 123. pag. mih. 156.*) zugleich mit ihm abſterben;

juxta ea, quæ notanter & his ipſis in terminis ſtatuminat Marcus Antonius Peregrinus, de *jure fiſci, lib. 3. cap. 18. num. 77.* Johannes Grivellus, in *Deciſionib. Dolanis, Deciſ. 18. num. 15.* junctis illis, quæ ſpecificè de legitima talium liberorum ſucceſſione diſponuntur in *ſapecit. Authent. Licet Patri in* verbis: *Hujusmodi naturales filios* paſci *boni viri arbitrio eſt neceſſe, ſive legitimi Liberi extent & ſuccedant &c. Cod. de natural. liber.* & Novella *89. cap. 12. §. 6.* ibi: *Si quis autem, habens filios legitimos, relinquat & naturales*, ab inteſtato quidem nihil eis exiſtere omninò volumus; paſci verò naturales à legitimis ſancimus, *ut decet eos ſecundum ſubſtantiæ menſuram à bono viro arbitratam.* Paulus Chriſtinæus, *Dec. Belgicar. vol. 3. Deciſ. 145. num. 16.*

Das iſt eine weit wichtigere und faſt ſchwehre Rechts-frag / nach deren ſorgfältig- und reiffer erwägung mich / der rechtlichen verordnung gemäſſer zuſeyn / ſalvo a-
86 liorum judicio, bedunckht / daß diſe / in dicta Transactione, errichtete Erb-einſatzung von keinem beſtand ſey / auch dahero durchaus nicht geſagt werden könne / daß der alte Aurelius teſtatus geſtorben; ſondern daß er vielmehr ab inteſtato diſes zeitliche geſegnet / conſequenter ex perſona ſeines auch abgeleibten unehlichen Sohns / deſſelben Mutter an die eheliche Kinder keine prætenſion zuformiren befugt ſey. Dann da iſt allerdings deriſt an diſem kein zweif- 87
fel / daß obige Wortte: Daß der junge Aurelius, an ſeinem Vatter / neben deſſelben damahlen noch künfftigen ehelichen und rechtmäſſigen Kindern / auch ein rechtmäſſiger Erb ſeyn ſoll / eine veram Hæredis inſtitutionem importiren;

juxta ex. expreſſum in *L. 1. §. 3.* verbis: *Lucius Titius mihi hæres eſto. ff. de hæred. inſtit. L. 15.* ibi: *Hæredem facio, vel inſtituo, vel* eſto, *vel erit, Cod. de teſtam.* Manzius, de *teſtam. valid. & inval. tit. 6. Q. 15. num. 27.* D. Lauterbach, in *colleg. t. tit. de hæred. inſtit. §. 1.*

Daß aber hingegen die Erbeinſatzung 88
nirgendswa ſonſt / als in einem Teſtament / geſchehen könne / alſo gar / daß ſie auch in keinem Codicill, oder auch einer andern ſuprema voluntate, bewerckhſtelliget werden möge / das iſt eine unzweifliche Regula Juris,

in *L. 7. Cod. & §. 2. Inſt. de codicill.* diſertiſſimè fundata; de qua optimè Manzius, de *teſtam. val. & invalido, tit. 6. Q. 13. num. 1. & ſeqq.* Harpprechtus, Vinnius, Bachovius, & alii, *add. §. 2.* & paſſim alii.

Und daß ſolches viel weniger in einem 89
Contractu, vel Conventione, und mithin auch in keiner Tranſactione, quippe 90
quæ ſemper in modum Contractûs, vel nominati, vel innominati, vel per Pactum initur, notante & explicante D. Lauterbachio, ad *tit. ff. de tranſactionib. §. 4. & 5.*

gethan werden könne / das iſt längſt decidirt auch in textibus expreſſis,

videlicet *Legis 5. Cod. de pact. convent.* ubi Impp. ſpecificè conſtituunt, quòd Hæreditas non niſi Teſtamento, & non per Pactum deferri poſſit, & *Legis 19.* ubi pa- 91
riter reſcribitur, quòd inter Privatos, (h. e. inter paganos, ſeu non militantes.) hujusmodi Scriptum, quo comprehenditur, ut is, qui ſupervixerit, alterius rebus potiatur, nequidem Donationis mortis cauſa geſtæ efficaciter ſpeciem oſtendat. *Cod. de pact.* in *L. 15.* ubi pariter Auguſti: Pa- 92
ctum, inquiunt, quod dotali inſtrumento comprehenditur, ut, ſi Pater vitâ fungeretur, ex æquâ portione ea, quæ nubebat, cum Fratre hæres Patris ſui eſſet, neque ullam contrahere obligationem, neque libertatem faciendi Teſtamenti mulieris Patri auferre valere. *Cod. d. tit. de pact.*

Ex

Ex quo ità de his commentatur Caspar Manzius: Institutio multò minùs fieri po-
93 test inter vivos in Contractu. Grassus, in *Rec. Sent.* §. *Institutio. Q. 19. num. 2.* ubi dicit, quòd verba in Contractu prolata non inducant Hæredis institutionem. Rationem autem hujus responsi reddit Wesem-
94 becius, ad §. *3. n. 4. Inst. de codicill.* quia, sicut discrimen inter testamenta & codicillos retinere necesse est; ità etiam non sunt confundenda Contractuum & Testamentorum Jura, ne confusio actionum inter vivos & ultimarum Voluntatum consequa-
95 tur. Confunderentur autem, si æquè pactis, atque ultimis Voluntatibus, relinqui Hæreditates post mortem possent. Rationem aliam reddit Idem, *ibid.* quia ejusmo-
96 di Pacta & Contractus sunt contra bonos mores, utpote votum captandæ mortis ob lucrum, quod indè speratur, inducentia, per *L. 4. & ult. Cod de pact.* Quæ ratio magis valet in Contractibus, quàm in ultimis
97 Voluntatibus: Nam contractus palàm fiunt, nec celari possunt, & statim irrevocabiliter obligant; per *L. Sicut. 5. Cod. de oblig.* ultimæ autem Voluntates revocabiles sunt, ac plerumque etiam, quando Testibus communicantur, fiunt ignorante eo, cujus bono cedunt, ut eadem captatio hîc non sit usquequaque pertimescenda;

Hucusque Manzius, *de testam. valido & inval. tit. 6. Q. 13. num. 4. & seqq.* ubi *num. 8.* notabiliter addit, quòd, si quis aliquem,
98 in Contractu, Hæredem suum nominet, tamen ità nominatus ejus Hæres non sit, nec pro validè instituto haberi possit, & quòd hoc etiam in Liberis obtineat.

99 Und wiewohlen wir oben bereits angehört haben / daß einige berühmte Doctores darvor halten / quòd, si Pater cum suis propriis Liberis pactum inierit de hæreditaria sui successione, sive Quomodò liberi ipsi debeant succedere, tale Pactum non quidem in vim irretractabilis Pacti subsistat; benè tamen in vim supremæ Voluntatis: So seyn doch nicht allein viele andere
100 gleich- berühmte und bewährte Scribenten der widrigen mein ung / und darunter fürnehmlich auch Paulus de Castro, Philippus Decius, Franciscus Purpuratus, Raphael Fulgosius, Ludovicus Romanus, eosdemque collaudans Hartmannus Pistoris, *lib. 4. Q. 2. num. 38. vers. Contrariam tamen.* Dn. Samuel Strykius, de *succession. ab intest. Diss. 8. cap. 12. §. 21.* ubi pro hac
101 sententia rectissimè urget dictam *L. 15. Cod. de pact.* quàm contrariæ aliorum opinioni manifestissimè reclamare dicit.

Et quòd malè, à nonnullis, ad hanc Le-
102 gem regeratur, quòd illa de Pacto, Filiæ dotatæ, à successione paternâ exclusivo, & ità Filiæ damnoso loquatur, apertissima ejus litera in propatulo ponit;

ostendente id Strykio, *cit. loc.*

Neben deme / daß andere disen unter- 103
scheid machen wollen / quòd, si quidem Pater hujusmodi Pactum cum liberis inierit, animò ultimam inter illos Voluntatem ordinandi, & in illo ad mortem usque perseveraverit, tum illud pro validò haberi debeat: Si verò crediderit, hæc, quæ 104
in forma Pacti promittit, vi Pacti, vel Stipulationis, inter liberos rata fore, tunc nullius momenti sit talis Conventio: eo quòd, ut, benignâ LLum interpretatione, 105
pro ultimâ voluntate habeatur alicujus Pactum de succedendo, favore tantùm Militiæ receptum sit;

signanter Gœddæus, de *contr. & committ. stipulat. cap. 6. num. 78. & seqq.* Addat. Bartolus, ad *L. 40. §. ult. ff. de pact.* Ulricus Zasius, ad *L. 61. num. 30. ff. de verb. obligat.*

Sondern es ist hiebey noch ferner in 106
fleissiges bedenckhen zunemmen / daß diß orths nicht de legitimis Liberis; sondern de Filio naturali die Frag sey / da wir allbereit oben in mehrerem angehört / daß dergleichen unrechtmässige und uneheliche Kinder auch in privilegiariis Parentum Testamentis nicht so angesehen werden / wie die aus einem untadelhafften Ehebett entsprossene Kinder. Wann nun ein sol- 107
cher Vatter / der zugleich naturales & legitimos Liberos beysammen hat / zwar unter disen; aber nicht auch unter denen unehelichen Kindern / absque Solennitate, seu tantùm juxta formam in Novella 107. *cap.* 1. præscriptam, zutestiren vermag: So wird ja demselben viel weniger erlaubt seyn / 108
in einem Transacto, Contractu, vel Pacto, auch einen oder mehrere uneheliche Söhne zu seinen Hæredibus zuconstituiren / cùm, admisso hôc, Tria Specialia con- 109
currerent, primum scilicet hoc, quòd Pater, posthabitâ dictarum Legum, præcipuè *L. 15. Cod. de pact. & L. 5. Cod. de pact. convent.* tàm emphaticâ sanctione, suos Filios naturales, per Contractum vel Pactum, ad Hæreditatem vocare possit; Id quod tamen nostræ LL. ne quidem in liberis legitimis admittunt: Secundum verò 110
hoc, quòd, cùm Pater naturalis, inspectâ præprimis modernâ Praxi, nec Testamentum, nec Codicillos, nec aliam quamcunque supremam Voluntatem, secundum Privilegium Parentibus indultum, inter Liberos naturales, concurrentibus legitimis, condendi jus habeat; juxta suprà ex 111
DDb. operosè firmata; è converso hujusmodi Transactio, vel Pactum de hæreditaria & æquali in Bonis suis Successione, cum Filio naturali, imò ne quidem cum ipso

ipso hoc Filio; sed cum Matre ejus initum, omnique legali, in supremis Voluntatibus regulariter necessariâ, Solennitate totaliter destitutum, in vim supremæ, inter Filium naturalem, & legitimos ejus Liberos æqualiter valituræ Voluntatis subsistat:

112 Et Tertium hoc, quòd, cùm Pater naturalis, etiam legitimos Liberos habens, naturalibus, per quamcunque supremam Voluntatem, non nisi duodecimam patrimonii sui partem relinquere valeat; è converso tale Pactum, quò legitimi Liberi & naturales ad æquales partes hæreditarias vocantur, in vim ultimæ Voluntatis subsistere debeat:

113 contra Regulam ab omnibus DDbus agnitam ex *L. 1. Cod. de dotis promiss. L. 29. §. 4. de jure dot. cum pluribus parallel.* quas sollicitè exhibent Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Specialia. axiom. 13.* prolixè Dominicus Cardinalis Tuschus, in *pract. conclus. lit. S. concl. 360. per tot.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 518. num. 27. & cap. 520. num. 10.*

114 Und weil/ über das alles/ die Rechtslehrere fast einträchtiglich diſe Regulam approbiren/ quòd, quando Filius in dispositione Legis nominatur, illa semper, in ambiguo, de legitimo & vero; non autem de naturali intelligi debeat;

per *L. 6.* ubi ità Ulpianus: Filium eum definimus, qui ex viro & uxore ejus nascitur. *ff. de his, qui sui vel al. jur. sunt.* Addatur *Lex 6.* ibi: *Et si quis naturales filios habeat, ibidemque* notata à Brunnemanno, *num. 11.* & DDb. commr. *Cod. de instit. & substitut.* Vincentius de Franchis, *Decis. Neapolit. 640. num. 10.* Albert. Brunus, de *Statutis fœminas excludentibus, artic. 12. Q. 3.* Joh. Bapt. Hodierna, ad *L. Hac edictali. 6. Q. 17. num. 7. Cod. de sec. nupt.*

115 Quam regulam prolixissimè, adductis simul compluribus exemplis, statuminat Tiraquellus, ad *L. Si unquam. verb. Susceperit liberos. num. 59. & mult. seqq. Cod. de revoc. donation.* & præcipuè Cardinalis Gabriel Palæotus, in *suo tract. de nothis & spur. cap. 31. & 32.* ubi vide omninò. L. Baro Enenckelius, de *privil. parent. & liberor. in prolegom. num. 83.* Augustin. Barbosa, de *appellat. verb. Juris signif. Appellat. 119. num. 13.* Kellenbenz, de *succession. renunciat. Q. 35. num. 7.* ubi scribit, Filios naturales, sive

116 nomen illorum, nunquàm ejus esse potentiæ, ut sub legitimis etiam comprehendantur, nisi manifesta disponentium voluntas hoc dictet. Johannes Torre, de *pactis futuræ succession. lib. 2. cap. 42. num. 27.* ubi plures collaudat;

117 So kan diſe/ wie gemeldt/ contra Juris veritatem, von einigen Rechtslehreru zugelassene doctrina, etiam rebus Pedemontii judicatis firmata, quòd Pactum de succedendo affirmativum, à Patre cum suis liberis initum, in vim ultimæ Voluntatis, Hodiè, sustineatur, in tanto dubio, diſer hauptfrage selbsten/ à veris, justis & legitimis liberis, nicht auch ad liberos tantummodò naturales, cum legitimis concurrentes temerè extendirt werden:

præprimis per illa, quæ de privilegiaria testandi Ratione, in hujusmodi casu, ad solos legitimos liberos restricta, superiùs audivimus.

Welchem allem nach/ salvo rectiore judicio, ich meines orths nicht absehen kan/ daß der junge Aurelius, wann Er selbsten noch lebte/ sich mit bestand auff diſen Vergleich fundiren und steuren/ und/ zu folge deſſelben/ auch nur den/ nach erlaubnuß der Rechten zuverschaffen befugten/ zwölfften Theil ſeines Vatters hinterlassenen Vermögens/ sive unicam Unciam mit nachtruckh zu exigiren vermöge; geschweige/ 118
daß solche/ ex Ipsius persona, von seiner Mutter prætendirt werden könne; sondern ich halte vielmehr beständig darvor/ daß/ weilen sein Vatter intestatus verstorben; in casu verò intestati einem Filio naturali, juxta suprà dicta, weitters lediglich nichts/ als sein bloſſer Unterhalt (biß er solchen 119
sich selbsten zuschaffen vermag;

juxta ea, quæ in puncto determinat Surdus, de *aliment. tit. 7. Q. 12. num. 5.* Addantur omninò, quæ disserit Covarruvias, de *matrimon. part. 2. cap. 8. §. 6. num. 14.* Aymo Cravetta, *consil. 200. n. 10. in fin.* ubi dicit, quòd nec Legatum, spu- 120
rio, pro suis alimentis relictum debeatur, si ex suo artificio vivere valeat. Diodor. Tuldenus, ad *tit. Cod. de natural. liber. n. 3.* ibi: *Adeoque alimenta tantùm debentur ratione infirmæ ætatis, aut valetudinis: Alias enim artificio & operis se suis exhibere debent.* Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 237. num. 13.*)

von den ehelichen Kindern angeschafft werden muß/ diſem allem nach seine des jungen Aurelii Mutter Cleopatra an deſſelben zwey Schwestern/ Justinam und Paulinam, nichts weitters zu fordern berechtiget sey; sondern alles/ was der altte Aurelius überlassen/ diſen seinen beyden 121
Töchtern hinterlassen werden müsse: Umb so mehr/ da noch ferner der Veralich quæstionis, ob defectum adæquati & habilis Objecti, Rei scilicet dubiæ & controverſæ (Quod nomen Liberorum naturalium Successioni, tùm testamentariæ, tùm in casu intestati, ceu à LLbus expressissimè & specialissimè determinatæ, citra absurditatem, attribui nequit.) quoad ipsum hoc punctum de Filii Johannis successione,

ipso jure null / nichtig und von pur lauteren unwürden ist / einfolglich darauß kein solch anderer / an sich selbsten extremè zweifelhaffter / und ab omnibus Juris Regulis (per hucusque demonstrata) abgehender Effectus stabilirt werden kan:

In noch fernerem betracht / daß diser Verglich nicht zwischen den beyden / altt und jungen Aureliis, als Vatter und seinem unehelichen Sohn; sondern zwischen dem Vatter und des Kinds Mutter errichtet
122 worden: da hingegen bekannt / daß auch keine rechtmässige und eheliche Mutter / welche nemlich ihre Kinder in einem untadelhafften Ehebett erzihlet / auch secundum hodiernos Mores, zu vorstand und nutzen ihrer ehelichen Kinder stipuliren / transigiren / oder ein Rechtsbeständiges Pactum errichten könne;

juxta ea, quæ in terminis legimus apud Carpzovium, in *Jur. for. part. 2. Const. 33.*
123 *Def. 26.* ubi ità in fine Scabini Lipsienses: Dieweil Ihr aber dennoch euren Töchtern nicht stipuliren können; dahero auch euer Ehemann / durch seine Zusag / Ihnen den Töchtern beständiger weise nicht verobligirt worden / &c.

124 Das Einige / so hiebey des jungen Aurelii hinterlassener Mutter noch einigen vortheil zubringen scheint / bestehet in disem / daß / nachdeme der altte Aurelius gestorben / und seine hinterlassene Erbschafft vertheilt worden / seine eheliche zwey Töchtere geschehen lassen / daß auch ihrem unehelichen Bruder Aurelio ein völliger Kindstheil / sive Triens totius Hæreditatis, würcklich zugetheilt worden: In cujusmodi casibus, wann nemlich die ehelich erzeugte Kinder selbst hierein consentiren / daß auch ihre unehliche / nempe ex Concubina, vel Hodiè ex alia soluta fœmina, cum qua Pater ipsorum legitimum matrimonium contrahere potuisset, erzeugte Geschwistere / mit Ihnen / ex partibus æqualibus erben / daß solches mit allem bestand geschehe / die allbekannte Regula Juris,
126 quòd quilibet favori pro se introducto renunciare possit, nicht zweiflen läst;

prout in individuo decidit Covarruvias, de *matrimon. cap. 8. §. 4. num. 11. vers. Sed si legitima.* Ludov. Romanus, *consil. 43. in 3. dubio.* Aymo Cravetta, *consil. 200. num. 9.* Caspar Manzius, de *testam. val. & invalido, tit. 6. Q. 7. num. 132.* Marcus Antonius Peregrinus, de *jure fisci, lib. 3. tit. 18. n. 18.* Johann-Petrus Surdus, *Decis. 249. n. 25.* Lupus, de *illegitim. & natural. commentar. 1. §. 1. num. 44. & 45.* Carolus Antonius Bottilierius, de *successionib. ab intest. cap. 2. theorem. 48. num. 3.*

127 Es dient aber hierauff zur beständigen abfertigung / daß mir / Erstlich / nicht wissend / in was Alter / in Zeit ss errichteter Theilung / die beyde Schwestern gewesen seyen? Dann / wann Sie damahlen noch 128
nicht Majorennes, oder völlige 25. Jahr altt gewesen / so vermöchte dises Ihnen nicht zu præjudiciren / wann auch gleich ihre damahls gehabte Pfleger oder Vormünder in dise Vertheilung verwilliget hätten; wohlbetrachtet / daß kein Vormunder oder 129
Pfleger seinen Waysen oder Pflegkindern ihre habende so clare und offenbahre Jura nachzulassen berechtiget; sondern alle solcher Jurium Remissiones pro ipso jure totaliter nullis declarirt werden;

in *L. 46. §. fin. ff. de administr. tutor.* ubi jungesis Brunnemannum, *num. 18.*

Quamvis enim Tutores & Curatores, in 130
rebus pupillorum & adolescentum, domini loco habeantur:

L. 7. §. 3. ff. pro empt. L. 22. ibique DDres. *Cod. de pact. L. 8. & ibi* Glossa, *ff. de bonor. possess.* Matthæus Wesembecius, *consil. 51. num. 57.*

tamen Juris jam pridem certissimi est, 131
quòd hoc non aliter vel ulterius procedat, quàm quatenùs ipsi tutelam administrant; non quando pupillum vel adolescentem spoliant:

d. L. 7. §. 3. ff. pro empt.

Neque enim ad hoc committuntur tu- 132
telæ, ut pupilli mergantur;

L. 3. princip. ff. de contrar. tut. act.

sed ut tutor, vel curator, per omnem 133
viam pergens, utilitatem adolescentis agat & augeat;

Novella *72. cap. ult.*

& illa è contra, quæ pupillo non utilia 134
fore existimaverit, omninò omittat.

L. 27. Cod. de episcop. audient. Brunnemann. *consil. 2. num. 13.*

Quandocunque ergò Jura minoribus 135
competentia non controversa vel dubia sunt, tunc Tutores & Curatores hæc illis, nec transigendo, nec paciscendo, nec alia via remittere possunt;

per *L. 35. princ. ff. de jurejur. L. 15. ff. de pact. ibidemque* notata à Brunnemanno & DDbus commr.

Zum wenigsten würde diser beyden Au- 136
relischen Töchtern / weil Sie dise Verachtheilung / welche Ihnen bey solcher vätterlichen Erbsvertheilung zugezogen worden / erst jetzt in richtige erfahrung gebracht / das heylsame Beneficium in integrum Restitutionis, als welches nicht gleich à primo Anni vigesimi sexti die; sondern erst von der Zeit / da eine / in ihrer Minderjährigkeit / an ihren Rechten lædirte Persohn solche ihre Læsion in erfahrung gebracht / zulauffen anfangt;

per satis apertam constitutionem *Legis* 137
ult. in verbis: Tantummodò numerari

ex die, ex quo Annus utilis *currebat. Cod. de temporib. in integr. restitut.* juncta *L. 2. Quis ordo in bb. poss. servet,* & tùm concludentissimas Juris Rationes, tùm innumeras Interppr. autoritates, quas hanc in rem exhibet Sfortia Oddus, *tract. de in integr. restitution. Q. 20. artic. 4. num. 37. & seqq.*

nicht versagt werden können;

per *tot. tit. Cod. si tut. vel curator interveniat. ibidemque* Scribentes. Brunnemann. ad *L. 1. Cod. si adv. transact. vel division.*

138 Dessen unangesehen / daß dise Divisio auch judiciali autoritate geschehen / und dem jungen Aurelio ein Drittheil der gantzen Erbschafft vom Gericht assignirt wor-

139 den: Dann obwohlen dergleichen judiciariæ Divisiones grosse autorität haben / also gar / daß / wann auch ein wahrhaffter Erb mit einem Wahn-Erben / sive cum putativo & falso Hærede (wie eben diß orths die beyde eheliche Aurelische Töchtern / tanquàm veræ & solæ sui Patris Hæredes, mit disem ihrem unehelichen Bruder / welchem / als einem fälschlich eingebildeten Mitt-Erben / von heiteren Rechts wegen / nicht ein heller gebührt hätte / die gantze vätterliche Hæredität in drey gleiche Theil vertheilt) Judicis autoritate interveniente, eine Erbschafft vertheilt / solche Division regulariter nicht retractirt werden kan / noch /

140 sub isto obtentu, daß alles das jenige / was einem dergleichen putativo Cohæredi zugetheilt worden / gantz indebitè an ihn gekommen sey / die Condictio Indebiti mit bestand und effect intentirt werden kan; ut

141 quæ talibus in casibus, quando aliquid, vel veri, vel compromissarii Judicis autoritate, in alterum indebitè translatum fuit, notoriè cessat,

L. 1. Cod. de condict. indeb. L. 65. §. 2. ad SCt. Trebell. & tx. specificus de judiciali Hæreditatis divisione in *L. 36.* ad quam videsis Brunnemann. *ff. famil. erciscund.* Johannes Voerius, ad *eund. hunc titul. num. 34.* D. Lauterbach, in *colleg. th. eod. tit. d. 9.* & in *concluss. forensib. exerc. 20. conclus. 2. & penult.* Müller. ad *Struv. tit. famil. erciscund. th. 3.* Franzkius, ad *eund. tit. num. 11.*

142 Dann / weil dise beyde eheliche Töchtere des Aurelii diese grosse Læsion erst jetzt in erfahrung bringen / so würden dieselbe / wann Sie gleich in dem dreyssigsten oder weiteren Jahren ihres alters wären / dennoch auch wider dise judicialem Divisionem, sich des heylsamen Beneficii in integrum Restitutionis bedienen können;

per ea, quæ ex *toto tit. Cod. si advers. transact. vel divisionem,* firmat Sfortia Oddus, *tract. de in integr. restitut. Q. 66. n. 26.*

143 So wohl als Sie auch contra aliam quamlibet rem judicatam dises heylsame Beneficium in allweg imploriren können;

per *tot. tit. Cod. si advers. rem judic.* ibique DDres. in individuo Petrus Sanz de Morquecho, *tract. de divis. bonor. lib. 1. cap. 11. num. 34.* ibi: *Contra divisionem & judicis Sententiam, Minor restitui debet; ut in toto tit. Cod. si adv. rem judic.* junctis illis, quæ traduntur *ibid. num. 29. & sqq.*

Welche in naturalis æquitatis principiis 144
best / fundirte sententia, auch ex hac ratione, desto eher ingress findt / dieweil viele Rechtslehrere auch Hæredibus majorennibus, welche einen putativum Cohæredem admittirt / ad retractandam talem Divisionem, utut judiciariam, mit gleichem Remedio, ex clausula generali, Si qua alia mihi justa causa videbitur, oder wenigstens mit dem Remedio Legis 2. Cod. de resc. 145
vendit. consolirt wissen wollen;

ut videre est apud Johannem Brunnemannum, ad *d. L. 36. num. 5. famil. erciscund.* ubi etiam Evangelicæ Denunciationi, in 146
talibus casibus, locum assignat. Addatur omninò de his optimè disputans Johannes Voetius, ad *d. tit. famil. erciscund. num. 34.* ibi: *Sed quia veritas rerum errore gestarum non vitiatur. usque ad fin.* & novissimè Dn. Baro de Lyncker, *Decis. 1468.* ubi pariter Remedio Legis 2. Cod. de resc. vend. contra judicialem Divisionem, ex capite Erroris, locum concedit.

Für das ander ist hiebey noch ferner in 147
fleissiges bedenckhen zunemmen / daß zwar dise Erbs-Theilung von einem gesampten löblichen Magistrat dicto modo errichtet worden / daß man auch dem unehelichen Sohn einen völligen Kindstheil assignirt: Jedoch mit disem austruckhlichen anhang / 148
das / wann derselbe ohne eheliche Kinder absterben würde / alsdann sein gantzer und völliger Triens auff die eheliche Töchtern zurückhfallen solle. Alldieweilen nun von 149
disen beyden Aurelischen Töchtern / wann dieselbige je / in zeit diser Erbs-Theilung / Majorennes gewesen / oder / neben ihren Pflegern / zu diser allso errichteten Theilung ihren Consens gegeben hätten / keine andere meinung gefast werden kan / als daß Sie ihren ertheilten Consens auff disen Ruckhfall principaliter, wo nicht gar solitariè, gestellet und ausgesetzt haben / so zeigt sichs von selbsten / daß diser allso limitirte 150
Consensus ihnen kein præjudiz zuziehen könne;

per ea, quæ in simili tradit Samuel Pufendorf, de *J. N. & G. lib. 3. cap. 6. §. 6. & lib. 6. cap. 1. §. 26.* Bened. Carpzov. *Jur. Consistor. lib. 2. Def. 193. num. 12.* Johann-Mangilius, de *evictionib. Q. 116. per integr.* Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 29. num. 2. cum seqq.*

Ein mehrers auf disen Einwurff de judicialibus Divisionibus zu antworten / ver-

spahre ich gefliſſentlich auf die Vierte Quæſtion / und derſelben erörterung.

151 So viel aber diſes andere haupt-dubium concernirt: Ob und wie weit der beyden ehelichen Töchtere des Aurelii Conſenſus in diſe Diviſion Ihnen præjudicire? ſo iſt / über præmittirtes / hiebey noch ferner wohl zuconſideriren / daß / für das dritte / alle Rechtslehrere in diſem einträchtig / quòd ad iſtum effectum, ut Liberi legitimi, ſeu ex juſto connubio ſati & nati, Patris Diſpoſitionem, quâ liberos naturales ad æqualem cum illis hæreditariam portionem vocavit, vel Plus illis reliquit, quàm LL. indulgent, approbâſſe dici poſſint, expreſſa ipſius talis Diſpoſitionis Approbatio requiratur, & 152 dehinc ſaltem tacitus illorum conſenſus, qui ex Hæreditatis additione colligitur, haud quaquàm ſufficiat; eo quòd Patris legitimi 153 Liberi, ejus Hæreditatem ex teſtamento adeuntes, ea, quæ Pater teſtator cavit contra Legis expreſſam prohibitionem, approbare voluiſſe haud intelligi debeant;

ut ex traditis Baldi, *lib. 5. conſil. 161.* & Stephani Bertrandi, in *L. Hac edictali. §. Si verò plus. num. 12. Cod. de ſec. nupt.* concludit Cravetta, *conſil. 200. num. 5.* Quem & ſequitur Covarruvias, *d. cap. 8. §. 4. n. 19.* verbis: *Sed ſi legitima Proles conſentiat, Patrem plus relinquere naturali Filio, id jure validum erit, modò Conſenſus ille ſit* expreſſus, *nec ſufficit tacitus.* Peregrinus, *de jure fiſci, d. lib. 3. tit. 18. num. 18.* verbis: *Naturalis, ex Teſtamento, vel Donatione inter vivos, capere poteſt ſupra unciam, quia poteſt quis favori ſuo renunciare: Intellige* conſentientibus expreſsè per ſtipulationem. Johannes Grivellus, *Decis. Dolana 87. num. 11.* ibi: *Dummodò legitima proles* expreſsè *conſentiat.*

154 Tametſi enim taciti & expreſſi æqualis ſit virtus & efficacia; tamen Regulam iſtam non procedere in illis, quæ à Lege regulariter prohibita ſunt, ex Baldo advertit laudatus Cravetta, *d. conſil. 200. num. 7. & 8.* ubi porrò, ex eodem Baldo, notabiliter ad- 155 dit, quòd tacitus actus non tantæ potentiæ ſeu efficaciæ eſſe videatur, quantæ expreſſus ad aliquid inducendum contra Regulas Juris Communis; ut propterea etiam legitimi Liberi, naturalibus, ultra Modum in LLbus determinatum, relicta non aliter approbaſſe intelligi poſſint, quàm ſi Approbatio probetur expreſſa; cùm nemo cenſeatur id, quod Lex prohibet, tacitè approbare.

156 Für das Vierte wird hierzu noch ferner erfordert / daß ein dergleichen unehelicher Sohn / in cujus gratiam & emolumentum die eheliche Kinder ihrem Juri, ex Novella *89. cap. 13.* ipſis competenti expreſſis verbis renunciiren / Selbſt auch gegenwärtig ſey / und ſolche ſeiner / ex legitimo thoro entſproſſener / Geſchwiſteren Agnitionem paternæ Voluntatis, und derſelben anhängige Renunciationem Juris ipſis competentis von Ihnen annemme und damit vergnügt ſey. Umb willen nun diß ohrts / aus deren 157 an mich extradirten literalien / weitters lediglich nichts beygebracht werden kan / als daß / bey der Theilung / dem jungen Aurelio zwar ein völliger Triens aſſignirt; daß Er aber auch Selbſten gegenwärtig geweſen / oder diſen ihm völlig angewieſenen Trientem zu danck acceptirt hab / darvon iſt in denſelben lediglich nichts zu befinden;

contra ea, quæ porrò hanc in rem tradit laudatus Cravetta, *dicto conſil. 200. num. 9.* in verbis: *Ampliùs dico, quòd non ſufficeret Approbatio expreſſa, ſimpliciter facta, niſi fiat* ſolenniter, Prole illegitimâ præſente & ſtipulante. Quæ & approbat Covarruvias, *d. cap. 8. §. 4. num. 19. in fin.* ibi: *Imò hic Conſenſus eſt præſtandus* præſentibus naturalibus Liberis. Peregrinus, *d. tit. 18. num. 18.* verbis: *Præſentibus etiam naturalibus.* Johannes Torre, de *pactis futuræ ſucceſſion. lib. 2. cap. 42. num. 32.* ubi pariter ſcribit: Ad hoc, ut Pater poſſit relinquere, Filiis naturalibus legitimis extantibus, cum conſenſu legitimorum, expreſſus illorum conſenſus requiratur; tacitus autem non ſufficiat; imò quòd ille debeat per ſtipulationem, & in præſentia naturalium interponi: Sic, ut propterea, 159 quando non adeſt expreſſus conſenſus, licentia relinquendi ultra debitum modum naturalibus liberis videatur negata. Id quod etiam ſuo ſuffragio corroborat Johann-Petrus Fontanella, *Decis. 417. num. 4.* Carolus Anton. Bottilierius, de *ſucceſſion. ab inteſt. cap. 2. theorem. 48. num. ult.* verbis: *Quoniam talis conſenſus debet eſſe expreſſus, & non tacitus, & præſente Filiò naturali tantùm; quæ cùm deficiant, omninò dicendum eſt, Inſtitutionem non valere.* Mercurialis Merlinus, in *tract. de Legitima, lib. 1. cit. 1. tit. 2. Q. 3. num. 8.*

Warmit ich auch nunmehr diſe zweitte Frag ſchlieſſe / und darauff mit kurtzem

Diſe Dritte Quæſtion:

Ob die Gerichtliche Confirmation diſes Pactum in vim eines gültigen Pacti de ſuccedendo affirmativi habe können beſtäthigen? 160

dahin decidire / daß ſothane Confirmatio diſen / contra expreſſam Legum diſpoſitionem, errichteten verglich nicht convalidiren könne: Dann entweder iſt ein ſolche 161 Diſpoſitio inter vivos, vel mortis cauſa, quâ Pater naturalis ſuo Filio naturali, in caſu extan-

extantis legitimæ Sobolis, plus quàm unicam Unciam, sive sui patrimonii duodecimam partem assignavit, ratione hujus Pluris, illam Unciam excedentis, pro planè non dato, relicto, vel scripto zuhalten;

162 wie auch sonsten in fällen/ wa ein in der andern Ehe lebender Vatter secundæ Uxori, quocunque modo, ein mehrers zuschantzt/ als einem Kind erster Ehe/ solche weittere Verschaffung pro omninò non facta vel ordinata declarirt und gehalten wird;

in verbis expressis *Legis*, *Hac edictali. 6. princip.* ibi: *Id, quod plus relictum, vel donatum, aut datum fuerit, tanquàm* non scriptum, neque derelictum, vel donatum, aut datum *sit, ad personas deferri liberorum, &c. Cod. de sec. nupt.* quæ hoc modo exaudit Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 30. num. 225. & seqq. usque ad num. 233.*

163 Oder es ist zwar wohl eine solche Verordnung/ da ein Vatter seinem Filio naturali mehr verschafft/ als die Rechten erlauben/ an sich selbsten/ nicht gar ungültig und nichtig; sondern nur/ wann die eheliche Kinder es verlangen/ der jedoch unvermeidlichen Rescission unterwürffig;

prout sentit Grivellus, *loco suprà jam adducto, nempè Decis. Dolana 87. num. 10.*

164 So lauffts es jedoch auff einerley/ nemlich dises/ decisum hinauß/ daß ein solche per LL. prohibita dispositio, von keinem Magistratu, nisi Llatoria potestate sit præditus, und besonders von keinem Judicio inferiore Oppidano, vel Pagano, bekräfftiget werden könne:

165 Si enim ne quidem Prætoris factum Juri debet derogare; ut disertè Ulpianus, in *L. 1. §. 1.* verbis: *Neque enim Prætoris factum Juri derogare oportet. ff. de fer.*

166 Quod exemplis illustratur à Dn. Lauterbachio, de *testam. judiciali. §. 14.* Berlichio, *Decis. 94.* Richtero, *Decis. 48. num. 8.* Mevio, ad *Jus Lubec. part. 2. tit. 1. art. 2. num. 92.* Heroldo. de *ratificat. juris hæreditar. pag. 150. num. 41.* & in meo *Consil. 54. num. 137. & seq.*

167 Quantò minùs hoc aliis minoribus & longissimè inferioribus Magistratibus fas vel integrum fuerit? Generaliter namque constat, quòd Magistratibus & Judicibus non liceat, quo velint modo, judicare, jus dicere, vel commissi sibi muneris partes interponere; quippe qui non arbitri Legum; sed nudi illarum ministri sunt; ac proindè non aliter, quàm legibus aut moribus proditum est, officium suum facere generaliter jubentur,

168 in *princip. Inst. de offic. judic. L. 13. Cod. de sentent. & interlocut. Authent. Jubemus.*

169 *Cod. de judic. Novella 126. cap. 1.* ubi Judices jubentur Legibus cognitam edere sententiam:

prout etiam Principes humanæ sapientiæ, Aristoteles & Plato, non uno loco tradiderunt, Judicem Legibus alligatum esse oportere; & B. Augustinus, postquàm Leges latæ sunt, non de illis; sed secundum illas judicari debere, scitè pronunciat,

170 in *Can. 3. distinct. 34.*

Quibus omnibus congruenter rectissimè 171
quoque dicitur, quòd simplex Confirmatio, præcipuè talis minoris, Magistratûs nihil validitatis negotio conferat, quod vel penitùs nullum est, vel retractationi ab ipsismet LLbus obnoxium redditur;

per *Capit. Ex parte. X. de constitut.* Johann-Petrus Surdus, *consil. 180. num. 14.*

Neque enim quidquam novi confirmatio tribuit; sed solùm alicujus negotii vel actûs legitimè gesti corroborativa declaratio est; 172

protit Confirmationem signanter describit Andreas Gailius, *lib. 2. Observ. 1. num. 3.* perillustris Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 188. num. 50.*

Wannenhero auch diß orths/ ob gleich 173
ein Ehrsames Gericht zu Terra cremata so wohl den im anfang errichteten Vergleich sua autoritate cooperativâ selbst n conciliirt/ als auch bey der Erbs-Theilung die sach dahin gerichtet/ daß dem jungen Aurelio, an statt des blossen zwölfften Theils/ welchen ein solcher Vatter unehelichen Kindern zuverschaffen befugt/ ein völliger Triens der gantzen Verlassenschafft assignirt worden; jedoch der hieoben vor augen gelegten verordnung der Rechten zu præjudiz und hintertreibung durchaus nichts verhängen können:

juxta ea, quæ in terminis de Transactione super tali Relicto à patre naturali suo filio naturali, & desuper latâ sententiâ Judicis, notabiliter tradit Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 237. num. 4.* verbis: *Non obstantibus Sententiis contra eum latis, quia sunt* nullæ, tanquam latæ contra expressum Casum Legis; Vel, quod rectiùs addimus, ex manifestissimo Juris errore, profluxerint; cujus generis sententiæ quòd similiter ipso jure totaliter nullæ sint, elucescit ex Consiliis variar. Academiar. *parte 1. consil. 4. num. 10.* & doctrina Besoldi, ad *Jus provinc. Würtemberg. part. 1. §. 93.* nec non ex Ejusdem *Dissertat. de nullitatib. th. 260.* 174 175

Jedoch hat/ diser wegen/ gantz und gar keine Straff/ wie in einem/ diser Sache halb/ schon ertheiltem Responso judicirt werden wollen/ wider dises Gericht/ als welches hierinnen bona fide gehandelt/ und nach des unehelichen Vatters Begehren alles reglirt/ keine Straff statt noch platz.

Auff Die Vierte Quæstion:

176 **Weil dem nunmehr verstorbenen unehlichen Sohn/ nach ableiben seines natürlichen Vatters/ ein völliger Drittheil/ unter des gantzen Gerichts** Direction/ **würckhlich** assignirt **worden/ und beyde Schwestern solches williglich geschehen lassen/ so fragt sichs: Ob dise Gerichtliche** Divisio **wider gäntzlich** cassirt **und auffgehoben werden könne/ oder ob es dabey gelassen werden müsse?**

ist allbereit oben/ in untersuch- und sorgfältiger decidirung der Zweitten Frag/ am Ende derselben/ mit vollkommener ausführung/ dahin beantwortet/ daß die præsenz und autorität eines gantzen Gerichts nicht dahin würckhen könne/ daß dise also errichtete Theilung nicht wider cassirt/ und die gantze Verlassenschafft des altten Aurelii, seinen ehelichen Töchtern plenariè zugeschiden/ nuthin des jungen Aurelii Mutter mit ihrer gantzen Erbs-prætension simpliciter hin- und abgewisen werde. 177 Welche decision noch mehr ausser allem/ auch schein-zweifel zusetzen/ hiebey noch weitter in fleissig und reiffes bedencken zunemmen/ daß alles das jenige/ was unsere DDres de judiciali Hæreditatis divisione, etiam inter putativum seu falsum Cohæredem, & veros Hæredes, hin und wider dociren/ quòd videlicet illa nulli Retractationi obnoxia sit, nicht so crudè & nudè de quibuscunque Divisionibus, in quibus Judex vel Magistratus quoquo modo intervenit, zu 178 verstehen und anzunemmen; sondern einig und allein in talibus terminis statt und platz habe/ wann zwischen einem solchen falso Cohærede und den wahren Hæredibus ein rechtlicher Proces erweckht/ die Actio familiæ erciscundæ instituirt/ über disem: Ob ein solcher putativus Cohæres auch zu einem Erbs-Theil admittirt werden solle? zwischen Jhm und den andern wahrhafften Hæredibus disceptirt und gestritten/ und endlich vom Richter/ in hoc ipso Judicio contradictorio, præviâ Causæ cognitione, eine Urthel publicirt/ auch/ nachdeme dieselbe in rem judicatam erwachsen/ solchem falso Cohæredi auch seine Portion würckhlich adjudicirt/ und von denen wahrhafften und alleinigen Erben/ vi istius Judicati, an denselben überlassen worden;

ut ex ipsa oculari inspectione jam suprà 179 adductæ *Legis 36. ff. famil. erciscæ.* in verbis: *Cùm putarem, te cohæredem meum esse, idque verum non esset*, egi tecum NB familiæ erciscundæ judicio, & à Judice invicem Adjudicationes & Condemnationes *factæ sunt; quæro, rei veritate cognitâ, utrum Condictio invicem competat, an* Vindicatio? *Respondi: Qui ex asse hæres erat, si, cùm putaret, se Titium coheredem habere*, acceperit cum eo familiæ erciscundæ judicium, &, condemnationibus factis, solverit pecuniam, quoniam ex causa NB. Judicati solvit, *repetere non potest*, ad oculum patet.

Dann daß dises effatum JCti Pauli de 180 solo hoc Casu, si super tali lite inter verum & putativum Hæredem, in Judicio contradictorio, intentatâ Actione familiæ erciscundæ, fuerit disceptatum, Causâque cognitâ, sententia sit lata, & verus Hæres per eandem condemnatus, putativo Cohæredi partem hæreditariam indebitè solverit, angenommen werden müsse/ das lehret in terminis terminantissimis Florez Diaz de Mena,

in *additionibus ad Antonii de Gamma Decis. 323. num. 3.* verbis: *Communiter* in 181 Praxi servatur, *quòd post Divisionem factam & approbatam à Judice possunt Errores allegari: Secùs*, si in contradictorio Judicio, & citatis Partibus, & auditis, per Sententiam diffinitivam, *sit approbata.* Johannes Brunnemannus, ad *d. L. 36. num. 2.* ibi; *Si verò per Judicem* Adjudicatio *& Solutio facta, Vindicatio cessat, quia per Adjudicationem translatum est Dominium, & Condictio indebiti* ob rem judicatam *cessat, cùm* ex judiciali causa *solvisse dicatur.* & Res judicata *ex nigro faciat album.* post Berlich. & Decium, laudatus Brunnemannus, ad *L. 22. num. 10. & seqq.* ibi: *Si verò Judex adjudicaverit & Hæres coheredi putativo solverit, repetitio cessat, cùm ex* Causa judicati *solvisse dicatur. L. 36. fam. erciscæ. Modò Sententia in judicio contradictorio lata sit. Cod. d. tit.* Henricus Hahnius, ad *Wesembec. tit. famil. erciscæ. num. 8.* Johannes Voetius, in *pecul. tract. de familia erciscæ. cap. 14. num. 13.* ibi; *Dedit enim eo casu Hæres coheredi putativo partem hæreditatis* ex causa judicati, *seu Judicis sententia, L. 36. fam. erciscæ.* per quam quis ex putativo cohærede verus efficitur; *cùm res judicata pro veritate habeatur.* Henric. Zœsius, ad *tit. π. famil. erciscæ. num. 18.* Struv. *exerc. ad π. θ. 5. ibique* Müller, *in additionib.* Georg. Franzkius, ad *tit. famil. erciscæ. num. 11.* Johann-Joachimus Franz, in *Diss. inaug. Ao. 1649. Argentorati habita, de Remediis advers. inæqualitat. Divisionum competentib. ad illustrat. Legis 3. Cod. comm. utr. judic. θ. 23. & 34.* ubi sic: Qui, ait, egit cum hærede putativo, 182 famil. erciscæ. judicio, post Sententiam à Judice latam, sive Adjudicationes & Condemnationes invicem factas, non potest, agnitâ veritate, easdem illas res à fictitio cohærede repetere, cùm obstet rei judicatæ exceptio. Hector Felicius, de *societ. cap. 40. num. 9.*

num. 9. ibi: *Declaratur tamen, ut ista ampliato procedat, quando in Judicio* non *fuit* 183 plenè discussum *super pretenso errore. Si enim de eo fuit actum, &* plenè discussum coram Arbitro, *& coram Judice, amplius Divisio retractari non posset; & ità intelligitur procedere* tx. in *L. 36. ff. famil. erciscund. ut declarat Menochius, cons. 91. num. 62. & clarius consil. 320. num. 26.* &c. Jacob. Schultes. in *addition. ad Pistor. Q. 140. num. 132.* Johann-Antonius Mangilius, de *evictionib. Q. 116. num. 18.* Frideric. Pruckmannus, *vol. 2. consil. 20. num. 140.* ibi: *Divisionem per Sententiam factam.* Dn. Collega D. Schweder, in *pecul. dissert. de Remedio Legis 3. Cod. comm. utr. judic. §. 4.* verbis: *Nec obstat Lex 36. famil. erciscund. quia loquitur de* Sententiâ, latâ in judicio contradictorio, *quæ transit in rem judicatam, & facit ibi jus. L. 207. de R. Jur.* & in hisce ibidem subsequentibus verbis: *Secùs itaque esset, si in judicio contradictorio, causâ cognitâ, Adjudicatio judicialis interveniret, & quis ex judiciali hâc condemnatione solvisset. L. 36. ff. famil. erciscund. quia ista in rem judicatam, appellatione demùm rescindendam, transiret.* Et ità procedit dicta Lex 36. ff. famil. erciscund. Addatur in simili Modestinus Pistoris, *vol. 1. consil. 5. Q. 1.* præcipuè *num. 17.*

184 Wann aber hingegen / bey Erbsvertheilungen / die Obrigkeitliche authorität nur in so fern concurrirt / daß dieselbe entweder nur durch ein Obrigkeitliches Decretum confirmirt / oder vor ein gesessen Gericht 185 gebracht und dero Actis judicii insi- 186 nuirt / oder mit Gerichtlichem Sigill bekräfftiget / oder in gegenwart der Obrig- 187 keitlichen Deputirten errichtet / oder nur 188 vor dem Theil- und Waysen-Gericht / 189 (Ubi nempè tales Arbitri familiæ erciscundæ, ut in terris Würtembergicis, nullam jurisdictionem habent; vel habent quidem; sed non in forma processûs judiciarii tales Lites terminantur. Jungat. Besoldus, *cons. 252. num. 2. cum seqq.*) oder endlich zwar vor einem gantzen Gericht; aber absque figura einer judiciariæ Disceptationis inter 190 Partes litigantes, (sine quâ quòd Judicium nec intelligi possit, elucescit ex ipsa ejus definitione, quam exhibet B. Dn. Lauterbach,

in *Colleg. t. theor. pract. tit. de judic. §. 3.*)

in all solchen und andern dergleichen Fällen quòd dicta *Lex 36. famil. erciscund.* nullum locum obtineat, (Cùm notoriè non omnis 191 vox Judicis sit Sententia, quæ vim atque autoritatem Rei judicatæ induere valeat: *L. 7.* ubi Omnes. *Cod. de sentent. & interlocut. omn. judic.*) dispalescit ex traditis Doctoris Lauterbachii,

in *conclusion. forens. exerc. 20. concl. 9. lit. b. & d.* Mariani Socini, *vol. 3. consil. 34. col. penult. num. 7.* Friderici Pruckmanni, *lib. 2. consil. 20. num. 137.* Hectoris Felicii, *d. cap. 40. num. 10.* Dn. Collegæ D. Schwederi, *de Remed. L. 3. Cod. commun. utr. judic. §. 4. pag. 8. in med.*

Was aber für wichtige und in Rechten 192 aufs beste fundirte Rationes, welcher wegen auch solcherley Divisiones, welche nicht in der form einer judiciariæ Disceptationis, per Sententiam Judicis condemnatoriam, vires rei judicatæ nactam, zwischen einem putativo, & vero Hærede, errichtet und außgemacht; sondern nur schlechter dinge von einem / ex bono & æquo, nach seinem guthbefinden procedirenden Richter getroffen worden / von denen Rechtslehrern zusammen getragen worden / das kan in mehrerem nachgesehen werden in mehr-allegirter Dissertation de *Remedio Legis 3. Cod. commun. utr. judic. §. 4. per integr.* wohin mich hiemit / damit dises Responsum nicht zusehr excrescire / referirt haben will.

Die Fünffte Quæstion: 193

Was von dem Ruckhfall / den ein gantzes Gericht zu Terracremata, **auf des jungen** Aurelii **Erbs-Portion** / in casum, **wann er ohne ehliche Kinder ableiben würde / bey der Theilung gelegt / zuhalten sey?**

Beruhet bey so / als bißhero gezeigt worden / gestalteten sachen / der ursachen / auf sich / dieweilen die beyde eheliche Töchtern das gantze vermögen / so ihr Vatter verlassen / solitariè und plenariè, ex evidentissima dispositione *Authenticæ, Licet patri Cod. de natural. liber.* & Novellæ *89. cap. 12.* hinwegzunemmen haben / und darvon ihres unehlichen Bruders überlebender Mutter nicht den wenigsten heller zugeben verbunden seyn;

per latè deducta ad secundam & duas sqq. Quæstiones.

Bey der Sechsten und letzten Frag: 194

Weil gesagt werden will / daß der junge Aurelius, vor seinem ableiben / noch legitimirt worden / was dann von diser Legitimation und derselbigen Würckhungen für ein Rechtliches Judicium zufallen sey?

ist zwar dises allbekannten Rechtens / 195 quòd & Legitimatio (De hac quippe sola hic quæri potest) per Principis Rescriptum, vel à Comite Palatino facta, ità legitimatis naturalibus Liberis Jura successionis, tùm testamentariæ, tùm legitimæ, conferat, ità

nem-

nempe, ut tales non solùm suo Patri; verùm etiam omnibus Agnatis & Cognatis, ab intestato mortem obeuntibus, in allodialibus, nullo vinculo erga alios devinctis
195 bonis, perindè ac liberi ex justis nuptiis procreati, succedant, etiamsi Agnati, itemque Cognati, in impetratione legitimationis non fuerint citati, neque suum ad illam à Principe exorandam & impertiendam assensum præbuerint; neque etiam in
197 diplomate legitimationis de hac illimitata successione ullum verbulum occurrat.

Novella *89. cap. 8. princ.* ibi: *Semel enim eos efficientes legitimos damus habere etiam* successiones *illas, quas habent ii, qui ab initio legitimi sunt.* & *cap. 11. in fin.* ibi: *Quapropter his à nobis sancitis, atque manifestatis, quo conveniat modo, ad civitatem Romanam legitimorumque jus transire, nihil de Successione super talibus est dicendum: Nam sicut in cæteris ab initio legitimis, oportet etiam in his fieri successiones.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 477. num. 2.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diversor. tractt. §. Legitimatio. num. 14.* Ernestus Cothmannus, *vol. 1. consil. 31. num. 87. & seqq.* ubi
198 hanc Imperantium sive Principum potestatem, ut ad successionem alioquin inhabilem efficiant habilem, prolixiùs adstruit, & Juris Gentium quasi esse demonstrat.

199 Hinc que non dubitandum, quin tales liberi sint ipso jure sui Patris hæredes:

§. 3. *Inst. de hæredit. quæ ab intest. defer. ibique* DDres.

eique, unà cum aliis liberis ab initio si-
200 mùl naturalibus & legitimis, æqualiter succedant, sive hi demùm posteà ex legitimo connubio proficiscantur, sive, jam ante talis filii naturalis legitimationem, ex legitimo
201 thoro pronati fuerint: modò ultimo in casu Princeps jus succedendi unà cum hisce liberis, in legitimatione, specialiter indulserit.

Philippus Knipschildius, de *nobilit. ejusque jurib. lib. 3. cap. 4. num. 217.* Andr. Gailius, *lib. 2. Obs. 142. num. 5. & 8.* B. Dn. Samuel Stryk. de *success. ab intest. Diss. 1. cap. 2. §. 72.*

Sed & quòd talis Pater, ceu jam etiam legi-
202 timus, in sui Testamenti ordinatione, paternum officium observare teneatur, & hujusmodi Filium, ut hæredem instituere, vel exhæredare;

congruenter *L. 30. de liber. & posthum.*

203 &, si illum præterierit, vel non ritè & legitimè exhæredaverit, testamentum ipso jure totaliter nullum sit; & proindè Querela nullitatis ei competat;

per tradd. Bachovii, ad *Treutl. vol. 2. Disp. 16. §. 2. lit. B.* Antonini Tessauri, *Decis. Pedemont. 84.*

Si verò eundem ritè quidem & legitimè; sed iniquè exhæredet, Querela inofficiosi 204 obtineat,

ex doctrina laudati Andr. Gailii, *lib. 2. Obs. 140. num. 4.*

pariterque, si ei Legitimam quidem; sed 205 non honorabili institutionis titulo, relinquat;

notante Klockio, *vol. 3. consil. 143. num. 49. cum seqq.* Valent. Forstero, de *success. lib. 6. cap. 37. num. 7. & 31.*

&, si ante ipsius legitimationem testa- 206 mentum à patre naturali confectum, & ipse in eo præteritus fuerit, vel non ritè & legitimè exhæredatus, hoc ipsum deindè per supervenientem legitimationem, tanquàm sui hæredis civilem seu quasi Agnationem, in totum rumpatur,

autore Vinnio, ad §. *1. Inst. quib. mod. testam. infirm.* ad verba: *Quasi agnatione sui hæredis.* Forstero, *d. l. num. 8. 29. & 32.* Saliceto, ad *rubr. Cod. de natural. liber.*

nihil pariter dubii inter Nostros deprehendimus.

Conferant. omninò, quæ tradit Dn. Collega D. Schweder, in *pecul. dissert. de jure liberor. inscio vel non consentiente patre legitimator. præprimis §. 25.* Vincentius Fularius, de *fideic. substit. Q. 408. per tot.* Mercurialis Merlinus, in *tract. de Legitim. lib. 1. tit. 2. Q. 8. per tot.* Marcus Antonius Sabelli, *cit. l. num. 14. & seqq. plurib. ibidemque* laudati.

Gleichwie aber allerförderist die diß ohrts angegebene Legitimatio, tanquàm res facti, seu in facto consistens, zu rechtlicher gnüge probirt werden muß;

jx. tx. generalem in *L. 2. de probation.* Dominicus Cardinalis Tuschus, in *practic. concl. lit. L. conclus. 224. & 241.*

Also ist es an deme/ daß dieselbe entweder von einem Reichs-Fürsten/ oder von einem Comite Palatino geschehen seyn müste: wie auch ferner in disem genau und fleissig zu distinguiren: Ob dieselbe noch bey 209 lebzeiten des alten Aurelii, oder erst nach desselben tödtlichem hintritt geschehen sey? Wäre solche à Comite Palatino geschehen/ 210 und zwar in der zeit/ da der Vatter Aurelius sich bereits verheyrathet und eheliche Kinder erzeugt gehabt/ so wäre dieselbe/ ex hac sola Ratione, von lauttern unwürden. Dann wiewohl die Rechtslehrere der meinung 211 seyn wollen/ daß/ wann auch ein Reichs-Fürst ein unehlich Kind legitimiren will/ dises/ daß dessen Vatter bereits andere eheliche Kinder hat/ heut zu tage hieran nicht hinderlich seyn könne;

autore Strykio, in *specim. usus m. moderni, ad tit. de his, qui sui vel al. jur. sunt. §. 15. & 16.*

so gehet jedoch bey Comitibus Palatinis 212 dises nicht an; sondern sie müssen sich nach deme/

deme / was Juris constituti ist / richten. Daß
13 aber in fällen / wañ eheliche Kinder vorhanden seyn / solche Liberi naturales keine Legitimation zuhoffen haben / erhellet aus der claren auß trücklichen verordnung in Novella *89. cap. 9.* & Novella *74. cap. 1. & 2.*

Jungatur in simili Dn. Collega D. Schweder, in *d. Diss. de jure liberor. inscio, vel non consentiente patre legitimator. §. 18.* ibi: *Asit in Comitum Palatinorum potestate non esse ajunt &c.* & porrò his ipsis specificis in terminis, in *eadem Dissert. § 30. pag. 42.*

Dafern aber diß Legitimatio von einem
14 Reichs-Fürsten / Grafen / oder einem dergleichen mit der Superioritate territoriali außgerüsteten Herrn / dem jungen Aurelio mitgetheilt worden wäre / so wäre in summa dahin zusehen / ob solches noch bey des alten Aurelii Vatters lebzeiten / oder / nach seinem Tod erst / von ihme erlangt
15 worden? Prioris in casu, und wann auch gar des Vatters will / daß diser sein Sohn möchte legitimirt werden / beygebracht werden könte / würde kein zweiffel walten / daß freylich diser Sohn / jure optimo maximo, ad Partem æqualem, cum duabus Filiabus ex legitimo thoro procreatis &
16 natis, admittirt worden wäre / und dahero der Ihm assignirte völlige Triens nunmehr nach seinem Tod / seiner leiblichen Mutter / als seiner legitimæ & ex asse Hæredi, eingeraumt werden müste:

per proximè jamjàm adducta Jura, & quæ illis conformiter etiam annotat Struykius, in *specim. usûs m. moderni, tit. de his, qui sui vel al. jur. §. 16.* Andreas Lipsky, *observ. pract. centur. 1. observ. 71. n. 4.* Licet
17 aliter supremo Brabantiæ Senatui placuisse recenseat Paulus Christinæus, *Decc. Belgic. vol. 3. Dec. 145. num. 22.*

In dem letzten Fall aber / wann nem-
18 lichen diß Legitimatio zwar Parente adhuc vivô; aber wider seinen willen / oder daß Er hiervon keine wissenschafft gehabt; oder gar erst nach seinem des alten Aurelii tödlichen hintritt / geschehen wäre / da könte ich nicht absehen / wie diß Legitimatio, in duobus his casibus, einigen effectum, in damnum Tertii, nemlich der beyden ehelichen Töchtern / zuwürckhen vermöchte. Dann
19 obgleich diß / nostris moribus inspectis, vor richtig gehalten wird / quòd Princeps hujusmodi Liberos naturales, etiam inscio, vel invito illorum Patre legitimare possit; so gehet doch solches weiters nicht an / quàm ut talis Filius, ad illos effectus, qui neque cum Patris, neque cum Liberorum ejus legitimorum præjudicio conjuncti, legitimus
20 reddatur: So weit aber des Vatters / oder auch seiner ehlichen Kinder Præjudiz / Beschwehrde / und Schade darunter verirt / ist dieselbe durchauß von keinem effect;

ut patescit ex illis, quæ docet Gailius, *lib. 2. Obs. 142. num. 6. in fin.* Ziegler. *de jurib. Majest. lib. 1. cap. 10. num. 7.* post plures, Dn. Collega Schwederus, *d. Diss. §. 30. pag. 40. & seq.* Addantur, quæ disputat Andreas Lipsky, *observat. practic. centur. 1. observ. 71. num. 2. & seq.*

Ingleichem daß auch in illo Casu, wann 221
ein solcher naturalis Pater verstorben / ein von ihme erzeugter unehlicher Sohn noch einen als andern weg / per Principis rescriptum, legitimirt werden könne / das ist ein auch in Jure Justinianeo mit seiner maaß approbirter Rechtssatz; jedoch mit diser 222
noch ferneren unterscheid / daß / wann ein solcher unehlicher Vatter selbst in seinem Testament die verordnung gemacht / daß der Lands-Fürst / umb seiner unehlichen Kinder Legitimation / noch in seinem selbsteigenem nahmen ersucht werden solle / die auf solche weiß außbittende Legitimatio ad omnes, quos talis Legitimatio per Principis rescriptum producere potest, in ordine ad Omnes, & sic etiam ad alios legitimos Liberos, & in damnum ipsorum, ut scilicet talem Filium legitimatum ad æqualem in paternis bonis successionem admittere teneantur, sufficient ist: Dafern aber vom 223
Vatter keine solche Dispositio vorgezaigt werden kan; und ein dergleichen unehlicher Sohn allein für sich / daß Er pro legitimo declarirt werden möchte / supplicirt und erhält / alßdann zwar auch solche Legitimatio in ordine ad honores, dignitates & alia similia obtinenda, schon zuraichlich ist: So viel aber des Vatters Erb- 224
schafft betrifft / in so fern ist dieselbe / damit 225
nicht die andere eheliche Kinder an ihrem / in disem letzteren Fall / schon erworbenen Jure widerrechtlich verkürtzt und vernachtheilet werden / von durchauß keiner würckhsambkeit / bestand / oder gültigkeit.

Ità namque DDres de primo casu, si Pa- 226
ter naturalis adhuc in vivis existat, communissimè definiunt, quòd quidem Filius, aut Filia naturalis, per se, legitimationem ipsa petere possit, vel naturalis ipsius Mater idem facere valeat; veruntamen Pater adhuc superstes, ceu de cujus præjudicio principaliter tunc agitur, ad hoc etiam citari, & ipsius Consensus vel statim requiri, vel subsequi debeat, si jus legitimorum liberorum etiam quoad ipsum, & ejus bona, talis filius vel filia nanciscì exoptet; & proindè, si Pater & ejus consensus vel contemnatur, vel non legitimo modo requiratur, 227
tunc legitimatio quoad successionem in bonis paternis nullum prorsùs effectum producere valeat.

arg. *L. 2. ff. de natal. restit. L. 3. de jure aur. annulor. L. 39. de adopt.* Brunnemann. ad *d. L. 2. de natal. restit.* & ad *d. L. 39.* Ludo-

vicus de Sardis, *tract. de natural. liber. ac succeſſ. eor. de legitimat. per reſcriptum Princip. impetr. rubr. Requiſita in legitimat. impetranda. vers. Octavò quæritur &c. num. 8. & 9.* Martin. Laudenſis, de *legitimat. num. 81.* Antonius Quetta, *conſil. 68. num. 2. conſ. 74. num. 9.* & præcipuè *conſ. 76. num. 5.* nec non in *conſil. 77. n. 11. vers. Intereà procedo.* poſt plures, Dn. D. Schweder, *dicta Diſſ. θ. 31. & 32.*

228 De hoc altero verò Caſu, ſi videlicet, Patre mortuo, Filius Principi ſupplicet, ut ipſum reſcripto ſuo legitimum efficiat, ſi quidem Pater in ſuo Teſtamento, ut hoc
229 fieret, juſſerit, vel ipſe talem filium, ſui legitimationem exorantem, hæredem inſtituerit, quin illa tunc etiam ad ſucceſſionem tali filio proſit, nihil dubii relinquit doctrina Strykii, ad *d. tit. §. 18.* & D. Schwe-
230 deri, *d. Diſſ. θ. 30. pag. 42.* Si verò Pater in ſuo teſtamento nihil tale diſpoſuerit, tunc quidem nonnulli intereſſe exiſtimant, utrum Filius naturalis ante Hæreditatem paternam à legitimis Liberis actualiter aditam, an demùm poſteà legitimetur?
231 Ut in illo quidem caſu legitimatio etiam quoad jus ſucceſſionis ità legitimato Filio
232 proficiat; in hoc altero verò caſu legitimis liberis in jure ipſorum jam plenè quæſito nihil præjudicetur;

ut videre eſt apud Jaſonem, Joſephum Cumiam, & Paulum de Caſtro, in locis, quos refert idem ſentiens Paſchalis, *tract. de virib. patria poteſt. parte 2. cap. 4. num. 19. & ſeq.*

233 Sed, ut alii rectiſſimè de hoc caſu ità ſentiunt, quòd magnâ Juris perverſitate hoc ipſum receptum ſit, ut Filius naturalis, jam mortuo Patre, ipſe legitimationem à Principe impetrare queat: notante Strauchio, *Diſp. Juſtin. 4. θ. 11.* ità rectiùs hoc quidem, ut talis Filius à Principe hactenùs le-
234 gitimetur, ut defectus natalium ei objici nequeat, quo minùs ad collegia artificum, opificum, & ad quascunque dignitates admittatur, lubentes concedunt; non
235 verò ad hoc, ut illa etiam in Patris naturalis, & ipſius liberorum ex juſtis nuptiis oriundorum præjudicium procedat, atque ità talis Filius, unà cum legitimis liberis, ſuccedat, & paternæ familiæ juribus fruatur;

prout optimè B. Dn. Samuel Strykius, in *ſpecim. uſûs n. moderni, tit. de his, qui ſui vel al. jur. ſunt. §. 18.* Dn. Collega D. Schweder, *dicta θ. 30.* Carpzov. *J. F. part. 2. Conſt. 6. Def. 27.* Dn. Baro de Lyncker. *Deciſ. 842.* ubi ſic: Dieweil aber diſe Legitimatio nicht geſchehen vivô & volente Patre; und wo ſolche nun poſt mortem ipſius vorgenommen werden möchte / dieſelbe ad effectum ſucceſſionis ab inteſtato, in præjudicium eorum, quibus jus jam quæſitum eſt, nichts würckhen mag. Hoppius, ad *tit. J. de nupt. ad §. ult. pag. 114.* ubi ità Lipſienſes & Helmſtadien-
236 ſes reſpondiſſe recenſet.

Idque ſine diſcrimine, ſive Patris hære-
237 ditas, eô tempore, quô fit talis Legitimatio, à legitimis liberis jamjam ſit adita, ſive per Patris obitum tantummodò delata; cùm hôc quoque in caſu jus his jam quæſitum, ſi præprimis de ſuis hæredibus quæratur, interverti non poſſit;

ut egregiè de his diſſerit Fortunius Garſias, in *repetit. L. Gallus. §. Et quid ſi tantùm, à num. 286. usque ad fin. de liber. & poſthum.* Henricus Hahnius, ad *Weſemb. tit. de his, qui ſui vel al. jur.* ad verba; *Per diploma.* ibi: Und alſo auf deſſen Erbſchafft / als welche vorhin gefallen / nicht würckhen kan. Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. p. 2. C. 6. Def. 27.* Addantur, quæ porrò de hoc Juris articulo definiunt Caball. *lib. 1. conſil. deciſ. 163. num. 45. & ſeqq.* Peregrinus, *Deciſ. 10.* Rota Romana, *Decc. recentior. part. 9. Dec. 32. num. 36. & Dec. 33. & part. 18. Dec. 310.* Dominic. Cardinalis Tuſchus, in *pract. concluſ. lit. L. conſil. 221. per tot.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diverſor. tractt. §. Legitimatio. num. 11.* Petrus Stockmanns, in *Decc. Brabantin. Deciſ. 68.*

Modò Princeps non expreſsè ex abſoluta 238
poteſtatis plenitudine; quod tamen in du- 239
bio non factum præſumitur, legitimaverit;

per *L. 4. Cod. de emanc. liber.* Gail. *lib. 2. Obſ. 142. num. 16.* Hoppius, ad *tit. Inſt. de nupt. pag. 114. num.* D. Schweder, *d. l. θ. 30. pag. 40. in fin.*

Vel ipſimet Liberi ex juſtis nuptiis nati & 240
nati talem filium naturalem, poſt obitum patris, per Principis reſcriptum legitimatum, ad ſimultaneam in bonis paternis ſucceſſionem non ſponte admittant; vel quod 241
eôdem recidit, in illius legitimationem non ipſi conſentiant.

Andr. Lipsky, *obſervat. pract. centur. 1. Obſerv. 71. num. 3.* ibi: *Si tamen conſenſui liberorum naturalium & legitimorum, de quorum præjudicio agitur, accedat. &c.* Carpz. *part. 2. C. 4. D. 27. in fin.*

Aus welchem allem / wann je ein Privi- 242
legium, vel Inſtrumentum Legitimationis (de quo David Mevius, *part. 9. Dec. 127. num. 4.* Matthæus de Afflictis, *Decis. 195.* Erneſt. Cothmannus, *vol. 1. Reſp. 33. n. 82.*) añoch zum vorſchein gebracht werden ſolte / von diſer Quæſtion: Ob der junge Aurelius auch in bonis paternis ſucceſſibilis worden / und mithin ſeine Mutter / ex ipſius perſona, ichtwas zuprætendiren habe? ohne weittern anſtand judicirt werden kan.

Wel-

Welches alles / zu behuff der heyligen Justitz / unter meiner eigenhändigen Subscription / und vorgetruckhtem gewöhnlichen Pettschafft / zu apertiren keinen zweiffel gefunden. Signat. Tübingen / den 6. Octobr. 1711.

CONSILIUM QUINQUAGESIMUM NONUM.

SUMMARIA.

DE Crimine Adulterii cum Incestu *conjuncto*, *& Crimine* Falsi, *per* Reiterationem Baptismi *commisso*.

Præmittitur Sententia. *num.* 2.

Repræsentatio corporis delicti *in Crimine* reiterati Baptismi *quomodo fiat? num.* 3.

Solius Adulteræ & simultanei Incestûs reæ Confessio *ad quam usque* Pœnam *sufficere valeat? num.* 4.

Crimen reiterati Baptismi *in censum Specierum* criminis Falsi *refertur ab omnibus. num.* 5.

Clerici & Verbi Divini Ministri à Testium Juramento, *regulariter*, *haud immunes sunt. num.* 7. *& seqq.*

Testimonium Parochorum, *de bis baptizato Infante*, in scriptis *impertitum, concurrente vel Facti* Notorietate, *vel Personæ* Inquisitæ Confessione, *etiam in ordine ad* capitalem Pœnam, *sufficiens est. num.* 10. *& seqq.*

Effractio ex carcere & Fuga Correi *Reæ confessionem*, *ad effectum dictandi* Morti proximam pœnam, *valdè adminiculatur. num.* 13. *& seqq.*

Tùm in crimine Furti, *tùm etiam* in aliis, *præsertim verò illis*, *quæ* clàm committuntur, *&* nullum post se vestigium relinquunt. *num.* 18. *cum seqq.*

An Matris Paupertas, *sæpe* pecuniæ lustricæ, *à pluribus suæ prolis Susceptoribus obtinendæ*, *eandem* Bis baptizari *facientis*, à Dolo liberet? *num.* 20.

Adulteri Seductio *quousque ad Doli imminutionem prosit? num.* 23. *& seqq.*

Semel virum in illicito concubitu expertæ Præsumptio Juris *hæc contrariatur*, *quòd* semel mala, *eodem in genere*, semper talis *præsumatur*, *& dehinc* non seducta. *num.* 28.

Seductio *in crimine* Adulterii & Incestûs *duntaxat ad* Pœnam ultimi supplicii relaxandam *prodest. num.* 31.

Imò illam nec hactenùs prodesse *contendit Matthias Berlichius. Quod tamen* rejicitur. *num.* 32.

Crimen Baptismi reiterati admodum grave *est. num.* 35.

Baptismum reiterans priorem fidem irritam facit. *num.* 36.

Et semel indutum Christum iterum exuit, *primumque* Sacramentum *verè* incestat. *num.* 37.

Pœna baptismi reiterati *quæ de Jure* Canonico? *num* 39.

Jure Civili complures *hoc crimen* Pœnæ *expectant. num.* 40. *& seqq.*

Quæ tamen ad Adultos *sunt restringendæ. num.* 41.

Utrum hôc Jure *etiam ultimum Supplicium sive* Pœna capitalis *adversus Dibaphos locum obtineat? diversæ DDrum referuntur sententiæ. num.* 44. *& seqq.*

Modernæ Imperii Rom. German. Constitutiones *pœnam* Gladii, *&* Ignis, *adversus* Anabaptistas, *decernunt. num.* 48.

Sed istæ Pœnæ *tantùm in illis locum sortiuntur*, *qui vel* dolo malo alios rebaptizant, *vel* eadem malitia rebaptizantur. *num.* 51.

Non ex Contemptu *Sacramenti Baptismatis*; *sed solùm* turpis Quæstûs *cupidine & spe ad talia commoti* non quidem cum illis æqualis Criminis; *tamen* admodùm gravis, reatum incurrunt, *num.* 52.

Sive illud à Zingaris, *isto crimine se frequenter polluere solitis, probetur pe-ratum. num.* 53.

Contra quos *eapropter saluberrima hinc indè prostant* Ordinationes. *num.* 54.

Sive ab Ethnicis, Judæis, *vel* Christianis. *num.* 55. *& sqq.*

Adfertur notabile de tali Judæo dibapho Exemplum. *num.* 56.

Hoc crimen, regulariter, Pœnâ Fustigationis & perpetuæ ex provincia Relegationis *coerceri consuevit. num.* 59.

Laudatur egregium ex Carpzovio Præjudicium. *num.* 61.

Talis Judæus, inusto Stigmate, *Tubingæ* fustigatus, *&* perpetuò relegatus. *num.* 62.

Applicantur hæc Jura Casui proposito. *num.* 63.

Concursus Adulterii cum crimine Incestûs, *ex multorum sententia*, pœnæ Gladii *locum parit. num.* 66.

Unius delicti Pœna haud rarò, propter aliud concurrens, augetur. *num.* 67.

Adulterium Lex Divina capitali pœna vindicat. *num.* 68.

Si Maritus cum Soluta, *sibi Cognationis, vel Affinitatis nexu conjunctâ, sese commisceat, tunc* Adulterium cum Incestu concurrit; *veruntamen* pœna Mortis, *ex communiori, nullum locum sortitur. num.* 69.

In Ducatu Würtembergico Adulterium, *tàm* simplex, *quàm* duplicatum, cum Incestu *concurrens*, capitaliter punitur. *num.* 70.

Etiam in Casu, quando Maritus *suam* Affinem, *vel* Cognatam Solutam *carnaliter cognovit. num.* 72.

Hoc olim dubium *inter hujus Ducatûs Interppr. fuit*; *sed* per generalia Serenissimi Rescripta *ità determinatum. num.* 74. *& seqq.*

Atque ità frequenter Facultas Juridica Tubingensis *pronunciat. num.* 78.

Quando Fœmina soluta Adulterium cum Incestu, in Ducatu Würtembergico perpetravit, *& Processus criminalis*, extra Ducatum, *contra illam formatur*, *utrum* Pœna capitalis, in Ducatu hoc obtinens, etiam alibi contra illam decerni valeat? *num.* 79.

In Pœna delicto commensuranda *attendendum est* Tempus delicti commissi. *num.* 81.

Pariformiter quoque Locus, *in quo illud commissum. num.* 82.

Sicut Contrahentes *&* Pacisentes Statutis Loci celebrati contractûs; *ità etiam* Delinquentes *se Statutis &* Pœnis, in loco delicti perpetrati obtinentibus, subjicere voluisse *existimantur. num.* 83. *& seqq.*

Quoad Forum *sortiendum* Contractus & Delicta æquiparantur. *num.* 85.

Civis Lipsiensis, extra Saxonicum Electoratum adulterium committens, *etiam* Lipsiæ deprehensus *non afficitur* Pœna capitis, *si* hæc in Loco perpetrati Delicti non frequentetur. *num.* 86.

Subditus Würtembergicus, ob Adulterium Lipsiæ prima vice commissum, *non saltim* Lipsiæ; *verùm etiam in his* Würtembergicis terris *pœnâ* ultimi supplicii *affici potest. num.* 87.

Ubi Pœna Statuto loci Domicilii *etiam* contra Delinquentes extra Territorium *expressè præfinita*, illa semper irroganda. *num.* 88.

Statutum suos Subditos, *etiam* extra Territorium delinquentes, ligare *potest. num.* 87.

Statutum simpliciter loquens *ad* subditos extra Territorium delinquentes *haud extendendum. num.* 88.

In criminibus Carnis *pœna* ultimi supplicii *non aliter decernitur, quàm si* Utriusque Confessio *suppetat. num.* 89.

Inter Affines in primo gradu Lineæ collateralis æqualis *positos an* Incestus *duntaxat* Juris Civilis, *vel* Gentium, *committatur? num.* 94.

Quin-

Quamplurimi Incestum inter Ascendentes & Descendentes solos Juri Gg. *adversari dicunt. num.* 95.

Recensentur diversæ, *tùm* Evangelicorum, *tùm* Romano-Catholicæ Ecclesiæ *adherentium* Doctorum Sententiæ. *num.* 96. *& sqq.*

Doctrina de his B. Domini Lauterbachii. *num.* 100.

Verissima eorumque Neotericorum *hæc sententia est, quòd* Conjunctio cum duabus Sororibus *non* Jure Naturali strictè *sic dicto*; *sed tantùm* Jure Divino positivo; *verùm* universali, prohibita *sit. num.* 101.

Circa hoc Jus DEUS *quidem sed* nulla humana, *& dehinc nec* Pontificis, *nec* Cæsaris potestas, *ullo modo* dispensare *potest. num.* 102.

Etiam hoc Jus *peraquè, ac* ipse Decalogus, omnes homines obligat. *num.* 103.

Et propterea etiam inter tales personas Incestus Juris Gg. *committitur. num.* 104.

Juris Divini positivi universalis Existentia & Veritas *adstruitur. num.* 105.

Demonstratur prolixiùs, quid de gradibus Levitici 18. prohibitis *sentiendum, utrum illorum* Prohibitiones ipsi Juri Naturali propriè sic dicto, *vel quædam ex illis* Juri Divino tantùm positivo; *verùm* universali, *adscribi debeant? num.* 106. *& mult. seqq.*

Omnes Leges Levit. 18. *comprehensæ* non merè positivæ *sunt*; *sed vel* Juris moralis naturalis, *seu naturalis strictè sic dicti, vel* Juris moralis positivi, *verùm* universalis, *sunt*, universum humanum Genus obligantes. *num.* 109. *& 115.*

Lex Naturæ *tum* aliquibus connubiis, Levitici 18. prohibitis, nihil habet commune. *Oportet ergò, ut* alia Lex illorum prohibitoria *fuerit*, *ob cujus* transgressionem septem Gg. Cananeæ, ab ipso DEO, internecioni *sunt* destinatæ. *num.* 110. *& sqq.*

Ex Romano-Catholicis *quamplurimi eordati* Theologi & Jurisconsulti *hanc sententiam propugnant, quòd* Matrimonium in omnibus Levitici 18. prohibitis Gradibus *nec* Pontifex Romanus, nec ulla alia humana Potestas, *per* dispensationem, permittere *valeat. num.* 116.

Idemque dicendum de Conjunctione cum duabus Sororibus. *num.* 120.

Incestus Juris Civilis *ille dicitur, qui tantummodò* Lege, *vel* Constitutione, *aut* aliâ parte Juris politici, merèque humani, *prohibitus est. num.* 121.

In Incestu Juris Civilis Mulieres non eâdem pœnâ *plectuntur, quæ* Maribus infligitur. *num.* 123.

Fœminæ lactantes *non tàm* acriter fustigantur, *ut aliæ Fœminæ. num.* 124.

Reichs- Hoch- Wohlgebohrner Freyherr/ Gnädiger Herr.

Als Euer Hoch- Freyherrliche Gnaden hiebey zurückhkommende Peinliche Inquisitions-Acta, Euphrosinam Stössin / von Neuenstadt an der grossen Linden gebürtig / in puncto Incestûs cum adulterio, & criminis Falsi Inquisitam betreffend / an uns subsignirte / zur Juristen-Facultät bey allhiesiger Hoher Schuhl / verordnete Decanum und andere Doctores, zu disem ende / daß wir darüber / wegen Ihrer der Rechten gemässer Bestraffung / unsere rechtliche gedanckhen ertheilen möchten / vor einem paar tagen zuschickhen beliebet / haben wir / zu befoderung der hochheilsamen Justitz / und unserer dienstgehorsamen Ampts-willfährigkeit bezeugung / dieselbe alsgleich unter handen genommen / und in collegialischer darüber gepflogener deliberation einmüthig darvorgehalten / daß disem Inquisitions-Process seine endschafft durch folgende Definitiv / die wir selbst / im fall tragenden bluthrichterlichen amptsvergehen zulassen kein bedenckhens tragen wolten / gegeben werden könne.

Urthel.

IN der Inquisitions-Sach Euphrosinam Stössin / von Neuenstadt an

der grossen Linde/ betreffend/ ist hiemit/ auf gepflogene Inquisition/ der Peinlich-Verhafften guthwillige bekantnus/ auch all übriges anbringen/ auf eingehohlten rath unpartheyischer Rechtsgelehrten/ mit Urthel zu recht erkannt/ daß Peinl. Verhaffte/ wegen ihrer begangener und bekannter mißhandlungen/ dem Nachrichter an seine hand und bande gelüfert/ von ihm eine viertelstund an den Pranger gestellt/ von dar mit ruthen ausgehauen werden/ und aus denen Freyherrl. Gemmingischen Dorff- und Herrschafften auf ewig verwisen seyn solle.

3 DJe Ursachen/ welche uns zu abfassung diser Urthel veranlasset haben/ bestehen in folgendem/ daß/ Erstlich/ bey dem von der Peinl. Verhafften/ in Reiteratione der heiligen Taufe ihres/ am 16. Octobr. zum endlauffenden Jahrs/ im Fleckhen Berwangen gebohrnen Kinds/ begangenen Falso, das Corpus delicti, so wohl durch ihre selbstaigene Bekanntnus/ als auch durch die/ von den beyden Herrn Pfarrern zu Fürfeld/ und Mühlbach/ ad Acta gekommene umbständliche Attestata, zur vollen genüge/
4 wie ingleichem auch das/ mit ihrer vollbürtigen/ in mehrgemeldtem Neuenstadt annoch lebender Schwester Mann/ Johannes Neippen/ Burgern und Nachtwächter daselbsten/ begangene Crimen Adulterii & Incestûs, ad hunc effectum, daß nächstobbemerckhte Straffe des Ruthen-außhauens und ewiger Lands-verweisung/ wider Sie Inquisitin/ statt und platz greiffen möge/ durch ihre gleichmässig-guthwillige Bekanntnus/ und dises gedoppelten Criminis Socii, aus seiner Gefangenschafft genommene Flucht von seinem Weib und vier armen Kindern/ so dann des/ von demselben/ ihrem beständigen angeben nach/ empfangenen Kindes vor augen legung/ in seine unzweiffliche und gnugsame richtigkeit
5 gesetzet worden. Dann ob gleich bey dem ersten/ nempe crimine Falsi, quò DDres Baptismatis Reiterationem communissimè referunt;

Amadæus Eckoltus, in *commentar. π. ad tit. de fals.* §. *5. num. 2.* Georg Adam Struvius, *exerc. ad π. 49. θ. 72. in fin.* Dn. de Lyncker, in *pecul. dissertat. de Baptismo, cap. 4. §. 3.* Georg Volckmar Bechmann, in *commentar. ad Pand. theoret. pract. tit. ad L. Cornel. de fals. Observ. 4.* B. Dn. Lauterbach, ad *eund. tit. θ. 5.* B. Collega noster, Dn. D. Grave, in *Diss. de crimine falsi, θ. 13.*

6 dises geandet werden möchte/ daß die beyde Herrn Geistliche ihre schrifftliche Testimonia mit keinem Eyd bestärckhet haben/ von dessen abschwöhrung daß sonsten auch Sie/ wann Sie etwas bezeugen sollen/ nicht ledig gezählt und verschohnt werden können/ non obstante Authent. *Sed Judex.* verbis: *Non tamen jurent. Cod. de epis. & cleric.* & ex Balduini casibus conscientiæ & Carpzovio adductis compluribus Rationibus, 7 8

in *Jurispr. consistor. lib. 3. Def. 22. num. 1.*

das erhellet in mehrerem ex latè deductis Sigismundi Finckelthusii, *Observ. 95.* ubi omnibus adversari visis plena manu satisfacit; quæ & omnia sua faciunt Domini Lipsienses & Witebergenses,

apud Carpzovium, *dicta Def. 22,* & in *Jur. For. part. 1. C. 16. Def. 69.* nec non *Decis. 77. per tot.* Matthias Colerus, *Decis. 211.* David Mevius, *part. 4, Dec. 265.* Henricus Hahnius, ad *Wesemb. tit. de testib. num. V. circa fin.* cum Trentacinquio, Cavalcano, Rulando & aliis, B. Dn. Lauterbach, ad *tit. π. de testib. th. 41. & seq.*

So ist doch hierwider imprælentiarum 10
nicht nur dises zumerckhen/ daß mit disen ihren schrifftlich ertheilten Nachrichten/ nach deren an uns geschickhten Facti Speciei ungezweifeltem innhalt/ auch diser Mißhandlung Notorietät;

Quâ concurrente quòd Ordo Juris non 11
requiratur, vel observetur, Juris est vulgatissimi:

Clement. *Pastoralis. de rejudic. Cap. Ad nostrum, 21. de jurejur. Cap. 4. X. de testib.* Barbosa & Tabor, in *axiomat. vocab. Notorium. axiom. 9.*

sondern auch Inquisitæ Selbstaigene/ 12
guthwillige/ und beständige Bekanntnus concurrirt und vor augen ligt.

Und dieweil diser ihre/ mit aller Umb- 13
ständ außführlicher anzaig beglaitete Confessio auch bey der andern gedoppelten Missethat des Ehebruchs und Bluthschand gebenmässig vor augen ligt/ und durch diser/ daß ihr Schwager und delicti hujus Consors, alß er eben deßwegen zu Neuenstadt in dem Gefängnus gelegen/ ein Loch durch die wand gemacht/ und/ vermittelst mit stroh zusammen gebundener Reiffstückhe/ sich aus demselben heruntergelassen/ auch/ unangesehen eines dennoch erlittenen todtgefährlichen Sturtzfalls/ mit der flucht sich salvirt/ und biß acto nicht wider zur stelle gekommen/ noch mehrers bestärckht wird/ so waltet kein zweiffel/ daß all diser Delicta, zu begründ- und vollstreckhung mehrangeregter Straffe der Fustigation und Relegation/ für gnugsamb erwisen angenommen werden können.

Sanè enim, si ad hoc, ut & Fustigatio- 14
nis, tametsi (quod optimè observavit peritissimus illustris Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 39. num. 55.* & *Resp. 126, n. 10.*) Morti proxima, pœna

pœna contra aliquem decerni & effectui dari valeat, etiam sola Reorum, modò sit verisimilis, Confessio sufficit, eo quòd nemo facilè, nisi proprii sanguinis & vitæ prodigus, crimen contra seipsum, cujus ipse revera reus non sit, confiteri censeatur, & dehinc ipsa sola Delicti confessio illius verè & realiter perpetrati vehementissimam pariat præsumptionem; ex qua sola arbitrariam pœnam locum sortiri, ex Marsilio, Boerio, Felino, Baldo, Aretino, & aliis, definit Carpzovius,

Q. crimin. 81. num. 5. & seqq. ubi etiam 16 ob solam majoris Furti confessionem, quantumvis nullis, circa corporis delicti certitudinem, adminiculis constabilitam, eidem huic pœnæ locum multis assignat; & quòd 17 ex hoc rectè etiam ad alia confessata delicta, etiamsi de illis aliundè non constet, præter solam supremi supplicii pœnam, ad quamlibet aliam, eapropter dictandam, argumentum formetur, post plures, quos laudat, concludit Idem, *Q. crimin. 60. num. 35. cum seqq.* cui etiam subscribit B. Dn. Assessor Mauritius, *parte 2. consil. Tubing. 9. num. 33.*

18 Quanto tutiùs & justiùs eidem huic pœnæ, propter confessionem hujus generis criminum, quæ, clàm & remotis arbitris commissa, regulariter, nullum, ex quo illorum convinci quis posset, relinquunt vestigium, & dehinc pronascentem melioris & certioris probationis difficultatem, in Criminibus carnis, & præcipuè Adulterii, itemque Incestûs, frequentissimè obviam, si præsertim cum tali confessione etiam alia urgentia Adminicula concurrant, locus erit assignandus?

cum laudato Carpzovio, *d. Q. 81. num. 3.* & post Zasium Lauterbachio, de *confessione*, *t. 50. in fin.* junctis illis, quæ tradit Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. lib. 1. casu 116. num. 11.* Mauritius, *d. l. num. 32.*

19 Et quòd præprimis ob Fugam personæ coadulterantis, incestûs correæ, & alterius Partis constantem & claram Confessionem, ad decernendam quamcunque Pœnam, excepto solo ultimo supplicio, Judex progredi valeat, nihil dubii suppetit;

per tradita Carpzovii, *Q. 60. num. 34. & seqq.* ubi plures collaudat. Hartmanni Pistoris, *Observ. 34. num. 26. 30. & 56.*

20 Allermassen nun dises seine richtigkeit hat; also ist auch an deren von der Peinl. Verhafften begangener dreyer schwehrer Criminum Formali, daß sie nemlich dieselbe/ nach der allbekannten rechtlichen præsumption/Dolo malo begangen/ durchauß nicht zuzweifflen. Dann obgleich dieselbe/ zu immunirung des begangenen Falß, sich mit allegirung ihrer grossen Armuth behelffen 21 wollen/ daß Sie nemlich ihr kind zu disem ende/ daß Sie einiges Paten-geld/ seu pecuniam lustricam bekommen möchte/ zum zwaitten mahl/ tauffen lassen; so mag dises jedoch Ihr im wenigsten nicht zustatten kommen;

per ea, quæ in simili determinat Tabor, in *exposit. Constitut. criminal. Artic. 159. num. 13.* ubi etiam contra Fures pauperta- 22
tem prætexentes ità rectè pronunciat: Si hæc excusatio à pœna ordinaria Fures liberaret, jam omnes facillimum inveniunt effugium; cùm rariùs ditiores ad tàm infame flagitium impellantur. Quandocunque enim ille, qui in necessitate, seu majore, seu minore, est constitutus, aliâ ratione, nempe vel laborando, vel mendicando, se ab illa relevare potest, tunc quòd neque fures, neque alii delinquentes à doloso proposito immunes dici valeant, benè firmat Chassanæus, ad *Consuetud. Burgund. rubr. 1. §. 5.* ad verba: *S' il n'a grace.* Addat. Carpzovius, *Q. crimin. 83. num. 44. & 45.*

Ingleichem hat Sie/ quoad reliqua cri- 23
mina, Adulterii & Incestûs, sich zwar auf ihres flüchtigen Schwagers malitiosam Seductionem, mit anführung diser Umbständ/ beworffen/ daß/ indem sie bey ihm/ mit ihrem/ beraits vor etlichen jahren aus unehlichem beyschlaff erzeugtem Kind im hause gewesen/ Er Ihr/ ohne die geringste anlaittung/ überall nachgeloffen/ weg und steg ihr verstellt/ und sie so gar biß in ihre Cammer hinein verfolgt; da sie zwar die Thür etlichmahl hart vorgesteippert und verriglet; Er habe aber doch mit gewalt hineingebrochen/ und ihr keine ruh gelassen/ ja auch Sie offt mit schlägen/ maulschellen und stössen zu seinem gailen willen gezwungen/ so/ daß sie sich nicht mehr zuret- 24
ten gewust/ weilen er ihr getrohet/ daß/ wann sie nicht seinem willen erfülle/ er sie/ sampt ihrem kind/ zu dem hauß hinauß jagen wolte; welches sie auch im fall/ wann sie es ihrer Schwester hätte wollen entdeckhen/ zugewarten gehabt hätte. Seye also durch allerhand Persuasiones, auch 25
Schröckhwort/ und thätlichen Gewalt/ deren sie nicht resistiren können/ wie auch zu etlich mahlen erlittene Schläge/ und besonders auch hierdurch/ weil sie mit ihrem Kind sonsten keinen anderwärtigen auffenthalt gewust/ durch die Armuth/ in dise böse That zugehählen verlaittet worden/ welche sie dann zumahlen nicht so hoch außgerechnet/ und nun hertzlich bereue: Mit dem weittern zusatz/ daß/ indeme ihr Schwa- 26
ger Nachtwächter gewesen/ er öffters/ bey nacht/ sich unvermuthet zu ihr in die Cammer und ihr Bett practicirt/ und ihr so zugesetzt/ daß alle resistentz vergeblich gewesen. Schreyen habe sie nicht getörfft/ und zum öfftern nicht gekönnt; und mithin

seines

27 seines willens geleben müssen. Es dient aber hierauf zur beständigen abfertigung/ daß / pro primo, Hanns Nelpp über dise beschuldigung noch gar nicht gehört / einfolglich dieselbe / quâ facti, noch nicht vor erwisen oder gültig angenommen werden
28 könne. Ja umb willen / 2dò, sie beraits vor fünff Jahren / aus unehlichem beyschlaff / ein noch lebendes kind zur welt gebohren / so hat Sie umb so mehr die allbekañte rechtliche præsumption / quòd semel malus, in eodem delicti genere, semper talis præsumatur; unverneinlich wider sich;

per congesta Barbosæ, & ad illum Taboris, in *axiomatib. vocab. Malus. axiom. 4.*

29 Wannenhero nicht zuglauben / daß es eines sondern Zwangs / Verführ- oder Nöthigung bey Ihro bedörfft hab. Und demnach Sie / 3tiò, wann Ihr dises bluthschändige / Gott- und ruchlose leben nicht wohl zugeschlagen hätte / des Nelppen ehebrecherische und schändliche anmuthungen ihrer
30 Schwester gar leicht / auf eine solche manier / hätte anzaigen können / daß er sich darüber vor ihnen schämen / und wann Sie ihm nur mit der Obrigkeit getrohet / Sie Inquisitin / mit ihrem kind / wohl noch weiter im hauß gedulten hätte müssen; zumahlen da Sie / als fast täglich ausser dem hauß im taglohn arbeitend / ihme keine beschwerde darinnen gemacht / und in ihrer aignen Cammer ihren auffenthalt gehabt: So dann / 4tò, wann auch gleich dise Seduction / auf seine beyfahung / noch von ihme gestanden würde / solches ihro zwar
31 wohl ad relaxandam pœnam ultimi supplicii zustatten kommen möchte; aber nicht auch ad pœnam Fustigationis & Relegationis;

32 juxta ea, quæ, contra Matthiam Berlichium, qui propter obtentam Seductionem, Blandimenta, & lascivas pellectiones ad hujusmodi crimina, ne quidem capitalem pœnam remittendam contendit;

in *parte 4. conclus. 32. num. 38.*

33 ex Novella sanctione Würtembergica I. de *Ao. 1586. §. 10. post Ordinat. Provincial. pag. 272.* in verbis: Als da jemand zu solchen Mißhandlungen / einer oder der andern Unzucht / auf boßhafftige hinterlistige Verführung gerathen ꝛc. & doctrina Carpzovii, *Q. crimin. 72. num. 47. & 50.* Facultatis Juridicæ Altorfinæ, in *Respp. novissimè* à Leuchtio *publicatis*, *Resp. 29. num. 16. & 19.* Taboris, *tract. de indiciis delictor. in totius ab ipso editi Operis vol. 2. pag. 544. num. 48.* ibi: *Iis, qui impetu &c.* in casu simillimo sollicitè congessit Collega noster, D. Harpprecht, in *Respp. civilib. & criminal. vol. 6. Resp. 94. num. 104. cum seqq.*

34 Und dieweilen / pro 5to, auch das andere Crimen, videlicet Falsi, nicht also bewandt / daß auch wegen desselben der Inquisitin einige Excusation zustatten kommen möchte / so ist weitters nichts übrig / als daß nunmehro aus den Rechten gezaigt werde / wie dise drey Crimina denenselben gemäß zubestraffen seyn möchten. So viel nun allerförderist das Crimen reiterati Baptismi 35 betrifft / so ist oben schon angezaigt / daß dises Delictum, unanimi omnium DDrum suffragio, pro crimine Falsi gehalten werde; und daß dise Mißhandlung durchauß nicht gering zuschätzen / das ergibt sich ab 36 disem / quòd is, qui baptismum, quò in consortium Ecclesiæ recipimur, & Filii DEI efficimur, dolosè reiterat, priorem fidem irritam faciat;

1. ad Timoth. 5.

& Christum, semel juxta Pauli effatum, 37 ad Galat. *2. v. 27.* in baptismo indutum, iterum exuat, primumque Sacramentum verè incestet; id quod maximum peccatum, si non planè Blasphemiam, appellandum existimat illustris Dn. Baro de Lyncker,

in *peculiari Dissert. de Baptismo, cap. 4. §. 1.*

Ex quo etiam varias illius pœnas, in Ci- 38 vili non minùs, quàm Canonico Jure, tùm & nostri Imperii Romano-Germanici pragmaticis sanctionibus definitas videmus. Jure namque Canonico hujus criminis rei 39 Clerici jubentur deponi; & Laicis accessus ad ordines præcluditur.

Can. 15. de consecrat. distinct. 4.

Jure verò Civili Baptismum nefariè re- 40 terantes, die Widertäuffer / non saltem Hæreticis annumerantur;

L. 1. Cod. ne sacr. baptisma iterat. ibidemque Brunnemannus.

sed & contra dibaphos sive rebaptizatos, 41 (Id quod tamen communiter ad Adultos 42 restringunt, qui se repetitim baptizari patiuntur) pœna exilii, cum decem librarum mulctâ, præstituta occurrit,

in *L. 3. Cod. d. tit.*

ademptâ simùl licentiâ donandi, itemq; 43 testandi, seu Testamenti factione activâ; parique pœnâ ipsi Judici præscriptâ, si pœnam in Reis castigandis dissimulet;

in *L. 2. Cod. eod.*

imò quòd Rebaptizans, si sit Christia- 44 nus, ultimo supplicio eapropter addicendus sit, expressim additur in *eod. illo tit.* Et tametsi DDres haud parùm varient, quid 45 per ultimum supplicium in dicta Lege, ut in pluribus aliis, intelligi debeat? & Matthæus Wesembecius solam Deportationem 46 & exilium, istis verbis, ex eo, significari contendat, quia subsequens Lex non nisi Exilio, & mulcta X. librarum auri, cum ademptione facultatis donandi, & conficiendi testamenti tales damnet; eidemque sententiæ haud parum præsidii accedat ex

L. 21.

L. 28. princip. de pœn. Tamen valdè obstare *L. 21. eod.* loco suprà relato notat Dominus de Lyncker; Cujus definitioni etiam in proposito subscribit Brand, in *tr. ad d. tit. Cod. ne sacr. baptisma iteret. num. 2.* Rittershusius, in *exposit. Novell. part. 6. cap. 10.* Perezius, ad *d. tit. Cod. ne sanct. bapt. iteret.* Tuldenus, ad *eund. tit. num. 2.* Paulus Christinæus, *Decc. Belgic. vol. 2. Decis. 38.* Johann-Aloys. Riccius, in *collectan. Decisionib. Decis. 2256.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Baptismus. num. 4. in fin.* Legesque adductas hoc modo con-
47 ciliat Matthias Stephani, in *interpr. C. L. 1. tit. 6. num. ult.* quòd quidem ex istis duabus Legibus evinci possit, ultimum supplicium principaliter ad pœnam mortis extendi; veruntamen secundariò illas etiam pœnas, quæ mortì sunt proximæ, ultimum & summum supplicium dici, eo quòd etiam in insulam deportatis Vita ipsa supplicium, & Mors è contra solatium esse soleat.

48 Quodsi etiam moderni Imperii sanctiones evolvere allubeat, constat sanè, quòd Hodiè tùm Anabaptistas, die Widertäuffer / tùm etiam scientes, & doli capaces quoscunque Dibaphos, pœna Gladii maneat;

id quod non solùm Wesembecius & Rittershusius, *dd. locis.* testantur; verùm etiam diserti Imperii Recessus extra dubium collocant, non Gladii tantùm; sed & Ignis supplicium adversus dolosè rebaptizantes & rebaptizatos notoriè dictantes; & præcipuè Rec. Imper. de Anno 1529. §. Nachdem auch kürtzlich. ibi: Daß alle und jede Widertäuffer und Widergetauffte / Manns- und Weibes-Personen / verständiges alters / vom natürlichen leben zum tode / mit Feur / Schwerdt / oder dergleichen / nach gelegenheit der Personen / gericht und
49 gebracht werden. Constit. Imper. wider die Widertäuffer. de Anno 1530. & 1651. ibi: Nachdem auch Chur-Fürsten und
50 Stände. Qui textus quòd utique de illis solis, qui malitiosè in hoc genere peccant; & non etiam de illis, qui errores suos revocant, & gratiam implorant, exaudiendus sit, ex his ibi porrò sequentibus verbis: Welche Personen aber ihren Irrsal ꝛc. evidenter patescit, & advertit laudatus Dn. de Lyncker; *dicta Dissert. cap. 4. §. 3.*

51 Ob nun wohl diese Straffen allein die jenige Personen betreffen / welche jemanden wissentlich und dolosè widertauffen / oder sich nochmahls tauffen lassen: So waltet jedoch nicht der wenigste zweifel / daß auch solcherley leuthe / welche ihre allschon getaufte Kinder / nicht zwar in contemptum des heyligen Sacraments der Tauffe;
52 sondern schändlichen Gewinns willen / daß sie nemlich von ihren Gevatterleuthen / sive spiritualibus suæ Prolis Parentibus, einige Paten-gelder / seu pecuniam lustricam emungiren und zuwegenbringen / einem Pfarrer oder Kirchendiener noch ein / oder mehrere mahl / zu tauffen offeriren / und / auf dessen befragen / boßhafftiger weise / daß es noch nicht getaufft / zuversähen sich erfrechen / hôc ipsô, als schon gemeldt / ein gravissimum Crimen Falsi unvermeinlich begehen / und dahero auch billich mit scharffen Straffen coercirt werden sollen: Es 53
seyen gleich die / so solches thun / Zigeuner / als die den grausamen Mißbrauch beyder heyligen Sacramenten für gar keine Sünde / und das menschliche leben für einen Jahrmarckht / auch die Religion für ein Gewerb und Handel halten;

contra quos eapropter, imprimis quoad 54
hoc, ne vel ipsi, vel ipsorum Liberi, Bis, vel pluries baptizentur, complures in nostris Evangelicis Ecclesiis saluberrimæ passim prostant Constitutiones;

& præprimis Serenissimi Saxoniæ Electoris, in *Ordinat. Eccles. gener. artic. de Anno 1580. tit. 6.* & in *Ordinat. Polit. de Anno 1661. tit. 11. §. 4.* nec non Serenissimi Saxo-Vinariensis Ducis, in der Weinmarischen Kirchen-Ordn. *lib. 2. cap. 11. §. 4.* Addat. König, de *casib. conscient. part. 1. casu 15.* Dn. Baro de Lyncker, *cit. loc.*

oder Heyden; oder Juden: 55

cujusmodi notabilem & plenissimè à Dn. 56
Henrico Heshusio, Hildesiensi, quoad viveret, Superintendente descriptum Casum 57
nobis exhibet Dedekennus, in *consill. & Decc. vol. 1. parte 2. sect. 5. num. 7. pag. nobis. 85.*

oder auch ihres Nahmens / den sie von dem Herrn Christo haben / und Göttesvergessene boßhafftige Christen; 58

ut videre est apud jam suprà laudatos, & mox porrò à nobis laudandos Doctores.

Und daß wir dises in kürtze fassen / so gehet / wegen dises schwehren Criminis Bestraffung / der einträchtige schluß der Rechtslehrere dahin / daß / welche dessel- 59
ben überführt und bekantlich / mit der Straffe des Ruthenaußhauens / und ewiger Lands-verweisung angesehen werden sollen;

ut in Casu, quò Anno 1597. Fœmina 60
quædam infantem suum Ter, hôc solô fine, ut pecuniam & munera, quæ Susceptores seu Patrini suis Liberis spiritualibus, ex sacro baptismatis fonte levatis, utplurimùm offerunt, ab illis emungeret, baptizari curavit, eandem hanc pœnam à Scabinis Lipsiensibus dictatam recenset Bened. Carpzovius,

in *praxi crimin. Q. 93. num. 43. & 44.* 61
ubi ipsum Præjudicium his subnectit formalibus: Dieweil aus denen übersandten

Schrifften zubestraden / daß die Gefangene ihr Kind in dreyen unterschidlichen Kirchen und Ohrten / wissentlich / allein umb des Paten-gelds willen / tauffen lassen / sie solches auch selbsten bekannt und gestanden: So wird Sie / wegen solches vorsätzlichen Mißbrauchs der heyligen Tauffe / mit Stauppenschlägen des Landes ewig billich verwisen. Quibus gemina definiunt etiam Dn. de Lyncker, *dicto cap. 4. §. 3.* Bechmannus, in *commentar. theoret. pract. ad tit. ad L. Cornel. de fals. Observ. pract. 4.* Struv. *exerc. ad π. 49. θ. 72. in fin.* Eckolt. ad *d. tit. de fals. §. 5. num. 2.* B. Collega noster Dn. D. Grave, in *Diss. de crimine falsi, θ. 13. & 48. pag. 61.* Dn. Collega D. Majer, in *commentar. ad Inst. tit. de publ. judic. §. 7. in fin.*

62 Et quòd talis Judæus, hîc Tubingæ hujus criminis reus inventus, præter Fustigationis & Relegationis pœnam, etiam Stigmate inusto punitus fuerit, benè ipsi meminimus, & annotat B. Dn. Lauterbach, in *Coll. Pandect. tit. ad L. Cornel. de fals. θ. 5. in fin.*

63 Wohlerwogen nun / in substrato, die Peinlich Verhaffte zu ihrem behuff / und ihre begangene Mißhandlung zuentschuldigen / nichts als ihre armuth anzuführen gewust; hierauf aber beraits in antecedentibus geantwortet zufinden / und zu disem Delicto noch ein ander gedoppeltes Delictum kompt / Adulterii nimirum cum Incestu conjuncti; so können wir nicht absehen / wie Sie Inquisita mit mehrgemeldter Straffe verschont werden könne.

64 Sintemahlen / als viel auch dise zwey andere schwehre Crimina concernirt / so würde / wann auch des ehebrecherischen Bluthschänders Johannes Nelppen entweder freywillige / oder durch die Tortur eruirende Bekanntnus zugegen wäre / eine

65 grosse Frage seyn: Ob nicht Beyde / diser Missethaten schuldige / Personen gar mit dem Schwerdt / und am leben zustraffen seyen? In reiffem betracht / daß sehr viele Rechtslehrere Generaliter darvorhalten /

66 quòd, quoties Adulterium cum Incestu concurrit, pœna Gladii eapropter dictari debeat;

ut videre est apud Matthiam Colerum, in *Decc. Decis. 172. num. 14.* & Jodoc. Damhouderium, in *Praxi rer. criminal. cap. 96. num. 5.* Quorum etiam sententiam communiter approbari eluescit ex illis, quæ differit Carpzovius, *Q. crimin. 72. num. 5. & 6.*

67 Ex quo etiam ità Petrus Theodoricus: Succurrit, inquit, & ea Ratio, quòd crimen incestûs non possit esse solum; sed semper annexum habeat aliud delictum, nempè Adulterium, vel Stuprum. Grillandus, de *pœnis omnivarii coitûs, Q. 1. num. 10.* Undè meritò unius delicti Pœna augetur propter aliud, ut graviùs puniatur. Bartolus, ad *L. Si adulterium cum incestu. ff. de adulter.* Caball. in *resoll. criminal. casu 200. num. 10. 99. & 100.* Cypræus, de *jure connubior. part. 2. de matrimon. cap. 6. num. 2. cum sqq.* Nec hâc in parte, ob ejusmodi 68 interpretationem, Judicis conscientia vulnerari potest, cùm & Jure Divino hoc delictum morte plectatur. Levit. 20. & Deuteronomii 22.

in *Colleg. criminali*, *cap. 6. aphor. 5. num. 4.*

Und obwohlen hierwider angeführt wer- 69 den möchte / daß dise sententia impræsentiarum, der ursachen / keinen ingress finden möchte / dieweilen die mittverhaffte Stöss sin eine ledige Weibs-Person / in cujusmodi casibus, si videlicet Maritus cum Fœmina soluta adulterium committat, hôc non obstante, quòd cum tali adulterio Incestus concurrat, tamen Pœnæ capitali nullum locum competere; sed tantumodò Pœnam Virgarum & perpetuæ Relegationis, in utrumque Delinquentem decerni debere, operosè statuminat Hartmannus Pistoris,

Observ. 181. num. 25. cum seqq. & *Observ. 192. num. 17. & sqq.* Bened. Carpzovius, in *praxi crimin. Q. 72. num. 7. & mult. seqq.* Brunnemannus, ad *L. 38. num. 3. ff. ad L. Jul. de adulter.* Quod & innuit B. Collega noster Dn. D. Bardili, *exerc. ad π. 35. concl. 23.*

So würde jedennoch im Fall / wann 70 Nelpp und seine Confessio auch in medio wäre / in reiffes bedenckhen zuziehen seyn / daß dises Delictum Adulterii cum Incestu, in disem Herzogthumb / nemlich zu Neuenstadt / von ihnen begangen und vielfältig betriben worden. Als nun niemand 71 den unbekannt / daß in disen Landen das Delictum Adulterii, ob concursum Incestûs, in allen Fällen / sive simplex tantùm Adulterium committatur, sive duplicatum, und also auch in talibus terminis, wann ein Ehemann mit einer / Ihm zu nahe verwandter / oder verschwägerter / lediger 72 Weibs-Person / einen Ehebruch begehet / die äusserste Todes- und Schwerdtstraff platz greiffe:

per tx. in Novella Würtemberg. I. de *Anno 1586.* §. Und ob sich zutragen solte / 73 daß jetztangeregte Laster nicht zwischen Ledigen; sondern auch verehlichten Personen / und also / beneben der Bluthschand / zumahl auch ein Ehebruch begangen würde / alsdann solle der Richter die obgesetzte Todesstraff des Schwerdts / gegen dem Mann und dem Weib / decerniren und fürgehen lassen.

Idque

74 Idque indefinitè, sive utraque Persona, sive Una tantùm ex illis in matrimonio vivat: Eo quòd utique, utróque in casu, Incestus cum crimine Adulterii conjunctus sit.

Ordinat. Provincial. Würtemberg. *tit. 94. §.* So auch. *5.* B. Dn. Lauterbach, in *Differ. Jur. Comm. & Würtemberg. circa Causas criminal. §. XXI. num. 27. & seqq.* ubi scribit:

75 Quòd, quamvis de hac sententia non semel fuerit dubitatum, & inter Ducatûs hujus JCtos disceptatum; idque propter modò dictum §. *12.* allegatæ Novellæ, ubi crimen incestûs pœnâ capitis punitur, si inter personas conjugatas sit commissus; ibi: Daß jetztangeregte Laster nicht zwischen ledigen; sondern verehelichten Personen/ und also/ beneben der Bluthschand/ auch ein Ehebruch begangen würde: Quibus
76 moti nonnulli pœnæ ultimi supplicii tùm demùm locum competere contenderunt, si utraque Persona sit conjugata: Tamen, his non obstantibus, Sereniss. istarum terrarum Legislator, mododictum §. Und ob sich zutragen solte &c. tùm Anno 1587. tùm & Anno subsecuto 1599. per geminum Rescriptum, sic declaraverit: Daß auch in
77 solchen Fällen die beyde delinquirende Personen/ unaeachtet die Eine allein darunter verehlichet; die andere aber noch ledigen standes/ mit gleicher Straffe/ nemlich des Schwerdts/ angesehen werden sollen.
78 Et quòd ità frequenter à nostra Facultate responsum fuerit, ibi porrò subnectit laudatus Lauterbachius. *num. 30.*

Als nun/ sagen wir/ dises seine gantz ungezweiffelte richtigkeit hat: also ist hiebey
79 ferner wohl in obacht zunemmen/ daß/ obschon Inquisita, wegen dises im Löbl. Hertzogthumb Würtemberg begangenen Adulterii incestuosi, nicht auch in dem Hertzogthumb; sondern ausser demselben/ in dem Freyherrlich Gemmingischen Territorio, mit gebührender Straffe belegt werden solle; Jedennoch die/ nach den Fürstlich-Würtembergischen sanctionibus Novellis
80 verwürckhte Straff wider selbige platz greiffe/ und dahero/ wann auch des Nelpen außtrückhliche und richtige Confessio in medio wäre/ Sie indubitatò mit der äusserstẽ Todesstraff/ auch extra Ducatum, angesehen werden könte.
81 Expeditum enim est, quòd, quemadmodum, in Pœna cuilibet crimini comensurandâ, ad Tempus, quô illud commissum fuit, criminalium Causarum Judices respicere tenentur:

tx. expr. in *L. 1. princip. de pœn.* ubi jungesis Brunnemann. B. Collega noster, Dn. D. Bardili, in *concl. theoret. pract. ad posterior. Pandect. part. exerc. 38. conclus. 7.*

ità etiam Loci, in quo illud perpetratum, 82 non minorem rationem haberi debere, communis DDrum definitio sit: Eo quòd, sicuti Paciscentes & Contrahentes Statutis Loci, 83 in quo contractum cum alio celebrant, hunc suum Contractum conformare voluisse intelligi debent, sic, ut omnes Controversias super illo emergentes, juxta Jus Statutarium illius Loci, definire oporteat;

per *L. 6. de eviction. L. 34. de regul. Jur. cum parallel.*

ità etiam Delinquentes secundum Loci, 84 in quo delinquunt, Statuta & Jura, Reipublicæ se ad pœnam obstringere voluisse existimandi sint, ceu hôc ipsô, quòd delinquunt, in pœnam ejus Loci Statutariam, vel receptam tacitè consentientes, eodemque momento, quo delictum consummant, sese ei subdentes;

ut in terminis hæc determinat ipse Jureconsultus, in *L. 34.* verbis: *Ipse te huic pœnæ subdidisti. ff. de jure fisci.*

Hincque passim DDres, quoad Forum 85 sortiendum, Contractus & Delicta rectissimè æquiparant:

Zanger. de *exception. sub cap. Exceptio incompetentia, seu præscriptio fori. num. 17.* Rauchbahr, *part. 1. Q. 50. num. 15.*

Sic, ut propterea, si Civis Lipsiensis, vel 86 alius Subditus Serenissimi Saxoniæ Electoris, extra Electoratum, adulterium committat, non Gladii pœna, pro primo adulterio, in Electoratu Saxonico recepta; sed quælibet alia in loco hujus criminis perpetrati recepta, verbi grat. Carceris, vel Relegationis, vel solummodò Nummaria, etiam Lipsiæ, vel in aliis Electoralibus civitatibus aut locis, ubi talis adulter domicilium habet, vel deprehenditur, dictari valeret: Et si è converso subditus Würtemb. 87 in Electoratûs Saxonici loco, verb. grat. Lipsiæ adulterium committat, ipse non solùm Lipsiæ; verùm etiam in hoc Würtembergico Ducatu, pœnâ ultimi supplicii, propter primum Adulterium, coerceri valeret:

juxta ea, quæ latè hac in rem commentatur Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 54. num. 47. usque ad fin.* Cardinalis Parisius, *vol. 4. cons. 159. num. 6.* Mevius, ad *Jus Lubec. lib. 4. tit. 4. artic. 15. num. 12. & seq.* Clarus, ad §. *fin. Q. 85. num. 4.* Goswinus ab Esbach, ad *Carpzov. part. 4. Const. 19. Def. 19.* Hartmannus Pistoris, *observ. 166.* Caspar. Ziegler. *Diss. de pœn. §. 53.*

Quamvis enim in casibus, ubi Pœna Statutis 88 loci Domicilii etiam contra delinquentes extra Territorium expressè præfinita, illam semper irrogandam DDres pronuncient, cùm Statutum suos Subditos ligare valeat etiam extra territorium delictũ patrantes: Tamen, quando Statutum simpliciter loquitur, tunc illa 89

Pœna, quæ in loco delicti commissi obtinet, locum sortitur;

ut ex Claro, Caballo, Guazzino, Tuscho, & Bartolo docet Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Pœna. num. 19.*

90 Demnach aber / mehrgemeldter massen / der Mit-delinquent Johannes Nelpp bißher flüchtigen fuß gesetzt / und man also auch seine Confession nicht zur hand bringen kan / folglich / propter defectum corporis delicti, quantum scilicet de ultimo Supplicio quæ-
91 ritur, ad quod dictandum in criminibus carnis notoriè utriusque Partis confessio necessaria est;

Hartmannus Pistoris, *observ. 33. num. 24.* Mauritius, *consil. Tubing. 9. num. 7.* Carpzovius, *Q. crimin. 60. num. 12.*

Diese äusserste Todesstraff / wider Peinlich Verhaffte / bey so bewandter Sache /
92 nicht verhängt werden kan; so muß man dieselbe / indem man nicht waist / ob / oder wie bald / man Seiner des Nelppen hiernächst noch habhafft werden möchte / in statu quo gleichwohlen annehmen; da dann / weil sie Verhaffte alles selbsten bekannt / kein beson-
93 derer zweiffel waltet / daß auch wegen diser doppelten schwehrē mißhandlung die in der Urthel bestimpte Straffe des Ruthenaußhauens und ewiger Landsverweisung in allweg wider sie decernirt werden möge. Dann wiewohlen nicht wenige fürnehme Rechtslehrere der meinung seyn / quòd
94 commixtio Affinium in primo gradu Lineæ collateralis æqualis, hôc insuper habitô, quòd tales Personæ Sororum & Fratrum loco sibi invicem sint, incestum committant non communi Naturæ & Gentium; sed solô Civili Jure prohibitum:

ut videre est apud Müllerum, ad *Struv. exerc. ad π. 29. §. 50. lit. γ. & δ. in fin.* Dominos Jenenses apud Richterum, *vol. 2. consil. 15. num. 32.* Dominos Altorfinos, in *consill. à Leuchtio noviter edi. is & revisis, consil. 29. num. 4. & seqq.*

95 Ja Ihrer nicht wenige noch weitter gehen / und keinen andern / als solchen Incestum, qui inter Ascendentes & Descendentes committitur, pro Incestu Juris Naturalis & Gentium erkennen und halten wollen:

ut definiunt Hahnius, ad *Wesembec. tit. de adulter. num. 21.* in verbis: *Dividitur in incestum Juris Gentium & Juris Civilis. Ille, qui inter* Ascendentes *& Descendentes committitur. Hic, qui inter* Collaterales. Sixtinus, de *regal. lib. 2. cap. 11. num. 5.* Rittershusius, ad *Novell. part. 4. cap. 2. num. 10.* Vultejus, *Jurispr. Rom. lib. 1. cap. 19. num. 35. & cap. 48. num. 48.* post Cujacium, Heyden, in *conclus. criminal. cap. 2. conclus. 4. lit. b. & c.*

Und dahero in specie auch in talibus ter-
96 minis, wann jemand sich mit zweyen Schwestern fleischlich vermischet / auch einige von unsern Antecessoribus dise meinung propugnirt / daß solches kein Naturæ & Gentium; sondern solo Civili Jure verbottene Bluthschand sey;

quos inter Besoldus, (Taboris judicio, in *armamentario Justiniani, cap. 6. §. 8.* jam tùm Papizans) in *consil. 178. n. 4. cum sqq.* & Henricus Bocerus, *classe 4. Disp. 12. §. 51.* ubi ità in puncto: Incestus Juris Civilis committitur cum aliquibus, qui nobis ex transverso conjuncti sunt, veluti cum Sorore Uxoris.

Ut nihil de eo, quid complures Roma-
97 no-Catholici Scriptores circa punctum hoc sentiant, modò adjiciamus. Videatur pro pluribus Thomas Sanchez, de *matrimon. lib. 6. Disp. 66. num. 11.* Cornelius à Lapide, ad *Levit. 18. pag. nobis. 704.* & Paulus Laymannus, in *Theol. morali, lib. 1. tract. 4. cap. 22. num. 2.*

Umb willen jedoch viele andere Theologi und Jurisconsulti beständig darvorhal-
98 ten / daß nicht nur der in Linea recta Cognatorum & Affinium; sondern auch in transversa seu collaterali, inter Fratres & Sorores, & qui per vinculum Affinitatis tales sunt facti, begangene Incestus, und mithin auch eine solche Commixtio cum vivente, vel mortuæ Uxoris Sorore, etiam Jure Naturæ, verbotten sey; und also vel maximè auch in talibus terminis ein Incestus Juris Gentium begangen werde:

De quo ità cum aliis Antonius Matthæus: Nec, inquit, aberraverit multùm, qui di-
99 xerit, in secundo quoque Affinium gradù (puta juxta Civilis Juris computationem) incestum Jure Gg. committi cum Sorore Uxoris;

in *tract. de criminib. lib. 48. tit. 3. cap. 1. num. 6.* Carolus Antonius de Luca, in *Praxi crimin. cap. 17.* ibi: *Illicitum coitum habens* cum duabus Sororibus *non potest dici commisisse incestum de Jure Civili.* Conferantur omninò, quæ de his comentantur Casparus Ziegler, ad *Lancelloti Instit. Juris Canon. lib. 2. cap. 13. §. 10.* Kizel. in *synopsi matrimon. cap. 3. theor. 11. lit. H.* admodùm reverendus Dn. D. Hochstatter, in *Colleg. Pufendorfiano, exerc. 9. §. 20. pag. 416.* Dn. Collega noster D. Schweder, in *Disp. de impediment. matrimon. §. 16.* Carpzov. de *arbore consanguinit. cap. 4. num. 20. cum sqq.* Brunnemannus, ad *L. 5. & 8. num. 3. cum sqq. Cod. de incest. & inutil. nupt.* Henricus Brouwerius, in *tract. de jure connubior. lib. 2. cap. 16. pag. 487.* ubi vide omninò. Johannes Christenius, de *causis matrimonial. Diff. 3. Q. 13.* B. Dn. Lauterbach, de *singulari affin. jure, Diff. 2. cap. 6. §. 22.* ubi dicit: Inter Affines collaterales primi gradûs, secundum Canonicam computationem, inter Fratrem nimirum & de-
100 functi

functi Fratris Viduam, Sororem & Sororis defunctæ Viduum nuptias etiam prohibitas esse; & quidem secundum communem Theologorum & JCtorum nostrorum, in nostris Consistoriis receptam sententiam, etiam Jure Naturæ & Divino indispensabili. Addantur plures alii diligenter congesti à nostro Collega D. Harpprechto, in *Respp. civilib. & criminal. Resp. 94. num. 44. num. 44. & sqq.*

Und wann wir gleich in specie dises/ quòd hujusmodi Commixtio cum duabus Sororibus nicht Jure Naturæ strictè sic dicto, & omnimodò immutabili, & nec ipsi Divinæ Sanctitati dispensabili, verbotten sey; so können wir doch ab hac plerorumque Neotericorum verissima sententia, quòd illa nihilominùs per Jus Divinum positivum universale, circa quod quidem DEUS, si hoc ipsi placuerit; verùm nulla omninò humana Potestas, etiam Imperatoria, & Pontificia, ullo casu dispensare 103 potest, quodque omnes in mundo viventes homines non minùs, ac ipse Decalogus, obligat, nullo modo abgehen; und halten 104 dahero jedannoch darvor/ daß dise Commixtio ein unzweifflicher Incestus Juris Gentium sey.

101 102

105 Quòd enim, præter Jus Naturale propriè sic dictum, etiam in ordine ad sanctissimum DEUM omninò immutabile & indispensabile, ulteriùs à Deo Jus positivum universale, seu, ut alii loqui amant, positivum morale, quod nimirum ab illo omnibus hominibus, aut certè Quibusdam, eò tempore totum humanum Genus repræsentantibus, circa talia objecta, quæ necessariam cum Natura humana conexionem non habent, ex. grat. de non comedendis certæ arboris fructibus, de Polygamia, atque Divortio, in primæva Conjugum institutione, vitandis, de sanctificando septimo die, & quæ talia sunt alia, cum rationali Hominis natura nullam connexionem necessariam habentia, & tamen ab omnibus hominibus servanda, publicatum & latum sit, verissimè detur, nihil dubii ferè omnes moderni relinquunt.

Adeatur ipse Grotius, de *J. B. & P. lib. 1. cap. 1. §. 15. & seqq.* Kulpisius, in *Colleg. Grotiano, exerc. 2. §. 5. pag. 57. lit. r.* B. Dannhauer, *phænom. 6. §. 11. pag. 468.* B. Dn. Johann-Reinhardus Hedinger, in *Conspectu natural. Jurisprud. universal. Q. 1. num. 12. pag. 1.* Georgius Beyer, de *dispensat. circa matrimon. inter Gradus consanguinit. & affinit. prohibitos. §. 43. & 44.* ubi ad argumenta Brückneri respondet. Excellentiss. Dn. D. Hochstetter, in *Colleg. Pufendorfiano, exerc. 4. §. 19. 20. & 21.* Dn. i Collegæ nostri, D. Schweder, in *Diss. de impediment. matrimon. §. 18.* & D. Majer, in *commentar. ad Inst. tit. de J. N. G. & Civ. pag. 54.* Addat. B. Dn. Cancellarius Osiander, in *not. ad Grot. lib. 2. cap. 5. §. 13.*

Et in specie cùm non omnes Leges matrimoniales Levitici *18.* contentæ, Juris moralis naturalis, seu Naturalis propriè sic dicti, neotericis plerisque, ex eo, videantur, quia DEUS de facto circa illas dispensavit in liberis Adami, & in Lege prostante Devteronom. *25. vs. 5.* ideò illas rectiùs Juris moralis positivi esse dicunt; 107 verùm universalis, circa quod quidem DEUS, si hoc, aliquo in casu, ex justa causa, ei allubeat; (ut in proximè *dicto capite* Devteronom. *25. vs. 5.*) verùm nulla humana, ut diximus, Potestas, ullo casu dispensare potest, eo quòd illud totum humanum Genus, sive omnes in mundo viventes homines tàm ad Culpam, quàm ad Pœnam in perpetuum obliget; 108

Levit. *18. vs. 24. & sqq.*

&, 2dò, etiamnùm in Novo Testam. ejus Leges non minùs, quàm in veteri Testamento, hominum vitam adstringant; 109

per tx. Marci *6. vs. 18.* 1. Corinth. *5. vs. 1.*

& dehinc à Prophetis in classem moralium Legum referantur; 110

Ezechiel. *22. vs. 16.* Amos. *2. vs. 7.*

Tertiò tàm turpia & abominabilia facta 111 concernant, ut, qui illa committunt, ante factum horrore, & post illud perpetratum pudore & morsu conscientiæ terreantur; apertissimo argumento, quòd etiam illæ omnium sanorum & recta ratione non planè carentium hominum cordibus inscriptæ sint;

ad Roman. *2. vs. 15.*

Quartò, licet non omnibus; tamen multis 112 in casibus, capitali supplicio munitæ sint;

Levit. *18. v. 11. 12. & 17.* juncto Devter. *27. vs. 20. 22. & 23.*

Quintò tàm seriis, severissimis, & em- 113 phaticis, tùm in principio, tùm medio, & fine, Clausulis circumvallentur, ut in ipsa confestim Præfatione Sanctissimus Llator ità loquatur: Ego sum Dominus, DEUS vester: Juxta consuetudinem terræ Ægypti, in qua habitastis, non facietis:

dicto cap. 18. vs. 3.

idemque hoc monitum: Dann Ich bin 114 der HErr; der HErr euer GOtt/ procul dubio hôc & non alio fine, ut omnes in universum homines his sanctissimis præceptis se simpliciter submitterent, nec ulteriùs in aliquam rationis rationem curiosiùs inquirerent, quinis vicibus repetat;

ejusd. capitis *vs. 2. 4. 5. 6. & ult.*

postea pravæ Consuetudines Gentium 115 Cananæarum, Juri partim Naturali, partim Divino positivo universali contrariæ speciatim referantur: tandemque Sanctio pla- 116 nè universalis, prægnantissimâ cum emphasi, semper aliis atque aliis; sed præcisæ,

absolutæ, & summè seriæ Voluntatis Divinæ pleniſſimis verbis repetita sequatur: Ne polluamini in omnibus his, quibus contaminatæ sunt universæ Gentes: *vſ. 24.* Nec facietis NB. ullam ex omnibus abominationibus istis: Omnis anima, quæ fecerit 117 de abominationibus his NB. quidpiam, peribit de medio populi sui. *vſ. 29.*

prout doctè hæc enucleat Zieglerus, ad *Grot. lib. 2. cap. 5. §. 14. verb. Ad cateras Leges.* & ibi: *Nec difficilis est responsio. fol. 279.* Georg. Beyer, de *Dispensat. circa matrimon. ingradib. consanguinitat. & affinit. prohibitis. §. 48.* & signanter commendat Johannes Seldenus, de *Jure Nat. & Gg. lib. 5. cap. 11. pag. 619. & sqq.*

Et cùm, sextò, hæ Leges, omnes & sin- 118 gulæ, hôc efficaciſſimô atque universali muniantur epilogo: Custodite itaque has Leges meas atque judicia, quæ faciens homo vivet in iis; illis verò contraveniens, ob commissum flagitium, è terra habitationis suæ, ceu per illud pollutæ, ejicietur, pleno alveo hinc profluit, quòd illæ indubiè non merè forenses, soli populo Judaico datæ & latæ; verùm universales & morales sint Le- 119 ges, totum Genus humanum, sive omnes, ad ipsam Seculi consummationem, victuros homines potentiſſimè obligantes, nullique humanæ dispensationi obnoxiæ;

juxta latiùs firmata celeberrimi Dn. D. Hochstetteri, in *laudato Colleg. Pufendorf. exerc. 4. §. 19. 20. & 21. & exerc. 9. §. 20.* ut & Dn. Collegæ nostri D. Schwederi, *dicta Disp. de impediment. matrimon. §. 18.*

Imò cum, septimò, omnes Gentes Ca- 120 nanææ, ob hujusmodi connubia, à sanctiſſimo Nomotheta in Levitico prohibita, graviſſimè peccâsse, atque ideò extremæ internecioni destinatæ dicantur;

in *dicto cap. 18. vſ. 27. & duob. seqq.*

inconcussâ exhinc consequentiâ effi- 121 citur, quòd aliquam Legem, illorum omnium prohibitoriam, præceſſiſſe oporteat. Ubi enim nulla Lex, ibi etiam nulla Legis transgressio datur. Quia verò Lex Naturæ cum aliquibus connubiis, in *dicto* 122 *cap. 18.* prohibitis, nihil habet commercii, 123 aliter dici non potest, quàm quòd Lex positiva, hæcque universalis, tametsi non scripta; sed oretenùs tradita, & Patribus commissa, hujus Transgressionis, cum totali illarum excidio conjunctæ, Objectum constituat:

prout ferè hanc in rem eruditè commentatur laudatus Dn. D. Hochstetter, *dicta exerc. 4. §. 19. pag. 136.* & passim Alii.

Sicut itaque plerique neotericorum, ab 124 innumeris sacræ paginæ difficultatibus (notante Strykio, in *additionib. ad Jus eccleſiaſt. Brunnemanni, lib. 2. cap. 1.* ad verba: *Ad quem Apostoli,*) se & alios cum ipsis liberaturi, sub hac distinctione inter Legem Naturæ, & Divinam positivam universalem, universas in Levitici *18. & viceſimo capite* obvias Prohibitiones feliciſſimè expediunt, ità nempe, ut aliæ ibidem prohibitæ Conjunctiones per Legem Divinam moralem simpliciter 125 talem, quam alii moralem naturalem appellant, & nec ipsi in cœlis sanctiſſimo Deo, ullo casu, dispensabilem; aliæ verò per Legem Divinam moralem positivam tantùm; verùm universalem, omnes in universum Gentes & Homines, (Nisi DEUS dispenset.) æternùm obligantem, prohibitæ sint:

Jungantur, quæ contra Bachovium & alios sollicitè statuminat Bened. Carpzovius, de *arbore consanguinit. D. 1. num. 10.* Valentinus Guilielmus Forsterus, de *nupt. cap. 7.* Zieglerus, ad *Grot. lib. 2. cap. 5. §. 13.* Linck, de *jure episcopali, cap. 13. num. 76. & 77.* Vinnius, ad *§. 6. num. 4. & 6. Inſt. de nupt.* ubi addit, Pontificem Innocentium III. vi *Capit. 13. X. de reſtit. ſpoliat.* 126 multosque ex castris Pontificiorum, atque Scholasticorum præprimis doctiſſimos hanc sententiam propugnare, & propterea etiam cordatè adstruere, quòd nec ipsemet Pontifex eatenùs dispensare queat, ut connu- 127 bium contrahatur in aliquo ex Gradibus Levitici *18.* prohibitis: Quorum etiam prolixum nobis exhibet catalogum Thomas Sanchez Jesuita, de *matrimon. lib. 7. Diſp. 52. num. 7.* Addantur eidem sententiæ subscribentes Justus Henningus Böhmer, in *introduct. in Jus Pandectar. tit. de juſt. & jur. §. 16.* ubi Jus Divinum positivum universale sub solius DEI; & non Hominum 128 ullius dispensatione; & dehinc omnes Gradus Levit. *XIIX.* prohibitos planè indispensabiles pronunciat. Schöpfer. de *Dispenſat. matrimon. §. 16.* Dn. Lauterbach, in *commentar. ad tit. π. de ritu nuptiar. §. 55.* Henricus Brouwerius, de *jure connubior. lib. 2. cap. 16. pag. 484.* ubi etiam ex Seldeno, & quibusdam ab illo laudatis Rabbinis docet, Divinum hoc præceptum: Nemo hominum accedat ad propinquam carnis suæ, 129 non solos obstringere Israelitas; sed & alios Quoscunque, adeoque in eo Jus toti humano Generi præscriptum esse; idemque ex eo veriſſimum reddi, quòd ipsemet DEUS diserti ſſimè nos doceat, se ideò omnes extirpare Cananæos, quia nefandis illis conjunctionibus, quas Leviticus connotat, polluerint Terram; quibus tamen nulla Lex specialis de nuptiis præscripta vel data usquàm legatur:

Ità etiam in specie hanc Conjunctionem cum duabus Sorôribus similiter per Legem 130 Divinam moralem, non quidem naturalem, attamen positivam universalem, prohibi-

tam

zàm pronunciat, ità ut quidem DEUS, in aliquo casu, ut jam suprà notavimus; sed nulla è contra humana Potestas, quantacunque illa sit, circa illa dispensare queat.

B. Dn. Samuel Stryke, in *addition. ad Jus. eccleſiaſt. Brunnem. lib. 2. cap. 16. §. 25. verb. Gentiles etiam obligârunt.* Struvius, in *Diſp. de diſpenſationib. cap. 5. §. 21.* Schöpfer, de *diſpenſat. matrimon. §. 28.* Schilter. in *Inſtit. Jur. Canon. lib. 2. tit. 10. §. 38.* Dn. Böhmer. *cit. loc.*

131 Wir führen diſes alles / mit etwas weitläuffer deduction / zu diſem End an / damit wir clärlich vor augen legen / daß / wann gleich auch die vom flüchtigen Nelppen / mit ſeiner Schwägerin / begangene Bluthſchand nicht per Legem Naturæ; dieſelbe jedoch per Legem poſitivam univerſalem verbotten / und dahero durchauß nicht pro tali duntaxat Inceſtu zuhalten ſey / qui tantummodò Lege, vel Conſtitutione, aut aliâ parte Juris politici, merèque humani verbotten;

prout talem inceſtum Juris ſaltem Civilis definiunt Domini JCti Altorfini, in *dicto conſil. 29. num. 4. & ſqq.*

132 Dergleichen verbott wann bey diſer Bluthſchand allein fürwalttete / die Peinlich verhaffte mit der Fuſtigation, ex hac Ratione, quia LL. Romanæ nominatim hoc cavent, quòd Ignorantia Juris merè civilis Mulieribus ſubveniat, & propterea ipſis, ob crimen Inceſtûs, Civili ſolummodò Jure prohibiti, benignior & mitior, quàm Maribus, pœna dictari debeat, wohl verſchohnt werden könte / ja von Rechts wegen müſte;

per tx. in *L. 38. §. 2.* verbis: *Mulier tùm demùm eam pœnam, quam Maret, ſuſtinebit, cùm inceſtum* Jure Gentium *prohibitum admiſerit.* & *§. 4. ſeq.* ibi: *Mulieres in Jure errantes inceſtûs crimine non teneri.* (dicto ſcil. modo.) *ad L. Jul. de adulter.* Conferantur omninò Domini JCti Altdorfini, *c. l. num. 14.* Bocerus, *claſſ. 4. Diſp. 12. §. 52.* Beſoldus, *conſil. 178. num. 20.* Rittershuſius, ad *Novellas, part. 4. cap. 2. num. 18.* Thomingius, *Dec. 42. num. 12.* poſt plures, quos laudat his ſpecificis in terminis, Proſper Farinacius, *Q. crimin. 149. num. 152. cum ſqq.* Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 4. C. 23. D. 13.*

Weilen aber bey uns an der andern Sententz / daß nemlich diſe bluthſchändige vermiſchung auch per Legem Divinam moralem, ſeu per Jus poſitivum univerſale verbotten ſey / cujus Juris ignorantia nec Mulieres excuſat, auſſer allem zweiffel ſtehet / und auch ſonſten der verhafften keine gültige Excuſatio zuſtatten kommt; diſem allem nach bleiben wir bey obſtehender Urthel / daß nemlich dieſelbe an den Pranger geſtellt / von dar mit Ruthen außgehauen / und der Freyherrlichen Gemmingiſchen Herrſchafften auf ewig verwiſen werden ſolle; 133

per prolixè firmata à noſtro Collega D. Harpprechto, in *Reſpp. civilib. & criminal. Reſp. 94.* Carpzovio, *Q. crim. 74. num. 19. cum ſqq.* cùm aliis.

Nur ſollen wir diſes annoch anfügen / daß / weil Inquiſitin ihr in diſer Bluthſchand erzeugtes Kind wohl vermuthlich noch ſäugt / indem ſie daſſelbe erſt am 16. Octobr. gebohren / deſſentwegen dem Nachrichter zubefehlen ſeyn möchte / daß er Ihrer mit ſcharffen Staupenſchlägen verſchone / und mithin diſe Straff mehr zur offentlichen Schande / als zu ſonderem Schmertzen / an derſelben vollzogen werde. 134

Diſes alles / als den heilſamen Rechten gemäß / haben wir / ſalvo quovis rectiore judicio, mit unſers Collegii anvertrautem Sigill zuunterziehen keinen anſtand gefunden / und verbleiben anbey ꝛc. Tübingen / in Colleg. noſtro den 14. Decembr. Ao. 1711.

CONSILIUM SEXAGESIMUM.

SUMMARIA.

DE variis Pactis, *Debitorem* verè, *vel ſolùm* putativè, *ad* Pecuniam ſibi creditam præcisè in certa Nummorum Specie, *&* Numero eodem, reddendam obligantibus, *ſollicita diſquiſitio.*

Præmittitur Sententia definitiva. *num. 1.*

In Pomerania Citationes, *vel per* juratum Judicii Nuncium, *vel per* Notarium immatriculatum, *vel per* Nuncium privatum inſinuari *poſſunt. num. 3. & ſqq.*

Sed in hac ultima Specie *requiritur, ut talis* privati Nuncii Relatio *de inſinuata Citatione, coram* Notario immatriculato, loco juriſiurandi, *aſſeveretur, & in* publico Documento *ab eodem* conſignetur, *num. 7. & ſeqq.*

Verbum

Verbum, Soll / *sive* debet, *præsertim in* Statutis, *est* necessitativum *seu* obligatorium. *num.* 13.

Jurato Judicii seu Curiæ Nuncio *de* Citationum insinuatione *quare* plena *adjudicem* habenda *sit* fides? *num.* 14.

Nuncio privato, & non jurato, *de* Citatione à sese insinuatâ referenti, *non aliter* creditur, *quàmsi* desuper corporale præstet juramentum. *num.* 15.

Vel, si Curiæ stylus *hoc ità ferat*, loco jurisjurandi id asseveret. *num* 16.

Citatio, intra legalem Terminum, *adversæ Parti* insinuanda, & post plures *demùm* dies *ei insinuata*, *regulariter* invalida. *num* 17 *& sqq.*

Quando in tabulis obligatoriis hæc verba occurrunt: Daß gelihen worden seyen Ein Tausend Reichsthaler / an 500 vollwichtigen / untadelhafften und guthen Ducaten / *adjectâ* hac lege, daß solche / zu seiner zeit / wider an guthen untadelhafften Ducaten oder Reichsthalern / erlegt werden sollen / *utrum Debitor præcisè* quingentos Scutatos, in pleno hoc numero, *vel* in specie *præcisè* mille Thaleros restituere *teneatur*?

De hac ipsa Quæstione, *in hoc toto Consilio*, *principaliter disquiritur. ànum.* 21. *usque ad fin.*

Exhibentur Formalia Obligationis, *de quâ hîc Qr. num.* 23. *& seqq.*

Ex his Expressionibus seu verborum figuris quòd M. Thaleri in quingentis, pleni ponderis, & probis Scutatis mutuò dentur, daß Tausend Reichsthaler an guthen wohlwichtigen Ducaten / gelihen werden: *cum specifico Promisso*: Daß besagte Tausend Thaler wider an guthen / untadelhafften / gangbaren und wohlwichtigen Ducaten / oder Reichsthalern sollen restituirt werden / *non potest præcisè* certarum Specierum Descriptio *extundi. num.* 30.

Neque hoc indè sequitur, *quòd Debitor præcisè* numero totidem Scutatos, *vel* Imperiales, Tausend Species Ducaten / oder Tausend Reichsthaler / stück / *restituere teneatur num.* 30.

Sed nuda & sola, *in dictis verbis*, Monetarum seu Nummorum Descriptio *continetur*, an was erley Sorten das Anlehnen geschehen / und daß dasselbe / zu seiner zeit / mit gleichguthen Sorten / und nicht mit allerhand am Schroot und Korn ringhaltigen Sorten hinwiedergegeben werden solle. *num.* 31.

Si aliter diceremus, valdè rarum hoc foret, *ut* Pactum *de pecuniâ alicui* creditâ, *vel ex* Venditione annuorum Redituum, *vel ex conventa* Retrovenditione, *præcisè* in Numero totidem Scutatis, *vel* Thaleris in specie, *Germanis* Stuckh vor Stückh / *suo tempore* reddendis, *non pro adjecto haberi deberet. num.* 32.

Prudentes vel cauti Patresfamilias non aliter Scutatos, *aliasve quascunque* Monetas aureas, *quàm* prævià illarum Appensatione, *sive Ponderatione*, *ex mutuo*, *annuorum redituum Venditione*, *& sic deinceps*, accipere solent. *num.* 35.

Neque Creditor, *aut* Emptor annuorum redituum, *pecuniam*, *quam credit*, *vel Venditori solvit*, sine prævià Specierum consignatione, ohne einen Sorten Zettul / *& expressâ Pactione* de æquè bonis Nummis sibi restituendis, *dare consuevit num.* 37.

Ex his verò omnibus tale Pactum, *quòd Debitor* ad tot, quot ipse accepit, Scutatos, vel Thaleros, Stück für Stück / *seu* in specie *& eôdem numero reddendos obstrictus esse debeat*, *haudquaquàm efficitur. num* 39.

Ex hisce verbis: Daß die Summa der Holtzinß wider mit 1900. Rheinischen Gülden / guth an Gold / oder mit Rheinischen guthen Gülden an Gold / inmassen wir die vom Glaubiger empfangen / (wann auch gleich der Güterkauff mit lauter Goldstückhen geschehen wäre.) abgelöst werden solle / *nihil aliud evincitur*, *quàm sola* Descriptio Monetæ, *seu* Quantitatis florenorum: Non *verò* Speciei *quasi scilicet Sors in ejusdem speciei nummis*, *& præcisè in* totidem, *quot Emptor exolvit*, aureis Rhenensibus, *restitui debeat. num.* 40.

In

In Casu proposito *Civitas mutuataria, in aurea moneta, duntaxat* mille thaleros *accepit, qui tùm temporis non plus, quàm* mille & quingentos vulgares florenos, Fünffzehenhundert Gulden / *effecerunt, & non* bis mille; *sed tantùmmodò* M. & D. florenos in suos usus verè convertit. *num.* 41. *& sqq.*

Generalis Mutui natura *non patitur, ut Civitas* in plus, quàm accepit, *teneatur. num.* 45.

Nec Lex. Civitas. 27. de reb. cred. *ultra Summam* in usus Civitatis verè versam, *eam patitur condemnari. num.* 46.

Adfertur consimile de redituum annuorum emptione Exemplum *ex Resp. perillustris Dn. Lynckeri. num.* 47. *& sqq.*

Thalerus *olim vocatus fuit* ein dickher Pfenning. *num.* 48.

Mille & nongenti Aurei Rhenenses, 1900. Rheinische Goldgülden / Anno 1502. *non pluris valuere, quàm* 1900. Imperiales *sive Thaleri. num.* 51.

Creditor *non debet* cum damno Civitatis *mutuataria, vel redituum debitricis,* locupletari. *num.* 52.

Sufficit, *ut* Creditor *à mutuatario, vel redituum venditore, in* Quantitate & Qualitate, tantundem recipiat, quantum hi ex ipsius facultatibus acceperunt. *num.* 54.

Inter has duas loquendi formas, quando Debitor promittit, daß er die / an guthen und untadelhafften 500. Ducaten Paar angelihene Eintausend Reichsthaler hinwider an guthen und untadelhafften Ducaten oder Reichsthalern zuruckhgeben wolle. *Et quando promittit:* Daß er für die / an guthen und untadelhafften 500. Ducaten / ihm vorgestreckhte Eintausend Reichsthaler / hinwider *praecisè* 500. guthe Species Ducaten / oder Tausend Reichsthaler-stuckh zurückhgeben wolle / *permultum interest. num.* 55. & 56.

Promittens, se sibi mutuò datos mille thaleros, *in justi &* probi valoris scutatis, *vel* thaleris, *restituturum esse, non* mille *thaleros, in pleno* hoc numero, *vel* quingentos *scutatos* in specie *promittit; sed* mille tantùm & quingentos Florenos, *quos* in integris mille thaleris *accepit, se reddere velle. num.* 57.

Talis debitor, si tot thaleros, *vel* scutatos, *creditori* restituat, *quot* ad mutuò acceptos mille thaleros, *habito* respectu *ad illorum* Valorem, *qui* tempore initi Contractûs *obtinuit,* exæquandos sufficiunt, *suæ obligationi ex asse satisfacit. num.* 58.

Et Creditor talis sibi debet imputare, quare Pacto speciali, *de* quingentis Scutatis, *vel* mille thaleris, hoc ipso Numero, & in specie reddendis *sibi non prospexerit. num.* 60.

Promittens, daß er für die / an guthen und wohlwichtigen 500. Ducaten / ihm angelihene Eintausend Reichsthaler / *praecisè* 500. Ducaten *Species,* oder Tausend Reichsthaler-stuckh *restituiren* wolle / *is praecisè* tot, numero, Scutatos, *vel* Thaleros *praestare tenetur,* quantacunque *deinceps in imposititio illorum* Valore Mutatio *contigerit. num.* 62.

In hoc casu frustranea hæc exceptio *est, quòd* Debitor pecuniam sibi mutuò datam in longè minori Quantitate expenderit. *num.* 63.

Ex eo, quòd Debitor acceperit Species, *non sequitur, quòd* ipse etiam ad Species creditori reddendas præcisè obstrictus *sit. num.* 64.

Haud infrequens est, ut Ducati & Thaleri nullâ peculiari affectione habeantur. *num.* 65.

Ex hoc solo, quòd Creditor certas nummorum Species argenteas, *vel* aureas, *mutuò dat,* hâc Lege *annexâ, quòd debitor* similes, suo tempore, Species restituere debeat, *hoc* Pactum, *quòd debitor* præcisè Tot (Numero) aureas, vel argenteas Species, quot ipse accepit, *restituere teneatur non dùm efficitur num.* 66.

Huic Pacto satisfit, si debitor verb. grat. M. Thaleros, *in* argentea, *vel* aurea Moneta *acceptos, in* tali moneta *deindè restituat; sed, si* Valor impositititius *interè* creverit, *sic, ut* unus thalerus duos faciat florenos, *tunc hoc ipsum* dimidii Floreni Augmentum *non Creditoris; sed* Debitoris commodo cedit. *num* 67.

Adducitur notabile pro his illustrandis Præjudicium Dnnorum Scabinorum Lipsiensium. *num.* 69. *& sqq.*

Et alia duo Dominorum Jenensium. *num.* 71. *& sqq.*

Applicantur *hæc Jura* Casui proposito. *num.* 73. *cum sqq.*

Civitas debitrix tantùm promisit, daß Sie die / an wohlwichtigen 500. Ducaten / Ihr angelihene Eintausend Reichsthaler / wider mit guthen Ducaten / oder Thalern bezahlen wolle. *num.* 75.

Hoc promissum impletur, *si* mille & quingenti Floreni, *quos*, tempore contractûs, quingenti Scutati *efficiebant, in justi* & antiqui valoris Scutatis, *vel talibus* Thaleris restituantur. *num.* 96.

Sed Augmentum quartæ Partis *Scutatorum* Valoris, *ad quem interim excrevére, quod ex voce Italica vulgò* Lagium, *Itali L'agio, vel L'aggio, communiter nuncupant, non Hæredum Creditoris*; *sed* Civitatis debitricis commodo cedit; also / daß Sie mit einem harten Reichsthaler nicht nur 1. fl. 30. kr. und mit einer Species Ducat / nicht nur 3. fl. *qui istorum nummorum Valor impositivus*, tempore celebrati contractûs, *fuit*; sondern mit einem jeden Reichsthaler / zween Gulden / und mit einer jeden Species Ducat vier Gülden bezahlt. *num.* 77.

Adfertur pariforme de annuô Reditu, aureis Rhenensibus, mit Rheinischen Goldgülden coempto, *Exemplum, ex Responsis celeberr. Dn. Lynckeri. num.* 78.

Ad hujus Pacti, *quòd* Mutuatarius, Venditor annui reditûs, *vel* Reemptor *ex pacto de retrovendendo, aliive his similes*, ad Scutatos, *mutuò acceptos, vel à talibus Emptoribus sibi solutos*, præcisè in eodem Numero & Specie restituendos *obstricti esse debeant*, Constitutionem, *hæc* Duo Requisita, *ut, primò*, integri Thaleri, Scutati, *vel similes Nummi*, harte oder gantze Reichsthaler / Ducaten / Goldgülden &c. *fuerint* crediti, *vel* soluti; *&, 2dò, Contrahentes specificè pacisc antur, quòd futura Restitutio* in ejusdem Speciei, & Numeri, Nummis, auch mit hundert Ducaten / stückh vor stückh / *fieri debeat, copulativè concurrere debent. num.* 80.

Hôc ultimô Requisitô deficiente, pro C. Scutatis *quidem etiam* Scutati; *sed non præcisè* tot, quot crediti, *vel* soluti, *nempe Centum reddendi sunt; sed, sic. Scutati tempore Mutui, vel Venditionis celebratæ, tantùm* tercentum florenos usuales *seu vulgares effecerint*; *subsecuto verò tempore istorum* Valor impositivus *usque ad* IV. florenos excreverit, *tunc sufficit*, tot Scutatos *creditori* restitui, quot tercentum florenorum Summam constituunt; *hoc non obstante, quòd expressè sit dictum, quòd* C. Scutati in eadem moneta restitui debeant. *num.* 81. *& seqq.*

Si quis C. Scutatos *mutuò dederit, & expressè sit pactus, quòd sibi* tot, quot mutuos dederit, ejusdem monetæ nummi restitui *debeant, tunc neque* plures, *neque* pauciores *quàm* mutuò accepti, *restitui debent, sive* Valor *interea* decreverit, *sive* creverit. *num.* 86.

In talibus terminis potiùs Corpora, *&* Materia *Nummorum, quàm* Quantitas, *& publicâ Lege imposita* Æstimatio *spectata intelligitur. num.* 87.

Hoc ipsum Leges, regulariter, permittunt *num.* 88.

Definitio Huberi *in eandem sententiam declaratur. num.* 89.

Quando certus Numerus Thalerorum, *vel* Aureorum, inæstimatorum, *tanquàm* Corpora, *vel* Massa Auri, *vel* Argenti, *mutuò datur*, eine Anzahl an Thalern / oder Goldgülden / stückh vor stückh / *tunc* nulla Valoris, aucti, *vel* diminuti, *ratio habetur. num.* 91.

Quando Species Nummorum in Obligatione & Solutione conjunctim *nominantur, sine* certi Valoris determinatione, *ità nimirum, ut debitor fateatur*, daß ihme der *Creditor* eine gewisse Anzahl Thaler / oder Goldgülden / stückh vor stückh / gelihen / und daß er auch solche in eadem Specie, wie sie ihme gelihen / stückh vor stückh gerechnet / wider heimbgeben wolle / *tunc Pactum conventum*, hôc ipsô modô, *specificè implendum*, omni Mutatione, *quæ posteà contingit*, totaliter posthabitâ. *num.* 94.

Creditor

Creditor, C. Ducatos *alicui* mutuatus, *& specificè* stipulatus, *quòd* isti Scutati in eadem Moneta sibi debeant restitui, *si sibi exindè* falsò persuadeat, *quòd, vi hujus Pactionis*, præcisè C. Ducati in specie *sibi debeant restitui, etiamsi illorum* Valor *sit* auctus, *hunc* suum errorem *sibi ipsi* imputare *debet. num.* 95.

Ambiguitas contractûs adversus illum, qui legem illius apertiùs concipere *& dicere potuisset*, interpretanda *venit. num.* 96.

Cautela Strykiana, ne quisquam Contrahentium *à se cum alio initum* contractum ipse concipiat. *num.* 98.

Emptor annui reditus, *qui* [*non expressit*, daß die zahlung an NB. so viel Stückhen Rheinischer Gulden in Gold gethan werden solle / *sibi hoc imputare debet. num.* 98.

Si Mutuatarius, *vel annuorum* redituum Venditor, Sortem, *vel* Pretium emptionis, den Wider-kauffschilling / in certis Speciebus reddendum *promiserit, tunc* Solutiones annuorum redituum, *vel* usurarum, *in* alia moneta *facta, nihil præjudicant. num.* 100.

Diversum dicendum, si nullum tale specificum Pactum *fuerit initum*: *Tunc* à Solutione annuarum Usurarum ad ipsam *quoque* Sortem *benè dijudicandam non malè arguitur. num.* 101.

Etiamsi in ipsa Obligatione certus Valor Thalerorum expressus *fuerit*; *si tamen deindè, pro usuris ex Sorte M. Thalerorum*, quotannis L. Thaleri *in specie soluti probentur, tunc etiam* Sortem in M. Thaleris in specie reddi *oportet. num.* 102.

Contrahentes, in tali casu, à conventa Thalerorum æstimatione recessisse *censentur. num.* 102.

Quando res dubia *est, utrum* M. Thaleri *mutuò dati*, in tot Speciebus *præcisè restitui, an verò* Thaleri *quidem*; *sed, si* Valor illorum interea creverit, *ità debeant restitui, ut hoc ipsum* Augmentum Debitoris lucro cedat? *ex* Usurarum interimistica solutione *haud postremum argumentum à DDbus colligitur. n.* 103.

Talis *super* Moneta *præsumitur* Conventio, qualem censuum *annuorum, vel* usurarum solutiones demonstrant. *num.* 104.

Pecunia credita, *vel à Venditore* annuorum redituum, *vel Pradii* Reemptore, *aliisque similibus, restituenda, præcisè* in numero tot Thaleris, Ducatis, *vel* aliis aureis Nummis, quot mutuò dati, *vel* pro Pretio soluti, *sine ullo* adaucti, *vel* imminuti, *vel* nullatenùs mutati Valoris *discrimine, restitui debet, si, Primò, cùm* M. Ducati vel Thaleri *soluti, aut mutuò dati essent, convenerit*, daß hinwider NB. so viele Reichsthaler / oder Ducaten in specie zurückhgegeben werden sollen. *num.* 105.

Vel (2.) *sit dictum*: Tausend Reichsthaler / stückh vor stückh. *num.* 106.

Vel (3.) *hac conventio addita*: Daß Banco-Thaler wider erlegt werden sollen. *num.* 107.

Vel (4.) *inter Partes ità convenerit*, daß die außgelihene Eintausend Reichsthaler oder Ducaten / *præcisè* in dem jenigen Valôr, wie der Debitor sie empfangen / sollen *restituirt* werden. *num.* 108.

Vel (5.) *hoc actum*: Daß Tausend Reichsthaler in specie, wie dieselbe in Banco gültig / der Reichsthaler zu 14. Silber-Groschen / den Groschen zu 12. Meißnischen Pfenning gerechnet / wie der Schuldner solche selbst empfangen / wider sollen bezahlt werden. *num.* 109.

Vel (6.) *sic pactum*: Daß / wann je der Schuldner dergleichen Reichsthaler in specie nicht lüfern könte / alßt ann er dieselbe an gangbarer Müntze / dergestalten ersetzen wolle / wie der Reichsthaler / tempore Solutionis, am höchsten außgebracht werden könne. *num.* 110.

Vel (7.) *Debitor in tabulis cautionis expressè professus sit*, daß er 1000. Reichsthaler / guth am Schroot und Korn / unverschlagen / NB. deren jeglicher zwey loth Silber wäge / empfangen habe / und er wider dergleichen *restituiren* wolle. *n.* 113.

Vel (8.) centum Joachimici, ut Joachimici, *mutuò dati fuerint. num.* 114.

Vel (9.) centum Aurei, *adjectâ* certâ Æstimatione, *ex. grat. ad IX. florenos, fuerint crediti, & Debitor* Tantundem se restituere *velle promiserit. num.* 115.

Diversum *dicendum*, *si debitor*, *qui* mille Thaleros, *vel* Ducatos accepit, *tantùm promiserit*, *quòd illos* M. thaleros, *vel* scutatos, in eodem monetæ genere, wider an guthen Ducaten oder Thalern bezahlen wolle. *num.* 116.

Licet tota Summa credita in meris Scutatis *fuerit numerata*. *num.* 124. *& suprà num.* . .

Vel in specie dictum fuerit: Daß die empfangene Tausend Reichsthaler mit Tausend Thalern wider abgelegt werden sollen. *num.* 118.

Nisi *etiam hoc adjectum fuerit*: An Tausend Thalern Species; Oder: An Tausend Thalern stückh vor stückh. *num.* 119.

Tametsi Debitor ad Thaleros & Aureos sese obstrinxerit, *& propterea etiam* talem monetam restituere *teneatur*; *tamen postea*, mutatô Valore extrinseco, *ad* Tempus Contractûs *ità respiciendum*, *ut*, *si* Thaleri, Ducati, *vel Aurei in valore* decreverint, *hoc ipsum* Decrementum à debitore supplendum, *vel si* Valor *illorum interea sit* auctus, *hoc etiam* Augmentum debitori relinquendum *sit*. *num.* 120.

In hunc modum omnes Curiæ, & Collegia Juridica Saxoniæ pronunciant. *num.* 121.

Diversa hæc sunt, *si* Joachimici, ut Joachimici, guthe harte Thaler / so nicht zu Gülden angeschlagen worden / & certa Summa in Joachimicis, Tausend Gulden an Thalern / *fuerit mutuò data*, *& restitui promissa*. *num.* 123.

Licet Civitas, Tausend guthe / wohlwichtige Rheinische Gold-Floren / Haupt-Summ se mutuos accepisse *confessa fuerit*, *& in casum sibi facta resignationis promiserit*, die berührte 1000. guthe vollwichtige Rheinische Gold-Floren / Haupt-Summ / hinwider zuentrichten; *tamen ipsa nec tunc tot aureos Rhenanos*, *quot accepit*, in specie, seu numero eodem, *restituere tenetur*: *Sed sufficit*, *si illos M. aureos Rhenanos*, in eadem moneta; *licet propter* adauctum *illorum* Valorem, numero pauciores *restituat*. *num.* 124.

Licet Numerus Aureorum NB. mutuò datorum sit determinatus; *tamen etiam* eorundem NB. restituendorum Numerus *pariter debet esse* determinatus. *num.* 127.

Hæc verba: Die offtberührte Haupt-Summ der 1200. Reichsthaler: *Itemque hæc*: Mehrbesagte Haupt-Summ der 1000. Thaler an guthen / gantzen / wohlgeltenden und unverbottenen Thalern / zurückhzugeben / *nullam* specialem obligationem *inducunt*. *num.* 128. *& sqq.*

Igitur primo *in casu Mille quidem & ducenti Thaleri*, *& in* altera Specie *Mille Thaleri*, in promissis Speciebus, an guthen und gantzen Thalern / *restitui debent*; *verùm non nisi in illo* valore, quô talis Thalerus tempore celebrati contractûs valuit. *num.* 132.

Hæ Conventiones, *quòd Mille Thaleri* integri *reddi debeant*, *& quòd quis Mille* in integris Thaleris *restituere debeat*, *quàm maximè differunt*. *num.* 133.

Priori *in casu* Numerum mille thalerorum implere *oportet*. *Sed in* altero *casu satis est*, Quantitatem *seu* Valorem Mille Thalerorum præstari, *qui tempore celebrati* Contractûs *obtinuit*. *num.* 134.

Ubi Nummi in certa Specie *reddendi*, Mutatio illorum Bonitatis attenditur. *Sed quando* certa Species Pecuniæ *solvenda*, *tunc nulla* Augmenti, *vel* Decrementi *ratio habetur*, *& solus* Numerus *in considerationem venit*. *num.* 136.

Si Numerus Nummorum *sit designatus*, *tunc ille præcisè servandus venit*. *num.* 136.

Si quis promiserit, *se quolibet anno* Scuta decem in auro *solvere velle*, *tunc pariter* solus Numerus; *&* Mutatio bonitatis intrinsecæ, *quæ posteà contigit*, nullatenùs attenditur. *num.* 137.

Licet debitor fateatur, daß er drey Tausend guthe / gantz unverbottene und wohlgeltende Reichsthaler empfangen habe / *& promittat*, daß er solche 3000. Reichsthaler / an guthen / genehmen / und valvirten Reichsthalern bezahlen wolle; *tamen* numero ter mille *Thaleros*, 3000. Reichsthaler-stückh / *seu* stückh vor stückh / *non tenetur restituere*. 137. *& sqq.*

Idem.

Idemque dicendum, licet debitor promiserit, daß er die ihm gelihene Eintausend Reichsthaler/ mit harten/guthen/geschlagenen Reichsthalern wider bezahlen wolle. *num.* 139.

Augmentum *Thalerorum*, *quod à tempore celebrati contractûs accessit*, die Ubermaß/*spectat ad* Debitorem. *num.* 140.

Pariterque in casu, *quò debitor fatetur*, daß er die entlehnte drey Tausend Reichsthaler/ baar über/ an guthen/ harten/ vollwichtigen/ unverbottenen Thalern empfangen habe/ *adjecto promisso*, das Hundert mit sechs Reichsthalern zuverzinsen/ und die Haupt-Summ/ zu seiner Zeit/ hinwider an guthen vollwichtigen Reichsthalern zu*restituiren*. *num.* 142.

Thaleri & hîc non tanquam Corpora, *vel* Massa Argenti *considerantur*; *sed Thaleri quidem* integri & justi valoris *restitui debent*; *verùm* juxta valorem, *qui fuit tempore celebrati* contractûs. *num.* 143.

Debitor *enim* non Plus accepit *in illis mille*, *quantumvis* optimi commatis, *thaleris*, *quàm verb. grat.* mille & 500. florenos, *ultra quos ipsum* ad quid amplius obstringi notoria Mutui natura *non patitur*. *num.* 144.

Adferuntur adhuc alia, *his conformia*, Præjudicia *Dominorum* Jenensium & Wittebergensium. *num.* 149. *& seqq.*

Sententia de casu, *quo Debitor*, harte/*vel* gantze Thaler *redditum iri*, *promisit*, Domini de Lyncker. *num.* 148.

Mutatâ pecuniæ bonitate intrinsecâ, *vel* extrinsecâ, *nisi aliud convenerit*, *ad* Tempus Contractûs *respiciendum*. *num.* 153.

Quid sub nomine utriusque Bonitatis *innuatur? remissivè adducitur. n.* 154.

Limitatur *dicta Regula*, *si* aliud convenerit. *num.* 155.

Sublimitatur: *Nisi Pactum laboret* usuraria pravitate: *Qualia Pacta simùl remissivè adducuntur. num.* 156.

Notatur diversum sentiens *Richterus*. *num* 157.

Adducuntur Rationes, *quare* Tempus Contractûs *potiùs*, *quam* Solutionis, *in casu* mutatæ pecuniæ Bonitatis, attendi *debeat? num.* 158.

Contrahentes *ipsi optimè* scivisse *præsumuntur*, *quid &* quantum pecunia, tempore celebrati Contractûs, valuerit? *num.* 159.

Æstimatio *illicò ab* initio Contractûs *substantiam capit*. *num.* 160.

Contrahentes *non* futuram *Pecuniæ creditæ* Mutationem, *nec* Mutationem Æstimationis, quæ obtinebit tempore Solutionis, *in mente habuisse intelligi debent*. *num.* 161.

Si ad Tempus Contractûs *res redigatur*, neutra Pars *quidquam* damni, *vel* lucri *sentit*. *num.* 162.

Pecuniæ Valore *interea* auctô Debitor *id*, *quod* excedit Valorem, *qui fuit tempore* Contractûs, *æquissimè* deducit. *num.* 163.

Imminutô Valore *ipsa Æquitas* pro Creditore *intercedit*, *ut id*, *quatenùs pecuniæ decrevit*, *suppleatur*. *num.* 164.

Eadem consideratio etiam in casu mutatæ pecuniæ Bonitatis intrinsecæ *pariter locum sortitur*. *num.* 165.

Si aliter sentiremus, *in casu*, *quô Valor pecuniæ crevit*, Creditor injustum lucrum *perciperet*; *&*, *si ejus decrementum à debitore non suppleretur*, Creditori officium, *quod præstitit debitori*, damnosum evaderet. *num.* 167.

Ad Debitorem, *ceu pecuniæ sibi creditæ plenissimum* Dominum; *omne* Damnum Interitûs, Deteriorationis, & Amissionis *solitariè pertinet*. *num.* 168.

Quidnî ergò etiam Valoris adaucti Emolumentum? *num.* 170.

An Reemptor *Pretium*, *juxta* Zinnicum modum, nach dem zu Zinna verglichenen Fuß/*qui* tempore Emptionis, *sub Pacto de retrovendendo celebratæ*, *obtinuit*, *an verò secundum* viliorem Lipsiensem modum, nach dem geringeren Leipziger Fuß/ *tempore* Retrovenditionis *obtinentem*, *Emptori offerre teneatur?* *num.* 172.

Ad Tempus Contractûs *respicere nos jubet* Observantia Cameræ Imperialis, & Senatûs Imperii Aulici. *num.* 173.

Hæc in contradictorio Judicio prævalet. *num.* 174.

Licet, Juris Veritate *præ oculis habitâ*, multi aliter sentiant. *num.* 175.

Laudantur complures de isto Articulo differentes Autores. *num.* 176.

Movetur Dubium, *quòd*, *si* Frumenti *vel* Vini Æstimatio maximoperè *creverit*; *tamen Debitor* tot Modios Frumenti, *vel* tot Amphoras Vini, quot accepit, præcisè restituere *teneatur*, *licet* Creditor, *hoc modo*, *bis terve*, quaterve Plus, quàm dedit, recipiat. *num.* 177.

Frumentum, *vel* Vinum mutuò dans non Æstimationem; *sed* certi Numeri amphoras, *vel* modios, *quos proindè præcisè* eodem Numero *reddi oportet*, *mutuos dedit*. *num.* 179.

Hîc nulla Valoris imminuti, *vel* aucti, ratio *habetur*. *num.* 179.

Æstimatio *est* extra rem creditam: *Hinc*, illâ mutatâ, hæc *tamen* haud quaquàm *intelligitur* mutata. *num.* 181.

Æstimatio, *seu* non credita, *pro* credito Vino, *creditori invito* obtrudi *nequit*. *num.* 182.

Expenditur Clausula: Wir / die Schuldnere / wollen auch diſe willkuhrliche Obligation nicht anders deutten / als ſie im buchſtaben lautet / und NB. vom Herrn Glaubiger / und ſeinen Erben allein verſtanden und gedeuttet wird. *num.* 185.

An, vi hujus Pacti, creditor dicere possit, se hoc ipso, quòd M. thaleros, in 500. *integris, justi ponderis & valoris, Scutatis crediderit, hac Lege adjecta, quòd M. Thaleri itâ mutuò dati, vicissim in justi & antiqui valoris thaleris & ducatis restitui debeant, nihil aliud indigitare voluisse, quàm quòd sibi iterum* præciso numero quingenti ducati, *vel* bis mille Thaleri, ſtückh vor ſtückh reddi debeant? *num.* 186.

Ostenditur, istam Clausulam non admodùm infrequentem *esse*. *num.* 188.

Dicta Clausula non itâ interpretanda, ut aliquid absurdi *exindè inferatur*. *num.* 190.

Nec quid calumnioſi, *vel quod* Juri contrarium, *indè statuminandum*. *num.* 191.

Jus Civile *non oportet* calumniari, *& proindè nec* talem Conventionem calumniosè interpretari. *num.* 192.

Clausulas *cuicunque contractui adjectas semper itâ debemus interpretari*, *ut* omnia Legibus, harumque Regulis convenienter *inter Partes conventa intelligantur*. *num.* 194.

Quando M. thaleri in 500. Ducatis justi ponderis & valoris *fuere creditii*, *& expressè conventum*, *quòd* M. thaleri rursùs in talibus Ducatis, *vel* thaleris restitui *debeant*, *tunc* Jus non exigit, *ut* numero Totidem Ducati *reddantur*, *vel* in specie, & numero bis mille Thaleri. *num.* 195.

Sed hoc tantùm Leges, *in tali casu*, disponunt, *quòd quidem* Solutio in dictis Speciebus *fieri debeat*; *verùm* juxta Valorem, in quô debitor illas, *tempore celebrati* contractûs, accepit. *num.* 169.

Pactum, *ut Nummi mutuò dati*, eadem in specie & numero reddantur, *leges quidem non reprobant*: *verùntamen* specialis expressa, *ad ejus constitutionem*, Conventio *requiritur*. *num.* 198.

Legum interpretatio *non ex illis petenda*, *quæ* in certis saltem casibus singulariter constituta *sunt*. *num.* 200.

Pariter interpretatio Conventionum *non ex talibus desumenda*, *ad quæ* specialis & expressa Contrahentium requiritur conventio. *num.* 201.

Interpretatio conventionum *ipsarummet* Legum interpretationi conformatur *tutissimè*. *num.* 202.

Verba, *quibus ipsi Contrahentes sunt usi*, adversus ipsos, *& ipsorum* Hæredes *sunt* interpretanda. *num.* 202.

Voluntas Creditoris, *in casu proposito*, *non ista fuit*, *ut* quingenti Ducati *sibi* in specie, *&* in numero eodem *restituerentur*. *num.* 203.

Inter-

Interpretatio LLum ipsius Llatoris Voluntati *& menti* adversari *non debet. num.* 205.

Hæredes in Voluntate, *in qua* defunctus perseveravit, acquiescere *debent. num.* 207.

Ista irregularis & abnormis facultas Contractum, demùm post plures annos, pro arbitrio creditoris, interpretandi, *etiam illius* Hæredibus relervata, *ad* Cessionarios, *ceu singulares* | *tantùm successores, minùs rectè porrigitur. num.* 209.

Talia irregularia & anomala Pacta strictissimam *requirunt* interpretationem. *num.* 210.

Leges legitimum Usurarum modum *statuentes etiam ad* præterita, adhucdùm pendentia, negotia *pertinent. num.* 211.

Pacta, *quibus* hujusmodi, *adhucdùm* condendis; Constitutionibus renunciatur, *nullius momenti sunt. num.* 213.

Lis *super articulo* intricato, *vel* dubio, Expensarum compensationem *inducit. num.* 215.

Victor in prima instantia *si in* Appellationis *judicio* succumbat, *regulariter* à sumptuum litis refusione immunis *est. num.* 216.

Ista Q. An mutatâ pecuniæ bonitate *ad* tempus Contractûs, *vel* Solutionis *respiciendum sit?* omnes Judices, Patronos & JCtos, Hodienùm, suspensos & dubios tenet. *num.* 217.

An das Königliche Preußische Hof-Gericht zu Stargart.

Urthel.

NEN Restitutions-Sachen Burgermeister uñ Raths zu Schlage/ Beclagter/ vorjetzt Imploranten/ an einem/ wider Alexander Fridrich von Backhers/ Clägern/ Imploraten/ am andern theil/ erkennen und sprechen von Gottes Gnaden Wir Fridrich der Erste/ König in Preussen/ des Heyl. Röm. Reichs Ertz-Cämmerer und Churfürst ꝛc. (Tit. tor.) auf eingeholten rath unpartheyischer Rechtsgelahrten/ allem fürbringen nach/ mit urthel vor recht: Daß die von den Kr. und Imploranten eingewandte Gravamina für erheblich zuachten/ und dahero die in Anno 1703. am 30. Junij publicirte Sentenz zureformiren; inmassen Wir solche hiemit reformiren/ dergestalten und also/ daß Beclagte Nn. in die/ auf 10. Thaler gesetzte Expensas des in Actis bemerckten Termini circumducti so schlechter dinge nicht verfällt werden sollen; sondern/ wegen dises Puncten/ da Sie anderst deßwegen sich weitter moviren wollen/ zu besserer außführung hiemit verstattet: Wegen des von dem Cläger/ und vorjetzt Imploraten/ mit 500. Gulden gefor-derten Agio aber Sie Bect. Nten hiemit gäntzlich absolvirt; und in dem übrigen/ ratione der Zinse aus dem/ in Anno 1658. von Lorenz Putkammer/ mit Eintausend Reichsthalern angelegten Capital/ wie auch wegen des an Clägers Schwoger/ Lorenz Anselm Putkammer/ Anno 1693. aus solchem Capital bezahlten Zinses/ obbesagte/ als längstens in rem judicatam erschossene/ Sentenz in solch ihrem valôr durchgehends zu lassen; so dann die bißanhero aufgewandte Gerichts-kosten aus bewegnis compensirt und verglichen seyn sollen.

(L. S.) Daß dise Urthel denen Rechten und uns überfertigten Actis durchgehends gemäß/ erkennen wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät/ bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen; unter uns anvertrautten Sigilli urkund. Actum in Coll. nostro, den 11. Jan. Anno 1712.

RATIONES DECIDENDI.

Zu vorstehender Urthel/ und zwar 2
circa Primum illius membrum, da wir nemlich erkannt/ daß die Stadt Schlage in die/ auf 10. Reichsthaler gesetzte Expensas des in Actis bemerckten Termini circumducti nicht so schlechter dinge/ als in priore Sententia geschehen/ condemnirt werden sollen/ hat uns bewogen/ Nicht/ Erstlich/ diser/ als 3
ob die/ am 2. Octobris, 1703. durch Christian Pirckhe/ Cossaten aus Preitschke/ in-

sinuir-

sinuirte Citation nicht eben so wohl / als durch einen geschwohrnen Hof-Gerichts-Botten / zu rechtlichem bestand hätte können exequirt und insinuirt werden: Dann
4 daß in arbitrio Partium stehe / die Citationes entweder per juratum Dicasterii Nuntium, oder durch einen immatriculirten Notarium, oder durch einen / von Ihnen Selbsten / bestellten und abgeschickhten aigenen Botten / ihrem Gegentheil insinuiren zu lassen / das zaiget der clare und lauttere buchstab der Hinter-Pommerischen Hof-Gerichts-Ordnung /

tit. 38. §. 7.

5 Auch / 2dò, nicht dises / als ob clagender Herr von Backhers dem auf den 24. Octobr. dicti Anni 1703. angesetzten Behör nicht eben so wohl durch einen hierzu absonderlich Bevollmächtigten / als in aigener person / hätte abwarten können; und in solchem fall nicht auch eben so wohl / als in altero casu, wann er selbst in person auf Stargart geraiset / und die von ihme belangte Herrn Bürgermeister und Rath der Stadt Schlage außgeblieben wären / die Condemnatio in expensas Termini circum-
6 ducti verhängt werden mögen; angesehen auch dises in nächst-belobter Hof-Gerichts-Ordnung specificè determinirt zu finden /

nempe *Tit. 35. §. 5.* ibi: Solle Es doch durch einen genugsamb Gevollmächtigten sich gestellen ꝛc. *pag. 109.*

7 Sondern dises hat uns solch erstes membrum Sententiæ allso zuverfassen bewogen / daß / da die Königl. Hof-Gerichts-Ordnung / in solcherley fällen / da eine Citatio, durch einen privatim, seu à Parte adversa bestellten Botten / dem citirten Gegentheil insinuirt worden / außtrückhlich verordnet / daß alßdann die von einem solchen aigenen Botten erstattende Relatio nicht nur aus seinem aigenen munde; sondern an Eydes statt / von einem immatriculirten Notario aufgezeichnet / und specificè documentirt werden solle;

8 juxta ista diserta verba Ordinationis: Oder auch durch aigene Botten verrichten / und darvon / durch einen immatriculirten Notarium, Documentum Insinuationis &c. deutlich anzeichnen lassen; und soll NB. von den aigenen Botten / an Eydes statt / die Relation aufgenommen / und von dem Notario verzeichnet werden;

dicto Tit. 38. §. 7. pag. 117.

9 Hingegen diß ohrts der Herr Notarius Valentinus Simon, in seinem ad Acta gegebenen Documento Insinuationis, weiters lediglich nichts vermeldt / als daß Christian Pirckhe referirt habe / daß er den 2. Oct. die original Citation / in abwesen des regierenden Herrn Burgermeisters / Herrn Cämmerer Kuckhelenzen / in Schlow / persönlich insinuirt habe ꝛc. Daß Er aber diese seine Relation an Eydes statt abgelegt / darvon ist in solchem Documento nichts zubefinden. Jungant. Acta, *pag. 9.* Ob es allso allein in der feder geblibben / und von ermeldtem Herrn Notario Simon, als wahrhafftig geschehen / noch supplirt werden könne? oder ob es von ihm ausser acht gelassen worden / und Er eine solche Asseverationem an leiblichen Eydes statt / ex negligentia, zuerfordern unterlassen? das müssen wir / als eine rem facti, dahin gestellt seyn lassen; haben aber / ob ipsam hanc incertitudinem, dises membrum Sententiæ nicht simpliciter und purè determiniren können. Solte nun die Stadt
10 Schlage wegen dises ersten memb. i nicht acquiesciren wollen / und die sach in der Wahrheit sich also ergeben / daß ermeldte Relatio nicht an leiblichen Eydes statt aufgenommen worden wäre / so könten wir nulla ratione absehen / daß besagte Citatio pro legaliter & debitè insinuatâ zuhalten / und die Stadt in Expensas termini circumducti mit fug und recht habe können condemniret werden: Wohlbetrachtet / daß
11 mehi besaate Qualitas Relationis, ut illa nimirum, sub asseveratione loco Jurisjurandi, in manus Notarii immatriculati, à tali privato Nuncio fiat, sub præcisè obligante & necessitativâ particulâ, Soll / (Ibi: Und soll von den aignen Botten / an Eydes statt / die Relation aufgenommen werden.) in sæpè laudata Ordinatione Dicasteriali erfordert wird / und daher / secundum notoriam naturam talium Ordinationum Statutariarum, ad Formam illius referirt werden muß;

per ea, quæ ex Josepho de Sesse, & aliis tradit Joachimus Wibelius, de *contractib. mulier. cap. 3. §. 1. num. 63.*

Quemadmodum enim cujuslibet Curiæ 14
seu Tribunalis Nuncio publico & jurato, de Citationis ab ipso factâ Insinuatione in Judicio referenti, plena fides, ex eo, justissimè tribuitur, quòd fides ipsius publicâ autoritate semel electa, &, tempore ipsius receptionis, corporali juramento, quoad omnia negotia, ad hoc ipsius officium spectantia, imposterum obeunda, sit corroborata:

Carpzovius, de *processu, tit. 7. artic. 1. num. 73.* Gailius, *lib. 1. observ. 54. num. 4.* Dn. Lauterbach, in *Diss. de Nuncio, cap. 1. §. 58. num. 3. & 4.*

ità, si è converso talis Nuncius privatus 15
& non juratus, ad commissionem, etiam Judicis, nedùm solius Partis adversæ, Citationem insinuaverit, ipsi desuper referenti non aliter fidem habendam dicti-

rant,

tant, quàm si ipse hanc suam Relationem corporali corroboret jurejurando;

ut in terminis definit laudatus Carpzovius, *dicto Artic. 1. num. 79. & 83.* Dn. Lauterbach, *cit. loc.*

16 vel, si Ordinatio Judicii hoc ferat, per Assevérationem loco jurisjurandi;

ut hucusque audivimus.

17 Für das ander hat uns zu diſes erſten membri determination auch diſes veranlaſt/ daß die Citation nicht intrà Decendium à die Decreti, ſo am 15. Septembr. An. 1703. abgefaſt worden; ſondern erſt am zweitten Octobris, und alſo erſt am 18. Tag dem Stadt-Cämerer zu Schlage inſinuirt worden;

atteſtantibus Actis, *dicta pag. 9.*

18 Da hingegen / von ſeiten der Herrn Bürgermeiſtere und Raths der Stadt Schlage/ auf die Hof-Gerichts-Ordnung/ *tit. 35. §. 4.* verbis: Da auch das eine Theil *dilationem* ſuchet/ ſoll in dem *Decreto* ein *novus Terminus exprimiret*/ und dem Gegentheil zeittig und inner Zehen Tagen à die Decreti inſinuiret werden ꝛc. ſich beſtändig beruffen.

19 Weilen aber auch hierwider/ wie ingleichem auch wider diſe dritte Einrede / daß Herr von Backhers zu dem auf den 24. ſten Octobris, An. 1703. angeſtellten Behör

20 nicht Selbſten geraiſet; ſondern Herrn Erdtmann Chriſtian von Lettowen commiſſion gegeben/ und daß diſer damahlen auch viel andere Behöre an dem Königl. Hof-Gericht zubeſorgen gehabt/ alſo/ daß ihm dahero auch nicht Zehen Reichsthaler zuerkannt werden ſollen/ ein und anders/ in Facto noch nicht ſo gar richtiges/ eingewandt worden/ ſo haben wir uns gemüſſiget gefunden/ mehrgedachtes erſtes membrum auf mehrere unterſuch- und erläuterung außzuſetzen.

21 Betreffend nun auch das Zweitte und fürnehmſte membrum præmiſſæ Sententiæ, warinnen erkannt/ daß die Stadt Schlage von dem / aus Fünffhundert Ducaten/ oder Tauſend Reichsthalern/ mit Fünffhundert Gulden gefordertem Agio ſimpliciter und gäntzlich abſolviret ſeyn ſolle/ ſo haben wir in deren/ am 29. Decembris, Anni 1658. von den Herrn Bürgermeiſtern und Rath der Stadt Schlage/ an weyl. Junckher Lorenz von Putkamer/ außgeſtellten ſolennen Obligation durchauß nicht befinden können/ daß

22 wegen deren / an Fünffhundert Ducaten/ der Stadt Schlage/ von Ihm Herrn Lorenz von Putkammer/ damahlen gelihener Eintauſend Reichsthaler/ ein ſolches Pactum zwiſchen beyden miteinander contrahirenden Theilen abgeſchloſſen worden ſey/ in krafft deſſen die Stadt/ in caſum ſecu-

rutæ Solutionis, ſich præciſè dahin verbündtlich gemacht / daß Sie die Ihr/ an Fünffhundert Ducaten/ angelihene Tauſend Thaler/ hinwider mit eben ſo viel hundert Ducaten/ ſtückh vor ſtückh und in ſpecie, oder wie diſes ſonſt mit gleichgültigen worten angedingt werden können/ zu ſeiner zeit widerumb heimbgeben

23 wolle; Sondern es gehet vielmehr der heittere buchſtab ſolcher Obligation expreſſiſſimè dahin/ daß/ Erſtlich/ ratione des Anlehnens ſelbſten/ der Herr von Putkammer der Stadt Schlage gelihen und vorgeſtreckht habe - - Tauſend Reichsthaler:

24 Die Stadt bekennt/ Zweytens/ daß diſe Tauſend Reichsthaler von dem Herrn Creditore Ihr würckhlich bezahlt/ und ſolche auch gleich in ihren nutzen verwandt worden ſeyen:

25 Sie verſpricht/ vor das Dritte/ daß Sie diſe Sortem der Tauſend Reichsthaler/ ſo lang ſolches Capital Ihro zur zinſe gelaſſen werde/ jedes hundert alljährlich mit ſechs Reichsthalern verzinſen wolle:

26 So dann wird/ vor das Vierte/ der Verſpruch angehängt/ daß/ auf vorhergängige halb-jährige Aufkündigung/ mehrbeſagtes Capital/ an untadelhafften/ guthen/ gangbaren/ wohlwichtigen Ducaten/ oder Reichsthalern/ wider erlegt werden ſolle:

27 Zu deſſen allen ſo mehrerer verſicherung/ vor das Fünffte/ das Dorff Warßkow / cum pertinentiis, ſo lang ſolches Capital der Tauſend Reichsthaler nicht bezahlet ſeyn werde/ zu einer ſpecial Hypothec eingeſetzt worden;

28 alles juxta formalia dictæ Obligationis.

Ob nun wohl nicht allein gleich in dem Eingang ſolcher Obligation außtruckhlich gemeldt wird / daß mehrbeſagte Eintauſend Reichsthaler/ an Fünffhundert guthen/ wohlwichtigen Ducaten/ ſo alle guth/ gangbar/ und untadelhafft geweſen / der Stadt vorgeſtreckht worden; ſondern auch/ wie gemeldt/ noch darzu der beſondere Verſpruch annectirt wird/ daß

29 die Widererlegung des Capitals auch an untadelhafften / guthen / gangbaren / wohlwichtigen/ Ducaten/ oder Reichsthalern geſchehen ſolle: So mag jedoch

30 aus allen diſen Expreſſionen durchauß keine Deſcriptio Specierum, oder diſes/ erzwungen werden / daß die vorgeſtreckhte Summe der Eintauſend Reichsthaler præciſe hinwider mit Fünffhundert Ducaten / ſtückh vor ſtückh / oder Tauſend Reichsthaler Species , es möchte gleich deren extrinſecus Valor, à tempore Contractûs, ad terminum faciendæ Reſtitutionis, ſo hoch angewachſen ſeyn / als er im-

mermehr möchte / vor dieselbe bezahlt und erstattet werden sollen; Sondern es halten diſe workt weiters lediglich nichts in
31 sich / als eine blosse Descriptionem Nummorum seu Monetarum, an waserley Sorten die Eintausend Reichsthaler der Stadt vorgelihen worden / neben diser verbindung / daß dieselbe / zu seiner Zeit / auch mit gleich-guthen Sorten / und nicht mit allerhand / an Schroot und Korn geringhaltigen und schlechten / obgleich auch gangbaren / und im handel und wandel passirenden Sorten / wider heimbgegeben
32 werden sollen. Dann wann man aus solcherley Expressionen und blosser Beschreibung sive Consignatione deren à Creditore, einem Mutuatario, oder ab annuorum reditum Emptore, deroselben Venditori, oder auch ab Emptore, sub Retrovendendi pacto, aliquod Prædium emente, desselben Verkäuffer / & sic deinceps, bezahlter Müntz-Sorten / ein dergleichen gantz besonderes Pactum erzwingen wollte / daß die jemanden gelihene / oder an dem Kauffschilling bezahlte / Ducaten / Goldgülden / Reichsthaler / oder andere guthe Species, hinwiderumb præcisè mit dergleichen
33 Speciebus, und zwar in dem Wehrt / seu valore extrinseco, wie derselbe in Zeit des Anlehnens / Gültkauffs / u. s. f. an gewesen / sie mögen hernach / so hoch / als immer geschehen könte / auff- oder abschlagen / sollen restituiret werden / so würden gar wenige Fäll sich ergeben / da die
34 Widerbezahlung nicht also geschehen müste: Wohlbetrachtet / daß / gleichwie alle providi & cauti patresfamiliâs anderst keine Doublonen / Ducaten / Goldcronen / Goldgülden / oder andere güldene Müntzen anzunemmen gewohnt / sie werden dann Ihnen vorher ordentlich vorgewogen / einfolglich als Guth / wohlwichtig / untadelhafft und gangbar erfunden;
35 auch keine Reichsthaler / oder andere Silbermüntzen / von Gült-Verkäuffern / oder Mutuatariis, & sic deinceps, anderst angenommen werden / es seyen dann auch dieselbige gangbar / untadelhafft / und durchauß keinem scrupul oder widerspruch unterworffen; sondern / wann ein solch
36 Stückh eingemengt werden will / solches alsobald außgeschossen zuwerden pflegt / und ein anders darfür hergegeben werden muß; Und hingegen auch alle circumspecti Creditores, welche eine nahmhaffte
37 Post geldes außleihen / mit dergleichen specificis Consignationibus creditarum Monetarum, vulgò einem Sorten-Zettel / und austrückhlichem andingen / daß Ihnen hinwider dergleichen Sorten / zu seiner Zeit / sollen zurückhgegeben werden / sich zu prospiciren pflegen: Also freylich
38 aus diser fast gemeinen Gewohnheit sich nicht unschwehr ergäbe / daß / wann man aus solcherley Designationibus sive Descriptionibus creditarum Monetarum, ein solches besonderes / seu specificum, & expressum Contrahentium consensum in tale placitum, daß præcisè Stückh für Stückh sollen restituirt werden / requirirendes Pactum behaupten wollte / solches / absque justissima absurditatis exprobratione, von keinem der sachen verständigen Menschen angehört werden würde;
39

ut in simili advertit perillustris Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 35. num. 17.* ubi ità de tali annuorum Reditnum Venditione: Und ist aus solcherley Expressionen: Die Summa der Gold-Zinß wider mit neunzehenhundert Rheinischen Gulden / guth an Gold / oder mit Rheinischen guthen Gulden an Gold abzulösen; immassen wir die von Ihnen empfangen / (Gesetzt / daß solcher Kauff / NB. mit lauter Gold-Güldenstückhen geschehen wäre.) ein anders nicht zuerzwingen / als Descriptio Monetæ, seu Quantitatis florenorum; Nicht aber Speciei, oder daß die Summa in speciebus florenorum aureorum erstattet werden müste. &c. junctis omnibus ibidem præcedentibus & sequentibus. Für Eins.
40

Und gleichwie / für das ander / juxta suprà, ex ipsis tabulis obligatoriis, verbotenùs relata, der wohlseelige Herr Creditor Lorentz Putkammer / der Statt Schlage / mehr nicht / als Eintausend Reichsthaler / wahrhafftig gelihen; diſe auch weiters nicht / als Eintausend Reichsthaler / von ihme empfangen / und in ihren Nutzen verwandt zuhaben bekannt; so dann auch solche Sortem der Eintausend Reichsthaler / mit Sechs per Cent. zuverpensioniren / und endlich auch wider zubezahlen versprochen: Also ist es an deme / daß die Stadt / wegen diser Eintausend Reichsthaler / als welche allein mit Fünffzehenhundert Gulden / und nicht mit Zweytausend Gulden / in ihren nutzen verwendet worden / weder contra generalem naturam Mutui, quæ non patitur, ut plus sit in Redditione, quàm verè fuit creditum seu mutuò datum;
41 42 43 44 45

L. 11. §. 1. de reb. credit. L. 17. princ. de pact. L. 9. Cod. de non numer. pecun. B. Dn. Samuel Stryke, de *cautel. contract. S. 2. cap. 1. §. 24.* Johannes Voetius, in *commentar. ad d. tit. ff. de reb. cred. §. 18.* Brunnemannus, ad *L. 1. num. 2. Cod. de donat. ante nupt.* Carpz. in *Respp. electoral. lib. 5. Resp. 9. num. 16. & sq.* Coll. Jurid. Argentor. *tit. de reb. credit. th. 27.* Dominic. Arumæus, ad *L. 2. Cod. de resc. vendit. them. 10. pag.*

1128. ubi videʒ omninò. pleniſſimè Richter. *Dec. 72. per integr.*

46 noch auch contra ſpecificam diſpoſitionem Legis 27. de reb. credit. juncta *Auth. Hoc jus. Cod. de SS. Eccleſ.* & *Novell. 120. cap. 6.* de quo pluribus Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 8. tit. 12. & ſqq.* Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. de mutuo, §. 1. n. 8.* omniumq; pleniſſimè in *pecul. comentat. ad d. L. 27. de reb. credit.* Strauch. *Diſſert. Juſtin. 13. §. 10.* Dn. Böhmer, in *introduct. ad Digeſta, tit. de reb. credit. §. 16.* Philippi, in *uſu pract. Inſt. lib. 3. tit. 15. eclogâ 38.* celeberr. Dn. Chlingenſperger, in *colleg. Inſtit. lib. 3. tit. Quib. mod. re contr. oblig. Q. 12.* Arnold, Rath, de *reb. credit. aſſert. 61. cum ſeqq.*

zu einem Mehreren / als Eintauſend Reichsthalern / oder Funffzehenhundert Gulden / nicht verfällt werden kan.

47 Ex quo ità in terminis Dn. de Lyncker: Alldieweilen diß falls Goldgülden in ſpecie nicht verſchriben / ſo iſt der Rath mit Bezahlung / oder dem Widerkauff an Silbermüntz / höher nicht / als wie der Goldgülden zur Zeit des Kauffs gegol-

48 ten / zuvermögen; Und dahero / weil in Anno 1502. als zur Zeit des Widerkauffs-Contracts / der Goldgülden an Silber-Müntz / nur 21. damahlige / nach guthem Reichs-Schroot und Korn gemüntzte Groſchen / oder einen dickhen Pfenning / welcher hernach Thaler genennet worden / gegolten: Ob er gleich jetzo / im Silberwehrt / weit über einen Thaler geſtigen; ſo iſt der

49 Rath die Vergnügung in Silber / nach dem wehrt / wie er Anno 1502. geweſen / an alten Groſchen oder Species Thalern zuthun wohlbefugt. Dann wann ſich

50 in Valore oder Bonitate extrinſeca Monetæ eine veränderung zuträgt / ſo iſt auf das Tempus Contractûs zuſehen / und muß die Widerſtattung nach ſolchem erfolgen. Addat. *Gail. 2. O. 73.* Carpzov. Schulz, Richter, Mauritius, *locis ibi adductis.* In-

51 maſſen auch das Cloſter ein mehrers nicht / als ſo viel es dazumahl / ſecundum communem uſum & æſtimationem, ſive Valorem publicum bezahlt / wider fordern

52 kan. Und dahero / weil es Anno 1502. die 1900. Goldgulden / in außgabe / nicht höher / als 1900. Species Reichsthaler rechnen können / daſſelbe auch deßhalben hiermit anjetzo zufrieden ſeyn muß. Son-

53 ſten das Cloſter / mit des Raths Schaden / in lucro verliren / und mehr / als Es bezahlt / bey der Widereinlöſung erlangen würde;

in *dicto Reſp. 35. num. 45. & 46.* Addat. Ejusdem egregia Deciſio, *cent. 13. Dec. 1286. pag. 271.* ubi ità inter alia: Wann auf die

54 Quantität und Güthe geſehen wird / quæ in uſu & expendendo apparet, bekompt der Creditor wider ſo viel / ſo hoch Er und der Debitor das zur zeit des Contracts geliferte Geld / welches doch der Schuldner gleich wider anzuwenden vorhabens geweſen / können anbringen; und würde hart ſeyn / dafern der Schuldner ein mehrers ſolte zahlen ꝛc.

Für das Dritte iſt hiebey in fleiſſig und 55
reiffes bedenckhen zunemmen / daß zwiſchen diſen zweyerley Expreſſionibus und Promiſſionibus: Wann / Erſtlich / der Schuldner diſes verſpricht / daß er die ihme / an guthen und untadelhafften 500. Ducaten / Paar angelihene Eintauſend Reichsthaler / hinwider an guthen untadelhafften Ducaten oder Reichsthalern zu-
rückhgeben wolle: Und wann Er / fürs 56
ander / diſe zuſage thut / daß er für die / ihme / an guthen und untadelhafften 500. Ducaten vorgeſtreckhte Eintauſend Thaler hinwider præciſè Fünffhundert guthe und untadelhaffte Ducaten Species, oder Tauſend Reichsthaler / ſtückh zurückhgeben wolle / ein groſſer und merckhlicher unterſcheid ſey. Wer Tauſend Reichs- 57
thaler mit guthen und untadelhafften Ducaten / oder Reichsthalern zubezahlen verſpricht / der iſt gar nicht gehalten præciſè, an der zahl / Fünffhundert Ducaten / oder præciſè Tauſend Species-Thaler ſeinem Glaubiger zubezahlen; ſondern / wenn er ihm die / an 500. Ducaten / ihm vorgelihene Eintauſend Reichsthaler / oder Fünffzehenhundert Gulden / nur wider an guthen und wohlwichtigen Ducaten / oder guthen Reichsthalern / nach 58
dem jenigen wehrt / als dieſelbe / in zeit der præſtirenden Bezahlung / im handel und wandel / von Jedermann willig angenommen werden / reſtituirt / ſo muß der Creditor damit vergnügt ſeyn / als welcher ihme / ad tempus Contractûs reſpectu 59
habitô,

(Jungat. *L. 3. de reb. credit. ibique* DDres. & quæ tradit Carpzovius, *d. lib. 5. Reſp. 9.* & in *J. For. part. 2. C. 28. Def. 4. & 5.* Schulz. de *pecun. oblat. cap. 4. num. 7. & 8.* pleniſſimè Beſoldus, *conſil. 81.* Joh. Voetius, ad *tit. ff. de reb. credit. §. 24. & ſqq.* poſt plures, quos laudat, B. Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. de mutuo. §. 1. num. 18.*)

in rei veritate & effectivè, mehr nicht / 60
als Fünffzehenhundert Gulden gelihen; 61
und per Pactum ſpecificum, de quingentis Ducatis, vel mille Thaleris, hôc ipsô numerô, & in ſpecie reddendis, ſich nicht proſpicirt hat. Wer aber / für die / an wohlwichtigen und guthen 500. Ducaten / ihm angelihene Eintauſend Reichsthaler / præciſè 500. Ducaten Species, oder Tauſend 62
Rthaler-ſtückh zureſtituiren / und zubezahlen

len verspricht / der muß dises expressum & specificum Pactum, regulariter, halten; es mag auch immittelst / von zeit des Contracts an biß auf die zeit der widerbezahlung / der Ducaten extrinsecus seu imposititius Valor so hoch aufgestigen seyn / als
63 immer seyn mag; und vermag sich mit disem / daß er die empfangene 500. Ducaten nur vor 1500. Gulden außgegeben habe / durchauß nicht zuschützen. Gleichwie aber hingegen niemand unbekannt ist / quòd
64 ex eo, quòd Debitor, seu Mutuatarius, vel redituum Venditor acceperit Species, haudquaquàm sequatur, quòd ipsi etiam præcisè ad Species Creditori reddendas obstricti sint:

arg. *L. 65. §. 1. ff. de verb. oblig. L. 1. de contr. empt. L. 19. §. 2. de condict. indeb.* Schulz. de *pecun. oblat. cap. 4. num. 18. pag. 226.* Vinnius, ad *princ. Inst. quib. mod. re contr. oblig. num. 11.* cum Richtero & Berlichio, Dn. de Lyncker, *dicto Resp. 35. num. 33.* B. Dn. Lauterbach, *d. tract. synopt. de mutuo, §. 1. num. 17.*

65 cùm etiam hoc non infrequens sit, ut Ducati & Thaleri nullâ peculiari affectione habeantur, & in conventionem deduci soleant;

ex ipsis vivis rerum experimentis advertente perillustri Dn. Lynckero, *cit. loc.*

66 Also mag auch aus disem einig und allein / daß der Creditor, seinem Schuldner / Species gelihen / und bey künfftig erfolgender Restitution / wider Species angedingt / verbi grat. daß er ihm Eintausend Reichsthaler / an guthen harten Thalern / oder guthen vollwichtigen Ducaten gelihen / und dabey ihme angedingt / daß die Tausend Reichsthaler auch wider an guthen Ducaten / oder Reichsthalern heimbgeben werden sollen / noch kein solches Pactum / daß præcisè Stückh vor Stückh / und also hinwider an der zahl Tausend harte und guthe Reichsthaler / stückh / oder auch an der zahl Fünffhundert guthe vollwichtige Ducaten dem Glaubiger zurückhgegeben werden müssen / er-
67 zwungen werden; Sondern diser verspruch / daß der Debitor, welcher Species, guthe wichtige Ducaten / und untadelhaffte Thaler empfangen hat / auch hinwider die bezahlung mit solchen Speciebus bewerckhstelligen solle / erhält seine vollkommene erfüllung durch dises / wann nur wider / an guthen Ducaten / oder Thalern / die vom Glaubiger empfangene Eintausend Reichsthaler / oder Fünffzehenhundert Gülden / Ihme vergüthet und restituirt werden: Allermassen hiervon / Anno 1609. 15. Julii, in terminantissimis ter-
68 minis, judicirt Domini Scabini Lipsienses,

recitante Richtero, *dicta Decis. 72. n. 13.* ubi ità signanter: Wann in der Schuldverschreibung der Debitor NB. zu Thalern / oder Gold in specie sich verschriben / und kein Valor derselbigen darbey angesetzt / so soll zwar der Debitor dem Creditori die verschribene Species, an Thalern / oder Goldgülden zuzahlen schuldig seyn: Jedoch anderer gestalt nicht / als in dem wehrt / was solche Sorten tempore 69
Contractûs, oder der aufgerichteten verschreibung / gegolten. Das übrige aber / 70
was von zeit solcher Verschreibung oder Contractûs die verschribene Sorten am wehrt höher gestigen / NB. abkürtzen.

In eandem sententiam quòd etiam Anno 71
1613. Domini JCti Jenenses responderint, laudatus Richterus his recenset formalibus: Dieweil in der Verschreibung keine Benennung des Wehrts stehet / daß B. B. euch Tausend guther gangbarer Reichsthaler gelihen / und darauß folget / daß Ihr 72
dieselbe / in der Wehrung / wie Ihr sie empfangen / wider bezahlen wollet; der Reichsthaler aber / zur zeit der Aufnemung des Geldes / nur 24. Gr. gegolten; so seydt Ihr NB. die Tausend Thaler Haupt-Summ nur in dem Wehrt / so zur zeit der aufgerichteten Verschreibung gewesen / zuentrichten schuldig / und das übrige / was dasselber die Thaler gestigen / dem Glaubiger abzukürtzen bemächtiget.

Addatur ibidem adhuc aliud consimile 73
pronunciatum de Anno 1607.

Welcherwegen nun auch in Casu propo- 74
sito der Herr von Putkammer / in dem Anno 1658. ihme / von der Stadt Schlage / außgehändigten Verschreibung / weiters lediglich nichts / als nur dises / paciscirt / daß die der Stadt / an Fünfhundert Ducaten / von ihm angelihene Eintausend Reichsthaler / zu seiner zeit / auch wider an guthen untadelhafften Ducaten / oder Reichsthalern zurückhgegeben werden sollen / so muß auch Herr Cläger und Im- 75
plorat sich mit disem vergnügen / wann besagtes Capital mit Eintausend Reichsthalern / oder Fünffzehenhundert Gulden / an guthen Ducaten / oder Reichsthalern / wider abgeleget wird: Zu dessen Er- 76
füllung und effectuirung gar nicht Fünffhundert Species Ducaten / oder tausend Reichsthaler stückh; sondern nur so viel Thaler oder Ducaten prætendirt werden können / als zu ablegung des gantzen Capitals der Eintausend Reichsthaler / welche / tempore Contractûs, unzweiffelich mehr nicht / als Eintausend Fünffhundert Gulden / ausgemacht haben / nach der heuttigen valuta, erfordert werden; also / dgß das von Ihme / mit 500. fl. ge- 77
forderte

forderte Agio von selbsten dahinfält/ und
diſes Augmentum der angelihenen 500.
Ducaten auff ein völlige Quart, nach jet-
tziger Reichswährung/ der Stadt Schla-
ge allein zustatten kompt.

Conferatur in simili perillustris Lyncke-
rus, *d. Resp. 35. num. 18.* ubi ità de tali
78 annuorum Redituum emptione, nomine
Amplis. Collegii Juridici Jenensis, respon-
det: Alldieweil aber darunter ein merckh-
licher Unterscheid: So viel Rheinischer
Gulden/ guth an Gold/ oder guthe
Gülden an Gold/ zuerlegen; als welches
ein anders und mehrers nicht/ dann eine
Quantitatem Monetæ, anzeigt; und wi-
derumb: An Gold so viel Rheinischer
Goldgulden; item Dieselbe an Gold zu
erlegen; Welches noch darzu den Mo-
dum und die Materie/ waran die Goldgul-
den zubezahlen/ eigentlich bestimmet. Der-
gleichen letzteres nicht; sondern nur das
erste in der Obligation zubefinden. V. jun-
cto *ibid. num. 18.* & toto Responso.

79 Nemlich wann der Herr Creditor, Herr
Lorentz von Putkammer / Anno 1658. da
er der Stadt Schlage/ Eintausend Reichs-
thaler/ an guthen 500. Ducaten/ gelihen/
diſe Intention wahrhafftig gehabt hätte/
daß ihme/ oder seinen Erben und Nachkom-
men/ hinwider præcisè, und in eben diser
Anzahl / Fünfhundert gleich- guthe und
wohlwichtige Ducaten heimbgegeben wer-
den solten/ so hätte von ihm nicht nur diſes/
daß die Stadt die Ihr vorgelihene Ein-
tausend Reichsthaler / wider an guthen
Ducaten oder Thalern zurestituiren; son-
80 dern weitter auch diſes/ daß dieselbe/ vor
die/ an guthen und wichtigen Fünfhun-
dert Ducaten / Ihr vorgestreckhte Ein-
tausend Reichsthaler / wider eben so vie-
le guthe Ducaten/ oder an Silbermüntz
Tausend Species Thaler / oder Tausend
Reichsthaler- stückh zurestituiren schul-
81 dig seyn solle. Da er aber allein das Erste
bedungen/ daß die/ an guthen 500. Du-
caten/ der Stadt vorgelihene Eintausend
Reichsthaler hinwider an guthen Duca-
ten oder Reichsthalern abgeführt wer-
den sollen/ so kan die Stadt durchauß nicht
dahin/ daß sie wider/ an der Zahl/ so viel
Ducaten/ als Sie empfangen / nemlich
Fünfhundert Species oder Stückh/ an
82 guthen vollwichtigen Ducaten/ zurückh-
gebe/ angesträngt werden: Sondern Sie
adimplirt ihre zusag plenissimè/ wann Sie
die/ an vollwichtigen und guthen Duca-
ten/ Ihr allein vorgestreckhte Eintau-
send Reichsthaler / oder 1500. Gulden/
auch mit lauter gleich- guthen Ducaten
83 oder Reichsthalern restituirt; aber nur
nach dem Wehrt / was eine guthe voll-
wichtige Ducat Anno 1658. gegolten/
nemlich Jede à 3. Gulden/ nach welchem va-
lor Fünfhundert Stückh mehr nicht außma- 84
chen/ als Fünfzehenhundert Gulden: wel
che wann die Stadt Schlage/ an guthen
Ducaten / oder Reichsthalern/ nach der 85
jetzigen Reichswährung / nemlich jede
vollwichtige Ducat zu vier Gulden/ und
einen Reichsthaler zu zwey Gulden ge-
rechnet/ wider erlegt / so wird alles von
Ihr ex asse erfüllt / was Sie ihrem Herrn
Creditori versprochen/ und kan / wegen der
Auffschatzung / sive extrinseci Scutatorum
Augmenti, an Sie nichts prærendirt; son-
dern diser vortheil muß Ihr unwidersprech-
lich in handen gelassen werden.

Ex quo ità in puncto Johannes Voetius: 86
Si ponas, mutuantem nominatim pactum
esse, sibi NB. Tot restitui ejusdem mone-
tæ nummos, quot mutuò dedisset, veluti
centum Ducatos aureos in specie, (ut
ajunt) cùm centum dedisset, rectè dixe-
ris, neque plures, neque pauciores redden-
dos esse, quàm accepti sunt, sive creverit,
sive decreverit hujusmodi Monetæ Valor:
eo quòd mutuans tunc Corpora & mate- 87
riam nummorum potiùs, quàm Quantita-
tem & æstimationem publicâ lege impos-
tam, spectâsse intelligitur: Quod fieri posse 88
ex multis Juris nostri locis patet. *L. 30. §. 6. L. 51. L. 108. §. 10. de leg. 1. L. 1. §. 7. de dote præleg.* Grotius, *manuduct. ad Jurisprud. Holland. lib. 3. cap. 10. num. 18. & 19.* Was-
senaer, *pract. judiciar. cap. 11. n. 103.* Respp.
JCtor. Holland. *parte 4. consil. 120. 121. & conf. 49.* Ità rectè Voetius, in *commentar.* 89
ad tit. ff. de reb. credit. §. 24. pag. 624. & seq. Eandemque doctrinam egregiè
corroborat Ulricus Huberus, quando ità:
Cùm de certa monetæ specie est actum dic-
tumque, ut eâdem monetâ creditum red-
datur, (intellige juxta proximè à nobis præ-
missa, & mox sequentia.) tunc totidem
ejusdem speciei nummos, quot accepit, 90
Mutuatarius reddere debet, quamquàm
Valor eorum fuerit mutatus; perindè acsi
Vini aut Frumenti pretium fuerit mutatum,
quia, si creditor eundem sibi valorem ex-
actè reddi voluisset, Quantitatem sive
Summam; non easdem monetæ Species
stipulari debuerat. in *commentar. ad Inst. tit. quib. mod. re contr. oblig. §. 4. pag. 265.* Ad-
dantur omninò, quæ significantissimè de
his disserit Georgius Schulz, *d. tr. de oblat.* 91
pecun. cap. 4. pag. 173. ubi ità: Si, ait, cer-
tus Numerus Thalerorum, vel Aureo-
rum, inæstimatorum, tanquàm Corpora,
vel Massa auri, & argenti, mutuò data fue-
rit, wann eine Anzahl an Thalern / oder
Goldgülden / Stückh vor Stückh / ge- 92
lihen / tunc non habetur ratio Valoris aucti,
vel diminuti; sed corpora mutuò data, vel
certus Numerus thalerorum, vel aureo-
credi-

rum, præcisè reddi debet, ut ità Decrementum & Augmentum damno vel lucro creditoris cedat. & *pag. seq. 174.* verbis: Wañ der Debitor in seiner Verschreibung bekennen würde / daß ihme der Creditor
93 eine gewisse Anzahl Thaler oder Goldgülden / Stückh vor Stückh / gelihen / und sich darüber verpflichtet / daß er auch solche in eâdem specie, wie sie ihm gelihen / stückh vor stückh gerechnet / widerumb bezahlen wolle / und also die Species der außgelihenen Sorten in Obligatione & Solutione conjunctim benannt seyn / ohne benennung einigen Valoris, in solchem Fall soll auch der Debitor, vigore Pacti conventi, schuldig seyn / dem Creditori mit den verschribenen Sorten / stückh vor stückh / zubezahlen; unerwogen / was solche Sorten / zur zeit der verschreibung oder des Contracts / gegolten / und ob sie / seit derselben zeit / gestigen oder gefallen. *ibid. pag. 175. & 176.*

95 Und wann / für das Vierte / der wohlseelige Herr Creditor, wider alle / in der Schuldverschreibung befindliche Umbstände / je dise sententz gehegt haben solte / daß die der Stadt Schlage / von ihme / an guthen 500. Ducaten / vorgelihene Eintausend Reichsthaler / Ihme / wider mit 500. Species Ducaten / oder Tausend Reichsthaler-stückhen / erlegt werden solten / so hätte Er selbst / seine Erben und Nachkommen / solches niemanden anderem / als Ihme selbsten / zuimputiren und zuzuschreiben / indeme Er dises gar leichtlich deutlicher exprimiren hätte können / und von Rechts wegen sollen;

per hucusque deducta.

96 Generaliter namque verum est, quòd contra illum, qui Legem contractûs apertiùs concipere debuisset & potuisset, omnis in illo occurrens Dubietas seu ambiguitas sit interpretanda & potrigenda;

juxta txx. vulgarissimos in *L. 39. de pact. L. 21. & L. 33. de contr. empt. L. 99. de verb. oblig. L. 172. de reg. Jur. cum parallel.* Gabriel Mudæus, de *contrah. empt. cap. 2. ad L. Labeo. 21. num. 5. & sqq. d. tit. de contr. empt.* cum Dinnero & Franzkio, Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de contr. empt. §. 1. num. 29.*

97 Eo quòd ipse hoc suæ imprudentiæ debeat imputare, quòd animi sui sensa non expressiùs declaraverit.

Arnoldus Vinnius, in *tract. de pact. cap. 20. num. 4. 7. & 8.* Johannes Voetius, ad *dict. tit. de contr. empt. vendit. §. 27. in fin.* B. Dn. Strykius, de *cautel. contract. S. 1.*
98 *cap. 4. §. 16.* ubi propterea cavendum esse monet, ne quispiam contrahentium hanc ipsam operam conscribendi contractum in se facilè recipiat.

Ex quo ità in puncto Dni Baro de Lynoker: Quodsi non expresserit Creditor, daß die zahlung an Speciebus, oder an NB. so viel Stückhen Rheinischer Gülden in Gold zuthun ꝛc. sibi imputare debuit, quòd apertiùs non dixerit hoc, in quò se postmodùm fundare cupit. Thoming. *Decis. 19. num. 16.* in terminis.

in *dicto Resp. 35. num. 16.*

Für das Fünffte ist hiebey noch ferner in 99
fleissiges bedenckhen zuziehen / daß der seelige Herr von Putkammer die Bezahlung der Jährlich verfallenen Zinsen / als lang Er gelebt / niemahlen in specie an Ducaten / oder Reichsthalern prætendirt; sondern sich jederzeit / besage Actorum, mit denen promiscuè ihm gelüferten Sorten contentiren und bezahlen lassen. Ob nun 100
wohl sonsten in talibus terminis, wann in Venditione annuorum Redituum der Widerkauffsschilling sive Pretium emptionis, oder in Mutuo der gelihene Hauptstul / in Speciebus, paciscirt und versprochen worden / ab Usurarum, vel Redituum annuorum Solutione, hujusque Modô, ut qui per se subsistere potest, & propterea strictè, sive absque præjudicio in ordine ad alia intelligi debet, ad ipsam Sortem, vel Pretium Emptionis, kein besonderer schluß gemacht werden kan:

prout in individuo advertit Stuckius, *consil. 17.*

So wird doch / extrà terminos talis Pacti expressi atque indubitati, auch ab Usurarum solutione kein geringes Argument, ad ipsam quoque Sortem benè dijudicandam, erhohlet und hergenommen; dergestalten / daß / gleichwie / wann auch in der Verschreibung ein gewisser Valor der angelihenen Reichsthaler benannt; jedoch / wann hernachgehends aus Eintausend also angesetzter Reichsthaler alljährlich 50. Species Thaler vor den jährlichen zinß bezahlt / und damit 30. Jahr lang continuirt worden / alßdann die Haupt-Summ mit Eintausend Reichsthalern in specie wider abgeführt werden muß: Eo quòd Contrahentes, in tali casu, à conventâ Thalerorum æstimatione recessisse videantur, sic, ut etiam ipsius Sortis solutio in integris thaleris fieri debeat, talisque Moneta mutuò data præsumatur, qualem tales subsecutæ annuarum usurarum solutiones demonstrant: 101 102

observante Berlichio, *parte 2. conclus. 36. num. 42.* Ernesto Cothmanno, *vol. 1. Resp. 34. num. 318. & 321.* Carpzovio, *J. For. part. 2. C. 29. D. 6. num. 5. cum sqq.*

Also auch in dergleichen Fällen / wann 103
zweiffel fürfällt / ob die angelihene Summa Geldes præcisè widerumb in so vielen Speciebus, als an Ducaten / oder Reichsthalern

Thalern jemanden gelihen worden / müssen restituiret werden? kein geringes argument ex Usurarum, non in Speciebus; sed qualicunque nummorum genere, per plurimos annos, factâ Solutione, gleicher massen formirt und colligirt wird;

ut videre est apud Dn. Baron. de Lyncker, in *dicto Responso 35. num. 1. & 2.* Addant. quæ tradit Johannes Georg. Schulz. de *oblat. & deposit. pecun. cap. 4. pag. 294. & pag. 222. cum seqq.* B. Dn. Assessor Mauritius, *consil. Tubing. 6. num. 14.* ubi ità in
104 puncto; Præsumitur autem talis Conventio fuisse, quales sunt subsecutæ Solutiones. Addantur, quæ de eodem Articulo, ex Cencio, Barbosa, Martini, Grato, & aliis tradit Johann-Carolus Antonellus, de *tempore legali, lib. 1. cap. 42. num. 26.* Joh. Franciscus Balthasar, *pract. resoll. tit. 13. resol. 10. n. 13. vers. Si autem valor extrinsecus. & num. seq. 15. vers. Limitatur 2dò.*

105 Sechstens ist es an deme / daß zwar in solchen Fällen / wann der Creditor, wegen künfftiger widerbezahlung deren von ihme gelihener Eins / zweyer / oder mehrerer Tausend Ducaten / oder Reichsthaler hinwider so viel Reichsthaler oder Ducaten in
106 Specie; oder Tausend Reichsthaler
107 stückh vor stückh; oder auch Banco-Thaler; oder die außgelihene Eintausend Reichsthaler / oder Ducaten / præcisè
108 in dem jenigen Valôr oder Wehrt / wie der Debitor sie empfangen; (De quo tamen conferantur, quæ tradit Stuckius, *consil. 17. n. 63. & seqq.*) oder in plenioris hac verborum
109 figura: Tausend Reichsthaler in specie, wie dieselbe in Banco gültig / den Reichsthaler zu 14. Silbergroschen / den Groschen zu 12. Meißnische Pfenning gerechnet / wie der Debitor solche Selbsten
110 empfangen; Oder / wann ie der Schuldner dergleichen Reichsthaler in specie dem Glaubiger nicht lüfern könte / alsdann er dieselbe / an gangbarer Müntze / dergestalten ersetzen wolle / wie der Reichsthaler / tempore Solutionis, am höchsten könte ausgebracht werden; oder auf eine andere gleichgültige weise / so viel Species, als er angelihen / außtrückhlich bedungen / alßdann solcherley Pacta in allweg adimplirt / und alles Augmentum, so hoch der Reichsthaler / oder Ducat / von zeit des Contracts / biß auf die zeit der Widerbezahlung / an ihrem Valore impositicio, immermehr sich erhöcht / einem solchen Creditori nachgetragen werden muß:

111 In talibus namque casibus verissimè dicitur, quòd Species Creditæ seu mutuò datæ sint in obligatione & solutione, sic, ut totidem reddi debeant, quot creditæ fuere;

prout optimè in duobus Præjudiciis hæc 112
illustrat Christ. Phil. Richter, *Dec. 72. num. 24.* & uberiùs corroborant B. Dn. Strykius, de *cautel. contract. S. 2. cap. 1. §. 21.* Georg. Schulz. de *oblat. pecun. cap. 4. pag. 178. & seqq. & pag. 220. cum seq.* Dn. Baro de Lyncker, *saped. Resp. 35. num. 18.* Johannes Voetius, ad *tit. ff. de reb. credit. §. 24.* Dn. Böhmer, in *introduct. ad Dig. tit. de reb. cred. §. 16.* Joach. Hoppius, ad *Inst. tit. quib. mod. re contr. oblig. pag. 644.* Joh. Volckmar Bechmann. in *commentar. Pandect. tit. de reb. credit. exerc. 17. Observ. 22. num. 17.* Addant. quæ disputat Franciscus Gallus, *tract. de fructib. Disp. 10. artic. 2. num. 29. & seqq.*

Et quæ etiam de casu, quô debitor fatetur, 113
daß er 1000. Reichsthlr / guth am Schroot und Korn / unverschlagen / deren jeglicher zwey Loth Silber wigt / empfangen habe / und auch wider solche Thaler zu restituiren verspricht / tradit laudatus Schulzius, *c. l. pag. 179.* ubi Dnnos Lipsienses Ao. 1613. respondisse recenset, quòd perindè hæc verba accipi debeant, acsi ipsa hæc formalia: Stückh vor Stückh / Obligationi inserta essent; eo quòd illa tantundem significent, acsi certus Numerus Thalerorum esset mutuò datus: Modò illa conjunctim, tàm in Obligatione, quàm in Solutione expressa sint. Nec non, quæ etiam de isto casu, si centum Joachimici, 114
ut Joachimici, fuerint mutuò dati, advertit Besoldus, in *delibat. ex lib. ff. 12. Q. 4. pag. nob. 9.* Itemque de casu, quô C. Aurei 115
fuére crediti, adjecta certâ Æstimatione, ex. gr. at. quilibet aureus ad IX. florenos, & debitor tantundem restituere promisit, ex Cravetta, Gratiano, & Tessauro decidit Johann-Carolus Antonellus, de *tempore legali, lib. 1. cap. 42. num. 22.*

Wann aber hingegen der Debitor, al- 116
lein in seiner Verschreibung / sich dahin verpflichtet / und verbündlich gemacht / daß er die empfangene 500. Ducaten / oder Tausend Reichsthaler / mit Fünffhundert Ducaten / oder Tausend Reichsthalern / wider ablegen wolle / alsdann daß er gar nicht so viel Species Ducaten / oder Species Thaler / wann derselbigen Wehrt immittelst gestigen / zurestituiren gehalten sey; sondern der sach ein genüge geschehe / wann er wider so viel / als die ihm angelihene Fünffhundert Ducaten / oder Tausend Reichsthaler / zur zeit des Anlehens / wahrhafftig betragen und außgemacht haben / nemlich (wie in substrato) Fünffzehenhundert Gulden / seinem Glaubiger widerheimb gibt / das lehret his ipsis specificis in terminis Dominus Baro de Lyncker,

in

in *specie. Resp. 35. num. 17.* verbis: Und ist aus solcherley Expressionen ein anders nicht zuerzwingen/ als Descriptio Monetæ, seu Quantitatis florenorum; nicht aber 117 Speciei, oder daß die Summe in speciebus florenorum aureorum erstattet werden solte: So wenig/als eine Verschreibung/ worinnen sich verbündlich gemacht 118 worden/ NB. die empfangene Hundert Thaler mit Hundert Thalern widerumb abzulegen/ dahin gedeutet werden kan; 119 Nisi dictum fuisset: An 100. Thalern species, oder: An 100. Reichsthalern Stückh vor Stückh &c.

120 Quibus etiam illa notabiliter consonant, quæ laudatus Georgius Schulz, Facultatis quoad viveret, Wittebergensis haud incelebris Assessor, his formalibus tradit: Quodsi debitor, in sua obligatione, se ad Thaleros & Aureos adstrinxit, thaleros quoque & aureos solvere debet; ità tamen, ut, si Valor illorum extrinsecus sit mutatus, ad Tempus contractûs respiciatur; & si Thaleri, vel Aurei, tempore Solutionis, minùs, quàm tempore contractûs, valeant, à Debitore suppleatur; sin verò plus valeant, Augmentum ab eodem detrahatur. *d. cap. 4. pag. 217. & 218.* ubi 121 juxta hanc sententiam, in Saxonicis Scabinatibus, & Juridicis Facultatibus, quotidiè pronunciari scribit; subnexo in *pag. 219.* 122 hôc Præjudicio: Dennoch aber/ weil die Herren Debitores nur schlechter dinge die Solution an gantzen Thalern und Gülden Thalern; nicht aber jeden zu 24. oder 21. Groschen/ verschriben: So seyn zwar die Herrn Debitores die Zahlung an gantzen Thalern zulassen; die Creditores aber dieselbe in dem Valôr, wie sie jetzo genge und gebe seyn/ anzunehmen schuldig.

Addantur, quæ habet Dn. Joh. Georgius Fleck, in *biblioth. Juris civil. lib. 3. tit. 9. num. 50.* & Christophorus Besoldus, in *delibat. ex lib. π. 12. Q. 4.* ubi scribit: Si certi generis nummi, puta centum Joachimici, ut Joachimici, (Guthe harte Thaler/ so nicht zu Gülden angeschlagen worden.) 123 NB. non certa Summa in Joachimicis (NB. nicht Tausend Gulden an Thalern. Ut in proposito: Tausend Reichsthaler an guthen Ducaten oder Reichsthalern) fuerit data, tunc in eodem genere Monetæ reddi debent: man muß die Thaler wider in specie heimbgeben.

& præ aliis operosè Johannes Stuckius, *consil. 17.* in quo toto in eo totus desudat, 124 quòd, quamvis Civitas Tausend guthe/ wohlwichtige Rheinische Gold-floren/ Hauptsumm/ se mutuos accepisse confessa fuerit, & in casum sibi factæ Resignationis expresè promiserit, die berührte 1000. guthe vollwichtige Rheinische Gold-floren/ Hauptsumm/ hinwider zuentrichten; tamen ipsa non præcisè tot aureos Rhenanos, quot accepit, in specie, seu numero eodem, restituere teneatur; sed huic promissioni ex asse satisfaciat, si summam illam, quam in mille aureis Rhen. accepit, in eadem moneta, licet propter mutatum illorum Valorem, numero pauciores, creditori restituat. *num. 6.* junctis *num. 61. & seqq.* ubi ità, præ omnibus, significantissimè: Quamvis, inquit, Thaleri sint in 126 obligatione; ità tamen illi constricti & suis quasi alveis inclusi non sunt, ut à supervenientis Augmenti & Decrementi ratione excludantur: Quippe, licet de- 127 terminatus sit Numerus Thalerorum NB. mutuò datorum; eorundem tamen NB. restituendorum Numerus determinatus non est; sed ibidem posita sunt verba generalia suprà relata: Die 128 offtberührte Haupt-Summe NB. der Zwölfftehalbhundert Thaler. Item; NB. 129 Der Tausend Thaler/ an guthen/ gantzen/ wohlgeltenden und unverbottenen Thalern; quæ obligationem specialem non inducunt. Neque enim per hoc sequitur, quòd reddi debeant, primâ in 130 specie, Mille, centum & quinquaginta integri Thaleri; & in altera Specie rependendi sint Mille Thaleri integri; sed 131 quòd totum oppositum per Thaleros integros refundendum sit, ità, quòd Thaleri integri non sint in obligatione respectivè ad dictos Mille, Centum & quinquaginta; vel ad dictos mille thaleros; sed secundum suam propriam Æstimationem, ità, ut quidem Mille, C. & L. tha- 132 leri, item Mille thaleri, in propositis Speciebus, venerint tempore Contractûs in obligationem, prout videlicet tùm fuêre usuales; in facultate autem solvendi integri thaleri sint, quoad æstimationem ineundam, habitô respectu ad Tempus contractûs; post Bartol. Angel. Paulum de Castro, Albertus Brunus, *tract. de monet. augm. & diminut. limit. 8. n. 4. vers. unde idem.* & ex eo Renerus Budelius, *tract. de monet. & re nummar. lib. 2. cap. 8.* Gaspl Anton. Tessaurus, de *augm. moneta, p. 2. n. 18. & p. 1. num. 25.* cum Ddb. ibid. allegat. Ac, ne hæc obscuritatem aliquam pariant, in aperto est, diversas esse formu- 133 las Conventionis, cùm debitor, qui accepit mutuò M. thaleros, promittit, se mille thaleros NB. integros restituturum, & cùm promittit, se velle illos restituere NB. in 134 thaleris integris. Priori in specie debitor tenetur, ex lege conventionis, ad mille thaleros integros, ità, ut Numerum eorum adimpleat: At posteriori casu sufficit, ut 135 Legis voluntati satisfaciat, h. e. præstet Quantitatem, Pretium, sive Valorem, qui mille

mille Thalerorum mutuò acceptorum, tempore Contractus fuit. 136 Hæc enim est natura Mutui. Notandum autem specificam Obligationem, in præsenti Quæstione, nos eam dicere, non ubi Nummi, in certâ specie, solùm restituendi; uti de Speciei obligatione agit Reiner. Budelius, *d. tract. lib. 2. cap. 15. & cap. 25. num. 23.* Sed ubi certa Species pecuniæ est solvenda; ubi attendimus Numerum promissum; & non curamus de augmento vel decremento, quod supervénit. Plura ibidem videri possunt. Quibus addi merentur, quæ tradit Dn. Ericus Mauritius, in *Diss. de æstimat. conclus. 44.* ubi §. *11.* scribit, quòd, si Solidi debeantur, solvendi in tot florenis, tunc floreni sint in obligatione. Si nummi, non saltim demonstrationis causa; (Quæ æstimatio hîc nullum effectum habet) sed taxationis gratia fuerint æstimati, & Numerus illorum sit designatus, tunc Numerum præcisè in restituendo servare oporteat. Si verò Numerus non fuerit additus, tunc vel pauciores vel plures, reddere liceat, vel oporteat. Addantur, quæ tradit Petrus de Benintendis, 137 *Decis. 39. num. 1.* ubi pariter scribit, quòd, si quis teneatur solvere quolibet anno Scuta decem in auro, tunc non habeatur ratio Valoris augmenti, vel decrementi; sed tantùm Numeri. Quod &, post Zabarellam, Ancharanum, Imolensem, Boerium, & Vivium, de communi testantem, approbat Johannes Carolus Antonellus, *de tempore legali, lib. 1. cap. 42. num. 14.*

138 Ja daß auch diſe / longè magis dubitabilis, Formula obligationis, wann der Debitor bekennt / daß Er / verbi grat. Dreytausend guthe / gantz unverbottene / und wohlgeltende Reichsthaler empfangen habe; mit außtruckhlichem Verspruch / daß er ſolche Dreytausend Thaler / an guthen / genehmen / und valvirten Reichsthalern / wider heimbgeben wolle / nicht dahin operire / daß ſolche Haupt-Summ mit Dreytausend Reichsthalern / ſtückh vor ſtückh / oder Species Reichsthalern abge-

139 führt werden müſſe / das haben wir erſt ante proximum Triennium, den 18. Julii, Anno 1708. an die Churfürſtl. Braunſchweig-Lüneburgiſche Regierung zu Hannover / his ipsis in terminis, ſolcher maſſen decidirt; apud noſtrum Collegam D. Harprechtum, in *Volum. novo, Consil. 12. num. 46. & ſeqq.* præprimis ex illis, ad hæc omnia decidenda atque ſtatuminanda ſufficientiſſimis, Dominorum Jenenſium & Wittebergenſium JCtorum pronunciatis, quæ recenſet Richterus,

parte 2. Decis. 72. num. 14. ubi ità primò Domini Jenenſes, Anno 1619. menſe Jun. ad requiſitionem Johann Heinrich Flem-

mings zu Stettin: Würden Beclagte mit 140
harten / guthen / geſchlagenen Thalern / NB. nach derſelbigen jetzigem Wehrt / bezahlen / ſo hätten Sie damit ihrer von ſich geſtellten ſchrifftlichen Obligation ein genüge gethan. Dahero Cläger die be- 141
zahlung von ihnen ſolcher geſtalt anzunemmen ſchuldig; und gehet NB. beclagtem Rath die Ubermaß / und was der Reichsthaler / an dem damahligen / zur Zeit aufgerichteter Obligation üblichem / Valore, bißhero geſtigen / nicht unbillich zu guth. Hæc eadem Sententia poſtmodùm, in alia Cauſa, his formalibus ibidem ſtabilita occurrit: Uff überſchickhte Acta Hannſen von 142
Hauffen / und nunmehr deſſen Erben / Clägern / eines / ſo dann Frantz Borckhen / weyland zu Crinickhen Erbſaſſen / nachgelaſſener Wittiben und Kinder verordneten Vormündern / Beclagten / andern theils / in puncto mutati Valoris extrinſeci der Reichsthaler / ergangen / darüber Ihr euch des Rechten zubelehren gebetten / ſprechen wir vor recht: Obwohl in der Verſchreibung ſub lit. A. und Dato am 25. Novembr. Anni 1587. Zweytauſend Reichsthaler / und ſub lit. B. und Dato 10. Novembr. Anno 1593. Dreytauſend Reichsthaler geſetzt / daß Hanns von 143
Hauffen dieſelbe baar über an guthen / harten / vollwichtigen / unverbottenen Thalern / dem Borckhen erlegt / welcher zugeſagt / dem von Hauffen / und ſeinen Erben / das Hundert mit Sechs Thalern zuverzinſen / und auf beſtimpte Zeit die Haupt-Summ / ſampt denen hinterſtändigen zinſen / an guthen / vollwichtigen Reichsthalern zuzahlen; ſo ſeyn doch ſolche Thaler nicht tanquàm Corpora, vel 144
Maſſa argenti; ſondern zwar Reichsthaler; aber NB. in dem Wehrt / wie ſie zur zeit der aufgerichteten Schuld- Verſchreibung in gemein angenommen und außgebracht / alſo zuerſtatten / daß die erfolgte Staigerung der Reichsthaler NB. 145
den Beclagten zum beſten geraichen; Inmaſſen dann die Borckhen ein mehrers nicht empfangen / als tempore Obligatio- 146
nes der Reichsthaler gegolten / und dahero / ex natura Mutui, zu einer gröſſeren Quantität nicht verbunden. In eandem ſententiam Anno 1621. menſe Julio, etiam à Dominis Wittebergenſibus, ad requiſitionem Domini Georgii von Taſtungen / reſponſum: Obwohlen beſagte Verſchrei- 147
bung der 3000. Reichsthaler an guthen / harten / (Jungantur tamen etiam, quæ *ὡς ἐπὶ παράδοξα* de his annotat perilluſtris Dn. Baro de Lyneker, *d. Reſp. 35. num. 18.* verbis: An hundert harten; item gantzen Reichsthalern. & Chriſtoph. Beſoldus, in *delibat. ex lib. π. 12. Q. 4.* verbis ſuprà relatis.) voll- 148
wich-

wichtigen / unverbottenen Thalern auß-
gelihen und außgezahlet / auch solches Ca-
pital an guthen vollwichtigen Reichs-
149 thalern abgetragen werden sollen: Dan-
noch aber und dieweil / daß solche gelihene
Gelder / an Reichsthalern in Specie,
Stückh für Stückh / widerumb solten
entrichtet und außgezahlet werden / nicht
zubefinden; als mögen Georg Borckhens
150 hinterlassener Kinder Vormündere die
Zahlung zwar an Reichsthalern; jedoch
anderer gestalt nicht / als in dem Wehrt /
was sie jetzo gelten / zuthun angehalten
151 werden. Eademque in causa quòd & Do-
mini Jenenses ità pronunciaverint, daß
zwar Reichsthaler zuerlegen; aber / wegen
des darüber gestigenen Wehrts gehe die
152 Uberma ß dem Debitori zum besten; & in
alia causa ad Senatum Rassenburgensem, à
laudato Richtero similiter refertur,

dicta Decis. 72. n. 14. ubi in præcedenti-
bus & subsequentibus plura videri possunt.

153 Probatissimi namque Juris est, quòd,
mutatâ Pecuniæ tàm extrinseca bonitate,
am Wehrt / Währung / Landswährung /
quàm intrinsecâ, an Schroot / Korn / Ge-
154 wicht / Materi / (Jungat. Gail. 2. *Obs. 73. num. 7.* Fichard. *vol. 2. consil. 47. num. 1.* Cothmann. *vol. 1. Resp. 34. num. 17.* Joh. Francisc. Balthasar, *pract. resoll. tit. 13. re-
sol. 10. n. 10. & 11.* B. Dn. Stryk. in *usu Pand. moderno, ad lib. π. 18. tit. 1. §. 54.*) Regulariter,
155 (Nisi scilicet inter Partes diversum placue-
rit; ut superiùs compluribus hoc exemplis
illustravimus: Modò talis specifica Contra-
hentium Pactio nullo vitio usurariæ pravi-
156 tatis laboret: De cujusmodi Speciebus vi-
deatur B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de mutuo, §. 1. num. 20.* Joh. Harpprechtus,
ad *princ. J. quib. mod. re contr. oblig. n. 137. & seqq.* Carpzov. *lib. 5. Resp. 9. num. 15. cum seqq.* B. Dn. Samuel Stryke, in *usu Pandect. moderno, tit. de reb. cred. §. 8. ibi-
demque* laudatus Johannes Philippi. Quæ
157 probè notanda contra ea, quæ exhibet in
contrarium Richterus, *Decis. 72. num. 33. versic. Sextò limitatur.*) ad Tempus Con-
tractûs respici oporteat, ità nempe, ut, si-
ve nummorum Valor decreverit, sive cre-
verit, tùm Incrementum sive Augmentum,
tùm Decrementum, non Creditoris; sed
Debitoris, præprimis ex mutuo, seu mu-
tuatarii, lucro vel damno cedat: Eo
158 quòd Mutui substantialis forma in hoc
ipso consistat, ut Summa credita in eadem
bonitate & valore, quô data fuit tem-
pore contractûs, restituatur; cùm utique
159 contrahentibus satis notum fuisse existime-
tur, quid & quantum Moneta mutuò da-
ta eo tempore valuerit, & propterea etiam
160 Æstimatio illicò ab initio, seu ipsius Con-
tractûs, & non demùm Solutionis tempo-
re, substantiam capere exertè dicatur
Jcto, in *L. 27. ff. de stipul. servor. L. 41. de legat. 3.* iidemque Contrahentes, tempore
initi Contractûs, nec de futura pecuniæ cre-
ditæ Mutatione, nec de Mutuatione fu- 161
turæ nummorum Æstimationis sensisse
censendi sint; sed de illa solùm, quam tempo-
re contractûs Moneta obtinuit. Albert. Bru-
nus, de *augmento & diminut. monet. p. 4. n. 2.* Adde quòd, hôc admisso, (2dò) ad neu- 162
trum ex contrahentibus quidquam damni
redunder, dùm mutuans nec minùs, quàm
dedit, recipere, nec plus petere debet;
& Mutuatarius nec plus, nec minus sol-
vere debet, aut valet; *L. 3. ff. de reb. cred.* Et dehinc, si extrinsecus monetæ Va- 163
lor intereà auctus sit, & debitor idem for-
tè nummorum genus creditori restituat, il-
lud, quod veterem, sive tempore contra-
ctûs obtinentem valorem excedit, æquissi-
mè deducit, ne duplici onere eapropter gra-
vetur; contra regulam *Legis 4. §. fin. de L. Rhod.* Si verò decreverit, tunc contraria 164
Æquitatis regula efflagitat, ut mutuatarius
id, quod deest valori, qui tempore contra-
ctûs obtinuit, suppleat; cùm & creditor
tantum, quantum, tempore contractûs,
moneta valebat, verè ei crediderit, & ipse
tantundem emolumenti, ex eadem pecunia,
probabiliter perceperit. Id quod etiam in 165
casu mutatæ Nummorum bonitatis intrin-
secæ eodem planè modo considerat Dn.
Huldericus ab Eyben, in *Diss. de mutuo, §. 37.* quæ *in toto ejus Opere, pag. 257.* occurrit:
ubi porrò his addit, quòd, si aliter senti-
remus, & debitor non deduceret Augmen- 166
tum æstimationi adjectum, creditor lu-
crum, cum damno debitoris, sentiret, con-
tra regulam *Legis 206. de reg. Jur. L. 14. de condict. indeb.* & vicissim si creditor non 167
consequeretur æstimationem seu valorem
deminutum, creditor pati cogeretur, ut sibi
officium, quod præstitit debitori, damno-
sum evadat, contra regulam *Leg. 7. ff. Testam. quemadm. aperiant.* Et cùm (3tiò.) debi- 168
tor pecuniæ creditæ factus sit dominus;
L. 2. §. 2. de reb. cred. & propterea, sive res
credita pereat, sive augeatur, sive deterio- 169
retur, omne periculum ad ipsum pertineat;
L. 1. §. 4. ff. de verb. obl. L. 11. Cod. si cert. pet. §. 2. Inst. quib. mod. re contrah. oblig. ea-
propter naturalis æquitatis dictamini ap- 170
primè hoc convenit, ut omne tùm commo-
dum, tùm incommodum pecuniæ mutuò
acceptæ ad ipsum & solum Debitorem per-
tineat; & propterea ipse etiam monetam,
quam reddit, (de quo nempè hîc Qr.) non
secundum valorem impositicium, qui jam
tempore solutionis adauctus obtinet; sed
qui tempore contractûs obtinuit, restituat.
Ità ferè laudatus Assessor Eybenius, *cit. loc.* 171
§. 39. ubi istam sententiam ubique loco-
rum

rum appellat receptam, ut proindè ab illa recedere admodùm religio sit. Conferatur omninò B. Dn. Samuel Stryke, in *usu Pandect. moderno, ad lib. 18. tit. 1. §. 54.* ubi
172 quærit de Pacto retrovenditionis, utrum, si inter tempus Venditionis & Revenditionis mutatio circa monetam contigerit, & verbi grat. tempore Venditionis, Anno 1672. celebratæ, pecunia adhuc secundum modum seu pedem Zinnicum cusa prostiterit, nach dem zu Zinna verglichenen Fuß; deindè verò, tempore Retroemptionis, pecunia secundum modum Lipsiensem cusa, nach dem Leipziger Fuß / quæ minoris est pretii, frequentetur, an oblatio Pretii in hoc, vel illo, monetæ genere fieri debeat? & prius affirmat. *pag. 324. & seqq.* Addantur hæc pleniùs examinantes Domini Antecessores apud Besoldum, *consil. 81.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de mutuo, §. 1. num. 18.* Carpzovius, *lib. 5. Resp. 9.* & in *J. F. part. 2. C. 28. D. 4. & 5.* eleganter in novissima Decis. de Anno demùm 700. Dn. Baro de Lyncker, *centur. 13. Decis. 1286. per tot.* B. Dn. Stryke, in *usu Pand. moderno, tit. de reb. cred. §. 12.* Reinkingk. *de retractu consanguinit. Q. 6. num. 291.*

173 ubi etiam Cameram Imperialem, itemque Senatum Imperii aulicum, eandem sententiam, tanquàm veriorem & æquiorem, multoties amplexum scribit. De quo Supremorum Imperii Tribunalium receptissimo usu etiam testantur Joach. Mynsingerus, *cent. 4. Obs. 1.* Gailius, *lib. 2. obs. 73. num. 3.* Rudinger. in *singular. observ. centur. 1. observ. 4.* B. Dn. Assessor Mauritius, *consil. Tubing. 6. num. 11.* ubi istam sententiam in supremis istis Curiis adeò approbatam dicit, ut, tametsi contra-
174 ria sibi magis arrideat, (Quam etiam in casu extrinsecæ nummorum bonitatis mutatæ innumeros Interppr. approbare recenset Antonius Gobius, in *tract. de monetis, Q. 5. per tot.* Franciscus Gallus, in *tract. de fructib. Disp. 10. artic. 2. num. 28.* Addantur, quæ disputat Josephus Altogradus, *controv.*
175 *80. & 81.*) tamen ista in judicio contradictorio prævalitura foret; quam etiam à summo Pedemontii Senatu, tùm & à Facultate Juridica Jenensi, Wittebergensi, Rostochiensi, aliisque quamplurimis (imò, ut advertit Dn. B. de Lyncker, *dicta Decis. 1288.* à plerisque) supremi subsellii Jureconsultis comprobatam testatur, in *ejusdem*
176 *consilii num. 4.* Quibus addimus Scabinos Magdeburgenses, ex Jacobi Alemanni *palæstra consultat. Jur. conclus. 8. Q. 2. in princ. pag. 657.* Addantur Freyer, de *solution. cap. 7. membro 1. num. 41.* Klockius, *tomo 3. consil. 156. num. 13.* Paulus Christinæus, *Dec. Belgic. vol. 3. Decis. 55. num. 3.* Johannes Scuckius, *consil. 17. num. 32. & 92.* Rutger. Rulant. de *commissar. part. 1. lib. 2 cap. 4. num. 4. & seq.* ubi vide omninò. Hercules Marescottus, *variar. resoll. lib. 1. cap. 94. num. 10.* Francisc. Niger Cyriacus, *controv. for. 620. num. 14. & sqq.* Andr. Coren, in *observat. rer. judicatar. Observ. 23.* Joh. Voetius, ad *tit. ff. de reb. credit. §. 24.* Georg. Widmann. in *tract. de contractib. tit. de mutuo, 2. l. 24.* Collega noster D. Harprecht, in *Respp. criminal. & civil. vol. 2. Resp. 23. num. 16.* & in *vol. consil. novo, consil. 12. num. 64. & sqq.* post plures, quos laudat, Joh. Franc. Balthasar, *pract. resoll. tit. 13. resol. 10. num. 16.*

Man möchte zwar wohl / als in Actis 177
berührt / unter andern / auch dises hierwider einwenden / daß / wann jemand einem andern / ex. grat. zu wohlfeilen Zeitten / ein Fuder Weins / nach derselben Zeit pretiis, à 30. fl. oder hundert Schöffel Korns / zusammen à 50. fl. gelihen hätte / und in zeit der præstirenden Restitution der Eimer Weins auf 20. fl. und ein jeder Schöffel Korns auf 4. fl. aufgeschlagen / der Debitor an dem / in natura und præcisè zurestituiren / schuldigem / Fuder Weins / oder Hundert Schöffeln Korns / drey / vier / und vielmahl Mehr / als er / nach denen Pretiis, quæ tempore Contractûs obtinuere, von seinem Gläubiger empfangen hat / ihme restituiren müsse: wannenhero 178
es scheint / daß / wann auch deren einem angelihenen Gelder Valor imposititius immittelst gewachsen / der Creditor auch dises Augmentum Valoris für sich prætendiren könne: Es dient aber hierauff zur kurtzen 179
abfertigung / quòd inter Mutuum pecuniæ numeratæ, & Frumenti, vel Vini, vel similium rerum, diser grosse und merckhliche unterschid fürwaltte / quòd talis Creditor non Æstimationem sex Vini amphorarum, vel centum modiorũ Frumenti crediderit; sed sex Amphoras Vini, vel centum Modios Frumenti, qui proindè præcisè & in natura restitui debent, sive Valor 180
illorum interea creverit, sive decreverit. Æstimatione enim mutatâ, utpote quæ est 181
extra rem creditam, hæc ipsa Res credita non censetur mutata. Et cùm ipsa Æsti- 182
matio non fuerit credita, proindè illa, pro ipsâ re creditâ, invito creditori obtrudi non potest; per *L. 2. & 3. ff. de reb. credit.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de mutuo, §. 1. num. 19.* Georgius Widmannus, in *tract. de contractib. tit. de mutuo, 2. §. 23.* ubi scribit, quòd, si quis alteri quatuor 183
scaphas Tritici mutuaverit, Debitor liberetur, si suo creditori rursus quatuor scaphas tritici, in eadem bonitate intrinsecâ, restituat, contemptâ omni prioris Temporis æstimatione, sive anteà fuerit major, sive minor. Quò & facit *Lex. Vinum.* 184

22. de reb. credit. observante eodem, *d. §. 23. vers. Et hoc confirmatur.* & Paulo Laymanno, *theolog. moral. lib. 3. tract. 4. cap. 15. num. 1. in fin.*

185 Das einige / so hiebey noch einiges dubium zuerweckhen scheint / bestehet in disem / daß der seelige Herr Creditor Lorentz Putkammer / in deren / Anno 1658. aufgerichteten Schuldverschreibung dise sondere Clausulam, mit belieben der Stadt Schlage / einruckhen lassen: Auch wollen Wir (nemlich Bürgermeister und Rath) dise willkuhrliche Obligation nicht anders deuten / als sie im buchstaben lautet / NB. vom Herrn Glaubiger / und seinen Erben allein verstanden und gedeutet wird.

186 Wannenhero es wohl einig ansehen machen möchte / als ob der Herr Kläger und Imploratt, nahmens seiner Eheliebsten / als einer Tochter des Herrn Creditoris, dises Pactum, daß die / an 500. guthen / untadelhafften und wohlwichtigen Ducaten / der Stadt Schlage angelihene Eintausend Reichsthaler / wider an untadelhafften / guthen / gangbahren / wohlwichtigen Ducaten / oder Reichsthalern / erlegt werden sollen / wohl also verstehen und deuten könne / daß der seelige Herr Creditor dises andeuten wollen / daß / vor die angelihene Fünfhundert Ducaten / wider so viele Stückh oder Species Ducaten / oder an Silber-Müntz Tausend Species Thaler

187 erlegt werden sollen. Dann dieweil ein solches Pactum einzugehen erlaubt / juxta hactenus firmata; so scheint / daß dise Interpretatio noch wohl ingress finde / und nicht hindangesetzt werden möge. Es dient aber

188 hierauff zur beständigen antwort / daß / obwohl dise Clausula nicht schlechter dinge ausser augen zusetzen / auch nicht so gar ungemein;

ut patescit ex formula Obligationis de Anno 1620. quam exhibet B. Dn. Samuel Strykius, de *cautel. contract. S. 2. cap. 1.*

189 *§. 24. pag. 137.* verbis: Inmassen dann desselben Deuttung nicht bey uns; sondern unserem Herrn Glaubiger und dessen Mitbeschribenen stehen solle / und wie derselbe / oder die Seinige / denselben deutten und außlegen werden / dasselbe soll in alle wege recht seyn ꝛc.

190 dieselbe jedoch nicht zu weit extendirt / noch in tanta laxitate & latitudine angenommen werden möge / ut vel aliquid ab-

191 surdi, vel calumnioſi, vel quod Juri contrarium, indè statuminetur:

prout benè hanc Clausulam interpretatur laudatus Strykius, *d. tract. S. 1. cap. 4. §. ult.* & *S. 2. cap. 1. §. 42.*

192 Sicut enim Jus Civile non calumniari, neque verba in LLbus captare debemus; & ab omni captiosa atque calumnioſa interpretatione, in Contractibus & LLbus abstinere oportet; neque Pacta eò extenden- 193
da, ut libidini, & calumniæ ansam suppeditent:

L. 19. ubi vulgò Scribentes. *ff. ad exhib.*

Ità etiam omnes Clausulas Contractibus 194
adjectas ità interpretari & exaudire ipsæ Leges nos jubent, ut omnia Legibus, harumque Regulis convenienter inter Partes conventa intelligantur & existimentur, cùm & ipsi Contrahentes & Paciscentes suas conventiones præscripto Juris conformare voluisse censeri debeant.

L. 54. §. Inter locatorem. ff. locat. Franciscus Caldas, de *empt. vendit. cap. 9. n. 11.* Dn. Stryk. *d. §. 42.*

Alldieweilen nun / juxta hucusque de- 195
ducta, auch in talibus terminis, wann der Creditor seinem Schuldner Ducaten gelihen / und / bey der künfftigen widerbezahlung / wider guthe Ducaten oder Reichsthaler angedingt hat / die verordnung der Rechten nicht dahin gehet / daß / in crafft dises Pacti, wider so viel Ducaten / als der zahl nach gelihen worden / Stückh für Stückh / sollen restituirt werden; sondern nur dises / juxta Regulas Juris de Mutuo 196
receptas, darunter verstanden wird / daß die Widerbezahlung zwar præcisè an Ducaten; aber alles auf den Fuß / so viel der Schuldner / an denen ihme gelihenen Ducaten / nach derselben Valor in zeit des Contracts / effectivè empfangen / und daß mithin die Auffschatzung der Ducaten / sive interimisticum Scutatorum Augmentum, dem Schuldner zum besten komme / geschehen 197
müsse: So zeigt sichs / secundum mododicta, von selbsten / daß auch diß ohrts keine andere deuttung oder interpretatio platz greiffen möge. Dann obgleich / adò, 198
ein solches Pactum, daß Stückh vor Stückh wider heimbgegeben werden solle / der Rechtlichen verordnung / Regulariter, nicht zuwider; juxta pariter jam præmissa: So kan doch dise zahlung anderst nicht prætendirt werden / es sey dann dieselbe / per expressam & specificam Con- 199
ventionem, angedingt worden; ut hucusque audivimus.

Quemadmodùm verò etiam Legum in- 200
terpretatio non ex illis petenda, quæ in certis saltem casibus Jure singulari sunt constituta: ità etiam Contractuum interpretatio non ex talibus desumenda, quæ 201
non aliter debentur, quàm si inter Contrahentes specialis & expressa Conventio desuper celebrata probetur;

prout equidem Legum interpretationi 202
etiam Contractuum & Conventionum, inter ipsos contrahentes in vim Legis valentium, interpretationem conformare nos jubet Johannes Voetius, ad *tit. ff. de contr. empt.*

empt. §. 27. junctis illis, quæ tradit ad *tit. de legib.* §. 20.

203 Für das Dritte haben wir beraits oben gezaigt/ daß der Herr Putkammer diſe intention Selbſt nicht gehabt/ daß vor die außgelihene Fünffhundert Ducaten Jhme/ oder ſeinen Erben/ præcisè wider Fünffhundert Ducaten ſollen heimbgegeben werden: ſondern nur/ daß die/ an 500. Ducaten/ der Stadt gelihene Eintauſend
204 Reichsthaler (Quæ verba conſtanter in oculis habenda & tàm contra Creditorem, quàm illius Hæredes interpretanda; per tradita Richteri, *dicta Decis. 72. num. 25.*) hinwider an guthen Ducaten oder Thalern erlegt werden ſollen; aber ſo/ daß mehr nicht/ als nur Tauſend Reichsthaler/ welche Er auch allein/ und weiters nicht/ der Stadt gelihen/ an ſolch guthen Ducaten/ oder Reichsthalern reſtituirt werden.
205 So wenig nun auch die interpretatio Legum contra Latoris ſententiam & mentem admittirt werden kan;

L. 19. ff. de Llb. L. 67. L. 96. de reg. Jur. Voetius, ad *d. tit. de Llb.* §. 20.

206 So wenig mögen auch eines Glaubigers Erben/ contra ſatis declaratam ipſius Voluntatem atque Intentionem, vi dictæ Clauſulæ, ſich einer contrairen/ ander- und widerwärtigen interpretation ullo modo anmaſſen; ſondern müſſen es bey dem/ was der verſtorbene Creditor intendirt/ und Selbſten expreſſis & ſpecificis verbis, oder veriſimillimè, allen umbſtänden nach/ gemeint und gewolt/ ſchlechter dinge bewenden laſſen.
207 Hæredes namque in Voluntate, in qua defunctus perſeveravit, acquieſcere debent;

ix. ea, quæ legimus apud Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. tit. de condict. C. data C. non ſec.* §. 1. *num.* 4. & Johannem Voetium, ad *eund. tit.* §. 4.

208 Und demnach des Herrn Clägers Frau Eheliebſte diſes Schlagiſche Capital nicht als Erbin ihres Vatters/ des Herrn von Putkammer; ſondern titulo ſingulari, als Ceſſionaria, an ſich gebracht; beſage Actor. *pag. 12. b.* & *pag. 13. a.* juncta *pag. 1.* ſo können Sie/ und ihr Maritus, dergleichen widrige Interpretation des Pacti quæſtionis noch viel weniger machen/ ſo wohl (1.) deßwegen/ weilen Sie Frau von Backhens/ reſpectu diſes Schlagiſchen Capitals/ wie gemeldt/ keine Erbin iſt; und hingegen
209 (2. dò) diſes Recht und Befugſame das in quæſtione verſirende Pactum zuinterpretiren etwas nicht gar Gemeines in ſich enthält/ und mithin umb ſo weniger von Herrn Putkammers Erben auch auf Ceſſionarios, ceu non univerſales, ſed ſingulares tantùm ſucceſſores, extendirt werden kan.

Quòd enim hujusmodi irregularia, ſingularia & abnormia Pacta ſtrictiſſimam interpretationem depoſcant, nemo ullus eſt qui neſciat. 210

Von dem dritten und vierten membro Sententiæ, iſt/ ex hac Ratione, etwas weiters zumelden ein lauterer überfluß/ weilen beyde Partheyen die Urthel à qua, quoad duo hæc membra in rem judicatam erſchieſſen laſſen: Jungant. Acta *pag. 44. cum ſeqq.* & *pag. 67.* Und was in ſpecie das dritte membrum concernirt/ ſo iſt ſolches allerbillichſt nach des glorwürdigſten Chur-Fürſten Fridrich Wilhelms/ Anno 1672. publicirter Conſtitution alſo determinirt worden/ 211
daß zwar usque ad d. Annum 1672. ſemiſſes Uſuræ; von ſolcher zeit aber allein quincunces præſtirt werden ſollen; Nam quòd 212
tales Sanctiones Uſuris legitimum modum ponentes etiam ad præterita negotia pertineant, modò illa adhuc pendeant, diſertiſſimus probat tx. in *L. 27. Cod. de uſur.* & ſpecificum deciſum Dnnor. Lipſienſium de Anno 1662. quod in pleno tenore recenſet Philippi, in *caſu pract. Inſtit. lib. 1. tit. 2. eclog. 10. num. 18.* Collega noſter D. Harpprecht, *vol. 3. Reſp. 58. num. 5. & 7. cum ſqq.* wider welcherley generales Provinciæ Sanctiones daß ein dergleichen contrarium Pa- 213
ctum, in welchem/ allen/ der außtrückhlich paciſcirten Quantitati Uſurarum contrariis, Statutis, ſeu adhuc dùm condendis, renunciirt worden/ lediglich nichts operire/ ſo wohl diſe generalis Regula Juris, quòd Pactis privatorum Juri publico derogari haudquaquàm poſſit: *L. 38. ff. de pact.* als auch diſe ſpecialis & expreſſa Legum ſanctio, quòd omnia Pacta legitimum uſura- 214
rum Modum infringentia, nullius momenti ſint, auſſer allen zweiffel ſetzt. Conferat imprimis *Lex 26. Cod. de uſur.*

Die Gerichtskoſten haben wir der ur- 215
ſachen compenſirt/ weilen nicht nur Herr A. und T. eine Urthel vor ſich hat; ſondern auch ſatis juſta & ſpecioſa litigandi Cauſa, in hoc valdè intricato Juris articulo, für denſelben militirt;

conformiter illis, quæ de illa priori cauſa notat Dn. Lauterbach, de *expens. victor. §. 44.* Henricus Temmen, de *expens. lit. cap. 8. S. 4. num. 26.* & de altera Cauſa ipſi 216
etiam Romani Juriſconſulti, in locis, quos refert laudatus Temmen, *d. cap. 9. ſect. 3. num. 51. cum ſeqq.* ſpecialiter comprobant. Addat. omninò Dn. Thomaſius, in *ſchol. ad Huberi comment. Inſt. tit. de obligat. quæ ex contrah.* §. 4. ubi optimè, ex Cujacio, non eſſe Hodiè patronum, judicem, vel JCtum, 217
qui non hæreat maneatque ſuſpenſus, quoties tractatur de hac re.

Dahero wir nochmahls bey vorstehender Urthel durchgehends verbleiben; salvo rectiùs sentientium quorumvis suffragio.

Act. in Coll. nostro den 11. Januar. Anno 1712.

CONSILIUM SEXAGESIMUM PRIMUM.

SUMMARIA.

DE Honorario *sive Salario*, Advocato, *pro* plurium Annorum operis *debito*, *quoadejus* Quantitatem, *per* Juramentum dicendæ Veritatis, *seu suppletorium probando*, *ejusque* Usuris.

Præmittitur Sententia definitiva. *num.* 1.

Existentia *seu* Veritas *hîc prætensi* Salarii *ex Actis processûs judiciarii satis liqueſcit. num.* 2.

Reus ipse promisit, daß Er en homme d' honneur versichere / daß / wann Herr A. wegen seiner / auf 517. Reichsthaler gestellten Forderung / **nur ein wenig sich billicher herauß lassen** und finden wolle / alsdann / **so bald nur Herr** Reus bey Geld seyn werde / **Ihm seine Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden sollen.** *num.* 7.

Hac Promissio verissimum Constitutum obligatorium *efficit. num.* 10.

Promittens *mediante* nudo Pacto, *se illud*, *quod* ipse, *vel* alius debet, solvere velle, *ex* Pacto legitimo Prætorio, *nempe ex Constituto*, *validissimè obstringitur. num.* 12.

Sicut quodlibet Pactum nudum; *ità etiam* Constitutum, *per* consensum quovis modo declaratum *perficitur. num.* 13. *& seqq.*

Nihil refert, *an quis* debitum proprium, *vel omninò* alienum, *vel sibi* cum aliis commune *constituat. num.* 15.

Hæc verba: **Daß alle Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden sollen** / *in* personaliter *concepta videntur. num.* 16.

Impersonaliter *factum* Constitutum nullius momenti *est. num.* 17.

Verba antecedentia: **Ich versichere / daß / wann Ich bey Gelde seyn werde** / die Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden sollen / hanc Impersonalitatem *apertissimè* removent. *num.* 18.

Quando antecedentia, *vel* subsequentia verba *demonstrant*, *quòd debitum* impersonaliter constituens de Seipso senserit, *tunc Impersonalitas constitutum non vitiat. num.* 20.

Clausula, en homme d' honneur, *tantundem insinuat*, *quàm Promissio auf* Cavaliers-Paroles, oder **bey Adelichen Ehren / Glaube und Treu.** *num.* 21.

Talis Promissio, *Hodiè multis in locis*, *in vim* Juramenti *valet*; *modò non requiratur* Juramentum corporale. *num.* 22.

Declaratio Clientis, daß / **wann der** Advocat raisonnable **seyn werde / Er auch an seiner seite es seyn wolle** / *adhuc debiti* Salarii advocatorii Veritatem, *&* Justitiam *haud obscurè demonstrat. num.* 28. *& sqq.*

Excutitur prolixè, in Casu proposito, *tùm* Veritas, *tùm* Æquitas Honorarii *seu Salarii* ab Actore prætensi. *num.* 30. *& mult. seqq. usque ad num.* 55.

Ad probationem Salariorum *non adeò exquisitæ &* plenæ Probationes *requiruntur*; *sed etiam* semiplenæ *sufficiunt*, *ut &* Præsumptiones *pro illis militantes num.* 55.

Dictis promissionibus *ideò* plena fides *adscribi non potest*, *quia* Summæ *adhuc prætensi Salarii* Magnitudo; 2*dò* notoria Advocatorum, *qui fidem Clientibus*, *per tot Annos*, *de Salario habere non solent*, Consuetudo, 3*tiò* plurium

Cau-

Causarum auspicata Expeditio, paratissimâ remuneratione *dignissima, aliaque complura rem adhuc dubiam reddere possunt. num.* 56. *& seqq.*

Ad pretensi Salarii Quantitatem *adhuc revera debitam legaliter* probandam Advocatus, *in substrato, ad* Juramentum in supplementum *admittitur justissimè. num.* 64.

Juramentum suppletorium *cuivis* Actori, *qui intentionem suam vel* semiplenè, *vel in* ardua *causa* plusquàm semiplenè *probavit, deferri potest. n.* 65.

Modò sit Persona fide digna, *&* veritatem probabiliter sciat. *num.* 66.

Et Probationes ordinariæ deficiant. *num.* 67.

Etiamsi Juramentum in supplementum Hîc locum non haberet; attamen Juramentum dicendæ veritatis *ad* verificandam Salarii Quantitatem *deferri valeret. num.* 68.

Creditor, qui sibi constitutam Hypothecam *legitimè* probavit, *sibi* debitam Sortem, *pro quâ illa constituta, per* juramentum dicendæ veritatis *ostendere potest, eôque præstitô* Debitor solvere *cogitur. num.* 69.

Sedes hujus Juramenti in Capit. 32. x. de jurejur. *num.* 70.

Ex defectu hujusmodi Jurisjurandi Justitia *haudquaquàm* succumbere *debet. num.* 71.

Canonica hæc sanctio etiam aliis Casibus applicatur *æquissimè. num.* 72.

Reprehenditur Panormitanus *& alii, qui dictum Capitulum ad solam* Causam Usurarum, *& ubi* periculum Animæ *subest, restringendum contendunt. num.* 73.

Ratio *dicti Capituli* nimiùm generalis *non patitur talem* Restrictionem. *num.* 74.

Quoties de ipso Debitò constat; quanta *verò* illius Quantitas *fuerit? in dubium vocatur, tunc tota Q. Actoris jurejurando determinari debet. num.* 76.

Vi expulsivâ *legaliter probatâ*, Æstimatio rerum, *eâdem occasione perditarum, mediante* Sacramento manifestanda. *num.* 77.

Quando Pondus depositæ Cistæ incertum, *consimile* Juramentum, *ad illud probandum, à DDbus admittitur. num.* 79.

Prædicta definitio Juris Canonici, per Regulas Juris, generaliter probatur. *num.* 80.

Creditor, *qui probavit*, se mutuam alicui pecuniam dedisse, *si Testes dicant*, se Quantitatis non ampliùs recordari, *ad* dictum juramentum *jure admittitur. num.* 81.

Idem dicendum, si Testes Quantitatis, *vel* Qualitatis Frumenti *vel* Vini *mutuò dati non ampliùs sint memores. num.* 82.

Vel si dicant: Se vidisse, Contrahentes de Re pro certo Pretio tradenda consensisse *& convenisse. num.* 83.

Vel si Melioramenta non plenè probata. *num.* 84.

Juramentum dicendæ Veritatis quare sic appelletur? *num.* 85.

Applicantur hæc Jura Casui proposito. *num.* 86.

An pro debito Salario *exigi possint* Usuræ? *num.* 89.

Nonnulli hoc negant. *num.* 90.

Procuratori *adversus Principalem competit* Actio mandati. *num.* 92.

Hæc, juxta naturam bonæ fidei Actionum, *etiam* Usuras, *ex tempore* Moræ, *post se trahit. num.* 95. *& seq.*

Adferuntur hanc in rem Responsa Jenensium & Tubingensium. *num.* 97. *& seq.*

Utrum Actio mandati *etiam* inter Advocatum & Clientem *ejus locum habeat? num.* 99. *& sq.*

Affirmant *hoc Jurisprudentum Triumviri* Carpzovius, Strykius, *&* Lauterbachius. *num.* 100.

Laudantur Alii *de hoc* aliter sentientes. *num.* 101.

Juramentô suppletoriô, *vel aliô eidem valdè* simili præstitô Expensæ litis *regulariter* compensantur. *num.* 102. *& sq.*

Diver-

Diversum sentiendum, si Reus ipse omnia optimè perspecta & cognita habeat. *num.* 105. *& sqq.*

Alioquin multis Fraudibus, Divini Nominis profanationi, *aliisque* malitiis *via aperiretur. num.* 112. *& sqq.*

Quando Causa *est* dubia, *& propterea præstitum* Juramentum suppletorium, *tunc* Expensæ compensandæ. *num.* 116.

Ubi verò Jus Victoris apparet; *tametsi* deficiat illius probatio, *& dehinc* Juramentum in supplementum *in auxilium vocare necesse fuit*, *tunc* Reus *nihilominùs* in *Expensas* damnandus. *num.* 117.

Processus *in exigendis* Salariis, *tanquàm* favorabilibus *&* privilegiatis, summarius *est atque* executivus. *num.* 119.

Causa Mercedis *&* Salariorum *est* summariæ cognitionis, *&* celeris executionis. *num.* 120.

An à Sententia ad præstandum Salarium condemnatoria appellare *sit integrum? num.* 121.

Alii affirmant: *Plures alii* negant: *Alii* Judicis *circumspecto & æquanimi* arbitrio *rem totam committunt. num.* 122. *& sqq.*

David Mevius tales Sententias vocat inappellabiles. *num.* 124.

Modò non ex Gravamine *illato appareat*, eam esse injustam, gravemque appellandi Causam suppetere. *num.* 125.

An das Königlich Preußische Hinter-Pommerische Hof-Gericht zu Stargardt.

Urthel.

1 IN der Rechtfertigung sich haltend zwischen Samuel Viveneſt, Hof-Gerichts Advocato und der Geistlichen Corporum Administratore, Clägern/ an einem; so dann dem Major Jobst Ernst von Lüderitz/ Beclagten/ am andern theil/ erkennen und sprechen/ von Gottes Gnaden/ Wir Friderich der Erste/ König in Preussen/ des Heyl. Römis. Reichs Ertz-Cämmerer und Churfürst ꝛc. (inserat. Tit. totus) auf eingeholten rath unpartheyischer Rechtsgelährten/ allem fürbringen nach/ mit urthel vor Recht: Dafern A. zuförderist an den Gerichtsstab angeloben/ und hierauff einen leiblichen Eyd zu GOtt dem Allmächtigen abschwöhren würde/ daß Er alle/ bey dem/ am 25. Junii, 1707. loco Libelli, ad Protocollum geführtem Recess specificirte/ vor etlich-jährigen Advocaten-Verdienst geforderte Pöste an den Beclagten wahrhafftig zufordern hab/ und vor dieselbe noch keine Vergnügung/ mit Victualien/ oder sonsten erhaltten/ daß so dann der Beclagte/ aller eingewandten Einreden ungehindert/ die eingeclagte 517. Reichsthaler/ sampt denen darvon/ à tempore Moræ gebührenden/ Zinsen/ wie auch allen Gerichts-Kosten/ auf Hofrichterliche Mäßigung/ zuzahlen schuldig; und/ falls Er wider seine gesampte Gebrüder/ der Pommerisch- und Märckhischen Lehenmuthung/ und darvor angesetzter 36. Reichsthaler wegen/ oder auch wegen einiger anderer Pöste/ Rechtsgegründeten regress zuhaben vermeint/ solcher ihm unbenommen/ und außtrückhlich hiebey vorbehaltten seyn solle.

Daß vorstehende Urthel denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß erkennen wir Decanus und andere Doctores der JuristenFacultät bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen; unter uns anvertrauttem gewöhnlichem Insigel. Actum in Collegio nostro, d. 14. Januar. An. 1712.

RATIONES DECIDENDI.

SU vorstehender Urthel hat uns bewogen/ daß allerförderist die Existentia und Veritas Debiti, daß nemlich Herr Cläger/ schon von zimmlich vielen Jahren her/ in zerschidenen Processen/ und andern Verrichtungen/ dem Herrn A. und den Seinigen bedient gewesen/ und/ wegen solch seines etlichjährigen Verdiensts/ an denselben Spruch und Forderung zumachen habe/ aus den Actis, über Haupt/ sive absque specifica hujus Prætensionis sive certæ Quantitatis determinatione, zu aller vollkommenen genüge erhellet. Dann da ligt/ primo omnium, des

des Herrn Beclagten / am 7. Octobris 1707. coram Commissione, ad protocollum Selbst-gethane Anzaig Sonnenclärlich vor augen / da nemlich Er Selbsten / wider seine Herrn Brüder / außtrückhlich gemeldt / daß Herr A. damahlen 320. Reichsthaler / vor abverdientes Salarium
4 fordere: welche Summa daß Cläger / vor der Commission, incontinenti auf die noch prætendirende 517. Reichsthaler gesetzet / in eodem Protocollo mit mehrerem gemeldt wird /

Actor. *pag. 85. & 86.*

5 Zwaittens hat Herr Beclagter diſe Prætension dem Herrn A. in genere alſo gar eingestanden / daß Er nicht nur / durch den Advocaten und Notarium Klokow / am 23. Februar. 1707. und alſo noch vor nächſtangemerckter Commission / welche erſt im Octobri ejusdem Anni hernach gefolgt / Ihm verſicherung gegeben / daß
6 Er ihme wahrhafftig richtig unter augen gehen wolle; welches daß es einer würcklichen Bezahlung / Verſpruch zuerkennen geben ſollen / alle Umbſtände geben:

Actor. *pag. 54.*

7 Sondern daß Er auch / drittens / nur Vier Wochen nach beſagter Commission / nemlich am 7. Novembris, dicti Anni 1707. da Herr A. allſchon ſeine Prætenſion auf 517. Reichsthaler / coram Commissione, angeſetzet gehabt / gar auch unter ſeiner aigenen hand / den ſchrifftlichen verſpruch von ſich geſtellt / und dem Herrn A. ſelbſten zuhanden geſchickht / daß Er en homme d' honneur verſichere / ſo bald Er werde bey gelde ſeyn / und Herr Cläger ſich nur ein wenig billicher herauß laſſen und finden wolle / Ihme ſeine Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden ſollen:

nach außtrückhlichem innhalt Actor. *pag. 98.*

8 Aus welch ſchrifftlicher Verſicherung apertiſſimè erhellet / daß Herr Beclagter zwar nicht die gantze und völlige / an Ihne Herrn R. geforderte Summam deren von dem Herrn Cläger / nur vier Wochen vorher / coram Commissione prætendirten 517. Reichsthaler; Jedoch diſe
9 ſeine Forderung / für und an ſich Selbſten / Gern und willglich agnoſcirt; ſondern auch / wann Herr A. NB. nur ein wenig ſich billicher herauß laſſen und finden wolle / Er ihme alßdann / ſo bald
10 Er Herr R. bey geld ſeyn werde / ſeine Schrifften und Arbeit NB. wohl zubezahlen verſprochen / einfolglich / hôc ipsô, als conſtitutæ pecuniæ Reus, und zwar unter ermeldter höchſt-verbündlichen for-
11 mula: En homme d' honneur, ſo wahr Er ein ehrlicher Cavalier oder Mann ſey / ſich allercräfftigſt verpflichtet habe.

Quandocunque enim aliquis, ſe illud, 12
quod ipſe, vel alius debet, mediante nudo pacto, ſoluturum promittit, ſicque etiam in ſcriptis ſeſe alteri ità obligat, tunc ipſe haud dubiè ad illud, quod ità promiſit, præſtandum, ex Pacto legitimo, à Prætore ſpecialiter & juſtiſſimè confirmato, Conſtituto videlicet obligatorio, potentiſſimè obſtringitur, &, hôc nomine, actione de conſtituta pecunia, cum omni effectu, pulſari poteſt:

L. 1. & toto tit. π. & Cod. de conſtit. pecun. ibique DDres. §. 9. *Inſt. de action.* Paulus Chriſtinæus, *Decc. Belgic. vol. 3. Decis. 23.* Honufr. Cigala, de *actionib. §. 8. num. 5. & ſeqq.* Ariſmin. Tepatus, in *compend. Decc. tit. 104.* Ciarlinus, *controv. 98. num. 1. & ſeqq.*

Ex naturâ namq; Pacti, quod quolibet mo- 13
dô declaratô conſenſu notorie perficitur:

L. 2. in verbis: *Vel re, vel verbis, vel per epiſtolam, vel per nuncium. ff. de pact.*

etiam hoc à Prætore ſpecialiter confir- 14
matum Pactum nudo Conſtituentis, & illius, cui promittitur, ſeu conſtituitur, conſenſu perficitur;

L. 1. princip. ibi: *Prætor conſtituta ex conſenſu facta cuſtodit. ff. de conſtit. pecun.*

quocunque modo, ſive verbis, aut nutu inter præſentes, ſive per literas, aut nuncium inter abſentes, declarato.

L. 14. §. fin. & L. ſeq. ff. d. tit. B. Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. dicti tit. de conſtit. pecun. §. 1. num. 2.*

Et quòd nihil interſit, ſive aliquis ſuum 15
proprium debitum conſtituat, ſive alienum, ſicque etiam partim proprium, partim alienum, nihil dubitationis relinquit *Lex 5. §. 2.* ubi ità Ulpianus: Quod exigitur, ut ſit debitum, quod conſtituitur, in rem exactum eſt. Non utique ut is, cui conſtituitur, creditor ſit: Nam & quod ego debeo, Tu, conſtituendo, teneberis. *L. 11. princ. ff. de conſtit. pecun. §. 9.* verbis: *De conſtituta pecunia cum omnibus agitur, quicunque* pro ſe, *vel* pro aliô ſoluturos ſe conſtituerint. *Inſt. de action.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa divers. tract. §. Conſtitutum. num. 25.*

Es ſcheinen zwar diſe wort / daß dem 16
Herrn A. ſeine Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden ſollen / perſonaliter, und mithin unverfänglich & non obligatoriè verfaſſet zu ſeyn:

Nam quòd perſonaliter factum Con- 17
ſtitutum nullius momenti ſit, Juris eſt trálatitii;

ex Novella *115. cap. 6.* & Authent. *Si quando, Cod. de conſtit. pecun.*

18 Weilen aber die proximè und immediatè vorhergehende Wort: NB. Ich versichere dabey/ daß/ wann NB. Ich bey gelde seyn werde/ die Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden sollen/ apertissimè zuerkennen geben/ daß die gantze Promissio auf niemanden andern/ als welchen Herr Kläger beraits damahls actualiter mit würckhlichem process, so schon im Junio, sæpedicti Anni 1707. seinen anfang genommen/ convenirt und belangt/ und in deren/ eodem Anno, mense Octobri, hernachgefolgten Commission nochmahlen deßwegen besprochen gehabt/ detorquirt werden können/ so 19 ergibt sich von selbsten/ daß die in mehrbesagten worten enthaltene Impersonalitas nicht den wenigsten anstand zugebähren vermöge:

20 Quando enim ex verbis, vel antecedentibus, vel subsequentibus, vel etiam ex aliis circumstantiis apparet, quòd Constituens de Seipso, & non alio senserit, tunc Impersonalitas in illo obvia illius effectum impedire non potest.

arg. *L. 219. ff. de verb. signific.* Simon à Grœnewegen, de *LLb. abrogat. ad d. Authent. Si quando. num. 1. Cod. de constit. pecun.* D. Lauterbach, *d. §. 1. num. 6. in fin.* Bachov. ad *Treutl. vol. 2. Disp. 27. th. 2. lit. E. in fin.* Hoppius, in *Disp. de jur. impersonal. cap. 2. §. 22.* Dn. Samuel Stryke, de *cautel. contract. Sect. 2. cap. 5. §. 4. in fin.* Ulricus Huberus, in *commentar. ad Pand. tod. tit. §. 7.*

21 Und dieweilen Herr Becl. solche seine zusag/ daß Herr A. umb alle seine Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden solle/ gar mit diser höchst-verbündlichen Clausula verwahrt: En homme d' honneur, welches bey Cavaliern eben so viel besagt/ als: Auf Cavaliers-Paroles, oder: Bey Adelichen Ehren/ Glaube und Treu:

juxta ea, quæ disserit Hermann. Zoll. de *promiss. generos. fide vallata, Cavaliers-Parole, part. 2. cap. 1. & sqq.* Dn. Collega noster D. Grass. de *promiss. sub amiss. honor. & existimation. §. 11.*

22 So zeigt sichs von selbsten/ daß Er von diser seiner zusag umb so weniger recediren können; sondern selbige umb so mehr zuadimpliren verpflichtet sey/ als die Rechtslehrere communissimè attestiren/ daß dergleichen Zusagen cum Juramento (Modò non corporale præcisè requiratur) secundum modernos Germaniæ mores, plerubique locorum, ejusdem propemodùm efficaciæ seyen;

23 juxta ea, quæ ex DDbus tradit B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de juram. in genere, §. 1. num. 27.* Mynsing. *cent. 1. observ. 17.* Struv. *exerc. ad π. 17. th. 11.* Gailius, *lib. 1. observ. 59. ibique in not.* Ludov. Weipert. Fabricius. Mauritius, de *Nobilit. præprimis German. th. 37.* Meichsner. *lib. 1. Decis. Camer. 12. num. 6. 30. 142. & 162.* Schilter. in *praxi for. exerc. ad π. 23. §. 24.* ubi etiam ad fundandam talis promissionis quasi juratæ autoritatem Recessum Imper. de Anno 1555. §. 58. non malè allegat. post plures, quos laudat, Marcus Anton. Sabelli, in *Summa divers. tract. §. Juramentum. num. 8.* 24

Für das Vierte/ wann wir die samptliche Pöste/ die Herr A. in seiner Specification/ an den Herrn Beclagten fordert/ speciatim durchgehen/ so finden wir allenthalben/ dises/ daß Herr Becl. die von dem Herrn A. viele Jahr lang gelaistete operas advocatorias nicht contradiciren können; sondern eingestehen müssen/ 25 auisser zweiffel gesetzet: Und dieweil Er hingegen/ ratione derselben allerbillichsten Bezahlung/ nichts als nichtige und flüchtige Einreden gebracht; inmassen gleichbalden nonnihil specialiùs angezeigt werden solle; ja am Ende sich Selbsten/ in seiner 27 aigenhändigen/ durchgehends ad marginem beygezeichneter/ antwort/ nochmahls dahin erclärt/ daß/ wann Herr A. seine Rechnung ex Actis und sonst verificiren werde/ so erbiethe Er sich noch/ raisonnable zuseyn/ wann Ers seiner seits auch sey; so erhellet auch hierauß so wohl Debiti hujus Veritas, præscindendo à Summi 28 sive determinatâ illius Quantitate, als auch dessen Justitia, und daß der zu desselben 29 Rechtsgebührender bezahlung verpflichtete Debitor niemand anders/ als Er/ sey.

Dann da antwortet Er gleich bey der 30 Ersten 151. Reichsthaler besagenden Post/ Actor. *pag. 6. fac. 1.* daß Herr A. gegen den auf Jagow gewesenen Verwaltter/ Christian Zillmarn/ nicht seiner des Herrn Rel. wohlseliger Frauen Mutter; sondern NB. Ihme gedient;

ibi: Gegen Zillmarn hat Er meiner Mutter nicht gedient; sondern Mir.

Ob nun wohl dises/ specialis hujus debiti 31 sive prætensionis primordiò spectandò, cum plena Actorum notorietate streittet;

ut imprimis patescit ex *pag. Actor. 34. 35. 36. 38. cum seqq.*

Nachdeme jedoch seine selige Frau Mut- 32 ter/ am 15. Julii, 1701. dem Herrn Becl. und seinem Herrn Brudern Friedrich Wilhelm von Lüderitz/ das gantze Guth Jagow/ ea lege cedirt/ daß Sie die Gebäu im weesen erhalten/ und alle/ so wohl damahlen beraits anhängig gemachte/ als noch weiter hiernächst hervorbrechende Processe von desselben allfährlich/ nach Herrn A. angeben/ (Actor. *pag. 107. a.*) auf 700. Reichsthaler sich belauffenden Einkünfften für sich fortführen solten; juxta

Acta

Acta adhibenda, *pag. 12.* junctis Actis principalib. *pag. 40. a.* ibi: Und haben meine Söhne von Trinitatis 1701. an allererst/ und so forthin/ die Pension des Guths Jagow/ als welches Ich ihnen cedirt/ zu
33 genessen: So ist dises/ daß Herr A. gegen Christian Zillmarn/ nicht der Frau Mutter; sondern Ihme Herrn Reo Selbsten gedient hab/ eine richtige sache: allermassen dann auch Sie die Frau Mutter/ in ihrem Schreiben vom 5. Februar. 1702. no-
34 tabiliter gedenckht: Sie wisse/ daß Herr Viveneſt anjetzo zu denen Jagowschen affairen NB. von ihrem Sohn gezogen
35 werde; *dicta pag. 40.* Ja auch der Herr R. (wiewohl unter gnug verschrauffen worten) ferner Selbsten bekannt/ daß Er/ nicht ut Hæres, ex Cassa Matris - 620. Thaler/ und das Korn/ Wolle und Vieh/ ja den gantzen Usumfructum von Jagow; sondern ex jure cessо seiner Frau Mutter/ weilen Er für dieselbe Processe geführet; Actor. *pag. 181. a. in fin. & b.* Wohl-
36 erwogen nun/ attestantibus plenissimis Actis, der clagende Herr Viveneſt/ biß auf die von Ihm selbsten geschehene Aufkündung/ ja noch nach solcher zeit/ dem Herrn Beckl. alle seine Proceſs geführt/ und Er zwar/ zu ableinung diser ersten Post/ auf Herrn A. eigenhändige Rechnungen sich beruffen; Actor. *pag. 6. fac. 1.* hiervon aber kein Blatt zum Vorschein gebracht/ so hat es so gleich bey diser ersten prætension/ in so fern/ wie gemeldt/ sein gäntzliches bewenden.

37 Die andere Post trifft 36. Reichsthaler an/ die Herr A. Viveneſt, theils als Verdienst/ theils als außgelegt Geld/ dem Herrn Beckl. deßwegen anfordert/ weilen er/ wegen seiner/ mit seinen Herrn Brüdern gemeinschafftlich habender/ Märckh- und Pommerischer Lehen/ à -- 60000. Reichsthaler/ daß sie nicht/ als Caduc, propter non renovatam Investituram, angesprochen werden möchten/ mit höchster
38 sorgfalt vigilirt habe. Dises hat zwar Herr Reus, so wohl in aigenem/ als seiner Herrn Brüder nahmen/ als ein Falsum in summo gradu, simpliciter widersprochen; besage Actor. *dicta pag. 6. fac. 2.* Daß
39 aber Herr A. vom Herrn Reo hierinnen gar ungütlich behandelt werde/ und Herr A. wahrhafftig der Frau Mutter/ Herrn Söhnen/ und Frauen Töchtern/ grosse treu und freundschafft hierunter erwisen/ indem Er/ noch vor erhaltenen Vollmachten/ alles proprio motu, aus seinem aigenen Beuttel/ in richtigkeit gestellt/ und die
40 Lehen à caducitate liberirt/ auch/ da dises schon alles eine wohl außgerichtete Sache gewesen/ dem Herrn A. so wohl von der seeligen Frauen Mutter/ und ihren Töchtern/ als auch vom Herrn Beclagten/ und desselben Herrn Bruder/ Ludolff Wilhelm von Lüderitz/ noch schrifftliche Vollmachten zuhanden geschickht/ und Ihme darbey alle danckhbare erwiderung zwar zugesagt; aber weder von Herrn Reo, noch von der Frau Mutter/ deß falls/ ichtwas præstirt worden/ das probiren zum theil des Herrn Beclagten/ und seiner Frau Mutter/ wie auch nächstgenannten Bruders aigenhändige Schreiben/ theils des Herrn A. gleich damahls darauff gemachte Verzeichnussen/ so dann seine in den Actis mehrfältig widerholte getroste Provocatio auf alle Canzeleyen/ daß Herrn Reo, und den Seinigen/ so wohl diser Lehens-Sachen/ als anderer Processe halber/ im wenigsten nichts werde angefordert werden. Jungantur Acta, *pag. 36. b. pag. 42. pag. 44. a. 45. 46. 47. & 48.* Item *pag. 165. b.* & passim aliàs. Alldieweilen nun Herr Reus, il- 41
læsâ veritate, unmöglich läugnen kan/ daß Herr A. nicht auch hierinnen überauß grosse Dienst/ auch Ihm Selbsten/ præstirt/ und Er/ nach überlassung des gantzen Guths Jagow/ crafft des mit der Frau Mutter errichteten Pacti, zu bezahlung aller diser Prætensionen/ sich verbündlich gemacht/ ja auch die gantze/ diß ohrts in quæstione verſirende/ Summam der 517. Reichsthaler/ den Herrn Brüdern schon längst/ nach des Herrn A. nur nicht gar plenè erwisenem angeben/ bey heller und Pfenning abgerechnet hat/ auch Er ex Constituto zuzahlen gehalten/ so ist auch diſe Post/ daß nemlich Herr Reus (Priùs præstito à Dn. Actore juramento inferiùs notatô.) auch dieselbe zuzahlen condemnirt werde; salvo contra Ipsius Fratres regressu, si hunc sibi verè competere existimat, in aller selbstredenden billichkeit gegründet.

Die dritte Post concernirt præter pro- 42
pter - 65. Reichsthaler/ welche Herr A. wider den Schäffer Unverworren/ Herrn von Waldow/ und Gottfried Thelen/ wie auch wegen eines Lehenpferds/ sechs Jahr lang gepflogener Correſpondentz/ so dann wegen eines zwischen sämptlichen Herrn Brüdern aufgerichteten Vertrags/ prætendirt; in Actis, *pag. 6. b. & pag. 7.* Daß 43
Herr Reus auch hierwider nichts mit bestand einzuwenden gewust/ wird ex iisdem paginis erwisen. Daß Herr A. den Pro- 44
ceſs wider den Schäffer Unverworren geführt/ bekennt Herr Reus, hoc ipso, Selbsten/ indem er ihm vorwirfft/ Er hab selbigen verdorben. Sed sine ullâ, quam adferre tentâsset, probatione. Die etlich- 45
jährige Correſpondentz gestehet Er auch hoc ipso ein/ indeme Er sagt/ er hab vor des Herrn A. unnütze Briefe so vieles Postgeld auslegen müssen. dicta *pag. 7. a.*

46 Und so viel auch den Brüderlichen Vertrag concernirt / so zeigt des Herrn Rei genhändiges Schreiben / Actor. *pag. 55.* daß Er Selbsten verlangt / daß Herr A. solchen eiligst aufsetzen möchte: welches diser auch gethan; ut ibidem videre est. Da
47 nun Her: Reus die übrige Neben-Puncten gar nicht contradicirt / so seyn auch dieselbe / so wohl als diſe so gar schlecht widersprochene / pro judicialiter confessatis zuhalten.

48 Die vierte Haupt Post betrifft die vom Herrn A. wegen Inventirung und völliger Vertheilung der Vätter- und Mütterlichen Hæreditæt / vollbrachte Berliner Raiß / mit welcher in allem zugebracht worden hundert und acht und sechzig Tag / und dahero auch von Herrn A. in die Forderung gebracht worden -- 168. Reichsthaler. Auch
49 diſe Post ist in Jure & Facto auf das beste fundirt. Die Raiß selbst und die Zeit gestehet Herr Reus. Daß Herr A. als damahls nicht wohl zu paß / an diſe Raiß nicht gern gekommen; aber doch / auf Herrn Rei beständiges ansuchen / dieselbe gethan / re-
50 stirt litera Actor. *pag. 56. a. & b. pag. 57. & pag. 58.* Daß Herr A. als ein alter erfahrner / und in einer wohlglaublich starckh florirenden Praxi, auch noch sonsten in einer allergnädigst ihme anvertrauten / wichtigen Administration / stehender Königlicher Diener / vor 168. Tage (warvor andere nicht gern so viele Ducaten nähmen) mit einer kahlen Discretion von 24. Thalern / einem mit auf den weg / zur kalten küche / geschickhten Schinckhen / und 2. halben Gänsen / sich abspeisen lassen; als Herr Reus vorgibt / *dicta pag. 7.* juncta *pag. 56.* das ist in einem Königl. Dicasterio mehr lächerlich anzuhören / als darauf zuantwor-
51 ten der mühe wehrt: So wenig / als auch diſe des Herrn R. weitere Exceptio, daß Herr A. zu Berlin Ihne viel gekostet habe; *dicta pag. 7. fac. 2.* welche Einred wohl niemand / als so jemand prætendiren wolte / ut ipsius Advocatus de vento vivat, verbo Imperatoris, in *L. 1.* ibi: *Quasi vento vixerit. Cod. de alim. pupillo præstand.* auf die bahn bringen wird.

52 Die Fünffte Haupt / Post bestehet in 52. Reichsthalern / welche Herr A. vor seine in Jagow / zu zerschidenen mahlen / verrichtete vielerley Labores, gefordert.
53 Und weilen Herr Reus auch diſe Post eingestanden / und nur diſes eingewandt / daß Er den Herrn A. niemahls anderst zu sich auf Jagow begehrt / als wie einen Gast; diſer Exception aber / neben Herrn A. wohlgegründeten Replicis, alle Verisimilitudo notoriè widerspricht: welch' zu hintertreiben Herr R. durchauß nichts beyzubringen vermocht; juxta ea, quæ occurrunt *dicta pag. 7. b. & pag. 8.* so verbleibt auch bey diſer Post fast kein dubium über.

Die Sechste und letzte Post betrifft 13. 54 Thaler ꝛc. Welche A. vor einige Producta bey Hof / und bey deren in Anno 1707. Mense Majo, fürgewesenen Commission prætendirt. Die letztere Producta gestehet Herr Reus, und weilen die ganze Post ein geringes außmacht / so muß auch dieselbe / ratione Quanti, wie auch des Herrn A. gantze Prætension auf seine juratam determinationem außgestellet werden.

Dann wiewohl die Rechtslehrere fast 55 dahin schliessen wollen / quòd ad Salariorum probationem non adeò exquisitæ & plenæ Probationes requirantur; sed etiam semiplenæ sufficiant, ut & Præsumptiones, pro illis militantes:

observante Strypmanno, de *salariis clericor. cap. 13. num. 7. 9. & 10.* & D. Lauterbachio, *Disp. de salariis, cap. 8. §. 41.*

Umb willen jedoch / in præsentiarum, es 56 umb einen zimmlich starckhen Advocatur-Verdienst / so in sechs und mehr Jahren / gleichwohl auf eine Summe von 517. Reichsthalern / so in talibus Salariis advocatoriis eine nahmhaffte Summe ist / aufgeschwollen: anbenebens / addò, dennoch 57 einiges bedenckhen verursachen kan / daß clagender Herr Viveneſt, contra morem notorium der Herrn Advocatorum, als die offtmahls von solchen / von ihren Clienten erhebenden / honorariis und salariis leben / so viel jährige verdienst-gelder solle haben auffschwellen und anstehen lassen: Jungant. quæ habet Dn. Fleck. in *Biblioth. Jur. Civil. lib. 5. tit. 24. n. 30.* Dazumahlen / fürs Dritte / Er zerschidene affairen zum 58 glückhlichen End gebracht; Wannenhero es scheint / daß auch seine vergnüg- und remuneritung / jedesmahls desto leichter zu erhalten gewesen: Auch fürs Vierte / der Herr Reus, in seiner gleich anfangs / auf Herrn A. Libellum ertheilten antwort / von diſem / daß Er Ihm an gantzen Fässern 59 Weins / Butter / Käsen / Hämmeln / Schweinen / Kälbern / Ochsen / Carpen / und andern / millionweiß angeschafften Fischen / kein geringe Summ bezahlt / viel wesens gemacht; Actor. *pag. 7. b.* So dann / Fünfftens / alle seine / berails oben angezeigte / Promissiones Solutionis nie 60 mahls gantz absolutè; sondern immer mit einem annectirtem anhang / als: Er wolle sich raisonnable finden lassen / wann auch Herr A. raisonnable seyn würde; item: So bald Er Herr Becl. bey Geld seyn werde / so sollen Herrn A. alle seine Schrifften und Arbeit wohl bezahlt werden / wann er sich nur ein wenig billicher heraußlassen wolle: Diſem allem nach halten 61 wir für nöthig und räthlich / daß Herr

Becl.

Becl. zu bezahl- und abführung der gantzen an ihn geforderten Summæ anderst nicht condemnirt werde / als wann clagender Herr Viveneſt dieſelbe zuvor / und daß Er vor ſolche / Gantz / oder zum theil / noch keine vergnügung vom Herrn Reo erhalten / mediante corporali jurejurando, ſeu ſuppletorio, ſeu dicendæ veritatis, κατ' ἐξοχὴν ſic appellato, erhärte und darthue.

62 Dann daß alles bißhero / quoad Factum, von uns gnugſamb repræſentirtes eine plusquàm ſemiplenam probationem des quæſtionirenden Salarii außmache / daran waltet bey uns nicht der wenigſte zweiffel;

63 und dieweilen zumahlen / ratione des clagenden Herrn Viveneſts Perſohn / kein anſtand obhanden / wegen welcher demſelben das Juramentum in ſupplementum nicht ſolte ſecurè deferirt werden können; angeſehen derſelbe eine perſona, per plures jam annos, und als viel wir aus diſen / und mehr andern / ſchon vor der zeit / an unſer Collegium verſchickhten Actis ermeſſen können / mit allſeitigem contento, in publicis

64 muneribus poſita iſt / auch von allen diſen Sachen / als durchgehends ſeinen ſelbſteigenen Factis, die beſte und gründlichſte information hat / diſem allem nach ſehen wir keine verhinderung / daß Ihme nicht auch das Juramentum in ſupplementum, zu vollkommener richtigſtellung diſer ſeiner Anforderung deferirt werden könte:

65 Abſoluti enim Juris eſt, quòd hoc ipſum Juramentum cuivis Actori, qui intentionem ſuam vel ſemiplenè, vel in ardua Cauſa plusquam ſemiplenè probavit, deferri valeat:

Carpzov. de *proceſſu*, *tit. 12. artic. 2. num. 36.* & in *Jur. For. parte 1. C. 33. D. 6.* Bachovius, ad *Treutler. vol. 1. Diſp. 21. th. 19. lit. C. in fin.* Joachimus à Beuſt, ad *L. 31. num. 168. n. 11. de jurejur.* Setſer. de *juram. lib. 4. cap. 14. n. 4.* Brunnemann. de *proc. civ. cap. 23. num. 28.* D. Lauterbach, in *tract. ſynopt. de juramento neceſſario*, §. *VI. n. 94. & 95.* Marc. Anton. Maceratens. *varr. reſoll. lib. 2. cap. 32. circa fin.* Alexander Sperellus, in *Decc. fori eccleſiaſt. Deciſ. 28. num. 70.*

66 Dummodò ſit perſona fide digna, & quæ veritatem probabiliter ſciat:

Berlich. *parte 1. conclus. 53. num. 17.* Setſer. de *juram. lib. 4. cap. 12. num. 18. & ſeqq.* Borcholten, de *jurejur. cap. 8. num. 72.* Lauterbach, *d. num. 94.* poſt plures, quos laudat, Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diverſor. tract.* §. *Juramentum. num. 5.*

67 Et Probationes ordinariæ deficiant.

L. 3. Cod. de reb. credit. B. Dn. Lauterbach, *d. §. VI. num. 91.* Conferatur omninò his ipſis in terminis Juramento ſuppletorio locum aſſignans egregius Hiſpaniæ JCtus Johannes Yannez Parladorius, *rer. quotidianar. lib. 2. cap. 17. num. 4.* ubi vide omninò.

Da man aber hieran je einigen / von uns nicht abſehenden / anſtand oder zweiffel tragen möchte; ſo würde jedoch nichts verhinderlich ſeyn / oder vom Herrn Beclagten eingewendt werden können / daß dem clagenden Herrn Viveneſt das / von denen Rechtslehrern / κατ' ἐξοχὴν alſo genannte Juramentum dicendæ Veritatis, zu ſo mehrerer / und in caſum, ſi fuerit præſtitum, ungezweiffelter richtigſtellung ſeiner Prætenſion / nicht mit allem beſtand deferirt / und von ihm abgenommen werden möchte: 68

Quemadmodum enim in talibus caſibus, 69
quando Creditor, per juratam Teſtium depoſitionem, Hypothecam à Debitore ſibi conſtitutam ſatis probavit; verùm Sortis, ſeu Summæ à ſe mutuò datæ, Quantitatem per illos probare non potuit, à Pontifice notabiliter & diſertè reſcribitur, quòd talis Creditor ad juramentum de dicenda veritate, quoad ipſammet Sortem, omninò admitti, & hôc præſtitô, Debitor ad Solutionem compelli debeat;

in *Capit. 32.* ubi ità expreſſiſſimè: Acce- 70
pimus, quòd non potuit, per Teſtes G. per te productos, de Sortis Quantitate liquere, licet de Obligatione Pignoris conſtitiſſet; undè expedire videtur, quòd exigatur NB. de dicenda Veritate à Partibus Juramentum: Ne igitur, ex hu- 71
jusmodi Juramenti defectu, Juſtitia (occultâ Veritate) ſuccumbat, mandamus, quatenùs Partes ad præſtandum hujusmodi juramentum compellatis. *X. de jurejur.*

Ità nullum DDbus dubium ſuppetit, 72
quin hæc ipſa, Æquitati & Juris regulis convenientiſſima, Canonica ſanctio etiam in aliis huic ſimilibus Caſibus applicetur juſtiſſimè;

juxta monitum generale noſtri Juris magiſtrorum in *L. 10. & ſeqq. de LLb.*

Tametſi enim Panormitanus, & alii non- 73
nulli, iſtam Conſtitutionem ad ſolos illos Caſus, ubi quæſtio eſt vel de cauſa uſurarum, vel ubi animæ periculum verſatur, reſtringendam exiſtiment; tamen illam generaliter exaudiri debere, tùm ex ipſo 74
hoc textu, tùm præcipuè in illo aſſignatâ Ratione, haud obſcurè pateſcit: Quòd 75
enim hæc Ratio, ne Juſtitia, occultatâ Veritate, ſuccumbat, longè latiùs pateat, quàm ut ad illas ſolas Cauſas reſtringi poſſit, res loquitur ipſa, & pleniùs exequitur Parladorius, *d. l. num. 1.*

Et cùm nominatiſſimi hinc indè DDres, 76
hoc Jure Communi generaliter definitum, dicant, quòd, quotiescunque de Debitô

constat; quanta verò illius Quantitas fuerit? in dubitationem venit, tota Quæstio Actoris jurejurando determinanda sit;

ut jam olim definiit Raynerius de Forlivio, ad *L. 1. de in lit. jur.* Bartolus, ad *L. 1. §. Si cista. ff. depos.* Cœpolla, *cautela 210.* Matthæus de Afflictis, *Decis. Neapol. 337. num. 1.* Hippolyt. de Marsiliis, in *singularib. Juris, singul. 322.* Nicol. Boerius, *Decis. 339. subfin.* & *Consil. 25. num. 22.* Emanuel Suarez, in *thesauro recept. sententiar. vocab. Creditor.* ubi scribit, hanc sententiam esse communem:

77 Eademque sententia ex *L. Si quando. 9. Cod. unde vi.* ubi ità rescribitur: Quòd, si Vis in judicio fuerit patefacta, tunc Actor, Sacramentô, rerum, quas perdidit, Æstimationem manifestare queat: Tùm & ex

78 *L. ult. §. 3. Cod. de jure domin. impetr.* ubi pariter Damnum juramentô permittitur

79 manifestari: Nec non ex *L. 1. §. 40.* ubi etiam circa Ponderis depositæ cistæ, si illud incertum sit, Quantitatem Juranti succurri dicitur. *ff. depos.* multum stabilimenti & præsidii accipiat;

advertente Besoldo, in *delibat. ex lib. v. 12. tit. 1. Q. 1.* Parladorio, *d. l. num. 1.*

80 & dehinc meritò dictam Juris Canonici definitionem, per Regulas Juris, generaliter probatam dicat idem Parladorius, *eod. l.* quare etiam eandem omnes classicos DDres generaliter amplecti, & de hujus decisi generalitate dubitandum non esse, rectissimè jam olim notavit Bartolus,

ad *L. Admonendi. 31. num. 50. de jurejur.* Antonius de Butrio, ad *Cap. fin. X. eod.* Alexander Tartagnus, *vol. 2. consil. 69. n. 7.* Philippus Decius, *vol. 3. consil. 536. num. 12.* Nicol. Boerius, *d. consil. 25. num. 22.* Parladorius, *d. num. 1.*

81 Si ergò in casu, quo Creditor per duos testes probavit, se alicui mutuam pecuniam dedisse; hi verò Quantitatem pecuniæ creditæ non ampliùs recordentur, Judex actori, concurrentibus adhuc aliis veritatis adminiculis, juramentum, ratione Quantitatis, rectè defert;

quod in puncto decidit Franciscus Vivius, *Decis. Neapol. 108.* Joh. Aloys. Riccius, *parte 7. collectan. decis. 2558.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de mutuo*, §. *1. num. 22.*

82 Si in casu, quo Creditor, per testes, probavit, se Frumentum, vel Vinum alicui credidisse; illi verò Quantitatis, vel Qualitatis, non ampliùs sint memores, ad hanc quoque comprobandam Creditor ad juramentum similiter admittitur;

autore laudato Raynerio de Forliv. Decio, Bartolo, & Marsilio, in locis, quos refert idem sentiens Boerius, *Decis. Burdegal. 243. num. ult.*

Si etiam in casu, quô testes adserunt, se 83 ipsos præsentes suis propriis oculis & auribus vidisse & audivisse, Contrahentes de re & pretio convenisse; sed se non ampliùs de certa Pretii quantitate recordari, hæc quoque res Partium jurejurando dijudicanda venit;

prout, contra Alexandrum & Arium Pinellum, ex omnibus his Juribus contendit Parladorius, *cit. loc. num. 2. pag. nobis. 301.* Christophorus Besoldus, *d. Q. 1.*

Si item in casu, quo de Prædii alicujus 84 Melioramentis aliquatenùs constat; non verò de certâ illorum Quantitate, ad hanc determinandam eidem Juramento locus conceditur;

à Garsia Mastrillo, de *expens. & meliorat. cap. 20. num. 23. vers. Præterea is, qui librum.* ubi Speculator. Bartol. Molinæum & alios collaudat. post Cyriacum, Dn. Barone de Lyncker, *centur. II. Decis. 1027. fere in med.*

Quid obstet, quo minùs idem hoc Jura- 85 mentum de dicenda Veritate (Quod ad dif- 86 ferentiam juramenti in litem, & de calumnia DDres sic nuncupant.

Jungat. Parladorius, *d. cap. 18. num. 3.* Besoldus, *d. Q. 1.*)

etiam in proposito, ubi Dominus Actor Veritatem & Justitiam suæ prætensionis, per sui Adversarii confessionem, & geminatas promissiones, ut & alia concurrentia veritatis adminicula, tantùm non plenè, & certè plus quàm semiplenè probavit, jure optimo maximo sit admittendum?

Wañ nun diſes Jurament abgeſ wohren 87 ſeyn wird/(Allermaſſen Herr A. alberat in den Actis, über etliche Haupt-Umbſtände/ 88 den allwiſſenden GOtt zum Zeugen angeruffen; nempè *pag. 142. & pag. 185. a.*) ſo zweiffle wir gar nicht / daß Herr Reus nicht ſolte zur bezahlung des gantzen/ auf 517. Reichsthaler ſpecificè angeſetzten/ Salarii juſtiſſimè condemnirt werden können.

Daß wir aber denſelben auch zu der be- 89 zahlung der ſamptlichen Zinſe / à tempore Moræ, puta extrajudicialis, nemlich von der zeit an / da Herr A. dem Herrn Reo eine völlige Verzeichnus von ſeinem verdienſt zu hauſe geſchickht / welches/allem erachten nach / noch ante Annum 1707. geſchehen/ und Ihn alſo / durch diſe interpellation und anforderung ſeines gantzen ruckhſtändigen Salarii, in eine unzweiffliche moram geſetzt/ darzu hat uns bewogen/daß/obgleich 90 einige Rechtslehrere darvorhalten/

quòd pro debito Salario usuras exigere liceat:

quos inter est Decius, in *apolog. adversus Alciatum, cap. ult. num 158.* & Christophorus Philippus Richterus, *parte 2. Decis.*

Decis. 74. num. 103. verbis: *De Salario non præstantur usuræ.*

91 umb willen jedoch der Herr Cläger nicht nur des Herrn Beclagten / wie auch seiner Frau Mutter / und samptlicher Geschwistere Patronus Causæ, seu Advocatus; sondern auch deroselben Procurator gewesen; attestantibus passim Actis; præcipuè *pag. 19. 34. a. 40. b. 44. a. 46. b. 48. a.* und dahero

92 demselben die Actio Mandati procul dubio competirt; diſe Actio aber notoriè bonæ fidei ist;

§. 28. ubi vulgò DDres. *Inst. de action.*

93 Disem indubitato principio nach Er in alleweg / à tempore Moræ, auch dises ihm schuldigen Salarii Usuras mit bestand exigiren könne.

94 Quàm certum enim est, quòd in contractibus & judiciis bonæ fidei Usura, ex Mora, seu à tempore moræ, præstare oporteat:

tx. tritiſſ. in *L. 32. §. 2. ff. de usur.* quem

95 tx. in specie etiam cuivis Mandatario, ratione eorum, quæ ipse actione mandati contrariâ exigere potest, accommodat B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. mandat. §. III. num. 3. in princip. & fin.*

96 Tam certum & hoc est, quòd etiam illi, quibus merces debetur, eôdemque cum illâ hactenùs jure censendum Honorarium vel Salarium, à tempore Moræ, usuras pro illo justissimè exigant;

per *d. L. 32. §. 2. ff. d. tit.* Petrus Gregor. Tholosanus, in *syntagm. Jur. univ. lib. 27. cap. 3. n. 8.* Köler, in *Disp. inaugur. de mercede, aphor. 10. num. 50.* Andreas Weegen, in *tract. de locat. conduct. cap. 7. num. 260.* Christoph. Philipp. Richter, de *privill. creditor. cap. 2. membro 3. num. 6.* ubi ità ab

97 inclyta Facultate Juridica Ienensi, Anno 1624. ad requisitionem illustris Regiminis Hannoverani, pronunciatum dicit.

98 Et quòd etiam hoc modo nostrum Collegium in aliis casibus pronunciaverit, elucescit ex illis, quæ tradit Collega noster, D. Harpprecht,

in *Resp. criminal. & civilib. vol. 4. Resp. 66. num. 247. & ſqq.*

99 Und wann wir auch diſer meinung beypflichten wolten / quòd & inter Advocatum strictè sic dictum, (qui non sit simùl Clientis sui Procurator) & hunc ejus Clientem Contractus Mandati etiam celebretur, sicque etiam inter ipsos Actio mandati locum obtineat;

prout hancce sententiam propugnare non dubitant Bened. Carpzovius, in *tract. de processu, tit. 5. artic. 7. num. 2.* B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. theor. pract. tit. depositi. §. 20. in fin.* ibi: *Ipsi contra Advocatum actio mandati,* & *§. 29.* ubi dicit, quòd,

100 si Advocato salarium, per pactum incontinenti adjectum, promittatur, tunc Actio mandati, hôc nomine, competat. B. Dn. Stryke, de *privileg. advocator. cap. 3. num. 6. vers. Ampliatur, tiò.* ibi: Sine dubio *enim contractus mandati cum Advocato initus censetur.* Addatur Finckelthaus, *observ. 98. num. 44. in fin.* ibi: *Alia est quæstio, si* Advocatus, *vel Procurator, Acta, ob justam causam, retineat, puta quòd Salarium non exsolvatur? Hæc est exceptio à regula, quæ oritur ex Æquitate. Et tùm* Actio mandati *tamdiu suspenditur per Jus retentionis, donec Salarium fuerit persolutum:*

So würde hierun / auch isto respectu, 101
umb so weniger ursach zuzweiflen fürwalten.

Conferantur, quæ tradit Johann-Christophorus Hartung / in *Disp. de actionib. Advocato & Clienti inter se competentib. §. 30.* Müller, ad *Struv. exerc. ad tit. 7. §. 11. lit. y.* ibi: *Quamvis accuratè loquendo.*

So dann daß wir / fürs Dritte / den 102
Herrn Beclagten auch in alle Gerichts-Kosten / salva moderatione Dicasteriali, fällig erkannt / darzu hat uns veranlasset / daß / obschon die Rechtslehrere über diſer Quæstion: Utrum, si Lis, per Juramentum in supplementum, 103
aliudve huic simile, imò planè simillimum, (Quale illud, quod diximus dicendæ Veritatis, verissimè esse, eruditè demonstrat laudatus Parladorius,

d. cap. 17. num. 5.)

decisa fuerit, Victus tamen victori in expensas condemnandus, vel hæ potiùs compensandæ sint? gar unterschidliche / und in der zahl fast sechserley meinung foviren / unter welchen wir selbsten / bey unserem 104
Collegio, Regulariter, diſe / quòd Expensæ compensandæ sint, vor die billichste halten;

ex compluribus, iisdemque solidissimis Rationibus, quas sollicitè congessit Collega noster, D. Harpprecht, in *peculiari Dissert. de Expens. victor. præstito jurejurando adjudicandis vel compensand. Problem. 3. §. 14. & seqq. usque ad §. 23.* Quibus addi possunt tradita Henrici Temmen, de *litium expens. cap. 9. sect. 4. num. 3. cum seqq.*

wir jedoch diſer meinung in casu propo- 105
sito nicht beypflichten können; In reiffem betracht / daß / gleichwie der Herr Reus das 106
alles wohl waist / was Herr A. Ihm selbsten / seiner Mutter / und Geschwistern / so viele Jahr über / für grosse und nutzliche dienste gethan; auch / 2dò, Herr Cläger Ihme / nach und nach / viele Consigna- 107
tiones von seinem verdienst zu hause geschickt / warinnen Er jedesmahls / re adhuc recenti, zu voller gnüge / sich können ersehen / allso / daß er dahero mit keiner entschuldigung / wegen länge der zeit / und

dahero

dahero bey ihm verursachter vergessenheit sich außhalfftern kan; anbenebens / und fürs Dritte / Er Herr Beclagter / juxta su-
108 prà deducta, dise gantze und völlige Prætension / durch seine Selbst-aigene Scripturen und Briefe / nur nicht gar plenissimè agnoscirt und bekannt; Ja / für das Vier-
109 te / allem ansehen nach / Er dise 517. Reichsthaler / aus denen Gefällen des Lehen-Guths Jagow / schon vielfältig empfangen; so dann / Fünfftens / alle seine
110 Exceptiones, bey so / als bißhero operosè gezaigt worden / beschaffener Sache / nicht den wenigsten zweiffel zuerweckhen vermögen; disem allem nach / wie gemeldt / die von uns / Regulariter, amplectirende Sententia de Expensis compensandis dem Herrn Reo
111 durchauß nicht zustatten kome; sondern vielmehr wider ihn / wa nicht das jenige / so de calumnioso; jedoch alles das jenige / was de valdè temerario litigatore in proximè allegata *Disp.* §. *20.* & §§. *seqq.* in mehrerem gesagt wird / militire und anschlage; inter alia ibi:

112 Cùm variæ Circumstantiæ incidere possint, per quas ille, qui per sui Adversarii juramentum suppletorium vincitur, vel prorsùs improbè & calumniosè, vel ad minimum temerè intentati litigii suspectus reddatur, imò planè convincatur, eapropter non possumus illorum asserto succenturiari, qui, ob præstitum jusjurandum in supplementum, Expensas absolutè compensandas esse dictitant. Admissô enim hôc absolutô assertô quàm facilè fraudibus via aperiretur, & calumniatoribus non saltem temerè; sed & improbè litigandi præberetur occasio? Grivel-
114 lus, *Decis. Dolana 10. n. 13.* Ubi enim Adversarius, rem se aliter habere, quàm ipse in judicio proponit, non ignarus, Veritatem juramento alterius exprimi, atque ità nomen Domini in vanum assumi impiè efficit, vel
115 cùm ille, prævidens, quòd contra alterius modò non plenas, quas ob oculos ei ponit, Probationes ipse nihil præstare possit, nihilominùs illum sumptuosos processûs anfractus & ambages subire cogit, ibi, nullo colore, ab eo, qui malâ fide, vel etiam tàm temerè litigando in lite succubuit, Compensatio expensarum prætendi poterit. Mevius, *part. 6. Decis. 39. num. 8.* Grivellus, *d. n. 13.* Addantur omninò, quæ tradit Lindenspühr & Christophorus Besoldus, ad *Ordinat. Provincial. Würtemberg. pag. 342.* novissimè Jacobus Crusius, ad *Jus Statutar. Mindense,*
116 *lib. 4. tit. 2. Decis. 3.* ubi scribit, eo casu victum ab expensis immunem esse, quô Causa est dubia; & è contra condemnandum, ubi
117 Jus vincentis apparet, utut Probatio deficiat, ac ideò ad juramentum suppletorium devenire opus fuit; per Rationem, quòd vi-
118 ctus, iniquitatis suæ conscius, ob defectum aliarum probationum, alterum vexare non debuerit, nec causam dare non necessario juramento. Quod etiam approbat Henricus Temmen, de *litium expens. cap. 9. sect. 4. num. 7.*

Daß also auch diß ohrts dem Herrn Beclagten gar nicht zuviel geschicht / wann Er auch in die sämptliche / dem Herrn Kläger temerè verursachte / Expensas von dem Königl. Hof-Gericht condemnirt / und darzu / ohne weitters gestattenden höchstbeschwehrlichen umbtrieb / executivè / und durch schleunige hülffsmittel angesträngt wird. 118

Ita namque DDres passim definiunt, quòd 119
Processus, in exigendis debitis salarii, tanquàm favorabilibus & privilegiatis, summarius sit atque executivus;

Walther. de *privil. DDrum, cap. 19. circa fin.* D. Lauterbach, in *Disp. de salariis, cap. 8. th. 41.* Johann-Bapt. Asinius, in *praxi judiciar. part. 1. §. 3. cap. 131. n. 35.* Sigismund. Scaccia, *tract. de judic. lib. 2. cap. 5. num. 173.* Robertus Marantha, in *speculo aur. parte 4. distinct. 9. n. 197.*

seu, ut loquitur David Mevius, quòd ipsa Causa 120
salarii & mercedis sit summariæ cognitionis, & celeris executionis;

in *parte 7. Decis. 7. num. 3.* Surdus, de *alim. lib. 6. cap 17.*

adeò, ut Sententiam, quâ quis ad salarii solutio- 121
nem condemnatur, spreta Appellatione, executioni mandari valere, pertendat Rebuffus,

in *commentar. ad Constitution. reg. Galliar. tom. 1. tract. de sentent. provis. artic. 3. glossa 7. num. 1. & 2.* Johann-Aloysius Riccius, *collectan. Decis. 1540.* Philippus Decius, *consil. 70. in fin.* Scaccia, de *appellation. Q. 17. limitat. 7. n. 10. & limitat. 8. n. 8. cum sqq.*

Et tametsi ab hac sententia æquissima divertium 122
faciat Stephanus Gratianus,

Discept. forens. cap. 257. num. 44.

Tamen rectiùs alii, quoad istum articulum de 123
Appellatione deneganda, vel indulgenda, circumspecto & æquo Judicis arbitrio multum dicunt tribuendum esse, qui videlicet ipsam Quantitatem petitam, Personarum Qualitatem, claram item & non claram petentis Justitiam in oculis habere, & quod sibi æquius ac justius videatur, decidere debeat. Speidelius, in *speculo jurid. polit. voceb.* Besoldus, Florez Diez de Mena, *pract. Q. 41. lib. 1. Q. 8. §. 2.* B. Dn. Lauterbach, *d. l.*

Prout etiam notantissimè David Mevius tradit, 124
quòd Causa salarii sit inappellabilis; ex Julio Cæsare Ruginello, de *appellat. §. 2. cap. 3. num. 280.* Modò 125
non ex Gravamine illatô appareat, injustam esse Judicis sententiam, quâ solutio salarii Reo injuncta, & dehinc gravem Causam appellandi competere;

prout pluribus hæc exequitur in *parte 8. Dec. 408.* Addatur Idem, in *discussione levaminum inopis Debitor. cap. 6. num. 87.*

Daß in fine Sententiæ angehängte Reservatum, 126
de Regressu adversus Dominos Fratres intentando bleibt auf des Herrn Rei aigene wissenschafft / ob seine Herrn Brüder Ihme einigen beytrag oder Widererstattung zuthun verbunden? simpliciter außgestellt. Alles iterum salvo rectiore judicio. Act. in Coll. nostro, 14. Januar. Ao. 1712.

FINIS PARTIS SECUNDÆ.

FERDINANDI CHRISTOPHORI HARPPRECHTI, JVRISCONSVLTI,

ET ANTECESSORIS

IN ALMA TVBINGA,

CONSVLTATIONVM CRIMINALIVM ET CIVILIVM,

VOLVMINIS NOVI

PARS TERTIA.

TVBINGÆ,

Impensis WOLFGANGI MICHAHELLES,
Bibliopolæ Norimbergensis.

Literis HIOBI FRANCKII.

Anno MDCCXIII.

CONSILIUM SEXAGESIMUM SECUNDUM.

DE Dotis, ex bonis feudalibus *præstandæ, præprimis secundum Jus feudale* Pomeranicum, *legitimâ* determinatione, *ejusdemque in* immodicâ Quantitate promissæ, *vel* solutæ, ad legitimum modum Reductione. *Et in specie, num* Condictio indebiti, *vel* in integrum Restitutio adversus talem Determinationem *locum habere possit?*

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Eadem in quatuor, *quibus constat*, Membra *speciatim & distinctè* resolvitur. *num.* 2. *& seqq.*

Adducuntur Primi membri *Rationes. num.* 6. *usque ad num.* 34.

Dos à Patre *ipsius Filiæ* promissa, *regulariter*, juxta Pacta conventa, *etiam* ab Hæredibus paternis *exolvi, &* in plena quantitate (*nisi aliud quid obstet*) præstari *debet. num.* 7.

Filiæ, *hoc nomine*, in bonis à Patre relictis, jus tacitæ Hypothecæ *haud dubiè competit. ibid.*

Mododicta, *Dotem præcisè juxta Pacta conventa & in plena quantitate exolvendi*, necessitas *etiam* Successori feudali, *secundum* Jus Feudale Pomeranicum, *regulariter* incumbit. *num.* 8.

Si Pater *adhuc* vivus uni Filiæ *certam* Dotem determinaverit, *regulariter tiam* reliquæ *ejus* Filiæ ejusdem quantitatis Dotes exigere *valent. num.* 9.

Tametsi, post Dotem uni Filiæ constitutam, magna, *per bellicas, vel alias calamitates,* in paternis facultatibus, *contigerit* mutatio. *num.* 10.

Regulæ *in legitima* Filiarum dotatione, *juxta LLum præscriptum*, communiùs *observari* consuetæ, *illis* Dotibus, *quæ* ex Feudis *præstari debent, indistinctè & simpliciter* applicari haud possunt. *num.* 11.

Hinc in constituenda hujus generis Dote *nec* Mariti, *qualiscunque illa sit*, Conditio, *nec quidquam simile*; *sed* tantùm Feudi Quantitas, Conditio, & Pretium *respiciuntur, sic, ut ex isto major Dos non debeatur, quàm* vires illius *patiuntur. num.* 12.

Hinc nec ità, ut, per illam, præcipua pars Feudi absorbeatur, *vel aliàs illud* gravium oneretur, *constitui potest. num.* 12.

Ex inveterata Pomeraniæ observantia quarta *solummodò, vel, si major Filiarum dotandarum existat numerus*, tertia Feudi pars oneri dotandi *obnoxia* habetur. *num.* 13.

Novissima Ducatûs Pomeranici Constitutio feudalis *de Anno* 1691. *indistinctè haud majorem Successoribus feudalibus* Dotem, *filiabus præstandam, injunxit, quàm* cujuslibet eorundem Portionis, *quam* in Feudô, *detractis omnibus oneribus feudalibus*, legitimè æstimatô, *unusquisque consequitur*, quarta Pars *efficit. num.* 14.

Sumptus tamen nuptiales, *itemque* Parapherna *Successor feudalis* ex reliquis tribus, *quas in Feudo retinet*, Quotis, *hoc Jure, porrò præstare obstringitur. num.* 14. *in fine.*

Mododictæ *Regiæ* Constitutioni Pater, *neque per* Pactum, *neque per* Ultimam Voluntatem, *majorem in Feudo Dotem assignando, ullatenùs derogare potest. num.* 15.

Si de Facto Pater *tale quid* ordinaverit, *vel præceperit, modolaudata* Con-

stitutio Filios *à necessitate illud adimplendi, contra ordinariam Juris Feudalis regulam, disertis verbis* immunes *pronunciat. num.* 15. *& seq.*

Filius Patri in Feudo succeſſurus, *regulariter, omnia* ejus facta *&* pacta præstare *tenetur. num.* 16.

Applicantur *hæc Jura* Casui subſtrato, *& simùl indeclinabilis* paterna Feuda, *ex quibus in proposito Dotes præstari debent, adhuc* ante earundem exolutionem, æstimandi necessitas *ostenditur. num.* 17. *& ſqq.*

Causa Dotis *aggregatur* Summariis. *num.* 21.

Summaria Dotium qualitas *hanc præambulæ* Æstimationis necessitatem *non excludit. num.* 21.

In Causis Summariis, sine strepitu *& figura judicii*, procedi *solet & debet, num.* 22.

Pacta dotalia, *præsertim tàm* liquida, *ut contineant, quid, quale, quantum, ex causa Dotis, promissum fuerit?* paratam *habent* executionem. *num.* 23.

Æquè ac *quævis* alia *non saltem, qua dicimus*, guarentigiata; *sed & juxta modernam Jurisprudentiam*, omnia liquida Instrumenta. *num.* 24.

Etiam in summariis *&* executivis Processibus Exceptiones illiquidæ *admittuntur. num.* 25.

Modò, intra terminum Instantiæ *ipsius Causæ* executivæ *sint* liquidabiles. *num.* 26.

Idem dicendum, si pro Instrumentis à Reô productis *vel aliqua* Juris, *vel* urgens Hominis præsumptio *militet. num.* 26.

Quamdiu de legitimô Feudi pretiô *nondùm constat, tamdiu nec* certa *&* determinata Dos *peti potest. num.* 27.

Executio decerni *haud potest*, *ubi* Debiti quantitas *nondùm est* certa. *num.* 28.

Removetur speciosa à reali, *eademque aliquoties* repetitâ, *contrariæ* Voluntatis paternæ Agnitione *petita* Objectio. *num.* 29. *& seqq.*

Per multas vices reiterata Usurarum, Pensionum, *vel* Partium *debitæ quantitatis* præstatio non numeratæ pecuniæ Querelam *prorsùs* excludit. *num.* 30.

Promissio majoris Dotis, *quàm* Feudi, *ex quô illa præstari debet*, conditio patitur, *jure feudali Pomeranico, adeò* nulla *& invalida habetur, ut nec antepræambulam ultimam Feudi æstimationem interposita* Cautio fidejussoria *ulteriùs teneat, quàm* quousque deinceps Dos congrua *fuerit* declarata. *num.* 31. *junctonum.* 64.

Hinc, eôdem Jure, etiam particularis sive per *aliquot* vices facta immodicæ *ejusmodi* Dotis, *tametsi à Patre constituta*, solutio Successori feudali, *præprimis* minorenni, nihil *penitùs* præjudicii *parere potest. num.* 32.

Quotiescunque in actu geminato idem vitium *subsit, quod erat* in simplici, *tunc* Geminationis, *etiam* à majorenni *facta*, nulla ratio *habetur. num* 33.

Ratificatio *negotii in minorennitate gesti*, post majorennitatem *completam, superveniens, beneficium quidem* in integrum Restitutionis excludit; *sed* non *etiam* intra minorem ætatem, *aliquoties licet facta*, Consensûs geminatio. *num.* 34.

Secundum *præmissæ* Sententiæ Membrum *stabilitur. num.* 35. *usque ad num.* 64.

Feudi *tùm* Pomeranici, *tùm cujusvis alterius, ex quo* Dos præstari *debet*, Æstimatio quomodò fieri *debeat? num.* 36. *& seqq.*

Ad justam & legalem Bonorum Æstimationem *Jure Communi requiritur*, (1.) *ut illa per* rerum *illarum, de quibus agitur*, Peritos, (2.) mediante corporali Juramento, *& denique* (3.) prævia *eorum* omnium, *quæ hinc indè* à Partibus proponuntur, *sollicitâ &* sufficiente ponderatione, *fiat. num.* 37. *& ſqq.*

Æstimatores imperiti *nequidem* à Partibus electi *sufficiunt. num.* 37.

Testi, citra Juramentum, nihil creditur. *num.* 39.

Æsti-

Consilium Sexagesimum Secundum.

Æstimatores bonorum, *in rei veritate, nihil aliud* sunt, *quàm* testes. *num.* 39.

Æstimatio, sine juramento, *habetur pro* nulla. *num.* 40.

In determinatione Dotis ex feudo *præstandæ* omnium, *etiam* innuptarum, Filiarum, quoad calculum, ratio haberi *debet. num.* 42.

Dotes ex Feudis *præstandæ non* debentur *purè*; *sed* sub conditione, si nuptiæ sequantur; *& proindè, si* Filiæ, *ex Feudis dotandæ*, innuptæ decedant, feudalia bona *ab onere dotandi redduntur* immunia. *num.* 42.

Actio ex stipulatu, ad dotem solvendam *competens, non est bonæ fidei*; *sed* stricti juris *actio. num.* 45.

Hinc ex Dote *promissâ*, ob *solam* moram, non *debentur* Usuræ. *num.* 44.

In stricti juris Actionibus Usuræ *tùm demùm peti possunt, si solennis* Stipulatio, *vel, secundum hodiernos Mores*, specialis, *de illis post moram præstandis*, Conventio *interceserit. num.* 45.

In Ducatu Pomeraniæ, *etiam* quoad Dotem, Usuras ex sola mora *deberi testatur Mevius. num.* 46.

Multi DDres *pro certô definiunt, quòd* Usuræ dotales, *etiam Jure Communi inspectô, vel statim* ex tempore Dotis promissæ, *vel ad minimum* susceptorum matrimonii Onerum, currere *incipiant. num.* 47.

Tametsi nonnullæ Filiæ, certâ Dote *constitutâ*, nuptui datæ *fuerint*; exindè *tamen* non *statim* inferre licet, *quòd &* cæteris Filiabus tantundem, *pro* Dote, exolvi *oporteat. num.* 48.

Si cæteris Filiabus *non* tanta, ex Feudis *legitimè æstimatis*, Dos possit præstari, quantam uni *vel alteri ex illis* Pater *adhuc* vivus assignavit, *vel ipse* exsolvit, *utrum*, juxta *prædictam* feudalem Pomeraniæ Constitutionem, illis, contra has, *aliquis*, quoad Excessum, regressus *competat? num.* 49. *usque ad* 54.

Non *debet, quod* ritè *& secundum LL.* ab initio actum *est*, ex alio eventu resuscitari. *num.* 53.

Ad hunc effectum, ut Donatio, *vel Dos, tanquam* inofficiosa, *revocari queat, illa non demùm ex post talis fieri*; *sed* ab initio statim talis esse debet. *num.* 53.

An in æstimando Dotium, *de quibus in substrato quæritur*, Excessu, *& quoad illum* determinando Regressu *ad* quantitatem Legitimæ, *unicuique Filiarum debitæ*; *an verò* ad Modum *in sæpius allegatæ* Constitutionis Pomeranicæ §. 1. *præscriptum etiam hactenùs veniat* respiciendum? *num.* 54. *& sqq.*

In Querela *tùm* inofficiosæ Donationis, *tùm* Dotis, *fundanda, Jure Communi, regulariter, sola, unicuique Liberorum debitæ*, Legitimæ quantitas *in oculis habetur. num.* 55.

Quousque hæc regula, quòd Filiabus ex Feudo non debeatur Legitima, *pro vera habenda sit? remissivè notatur. num.* 56. *& seq.*

In Dote ex Feudo *sumendâ* potior Agnatorum, *ut illud nimirum in Familiâ servetur*, quàm Filiæ *dotandæ, in sæpedicta Constitutione ratio habetur. num.* 58. *& seq.*

Per immodicas *&* plures *Filiarum* Dotes *Feuda facillimè exhauriri, &* extra Familias, *quarum conservationi tamen potissimùm destinata sunt*, transferri *possent. num.* 58. *& seq.*

Si Agnatus à Patre factam Dotis promissionem, *Modum licet in dicta Constitutione præscriptum* excedentem, approbaverit, *vel in Pacta, Dotis Modum aut Quantitatem definientia, sciens prudens consenserit, tunc ipse* eandem promissionem, *regulariter, modis omnibus* adimplere *tenetur. num.* 68.

Aliud tamen in Filiô, *vel etiam* Agnatô, *adhuc* minorenni, *eô casu, dicendum*, si de Feudi qualitatibus, *& annuis proventibus vel* planè non, *vel* non satis *fuerint* informati, *& exhinc notabiliter* se læsos demonstrent. *num.* 69.

Ad corrigendam *hanc ipsam* Læsionem, quoadusque talis Dos necdùm soluta, utrique *sine dubio* competit *beneficium* Restitutionis in integrum. *num.* 70.

Quidsi *excessivæ Dotis constitutioni* Juramentum accesserit? *num.* 71. *in fine.*

In Tertio Sententiæ Membro *disquiritur: An, & quatenùs etiam* adversus actualem excessivarum Dotium Solutionem, *in proposito factam*, Condictio indebiti, *vel* in integrum Restitutio *locum sortiri queat? num.* 71. *& seqq.*

Ex causâ Pietatis indebitè, *tametsi per Errorem*, solutum; *tamen, per indebiti Condictionem*, repeti haud potest. *num.* 75.

Etiam Dotis causa inter pias *refertur. num.* 76.

Hinc, si Mater, *vel* Avia, *vel (suppositis terminis habilibus,) etiam* Extraneus, indebitæ Dotis *titulo aliquid* solverit, *hoc ipsum, sub obtentu Indebiti*, condici nequit. *num.* 77.

Idem dicendum, si Pater, falsò existimans, se Filiæ suæ debitorem esse, Dotem *ei solummodò* promiserit. *num.* 78.

Si quis etiam Filiæ Suppositiciæ, quam putavit suam *esse, etiam* amplissimam Dotem exsolverit, repetitio *pariter* cessat. *num.* 79.

Hinc item in specie in tali quoque casu, si Frater Sorori ex bonis feudalibus, *vel* gentilitiis, Stamm-Güthern / Dotem justo liberaliorem *constituerit, licet* postea *grande* æs alienum *inopinatum* emergat; *tamen ne tunc quidem Fratri indebiti Condictio; bene tamen econtrà* Sorori, *etiam* adversus Creditores, *non competentis Actionis* Exceptio *conceditur. num.* 80.

Notantur remissivè *adhuc* alia *nonnulla* ex eôdem Pietatis principiô *pendentia Doctorum* Concluſa. *num.* 81.

An hæc ipsa doctrina, *quòd scil. adversus Dotis Solutionem non competat Indebiti condictio, etiam in* Filiabus locupletibus *& ditioribus* locum *obtineat? num.* 82. *& seqq.*

Ostenditur, quòd, suppositâ *quoque* contrariæ Sententiæ veritate, *tamen* ista doctrina in substrato *procederet. num.* 84.

Beneficium in integrum restitutionis adversus *immodicæ*, ex Feudo *præstitam, Dotis* solutionem, *benè quidem* Agnato minorenni in commodum *& gratiam* reliquarum, *quibus talis solutio, per consequens, damnosa est*, Filiarum; non verò *etiam* in proprium *ejus* lucrum *& compendium* indulgeri *potest & debet. num.* 85. *& seqq.*

Quando Minor, ex verè pia causa, *indebitum solvit, ad quod solvendum se de Jure teneri, atque ità* ex causa de præterito, *vel* præsenti, *se*, per errorem, obligatum *putavit, tunc, non attenta Minori ætate, etiam* Restitutionis beneficium cessat. *num.* 87. *& seq.*

Quando Causa solutionis *pendet* de præterito, *vel* de præsenti, Major *solutum* repetere nequit; *licet* Causa *solvendi* non *fuerit* efficax *ad cogendum illum ad solutionem. num.* 88.

Solvere ex causa Dotis *est solvere ex* Causa pia. *num.* 89.

Filius minorennis *non restituitur* contra Fidejussionem pro Patre *factam*; *licet crediderit*, se de Jure *ad hoc* obstrictum esse. *num.* 90.

Subnectuntur Quarti Membri *Rationes. num.* 91.

Litis Expensæ, ob Cognationis nexum, *qui inter Actorem & Reum intercedit, regulariter*, compensantur. *num.* 92.

Idem *etiam*, propter speciosam Litis causam, fieri solet. *num.* 93.

CONSILIUM SEXAGESIMUM TERTIUM.

DE Crimine Latrocinii, *contra* Hoſpitem activum, nocturnô tempore, attentatô, *& ob illud decernendâ* Torturâ.

Recenſetur Factum. *num.* 4. *usque ad num.* 24.

Suppeditatur Conſilium *de nonnullis ad* Corpus Delicti probandum, *eique ſuperſtruendam* Torturam, *neceſſariis* Requiſitis, *adhucdùm* ſupplendis. *num.* 25. *& ſeqq.*

Vulgare *DDrum* aſſertum: *Quòd in Crimine* Latrocinii, *&* Parricidii, non *adeò* liquida Corporis delicti *inveſtigatio &* repræſentatio neceſſaria *ſit, abſolutè &* ſimpliciter admitti haud poteſt. *num.* 29.

Si Dominus rei, *per* Furtum *ablatæ*, ſtatim *deſuper* conqueratur, *ſuamque Querelam* Juramentô *corroboret, tunc* Corpus Delicti, *ſi ipſum* Honeſtas vitæ *commendet*, pro ſatis probatô *habendum venit. num.* 32.

Idem *etiam, quoad alia hujus generis* Delicta, *quæ* nullum poſt ſe veſtigium relinquunt, *communiter aſſerunt. num.* 33.

An hoc *etiam* ad *præſens* attentati Latrocinii crimen porrigi *valeat*? *num.* 30. *& ſeqq.*

In Criminibus atrociſſimis, *ex multorum ſententiâ, etiam* Teſtes in proceſſu *ſaltem* informativô, *&* non citatâ parte adversâ examinati *ſufficiunt. num.* 36.

Quando Teſtes, *ad probandum Criminis* Latrocinii Conatum *producti, de hoc, quòdreverà, ſub hôc ipsô Conatu*, aliquod Vulnus illatum fuerit, nihil certi *deponunt, tunc hic ipſe* detectus, *per ocularem* jurati Medici & Chirurgi *inſpectionem, & de* repertâ Cicatrice *perhibendum* teſtimonium, *etiam* ad effectum Torturæ, *cæteris paribus, benè* ſuppleri *poteſt. num.* 38.

Ad hoc, ut Tortura *decerni poſſit, inter alia & hoc neceſſarium eſt*, ut tale Delictum *commiſſum ſit*, propter quod Pœna vel ultimi ſupplicii, *vel ad minimum* corporis afflictiva decerni *valeat. num.* 40.

Multi, *etiam magni nominis, DDres* in Criminibus atrociſſimis, Torturæ, *etiam* nullis exiſtentibus Indiciis, *locum aſſignant. num.* 41.

Si Reus, hoc primùm confeſſus: Daß ſeine Cameraden den Bauren NB. erwürgen / und ihme das Geld nemmen wollen / *hanc* Confeſſionem *poſteà* revocet, *& hoc ſaltem fateatur*: Er habe geſagt: Sie wollen den Bauren NB würgen / und ihme ſein Geld nemmen / *haud exiguum, hoc ipsô, adverſus ſeipſum*, ad Torturam decernendam Indicium *ſuppeditat. num.* 43.

Adducuntur plures concludentiſſimæ Rationes, *ob quas*, in propoſitô, *ſuppoſitis tamen nonnullis Circumſtantiis adhuc facilè probandis, vel* ex capite Conatûs Latrocinii *ad actum proximum perducti, vel* Rapinæ *pleniſſimè* conſummatæ, extraordinaria Gladii pœna *jure decerni poſſit. num.* 44. *usque ad num.* 108.

In crimine Latrocinii *etiam* Gladii pœna *nomen &* rationem Pœnæ *ſolummodò* extraordinariæ recipere *poteſt. num.* 50.

Huic Gladii Pœnæ haud aliter Carpzovius, *&* Scabini Lipſienſes *locum concedunt, quàm ſi Latro aliquem intentione occidendi & ſpoliandi adortus, illum* lethaliter vulneraverit; *tametſi ei* nihil abſtulerit. *num.* 52.

Alii Vulnerationem *ad minimum* enormem, *ad illam ſtatuminandam, requirunt. num.* 54.

Alii *à contra ſolam* Invaſionem *&* qualemcunque Vulnerationem, cum actuali *Vulnerati ſpoliatione vel* Rapina conjunctam, *ad hunc effectum* ſufficere *contendunt. num.* 55.

De animô occidendi *imprimis etiam* ex Modô & Specie Invaſionis *conſtare poteſt. num.* 56.

Conatus, *ad* actum proximum *perductus; ſed* ab externo accidente, *contra intentionem agentis*, impeditus, *juxta* Nemeſin Carolinam, *art.* 178. *ſem-*

per quidem Criminali; *sed tamen*, *regulariter*, *saltem* extraordinariâ pœnâ *coercetur*. *num.* 57.

Pœna extraordinaria nonnisi *in* Criminibus, *quæ vocant*, atrocissimis, *ob* Circumstantias *ejusmodi* Conatum multùm aggravantes, ad ultimi supplicii pœnam extenditur. *num.* 58.

Etiam Latrocinium *in censum* atrocissimorum Criminum *refertur*. *num.* 59.

Quasnam Circumstantias, *ad decernendam Pœnam ultimi supplicii*, tali casu, prudens Judex *potissimùm* præ oculis habere *debeat*? *num.* 60. *& seqq.*

In æstimatione perpetrati Delicti, *ejusque* Pœnæ commensuratione *ipsi quoque LLatores hoc imprimis considerant*, *utrum aliquis* ex proposito, *anverò* ex impetu, *vel* casu delinquat. *num.* 70.

Proposito *utplurimùm* delinquunt Latrones. *num.* 71.

Delicta meditata *&* præparata *procul dubio* graviora *sunt* illis, quæ *aliquâ* repentino motu *patrantur*. *num.* 72.

Hincque etiam majores, *jure meritoque*, illis Pœnæ imponuntur. *n.* 73.

Philo id dimidiatum *saltem appellat* facinus, *cui* non longa *accessit* Deliberatio. *num.* 73.

Milites vagabundi, **Gart- und Herrenlose Knechte**/ quô jure censendi? *num.* 76.

Grandiores, *& simùl* graviores, ferreoque aculeô muniti Baculi, **Stefftè- Stecken**/ Instrumentis mortiferis, *citra dubium*, aggregandi. *num.* 79.

Asportationem talium Armorum, *eorumque*, *si opus sit*, Usum *DDres communiter* Circumstantiis, Rapinam, *itemque* nocturnam *in publicis Civitatis plateis deambulantium* Expilationem, Furtum, *& alia* consimilia Delicta, *ad effectum dictandæ pœnæ capitalis*, *præcipuè* aggravantibus, *rectè annumerant*. *num.* 80.

Etiam Temporis nocturni Circumstantia Delictum, *in ordine ad pœnam*, *haud parùm* aggravat. *num.* 81. *& seqq.*

Furta, Latrocinia, *& similia Delicta plerumque* noctu committi *solent*. *num.* 82.

Horror nocturnus *omne ferè* Consilium *&* Auxilium, *aliundè petendum*, excludit. *num.* 83.

Ubi majus *urget* Periculum, *ibi quoque* efficacius *adhibendum* Remedium. *num.* 84.

Cur Imp. Augustus officium Præfecti Vigilum Urbis Romæ *sibi ipsi* reservaverit? *num.* 85.

Conatus Latrocinandi *in* Ædibus *alterius* privatis *exercitus*, *etiam ex hâc circumstantia* Loci, *non parùm* aggravatur. *num* 86. *& seqq.*

Latrocinii Crimen *haud dubiè etiam* in Ædibus privatis *committi potest*. *num.* 87. *& seqq.*

Conatus Latrocinandi *in* Ædibus privatis, *ob simùl violatam* domesticam Pacem *& Securitatem*, gravior *est illô*, *qui in* publicâ Viâ *committitur*. *num.* 90. *& seqq.*

Sua *cuique* Domus tutissimum refugium *& receptaculum præstare debet*. *num.* 91.

Imò nihil, cujuslibet Civium Domô, *omni* religione munitius *esse debet*, nihilque sanctius. *num.* 92.

Ob Securitatem Ædium violatam quodvis Crimen atrocius *&* gravius *redditur*. *num.* 93.

Homicidium, *tàm* simplex, *quàm* qualificatum, *sicque etiam* Latrocinium, *ejusdemve* Attentatum, ex valdè *dolosis & proditoriis* insidiis commissum, *ad fundandam graviorem pœnam*, multùm aggravatur. *num.* 95.

Conatus Latrocinandi in Hospitem activum, passivos *amicè* recipientem, *scelectissimè exercitus*, *in* atrocius, *eapropter*, Delictum *degenerat*, *hincque etiam* graviorem pœnam *efflagitat*. *num.* 96.

Idemque *multo magis* de Crimine Latrocinii *ad ultimum* effectum perducto *tenendum*. *num.* 96.

Qui

Qui, amicitiam *erga alterum* Simulando, nullâ rixâ *vel odiô* intervenien-te, *eum*. Somnô sepultum, *animô spoliandi, vel planè occidendi*, Armis insultant, *sine dubio* graviorem, *ob hanc geminam circumstantiam*, reatum incurrunt. *num.* 98.

Cur hujusmodi *familiari* Inimicô nulla pestis *ad nocendum* efficacior *habeatur? num.* 99.

Conatus Latrocinandi, in Solitudine, *vel aliô* remotô locô *exercitus, ex hac quoque Circumstantia, insigniter* aggravatur. *num.* 100.

Quanto amplior & facilior *est* delinquendi facultas, tanto *etiam* severior *opponi debet* Animadversio. *num.* 101.

Etiam ob solam Abigeorum audaciam & numerum *valdè* invalescentem pœna gladii *decerni potest. num.* 103.

Idem *etiam in* Crimine Latrocinii *fieri posse nullum est dubium. num.* 102. *& seqq.*

Crescentibus Delictis *etiam* crescere *debent illorum* Pœnæ. *num.* 104.

Consummati Criminis Rapinæ *quænam sint* requisita? *num.* 106.

An rei, *per Rapinam ablatæ*, Modicitas pœnam capitalem impediat? *num.* 107.

Quando attentatum Latrocinium cum actuali Spolio conjunctum *est*, Latro, *communis securitatis gratia*, pœnâ Rapinæ ordinariâ, *i. e. gladii*, affici *non saltem* potest; *sed etiam* debet. *num.* 108.

Annectuntur Interrogatoria *Reis*, sub Torturâ, proponenda. *num.* 118.

Trina Elevatio, *cum* unicâ *vel* duabus Quæstionibus *conjuncta, ferè* summum *in* Ducatu Würtemb. gradum Torturæ *constituit. num.* 120.

In Torturæ, *præprimis* adversus personam *aliquâ* Infirmitate affectam, *decernenda*, Gradu *ac* Modô *determinandô religiosi* Judicis arbitrio multum relinquitur. *num.* 121.

Subjungitur Sententia *quoad Torturam* interlocutoria. *num.* 123.

CONSILIUM SEXAGESIMUM QUARTUM.

IN Causâ *proximè antecedente, super hac Quæstione: Utrum post* Fugam, ab alterô Correorum, ante Torturam, cui ipse, *ex sententiâ p oximè præ-dentis Consilii*, primô locô, subjici *debuisset*, *ex Carcere arreptam*, & in quô Gradu, *nihilominùs* Tortura, adversus alterum, decerni debeat? *impertitum.*

CONSILIUM SEXAGESIMUM QUINTUM.

IN eâdem Causâ *exaratum*, *in quô*, post Torturam *ab alterô Correorum legitimè toleratam*, *tandem* de Pœnâ *eidem*, *ex merito*, infligendâ *disquiritur.*

QUando Reus Torturam *legitimè* sustinuit, *tunc* omnia, *contra ipsum militantia*, Indicia pro *omninò* purgatis, *ipsiusque* Innocentia *pro satis* probata *haberi*, *& ipse* à reatu *illius* Criminis definitivè absolvi *debet. num.* 27.

Crimen Rapinæ, *etiam plenissimè* consummatum, *in* Ducatu Würtembergicô, primâ vice, *regulariter*, *&* extra casum *id* aggravantium Circumstantiarum, ultimi supplicii pœna coerceri haud solet. *num.* 29.

Reus ad Operas publicas semestrales *&* in Expensas *condemnatur. n.* 31. *& seqq.*

CON-

CONSILIVM SEXAGESIMVM SEXTVM.

DE Partu maturo in utero materno ità Calce percuſſo, *ut* lethaliter infirmus *exindè prodierit*, *&* intra horulæ ſesquiquadrantem fato conceſſerit.

Præmittitur Factum. *num.* 1.

Annectitur Judicium Chirurgico-Medicum *de eodem. num.* 2.

Quando de corpore delicti ex inſpectionis Relatione non indubitanter conſtat, tutiùs integri Collegii Medici judicium *requiritur. num.* 4.

Præprimis eô caſu, quô nulla, quoad *Criminis* homicidii Formale, dubitandi ratio *ſuppetit. num.* 4.

Ut Homicidium doloſum *dicatur commiſſum, non præcisè in hominis internecionem directa* Voluntas *neceſſaria eſt; verùm etiam* indirecta *ſufficiens reputatur. num.* 5. *& ſeq.*

Voluntas *hæc* indirecta *præprimis* ex Inſtrumentis, *quibus aliquis utitur, ad mortem videlicet inferendam idoneis*, jure colligitur. *num.* 7.

Utrum Mandans *aliquem* verberari, ſi expreſsè prohibeat, ne occidatur, *vel membro aliquo* mutiletur, *de tali* ſiniſtro & tragico eventu *nihilominùs teneatur? num.* 8.

Applicantur *hæc Jura Caſui propoſito, & ſimùl*, ex hujusmodi Percuſſione actuali puerperio proximæ mulieris adeò violento ictu Calcis, in Umbilico, facta, animum *ejusmodi partum interimendi* indirectum *juſtiſſimè* colligi, *pluribus adſtruitur. num.* 9. *& ſeqq.*

Partus, *antequam edatur, mulieris* viſcerum portio *eſt. num.* 11.

Ad fundandum Homicidium doloſum, *ejusque* pœnam, ſatis *eſt*, aliquem lædere velle, *etiamſi hunc ipſum gradum læſionis non intendat, qui cum alterius internecione ſit conjunctus. num.* 12.

Talis *violentus* Percuſſor in ſua manu non habet, quousque *impacti pedis* violentia pertingere *debeat. num.* 13.

Non magis, ac Pugno, circa Tempora capitis, *aliquem* percutiens; *qui & ipſe eapropter* pœnæ ultimi ſupplicii obnoxius *fit. num.* 14.

Quicunque verſatur in re illicita, de omni *eo, quod* exindè conſequitur, licet præter ipſius intentionem, *modis omnibus* tenetur. *num.* 15.

Modò *id, quod ipſe facit, ſit* Cauſa ordinata ad delictum ſubſecutum. *num.* 16.

Quando Factum *per LL.* prohibitum *tale eſt, quod* non poteſt regulari ex ipſius Delinquentis voluntate, *vel ità comparatum, ut* veriſimiliter extendi poſſit ultra ejus ſententiam, *tunc* delinquens etiam de majori, *exindè* ſecuto, delicto tenetur. *num.* 17.

Nihil intereſt, occidat *quis*, *an* cauſam mortis præbeat. *num.* 18.

Nihil intereſt, *an quis* hominem gladio, fuſte, vel *alio* conſimili inſtrumento, *vel num eundem* Calce *petendo* occidat. *num.* 19.

Textus Legis 7. § 1. ff. ad L. Aquil. *hanc in rem* ſpecialis, *utrum rectè* ad Fœminas liberæ conditionis, prægnantes, *hoc modo percuſſas* porrigatur? *num.* 20. *& ſeq.*

Mulierem prægnantem, ſciens prudens, ictu Calcis, *fuſte, vel alio* ad occidendum habili inſtrumento, *vel* modo, *præprimis in periculoſa Uteri parte, v. g. umbilico, &c.* ità percutiens, ut *vel ipſemet* Partus, *vel* Mater *illius, vel* Ambo ſimùl mortem ſubire neceſſe habeant, *eô Caſu*, quô Partus *veriſimiliter animatus, nedùm planè* perfectus; *maturus, & egreſſui in auras vitales proximus* fuit, pœnâ ultimi ſupplicii *jure optimo maximo* affici poteſt. *num.* 22. *& ſeqq.*

Modò *etiam* de hoc, *quòd* ex tali ictu *vel percuſſione* mors verè & immediatè ſecuta *fuerit*, ceu Corpore delicti, *legaliter* conſtet. *num.* 23.

Idem dicendum *de casu, quò* Partus *animatus, per vim* medicamentorum, ejectus & interemptus *est. num.* 24.

Quando Partus non *fuit* animatus, *tunc* pœna *solummodò* extraordinaria *obtinet. num.* 25.

Juris Divini *de ejusmodi Casu* Sanctio. *num.* 26.

Textum Exodi XXI. vers. 22. & 23. Jus Canonicum, sub eadem, *inter partum scilicet animatum seu formatum, & inanimatum seu informatum*, distinctione *accipit. num.* 26.

Erronea *& inconsulta* Jacobi Menochii de hoc *Juris Divini* textu sententia *notatur. num.* 27.

Adducitur B. Lucæ Osiandri *hujusdem textûs* transpositio, *&* explicatio. *num.* 28.

Septuaginta Interpretes *eundem, in ordine ad dictandam pœnam capitalem, aquè* de Partu, *(sub dicta tamen distinctione)* ac de Matre *accipiunt. num.* 29.

Idem *etiam* ab omnibus modernis, *tùm* Evangelicæ, *tùm* Romano-Catholicæ Religioni *addictis*, Theologis *fieri ostenditur. num.* 31. *& seqq.*

Distinctio inter Partum animatum & non-animatum *rectiùs per verba*, inter vitalem & non-vitalem, *effertur. num.* 30.

Adfertur notabilis, ex Zeppero, *paria cum mododictis Theologis statuente*, locus. *num.* 34. *& seqq.*

Non habetur pro Homicida, *qui* abortum *procurat*, antequàm anima corpori sit infusa. *num.* 35.

Quando Anima fœtui infusa *censeatur? num.* 36.

Facilè fieri *potest*, ut, Matre superstite *manente*, Fœtus emoriatur. *num.* 37.

Gravius *videtur*, Fœtum animatum, *quamvis* in utero *adhuc* inclusum occidere, quàm *in lucem* editum. *num.* 38.

Sua *cuique* Domus tutissimum *debet esse* receptaculum; *&* Domi suæ, quàm in agro, hominem occidere, crudelius *habetur. num.* 39.

Philonis *ad tx. Exodi XXI. vers* 22. *&* 23. commentatio. *num.* 40.

Prædicta Juris Divini *de pœna capitali ejusmodi Percussori infligenda* Sanctio in eô, qui casu fortuitô, *v. g. in Rixa inter ipsum & alium exortâ*, fœminam *pregnantem*, *vel* fœtum, *vel* utrumque, *sua percussione vel ictu in alium directô*, vitâ privavit, nullum obtinet locum. *num.* 42.

Idem *quoque* Jure Romano *obtinere, textu hanc in rem specifico comprobatur. num.* 43.

Hanc *ipsam tamen* Limitationem, in casu, *proposito, ob manifestum Percussoris dolum*, nullum pedem figere *posse demonstratur. num.* 44.

Adducuntur *plurima* dolosæ *hujus* Percussionis, *animique, fœtum quæstionis in utero materno interimendi, indirecti* Indicia. *num.* 44.

Ab hac suspicione Reum neque justam, *neque* vehementissimam animi Excandescentiam, *ullatenùs* liberare, *remissivè demonstratur. num.* 45.

Exceptio Iræ, *licet vehementissimæ*, Autorem rixæ, *regulariter*, non relevat. *num.* 46.

Gladio, Cultro, Hasta, Sclopo, similive Instrumento ad occidendum apto, *in loco corporis* periculoso, alterum feriens *vel* percutiens, ab animo occidendi, *minimùm* indirecto, liberari vix potest. *num.* 48.

Licet tale quid ab ipso irato *sit factum. num.* 49.

Allegantur *nonnulli* DDres, ob Embryonis necem, pœnam capitalem *vel planè non, vel nonnisi in casu directi fœtum animatum interimendi propositi, locum habere* asserentes. *num.* 49. *seq.*

Utrisque *ad sufficientiam* respondetur. *num.* 51. *& seqq.*

Textus Legis 38. §. 5. ff. de pœn. *pro contraria Sententia allegatus, alteri sententiæ rectiùs accommodatur. num.* 51. *& seqq.*

Vocabulam, Homo, in dicto textu *obvium*, quomodo exaudiendum? *num.* 52. *& seqq*

Partus nondùm formatus *magis* hominis spes, *quàm jamjàm homo*, est? *num.* 53.

Quando de percutientis animo, *abortum videlicet procurandi* constat, etiam dissentientes, *abortu secuto*, pœnæ capitali locum faciunt. *num.* 55.

Sin secus; qualitatem *& circumstantias* factæ Percussionis respicere jubent, *sicque neutro casu pœnam capitalem prorsùs excludunt. num.* 55.

Major *in percutienda muliere prægnante* violentia, *præsertim quæ* ab aliquo in editiore loco *constituto*, *eoque* admodùm irato, *medio mulieris ventri*, *vel planè* umbilico, omni adhibita vi, *calce vel* pede infertur, excogitari, *animusque occidendi indirectus exindè in dubium vocari* vix potest. *num.* 56.

De eo, qui alterum, circa tempora Capitis, pugno vel lapide percutit, animum occidendi *& divina*, *& humanæ LL. præsumunt. num.* 57.

Præsumtio *hæc* non aliter pedem figere potest, quàm si etiam Percussio periculosæ, *seu cum vitæ periculo facilè conjunctæ*, corporis parti fuerit illata. *num.* 60.

Percussiones Capitis, circa cerebrum *factæ*, semper arguunt intentionem mortis *inferendæ. num.* 61.

Cerebrum *cur*, *apud Philosophum*, membrum *audiat* divinum? *num.* 62.

Animus occidendi *potissimùm* ex loco percussio *colligi debet. num.* 63.

Nec non ex quantitate Percussionis, *&* ex Modo percutiendi. *num.* 64.

Ad L. 5. Cod. ad L. Cornel. de Sicar. *hactenùs deductis obstare visam*, *remissivè respondetur. num.* 65.

Ampl. Facultatis Medicæ Tubingensis de Percussione quæstionis, *tùm in thesi tùm in hypothesi*, sententia *refertur. num.* 66.

Etiam ob *talia lethifera* Vulnera, ex quibus Mors utplurimum sequitur, pœna gladii *decerni solet. num.* 68.

Cur, in proposito, Pœna capitalis non *fuerit* dictata? *num.* 66. *& seqq.*

Decernitur Pœna Fustigationis cum perpetua Relegatione. *num.* 71. *& seq.*

Etiam hæc, ex causa provectæ Ætatis, in *Condemnationem ad* Operas publicas *à Principe* transmutari *potest. num.* 72.

Subnectitur Sententia condemnatoria. *num.* 73.

CONSILIUM SEXAGESIMUM SEPTIMUM.

DE Revisione Processûs criminalis adversus Sagam *nonnihil præcipitanter instituti.*

Præmittitur Sententia definitiva. *num.* 1.

Eadem in Quatuor membra *dispescitur. num.* 2.

Adducuntur Primi Membri Rationes. *num.* 3. *usque ad num.* 5.

In illis, quæ publicam Salutem concernunt, Judex *suum* officium, *etiam* propriò motu, interponere *debet. num.* 5.

Ad publicam Salutem *imprimis etiam* publica inter Concives pax *& tranquillitas pertinet. num.* 5.

Stabilitur Secundum *præmissa* Sententiæ membrum *pluribus*, *tùm per* ἄρσιν, *tùm* θεσιν, *adductis*, rationibus. *num.* 6. *usque ad num.* 131.

Ad fundandam Terrritionem realem *etiam* illorum depositiones *sufficiunt*, quibus à persona Magiæ suspecta, *vel* in corpore, *vel* in bonis, damnum illatum *esse constat. num.* 8. *& seqq.*

In Criminibus exceptis *etiam* inhabiles Testes *admitti oportet. num.* 11.

In Delictis, *quæ* valdè difficilis *sunt* Probationis, *talis* admittenda *est* probatio, qualis potest haberi. *num.* 12.

Inter

Inter Delicta difficillimæ probationis, & excepta, *cumprimis etiam ab strussimum* Crimen Magiæ *refertur. num.* 10. & 13.

Exceptio Inimicitiæ, *Testi objecta, etiam* à Fiscali probanda. *num.* 14.

Hanc Exceptionem, *per totum Processum*, non objiciens tacitè *eidem* renunciâsse *censetur. num.* 15.

Quando singulæ probationes, *per singulos Testes facta*, tendunt ad unum eundemque finem, *tunc* Exceptio Singularitatis, *regulariter, præprimis in Crimine Magiæ*, iisdem nihil derogat. *num.* 17.

Testibus ad solos Articulos, & non etiam ad *simùl exhibita* Interrogatoria examinatis, totum Testium Examen, *si hoc repeti nequeat*, vitio nullitatis *afficitur. num.* 19.

Ne quidem in Processu Inquisitoriô Specialia Rei Interrogatoria, *absque nullitate*, intermitti *possunt. num.* 20.

Quando Pars ipsa beneficio interrogandi *non utitur*, *tunc* neque Judex *aliquam ejusdem* rationem habere *tenetur. num.* 21.

Invito non confertur Beneficium. *num.* 22.

A liberô Partis arbitriô *dependet*, utrum Specialia Interrogatoria *ad Articulos contra se productos* dare velit, nec ne? *num.* 22.

Examen, & Confrontatio Inquisiti cum testibus *quomodo fieri debeat? num.* 25. & *seqq.*

Assertio Judicis, *cujuscunque dignitatis*, in causis coram ipsô *vel* adhuc vertentibus, *vel* jam decisis, *non aliter* credendum, *quàm* si, & quousque *illud* probetur ex Actis. *num.* 32.

Denunciatio Transmissionis Actorum *ad impartiales* hodiè, *per generalem ferè Consuetudinem*, in Processu Inquisitorio, non *amplius* est necessitatis. *num.* 33.

Hæc Consuetudo *licet magis* Corruptelæ, *quàm vera Consuetudinis* rationem habeat; Judici *tamen*, *mododitam* Denunciationem intermittenti, *plenariam* à pœna immunitatem *præstat. num.* 34.

Quæ necessariò antecedere *debuerunt*, ex subsecutis præcessisse præsumuntur; *licet* non omnia *specificè* Scripturæ *legantur* inserta. *num.* 40.

Quando Stipulatio præsumatur? *num.* 40.

Si Judex Inquisito, post præambulam Territionem verbalem, *tùm* Forcipes pollicum, die Daumenstöckhe/ *tùm* Pedicas, die Beinstöckhe/ *successivè* applicare jussus, *saltem* posteriores applicando, Confessionem extorserit, *tunc, per hoc, neque* Processus irritus, *neque* Judex *ulli* pœnæ obnoxius *redditur. num.* 41.

Constrictio pollicum minùs *est* dolorifica, *quàm* Compressio crurum; *quamvis* nec magnum, *etiam hoc respectu, inter ipsas, intercedat* discrimen. *num.* 43. & *seqq.*

Forcipes pollicum *ad* realem Territionem *pertinent. num.* 45.

Hujus Quæstionis: Quantum temporis spatium inter Torturam & Confessionis Ratificationem (die Besibnung) intercedere *debeat? determinatio prudentis* Judicis arbitrio, *pro Personarum qualitate, & Tormentorum quantitate*, relinqui *debet. num.* 50.

In hoc tamen plerique DDres conveniunt, quòd sufficiat, *si* Judex Reum, per unum diem, & unam noctem, requiescere *sinat. num.* 51.

Etiam in Ducatu Wurtembergicô *hanc ipsam* Ratificationem post elapsum spatium viginti quatuor horarum, *coram Septem masculini Sexûs, & honesta vitæ Testibus*, fieri *sufficit. num.* 52.

Territionem realem *Carpzovius non malè* leviuscula Torturæ præludia *appellat. num.* 53.

Executio Pœnæ capitalis post ratificationem *Confessionis* tertio die *legaliter suscipitur. num.* 55.

Intimatio Sententiæ capitalis, *contra aliquem ferendæ, ad instantiam Accusatoris, vel in Processu inquisitorio, etiam ex Officio, minimùm* tribus ante Executionem diebus, *fieri debet. num.* 57.

Quando legitimè Tortus suam Confessionem, *debitô tempore, locô & modô ratificatam*, in ipsô Executionis die revocat, *tunc* Judex *universa* Inquisitionis Acta *denuò* ad impartiales Jctos transmittere *tenetur. num.* 74. *& seq.*

In causis criminalibus *hodiè* Judices *nihil ipsi statuere valent*; sed præcisè Jurisperitorum consilium *requirere, illudque* necessariò sequi *tenentur. num.* 76. *& seq.*

Hæc *Jurisprudentum consilium requirendi* necessitas Judicibus, *in Nemesi Carolina*, quinquagies septies injungitur. *num.* 76.

Hodiè Judex, *regulariter*, non necessariò secundum Responsa Jurisprudentum Sententias suas publicare *tenetur. num.* 78.

Aliud *tamen* dicendum, *ubi vel* Lege, *vel* Consuetudinè, *vel etiam* Conventione *hoc in specie ità cautum reperitur. num.* 79. *&* 80.

Sententia, *quâ* severissima Vivicomburii pœna *contra aliquem decernitur*, *in Jure Romano* feralis *audit. num.* 79.

Quando Judex aggratiandi Jure gaudet, *tunc* mododicta *consilium Juriti. peritorum sequendi* necessitas, *per Legem vel Consuetudinem generalem inducta*, ipsum non stringit. *num.* 80.

Sententia B. Carpzovii de revocatione Confessionis, *post legitimam ejusdem ratificationem, in die Executionis*, sine justâ causâ, *facta. num.* 81.

Quâ ratione Inquisiti Confessio, *ejusdemque* Ratificatio tàm firma *& efficax* reddi *queat, ut* Sententia condemnatoria, *etiam* in casu revocationis, eidem *nihilominùs* superstrui valeat? *num.* 82.

Sive Reus ex justâ *&* verisimili, *sive* ex minùs justâ *&* inverisimili causâ *suam* Confessionem *legitimè* ratificatam, *in die executionis*, revocet; *semper tamen* Executio *eapropter* differri, *&* Acta *inquisitionis* denuò ad impartiales Jctos transmitti *debent. num.* 83. *& seqq.*

Scopus iteratæ *hujus* Actorum transmissionis quisnam sit? *num.* 84.

Quid ante hanc *postremam Actorum* transmissionem Judici *priùs* faciendum? *num.* 86.

Etiam illo casu, quando Judex criminalis *non obscurè* animadvertit, *quòd ab Inquisito nihil aliud intendatur, quàm* ut dolosè differat diem, *atque* Executionis processum impediat, Nemesis Carolina *sæpedictam* transmissionem *nihilominùs* injungit. *num.* 87.

Textus expressus superat *omnium* DDrum autoritatem. *num.* 88.

Si necessitas *denuò* consulendi *Peritiores, in* casu revocatæ Confessionis, *etiam* illi Judici *incumbit, qui jam ante*, in ferendâ sententiâ, consilium Jurisprudentum secutus *fuit, tunc illa* multo magis, *in simili casu, tali* Judici incumbet, *qui* Reum, sine prævia Actorum transmissione, *ad* ultimi supplicii, *& primis horrendissimam Vivicomburii*, pœnam *damnavit. num.* 89. *& seq.*

Crimen Magiæ *tàm* abstrusum *est, ut in illo etiam* Viri prudentissimi *&* sagacissimi facillimè errare *valeant. num.* 90.

Quo periculosiùs *in* occultis *ejusmodi* Criminibus *versamur, quoque* majori cum præjudiciô *illa sunt* conjuncta, *eo etiam* cautiùs *Judex* in iisdem versari *debet. num.* 91.

Si Casus decisus à decidendo, *vel* in minimo, differat, Præjudicia *cum fructu* allegari nequeunt. *num.* 96.

In abstrusissimô Sortilegii *sive Magiæ* Crimine Judex non *ità* simpliciter, ut ipsi videtur, procedere *valet. num.* 97.

Ignorantia criminalium Judicum *sæpissimè* innocentibus interitum *parit. num.* 98.

Si cuilibet Judici in causis criminalibus, *præcipuè Sortilegii*, pro suô arbitrio procedendi facultas *libera competeret, tunc* uberrima, *per hoc*, delinquendi occasio *suppeditaretur. num.* 98.

Judi-

Judicem criminalem, *præprimis si Peritiores consulere omiserit*, Ignorantia Juris à pœnâ haud excusat. *num.* 99.

Judex criminalis *suo* officio minùs legitimè functus *etiam* ad Mulctam condemnari *potest*. *num.* 100.

Judices, ex justa causa, sese Partibus *aliquando etiam* terribiles ostendere *valent*. *num.* 102.

Sicuti Judex precibus calamitosorum non illachrymari, *ità etiam* contra *eos*, *quos* malos *putat*, excandescere non debet. *num.* 104.

Peccant, *qui* Iram in judiciis *præ se* ferunt. *num.* 105.

Judex Partem, *aliquid proponentem*, injustè vituperans *etiam* Injuriarum actioni subjacet. *num.* 106.

Legitimæ Sagarum Denunciationis requisita *quænam sint*? *num.* 107.

Confrontatio cum Sagis & Magis honestæ personæ existimationem haud patitur illæsam. *num.* 108. *&* 112.

Imò etiam sola Infamiam inurere *à multis creditur*. *ibid.*

Æquè ac *ipsa Criminalis Ordinatio* de speciali Inquisitione *nuncupatim hoc pronuntiat*. *num.* 109.

Confrontatio specialis Inquisitionis pars est. *num.* 109.

Inquisitio specialis *&* Confrontatio præsupponit, *Magistratum* personas inculpatas veneficii *vel* magiæ suspectas *habere*. *num.* 110.

Illegitima, *præprimis* ab una *saltem* Lamia *facta*, Denunciatio *ne quidem* ad specialem Inquisitionem *&* Confrontationem sufficiens *est*. *num.* 111.

Inquisitus, *sine præcedanea corporis delicti investigatione*, *vel absque alio Sortilegii indicio*, te nere confrontatus, *adversus Judicem*, ex capite Injuriarum agere *procul dubio potest*. *num.* 112.

Ad Confrontationem sine indiciis *sufficientibus* neutiquàm *est* deveniendum. *num.* 112.

Judex, contrarium faciens, *non saltem* ad Pœnam; *verùm etiam ad* Expensas *tenetur*. *num.* 113.

Victus victori, *regulariter*, in Expensas damnari *debet*. *num.* 114.

Firmatur Tertium Sententiæ membrum. *num.* 115. *usque ad num.* 131.

Fama *res admodùm* fallax, *&* fragilis, *valdeque* pernitiosa *est*. *num.* 116.

Hinc Judex, *præcipuè* criminalis, *ante omnia*, sollicitè in ejusdem originem inquirere *debet*, *num illa* personas fide dignas, graves, *&* honestas, *vel non saltem* vanùm Vulgi rumorem *vel* levioris sortis homines *habeat* authores? *num.* 117. *& seqq.*

Famæ requisita *quænam sint*? *num.* 119.

Notabile effatum de *nimia* horundem Requisitorum multitudine. *n.* 120.

Fiscalis, sine justa causa, Processum inquisitorium, *contra aliquem*, *instituens*, prætextu communis Famæ, *si non priùs in ejusdem originem & qualitates sufficienter inquisiverit*, non excusatur. *num.* 121. *& seq.*

Idem dicendum, *si ipse* Judicem criminalem ex capite Syndicatûs conveniat; *sed tamen postea nonnisi* leviores quosdam *&* vix censura dignos excessus *vel* defectus probare *queat*. *num.* 123.

Procurator fisci *non saltem* in causa pecuniaria; *verùm etiam* criminali, *modò* non capitali, *rectè prætendit*, *ut* Pars adversa ad ipsum suæ Actionis fundamentum *originaliter instruendum*, *omnia sua* Documenta *&* Acta *plenariè* edat. *num.* 124. *& seq.*

Communis Opinio, *quoad causas criminales hîc* contraria, *non saltem* Opinionem æquè communem; *sed &* txx. Juris expressos sibi adversos habet. *num.* 126. *& seqq.*

Textus expressus omnium DDrum authoritate potior. *num.* 128.

Processus ab initio nullus, *ex post facto*, *regulariter*, haud convalidatur; *licet* Probationes superveniant, *ex quibus* Fiscalis evincere *valeat*, se non omninò sine justâ Ratione processum movisse. *num.* 129.

Suprema Tribunalia, *insuper habitis nudis Processûs Nullitatibus*, solam Facti veritatem, ipsiusque Causæ Merita *principaliter* respiciunt. *num.* 130. *& seq.*

Subnectuntur Quarti membri rationes. *num.* 132. *usque ad finem.*

Quando constat, Processum Syndicatûs non sine ratione à Procuratore fisci *institutum, tunc, regulariter*, Actio injuriarum *locum non habet. num.* 132.

Fisci Procurator nihil calumniandi, *vel* injuriandi animô *agere præsumitur. num.* 133.

Verba injuriosa, animo se, *&* suam causam defendendi, *contra alterum*, proferens injuriarum Actioni *eapropter* obnoxius haud est. *num.* 135.

CONSILIVM SEXAGESIMVM OCTAVVM.

DE Hypotheca privilegiaria in securitatem Dotis *concessa*, an illa *etiam* futura, *seu post Dotem constitutam demùm acquisita*, Mariti, *vel* Hæredum *ejus* bona afficiat?

Itemque de Concursu *prioris ac secundi Matrimonii* Dotium, earumque prælatione.

Recensetur Facti Species. *num.* 1. *usque ad num.* 7.

Proponitur Quæstio *hîc* examinanda. *num.* 8.

Eadem dispescitur in Tria Membra. *num.* 9. *& seqq.*

In Primo *de hoc Qr.* An, *in substrato*, ratione Dotis avitæ, *quam Nepos ex primo matrimonio repetit, etiam* in bonis tempore Viduitatis ab Avo acquisitis, tacita hypotheca, & simùl, *in ordine ad Liberos secundi matrimonii*, Jus prælationis competat? *num.* 13. *usque ad num.* 43.

Nullibi in Jure *hoc* disertè dispositum *legitur, quòd vel* omnis legalis, *vel* in specie favore Dotis concessa Hypotheca *tàm præsentia, quàm* futura Debitoris bona afficere *debeat. num.* 14.

Hinc nonnulli *easdem non saltem* in genere ad bona præsentia *restringunt*; *sed etiam* speciale *& singulariſſimum* Privilegium Fisco, *in hôc articulo*, competere *asserunt. num.* 15. *& seq.*

Hypotheca *ratione* Dotis *concessa* omnibus, *etiam* anteriorem, *sive* expressam, *sive* tacitam, Hypothecam *habentibus* præfertur. *num.* 17.

In casu, quando duæ Dotes ex duobus matrimoniis *repetuntur*, Uxor secunda, *ejusve* Liberi, anterioris matrimonii filiis, *regulariter*, postponi *debent. num.* 18.

An idem dicendum, si cum Filio posterioris matrimonii concurrat *saltem* Nepos ex priore matrimonio *superstes? num.* 19.

Etiam in aliis, *plus extensionis admittentibus*, articulis aliter Filii, aliter Nepotes *appellitantur. num.* 20.

Sententia, quòd Hypotheca pro Dote *concessa* bona ex post quæsita *non afficiat, in* L. 29. Cod. de jure dot. *expressè* videtur fundata. *num.* 21.

Hypotheca, *sub* verbis indefinitis, in toto patrimonio *alicui constituta, non minùs* etiam futura bona *afficit, quàm si ejus constitutio* verbis universalibus *facta fuisset. num.* 23.

Etiam tunc, quando Bona simpliciter, *sine adjectione alicujus dictionis universalis*, obligantur, *nihilominùs* Hypotheca universalis, in gradu excellentiori *sic dicta*, inducitur. *num.* 24.

Indefinita Oratio universali æquipollet. *num.* 25.

Hæc regula *rectè etiam* indefinitæ Pignoris constitutioni *applicatur. num.* 26.

Dispositio Legis finalis, Cod. quæ res pign. obl. poss. *quòd Hypotheca generalis etiam res futuras sub se comprehendat*, ad solas Hypothecas conventionales restringi *nequit. num.* 27.

Imò

Imò eandem ad Hypothecas legales magis, *quàm ad conventionales* pertinere, *haud paucis* videtur. *num.* 28.

Adducuntur exempla Hypothecæ legalis universalis, *etiam* futura bona *afficientis. num.* 27.

Franzkii *sententia*, omnem Hypothecam legalem universalem *statuentis*, per adducta contraria exempla, in LLbus obvia, *destruitur. num.* 29. *& seq.*

Hæc sententia, quòd Hypotheca legalis, *regulariter*, ad bona futura *non minùs* se porrigat, *quàm conventionalis*, receptior *est. num.* 32.

Idem *etiam in specie* de Hypotheca Doti concessâ *dicendum. num.* 33.

Hinc etiam ratione bonorum ex post acquisitorum Actione hypothecaria, *nondùm præscriptâ, contra quemcunque possessorem*, agi potest. *num.* 34.

Mala fides superveniens hodiè omnem vitiat Præscriptionem. *num* 34.

Non minorem vim Lex *habet* in *constituendo* Pignore tacito, *quàm* Voluntas privati *in pignore privato. num.* 35.

Eo magis, quòd illa in ejusdem constitutione nullo verbo restrictivo, *sed* pronomine possessivo, *ut Debitores facere solent, utplurimùm* utatur. *num.* 36.

Hinc etiam, in dubio, nullatenùs credendum, Legem hypothecam à se concessam non tàm latè patentem, *ac Contrahentes conventionalem*, constituere voluisse. *num.* 37.

Tametsi nullus in Jure *specificus occurrat* textus, *quò* in genere legalis Hypotheca *etiam* ad bona futura *extendatur*; ejus *tamen* vices *tùm* evidentissima Juris analogia, *tùm* concors *plerorumque* DDrum applausus, *tùm etiam* Speciales de quibusdam Hypothecis *legalibus* id affirmantes Sanctiones *indubiè* supplere *possunt. num.* 38.

Inter Hypothecam tacitam *&* expressam, *quoad effectum*, nulla *est* differentia. *num.* 40.

Hinc ab una ad alteram validum *ducitur* argumentum. *num.* 41.

Jus prælationis, ratione Dotis *concessum*, *non saltem* Uxori; *sed etiam* omnibus ejus Liberis, *cujuscunque* sexûs, *vel* gradûs, *etiam* in ordine ad secundam Conjugem, *ejusque* Liberos, competit. *num.* 41. *& seq.*

Modò *illi* ejusdem, *non alterius*, matrimonii *sint* Liberi. *num.* 41.

Verba Legis 29. Cod. de jure dot. finalia quomodò exaudienda? *num.* 43.

Examinatur Secundum *principalis* Quæstionis membrum: Utrum hæc ipsa privilegiaria Hypotheca *in substrato* etiam illa bona afficiat, quæ ab Avo demùm in secundo conjugio sunt acquisita? *num.* 44. *usque ad* 51.

Illa definitio, quòd Hypotheca universalis, *seu expressa, seu tacita*, etiam futura debitoris bona *devinciat*, nullo tempore circumscribitur, *ac proindè* nec ad solum tempus Matrimonii constantis restricta *censeri debet. num.* 46.

Hinc etiam in actione hypothecaria directa sufficit, *si Creditor probet*, Bona aliquò tempore à debitore *fuisse* possessa. *num.* 47.

Generalis bonorum obligatio *semper* sub hac conditione, si Bona postea sibi fuerint acquisita, contracta *censetur. num.* 48.

Debitor, *ex postfacto nova bona acquirendo*, nè sua *quidem* Protestatione efficere *valet*, ut illa sub universali, *sive tacitâ, sive expressâ*, hypothecâ non comprehendantur. *num.* 50.

Deciditur Tertium Quæstionis *propositæ* membrum: An sæpedicta Hypotheca etiam secundæ Conjugis propria bona *sive ejusdem Allata* afficiat? *num.* 52. *usque ad finem.*

Per hæreditatis aditionem *omnia* jura defuncti, *tàm* passiva, *quàm* activa, *& sic quoque Obligationes & Actiones*, in Hæredem transeunt. *num.* 54.

Hinc eodem modò, quò defunctus obligatus *fuit suis Creditoribus, ejus* etiam Successor *pariformiter* obligatur. *num.* 55.

Eædemque, *quæ adversùs defunctum competebant*, Actiones, *etiam* contra Hæredem *competere dicuntur. num.* 56.

An hoc etiam quoad Actionem hypothecariam eatenùs verum *sit*, ut etiam

etiam bona Hæredis propria, *aquè ac defuncti, eidem* obnoxia *censeri queant? num.* 57. *& seqq.*

Per hæreditatis aditionem Bona hæreditaria cum bonis Hæredis *confunduntur*, unumque *& idem* Patrimonium *fiunt. num.* 58.

Testator *futuri* Hæredis bona *non minùs efficaciter, quàm sua propria*, Hypothecæ nexu constringere *valet. num.* 59.

Quousque *&* quomodo *hoc fieri possit? num.* 60. *& seqq.*

Ne *quidem* rei Hæredis *propriæ*, legati *titulo alicui relictæ*, Dominium *relicta via* in Legatarium transit. *num.* 61.

Etiam tacitam *defuncti* Debitoris dispositionem *ad* obligationem bonorum Hæredis sufficere *multi adstruunt. num.* 63.

An idem de Hypotheca legali *statuendum? num.* 63. *& seq.*

Dos, constante matrimonio, *est* in dominio *ipsius* Mariti. *num.* 67.

Ad hoc, ut Actio hypothecaria *efficaciter contra aliquem* institui *possit*, in Hypotheca universali sufficit, *quòd* bona vel tempore contractæ obligationis, *vel* post eam à Debitore possessa *fuerint. num.* 68.

Etiam Bonorum *uxoris* paraphernalium dominium nonnunquàm in Maritum transfertur. *num.* 70.

In dubio bona Hæredis propria, *& non à defuncto in ipsum translata, si non specialis eorum mentio facta fuerit*, sub universali omnium defuncti bonorum Obligatione *non veniunt. num.* 72.

Regula Legis fin. Cod. Quæ res pign. obl. poss. *quòd Hypotheca universalis omnia, etiam ex post quæsita, bona afficiat*, in Bonis Hæredis propriis *non obtinet. num.* 73.

Hæres repræsentat personam defuncti, factumque defuncti ipsius Hæredis proprium *dicitur. num.* 74.

Hæc *tamen* Repræsentatio *saltem* quoad Actiones personales, *quibus ipse defunctus potuit conveniri*; non *etiam* quoad Actionem hypothecariam, *in ordine ad bona hæredis propria, locum sortitur. num.* 75. *& seqq.*

Actiones personales, *ex defuncti personâ*, adversus ipsius Hæredem competentes Cardinalis de Luca malè *in universum* ex quasi Contractu *descendere existimat. num.* 79.

Si Testatori de bonis hæredis disponere *licet*, multo magis ea *poterit* oppignorare. *num.* 79.

Hæres sine beneficio Legis & Inventarii *hæreditatem* adiens, *etiam ultra vires hæreditatis*, in solidum, *defuncti debita* solvere *tenetur. num.* 79. *juncto num.* 76.

Quid ad hunc effectum, ut Hypotheca universalis à defuncto constituta *etiam* Hæredis bona afficiat, *sit* necessarium? *num.* 80. *juncto num.* 95. *& seq.*

Quando ejusmodi Hypotheca restricta *est* ad bona Testatoris propria, *tunc per solam hæreditatis aditionem illa ad bona Hæredis non extenditur. num.* 81.

Quasi Contractus *hæreditatis aditionis* non plus operatur, *quàm ipse* Contractus *à defuncto initus. num.* 81.

Cur à transitione Actionis personalis, *contra defunctum competentis*, ad Hypothecariam concludi *nequeat? num.* 82.

Bona Hæredis non *possunt dici* Bona defuncti. *num.* 83.

Aditio Hæreditatis sine beneficio Inventarii Hæredem *quidem* actionibus personalibus, *in solidum*; non *tamen etiam* Actioni hypothecariæ, *per se, & sine* speciali Testatoris dispositione, *subjicit. num.* 84.

Ne illô quidem casu, quando defunctus tua Bona, & se, & Hæredes obligavit, bona Hæredis nexu pignoris *universalis afficiuntur. num.* 85. *& seq.*

Idem *etiam tunc dicendum*, quando Debitor seipsum, suosque Hæredes & Successores, *&* omnia Bona oppignoravit. *num.* 87.

Quilibet generalem hypothecam *constituens* universa *quidem* sua Bona, *etiam* futura; non *verò etiam* illa, *quæ* sua nec sunt, nec unquàm futura, obligare voluisse *intelligi debet. num.* 88.

In du-

In dubio, nec legalis Hypotheca Bona ipsius Hæredis propria *ullatenùs efficit. num.* 89. *& seq.*

Hypotheca *legalis*, *pro* legatis *&* particularibus Fideicommissis *concessa*, *in* omnibus *quidem* defuncti; non verò *etiam* Hæredis bonis *competit. n.* 90.

Ne quidem ex singulari Dotis favore *indulta*, *licet pariter* universalis, Hypotheca ad bona Hæredis propria *sese extendit. num.* 91.

Cur à repræsentatione personæ defuncti, *vel quasi contractu hæreditatis aditionis* ad *fundandum* jus Pignoris in bonis Hæredis propriis non procedat illatio? *num.* 92. *& seqq.*

Hæc Regula, quòd Expressi & Taciti eadem *sit* efficacia, *in casibus*, *ubi* expressa voluntas necessaria *est*, *non admittitur. num.* 95.

Ad hoc, *ut* bona Hæredis, *etiam* ex præsumptâ defuncti voluntate *sub generali, ab ipso constitutâ, Hypothecâ* comprehensa *dici queant*, *nonnisi* graves, concludentes *ac* ferè incontrovertibiles Conjecturæ *admitti possunt. num.* 97.

Uxor bona dotalia *vel* planè non, *vel saltem* taxationis gratia æstimata, *in hæreditate Mariti adhucdùm* existentia, *non obstante civili ejusdem dominiô*, jure separationis ordinariô aufert. *num.* 98.

Dominus rei, *in bonis Debitoris* adhuc existentis, omnibus *aliis* Creditoribus antefertur. *num.* 99.

Rebus fungibilibus, *vel etiam* Speciebus, venditionis gratia *æstimatis*, *Marito* in dotem datis, *ipse* Debitor *tantùm* Quantitatis *efficitur. num.* 100.

Hinc in casu Dotis ità constitutâ semper Dos prioris matrimonii, *in concursu*, posteriori præfertur. *num.* 100.

CONSILIUM SEXAGESIMUM NONUM.

DE Concursu Creditorum *quædam selectiores Quæstiones proponuntur & enucleantur.*

Describitur status bonorum in *casu* proposito. *num.* 1. *usque ad num.* 10.

Productio Tutorii *vel* Curatorii *coram* Judice, qui *ipsemet* Tutorem *vel* Curatorem constituit, necessaria haud est. *num.* 14.

Sicut unius Conjugis morte *ipsum* Conjugium, *ità etiam conjugalis* bonorum Societas *similiter* solvitur. *num.* 19.

Hinc, post ejus dissolutionem, à *quondàm* Conjugum alterutro *acquisita non amplùs* pro communibus haberi *possunt. num.* 20.

Restitutio in integrum Minori, *etiam* adversus erroneæ paternarum facultatum computationis Agnitionem, *cum* Tutoris *licet* authoritate factam, *æquissimè conceditur. num.* 25.

Quando Judex, ex Actis, in integrum *Restitutionis auxilium alterutri Partium*, ex justâ causâ, competere *prospicit*, *tunc ipsemet* ex officio *eandem* decernere *&* potest, *&* debet. *num.* 26. *& seq.*

Idque tàm in Causis judicialibus, *quàm* extrajudicialibus. *num.* 28.

In Processu edictali Judici *imprimis* incumbit, *ut*, *priusquàm de prioritate quid decernat*, in Jura Creditorum summariè inquirat, totumque negotium sollicitè pensitet. *num.* 29.

Sub spe rati *aliquid* promittens, *hoc ipsum* sub Conditione, *si Ratificatio alterius sequatur*, facere censetur. *num.* 31.

Liberi, *cum suis Curatoribus*, paternæ Substantiæ Divisionem, *in Processu edictali factam*, *hisce formalibus* approbantes, daß Sie verhoffen / daß von dem Herrn Richter die Æquität beobachtet seyn werde / in casum contrarium, *omne* suum jus, *eô ipsô*, *sibi validissimè* reservasse, *censeri debent. num.* 31.

Ubi *ipsa* Societas Bb. connubialis *jam* totaliter dissoluta *est*, *ibi* nullum Æs alienum sociale *contractum*, nec quidquam *amplùs in hac Societate vel*

acquisitum; *vel in illâ* consumptum, *vel ex illâ* amissum, *vel* alienatum intelligi *potest. num.* 33.

Quomodò Divisio Hæreditatis *defuncti* Conjugis inter Conjugem superstitem & Liberos *de* Jure Würtembergicô *fiat? num.* 34. *& seqq.*

Etiam Pater, finitô *ejus legitimô* Quasi Usufructu, *si* res fungibiles non *fuerint* æstimatæ, *præcisè* res ejusdem generis, qualitatis *&* quantitatis restituere *debet*; neque *illarum* Æstimatio invitis Liberis *ab ipso obtrudi, vel* solvi *potest. num.* 36. *& seq.*

Sin verò res æstimatas *acceperit,* præcisè *earum* Æstimationem *(nisi aliter conventum)* restituere *tenetur. num.* 38. *& seq.*

Quando res mobiles, *quæ* ipsô usu non consumuntur; *sed solùm* minuuntur, *Ipsiusmet* Patris, *vel ejusdem* Familiæ latâ, *aut* levi culpâ, *vel etiam* ex ordinariô & legitimô sui usu, *per successivam attritionem,* deteriores redditæ, *tunc* Pater *quidem* illas, prout extabunt, restituere *potest*; *sed tamen simùl, præsertim de* Jure Provinc. Würtembergico, *pro qualitate deteriorationis,* ad Interesse *tenetur. num.* 40. *& seqq.*

Hæc Jura etiam tunc obtinent, quando bona materna inter Patrem *& ejus* Liberos, tantùm eventualiter, *per solam Portionum hæreditariarum quantitativam determinationem,* durch eine eventual **Abtheilung** / *dividuntur. num.* 45. *& seqq.*

Factâ in hunc modum *maternæ hæreditatis* Divisione Pater *in* omnibus ejus *particulis plenum* Condominium *pro suâ parte, & quoad suorum Liberorum portiones,* Usumfructum, pro indivisô, consequitur. *num.* 47. *& seqq.*

Hæc *sola* Exceptio, *quòd* bona Liberorum materna, *maximam partem in* ipsorum *alimoniam* consumta *fuerint,* Patrem Usufructuarium *à restitutionis necessitate, regulariter,* non liberat. *num.* 53.

Res maternæ fungibiles, *vel* societatis jure, *vel* hæreditario, *in* Patrem *translatæ,* ipsi soli pereunt, *sive sit* solus, *sive* alios *in illis* condominos habeat. *num.* 54. *& seq.*

Idem *etiam dicendum* de rebus Liberorum fungibilibus jure legitimi Quasi Ususfructus *& Administrationis* penes Patrem, *licet* pro indiviso, existentibus. *num.* 56. *& mult. seq.*

Hæ res nullibi ab onere Ususfructûs legitimi *leguntur* exceptæ. *num.* 56.

Quasi Ususfructus natura *in quo consistat? num.* 57. *& seq.*

Rem *nemo* consumere *potest, nisi* dominus. *num.* 58.

Quando res Liberorum fungibiles æstimatæ Inventario *inseruntur, tunc ipsa* hæc Æstimatio venditionis causa facta *intelligitur, earumque* dominium in Patrem transfert. *num.* 59. *junct. num.* 57.

Qualis *sit* hæc Venditio? *num.* 60.

Ut illa *legitimè* perficiatur, quid *Jura desiderent? num.* 61.

Jure Provinciali Würtembergico res fungibiles Patri *nonnisi priùs* æstimatæ in usumfructum concedi *possunt. num.* 62.

Omne *hujus generis rerum tùm* Commodum, *tùm* Damnum, *quomodocunque contingens, etiam inspecto* Jure Würtemb. ad Patrem *fructuarium solitariè* pertinet. *num.* 61. *& seq.*

Statuta ex Jure Communi passivam *recipiunt* interpretationem. *num* 63.

Quando bona materna inter Patrem & Liberos *ità* dividuntur, *ut* cuilibet sua Pars *in tota materna substantia* indivisim *assignetur, tunc, regulariter,* eadem Jura *obtinent, quæ in casu, quô* quilibet suam partem divisam *consequitur. num.* 64.

Hinc, Patre bonis cedente, *in uno casu, æquè ac in altero,* Jus Liberis, quoad res fungibiles, *competens,* in salvo *remanet. num.* 64.

Etiamsi à Patre, *isto nomine,* nulla Cautio *fuerit* præstita. *num.* 65.

Liberi, *in securitatem* bonorum maternorum, tacitam hypothecam in bonis *sui* Patris *habent. num.* 66.

Quando

Quando Patri Res non-fungibiles, *sive tales, quæ longô demùm usu attenuntur, vel inutiles redduntur*, in Usumfructum; *verùm* sine certarum rerum speciali determinatione, *traditæ sunt, tunc ille æquè, ac in casu contrario*, ubi Liberis certæ Species seorsim assignatæ *sunt, easdem adhuc* extantes, in illo statu, in quo nunc sunt, cum præstatione *ejus*, quod interest, *vel, si* prorsùs *apud ipsum* inutiles *redditæ, aut planè* consumptæ *sint, earundem* Æstimationem *pro rata* restituere *tenetur. num.* 67. *& seqq.*

Idem jus Liberis *etiam* in casu excitati Creditorum concursûs *competit. d. l.*

Liberi res *suas* maternas *in paterna substantiæ massa adhuc* extantes, *extra Credd. concursum*, vindicant; quoad consumptas *verò* Processui edictali se immiscere *necesse habent. num.* 70. *juncto num.* 84. *& seq.*

Etiam res communis vendi, *&* per *illius* traditionem dominium Partis transferri *potest. num.* 72.

Alienatio rerum, *præcipuè immobilium*, ad Liberos spectantium, à Patre, *tametsi legitimo earum usufructuario & administratore* facta, ex multis causis, *etiam de jure WWürtemb. ipso jure est* nulla. *num.* 73. *& seqq.*

Pater *olim* plenum *omnium* adventitiorum *habuit* dominium. *num.* 78.

Qualis Cautio à Patre *legitimo bonorum maternorum, ut & omnium aliorum adpeculium adventitium regulare spectantium* Usufructuario, Jure Communi *&* Würtemb. *veniat* præstanda? *num.* 81.

Tacita Hypotheca Liberis, ratione Bb. maternorum, *in bonis sui Patris, ceu legitimi eorundem Usufructuarii & Administratoris, concessa statim* ex tempore *susceptæ* Administrationis initium capit. *num.* 85. *& sq.*

An omnis Hypotheca legalis *sit* publica *&* privilegiaria? *num.* 87. *& seqq.*

Hypotheca publica præfertur *etiam* antiquiori privatæ; nisi *hæc* trium *masculorum & fide dignorum* Testium subscriptione *sit* corroborata. *num.* 87. *& seq.*

An inter Hypothecam legalem *&* expressam *aliqua, quoad* jus Prælationis, *sit* differentia? *num.* 89. *& seqq.*

Quô respectu Hypotheca, ad *fundandum* jus Prælationis, *dicatur* publica? *num.* 95. *& seqq.*

Hypothecæ publicæ *tantùm* respectu Causæ efficientis *tales, seu ex hoc, quòd* à Lege *sint introductæ*, nullam, *nisi ex ordine* Temporis, *pariunt* prælationem. Quænam *sint* tales? *num.* 95. *& seq.*

Quot modis Hypotheca publica, ratione Modi *&* Effectûs *sic dicta, possit* constitui? *num.* 98. *& seq.*

Quatenùs Ususfructûs, in computatione bonorum Debitoris obærati, *ratio habeatur? num.* 100. *& seq.*

Judex, *regulariter*, suum officium non facit, nisi *desuper* imploratus. *num.* 102.

Concursus Credd. *vel* Cessio bonorum nullibi inter Modos *paternum, vel alium* Usumfructum extinguendi *refertur. num.* 105.

Pater bona Liberorum materna, *etiam* immobilia, *tàm ex causa* Utilitatis, *quàm* Necessitatis, *validè* alienat. *num.* 106. *& sq.*

Liberi bona *sua* materna, citra necessitatem *vel* utilitatem alienata, absque ullius *saltem* oboli refusione, *à quocunque possessore*, vindicare *queunt. num.* 106. *& seq.*

Creditor *ejusmodi* Alienationis necessitatem, *vel* utilitatem, *vel* Versionem pretii in rem *Liberorum prætendens, eandem legitimè* probare *tenetur. num.* 108.

Etiam eleëmosynarum Curator, à Magistratu, coram quo Lis *versatur*, constitutus, *se*, per productionem sui Curatorii, *non magis* legitimare *tenetur*, *quàm* alius *Minorennium* Curator, *vel* Tutor. *num.* 110.

Ecclesia, *& alia* pia Corpora, *de Jure Civili*, ne simplicem quidem Hypothecam in bonis *suorum* Administratorum, *nedùm in* aliorum Debitorum *facultatibus habent. num.* 114. *& sq.*

Quid nostris Moribus, *tùm* in universum, *tùm in* una *vel* altera Germaniæ provincia, *ac præprimis in* Ducatu Würtembergico, *speciatim, quoad hoc*, juris obtineat? *num.* 114. *& seqq.*

Uxor res suas in bonis obærati Mariti adhuc extantes, *tàm* dotales, *quàm* paraphernales, *&* receptitias, *extra Concursum*, jure Separationis ordinario, aufert. *num.* 123.

Nulla justior petitio *est*, quàm Domini rem suam, *etiam ex massa obærati debitoris bonorum*, vindicantis. *num.* 124. *& seqq.*

Æs alienum ex propriis Debitoris bonis exolvi *debet. num.* 125.

Ne quidem Uxor pro debito *sui* Mariti *tenetur. num.* 125.

Jus dominii omnia aliorum *Creditorum* personalia, *&* realia jura, *imò* etiam fiscalia privilegia superat. *num.* 126.

Uxor *in* Ducatu Würtemberg. ratione Dotis, *non amplius extantis*, Creditoribus antiquiorem Hypothecam expressam habentibus *postponitur*; *Quoad Bona verò* paraphernalia collocatur *ex ordine temporis* inter hypothecarios simplices. *num.* 127. *& sq.*

Liberi ne quidem *sub titulo* Alimentorum, *vel* Legitimæ, ex massa Bb. debitoris *obærati quidquam* petere *possunt. num.* 129.

Legitima *aliter* non debetur, *vel* intelligitur, *nisi prius* deducto *omni* Ære alieno. *num.* 130. *& seq.*

Etiam in casu, quando Pater, pecuniâ *ab alio* mutuò acceptâ, Filio jus civicum comparavit, *Creditori, adversus* Filium, utilis de in rem verso Actio *competit. num.* 134.

Creditor tali casu *etiam jure desiderat, ut* in locum Filii, *cui ex Patris sui obærati massa bona materna debentur*, pro rata surrogetur. *ibid.*

Ipsius Debitoris *de unius vel alterius crediti veritate* Confessio, *regulariter*, cæteris Creditoribus haud præjudicat. *num.* 137.

Aliud *dicendum* de Confessione ejusdem Uxoris, *aliquid* in sui quoque ipsius præjudicium *asserentis, præsertim si* de Summâ valdè modicâ *quaratur. num.* 138.

Ad probandam Mercedem *etiam* simplex Debitoris Confessio *sufficit. num.* 139.

Sententia *non contra*; *sed* pro Fœminâ lata *nihilominùs* subsistit, *licet* sine Curatore *in judicio steterit. num.* 140.

Mercedes Famulorum & Ancillarum, *etiam in foro VVürtemb.* statim post sumtus in ipsum Processum edictalem impensos, *collocantur. num.* 141.

Hoc Mercedis privilegio, *regulariter, ii saltem ministri* gaudent, *qui* in ædibus & convictu Debitoris *existunt, vel extiterunt. num.* 145.

Illud *tamen* rectè *etiam* extenditur ad Agrorum *&* Vinearum Cultores, **Weingärtner und Ackersleuthe**. *num.* 144. *& seqq.*

Itemque ad Trituratores, Messores, Fœnisecas, *&* consimiles Mercenarios, **Mehder/ Schnitter/ Träscher/** &c. *num.* 148.

Adducuntur specialia *hanc in rem* Statuta. *num.* 150.

Etiam ille, qui ad solvendas ejusmodi Mercedes *pecuniam* mutuò dat, *simili* prælationis privilegio *gaudet. num.* 153.

Utrum idem in eo sit admittendum, *qui* debitori Frumentum sementarium, **Saat-Frucht/** ad conserendos agros vendidit, *vel* mutuò dedit? *num.* 154. *& seq.*

Utrum is, qui domum ruinosam, *vel jam* collapsam suis propriis impensis restituit, *æquè* privilegiariæ Hypothecæ jure *gaudeat, ac ille*, qui in ejusmodi Ædificiorum restitutionem pecuniam *saltem* credidit? *num.* 156.

Quid

Quid de hoc sentiendum, si quis Pecudibus Debitoris *necessarium* pabulum præbuerit, *vel* sua prata, *pro earundem conservatione*, locaverit? *n.* 157.

Hypotheca *mutuam pecuniam* in restitutionem ædificiorum *danti concessa, etiam ad illum, qui* bellicas Contributiones pro alio solvit, *justissimè porrigitur. num.* 158.

Etiam illi, qui ad fructus ultimi anni, in agris *vel* vineis natos, percipiendos, *vel* colligendos, pecuniam crediderunt, *vel* erogarunt, *aliis* Creditoribus privilegiatis *præferuntur. num.* 159. *& seqq.*

Idem quoque de eo affirmandum, qui ad agros conserendos *non quidem* Frumentum sementarium *ipsum*; *sed tamen*, ad id comparandum, Pecuniam credidit. *num.* 163.

Omnes *illi* Sumptus, *qui* pro conservatione Bonorum Debitoris impensi *sunt*, absoluto prælationis privilegio *gaudent. num.* 162.

Fiscus *ratione* Tributorum, *tàm* ordinariorum, *quàm* extraordinariorum, *regulariter*, omnibus *aliis* Creditoribus præfertur. *num.* 168.

Hoc Fisci Jure hodiè *non saltem publicum* Imperatoris, *vel* Imperii Ærarium; *verùm etiam* aliorum Imperii Statuum Rationes publicæ, & privatæ, *gaudent. num.* 168.

Alimenta Uxori vel Liberis, *durante Processu Edictali*, à tertiò præstita, *regulariter, non ex massa bonorum debitoris*; *sed extra Concursum* ab ipsa Uxore & Liberis restitui *debent. num.* 170. *& sqq.*

Hoc cumprimis tunc obtinet, *quando* ejusmodi Liberis bona materna, *vel avita* supperunt, ex quibus *illis* Alimenta præstari *possunt. num.* 172.

Idem dicendum, *si* Debitoris Uxor *adhuc* Patrem, *vel ejusdem* Liberi Avum *adhuc* superstitem *habeant. num.* 173.

Sin *iisdem* nihil horum *suppetat*, *tunc* ejusmodi Alimenta *ad summum* inter Credita simplicia *referri debent*; *tametsi* à Corpore aliquo pio, *vel* ad speciale Magistratus jussum *fuerint præstita. num.* 174.

Multi Doctores, *etiam* ratione Debitorum ex mutuò provenientium, Piis Corporibus *absolutum* Prælationis privilegium *attribuunt. num.* 175.

Adducuntur aliquot Statuta *&* Jura Provincialia, *quibus*, *in securitatem ejusmodi & similium creditorum*, *vel* simplex, *vel* privilegiaria Hypotheca *conceditur. num.* 176.

In Ducatu Würtemb. Piis Corporibus *saltem* ratione Residui, Rechnungs-Restß, *absolutum* Prælationis privilegium *in omnibus suorum* Administratorum bonis *conceditur. num.* 177.

Tacita Hypotheca de Jure Würtemb. Monasteriis, Ærariis pauperum, & Hospitalibus, *itemque* Civitatibus, Pagis, *&* Villis *singulariter indulta*, sola Debita, *boni publici gratia*, gemeinen Bestens wegen/ *contracta*, pro objecto *habet. num.* 177.

Quænam pro talibus *haberi debeant? num.* 178.

Hæc Hypotheca *ad debita* ex Mutuo, *vel* simili Contractu *descendentia* extendi nequit. *num.* 179. *&* 181. *seq.*

Ecclesia *& alia* pia Corpora, *in dubio*, utuntur Jure Communi. *num.* 180.

Ex Contractu emphytentico, *vel alio consimili*, Quæsturis secularibus, *vel* ecclesiasticis *in* Würtemb. Ducatu debita, *ex authentica Serenissimi interpretatione*, absoluto prælationis privilegio *gaudent. num.* 183.

Hoc tamen ad alia Debita conventionalia *promiscuè* porrigere *haudquaquàm licet. num.* 183.

Solus Superiorum jussus *de* pecuniâ Hospitalis, *vel alterius Pii corporis* mutuò dandâ, ad *statuminandum* Jus Hypothecæ *vel* Prælationis non sufficit. *num.* 185.

Ærario Pauperum, *vel simili pio Corpori* Præfectus, in loco, ubi *ei* hoc officium demandatum, nulla ulteriore Legitimatione opus *habet. num.* 187.

Etiam Census *nummarii, vel frumentarii*, Geld- oder Frucht-Gülten/ Ærariis Pauperum ex prædiis debiti *de Jure VVürtemb.* in prima Creditorum classe *locantur. num.* 187.

Minores in bonis *suorum* Tutorum *&* Curatorum *tacitam quidem habent Hypothecam: num.* 189.

Sed in bonis *è contra* aliorum Debitorum ne simplici quidem exigendi *personali* Privilegio *gaudent. num.* 190.

Opifices ratione *suæ* mercedis, *regulariter, nullum jus prælationis, etiam* in Ducatu Würtembergico, *habent*; *sed* in ultimâ classe collocantur. *num.* 191.

An idem *etiam* de illis *dicendum*, qui, ex sua materia, *pro certo pretio*, aliquid efficiunt, *præprimis* si opus *vel* res *ab illis confecta* adhuc *in bonis ipsius Debitoris* existat? *num.* 192.

Venditor in re Vendita, *tàm mobili, quàm immobili*, de Jure Saxonico, Würtembergico, Hassiaco, *&* Badensi jus taciti Pignoris *habet. num.* 192. *& seqq.*

Sumptus in ultimum *defuncti* Debitoris, *ejusdemque* Uxoris *&* Liberorum morbum impensi, *aquè ac* funebres, *in* prima Creditorum classe *collocantur. num.* 195.

Quâ Juris ratione hæc prærogativa *iisdem* primitùs concessa *fuerit? n.* 196.

An illa *etiam* ad alios Morbos, *ex quibus Debitor, &c. reconvaluit*, extendi *queat? num.* 197. *& seq.*

Tacita Hypotheca, Venditori in re vendita *concessa*, per rei in aliam speciem reductionem, *vel Specificationem*, non extinguitur. *num.* 200.

Jure Communi Mercatori *suas* merces, *licet* ad necessaria Vestimenta vendenti, nullum *prorsùs in illis* jus pignoris *competit. num.* 202.

Jure Würtemb. hoc *Venditori concessum* pignus *non diutiùs, quàm* quousque res talis apud Debitorem *manet, locum sortitur. num.* 203.

Hypotheca publica antefertur privatæ. *num.* 206.

Debitum Sociale, Gemeiner Haußhalttung zu guthem/ ab utroque Conjugum *contractum, regulariter*, ex communi Acquæstu, *vel, in ejus defectu*, ex propriis amborum Conjugum bonis exsolvi *debet. num.* 208. *&* 209.

Quilibet tamen, *regulariter*, suam *saltem* dimidiam, *non etiam alterius*, exolvere *tenetur. num.* 210.

Quando plures Socii, *communi consensu*, cum extraneo contrahunt, singuli *tantùm* pro rata obligantur. *num.* 211.

Hæc regula *etiam* in connubialibus Bonorum Sociis, *præprimis etiam* in Ducatu Würtembergico, *locum invenit. num.* 212. *& seq.*

In Contractibus *communis* Societatis gratia *ab* utroque Conjugum *celebratis*, de Jure Würtembergico, *ex parte Uxoris, tùm demùm* alterius *extranei* Curatoris consensus, *& si summa C. florenos excedat*, Judicis cognitio *requiritur, si* suspicio *adsit*, Uxorem vi metuve, *aut* dolosa Mariti persuasione, ad *talem* Contractum *fuisse* inductam. *num.* 214.

Ex sola Uxoris Renunciatione Jus communibus *seu amborum Contrahentium Conjugum* Creditoribus quæsitum non aufertur. *num.* 216.

Renunciatio Acquæstus Conjugalis eas *solùm* Uxores *ab executione* eximit, *quæ* in Obligationibus non *sunt* nominatæ. *num.* 217.

Si Maritus pecuniam *suæ fidei* administratoriæ commissam *Baccho, Veneri, vel simili* prodigali modo *consumpserit*, Uxor, *regulariter, exindè* non tenetur. *num.* 218. *& seq.*

Quando Uxor, unà cum Marito, cum tertio *bona fide* contrahit, *tunc*, licet Maritus pecuniam *exindè receptam postea* prodigaliter consumpserit, illa *tamen* pro parte dimidia *efficaciter* obstricta *manet. num.* 220.

Fœmina in bonis *sui* Curatoris, ne tunc *quidem* tacitam hypothecam *habet*

habet, quando ei pecuniam. *vel alias res*, dolosa ejusdem persuasione *ad hoc* inducta, mutuò dedit. *num.* 222. *& seqq. præprimis num.* 228. *&* 229.

In bonis privati Procuratoris, *vel* Negotiorum Gestoris, *itemque in bonis* necessarii *alienorum bonorum* Administratoris, *in specie* Mutorum, Prodigorum, Surdorum, *&* similium personarum Curatoris, *nec non* Curatoris bonorum absentis, ab hostibus capti, Partûs in utero materno *adhuc constituti*, Hæreditatis jacentis, *&c.* ne *quidem* Privilegium exigendi personale simplex *competit. num.* 224.

Ab hypotheca in bonis Administratorum Ecclesiæ, *Hospitalium, Civitatum, &c. singulariter concessa* ad alios Administratores, *nec* ex rationis paritate, arguere *licet. num.* 225.

Etiamsi *de* talibus *necessariis* Administratoribus, qui *in rebus suæ fidei concreditis* dolosè versati *sunt*, *quæstio sit. num.* 226.

Ne quidem in bonis Furum, *vel* Raptorum *jus taciti Pignoris cuiquam competit, num.* 227.

Subnectitur Sententia definitiva. *num.* 230.

CONSILIVM SEPTVAGESIMVM.

De Concursu Creditorum *exactissima Disquisitio*; *in quâ variæ ad materiam* de Obligationibus Uxorum pro Maritis *spectantes, potissimùm verò hæ*, in Praxi frequentissimè obviæ, Quæstiones: Quænam legitimæ; Uxoris pro Marito, Intercessionis, *tùm* in genere, *tùm* in specie, *si illa* pro Marito incarcerato, *vel* incarcerando *fiat, secundum Jus tàm Commune, quàm Würtembergicum, sint* Requisita? *Itemque*: A quibus Debitis Uxor, *per* Renunciationem Acquæstûs Connubialis, liberetur, *vel non*? *Nec non etiam hæc, cùm prioribus intimè connexa*, 2. Quænam Debita *verè* socialia, *vel* in communem totius Familiæ, *aut* Societatis *Bb. conjugalis* utilitatem, Gemeiner Haußhalttung zu guthem *contracta* dici *debeant? plenissimè & examussim pertractantur.*

Usuræ, *secundum* Jus, *tùm* Commune, *tùm* Würtembergicum, eôdem, cum Sorte, privilegiô *gaudent. num.* 5.

Fiscus, *ratione* canonis emphyteutici, *vel* publici censûs, *aut* publici Solarii (Boden-Zinses) *non minùs, quàm ratione* aliarum publicarum Pensionum, *Jure Communi*, omnibus hypothecariis, *licet* anteriorem hypothecam habentibus, Creditoribus præfertur. *num.* 7. *& seqq.*

Aliud *tamen* in Dominis directis privatis *obtinet. num.* 12.

Ad contraria *remissivè* respondetur. *num.* 10. *&* 11.

Monasteriis, Civitatibus, *&* Pagis ex Contractu emphyteuticô, *vel* simili *debitæ* præstationes, *in* Ducatu Würtemb. *ex authentica* Sereniſſimi *interpretatione*, absolutô Prælationis privilegiô *gaudent. num.* 13.

Hypotheca *tempore* prior, *regulariter, quoque* Jure potior *habetur. num.* 16.

Hypotheca publica, *ratione* Modi *illam constituendi talis*, præfertur privatæ, *licet antiquiori. num.* 16.

Etiam Jus prælationis, ex *solâ* Temporis prioritate *competens*, Privilegii nomen *in LL.* gerit. *num.* 18.

Uxor, uni *saltem* ex *obærati sui* Mariti Creditoribus, *unà cum Maritô*, in solidum obligata, reliquis haud obligatur. *num.* 18.

Proponitur, *omnem ferè hujus Consilii paginam occupans*, Quæstio: An, *in subſtratô*, Debitoris obærati Uxor, insuper habitâ Renunciatione Acquæstûs *conjugalis ab ipsa factâ*, ad Residuum debiti, pro quô Ipsa, unà cum suo Marito, se in solidum obligavit, eatenùs, quatenùs ad plenam ejusdem restitutionem propria Mariti bona non sufficiunt, exolvendum teneatur? *num.* 17. *& seq.*

Addu-

Adducuntur Rationes pro *sententiâ* negativâ. *à num.* 19. *ad num.* 60.

Primò, *quòd* maritus omnes *tres, ex quibus hoc Debitum enatum*, Contractus solus inierit. *num.* 19.

Maritus, ex suis contractibus, Uxorem *suam, quôvis modô, & pro lubitu* obligare *non potest. num.* 20.

Secundò, *quòd* Uxor, *ex hisce Contractibus*, nullam *neque* per se, *neque* quà Socia, utilitatem *perceperit, imò* ne rerum quidem *per eosdem* acquisitarum videndi copiam *habuerit. num.* 21.

An ejusmodi Debitum *verè* sociale, *vel* in communem conjugalis Societatis utilitatem *contractum, nihilominùs* dici *queat*? *num.* 12.

Tertiò, *quòd omnis, in proposito*, ab Uxore, *pro Maritô, ratione hujus Debiti*, suscepta Obligatio in speciem, *tùm* ex capite coactionis, *tùm & aliis* ex causis *invalidæ, & ipso jure* nullius pro Maritô Intercessionis, *in effectu, incidere videatur. num.* 23. *& sqq.*

Quanam Requisita ad *inducendam* validam Uxoris pro suo Maritô, *vel* simultaneam *ejusdem* cum Marito obligationem, *de* Jure Würtembergico *sint necessaria? num.* 23.

An, aliquô *saltem illorum* Requisitorum deficiente, obligatio *eapropter*, semper, *&* omni casu, *in totum sit* nulla? *num.* 23.

Violenta consensûs Uxoris *in contractum, à Marito ineundum, vel initum*, Extorsio *omnem ab illa factam* promissionem, *vel prorsùs* nullam, *vel ad minimum* periculo rescissionis obnoxiam reddit. *num.* 25.

An *ad istum effectum, ut etiam* Uxor ex contractu, quem *ipsa* unà cum Marito iniit, *efficaciter* conveniri *queat*, Versionis *in communem familiæ utilitatem* probatio necessaria *sit*? *num.* 26. *& sqq.*

An conjugalis bonorum Societas excludat beneficium Sc̃ti Vellejani? *num.* 27.

In investigandâ cujusvis Contractûs *tùm naturâ, tùm efficaciâ, ejusdem* initium *primariò* respici *debet. num.* 31.

Quarta Ratio, *pro Uxore hîc allegata*: *Quòd* prætensa Beneficii novæ Constitutionis *in Auth. Siqua mulier &c.* ad baculum judiciarium, durch Angloben an aydes statt / loco jurisjurandi *ab Uxore facta* Renunciatio *hactenùs* nondùm satis *videatur* probata. *num.* 32. *usque ad num.* 42.

Renunciatio *modo dicti Beneficii de* Jure Communi, *per* corporalis Jurisjurandi præstationem, *fieri debet. num.* 33. *&* 41.

Hinc, eô jure, non sufficit, *Uxorem* sub fide Christianâ, an Eydes statt / promittere, *quòd ipsa* Creditori de propriis facultatibus satisfacere *velit. num.* 34.

In Ducatu Würtembergico *sola* ad Baculum Judicii, locô jurisjurandi, *facta* promissio, *ad dictum effectum*, sufficiens *est. num.* 35. *&* 42.

Etiam multoties reiterata *Uxoris pro Maritô* Intercessio, ob defectum *corporalis* Jurisjurandi, Jure novô, *pro* nullâ *& invalidâ* habetur. *num.* 37.

Multi Uxorem, *se* cum suo Marito, *in unô eodemque instrumentô*, correaliter obligantem, ne *tunc* quidem, *quando*, pecuniam in ipsius præsentiâ Marito verè numeratam *esse*, probari *potest*, obligatam *existimant*; nisi simùl *ejusdem pecuniæ* in rem uxoris, *vel illius* Liberorum utilitatem *facta* versio demonstrari *possit. num.* 38. *& seqq.*

Etiamsi Uxor publica Mercatrix *esset. num.* 39.

Quinta Ratio: *Quòd* Uxor suum, *contra* damnosos *& inconsultos* Mariti Contractus, dissensum, multoties, *apertissimè* contestata *fuerit. num.* 43. *usque ad num.* 47.

Nemo *ex Condominis, vel Sociis*, in re communi, invitô alterô, aliquid facere *potest. num.* 44.

Contradictio unius Socii majorem vim *habet, quàm* plurium Concessio. *num.* 45.

Semper conditio Prohibentis, *præ cæteris*, melior *existimatur. num.* 46.

An *hæc doctrina* etiam inter Conjuges, quoad bonorum societatem, *locum obtineat? num.* 47.

Aliud *est* tacere, *&* aliud expressè contradicere. *ibid.*

Sexta Ratio: *Quòd etiam*, Uxorem, pro debitis, per solius Mariti *summè improvidam, omniumque judicio damnosissimam negotiationem, atque ità vel maximè per* latam *illius* Culpam contractis, obstringi *debere, ipsi* Æquitati *admodùm* inconveniens *videatur. num.* 48.

Septima Ratio: *Quòd* Maritus omnem *ex mododicta negotiatione, subinde, redactam* pecuniam *semper* penes se solum retinuerit, eamque, *per plures quandoque menses domo suâ* absens, ludendo, heluandoque, solus *iterùm* consumserit. *num.* 49. *ad num.* 54.

Æs alienum, per periculosam, *omniumque prudentum judiciô* damnosam Mariti negotiationem, contra Vxoris *&* *Amicorum* dehortationem, prætensivè *tamen* in *communem* Societatis utilitatem *contractum, an* pro Debito sociali haberi possit? *num.* 50. *&* *sqq.*

Maritus *princeps, &* principalis *totius* familiæ administrator, *itemque conjugalis* bonorum Societatis administrationi *quasi* præpositus *habetur. num.* 51.

An *idem*, modô proximè notatô contrahendo, *vel negotiando*, præpositionis suæ limites *debitè* observasse *dici queat? num.* 51. *&* 53.

Maritus pecuniam ex Contractibus, in *communem* Societatis utilitatem *initis, redactam*, ludendo, *heluando, vel* simili modo *consumens, utrum* Creditori, *vel potiùs* Sociæ Vxori noceat? *num.* 52.

Octava Ratio: *Quòd, suppositâ quoque Obligationis, de qua hîc quæritur, validitate*, Vxor *tamen non in solidum; sed* duntaxat pro rata sociali obstricta *videatur. num.* 54. *usque ad num.* 60.

Si plures Socii *cum extraneô* simul contrahant, *tunc* singuli *duntaxat* pro ratâ tenentur. *num.* 55.

Idem *etiam*, inspectâ *tùm* Juris Communis, *tùm* Würtembergici *veritate*, quoad Conjuges bonorum socios, *obtinet. num.* 56. *&* *sq.*

Licet aliter *sentiat* Christophorus Besoldus. *num.* 57.

Quid si Vxor, *cum Marito*, sese in solidum obligaverit? *num.* 59.

Intercessio Vxoris pro Maritô, *regulariter*, ipsô jure *omnimodò* nulla est. *num.* 60.

Afferuntur *& præferuntur* Argumenta pro affirmativâ *superiùs adducta Quæstionis* decisione, *quòd nimirum obærati, de quô quæritur. Debitoris Uxor, insuper habitâ Acquæstûs conjugalis Renunciatione ab ipsâ factâ, ad exolvendum Debiti quæstionis plenum Residuum, de jure, tentatur, efficacissimè militantia. num.* 61. *usque ad num.* 251.

Horum *Primum, & sequentium quasi præparatorium est, quòd* hoc Debitum *à Marito statim sub initium Ipsius conjugii, sicque* eo tempore, quo tùm de ipsius in negotiando imperitia, *tùm* prodigalitate, *tùm erga nonnullos Juniorum Creditorum ex post demùm commissa* Fraudulentiâ, nemini adhucdùm constiterat, *isque* nullô *adhuc* ære alienô laboraverat, *atque adeò, minimùm* ex parte Creditoris, optimâ fide contractum *fuerit. num.* 61. *usque ad num.* 68.

Quando Creditor, tempore Contractûs, nondùm scivit, *vel scire potuit*, quòd Maritus *pecuniam, vel* rem *à se emptam*, malè collocaturus, *vel planè* dilapidaturus *sit, tunc nihilosecius* Vxorem, ex Mariti Contractibus, convenire *potest. num.* 66. *&* *seq.*

Dolus, *vel* Culpa Mariti, *ceu conjugalis bonorum Societatis Præpositi, justiùs* Vxori, *quàm* Creditori, bona fide, *in communem Societatis utilitatem, cum illô* contrahenti, imputatur. *num.* 67.

Quando Debitoris *in negotiandô* Imprudentia, Prodigalitas, *&* Fraudulentia,

dulentia, *etiam frequenter &* quotidiè cum ipsô conversantibus, ferò *demùm* innotuere, *tunc earundem* Ignorantia *ipsius* primo & extraneo Creditori nulli *prorsùs* præjudicio *esse potest. num.* 68.

Secundum *in eô consistit, quòd hoc* Debitum, *à Marito*, in utilitatem suæ lanionio-caupônariæ professionis, *sicque indubitatò* gemeiner Haußhaltung zum besten und vorstand/ *contractum, adeoque Debitum verè* sociale *sit. num.* 69. *usque ad num.* 107.

Vxor ex omnibus, à Marito, *Societatis bonorum conjugalis nomine*, gemeiner Haußhalttung zu nutzen/ *initis* Contractibus, *& quidem* ex primo *ipsorum* momento, *efficacissimè* obstringitur. *num.* 71.

Æs alienum Sociale, *ab utroque Conjugum solvendum, etiam jure Würtembergico, illud omne dicitur, quod* ex tali causâ *venit*, cujus commodum principale ipsi Societati cedit, & ad connubialem Acquæstum pertinet. *num.* 72. *& seqq.*

Ad hunc effectum, ut Debitum *dicatur* sociale, *non requiritur, ut* rebus, ex causâ talis Debiti *comparatis*, Vterque Conjugum, *constante conjugio*, æqualiter utatur, *vel* de illis *disponendi &* communiter negotiandi facultatem *consequatur. num.* 73. *& seq.*

Multò minùs *ad eundem* necessarium *est, ut* Contractus *vel negotium, in communem Societatis utilitatem directum, præcisè* in præsentiâ Vxoris ineatur. *num.* 75. *& seqq.*

Maritus suæ familiæ Princeps, *hujusque gratiâ contracta* conjugalis Bb. societatis Administrator *& quasi* Præfectus *est. num.* 76.

Hinc omne *illud, quod ipse* suâ operâ *&* industriâ acquirit, *etiam ejus* Vxori, *tàm* quoad dominium, *quàm* possessionem, pro parte indivisa, *confestim* acquiritur. *num.* 77.

Etiamsi Maritus (*Intellige* secundum Jus Würtembergicum.) *hujusmodi Contractus*, propriô nomine, *celebraverit, & aliquid, quod aliàs ad hanc Societatem pertinet, ex illis quæsiverit. num.* 78. *& seq.*

Hinc vicissim quoque Vxor ex ejusmodi Contractu, Ipsâ *licet illius planè* nesciâ *inito, nihilominùs alterius* Debitrix *efficitur*, & ad omne, *exindè proveniens*, Æs alienum, pro ratâ, *solvendum* obligatur *haud dubiè. num.* 80. *& seq.*

Ad constituendum Debitum Sociale *hoc solum sufficit, quòd* res ex illô acquisita utrique Conjugum, *confestim, tùm quà dominium, tùm quà possessionem*, communis *reddatur. num.* 82. *& seq.*

Tametsi Debitum *aliquod* invitâ & contradicente Vxore *contractum sit; tamen, dummodò illud* in communem Societatis utilitatem *sit factum, nihilominùs* pro Sociali habendum. *num.* 84.

Neque Creditor, *hoc casu*, Versionem *in rem & utilitatem communis Societatis* specificè demonstrare *tenetur. num.* 85. *& seqq.*

Æquè ac in *tali etiam* casu, *quando* Maritus *in communem quidem Societatis utilitatem contraxit; sed deindè* pecuniam, *&c. exindè receptam* heluando, *vel* aliter dilapidavit, Creditori *petenti, ut debitum illud ex communi acquæstu, vel ex aliis amborum Conjugum propriis bonis solvatur*, specifica Versionis probatio *pariter* nullatenùs incumbit. *num.* 86.

Dolus à *cujuscunque* Societatis quæstuariæ præfectô, in rebus *ipsius* administrationi *concreditis*, quomodocunque commissus, *potiùs* sociis præponentibus, *quàm illis, qui cum ipsô bona fide contraxerunt, & non saltem ipsius; sed etiam reliquorum Sociorum personas & bona communia in oculis habuerunt*, officere debet. *num.* 87.

Hæc doctrina *etiam* Conjugibus, *ceu* quæstuariis *bonorum* Sociis, applicatur *rectissimè. num.* 87.

Inutili & superfluâ Probatione nemo *est* onerandus. *num* 88.

Ad legitimandum Debitum Sociale *sufficit, si* Creditor probet, *Maritum* Societa-

Societatis causâ, *sive* in verisimilem ejus utilitatem, *pecuniam vel aliam* rem accepisse. *num.* 89.

Hinc etiam, si Maritus, Societatis causa, *as alienum contraxerit, licet* Eventus non responderit, *&* pro speratô Lucrô Damnum *indè* secutum *fuerit; tamen* Debitum *manet* sociale. *num.* 90.

Idque sive Casu fortuitô, *sive* Mariti imprudentiâ & culpâ *damnum illud acciderit. num.* 91.

Licet Ædes, quarum *comparandarum, vel noviter exstruendarum* gratia, Maritus *mutuam pecuniam accepit, mox iterum* in cineres redactæ *fuerint; tamen* pretium *pro illis debitum, vel* Mutuum *earum causâ contractum*, ab utroque Conjugum, solvi *ac restitui debet. num.* 92.

Idem dicendum, si Marito pecunia, *ex venditione rerum socialium redacta*, per furtum *vel* rapinam, *domi, vel foris, rursùs fuerit* ablata. *num.* 93.

In rem alterius Versum, *in jure, id omne dicitur, quod* in necessitatem, *vel* utilitatem *ipsius* expensum, comparatum, *vel* acceptum *est. num.* 94.

Tametsi res, *eo fine comparata*, posteà Casu perierit, *nec effectivè eò impensa vel consumpta probari possit. num.* 95.

Quibus casibus Procurator mandati *habet* actionem, *&* Negotiorum Gestor *actionem* negotiorum gestorum, *in illis etiam aliquid* in rem alterius Versum *esse rectissimè dicitur. num.* 96.

Tùm Procurator, *tùm* Negot. Gestor mododicta Remedia, *cum pleno effectu, sine dubio tunc* intendere *valent, quando* negotium, *ab ipsis*, ex necessitate *vel* utili ratione, *inchoatum & susceptum ostendi potest. num.* 97.

Si Oves, *vel aliæ pecudes*, communis quæstûs gratia, in Galliam, *ut ibi cariùs vendantur*, missæ, per Luem, *inter ejusmodi pecudes*, ibi grassantem, *intereant, totum illud* Damnum *utrique Conjugum* commune, *&* sociale *est. num.* 98.

Quandocunque Maritus, *conjugalis bonorum* Societatis causa, *seu in speratum* rei familiaris augmentum & commodum *debita contraxit*, pro iisdem *solvendis etiam* Uxor *ipsius est* obligata; *sive quaratur* de Societatis *hujus* necessitate, *sive* utilitate. *num.* 100.

Socius, circa negotia Societatis, *semper* mandatum, *ab alterô*, habere *jure intelligitur. num.* 101.

Sufficit, negotium, *ex quo tale Debitum sociale processit*, ex primâ Socii conjugalis intentione, utiliter gestum *esse, etiamsi* effectus *ei planè* non responderit. *num.* 102.

Etiam Statuta, *quibus* æris alieni, *durante* matrimonio, contracti, solutio utrique Conjugi imponitur, *ità passim DDres interpretantur, quòd, si quidem* Maritus in sui solius utilitatem *contraxerit*, Uxor *pro illo* haudquaquam *teneatur*; Sin *autem* Contractus *ab illo celebrati*, ex bona ipsius intentione, in communem Societatis utilitatem *fuerint* directi, *tunc* ambo *Conjuges* ex tali, *ceu* verè sociali, Debito obligentur *indubiè. num.* 103. *& seqq.*

Ad fundandum Debitum sociale *non sufficit*, Contractum *constante societate Bb. conjugali fuisse initum; sed & porrò requiritur, ut ille quoque* ratione communis utilitatis *fuerit initus. num.* 104.

Omne Damnum, *quod* ex causâ Societatis, *&* Juris maritalis *accidit*, commune *est. num.* 105.

Etiam Jure Würtembergico Uxor, *ex* contractibus Mariti socialibus, *statim*, pro parte dimidia, *efficaciter* obligatur. *num.* 106.

Tertium, *proximè præcedentis consecutivum*, Argumentum *est, quòd, quia* Uxor Debitoris *in fallitato, unà cum suo speciali Curatore, debitum sociale quæstionis solvere ex annuo intervallo, promiserit*, illa, ad dimidiam ejusdem solutionem, *etiam* ex titulô Constituti, *& quidem hactenùs* Debiti proprii, *validissimè Creditori sit* obligata. *num.* 107. *usque ad num.* 115.

Uxor, *cum Marito*, sua propria Debita *solvere promittens*, pro suô Maritô interceſſiſſe *dici haud poteſt. num.* 108.

Debita ſocialia, *pro parte dimidia*, Uxoris ſunt propria. *num.* 108.

Etiam Mulieres de Conſtituto *tenentur*, ſi non interceſſerint. *num.* 109.

Quando Fœmina *ſuum* proprium Debitum conſtituit, *tunc neque* Senatusconſulti Vellejani, *neque* novæ Conſtitutionis *diſpoſitio locum obtinet. num.* 110.

Idem dicendum, *ſi illa* prima *quidem* facie alienam, *in* rei *tamen* Veritate ſuam *propriam* Obligationem *ſuſcipiat. num.* 111.

Si Maritus *&* Uxor, ob talem rem, mutuam *recipiant* pecuniam ex quâ *ſi Creditor pecuniam non dediſſet*, majus damnum ipſa Mulier paſſura fuerat, Scto Vellejano nullus *eſt* locus. *num.* 112.

Sin *autem* in aliquam *v. g.* emtionem *mutua pecunia accipiatur*, *tunc ſolùm* pro dimidia Uxoris parte *ejus ſanctio* ceſſat. *num.* 112.

Quando Mulier mandati actione *obligata eſt*, *tunc* in rem ſuam obligari *videtur*, *& propterea* excluditur. *num.* 113.

Quoad Debita *verè* ſocialia, à ſolo *quantumvis* Marito, contracta, Uxor neque Sti Vellejani, *neque* Novæ Conſtitutionis beneficio *juvatur. num.* 114.

Quartum, *in ſubſtratô*, *pro Creditore*, *militans* Argumentum *eſt*, *quòd ad fundandum* Debiti Socialis Conſtitutum, *ex parte Uxoris*, nec alterius *ſpecialis* Curatoris adhibitio, neque jurata, *vera*, *vel quaſi* Sti Vellejani, *aut* Beneficii Novæ Conſtitutionis Renunciatio neceſſaria; *ſed ſolius Mariti & Uxoris conſenſus ad iſtum effectum ſufficiens ſit. num.* 115. *usque ad num* 134.

Quando Maritus & Uxor ſimùl *cum aliquo tertiô* contrahunt, tunc *illa*, *regulariter*, *etiam ſecundum* Jus Würtembergicum, nullo *aliô* Curatore opus *habet. num.* 116. *& ſeqq.*

Si ſumma C. florenos excedat, *&* *ſimùl* ſuſpicio *adſit*, Uxorem, vi metuve, *aut* dolosâ Mariti perſuaſione, *ad Contractum* inductam *eſſe*, *tunc* iſto jure, *non ſaltem* alterius Curatoris Conſenſus; *ſed etiam* Judicis cognitio *requiritur. num.* 116. *& ſeqq.*

Quibus caſibus, Maritus, *ad dictos Effectus*, *habeatur* ſuſpectus? *n.* 117.

Argumentum à Contrario, *in Legum & Statutorum interpretatione*, *eſt* efficaciſſimum. *num.* 118.

Exceptio ſupponit *&* firmat Regulam *in contrarium. num.* 118.

Maritus in Foro *tùm* Saxonico, *tùm* Würtembergico, legitimus Uxoris *non ſaltem* Curator; *ſed & univerſorum* illius bonorum (*exceptis receptitiis*) Adminiſtrator *eſt. num.* 119.

Vxor *ad ſolvendum* æs alienum ſociale, *à ſe & Marito contractum*, *tenetur*; tametſi ipſa nullum alium *adhibuerit* Curatorem. *num.* 120.

De Statuto, Curatoris conſenſum *in* Contractibus Mulierum requirente, *communis* Practicorum traditio *hæc eſt*, *quòd* Maritata, *quando non cum Marito*, *neque in ejus commodum contrahit*; *ſed* cum extraneo, aliô Curatore non opus *habeat*; *ſed* ſolius Mariti conſenſus *ſufficiat. num.* 122.

Ubi nulla *eſt* Mulieris Interceſſio, *ibi* nulla *quoque* Sti Vellejani, *vel* Beneficii novæ Conſtitutionis Renunciatio pedem figere, *nedùm* exigi *poteſt. num.* 123. *in fine. junctô. num.* 130.

Non-entis nulla *ſunt* Accidentia, *nullæ* Affectiones. *num.* 124.

Ut Uxor jurato, *vel*, *in terris VVürtemberg.* locô Jurisjurandi, *ad baculum Judicii*, factâ promiſſione, Beneficio Novæ Conſtitutionis *in Authentica*, *Si qua mulier. Cod. ad Sct. Vell.* renunciare *neceſſe habeat*, oportet, ut ipſa, pro ſuô Maritô, verè interceſſerit, *ſicque* pro ipius ſolius propriô Debitô, ſe, *vel ſua* bona obligaverit. *num.* 125.

Quando Uxor *ad* ſui proprii, *ſeu talis* Debiti, *ad quod* Ipſa, *vel* Sola, *vel*

vel, tanquàm Socia, pro rata, *v. g. dimidia, tenetur*, solutionem *sese obstringit, tunc, ut* omnis Interceſſio *totaliter* exulat; *ità etiam* Beneficium novæ Constitutionis, *ceu notoriè solas pro Maritô, solitariè obligatô, factas Interceſſiones pro objectô habens, similiter* exulat, *& dehinc quoque ejus* Renunciatio *planè Domitiana &* ridicula *est. num.* 126.

Id, quod non est, nullam *quoque recipit* affectionem. *num.* 127.

Quando ambo Conjuges, in *connubialis* Societatis utilitatem, simùl cum tertio contrahunt, *tunc etiam* uterque *ad illud solvendum* æqualiter obligatur. *num.* 129.

Neque Beneficium Scti Vellejani, *aut* Novæ Constitutionis *hîc aliquid* operari *potest. num.* 130.

Ad cessationem *tùm* Scti Vellejani, *tùm sæpius allegatæ* Novæ Constitutionis Beneficii *nihil refert, sive* Uxor, ab initio *statim*, cum *suo* Marito, unà & simùl, *cum Tertio* contrahat, *& exindè* obligetur; *sive* ex Contractu, à solo *quidem* Marito; *sed* in communem *Societatis* utilitatem, *cum Tertio*, inito, *juxta Societatis bonorum conjugalis naturam, quam etiam de Jure VVürtemberg. habet*, illicò obligata, *unà cum Marito*, per speciale Constitutum, *ex aliquo intervallo*, sese *porrò* obstringat. *num.* 131. *& seqq.*

Prætor, dùm, *Edicto suo*, Constituta *consensu facta* custodit, naturali Æquitati favere *verissimè dicitur. num.* 133.

Fidem *alteri datam* fallere grave *reputat Prætor. num.* 133.

Quintum *affirmativæ Decisionis* Argumentum *hoc constituit, quòd*, per *superiùs relatum solennissimum Debiti quæstionis* Constitutum, uterque Conjugum *adeò* pecuniæ constitutæ Reum sese fecerit, *ut non solùm* Maritus; *sed etiam* Uxor, *non obstante Acquæstuum ab ipsa facta Renunciatione, vel* actione empti venditi, *vel* de constitutâ pecuniâ, *efficaciter* conveniri queat. *num.* 134. *usque ad num.* 157.

Hac Juris doctrina, quòd Uxor, Acquæstui connubiali, suique Mariti Hæreditati, *& exindè sibi debitæ* Portioni Statutariæ renuntiando, *se* ab ære sociali eximere *valeat*, in *omnibus his* casibus, *ubi* Uxor *vel* sola, *puta sine Marito; veruntamen cum alterius legitimè constituti* Curatoris *consensu, vel* unà cum Marito, *vel* simpliciter, *vel* in solidum, (*modò non* pro Marito) *sese alteri* obligavit, officium *suum* perdit. *num.* 138. *& seqq.*

Creditoribus Uxoris jus *semel legitimè*, contra illam, quæsitum, ex sola *illius* Renunciatione, invitis *haudquaquàm* auferri *potest. num.* 141.

Sicut ab initio *omnes* Contractus liberæ *sunt* voluntatis; *ità illi*, ex postfacto *ejus* necessitatis *sunt, ut obligationi ex illis contractæ*, invito Creditore, renuntiare *possit nemo. num.* 142.

Novum non est, ut, quæ semel utiliter constituta *sunt*, licet casus subsequatur, à quo *ista* initium capere haud potuissent, nihilominùs durent. *num.* 143.

Quando Uxor, se, *unà cum suo Maritô*, in Instrumentô debendi nominari, *passa est, tunc* Renunciatio *conjugalium lucrorum* ab Obligatione *& executione ipsam* non liberat. *num.* 144.

Mulier non *gaudet* Scto Vellejano, *quando se* obligat in rem propriam. *num.* 145.

Nec *etiam, quando* se obligat in rem communem, *quam* sua interest totam conservari. *num.* 145.

Quod ità Commune *est*, quodammodò meum *dici potest. ibid.*

Modò adducta *Juris* definitio *etiam* in Forô Würtembergicô, *absque dubitatione, locum sortitur. num.* 146.

Textus Juris Provinc. Würtemb. *in* Part. I. Tit. 76. §. Nicht weniger. *de qualibus casibus veniat exaudiendus? num.* 147.

Hujus generis statutariæ dispositiones, *quòd nimirum* Renuntiatio Acquæstûs Conjugalis Uxorem ab iis *saltem socialibus* Debitis immunem *præstet*, in

in quæ ipsa, *vel* sola, *vel* cum Marito, specialiter non consensit, *etiam in* Palatinatu, Comitatu Solmensi, *&* Civitate Francofurtana *similiter obtinent. num.* 146.

Si Uxor *se non statim cum Maritô obligaverit; sed demùm* post aliquot menses, *vel* annos, ad instantiam Creditoris, Mariti facultates suspectas habentis, *pro* Debito maritali *clanculariè contracto, sese obstringat, tuncipsam* Creditoris talis fraude inductam *hoc feciſſe* præsumendum, *ac propterea* ad beneficium Scti Vellejani, & Novæ Constitutionis, *vel, si huic renuntiaverit, ad* Restitutionem in integrum *admittendam esse, rectè statuit Gryvellus. num.* 149.

Inter hunc *tamen*, *&* subſtratum Casum *non unum, neque exigui momenti* discrimen *intercedere, eaque de causa* ab unô ad alterum concludi non posse, *operosè ostenditur. num.* 150. *usque ad num.* 156.

Quæ in omnium oculis *&* palàm, *imò* cum publici Officialis, *&* totius Judicii *syncerâ & candidâ* approbatione, *peracta sunt, regulariter, nullam* fraudis *vel* doli suspicionem *admittunt. num.* 152.

Creditor *ab* initio solius Mariti fidem *secutus, si dein* hujus facultates suspectas habens, post aliquot *demùm* annos, Uxorem *sibi adhuc* obligari *velit, id* versus Maritum, *eo animo, ut* Uxorem beneficio Consuetudinis *& futuræ* Renunciationis excluderet, procurâsse *censetur. num.* 153.

A diversis mala *fit* illatio. *num.* 155.

Sextum *affirmativæ decisionis* Argumentum *hoc est, quòd* sæpememorata Uxoris pro Debito *Q.* Obligatio *etiam in vim* veræ *&* legitimæ Intercessionis pro Marito *validissimè propugnari possit. num.* 157. *usque ad num.* 207.

Idque tùm ex hâc *omnium* palmariâ ratione, *quòd ipsa* hanc, *juxta sapiùs dicta, pro parte socialem*, Obligationem *non nisi* de *sibi competentibus*, Vellejani *nimirum* Sti, *&* Novæ Constitutionis, beneficiis *sufficientissimè* certiorata, *&* sub prævià, per Promissionem, locô Juri-jurandi, ad baculum judiciarium, mit Angloben an Eydes statt! *factâ horum* solenni Renunciatione, *liberô* animô *& consensu*, in solidum *subierit. num.* 165. *& seqq.*

Tùm ex hisce ulteriùs in Facto concurrentibus, *istam* primam *Rationem multùm* roborantibus, *summi ponderis Circumstantiis, quòd videlicet hoc ipsum* (1) cum alterius *legitimè constituti* Curatoris specifico consensu; (2.) sub *Ipsius* Serenissimi Principis, *ejusdemque* jurati Præfecti, *& porrò alterius inferioris Officialis, seu* Sub-Præfecti, Raisigen Schultheissen / totiusque Judicii, plenissimè *& exactè* de omnibus informatorum, *respectivè clementissima* concessione, authoritate & approbatione *peractum*; *& in majorem horum omnium fidem* (3) à publico Judicii Actuario, ad simultaneam Utriusque Conjugis, in scriptis *factam*, rogationem, *solenne &* publicum Instrumentum *desuper* confectum; *hocque ipsum* (4.) præter Loci Præfectum, *&* Sub-Præfectum, duosque Consules, *non solùm* à Marito; *sed & ipsâ* Uxore, *ejusdemque* Curatore dativo, *specialiter* subscriptum *fuerit. num.* 158. *& seqq.*

Quando Conjuges mutuam pecuniam *eô fine* accipiunt, ut æs alienum Mariti proprium *exindè* solvatur, *simùlque in* unô eodemque instrumentô, *vel* simpliciter, *vel* singuli in solidum *ad restitutionem ejus* sese obligant, *tunc* solus Maritus *exindè obligatur*; Uxoris *verò* obligatio *ipsô jure* nulla *est. num.* 168.

Uxor, *in talibus terminis*, contra *expressam tùm* Juris communis, *tùm* Würtembergici dispositionem, verè intercedit, *& per consequens* tale Debitum ex solius Mariti facultatibus *solvendum. num.* 169. *& seqq.*

Quando Uxor, *vel* unà cum suo Maritô, *in eodem instrumento*, pro Debito solum Maritum concernente, mediante corporali Jurejurando, *vel, juxta consuetudinem loci*, Promissione ad baculum judiciarium, *se* in solidum obligat, *vel* sola, *in* singulari *aliquo* instrumento, simili modô, *seu* fidejubendo, *seu* constituendo, *seu* expromittendo, se *vel sua* bona *sub* dicto vinculo,

vinculo, *ejus gratia* devincit, *tunc neque* exceptio Sc̃ti Vellejani, *vel similis, neque* Nullitatis *Uxori competit. num.* 172.

Non quidem inspectô Jure Justinianeô; *Attamen* Canonicô & Usu forensi. *num.* 173. *& sq.*

Idem dicendum, quando Uxor *non quidem in specie Beneficio Vellejani Sc̃ti, & Authenticæ, Si qua mulier. Sed tamen* in genere omni Legum auxilio, allen Weiblichen Behelffen / *vel etiam de illis* non satis admonita, *seu* cerciorata, *mediante* Juramento, *vel* loco illius factâ *Promissione*, renunciavit. *num.* 175. *& seq.*

Si ad excludendum, *tùm* Sc̃ti Vellejani, *tùm* Novæ Constitutionis, *Beneficium, sola Uxoris, pro Marito*, mediante Juramento, *vel alia ejusdem* vices explente Promissione, *in genere facta* Intercessio *sufficit, tunc multo magis tàm specialis &* tot prægnantissimis, *quales in Casu substrato, juxta præcedd. num.* 158. *& seqq. occurrunt*, circumstantiis vallata Intercessio *ad dictum effectum* sufficiens *erit. num.* 177.

Renuntiatio *Sc̃ti Vellejani & Beneficii novæ Constitutionis* ab Uxore, *vel* per *suum* Curatorem præsentem, *vel* Judicii Actuarium *satis* certioratâ, sub præstatione & promissione fidei, loco Jurisjurandi, mit Angloben an eines leiblichen oder geschwohrnen Aydes statt an den Gerichts-Stab / *facta eundem* in foro Würtembergico *producit effectum, quem* de Jure Communi corporalis & solennis Juramenti præstatio. *num.* 179.

Simultaneus omnium & singularum, *num.* 158. *& seqq. descriptarum*, Circumstantiarum *in substratô* Concursus, *ex Actis, speciatim &* distinctè ostenditur *ad num.* 180. *usque ad num.* 188.

Instrumentum *sub Ipsius Serenissimi* Principis, *duorumque* juratorum Officialium, *&* totius Judicii *autoritate, directione, atque approbatione, ab æquè* jurato Judicii Actuario *confectum*, omnium maximè *& justissimè pro* publico & solenni Instrumento *habetur. num.* 189.

Etiam in terris VVürtembergicis Grammatei & Actuarii *non minùs, quàm publici* Tabelliones, *seu Cæsarei Notarii*, publica Instrumenta conficere *valent. num.* 190.

Hodiè plerumque ad Instrumenta publica *conficienda constituuntur* Personæ publicæ juratæ, die geschwohrne Stadt- und Ampt-Schreiber. *ibid.*

Pro Instrumentô publicô *tamdiu* Veritatis *militat* præsumtio, donec contrarium *legitimè* probetur. *num.* 191.

Uxor, Debiti socialis *solutionem*, in solidum, *sive* cum Marito, *sive* Sola, *promittens, in casu, si Mariti bona non sufficiant*, etiam ultra socialem dimidiam *tenetur. num.* 192.

Instrumentum, *ab aliquo* recognitum, plenam, *adversus ipsum*, fidem *meretur, illudque* producens *suam intentionem* plenariè probasse *dicitur. num.* 193.

Tale Instrumentum etiam mortuis testibus *subsistit*, nec de fide *& veritate* ejus *ampliùs* dubitare *licet. num.* 194.

Scriptura recognita *pro* Instrumento publico *haberi debet. num.* 195.

Instrumentum publicum *dicitur* Probatio probata, *&* non demùm probanda. *num.* 196.

Item Veritas evidens, Probatio notoria, nulla ulteriore indigens discussione. *num.* 197.

Ad Exceptiones Vis & Metûs, *itemque* omissæ *tùm præambulæ Uxoris* Certiorationis, *tùm etiam Ipsiusmet* loco jurisjurandi, ad baculum judicii, *& coram* totô Judicio *faciendæ* Promissionis, *à Debitoris Uxore propositas, incidenter, maximam tamen partem* remissivè, respondetur. *num.* 199. *usque ad num.* 207.

Ad publici, *præsertim pluribus* aliis adminiculis suffulti, Instrumenti plenam, *quam facit*, fidem convellendam *hujus generis* Testimonia, *si videlicet*

delicet Testes dicant: Sie können sich nimmer erinnern/ seye schon Neun Jahr/ seit daß dises geschehen: Er könne nicht so lang gedencken/ *nullatenùs sufficiunt. num.* 206.

Ut Testium depositiones adversus Instrumentum publicum *fidem mereantur, oportet, ut illæ* contentis Instrumenti, *ceu* apertò falsis *&* in rei veritate nullatenùs fundatis, positivè, concludenter, necessariò, *atque* indubitanter contradicant. *num.* 206.

Septimum *contra Debitoris Uxorem, in substrato, militans* Argumentum *est, quòd, si ipsa Debiti quæstionis solutionem non* in solidum *in suam quoque personam recepisset*, ipsa *sine dubio*, ex jamjam contra suum Maritum, ratione *ipsius hujus Debiti*, decretâ executione & incarceratione, longè majus Incommodum & Detrimentum, in re familiari, passura *fuisset. num.* 207. *usque ad num.* 214.

Fœmina, *licet pro solutione* Debiti Socialis *sese* expressè in solidum *obliget*; *tamen, regulariter*, pro parte *solummodò* dimidia, *cum effectu, tenetur*; quoad alteram *verò sine dubio gaudet* beneficio Scti Vellejani. *num.* 207. *& seq.*

Aliud *dicendum, si* se obliget in rem communem, quam etiam sua interest totam conservari. *num.* 208.

Veritas Septimi *hujus* argumenti, quoad hypothesin, ex Actis *probatur & dilucidatur. num.* 209. *& seqq.*

Carcer, *omnium judicio*, mala *est* mansio. *num.* 211.

Quando Uxor, in causâ Societatis, ex aliquâ rei familiaris Necessitate, *se, cum, nô Maritô* in solidum *obligat, & quidem in tali Familiæ statu, ut*, si ipsa hoc non fecisset, majus Damnum exindè passura fuisset, *tunc etiam ipsa Creditori* in Solidum *cum effectu tenetur*, neque *vel* beneficio Scti, *vel* Novæ Constitutionis *in talibus terminis, locus patescit. num.* 212. *& seq.*

Adducuntur *hanc in rem* duo Exempla. *num.* 212.

Octavum Argumentum, *quod ex præcedenti Septimo nonnihil specialiùs formatum, in eo consistit, quòd ex hac ipsa Uxoris pro Marito Debitore, in solidum facta, Intercessione* triplex *è contra* Emolumentum, *nempe* (1) Liberatio Mariti ab incommodo, *adversus ipsum* ad peram & saccum usque *jamjam* decretæ, Executionis; (2.) Redemtio ejusdem *ab illi pariter, ad solutionem ultimi oboli usque, jamjam intentatæ* diuturnæ, *& non sine* maximô *tùm* Uxoris, *tùm* utriusque Conjugum familiæ existimationis detrimento, *perferendæ*, Incarcerationis *haud postremâ* Ignominiâ; *denique* (3.) Saluberrima, *aliàs certò pertimescendæ ipsorum, tùm temporis vixdùm cœptæ*, Oeconomiæ *&* Lanionio-Cauponariæ Negotiationis, *totalis &* omnimodæ Ruinæ Aversio *ad ipsam evidentissimè redundaverit. num.* 214. *usque ad num.* 222.

Debitor, *Jure tùm Communi, tùm VVürtemb. regulariter, tamdiu* in Carcere detinetur, donec solvat, *vel* bonis cedat. *num.* 216.

Adducitur, pro firmamento Octavi Argum. notabile Dnn. Jctorum Jenensium Præjudicium, *quô* Uxor, *quæ in terminis non adeò urgentibus*, Creditoribus Mariti, ne fama ipsius periclitaretur, & Executio in ipsius bona fieret, *indemnitatem his formalibus promiserat*: Die Kirche *(scil. Creditrix)* solte bey ihrem Mann nicht zu kurtz kommen; Sie wolte es lieber Selbsten missen/ *hôc insuper habitô, quòd illa* Beneficiis sibi competentibus, *neque* in genere, *neque* in specie *renuntiaverit*; *tamen* à beneficio Scti Vellej. & Novæ Constitutionis prorsùs excluſa, *&* Ecclesia Creditrix, ipsi, *etiam* ratione dotis, *& exindè acquisitæ* antiquioris hypothecæ, *in bonis Mariti*, prælata *fuit. num.* 218. *& seqq.*

Si Fœmina, ne ipsius Pater *à Judice condemnatus*, propter solutionem, vexetur, *aliquid liberaliter v. g.* promittendo, solvendo, *&c. pro illo fecerit, illa* Senatusconsulto Vellejano *pariter* tuta non erit, *num.* 220. *junctis num.* 222.

Si etiam Uxor *sui* Mariti debitum *ideò suscipiat*, ne *etiam* Maritus, propter illud, vexetur, idem *multo magis* obtinere *censendum est. num.* 220. *& seqq.*

Inter Maritum & Uxorem major, *quàm* inter Patrem & Filiam, affectio *præsumitur. num.* 221.

Notatur aliud supremi Parisiorum Senatûs Arrestum, *quô Ille*, ob cautionem ab Uxore apud Acta, Judicio sisti, pro Maritô, *eapropter* à Carceris molestiis *liberatô*, *præstitam*, Senatusconsulti Vellejani apices *pariter exulare jussit. num.* 222.

Notum, *ad Beneficium tùm Scti Vellej. tùm Novæ Constitutionis, in proposito, excludendum faciens*, Argum. *hoc est, quòd hæc ipsa* Uxoris, pro suo Maritô *seu* jam incarceratô, *seu mox* incarcerandô *facta* Intercessio, *licet* nullo Juramenti, *vel huic æquivalentis* Promissionis, *& sub illis facta* utriusque Muliebris beneficii Renunciationis, *vel præviæ eorundem* Certiorationis, *firmamentô* roborata *sit*, *tamen à DDbus pro* irretractabili *communiter* habeatur. *num.* 223. *usque ad num.* 238.

Ad proximè notatum effectum nihil refert, *sive* Uxor pro Marito, *jam* incarcerato, *sive*, *juxta tenorem* suæ Obligationis *& naturam* Instrumenti guarentigiati, *sive in consequentiam jam latæ* Sententiæ condemnatoriæ, *sive talis à Principe profecti* Rescripti, *quô vel parata Solutio, vel tamdiu duratura Incarceratio, donec illa sequatur, Marito imponitur*, mox incarcerando, *se ipsam, vel sua bona obstringat. num.* 224. *& seq.*

Idem *dicendum, si ipsa solutionem, licet intercedendo, eô fine promiserit, ut* Honor Mariti, *vel* utriusque Conjugis *sartus tectus præstetur. num.* 225. *in fine.*

Adducuntur Rationes hujus juris. *num.* 226. *& sqq.*

Hujusmodi Intercessio *concernit* Pietatem, Marito, ab Uxore, *vi individuæ vitæ consuetudinis*, debitam. *num.* 227.

Ob hanc *etiam* alia Beneficia Mulieribus *indulta* cessant. *ibid.*

Hinc eandem quoque DDres, non malè, piam, *imò etiam* piissimam *passim appellant. num.* 228.

Hinc quoque, eandem ob causam, Alienatio fundi dotalis, *contra ordinariam Juris regulam, permissa est. num.* 228.

Intercessio Uxoris pro *suo* Marito incarcerato, *vel* incarcerando, *non ex planè Voluntariâ*; *sed* ex apertissimè necessariâ Causâ *provenire censetur. num.* 229.

Tales Causæ *similiter omnem* Muliebribus Beneficiis locum præcludunt. *num.* 229.

Idem dicendum, si Uxor pro aliquô aliô suorum Necessariorum è vinculis liberando *sese obligaverit. num.* 230.

Maritum, in carcere detentum, alendi necessitas, *cessantibus omnibus muliebribus Beneficiis*, Uxori incumbit. *num.* 230.

Licet Uxor ad intercedendum pro Marito, *utut* carceri mancipato, invita *cogi nequeat*; *si tamen de facto sic intercesserit, tunc exindè pronatam sui Obligationem, nec* Senatusconsulti, *nec* novæ Constitutionis *auxilio convellere potest. num.* 231.

Causa pro Marito incarcerato, *vel* incarcerando intercedendi *non tàm aliena, quàm ipsiusmet* Uxoris *intercedentis* propria *censetur. num.* 233.

Sicuti Alienatio fundi dotalis, *itemque* Fideicommissi, etiam familiæ, pro Marito *tùm* ex hostibus *redimendo*, *tùm* ex Carcere *liberando*, *contra Regulam Juris*, valida *est*: *Ità quoque* Intercessio *ab Uxore* ex eadem causâ *facta non minùs* firma *censeri debet. num.* 234. *& seq.*

Tametsi in Contractu pro liberatione Mariti incarcerati, *vel* incarcerandi, *ab Uxore initô*, Solennitates, per Statutaria Locorum Jura, *aliàs in Mulierum Contractibus* observatu necessariæ, adhibitæ haud fuerint; *iste tamen,*

men, ex causa, propter quam celebratus est, favore, nihilominùs subsistit. num. 236. *& seqq.*

Etsi Filiusfamiliâs, ex formâ Statuti, *obligari non possit* sine Patris consensu; *ejus tamen* Obligatio *nihilominùs sustinetur, si* pro Patre è carceribus liberando *subeatur. num.* 237.

Si debitum pro utriusque Sustentatione *contractum fuerit*, Uxor, *ad illud exolvendum*, fundum dotalem alienare *benè potest. num.* 238.

Decimum, *proximè præcedentium multùm confirmatorium*, Argumentum *in hoc positum est, quòd hac ipsa, de qua quæstio est*, Uxoris pro Marito à Carceris molestiis liberando Intercessio *ulteriùs* (1.) ad *enixum ejus* Matris, *in ipso* actu Intercessionis præsentis, consilium; (2) ad *specialem* Præfecti in loco informationem; *itemque* (3.) ad præambulam, *tùm* materni, *tùm* proprii Curatoris *ad litem, sub hisce specialissimis formalibus:* Daß / wann Sie sich einmahl zu diser Schuld bekenne / Sie solche alßdann bezahlen helffen müsse / plusquàm decies factam seriam Dehortationem & Certiorationem; (4) coram juratô *Actuarii* Substituto; (5) mediante Promissione loco Jurisjurandi, *& quidem* (6) *adeò* maturato proposito facta *fuerit, ut, quamvis ipsa eandem facere* diu ante tergiversata *fuerit; tandem tamen, Matris potissimùm persuasione, reique necessitate commota*, sciens lubensque *in eandem non saltem de facto* consenserit; *verùm etiam* (7) *modo dictum* Actuarii substitutum, *una cum Marito sollicitè* rogaverit, *ut* ipsorum nomine Libellum supplicem, *quô mediante* veniam omnia sua bona, *tàm præsentia, quàm futura*, in securitatem *hujus* debiti, *& ex illo præstandarum* Usurarum, oppignorandi *à Principe impetrarent, quantocius conciperet. num.* 239. *usque ad num.* 251.

Veritas *omnium* harum Circumstantiarum, ex Actis, *specialiter firmatur. num.* 243. *& seqq.*

Solennitates Statutariæ *non habent locum, quando* Uxor ex piâ causâ *sese obligat. num.* 245.

Promissio loco jurisjurandi *ad baculum Judicii facta, in* Foro Würtemb. *ex inveterata Consuetudine, etiam* ad solennem *tùm* Scti Vellejani, *tùm* novi Beneficii *in Auth. Si qua Mulier. indulti*, Renuntiationem *non minùs, quàm* corporalis Jurisjurandi præstatio, *sufficiens habetur. num.* 246.

Omne Juramentum, *quod* non vergit in dispendium salutis æternæ *personæ jurantis, nec* in Tertii præjudicium, *irrevocabiliter* servari *oportet. num.* 246. *in fin.*

Renunciatio novæ *potissimùm* Constitutionis beneficii, *tàm ex* Juris Communis, *quàm* Würtembergici *expressa sanctione, regulariter*, præcisè in locô Judicii *fieri debet. num.* 247.

Ad hunc autem effectum, ut Judicialis *seu* in loco Judicii *facta dicatur, non sufficit, si illa* coram aliquot saltem, *in hunc ipsum licet finem specialiter convocatis*, Scabinis, *vel solummodò coram* Judicio pupillari, dem Waisen-Gericht / *vel* coram Præfecto *in* ædibus ejusdem privatis, *vel denique, ad speciale hujus jussum*, coram solô Judicii Actuariô, in der Amptschreiberey / *præstetur. num.* 248.

Ab hac *tamen* Regulâ Renunciatio, in gratiam Mariti è carceribus liberandi *facta, sine omni dubitatione*, excipitur. *num.* 249.

Utrum quoad notabilem hanc Limitationem, *quòd videlicet Uxor, pro Marito incarcerato, vel incarcerando, ad illum liberandum, licet absque juratâ tùm Scti Vellej. tùm alterius Beneficii, Renuntiatione, efficaciter obligetur, aliqua* inter incarcerandos, *vel* incarceratos ob Delicta, *vel* Debita, Distinctio facienda? *num.* 250. *& seqq.*

Sequuntur Rationes respondendi *ad superiùs adductas* Dubitandi *Rationes. num.* 252. *usque ad num.* 326.

Ad Primam. *num.* 252. *& seqq.*

Hæc *regula*, quòd *Uxor ex Contractibus* sui *Mariti* obligari haud *possit*,

in *illis* locis, *ubi* inter Conjuges universalis bonorum Societas, *in specie* universarum fortunarum, *intercedit*, suum officium *penitùs* amittit. *num. 253.*

Idem etiam de illis locis, ubi Societas universalis simpliciter bonorum *viget, ac in specie quoque* de Ducatu Würtembergico, *in tali casu, quando* uterque Conjux cum Tertiô *simùl contrahunt, &* in unô eodemque Instrumento, singuli in solidum *sese* obligant; *ipsum verò* Debitum *ità comparatum est, ut*, nisi pro illo, *dictô modô*, etiam Uxor se obstringeret, majus *exindè* Damnum in ipsam, *vel* ejus bona facillimè redundare *posset, absque dubitatione statuendum videtur. num. 254. & sq.*

Notantur remissivè *adhuc* alii Casus, *quibus* Uxor, *aequè ac in casu pro Marito incarcerato praestitae Intercessionis, vel ex capite* ejusdem, *in* aliis *tamen* Circumstantiis *& causis, pro ipso* factæ Intercessionis, *vel* ex causa Societatis bonorum Conjugalis, *exclusis omnibus Beneficiis*, ad Solutionem, pro Marito, de propriis suis bonis *faciendam, invita* compelli *potest. num. 257.*

Ad Secundam *remissivè respondetur. num. 258.*

Ad Tertiam. *num. 259. usque ad num. 278.*

Debitor obæratus, *etiam inspectô Jure VVürtembergico, vel* solvere, *vel* Carceris Squalorem, *tamdiu*, donec solvat, *aut* caveat, *aut* bonis cedat, sufferre *tenetur. num. 260.*

Beneficium Cessionis bonorum Debitori *obærato, etiam hoc Jure*, id *solummodò* præstat, ne judicatus detrudatur in Carcerem. *num. 260.*

Vis, *quam* Magistratus, jure licito, *& honoris, quem sustinet, infert*, rectè inferri *in Jure dicitur. num. 261.*

Hinc etiam Debitor, per Mandata compulsorialia *ad solvendum compulsus, vel* Carceri *tamdiu, donec Debita solvat*, inclusus; *tametsi hoc* cum protestatione *faciat, se nimirum* vi metuque compulsum *solvere, tamen contra talem Vim nec* in integrum Restitutionis *auxilium implorare, nec ad* aliud *ullum* Juris Remedium *confugere valet. num. 262.*

Uxor ex Contractu, *ex parte* Sui, prætensivè coacto, per *integros* novem Annos, *&* post Præfecti, à quo sese *ad eundem inundum* compulsam *pretendit*, ex isto loco *plenarium* discessum, Usuras annuas, sine omni *omninò, vel* minimâ, Mussitatione, *nedùm legitima* Protestatione, *unà cum Marito, Creditori* solvens, *eundem* pro legitimo *&* omni Coactionis vitio carente *toties quoties* agnovisse *justissimè praesumitur, sic, ut* posteà *eundem* ex hoc capite impugnare *ipsi* non ampliùs permissum *censeri queat. num. 263.*

Utrum hæc in Principio Tituli XXIX. Part. II. Juris Provinc. Würtembergici *obvia* verba: Es wäre dann / daß Sie das aus freyem und gantz ungezwungenem willen / und NB. **Gemeiner Haußhalttung zu guthem thäte / solches auch vor Gericht genugsamblich erscheinte** / de reali & effectivâ Versione *in rem communis Bb. Societatis; an verò tantùm ità accipienda sint, ut, juxta illa, Contractum in communem societatis utilitatem*, saltem ex voto, spe, *atque* intentione contrahentium Conjugum, *vel* utriusque, *vel* solius Mariti, *si ipse, ceu hujusdem Societatis praepositus* Magister & Administrator, *eundem solus inierit*, celebratum esse sufficiat? *num. 264. usque ad num. 277.*

In hoc *ipso* Principio *principaliter* de illis *saltem* Debitis *agitur, quæ ipsum* Maritum solitariè *respiciunt, & ad quæ solvenda* ipse solus obstrictus *est. num. 267. juncto num. 273.*

Mulier, *pro* hujusmodi Debitis *sese* obligans, *reverà* intercedit. *n. 268.*

Neque exindè aliter tenetur, *quàm si* pecuniæ *in* apertam *ipsius* Mulieris, *vel ejusdem* Liberorum utilitatem versæ *probentur. num. 269.*

Hinc aliud *è contra* de Debitis, communis Societatis causa, ab utroque *Conjugum, vel* à solo Marito; *sed tamen ut legitimo societatis* Præposito *& Administratore*, contractis, *quorum etiam in dicto principio simùl, licet* quasi incidenter *&* oppositivè, mentio *fit, juxta mentem Serenissimi* statuendum *esse*, vel sola Oppositionis *&* Contradistinctionis ratio *extra omnem dubitationis aleam ponit. num. 269. & seqq.*

Adducitur, *huic per omnia* consentiens, B. Dn. Lauterbachii interpretatio. *num. 272. & seqq.*

Nemo probatione *illius*, *quod* ad suam intentionem *fundandam & obtinendam* non requiritur, onerari *debet*. *num. 275.*

Hæ *duæ* Positiones: *Quòd ad istum effectum*, *ut ex Contractu*, *à solo Marito*, *cum Tertio inito*, *etiam* Uxor *obligetur*, Debitum Societatis causa, *seu* in Societatis utilitatem contractum esse *debeat*: *Et quòd*, *ad eundem effectum*, Pecuniam, *vel* Rem, ex Contractu, in communem pariter Societatis utilitatem, à solo Marito, *cum aliis* inito, acquisitam, *etiam* realiter & effectivè in rem Uxoris versam esse oporteat, *toto cœlo à se invicem* differunt. *n. 276.*

Tametsi Maritus pecuniam, Societatis causa, *mutuò sumptam*, in suam propriam utilitatem *converterit*; Uxor *tamen*, ex semisse, *ad ejus restitutionem* obstricta *est*. *num. 276.*

Hinc Creditor, *cum Marito* bona fide *contrahens*, non tenetur *inquirere*, *in quam* causam Maritus eam *sit* conversurus? *ibid.*

In Casu, *quando* Uxor pro Debito *solius* Mariti proprio, *quomodocunque intercedendo*, se, *vel* bona sua obligat, *& simùl* Beneficio *tùm* Novæ Constitutionis, *mediante* Juramento, *vel* loco Juramenti facta Promissione, *renuntiat*, *omnis* de Versione in rem Uxoris, *ejusque* probatione quæstio vana *prorsùs & Domitiana* est. *num. 277.*

Resp. ad Quartam Dubit. Rat. *num. 278. usque ad num. 311.*

Intercessionem quæstionis, eidemque conjunctam *Scti Vellej. & Benef. Novæ Constitutionis* Renuntiationem *non saltem*, *(uti falsò prætendit Debitoris Uxor) coram Actuarii Substituto*; *sed &* iteratò coram integro & pleno Judicio factam, *imò etiam posito*, *sed non concesso Casu*, sine hoc nihilominùs *efficacissimè* valituram *esse*, *multis*, *& concludentissimis rationibus* demonstratur. *num. 279. & mult. seqq.*

Scripturæ, ex morte *sui* Authoris, *si persona* bonæ famæ *&* existimationis *fuerit*, haud exiguum *accedit* momentum. *num. 282.*

Instrumentum, publici *cumprimis* Officii nomine, subscribens, *omnia ejus* contenta *accuratè prius* perlegisse *præsumitur*. *num. 289.*

Instrumentum publicum *fortissimam* Juris præsumptionem pro se *habet*, *omniaque in illo perscripta tamatu* pro veris & legaliter factis *habentur*, *quoadusque contrarium evidentissimis rationibus demonstretur*. *num. 293.*

Hinc etiam ejusmodi Instrumentum à DDbus, Probatio realis, rem reddens manifestam, ob duplicem *pro ipso militantem*, *tùm* Veritatis, *tùm* Solennitatis, præsumptionem, *passim vocatur*. *num. 294.*

Quanto plures Personæ *in* publicis Officiis *constitutæ tale Instrumentum vel* suis Sigillis, *præprimis ratione* Officii *impressis*, *vel* Subscriptionibus *corroborant*, *illiusque* Contenta, coram ipsis peracta, *tanquàm* certa *&* vera *testificantur*, tanto plus *quoque* fidei *ei attribuendum est*. *num. 295.*

Qui Instrumentum *suâ* propriâ manu *ipsi subscripsêre*, omnia *ejus* contenta pro veris profiteri *censentur*. *num. 296.*

Frequentissima Reorum Negatio haud attenditur. *num. 296.*

Fœminarum Curatores *ad litem validum*, pro illis, testimonium ferre non possunt. *num. 299.*

Testes *ità deponere debent*, *ut ipsorum* depositio per necesse *concludat*, *& proindè* incerta atque dubia Depositio nullam fidem *meretur*. *num. 301.*

Talis depositio *censetur & illa*, *quando Testes deponunt*, se non amplius recordari, *vel* Se nescire. *num. 302. & seq.*

Ubi nullum ex jurato Testium examine commodum *sperandum*, *ibi etiam* illud, *regulariter*, *non* decerni debet. *num. 303.*

Etiam absenti Mulieri Curator *ad litem*, à Judice *competente*, constitui *potest*. *num. 305.*

Resp. ad Quintam. *num. 312. usque ad num. 317.*

Non semper *sufficit*, dicere, *imò etiam* probare, *quòd aliquid* factum *sit*; *sed*

sed necesse est, etiam illud probare, quo Tempore *hoc vel illud sit factum*? *num.313.*

Quoad Contractus, *in* verisimilem *saltem &* probabilem communis Bb. Societatis Utilitatem initos, *sola* Vxoris Contradictio *non impedit*, *quominùs* Debita *per eosdem contracta sint* socialia, ex *communi* Acquæstu *sociali* solvenda. *num.314.*

Aliud *dicendum*, *si* Maritus *aliquam*, prorsùs insolitam, *suæ* conditioni, *atque* professioni non convenientem, *omniumque judiciô* damnosam, *vel saltem* valdè periculosam Negotiationem *suscepiat. num.315.*

Si bona fide *cum* alterutro, *vel* utroque Conjugum contrahentes *certum* communis Vtilitatis *eventum vel* effectum præstare *tenerentur*, *ipsis*, *per hoc*, Obligatio *ferè* ad impossibile *incumberet. num.316.*

Ad impossibile Obligationem Leges ubique, *tàm* in Contractibus *quàm* Sententiis, *&* præceptis, *odio habent justissimo.*

Ad Sextam. *num.318. & seq.*

Maritus ad felicem & prosperum Contractuum, societatis *bonorum conjugalis* causa, *à se initorum*, Eventum *præstandum*, non magis, ac alii Contrahentes, *tenetur. num.319.*

Ad Septimam. *num.320. usque ad num.324.*

Damnum, ex Baccho, Venere, Aleâ, *similive* Mariti prodigalitate *decendens innocenti ipsius* Vxori, *regulariter*, imputari haud debet. *num.321.*

Diversum *tamen*, *quoad hoc punctum*, pro Statutorum inter Conjuges *sobtinentium* diversitate, judicium *ferendum. num.322.*

Si Maritus pecuniam, *vel aliam*, Societatis nomine acquisitam, rem *non in Societatis causam impendat*; *sed* ludendo, *vel* alia prodigalitatis specie, *cum gravissima familiæ jactura*, deperdat; *tunc*, *siquidem*, *desuper*, inter ipsosmet Conjuges, *vel ipsorum* Hæredes *controversia oriatur*, *tale* damnum Maritus *haud dubiè* solus de suo præstare *tenetur*: *Sin autem inter talem* Creditorem *&* ambos Conjuges *lis desuper moveatur*, *tunc* dolus à Marito, *ceu societatis Præpositô*, *commissus longè* justiùs Vxori, *ejusdem conditionis gnaræ*, quàm Extraneo, bona fide *cum ipso* contrahenti, *& omnis* culpæ *utplurimùm* experti, *imputatur. num.333. & seq.*

Ad Octavam. *num.325. & seq.*

Quando Vxor *sese obligat* in rem communem, *quam* sua interest totam conservari, *&* *quidem* in solidum, *tunc illa*, excluso Sctο Vellejano, *&c. non solùm* pro suâ; *sed etiam* pro sui Mariti parte *efficacissimè obligatur. num.326.*

Commendatur *sub finem*, *potissimùm* in gratiam impuberum Debitoris Liberorum, *suscipiendum*, Transactionis tentamen. *num.326.*

Subnectitur Sententia *totius Edictalis hujus Processus* definitiva. *num.327.*

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM PRIMUM.

DE Fidejussione Mulieris pro Extraneo, *tùm* simplici, *tùm* reiterata.

De requisitis Codicilli, *tàm* simplicis, *quàm* privilegiati.

De Legatis ad pias causas, *eorumque* immunitate *ab onere* Falcidiæ, *ac* Foro competente.

Præmittitur Factum, *&* Quæstiones *hîc enucleandæ. num.1. usque ad num.11.*

Prima Quæstio: Utrum *in proposito* à superstite defuncti Officialis Vxore, pro ejusdem *in officio* Successore, *præstita* Cautio fidejussoria teneat, *ita*, *ut*, *ob eandem*, Executio in bona ab illa relicta, *post ejus mortem*, decerni possit? *negativè deciditur. num.13. usque ad num.64.*

Sctum Vellejanum Mulierum intercessiones *non ipsô jure nullas reddit*, *sed tantùm* quoad effectum *easdem in totum* irritas efficit. *num.16. & seqq.*

An exceptio Sti Vellejani *etiam Mulieris* Hæredibus *competat? num.* 17.

Quot modis Mulier, *pro aliô*, intercedere *dicatur? num.* 18.

Quando Exceptio Sti Vellejani *etiam* à Successore singulari, *in specie* Legatario, *opponi* possit? *num.* 20. *& seqq.*

Exceptiones reales *etiam* Hæredibus, *&* illis, quos Jus Autoris circa rem sequitur, *competunt. num.* 22.

Etiam Legatarii *in horum classem referendi. num.* 23.

Ad hoc, ut Stum Vellejanum *locum habeat, requiritur, ut* Fœmina intercesserit Instrumento publicè confecto, *&* à tribus Testibus consignato. *num.* 24. *& seqq.*

Deficiente alterutrô *horum requisitorum* tota *Fœmina* Intercessio ipso jure nulla & invalida *est, sic, ut ipsa vel ejus hæredes* exceptione Sti Vellejani nullatenùs indigeant. *num.* 25. *& seqq.*

Quando ipsa Mulieris Intercessio *omnimodæ* nullitatis vitio *laborat, tunc* Exceptio renunciati Sti Vellejani, *præprimis ex verbis tantummodò Generalibus elicita, prorsùs* Domitiana *est. num.* 28. *& seqq.*

Ad excludendam Sti Vellejani exceptionem *generalis* Renunciatio omnium Exceptionum, *vel* omnium in commodum sexûs *inductorum* Juris Remediorum, aller und jeder Weiblich- oder Fräulichen Gerechtigkeit ꝛc. non sufficit; *sed* specifica *ejusdem* Renunciatio *requiritur. num.* 31. *& seq.*

Ad *validam* Sti Vellejani Renunciationem *imprimis etiam hoc requiritur, ut* Mulier *priùs* in specie de beneficio Sti Vellejani sufficienter certioretur. *num.* 33. *&* 35.

Multi DDres *etiam* generalem *Sti Vell.* Renunciationem sufficere *contendunt. num.* 34.

Alii *è contra* hanc Q. Utrum huic *singulari* Beneficio, *ullô modô efficaciter* renunciari queat? pro admodùm dubia habent. *num.* 36.

Plerique *in hoc unanimes sunt, quòd hæc ipsa* Renunciatio *non aliter subsistat, quàm si* Mulier intercedens, *tùm* de mente Sti Vellejani, *tùm* de ipsa Renunciatione, ejusque effectu, *antè* sufficienter *fuerit* certiorata. *num.* 37.

Renunciatio Sti Vellej. absque *prævia tali* Certioratione *facta, regulariter*, nullius *momenti habetur*, nisi *corporali* Juramento *sit* roborata. *num.* 38.

Idem *dicendum, si* Fœmina majorennis, post biennium, iteratò, sese *pro extraneo* obligaverit. *num.* 39. *& seq.*

Quis *in hac materia* Extranei nomine *veniat? num.* 41.

Quæ ab initio *statim* nulla *sunt, regulariter, solo* temporis tractu convalescere *nequeunt. num.* 43.

Quando in actu geminato idem vitium *subest, quod erat* in primo, *tunc, regulariter*, nulla Geminationis ratio *habetur. num.* 43.

Alienatio fundi dotalis, *vel prorsùs non, vel saltem taxationis causa æstimati, licet* cum *specifico* Uxoris consensu, *&* *expressa* Sti Vellej. renunciatione *facta, tamen adeò nulla & invalida censetur, ut non tantùm* Uxor; *sed etiam* ipse Maritus *eandem, contra suum proprium factum*, impugnare *valeat. num.* 45.

Quid si Uxor *suum* consensum, post *elapsum integri* biennii spatium, iteratò *declaraverit? num.* 46. *& seq.*

Novella 61. cap. 1. §. 3. *& exindè desumpta Auth. Sive à me.* §. 1. *Cod. ad Sctm. Vellej.* quomodò exaudienda? *num.* 48. *& seq.*

Etiam Alienatio rei immobilis, *à Marito, Uxori* propter nuptias donatæ, *cum speciali* Uxoris consensu *facta*, ipso jure nulla *est. num.* 50.

Et tamen, si Uxor, post biennium, *priorem* consensum confirmaverit, *ipsique* ex bonis *Mariti* bonis, ratione Dotis *&* Donationis propter nuptias, satisfieri *possit, ejusmodi* Alienatio rata *habetur. d. l.*

Jus Romanum *hosce duos* Casus, *si videlicet* Uxor in alienationem rei *immobilis* propter nuptias donatæ, post biennium, *denuò expressè* consentiat, *&*

hunc

hunc alterum, si Fœmina *suam* Fidejussionem pro alio *præstitam*, post biennium, *iteratò* confirmet, *invicem* æquiparat. *num.* 51.

Applicantur *hæc jura* Casui proposito. *num.* 52.

Quænam verba, *inter alia*, ad fundandam Fidejussionis à Muliere *pro extraneo* præstitæ confirmationem *sufficiant*? *num.* 52.

Geminatio, *regulariter*, *etiam* Actui invalido *robur &* firmitatem conciliat. *num.* 53.

Contraria *DDrum* Regula, *quòd Geminatio actum ipso jure nullum non convalidet*, de quibus negotiis & casibus *sit* exaudienda? *num.* 54. *& seqq.*

Quando Hæreditas non *est* solvendo, *tunc* Legatarii *simplices*, *non obstante legali eadem competente hypotheca*, omnibus Creditoribus hæreditariis, *etiam simplicibus*, postponi *debent*. *num.* 60.

Etiam Legata ad pias causas *non aliter* debentur, *quàm* exoluto *omni* ære alieno. *num.* 61.

Legata ex ejus, *qui* non *est* solvendo, supremo elogio, qualecunque *illud sit*, nullatenùs *debentur*. *num.* 62.

Examinatur Secunda Quæstio, *in qua de validitate Codicilli à Fœmina, de qua hîc agitur, post præstitam Fidejussionem, ordinati disquiritur. num.* 65. *usque ad num.* 118.

Etiam ille, qui intestatus *decedere vult, tamen* Codicillos ordinare *potest. num.* 66.

Hinc Codicilli *communiter dividuntur* in testamentarios, *&* ab intestato *factos, quorum hi per se subsistunt, illi verò omnem vim ex testamento accipiunt. num.* 67.

Etiam plures Codicilli ab una persona *relinqui possunt*; *modò sibi invicem* non *sint* contrarii. *num.* 68.

Codicilli non-privilegiati, *tùm* scripti, *tùm* nuncupativi, requisita. *num.* 70. *& seq.*

Codicilli *tempore* Pestis, *vel* à Rustico *ruri confecti*, *itemque* à Patre inter Liberos *ordinati*, præter binarium testium numerum, *nullas requirunt* Solennitates. *num.* 72.

In Testamentis *ac* Codicillis ad pias causas Jus Civile *de Solennibus nihil remisit. num.* 73. *& seqq.*

Jure Canonico, *eidemque in hoc conformibus* Moribus *modernis*, *tàm* Testamenta, *quàm* Codicilli ad pias causas, *coram* binario *saltem* testium numero, *validè conficiuntur. num.* 77. *&* 78.

Subscriptio Codicillantis *ne quidem in scriptô Codicillô necessaria est. num.* 80.

Rasura, nulli damnosa, nullam *quoque* considerationem *meretur. num.* 86.

Codicilli *etiam* per *meram* Nuncupationem *confici valent. num.* 88.

Nihil prohibet, *quo minùs etiam* Legatarii nuncupari *possint. num.* 89.

Minister, *vel* Officialis in Testamento, *in quo ipsius Dominus hæres instituitur*, *vel alio modo honoratur*, *benè* testis munere fungi *potest. num.* 91.

Legata piis Causis *relicta*, *cæteris paribus*, per testes saltem fide dignos, *probari sufficit. num.* 92.

Huic qualitati solus Domesticitatis nexus, *quo etiam* Officiales *suo Domino obstringuntur*, nihil derogat. *num.* 93.

Adducitur novissimum, *pro hac sententia*, Aug. Cameræ Imper. præjudicium. *num.* 94.

Quando Testator rem *aliquam certo* pretio; *sed tamen* longè viliori, *quàm reverà res valet*, certæ personæ vendi *mandat*, *tunc talis dispositio valet* in vim Legati, *&* ab Hærede *præcisè* adimpleri *debet. num.* 98. *& seqq.*

Idem dicendum, si Testator hæredem suum æquo pretio *rem aliquam* emere *jusserit. num.* 100.

Si is, cui centum legata *sunt*, post tempus duplum restituere *rogetur, tunc ejusmodi dispositio etiam* ultra summam legatam, pro quantitate Usurarum *interea temporis ex ista summa debitarum, valet. num.* 101.

Ad omne Legatum, *regulariter*, quinarius Testium numerus, *eorumque* simultanea præsentia *necessariò requiritur. num.* 103.

Si unicus *saltem* Testis *deficiat, tota ejusmodi* dispositio nulla *est. num.* 103.

Legata *personis* domesticis, *intuitu Servitiorum, relicta nonnulli DDres* in classem legatorum ad pias causas *referre non dubitant. num.* 105.

Merces, Famulis & Ancillis *debita, jure Saxonico, Marchico-Brandenburgico, Pomeraniæ, Prussiæ, Francofordiæ, Hamburgi, Lubecæ*, imò universali Germaniæ consuetudine, *in concursu Credd.* ad primam classem *refertur. num.* 106.

Rationes hujus Juris *remissivè notantur. num.* 107.

Si non constet, quantum Famulis Mercedis nomine *debeatur, tunc, in hoc, regulariter, proprio* ipsorum Juramento *statur. num.* 108.

Merces *ab ipso* defuncto *in ultima voluntate specificè* determinata *ab ejusdem* Hæredibus *præcisè* præstari *debet. num.* 109.

Quando non de solo Hæredum; sed simùl etiam defuncti Creditorum Præjudicio *agitur, tunc* sola Debitoris Confessio *de Quantitate ejusmodi Mercedis, ad ejus probationem, non sufficit. num.* 117.

Nemo suâ, *tametsi* juratâ, annotatione, *vel summarum à se debitarum* determinatione privatâ, *suis* Creditoribus *ullatenùs* præjudicare *valet. num.* 117.

Exhibetur Tertiæ Quæstionis *resolutio. num.* 119. *usque ad num.* 131.

Expressa *Testatoris* prohibitio Falcidiæ *detractionem*, Jure novo, *haud dubiè* excludit. *num.* 123.

Legata Ecclesiæ, *vel alii* pio Corpori *relicta*, ab onere Falcidiæ, *regulariter, sunt* immunia. *num.* 125.

Quando Hæreditas *neque ex testamento, neque ab intestato est adita*; *sed* Fiscus *bona defuncti, ceu* vacantia, jure regalium, *occupavit, tunc ille* Legata ad pias causas, *etiam* sine Falcidiæ detractione, *exsolvere tenetur. num.* 130.

Quartæ Quæstionis, *in qua* de Foro competente Legatorum ad pias causas *agitur, decisio. num.* 132. *usque ad finem.*

Legata ad pias causas *facta, in terris* Augustanæ Confessioni *addictis, tàm* ratione Executionis, *quàm* Administrationis, *regulariter, ad Judices &* Magistratus seculares *pertinent. num.* 133.

Notatur remissivè peculiaris, quoad Stipendia, *in* Foro Saxonico *obtinens,* Observantia. *num.* 134.

Controversiæ *super* Legatorum ad pias causas *tùm validitate, tùm executione, tùm administratione, hujusdemque annuatim præstandis Rationibus, &c.* secundum Jus *Commune, tàm* Romanum, *quàm* Canonicum, *ad causas* Fori mixti *referri debent. num.* 135. *& seqq.*

Alimenta Uxori, *vel alii* non-Pauperi *personæ relicta*, Legatum ad pias causas *haudquaquàm constituunt. num.* 137.

Legata piis causis *relicta à Scriptoribus Ecclesiæ Romanæ addictis, adèo* mixti Fori *censentur, ut ne tunc quidem, si* ab ecclesiasticis personis relicta, *&* Hæredes, *iisdem onerati*, seculares personæ *sint, diversum dicendum esse contendant, num.* 140.

In causis mixti Fori *locus est* Præventioni, *ità, ut* ad eum Judicem *causæ cognitio pertineat*, qui priùs *de re* cognoscere incepit. *num.* 142.

Nec in illis à Judice ecclesiastico ad secularem, *vel* contra appellare *permissum est. num.* 144.

Nemo partes Creditoris *&* Judicis simùl sustinere *potest. num.* 145.

Hinc etiam in proposito suadetur Compromissum, *d. num.* 145.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM SECUNDUM.

DE Testamento à Comite Palatino confirmato.

Præmittuntur Tres Quæstiones *hic resolvendæ. num.* 2. 3. *&* 4.

Evolvitur Prima Quæstio: An Testamentum coram solo Comite Palatino Cæsareo, *citra adhibitionem Testium, vel aliarum Solennitatum*, ordinatum pro valido *habendum*? *num.* 5. *usque ad num.* 25.

Non creditur *facilè* Comiti Palatino, *asserenti*, se hanc *vel* illam à Principe potestatem *habere*, nisi *id ipsum*, per literam Diplomatis expressam, demonstret. *num.* 7. *&* 8.

Facultas confirmandi Testamenta, Pacta dotalia, Unionis prolium, *& quantascunque* Donationes, *aliosque* voluntariæ Jurisdictionis Actus, *regulariter*, cuilibet Comiti Palatino *concedi solet. num.* 9.

Quicquid ejusmodi Comes, ex delegatione Summi Principis, *facit*, *illud* ab hoc ipso factum *esse censetur. num.* 10. *junctis num.* 12. *& seq.*

Dantur Comites Palatini, *qui non solùm* à Cæsare; *sed &* à Pontifice *suam potestatem & privilegium habent. d. num.* 10.

Testamentum Principi, Comiti, *vel alii* Imp. Statui, *etiam absque ulla vel testium, vel alterius cujuslibet testamentariæ Solennitatis interventu oblatum, non minùs* validum *est, quàm coram VII. Testibus ordinatum. num.* 11.

Idem *etiam* de Testamento coram solo Comite Palatino *vel* ordinato *vel ab illo* confirmato *dicendum. num.* 12.

Comitibus Palatinis *sæpè datur* facultas concedendi *id*, *quod* ad Regalia, *& quidem* majora, *spectat. num.* 13.

Etiam soli Judici, *præprimis* in ipso Judicii loco, insinuatum Testamentum, *jure Communi*, *pro* valido *habetur. num.* 14. *& seq.*

Acta *solius* Judicis conscientiam *&* præsentiam *requirunt*; non *etiam* Scabinorum, *vel cujusvis* alterius. *num.* 15.

Donatio, *summam* 500. *Solidorum excedens*, *licet* apud solum Civitatis Defensorem, *vel* Provinciæ Moderatorem *publicata fuerit*, *tamen* Actis insinuata *rectè dicitur. num.* 16.

In jure insolens haud *est*, *ut* saltem Unius, *maximè fidem publicam merentis*, auctoritas *alicui* actui valorem *conciliet. num.* 17.

Etiam Sereniss. Saxoniæ Elector Legem 19. Cod. de testam. *non alio sensu*, *quàm quòd* soljus Judicis præsentia *ad Testamenti judicialis ordinationem sufficiens sit*, exaudiendam *esse existimat. num.* 18.

Adducuntur hanc in rem aliquot conformia Responsa *&* Præjudicia Dnn. Jenensium *&* Lipsiensium. *num.* 19. *& seqq.*

In quibusdam locis Testamenta *etiam* soli Procuratori specialiter ad hoc constituto (dem Testaments-Herrn *sive* Testaments-Secretario *exindè dicto.*) exhiberi *sufficit*; *modò illa à Testatore exarata vel subscripta sint. num.* 21.

Talis Consuetudo *obtinet* in Civitate Brunsuicensi. *num.* 22.

Illatio *ex hucusque deductis Juribus* ad validitatem Testamenti soli Comiti Palatino oblati. *num.* 24.

Omnes Testamentariæ Solennitates *sunt* juris *merè* positivi. *num.* 25.

Principem *alicui* Privilegium sine omni *omninò* Solennitate testandi *concedere posse*, *dummodò* Solennitas probatoria *non intermittatur*, *indubium est. num.* 25.

Recensetur tale Privilegium ab Imp. Rudolpho II. *olim concessum. ibid.*

Hinc pariter pro Validitate Testamenti Comiti Palatino oblati *concluditur. ibid.*

Enucleatur Secundà Quæstio: Utrum Testamentum, *de quo quæritur*, *ex eo, quòd pro ejusdem confirmatione requisitus Dn.* Comes Palatinus *illud* suo privato saltem Sigillo subsignaverit, pro nullo *habendum sit*? *num.* 26. *usque ad num.* 35.

Instrumentum à Notario confectum *à multis non aliter habetur* pro publico, *quàm si etiam* Sigillo Notariatûs signatum *fuerit. num.* 26.

Omissio Formæ *in conficiendo Instrumento publico necessariæ* in qualibet, *quantumvis* minima, parte totum *vitiat* Instrumentum. *num.* 26.

Adducuntur plures Authores Signi Notariatûs usum *etiam in talibus* Instrumentis, *quæ* super Testamentis, *& præcipuè* nuncupativis *conficiuntur*, præcisè necessarium *existimantes. num.* 28.

Appensio Notariatûs Sigilli, *ex sententia communi*, non *est* præcisæ necessitatis, *neque ejusdem* omissio *Instrumentum annullat. num.* 29.

Nisi aliud per Consuetudinem *sit introductum. num.* 30.

Cuilibet Notario, *à Comite Palatino, vel ab ipsomet Imperatore*, peculiare Notariatûs Signum *concedi solet, quod ab ipso deindè* mutari *nequit. num.* 31.

Comiti Palatino liberum *relinquitur, num* ordinatio suæ familiæ, *an verò* peculiari *sibi ipsi privatim formando* Sigillo, in perpetuum, *vel* ad tempus *saltem*, uti *velit* ? *num.* 32.

Quod alicujus potestati *permittitur, id non subjicitur* Juris necessitati. *num.* 33.

Testamentum à Comite Palatino subscriptum *ac confirmatum non minùs validum est, ac* apud Acta Judicis *solennissimè confectum. num.* 34.

Resolvitur Tertia Quæstio: An ejusmodi *à solo Comite Palatino confirmatum* Testamentum *etiam* in Lib. Imper. Civitate Suevo-Hallensi, *hoc non obstante, quòd illa* peculiaribus testandi formis ac Juribus *gaudeat, tamen validum sit? num.* 35. *usque ad finem.*

Statuta *in loco Statuentium* Jus civile *constituunt*, præ Jure communi, *ibidem præcisè* observandum. *num.* 38. *& seq.*

Licet Statuto *certa* testandi Forma *introducatur*; *non tamen propterea* aliæ Formæ Juris Civilis *sublata censentur. num.* 41.

Quicquid in Statuto non specificè expressum, *illud* Juris Communis dispositioni *relictum intelligi debet. num.* 42.

Jura Statutaria *semper ità sunt explicanda, ut, quantum possibile*, Jus Commune, *per illa*, non lædatur; *sed potiùs illa* ad terminos Juris Civilis *reducantur, &* ex illo restringantur *ac* suppleantur. *num.* 43. *& seq.*

In dubio Statuta à Juris Communis *sanctione* haud exorbitare *præsumi debent. num.* 45. *juncto num.* 47.

In Statuto non expressa *habentur pro omissis. num.* 46.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM TERTIUM.

EXhibetur *Resolutio* duarum notabilium, ad Concursum Creditorum spectantium Quæstionum.

Prima *quærit de hoc*: *Utrum* Expensæ, pro Examine Rationum Officialis, in Commissarios Principis factæ, *in Concursu Creditorum*, aliquo prælationis Privilegio *gaudeant*, *&* quam in Classem *illæ debeant referri*?

Secunda *de hoc*: *Si quis alicui* aureos nummos, *ea lege, tradiderit*, quòd pro usuali, *seu currente* Moneta, ab aliis mutuandâ, illos oppignorandi licentiam habere; *sed*, post tempus Trimestre, *unà* cum Interesse, in natura eosdem restituere *debeat*, quale Negotium *inter illos celebretur, & an tali Creditori* Jus Separationis ordinarium *competat, ità, ut sese* Processui edictali *non cogatur* immiscere?

Prima Quæstio affirmativè *deciditur. num.* 5. *usque ad num.* 24.

Rationes Officialium, *regulariter*, Sumptibus Principis *examinantur num.* 7.

Aliud tamen dicendum, quando Culpa *vel* Dolus Officialis *ejusmodi* Examini *vel* Revisioni, per Commissarios *faciendæ*, causam *dedit. num.* 8.

Multi

Multi DDres ejusmodi Sumptus (*vulgò* Commissions-Kösten) *in classem* creditorum simplicium *referunt. num.* 10.

Tales Sumptus, in Ducatu Würtembergico, eodem, *quò* Mulctæ, aliæque *his* similes Præstationes, privilegiô *gaudere solidè demonstratur. num.* 11. *& seqq.*

Sine expressa Legis dispositione tacita Hypotheca, *præprimis* cum privilegio Prælationis *conjuncta*, *multoque magis* absolutum Prælationis privilegium *nemini concedi potest. num.* 12.

Officialis *publicus*, doli *vel* culpæ, *quoad suam* Administrationem, *& desuper reddendas* Rationes, *commissæ convictus*, ad refusionem Sumptuum Inquisitionis, der *Commissions-Cösten*/ *etiam* per modum Pœnæ *tenetur. num.* 14. *&* 17.

Hinc etiam dispositio Iuris Provinc. Würtemb. in parte 1. tit. 75. rubr. Herrschafft/ Gemein Nutz und Obrigkeit. *ex mente Serenissimi*, ad eosdem *validissimè porrigitur. num.* 15. *& seqq.*

Vocabulum, Dergleichen/ *eique aequipollens Latina Vox*, Talis, *vel* Talia, *regulariter*, omnes Casus *in Lege* expresso Casui æquales *seu* similes *complectitur. num.* 16.

Fiscus, *ratione commissi delicti*, ad Pœnam pecuniariam *agens*, de mero Lucro captando *tertat. num.* 18.

Aliter *se res habet*, *quando is* ad refusionem Sumptuum Inquisitionis *in* dolosam *vel* culposam Officialis Administrationem *agit. num.* 19.

Tales Sumptus *sub nomine generali*, Gemein Nutz/ *benè exaudiri*, *sicque etiam* eôdem privilegio *cum illis*, *qui ob* publicam salutem & utilitatem *erogati*, *digni haberi valent. num.* 19.

Commissiones *ad* examinandas *vel* revidendas *Officialium* Rationes à Principe, ut tali, *decernuntur. num.* 20.

Omnia Debita, ad Principem, ratione jurisdictionis, *spectantia*, absoluto Prælationis jure *gaudent. num.* 22.

Eodem jure *etiam censentur* Expensæ in Processu criminali *factæ. num.* 23.

Evolutio Secundæ Quæstionis. *num.* 24. *& seqq.*

Demonstratur Contractum quæstionis non *posse haberi* pro Contractu Mutui. *num.* 27. *& seqq.*

Quando alteri Pecunia, *eâ lege*, *datur*, ut eadem in specie reddatur, *tunc* non contrahitur Mutuum; *licet* Contrahentes *id ità* appellaverint. *num.* 29.

Qualem *Partes* Contractum *celebrare voluerint*, *multùm* à propria ipsarum Denominatione *dependet. num.* 30.

Hæc *tamen* non attenditur, *si* ipsa Contractûs *ab illis denominati* natura *reclamet. num.* 31.

Hoc, ut pecunia mutuò data in specie *seu* in naturâ reddatur, salvâ Mutui, substantiâ, *convenire non potest. num.* 32.

Talem Conventionem in varias Contractuum species *incidere*, *easque* facillimè recipere *posse*, ex speciali Juris Romani textu, *ejusdemque* Interpretibus *ostenditur. nnm.* 34. *& seqq.*

Demonstratur, 2*dò*, Contractum, *de quo hîc quæritur*, non esse Precarium; *num.* 39.

Nec, *tertiò*, Depositum. *num.* 40.

Etiam Pecunia numerata *vel* ad pompam & ostentationem, *vel* ad oppignorandum, *alteri*, *sub titulo tùm* Commodati, *tùm* Locationis-Conductionis, *credi potest. num.* 41. *& seqq.*

Vocabulum, Leihen/ *non solùm* de Contractu Mutui; *verùm etiam de* Commodato, *&* Locatione-Conductione *prædicatur. num.* 44.

Etiam ob talem Commodatum, *quo quis alteri* suæ Pecuniæ, in natura

sibi restituendæ, usum *concedit*, Honorarium, *salvâ illius substantia*, promitti *potest. num.* 45.

Hinc multo magis congrua Merces pro Locatione ejusmodi Pecuniæ *promitti vel exigi potest. num.* 46.

Ejusmodi *Pecuniæ* Creditor *talem* pecuniam *in bonis Debitoris adhuc* extantem, *extra Credd. Concursum*, jure Separationis ordinario, *justissimè vindicat. num.* 47.

Vocabulum, Interesse, *in ejusmodi, de quali hic quæritur*, *Contractu obvium*, *cæteris paribus*, *benè* de ipsa Mercede pecuniaria, *pro usu talis pecuniæ debitæ*, juxta legitimum usurarum modum, *accipi potest. num.* 48.

Quando sæpememoratus Contractus *transeat* in Speciem Contractûs innominati, & qualem *illum*? *num.* 50.

Vtrum Facultas pecuniam *alteri ad usum* ità concessam, *adhuc extantem* vindicandi, *etiam* in casu *celebrati* Contractus innominati *competat? num.* 51. *& seqq.*

Quando alicui pecunia *statim* ab initio mutuò datur, ut eadem in specie reddatur, *sine dubio* Contractus *innominatus* Do, ut des, *celebratus censeri debet. num.* 52.

Hoc casu dominium pecuniæ *indubitatò in Debitorem transfertur. num.* 53.

Vocabulum, Leihen / *in nostra vernacula*, *æquè* de Commodato *vel* Locatione-Conductione, *nec minùs etiam* de Contractu *aliquo* innominato à faciendo *incipiente*, *ac* de Contractu Mutui *prædicatur. num.* 55.

Traditio rei ad aliquem usum *sine animo dominii transferendi facta intelligitur. num.* 56.

Res aliena, consensu Domini oppignorata, Creditori, *ante solutionem debiti*, auferri *nequit. num.* 58.

Aliud *tamen dicendum*, *si* licentia oppignorandi ad certum *saltem* tempus concessa *fuerit. num.* 59. *& seqq.*

Limitata Causa limitatum *producit* effectum. *num.* 60.

Omnes illi, *qui* re sibi commodata, pignorata, locata, deposita, invito domino, diutiùs, *vel* aliter, *vel* simpliciter utuntur, *ratione talis Vsûs*, Furtum *committunt. num.* 63. *& seq.*

Idem *dicendum*, *quando* Commodatarius rem sibi commodatam rursùs alii, *invito commodante*, commodat. *num.* 66.

Toties Furtum *fit*, *quoties quis* Usum rei alienæ *in suum* lucrum *convertit*, *vel quoties* res in eam causam non *est* accepta. *num.* 67.

Multi Doctores in bonis *illorum*, *qui* in Contractu *vel alio* Negotio *cum ipsis celebrato*, Dolum malum commiserunt, tacitam Hypothecam *ex illo læsis asserunt. num.* 69.

Hanc sententiam nullo Jure fundatam *esse brevibus ostenditur. num.* 70. *& seqq.*

Ne *quidem* in bonis Furum, Raptorum, & Spoliatorum tacita *competit* hypotheca. *num.* 71.

Ne Judæorum *quidem*, *vel aliorum* manifestorum Usurariorum bona *nexu* taciti pignoris *tenentur. num.* 72.

Omnes ejusmodi Creditores *in* ultima *saltem* Classe *collocari debent. num.* 73.

InterHypothecam expressam & legalem, *regulariter*, ratione prælationis, *extra solum temporis ordinem*, nulla *est* differentia. *num.* 74.

Creditum in Concursu petens, *etiam* aliis remediis, extra Concursum, *illud* persequi *non prohibetur. num.* 76.

CONSILIVM SEPTVAGESIMVM QVARTVM.

DE Cessione Privilegiorum, in concursu Creditorum, Fisco competentium, *sollicita Disquisitio.*

Utrum is, qui Residuum à Quæsturæ ecclesiasticæ Administratore *debitum, de suo,* solvit, *petere possit, ut ipse* in locum Fisci Ecclesiastici, *etiam* quoad absolutum de Jure Würtembergico, *eidem,* ratione talis residui *competens,* prælationis Privilegium *substituatur? num.* 3. *usque ad num.* 49. *juncto num.* 72. *& seqq.*

Is, qui Creditorem privilegiatum, *Debitori à se* creditâ pecuniâ, dimisit, *regulariter,* in Creditoris dimissi *locum &* privilegium *succedit*; *licet* nullum specificum Pactum *desuper initum fuerit. num.* 4. *& seqq. juncto num.* 17.

Modò pecunia *hôc* specificô fine *credatur, ut priori Creditori exindè satisfiat, eademque etiam* priori Creditori reverà solvatur. *num.* 8.

Creditor Extraneus, *in locum &* jus Creditoris hypothecarii, *pro quo solvit,* successurus, *non aliter admittitur, quàm si inter ipsum & Creditorem primum, vel Debitorem* expressè conventum *sit, ut* (1.) idem Pignus sibi obligetur, *&* (2.) ipse in locum illius succedat. *num.* 9. *&* 15.

Utrum alterutrum *horum sufficiat? num.* 10.

Extranei Creditoris nomine *in hoc juris articulo quis veniat? num.* 9.

Modo dictum Pactum quo tempore *adjici debeat? num.* 12.

Ea, quæ Negotium statim sequuntur, *juris intellectu,* eidem inesse *censentur. num.* 13.

Creditor chirographarius, in jura *& locum* Creditoris *saltem* privilegiarii *successurus,* à necessitate *prædicti* specifici Pacti immunis *est. num.* 16.

Quando Creditor chirographarius *Debitori* pecuniam *non eo fine, ut* Creditori privilegiario *exindè satisfiat*; *sed* simpliciter credit, *tunc,* licet illa *postea* huic Creditori soluta *fuerit*; *ipse tamen* in illius jura successionem *frustrà desiderat. num.* 18. *& seq.*

Ad hunc effectum, ut pecunia ad satisfaciendum privilegiato Creditori *tùm* credita, *tùm* soluta *dici possit, nihil refert, sive illa statim ipsi* Creditori privilegiato, *sive* Debitori, *& dein* per hunc illi, soluta *fuerit. num.* 19.

Si de hac Creditoris chirographarii destinatione *non constet,* unde *illa, inter alia,* probari *valeat? num.* 19.

Multi DDres, *ad fundandum jus successionis in locum ejusmodi Creditoris privilegiarii,* solam pecuniæ creditæ versionem, *modò hæc* non demùm ex intervallo *sit facta,* sufficere *contendunt. num.* 20.

An, *&* quo Jure, Ecclesia, *aliaque* pia Corpora, in bonis *suorum* Administratorum *jus* taciti pignoris *habeant? num.* 24. *& seq.*

Absolutum Jus Prælationis *de* Jure Würtembergico Hospitalibus *& similibus* Pauperum Ærariis, in bonis *suorum* Administratorum, *concessum, rectissimè etiam de omnibus* Ecclesiarum, *& ad illas spectantium* Quæsturarum, Geistliche Verwaltungen / Academiarum, Scholarum, Stipendiorum, *&* Monasteriorum Administratoribus *exauditur. num.* 23. *& seqq.*

Hoc debitum statim post Sumptus funebres *&* Mercedes famulorum, *etiam* ante Tributa, *& similes præstationes,* exolvitur. *num.* 26. *&* 32.

An hoc, *ratione residui, in bonis suorum Administratorum,* Ecclesiæ, *vel aliis* piis Corporibus, *de* Jure Würtembergico *competens* Jus personale *sit, vel reale? &* utrum *illud alteri* cedi *possit? num.* 28. *& seqq.*

Etiam illud Privilegium exigendi simplex, *quod, inter alios personaliter privilegiatos Creditores,* Reipublicæ *competit,* Privilegium personale *est. num.* 30.

Etiam in *alicujus* fictæ personæ *singularem* favorem *introductum* Privilegium *pro* personali *haberi debet. num.* 30.

Omnia Privilegia Fisco in Concursu Creditorum *concessa sunt* personalia. *num.* 31.

Privilegia personalia, *regulariter, neque* ex causa lucrosa, *neque* onerosa, *alteri* cedi *possunt. num.* 33. *& seqq.*

Quandocunque deficit Persona *singulariter* privilegiata, *etiam* ipsum Privilegium *deficere necesse est. num.* 36.

Applicatur hoc Cessionario, *itemque* Creditori extraneo, *qui* pecuniam Creditori hypothecario, *præcipuè* privilegiario, *debitam*, animo *eidem* succedendi, *exsolvit. num.* 37.

Etiam privilegium exigendi personale, *quod* Minoribus, *de Jure Pandectarum*, in Bonis *suorum* Tutorum *vel* Curatorum *competiit, non fuit* cessibile. *num.* 38.

Privilegium exigendi personale *ne tunc quidem* in Cessionarium *transfertur, quando is* in specie pecuniam *ad hoc*, ut *illa* Creditori privilegiato solvatur, credidit, *illaque revera* eò impensa *fuit. num.* 39. *& seq.*

Quando Privilegium *est* reale, *tunc* Creditori privilegiato solvens, *etiam* citra specialem conventionem, *vel* cessionem, *in ejus Jus & Locum* succedit. *num.* 40.

Etiam personalia Privilegia Fisco *competentia*, in Nominum *ejusdem* Cessionarios *transferri possunt. num.* 41. *& seq.*

Notatur remissivè varius Legis ult. Cod. de privil. fisci. intellectus, *& simùl tùm* verior, *tùm* usualis *ejusdem* interpretatio *annectitur. num.* 44.

Ad hoc, ut personalia Fisci privilegia *in* Cessionarium Nominis *transferantur*, specialis *eorundem* Cessio *requiritur. num.* 45. *junctis num.* 93. *& sqq.*

Hinc etiam in casu, quo quis Fisco, *quod alius eidem debet, eò animò* solvit, *ut eapropter* in ejusdem Jura *& locum* succedat, idem *pariter* actum *&* expressum *esse oportet. num.* 46. *& seqq.*

Quando Debitor *obæratus* uni ex chirographariis Creditoribus solvit, *vel aliquem fundum* in solutum *dedit*, reliqui Chirographarii *illum* revocare *non possunt. num.* 54.

Tametsi Creditor, sciens prudensque Debitorem non solvendo *esse*, vel Foro cedere *velle, debitum exegerit. num.* 55.

Creditor, *tali in casu*, suum recipiens, à Dolo immunis *est. num.* 56. *& sq.*

Sicut tali Creditori *sibiipsi* Vigilanti industria sua *prodest*; *sic è contra* Negligentibus inertia sua *justissimè officit. num.* 58.

Modò solutio, ante *actualem* immissionem Creditorum in bona *debitoris facta fuerit. num.* 59.

Semel facta *hac* Immissione *Debitor omni* facultate de bonis suis disponendi *penitùs exuitur. num.* 60.

Talis Præoccupatio *unius Creditoris chirographarii* cæteris *quidem* chirographariis; *sed* non etiam *Creditoribus* hypothecariis, *vel* personaliter privilegiatis, *omniumque minimè* singulari, *vel planè* absolutô Prælationis privilegiô munitis *præjudicat. num.* 61.

Hinc illud omne, quod uni, *vel* omnibus Creditoribus chirographariis, *etiam* ante actualem immissionem, *sive bonâ, sive mala fide*, solutum *fuit*, à reliquis Creditoribus *repeti potest. num.* 62.

Creditor hypothecarius anterior *etiam* contra posteriores *Creditores* actionem hypothecariam *intendere potest. num.* 63.

Præventio *quoad bona debitoris* tantùm inter pari jure munitos Creditores *locum habet. num.* 64.

Nemo itâ sibi prodesse *debet, ut justiori* alterius petitioni *detrahat. num.* 65.

Creditor infirmiore, *vel prorsùs* nullo privilegio munitus, *cum* damno justiùs petentium, *aliquid* anticipans, suum recipere *dici nequit. num.* 66.

Quando Solutio à Debitore *obærato* per Gratificationem *fit, tunc etiam illa*

illa bona, licet à Creditoribus nondùm possideantur, *tamen* revocationi *obnoxia sunt. num.* 71.

Multi DDres ad hunc effectum, ut is, qui Fisco, pro *ipsius* Debitore, *aliquid* solvit, *in* absolutum prælationis, *vel aliud* personale Privilegium *succedat, etiam* tacitam Pactionem, *vel ad minimum tales* Actus, *ex quibus* Animus talis Juris cessionem in alterum faciendi *haud obscurè possit colligi, sufficere contendunt. num.* 73. *& seqq.*

Hæc Quæstio: Utrum & quando is, qui Creditori, *vel* hypothecario, *vel* privilegiario, *id, quod* alius *eidem* debet, solvit, in omnia Debitoris jura *&* privilegia *succedat? diversimodè à DDbus deciditur. num.* 76.

Adducuntur tres diversæ *DDrum de eadem* sententiæ, *& quidem in specie quatenùs illa* de Debitore fiscali, *ac pro ipso facta solutione formatur. num.* 78. *& seqq.*

Subnectitur sententia verior. *num.* 89. *& seqq.*

An dentur Privilegia mixta? *remissivè. num.* 88.

Etiam tacitæ, *tùm* Fisco, *tùm etiam* Privatis, *per LL. concessa* Hypothecæ *vera sunt* Privilegia. *num.* 90.

Jus Cessionarii, *regulariter*, potentius *est, quàm* pro Debitore *Creditori* Solventis. *num.* 91.

Quod nonnulli DDres de legali & tacito Privilegii personalis transitu *in eum, qui* privato Creditori personaliter privilegiato *id, quod alius debet, solvit, asserunt,* ad inducendam eminentioris Juris Fisco competentis transitionem *haud sufficit. num.* 97.

Tale Pactum, *ut*, debitô *sua die* non solutô, Creditor rem *oppignoratam* justo pretio *habeat* emptam, *omninò subsistit. num.* 102.

Si tamen illa res *jam* anteà *alii fuerit* oppignorata, *tunc* Creditor eandem, nonnisi cum sua causa, *acquirere potest. num.* 104. *& seq.*

Pignus *in alium translatum*, nonnisi cum sua causa, *transit. num.* 105.

Hypotheca privata postponitur publicæ. *num.* 108.

CONSILIVM SEPTVAGESIMVM QVINTVM.

DE Crimine Homicidii, propter Hæmorrhagiam, extra ordinem punito.

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Subjunguntur ejusdem Rationes. *num.* 2. *usque ad finem.*

Probatur defectus Corporis delicti in proposito, *ad hunc effectum, ut* Pœna capitalis *dictari queat, aliàs* necessarii. *num.* 3. *usque ad num.* 51.

In Crimine Homicidii *non minus, ac* in aliis omnibus Criminibus, Corpus Delicti, *ante omnia*, Judici repræsentari *debet. num.* 4.

Ut quis Homicida *dici queat, quid requiratur? num.* 3. *& seqq.*

Si Vulneratus non mortiferè, *negligentiâ*, perierit, *Jure Romano*, actio de Vulnerato *saltem competit; non etiam de occiso. num.* 5.

Etiam Jus divinum *ad fundandum Homicidium, & ob illud decernendam Pœnam capitalem*, talem actum *requirit, ex quo* mors immediatè, *& non per accidens*, secuta *fuerit. num.* 6.

Ad dictandam pœnam capitis, *non sufficit*, Vulnus *alicui inflictum fuisse* Mortis occasionem; *sed necesse est, ut id* Mortis causa proxima *fuerit atque* immediata. *num.* 7. *& seqq.*

Quando Vulneratus non obiit ex ipsô Vulnere, *tanquàm* per se lethali; *sed* ex alio Sympromate superveniente, *tunc pœna Legis Cornelia de sicar. cessat, &* tantùm pœna extraordinaria *locum sortitur. num.* 11.

Quæ non ex ipso Facto, *tanquàm* unica *&* ad hoc ordinata causa, *sequuntur; sed tantùm accessoriè, huic* Facto ipsi imputari *non possunt. num.* 12.

Modo

Mododicta Pœna extraordinaria *non illis solùm Casibus obtinet*, *quando Vulneratus*, *aliquot diebus vel septimanis post vulnerationem*, ex malo regimine, *vel ex superveniente* vulneraria Febri, *item* Gangræna, *vel* Epilepsia *moritur*; *sed etiam si* propter nimiam, *quam ex vulnere & proprii Sanguinis Profluvio concepit*, Consternationem, *vel ex nimia* Animi indignatione, Apoplexia, *vel ex* Illisione Cervicis seu Capitis ad fulcrum mensæ, *vel* ad Lapidem, *aut* alium locum periculosum, *vel ex* Colaphi *seu* Alapæ impactione, *aut* ex modici Lapidis projectione *mortem obire necesse habuit. num.* 13. *& seqq.*

Aliud *tamen* dicendum, *quando cum ejusmodi facto* directus occidendi Animus *concurrit. num.* 22.

Quando Vulneratus Hæmorrhagia non lethali *moritur*, *sine ulla tamen hominis culpa*, *verbi grat.* quia Medicus *vel* Chirurgus præsens esse non potuit, *pariter* Pœna *solummodò* extraordinaria *decernitur. num.* 23. *& seqq.*

Plures Vulnerati *haud dubiè* viram recepissent, *nisi defuissent*, *qui* subito Symptomati, *tùm maximè* Sanguinis profusioni, *peritam* manum adhibere *potuissent. num.* 24.

Illustratur *hoc aliquot* Casibus. *num.* 25. *& seqq.*

Vulnera Brachio inflicta, *(modò non axillaris arteria mox sub axillis lacerata vel discissa sit.)* per se lethalia non sunt. *num.* 32. *& seq. juncto num.* 36.

Hinc, *licet* ità Vulneratus, ex *subsecuta* nimia Hæmorrhagia, fato concesserit; *tamen*, *regulariter*, *saltem* extraordinaria Pœna *decerni potest. num.* 32. *& seqq.*

Modò *& hic*, Vulnerantem dolosum *& directum* occidendi propositum habuisse, *non appareat. num.* 34. *& seqq. juncto num.* 40.

Animus occidendi directus *imprimis etiam* ex genere Armorum *colligitur. num.* 34.

Quando Hæmorrhagiæ ex Vulneribus brachialibus, *non ad occisionem directo proposito inflictis*, *secuta*, ob absentiam Chirurgi, obviam iri *non potuit*, *tunc Vulnerans*, vix ultra Relegationem, *vel ad summum* ad pœnam Fustigationis *damnari debet. num.* 36. *juncto num.* 50.

Quoad *dictandam* Pœnam ultimi supplicii, *inspecta veritate tàm Divini*, *quàm humani juris*, nihil refert, *sive* Vulnerans directam occidendi Voluntatem *habuerit*, *sive* indirectam. *num.* 37.

Modò Vulnus *illatum* ab initio statim, per se lethale, *&* Mors exindè necessariò secuta *fuerit. num.* 38.

Vulnera Venarum & Arteriarum, *regulariter*, non *sunt* lethalia. *num.* 39.

Notatur speciale Programma *de ejusmodi Casibus*, quando Vulnerati ex nimia Hæmorrhagia, *ob defectum Medici vel Chirurgi secuta*, Vitam amittunt, à B. Dn. Sam. Strykio *publici juris factum. num.* 42.

Affertur notabilis hanc in rem Casus à Struvio relatus, *cum justo* Ejusdem Voto de hoc *ipso* Articulo, *per* Imperialem Decisionem, *specialiùs & accuratiùs determinando. num.* 42. *juncto num.* 31.

Hæc sententia, *quòd*, *ad* ultimi supplicii pœnam *dictandam*, Vulneratio, per se, necessariò, atque immediatè lethalis, *requiratur*, in Praxi receptissima *est. num.* 43.

Medici *tale* Vulnus, *quod* ob Hæmorrhagiam, *&* Medici absentiam *demùm* lethale *evadit*, *tantùm* per accidens tale *statuunt. num.* 44. *& seqq.*

In Quæstionibus de lethalitate *vel* non lethalitate *Vulnerum tùm* Judicum, *tùm* Jurisprudentum *Collegia* à Medicorum judicio *dependent. num.* 45.

Medici de Vulnerum lethalitate *non ex copiosa Sanguinis profusione*, *sed* ex natura & qualitate Partis vulneratæ *judicant. num.* 46.

Firma-

Firmatur *hac egregia* Facultatis Medicæ Hallensis responso. *num.* 47.
Judicium Medici & Chirurgi de Casu proposito. *num.* 48. *& seq.*
Animum occidendi directum, *in proposito Casu*, defuisse *demonstratur. num.* 52. *& seqq.*
Defectus Corporis Delicti ad pœnam *solummodò* extraordinariam *di. standam* solus non sufficit. *num.* 53.
Condemnatur Inquisitus, *ultra* diuturnam Incarcerationem, ad Operas publicas, *& ad* refusionem omnium Sumptuum. *n.* 60. *junctò n.* 1.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM SEXTUM.

De Crimine Falsi & Stellionatûs *multipliciter perpetrato.*
Ad hunc effectum, *ut*, ob crimen Falsi, *pœna* Fustigationis, *cum* perpetua Relegatione & Stigmatis inustione, *decerni valeat*, *ante omnia*, *de* Corpore delicti *constare debet. num.* 6.
Corpus delicti, *seu à Reo* in proposito *commissorum Falsorum veritas ex Actis luculentissimè & distinctè* demonstratur. *num.* 8. *usque ad num.* 108.
Falsa Subscriptio, *ad dolosum alterius jussum facta*, jubentem *in* Falsi reatu *constituit. num.* 20.
Falsas Literas dimissorias, Abschieds-Brieffe / *itemque* falsa Sigilla, *in fraudem & damnum aliorum*, *vel* ipse conficiens, *vel ab alio sibi* confici procuras, *ut* ultimo Supplicio proximæ Pœnæ *subjici valeat*, qualis, *inter alias*, probatio *sufficiat*? *num.* 17. *& mult. seqq.*
Mutatio Nominis, *regulariter*, *cuilibet* permissa *est. num.* 35.
Qui falso Nomine *in alterius* detrimentum *utitur*, *eoque* in celebratione Contractuum, ne *ex illis* conveniatur, *sese alium simulat*, Crimen falsi *procul dubio committit. num.* 36.
Nomina & Cognomina quo fine inventa *sint*? *num.* 37.
Qui in damnum aliorum, *ne ipsorum Falsitates & Fraudes*, *in Contractibus cum aliis celebratis commissæ*, *tàm facilè detegi queant*, falsum Militis titulum, *vel cujusvis* Artificis, *vel* Opificis, Ministri, *aut* alium *sibi adscribunt*, *eò ipsò non saltem* Mendacii; *sed*, *si alii exindè damnificentur*, *etiam criminis* Falsi reatum *incurrunt. num.* 50.
Reus, plurium *aliarum* Falsi specierum *legitimè* convictus, *etiam* quoad *aliud ipsi noviter* imputatum, Falsi crimen, *si præsertim cum prioribus aliquam affinitatem habeat*, *& per alias concurrentes probationes adjuvetur*, *efficacissimam* Juris præsumptionem *sibi* adversam *habet. num.* 57.
Criminis Falsi, *ceu satis difficilis*, probatio *utplurimùm ex meris*; *veruntamen* urgentibus indiciis & præsumptionibus *petitur. num.* 53.
Utrum, propter Crimen Falsi, *de quo* ex solis *vehementibus* Conjecturis & Indiciis *constat*, *etiam* pœna capitalis, *vel* ei proxima *decerni valeat? num.* 59. *& 60.*
Qui, *propter* Crimen, *aliquem* denunciat, *regulariter*, *pro* Teste omni exceptione majore *haberi non debet. num.* 75.
In casu, *quando* Denuncians nullum *ex sua delatione* commodum *sperare potest*, *itemque* in Processu inquisitorio *hac Regula suum officium perdit. n.* 76. *& seq.*
Querela personæ honestæ *atque integræ famæ*, de furtiva rerum *ad ipsam spectantium* Ablatione, *corporali* juramento firmata, *ad repræsentandum* corpus delicti, *in Crimine* Furti, *sufficiens habetur. num.* 78.
Idem *multo magis* de crimine Falsi & Stellionatus, *præprimis* in casu concurrentium *aliorum* Adminiculorum, *asserendum venit. num.* 79. *& seq.*
Modus *in judicio* aliquid asseverandi Anabaptistis *usitatus quinam? n.* 8. *& seq.*

Ad probandum Crimen Falsi & Stellionatus *non præcisè directa & vulgares requiruntur probationes*; *sed etiam* perspicuæ, vehementes, urgentes & valdè evidentes Præsumptiones *ab ipsis LLatoribus admittuntur. num.* 86.

Non adminiculativa; *sed tantùm* Obstativa Testium Singularitas *juratæ eorundem* depositiones enervat. *num.* 87. *& seq.*

Depositio Domini *furtum passi*, *si* bonæ *sit* famæ & inculpatæ vitæ, *ad repræsentandum* corpus delicti *tàm* sufficiens *reputatur*, *ut*, *tametsi* res furtiva non ampliùs extet; *tamen etiam* ultimi supplicii pœna, *cæteris paribus*, *benè dictari queat. num.* 92. *& seq.*

Quando contra Sacculatios, **Beutelschneider**/ *saltem* unum, duo, *vel* tria Furta *legitimè* probantur, *tunc*, ad alia plura pro sufficienter probatis habenda, *etiam sola ipsorum*, *tametsi* non aliter adminiculata, Confessio, *etiam* ad decernendam pœnam Laquei, *sufficit. num.* 95.

Hæc doctrina non saltem in Italiæ; *sed etiam in* Germaniæ foris *receptissima est. num.* 96.

Quando duo Falsa, plenariè, *contra aliquem*, *sunt* probata, *tunc* etiam reliqua, *tametsi* per singulares *solummodò* testes *probata*, Falsa, ob concursum aliorum Adminiculorum, *pro satis demonstratis haberi possunt. num.* 96.

Sola Legis Corneliæ, *& cujusvis alterius de Falsis condita Legis* Notatio *specificam* inter Crimen Falsi & Stellionatûs differentiam *constituit. num.* 97.

Crimen Stellionatûs, *non minùs ac* Falsi, atrociorem, *& quidem* ex falsitate *profectum*, Dolum *ad sui constitutionem requirit. num.* 98.

Ad crimen Stellionatûs improbior, gravior & atrocior Dolus, *quàm* in actione de Dolo, *requiritur. num.* 99.

Inter *Crimen* Falsi & Stellionatûs, quoad pœnam, non magnum *intercedit* discrimen. *num.* 100.

Ad Crimen Falsi, *in sensu generaliori*, *etiam* Oppignoratio falsarum margaritarum, & catenarum *deauratarum*, *aliorumque* vasorum *pro veris & aureis obligatorum rectè refertur. num.* 101.

Dolosa ejusmodi rerum, *pro veris*, Venditio, *etiam inspecta Ordinatione Carolina*, *propriè sic dictum* Fallum *constituit. num.* 102.

Tàm illa Oppignoratio, *quando quis*, loco aureæ, *quam primò* ostenderat, *totam æream*, *vel etiam argenteam*; *sed tantùm* inauratam Catenam, *vel pro genuina &* vera Gemma, *Creditori* monstrata, *aliam* adulterinam *subdolè subjicit*, *quàm hæc*, *si quis*, non præcedente tali Ostensione, falsas catenas, margaritas, & similia, *pro veris*, *simpliciter pignori subjiciat*, *propriè loquendo non Falsi*; *sed* extraordinarium Stellionatûs Crimen *inducit. num.* 103. *& seqq.*

Ad formalem Criminis Falsi rationem *quænam requirantur? num.* 109. *& seqq.*

Paria *sunt*, Reum *habere* confessum, *vel* legitimè convictum. *num.* 115.

In hac Q. An Furtum *sit* magnum, *nec ne? potissimùm* ad *eam* personam, cui Furtum factum, respectus *haberi debet. num.* 117.

Quando damnum *ex Crimine* Falsi *vel* Stellionatus, *in Rempublicam vel aliquem Privatos redundans*, magnum *est* & notabile, *tunc*, *ob illa*, *etiam* ultimi supplicii pœna *decerni potest. num.* 118.

Idem *etiam* de frequenti horum Criminum Reiteratione, *pro qualitate aliarum circumstantiarum*, *asserendum. num.* 120.

Si non de una tantùm Falsitate agatur; *sed* de multis, ab eadem persona in grave aliorum damnum, sæpius repetitis, *tunc etiam* capitalis pœna *dictari solet. num.* 122.

Sacculatius, *unius vel* plurium Furtorum legitimè convictus, *si alia* plura *à se commissa* fatearur, *etiam tunc* pœna ultimi supplicii *plecti potest*, *licet* nunquàm *ob illa fuerit* punitus. *num.* 124.

Crimen

Crimen Falsi *communiter* Furtô gravius *habetur. num.* 126.

Pœna *criminis* Falsi, *hodiè, est* arbitraria. *num.* 127.

Malè Ant. Faber *ordinariam* Falsi pœnam Mortem *statuit. num.* 128.

Nisi facti atrocitas diversum efflagitet, Judex *hoc crimen*, ex sententia B. Carpzovii, *severiùs, quàm* Relegatione, *vel* Fustigatione, *coërcere nequit. num.* 129.

Etiam pœna Stellionatûs *est* arbitraria. *num.* 129.

Pœna Furti, *itemque* Rapinæ, prima vice *commissi*, hodiè, *plerubique locorum*, non *est* capitalis. *num.* 130. *& seqq.*

Etiam Falsi crimen *subdolum &* occultum furandi genus *constituit. num.* 131.

Quare pœna Laquei *vel* Gladii adversus Saccularios justiùs *locum sibi vindicet, quàm contra* Falsarios? *num.* 133.

Ad hunc effectum, ut ob crimen Falsi pœna ultimi supplicii *dictari queat, tàm* gravis *&* atrox Falsitas *necessaria est, ut* cum Hominis, *capitaliter puniendi*, Vitâ habeat proportionem. *num.* 134. *& seq.*

In Delictis *semper* mitior Sententia *amplectenda. num.* 135.

Pœna Relegationis, *& desuper præstanda* Urpheda, hodiè, *aliquando etiam* ultra territorium jus dicentis *extendi solet. num.* 137.

Ex qua ratione Imp. Constantinus stigma fronti humanæ inuri *prohibuerit? num.* 138.

An Statutum *huic prohibitioni* contrarium *pro valido habendum? num.* 139. *juncto num.* 142. *& seqq.*

Quid in specie in Saxonia *quoad hoc punctum obtineat? num.* 141. *juncto num.* 149. *& seq.*

In quibus locis, *&* delictis, quo fine, *ac* quot modis *ejusmodi* Stigmatum inustio Hodiè *frequentetur? num.* 144. *& seqq.*

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM SEPTIMUM.

DE Auxilio cooperativo Furi præstito, *ejusque* pœna.

De Crimine Abigeatûs circa minora Animalia frequenter commisso.

De Pœna Laquei, ob Furtum tertia vice reiteratum, *dictanda*, ejusdemque justitia.

EXhibetur Prima Quæstio *hîs examinanda: An in casu*, quando duo, prævia *dolosa* deliberatione, *invicem* paciscuntur, *quòd* conjunctis viribus, *ac* communi periculo *&* lucro, Furtum committere *velint, si dein* unus *saltem* res alienas contrectet, alter *verò eidem, ad consummationem furti*, auxilium reale & cooperativum *præstet*, sine cujus adjumento *primus* vel planè non, *vel* non tàm facilè Furtum committere *potuisset*, uterque eâdem; an *verò* posterior mitiore pœna *sit afficiendus? num.* 2.

Quando plures in necem *alicujus* deliberatò conspiraverunt, *&* unus solus lethiferum vulnus *occiso intulit, tunc, licet de vulneris inflicti Autore haudquaquàm constet; tamen* omnes *eapropter* dolosi Homicidii, *ac* Pœnæ ordinariæ rei *censentur. num.* 4.

Hæc doctrina *etiam* aliis Delictis & Delinquentibus, *ex rationis identitate*, applicatur *justissimè. num.* 5.

Hinc etiam ille, qui auxilium & opem præstat Latroni, in excubiis *stando*, *vel qui* in istud Crimen consentit, *illud* approbat, *&* de Spolio actualiter participat, *æquè ac* Latro, ordinariæ Latrocinii pœnæ reus *habetur, ac si ipse manu sua occidisset, & spoliâsset. num.* 6.

Idem *etiam affirmatur* de Crimine Rapinæ. *num.* 7.

Nec non, suô *tamen* modô, de Crimine Sacrilegii. *num.* 8.

Concluditur *ex his* pro identitate Decisionis *etiam quoad Crimen* Furti *eô casu formanda, quando* duo, *vel* plures, prævia deliberatione, *invicem* paciscuntur, *quòd* junctis viribus, *&* communi periculo ac lucro, Furtum *velint* committere, *ac postea* alter *suas* operas *ipsi rerum surripiendarum* contrectationi *accommodat, alter verò ad Furti consummationem* tale *præstat* auxilium, *sine quo alter* Furtum *vel* plane non, *vel* non tàm facilè *perpetrare potuisset. num.* 9. *& seqq.*

Etiam ille, qui, dùm Furtum committitur, Excubias *agit*, *dummodò* de rebus furtivis, ultra quinque aureos Hungaricos, participet, *Jure Saxonico*, Pœnæ Suspendii *obnoxius est. num.* 9. *&* 10.

Qui proxim am*ac* præsentem Opem delinquenti *tulit*, causamque Crimini *præbuit, regulariter*, ordinaria pœna *afficitur. num.* 11.

Illustratur *hæc Regula* Exemplô *criminis* Vis publicæ, Peculatûs, Corruptionis pueri puellæve, Furti, Plagii, Defraudationis Censûs, Adulterii, Rapinæ, *&* Parricidii. *num.* 12.

Etiam propter Auxilium cooperativum *in ipsa Delicti consummatione præstitum* non semper Pœna ordinaria; *sed* quandoque *saltem* extraordinaria *decernitur. num.* 13.

Hæc *tamen etiam*, in multis casibus, capitalis *esse potest. num.* 14.

Hæc Quæstio: Quando, propter Auxilium cooperativum, pœna *Criminis* ordinaria *obtineat?* variè *à DDbus deciditur. num.* 15.

Quidam illos *quoque*, *qui* in ipsa Delicti perpetratione consilium *&* opem tulere, illis, qui *ipsi* Delictum perpetrarunt, mitiùs puniendos *esse*, *ingenere statuminant. num.* 16.

Alii pœnæ ordinariæ *tùm demùm locum concedunt, quando* Auxilium *cooperativum*, scienter, dolosè, *ac* præcedente deliberatione *præstitum*, ipsi Delicto causam, *& quidem* proximam, *præbuit. num.* 17.

Hanc posteriorem sententiam *Farinacius* communiter receptam *testatur. num.* 17.

Quid de hoc puncto Ordinatio Criminalis Carolina *constituat? num.* 18.

Etiam hanc Quæstionem: Quando *aliquis* auxilium *delinquenti* præstando, Causam ipsi delicto præbuisse *dicendus sit? DDres non uno modo definiunt. num.* 20.

Adducitur optima *ac* compendiosa ejusdem decisio *ex Prosp. Farinacio. num.* 20.

Eadem *quoque* ex aliis DDbus, *& imprimis* Daniele Clasenio *firmatur. num.* 21. *& seq.*

Enucleatur Secunda Quæstio: An *etiam* ille Crimen Abigeatus *propriè sic dictum* committat, *qui quidem* non ex Pascuis, Jumentis, *&* Armentis pecora abigit; *sed solùm* ex benè occlusis Stabulis ac Domibus minora Animalia; *veruntamen* frequenter *&* iterata vice, *abducit? num.* 23. *usque ad num.* 45.

Etiam minorum pecudum Abactio, singulatim *ac* sæpiùs facta, *ex communiore sententia, verum* Abigeatum *constituit. num.* 24. *& seqq.*

Talis delinquendi Consuetudo eum, qui *aliàs, ob exiguum numerum*, talis non erat, *verum* efficit Abigeum. *num.* 25.

Hinc etiam, ob eandem, pœna *Criminis istius* ordinaria *dictatur. num.* 26.

Firmatur hoc ex observantia Ampl. Facultatis Juridicæ Tubingensis. *num.* 27.

Quid ad hoc, ut *ejusmodi* Abactio sæpiùs reiterata, *&* Consuetudo *abigendi* inducta *dicatur, necessarium sit? inter DDres* oppidò controversum *est num.* 28.

Nonnulli præcisè decem Ovium, *vel* quinque Porcorum abactionem *requirunt*; *sive illa* uno tempore, *sive* aliquot vicibus, *hunc numerum expleverit. num.* 29.

Alii trinâ *saltem* vice reiteratam *minorum pecudum* Abductionem *sufficere contendunt. num.* 30.

Alii

Alii generaliter *solummodò*, pœnam abigeatus *etiam tunc* obtinere, *statuunt, si quis* sæpius *minora animalia* abegerit, *sicque* studium abigendi, quasi artem, *exercuerit. num.* 31.

Approbatur media Sententia. *num.* 32. *& seqq.*

Dictio, Sæpius, *regulariter*, tres *saltem* actus *requirit. num.* 32.

Delictum sæpiùs commissum, *ex* tribus vicibus, *appellatur sapissimè. num.* 33.

Etiam in simplici Furto, per tres actus, Consuetudo *furandi* induci *censetur. num.* 34.

Adducuntur duo Præjudicia Facultatis Juridicæ Tubingensis, *quibus* ob trinam *saltem minorum pecudum* Abactionem, distinctis vicibus *factam*, *ejusdem* Rei *pro* veris Abigeis *habiti fuêre. num.* 35.

Pœnæ *Criminis* Abigeatûs *etiam ille* subjacet, *qui* hodiè unam, cras aliam Ovem, *&* perendiè *denuò* Ovem *furatur. num.* 36.

Multoque magis *ille*, *qui* promiscuè majora & minora Animalia *abduxit. num.* 38.

Imò etiam ille, qui etiam sæpiùs unum eundemque Arietem, *quacunque ratione*, sibi rursùs ereptum *abigit. num.* 39.

Ad hoc, *ut quis* sæpiùs reiterati Abigeatûs reus *fiat*, non *praecisè requiritur*, *ut* tantus numerus, *qui* gregem *constituat*, *etiam* diversis vicibus *abducatur. num.* 40.

Laudatur hanc in rem aliud Præjudicium Tubingense. *num.* 40.

Unius *saltem* Equuli, *vel* Buculi, *aut* Buculæ, *multoque magis* unius *solummodò* Vituli, **einer Kalbin**/ Abductio ad Abigeatum *fundandum* haud sufficit. *num.* 40.

Aliud *tamen dicendum*, *si quis etiam* unicum hœdum, porcellum, *vel* vitulum, post alterum; *vel modò* ovem, *modò* agnum, *pòst* vervecem, *vel* vitulum, *atque ità* promiscuè *etiam* matres & fœtus, *ejusdem*, *vel* diversæ speciei, sæpiùs abduxerit. *num.* 40.

Quoad *fundandum extraordinarium* Crimen Abigeatus *nil refert*, *sive talis reiterata*, *etiam minorum pecorum*, Abductio ex Pascuis, *tùm publicis*, *tùm privatis*, *sive* ex stabulo, *sive denique* ex Domo, Hospitio, Tentorio, *aliove quo* Loco, aperto, *vel* clauso, *fiat. num.* 41. *& seqq.*

Diversitas Locorum Abigeum à Fure, *regulariter*, haud distinguit. *num.* 45.

Evolutio Tertiæ Quæstionis: An in Furtô tertia vice & sæpiùs reiterato, quoad pœnam Laquei *Furi dictandam*, ratio Valoris rei furtivæ habenda? *Et* an hæc benignior *Doctorum* Sententia rigori Juris Carolini præferenda *sit*, *ac* cum Praxi moderna, *abstrahendo à Sententia Collegii Juridici Tubingensis*, magis conveniat? Qua pœna Inquisitus, *in casu proposito*, *sit* afficiendus? *num.* 46. *usque ad finem.*

Dispescitur hæc Quæstio *in* duo Membra. *num.* 47. *& seq.*

Exhibetur Primi Membri decisio. *num.* 49. *usque ad num.* 66.

Delicti Geminatio *facinus* aggravat, *& ad malè agendum* obfirmatum animum *redarguit. num.* 50.

Sapè Delictum, *ex se non capitale*, per Geminationem, capitale *evadit. num.* 51.

Idem *etiam in specie* in Furti Crimine *illius* Tertiatio, *juxta omnium fere Gg. LL. & Mores*, *operatur. num.* 52. *& seqq.*

Criminis Furti Causam non simpliciter privatam censendam *esse prudenter movet per illustris Dn. B. de Lyncker. num.* 53.

Quoad pœnam Laquei, *ob furtum tertia vice commissum*, *dictandam* nulla *vel* Modi res contrectandi, *vel* Rerum ablatarum Valoris ratio *habetur. num.* 54.

Ex tribus Furtis habitus furandi *justissimè colligitur. num.* 55.

Talis

Talis Fur *in Legibus nomen* Furis famosi *ac* insignis *gerit. num. 56. & seq.*

Imò etiam violento Aggressori, einem Vergwaltiger / *quem LL. aliàs Latronem appellant, ab iisdem* comparatur. *num. 57.*

Actuum prohibitorum Frequentia *delinquendi* Consuetudinem *inducit*, destinatam malitiam *arguit, omnemque* spem resipiscendi *præscindit. num. 58.*

Tergemini Furti reus *habetur pro* incorrigibili, nemoque ab illo securus esse *potest. num. 59.*

Hinc *ultimi supplicii, & in specie* Laquei pœna eisdem, *de* Consuetudine generali, *justissimè* irrogatur. *num. 60. & seqq.*

Respondetur *remissivè* Autoribus, istam pœnam *nimia duritiei hinc in. de accusantibus. num. 60. & seqq.*

In Pœna Laquei ob *tergeminum* Furtum *dictanda* nulla *rerum ablatarum* valoris; *sed solius* Securitatis publicæ, ejusdemque turbationis ratio *habetur. num. 62. & seqq.*

Commercia, *Jure Gg. & Civitatum*, conservari *non possent, nisi* sua *cuique* Domus *tutum sit* receptaculum. *num. 63.*

Incertum *est*, qua mente Fur, *præprimis* nocturnus, ædes *effringat*, spoliandi, *an &* occidendi animo? *num. 63.*

Hinc etiam Lex Divina Furem nocturnum occidi *permisit. num. 63.*

Etiam in Ordinatione Criminali Carolina nulla, *quoad pœnam* Laquei *ejusmodi* Furi famoso *dictandam*, rerum valoris mentio *occurrit. num. 64. & seq.*

Hinc nec Interpretum *est*, *aliquam* distinctionem *hîc* comminisci. *n. 64.*

Notatur dissentiens Carpzovius. *num. 63.*

Hac Sententia, *quòd ob Furtum tertia vice reiteratum* pœna Laquei, sine respectu *rerum* Valoris, *obtineat*, communissimo DDrum suffragio *nititur. num. 66.*

Ex actuum Frequentia Delictum *plus* gravatur, *quàm ex* magnitudine rei *sublatæ. num. 66.*

Subnectitur Secundi Membri *decisio. num. 67. usque ad finem.*

Crimen Abigeatûs *sine dubio* severiùs, quàm Furtum, puniri *solet. num. 68.*

Criminis Abigeatûs Frequentia *imprimis etiam* ultimi supplicii pœnam *inducit. num. 71.*

Idem *dicendum, si illud, adhibitis* Armis lethiferis, *commissum fuerit. n. 71.*

Etiam parva Securis, ein kleines Handbeil / *in censum* Instrumentorum lethiferorum *referenda est. num. 73.*

Abigeatum cum Effractione stabulorum *commissum*, *licet* non valdè magna Violentia *in illa adhibita fuerit, tamen similiter* ultimi supplicii pœna *manet. num. 75.*

Abigeos *cum* pecudibus abductis sciens prudens *in ædes suas* receptans, *vel* in iisdem distrahendis operas suas accommodans, *an & ipse* pœnæ capitis *obnoxius sit? num. 76.*

Haud pauci DDres, *ob Furtum tertia vice reiteratum*, pœnæ capitali, non aliter locum *competere asserunt, quàm* si valor *rerum ablatarum* summam quinque aureorum Hungaricorum *conficiat. num. 77.*

Hanc sententiam *B Dn. Stryke non saltem* æquiorem; *sed etiam* communiorem *appellat. num. 78.*

Eandemque *etiam Ipse* crimini Abigeatûs *speciatim* accommodat. *num. 79.*

Hodierno Jure, multis *in* locis, Abigei, ut alii Fures, *puniuntur. n. 79. & sq.*

Multi hanc sententiam *etiam sic* temperant, *quòd etiam ter vel plures* iterati Furti reus tùm demùm ad ultimum supplicium damnari *debeat, si jam* anteà semel, *vel planè* Bis punitus *fuerit. num. 81.*

Talis Constitutio *obtinet in* Ducatu Magdeburgico. *num. 82.*

Laudantur plures *magni nominis* Jcti idem statuentes. *ibid.*

Necessitas Paupertatis Famis, *&c. non rarò* pœnæ extraordinariæ, *præprimis* in Furto, *locum conciliat. num. 85.*

Adducitur

Adducitur hanc in rem Facultatis Juridicæ Tubingensis Præjudicium *in casu Necessitatis non adeò urgentis, & remissioris Famis impertitum. num.* 86.

Etiam in Crimine Furti, & Abigeatus, *ingenua* Rei Confessio, *ad* pœnam imminuendam, *haud parùm proficit. num.* 88.

Præprimis, si, per eandem, aliud majus *ab ejusdem Complicibus demùm* committendum Furtum detectum *sit. num.* 89.

Vita benè anteacta ad pœnæ, *Jure saltem positivo introductæ*, mitigationem *pariter haud parùm contribuit. num.* 90.

Idem etiam operatur Numerus Liberorum. *num.* 91.

Pœna unius *debet esse* Metus multorum. *num.* 93.

Reus *in proposito*, per Triennium, ad Triremes *condemnatur. num.* 93.

CONSILIVM SEPTVAGESIMVM OCTAVVM.

DE Blasphemia, à Fœmina epileptica, *summè* iracunda, & *propemodùm* fatua, *adversus* sacram Synaxin & Spiritum Sanctum, effusa.

Præmittitur Sententia. *num.* 2.

Subnectuntur Rationes dictatæ *solummodò pœnæ* Fustigationis. *num.* 3. *& seqq.*

Etiam in hoc Crimine, ad effectum *dictandæ* Fustigationis, injurata testimonia, *quoad probandum Delicti corpus*, sufficiunt, *si, cum illis, propria* Rei Confessio *concurrat. num.* 3. *& seqq.*

In casu *dictandæ* Pœnæ capitalis diversum *obtinet. num.* 4.

Adducuntur nonnullæ Rationes, aliqualem Doli suspicionem, *contra Ream, inducentes. num.* 6. *usque ad num.* 13.

Testibus, contra Dementiam *testimonium perhibentibus, in dubio*, plus fidei *tribuitur*, quàm pro illâ *deponentibus. num.* 13.

In dubio quilibet sanæ mentis præsumitur. *num.* 14.

Crimen Blasphemiæ, *ceu horrendissimum*, Divino, *ac* humano Jure, capitale *est. num.* 15.

Suprarememoratis opponuntur aliæ plures, maximam, quâ Rea laborat, mentis simplicitatem & confusionem *comprobantes, hincque eam* à Doli suspicione multùm liberantes, Rationes & *Conjecturæ. num.* 16. *usque ad num.* 39.

Epilepticos Ira facillimè corripit. *num.* 16. *juncto num.* 44.

Hinc etiam ad omne, quod ipsis in buccam venit, effutiendum *ultrà, quàm par est*, proni *utplurimùm deprehenduntur. num.* 16.

Dementia un lè, & quomodò probetur? *num* 39. *& seq.*

In casu, quando Dementia *solummodò* in genere probanda *est*, singularitas Testium, *tametsi* diversificativa, nihil parit obstaculi. *num.* 41.

Tres, *à DDribus, constituuntur* Dementiæ Gradus. Quinam *illi? num.* 42.

Ad quem, *in substrato*, Rea *veniat* referenda? *num.* 43. *juncto num.* 52.

Morbus epilepticus, *præprimis per aliquot annos* continuatus, aciem mentis *valdè* imminuit. *num.* 43.

Ira furor brevis *est. num.* 44.

Ad præveniendam *horrendissimi* hujus criminis, *& cum illò ad paria ferè judicanda sanctissimi* Divini Nominis profanationis frequentiam *etiam* Secundi Gradûs Dementibus *pœna* Fustigationis *jure* decerni *potest. num.* 45.

In casibus, ubi, ob concurrentes singulares Facti circumstantias, pœna Relegationis dictari nequit, Rei sæpiùs *ex foro usque* ad ædes *suas* fustigantur. *num.* 46.

Pœna positionis ad Numellas, *Fustigationem aliàs præcedens, personis* Epilepsia laborantibus *plerumque* remittitur. *num.* 47.

Commendatur singularis Ream, *ceu Personam miserabilem*, post executionem, tractandi modus. *num.* 47.

Etiam

Etiam personæ secundi gradûs Dementiâ affectæ, *pro ratione circumstantiarum*, condignis pœnis coërceri *debent*. *num.* 48.

Tales personæ *non quidem ex dolo*; *attamen* ex Culpa, *ad pœnam extraordinariam, etiam corporis afflictivam*, obstringuntur. *num.* 49. *& seq*

Plenaria earundem ab omni pœnâ Absolutio, *ceu nimium ad delinquendum illicium prabens*, Reipublicæ *admodùm foret* periculosa. *num.* 50.

Præjudicia Scabinatûs Lipsiensis de pœnis corporalibus, *adversus* personas non sanæ mentis, *non à Carnifice*; *sed* à Servo publico, *in ipsô* Carcere, executioni mandandis, *de quibus personis veniant exaudienda? num.* 51. *& sq.*

An *illa etiam specificè sic dictis* secundi gradûs Dementibus *sint* applicabilia? *num.* 52.

CONSILIVM SEPTVAGESIMVM NONVM.

DE Parricidio à Vitrico, *pratensivè* cæco, in privigno *decem annorum, crudelissimè* commisso.

Præmittitur summaria Facti descriptio. *num.* 1.

Tortura, *per* Sententiam *interlocutoriam*, decernitur. *num.* 4.

Crimen quæstionis ex parte *quidem* Vitrici, *sine dubio*, speciem *Criminis* Parricidii; ex parte *verò alterius personæ* correæ simplex *solummodò* Homicidium *constituit*. *num.* 6.

Certitudo Corporis delicti, in substrato, *pluribus demonstratur*. *num.* 7. *usque ad num.* 21.

Ubi de Corpore delicti *nondùm constat*, Tortura *decerni nequit*. *num.* 7.

Judicio Medicorum *&* Chirurgorum de lethalitate *vel* non-lethalitate Vulnerum, Judex, *in dubio, regulariter*, stare *tenetur*. *num.* 21.

Ad *statuminandam* pœnam Legis Corneliæ de Sicariis, *nempe Gladii, non præcisè directa* occidendi voluntas *necessaria est*; *verùm* etiam indirecta *ad hoc* sufficit. *num.* 25. *& seqq.*

Hæc, *inter alia, cumprimis* ex eô colligitur, si quis Instrumento ad occidendum apto, *contra alterum*, usus *fuerit*. *num.* 26.

In Homicidio, *ad hunc effectum, ut* Gladii pœna *locum sortiatur*, semper Animus dolosus necessarius *est*. *num.* 28.

Talis *non saltem censeri debet* Animus occidendi *directus*; *verùm etiam indirectus, sive* nocendi. *num.* 27. *& seqq.*

Crimen Homicidii etiam *tunc perpetratur*, si *saltem* tale *aliquod* Factum *intercedat*, quod non potest *regulari & modificari* voluntate *illud* facientis; *sed verisimiliter, frequenter, & facilè, etiam ultra, imò contra ejus intentionem se extendere potest*. *num.* 31.

Quicunque in re illicita *versatur*, *is* de omni *eo*, quod indè consequitur, *licet* præter ipsius intentionem, *omnibus modis* tenetur. *num.* 32.

Dummodò, *quod ipse facit*, sit causa ordinata, *& tendat* ad subsecutum, Delictum. *num.* 33.

Grandiore Baculô, *& in specie quoque* Pedô, Einem Hirten- oder Schäffer-Steckhen/ Caput alterius feriens, *sine dubio*, indirectam occidendi voluntatem, *etiam ad fundandam pœnam capitalem*, habuisse præsumitur. *num.* 35.

Etiam ex indubitatis *& nullum scrupulum relinquentibus* Indiciis pœna capitalis, sine *prævia* tortura, decerni *potest*. *num.* 36. *& seqq.*

Quandocunque Factum, in suis circumstantiis, *ità est comparatum, ut quilibet videat*, rem aliter se habere non posse, *quàm quòd ille, qui reâ dissimulatur, hanc revera patraverit, tunc* etiam B. Brunnemannus, *conscientiæ quantumvis studiosissimus*, pœnæ capitali *locum facit*. *num.* 37.

Illustratur *hoc, remissivè*, notabili Exemplo. *num.* 38.

Quando

Quando certum *quidem est*, Homicidium *aliquod non nisi* à certis personis committi potuisse; *incertum verò*, num ab omnibus illis simùl, *vel ab alterutra saltem illarum commissum fuerit, tunc*, sine *præambula* Tortura, *neutri illarum pœna capitalis dictari potest. num.* 36. *& seqq.*

Quilibet *tantùm* de suo propriô Factô tenetur. *num.* 40.

Delictum unius alteri non *est* imputandum. *num.* 41.

Etiam percussio, *robusti cumprimis hominis*, Pugnô *alterius* Capiti illata *mortifera esse potest. num.* 45. *& seq.*

Pœna Fustigationis *&* perpetuæ Relegationis *nihilominùs aliquando* locum habere *potest*; *tametsi* Reus in tortura nihil *fuerit* confessus. *num.* 49.

Tortura veras probationes, *ex* Rei confessione, *& juratâ* duorum, *omni exceptione majorum*, testium depositione *prostantes*, purgat haudquaquàm. *num.* 50.

Quando plures communi consilio *& ex conspiratione* aliquem interfecerunt, *atque* ignoratur, quis vulnus lethale *intulerit*, *tunc* omnes *ordinariæ* L. Cornelhæ pœnæ *subjacent. num.* 51. *&* 54.

Ob Homicidium mandatum *uterque*, *&* Mandans, *&* Mandatarius, pœnâ ultimi Supplicii *justissimè afficitur. num.* 52. *&* 55.

Quando plures *quidem* alicui violentas intulêre manus; *sed de sola* unius percussione, *quòd* illa sola lethalis fuerit, *certò* constat, *tunc*, *regulariter*, *& extra concursum specialium circumstantiarum, ille* solus pœnæ gladii *subjicitur. num.* 53. *&* 56.

Aliud *dicendum*, si *omnia &* singula, à pluribus illata, Vulnera lethalia *deprehendantur*; *tametsi non constet, quis, præ alterô, lethale Vulnus intulerit? num.* 53. *&* 57.

Ad *fundandam* Torturam *quanam sint* necessaria? *num.* 58.

In casu Parricidii in Privigno commissi *multi DDres severissimæ* Culei pœnæ *locum facere non dubitant. num.* 59.

Facultas Juridica Tubingensis solam Gladii *pœnam*, *cum additamentô tamen vel* rapparionis *ad* locum supplicii, *vel ut* cadaver rotæ imponatur, *in talibus casibus decernere solet. num.* 60.

Recensentur complures, *tùm* antecedentes, *tùm decessum occisi Pueri ferè* concomitantes, *tùm* subsequentes, *gravissimæ* Circumstantiæ, *ex quibus uterque Reus* de dolosissimô *hunc* puerum, junctis *quasi* operis, occidendi propositô *suspectissimus redditur. num.* 61. *usque ad num.* 114.

An, & quatenùs Senes torturæ subjici *possint? num.* 116. *& seq.*

An, in hac materia, Quinquagenarii in classem Senum *veniant referendi? num.* 118.

Cæcitas à Torturâ non liberat. *num.* 119.

Adducuntur nonnullæ Circumstantiæ *Reum Vitricum* simulatæ *saltem* Cæcitatis *suspectissimum facientes. num.* 120. *& seqq.*

Etiam contra Epilepticos, *tàm masculos, quàm fœminas*, pœna gladii, *cæteris paribus, locum sortiri potest. num.* 127.

Ob morbum epilepticum, *quo Infanticida laborat*, pœna Culei ordinaria, *vel* similis, in *simplicem* Gladii pœnam mutari *solet. num.* 127.

Qualiscunque Corporis infirmitas ab ultimô Supplicio neminem eximit. *ibid.*

Personæ Epilepsiâ, *vel simili affectu* laborantes *non solùm* perpetuò relegari; *verùm etiam, nisi specialem hujus remissionem obtinuerint*, Virgis cæd *possunt. num.* 128.

An, & quatenùs Valetudinarii, graviter Vulnerati, Hernioši, Epilepsiâ, *vel* simili morbô laborantes Torturæ *subjici queant? num.* 129. *usque ad* 156.

Morbus Epilepticus usum rationis *non parùm* imminuit. *num.* 133.

Eôdem laborantes *etiam illis diebus, quibus morbus hic quievit*, revera infirmi *&* ægri *censendi sunt. num.* 134.

An, & quatenùs Furiosi, intervallatô furore *laborantes, Torturæ subjici valeant? Et quænam,* quoad hoc *punctum,* singularis *planè fuerit* Taboris Sententia? *num.* 135. *juncto num.* 143. *& mult. seqq.*

A diversis mala *fit* illatio. *num.* 145.

Morbus epilepticus *nunquàm non, utut diversimodè,* intervallatus *deprehenditur. num.* 146.

Vindicatur Bocerus, malè à Tabore, *pro erroneâ suâ sententiâ,* allegatus. *num.* 148. *& seqq.*

Furiosa propemodùm *hæc nonnullorum decisio audit, quòd, si* Crimen *ab aliquo,* ante Furorem commissum *fuerit, ejus* autor, *deindè in furorem delapsus,* in ipso furore, ad ultimum supplicium *nihilominùs* raptari *queat. num.* 148.

Hoc, quòd Furiosus, *in omnibus,* absentis *& quiescentis, imò* mortui *locô habeatur, non* de Furioso, *qui intervallato; sed de eo,* qui perpetuo furore *laborat, solitariè* exaudiendum *venit. num. 150. & seq.*

Furor intervallatus *non impedit, quo minùs,* per tempora perfecti intervalli, pœna capitalis, *contra reum eôdem laborantem,* executioni mandari *possit. num. 152.*

Talis Furor, *regulariter,* ne quidem *ad obtinendam* Pœnæ mitigationem, *prodest. num. 153.*

Ejusmodi Furore laborantes, *per dilucida intervalla, eôdem,* in plerisque, *tùm* odiosis, *tùm* favorabilibus, *capitibus,* cum sanæ mentis hominibus, jure censentur. *num. 154.*

Prægnantes, etiamsi *ex stupro, adulterio, incestu, vel alio* Legibus prohibito coitu tales *sint, tamen ob partum in utero constitutum, regulariter, neque* torqueri, *neque* terreri *possunt. num. 157.*

Quando Prægnantia *non solùm* ex Inspectione, *à juratis Obstetricibus factâ; sed* ex aliis *quoque* circumstantiis *valdè* inverisimilis *est,* Tortura, *sine ulteriore dilatione,* securè decerni *potest. num. 158. & seqq.*

Quilibet, alterum dolosè, *utut animô saltem vulnerandi,* percutiens *facilè* scire potest & debet, *quòd* Vulnera non *dentur* ad mensuram. *num. 164.*

Si hæc ipsa exceptio, *quòd quis alterum,* animô saltem vulnerandi, *percusserit, in casu cædis exindè, licet contra percussoris intentionem, secutæ, ad declinandam ultimi supplicii pœnam, perfectô* oculorum visu gaudenti haud prodest; multo minùs *illa* Cæco, *complures* graviores ictus *alteri,* baculo grandiore, inferenti, *ad dictum effectum,* prodesse *poterit. num. 163. & seqq.*

Si ejusmodi Cæcus, ictus à se illatos cum vitæ periculo conjunctos *fuisse, constanter* perneget; Correa *autem persona,* mediante Tortura, contrarium asseruerit, *quid tunc Judici faciendum? num. 166. & seqq.*

Describitur *specialis in substrato tùm* contra Vitricum, *tùm contra* Corream fœminam *decernenda* Torturæ gradus *ac* modus. *num. 177. & seqq.*

In casu torquendæ personæ epilepticæ præsentia Medici *&* Chirurgi *ferè* necessaria *est. num. 180. seq.*

Morbô epilepticô correpti *omnibus, tàm* externis, *quàm* internis sensibus *adeò* destituuntur, *ut planè* ad nihil *dicantur* sufficere; *hincque etiam, durante paroxysmo, prorsùs* absentibus *&* mortuis æquiparantur. *num. 181.*

Reô, *in ipsâ* Torturâ, motum epilepticum, *vel veram* syncopen patiente, *quid juris obtineat? num. 182. & seq.*

Subnectuntur nonnulla Interrogatoria *in examine Reorum adhibenda. num. 184. & seqq.*

Officium Judicis, *quod ipsi* ante, in, *&* post Torturam *incumbit, remissivè notatur. num. 189.*

CONSILIUM OCTOGESIMUM.

DE Torturâ Fœminæ epilepticæ & prægnantis, *quatenùs, editô Partu, ipsa Quæstioni subjici queat?*

Adversus prægnantem, *partu nondùm editô*, neque Confrontatio, neque Tortura, *omniumque minimè* Pœna capitalis decerni *potest. num.* 3. *& seq.*

Ne quidem Puerpera, ante *plenum* quadraginta dierum lapsum, *regulariter*, Torturæ subjici *potest. num.* 5.

Si, juxta Medici arbitrium, Puerperæ corporis vires *id patiantur*, *etiam* post viginti *solummodò. vel paulò plurium*, dierum lapsum, Forcipes pollicum, die Daumen Stöcke / absque tamen elevatione, *in casu necessitatis*, *eidem* benè applicari *possunt. num.* 6. *& seqq.*

Multi Doctores remissum hunc Torturæ gradum *ne quidem* pro Torturâ *agnoscunt. num* 9.

Tortura, *pro circumspectô Judicis arbitriô debet esse* moderata, *ne quid* durius, *vel* remissius *quoad illam statuatur. num.* 10.

In casu etiam levioris, contra Puerperam, *decernendi* Torturæ Gradûs Partui, per aliquot dies, *aliundè* de alimentis prospici *oportet. num.* 12.

Torturæ commoditissimum *est* Tempus matutinum. *num.* 13.

Si persona Epilepsiâ laborans matutinô tempore frequentiores *ejusdem* insultus *patiatur*, *tunc* etiam pomeridianis horis *nuda* Forcipum applicatio *benè, contra illam*, decerni *valet. num.* 14.

Quibus de causis Tortura, *ad minimum* quinque *vel* Sex horas, post *sumptum* cibum *soleat* differri? *num.* 15.

Monita de observandis ante *actualem Forcipum* applicationem. *num.* 16. *& seqq.*

Consilium Strykianum de Remediô ab insultu epilepticô præservativô *personis, hôc morbô laborantibus*, ante torturam, applicandô. *num.* 19.

Partu *vel* mortuô editô, *vel* mox *iterùm* vivis erepto, Puerpera, *pro qualitate corporis virium*, etiam ante viginti dies, Torturæ *subjici potest num.* 20.

Annectuntur nonnulla Interrogatoria Reæ, *sub Quæstione*, proponenda. *num.* 21, *& seqq.*

CONSILIUM OCTOGESIMUM PRIMUM.

Ad proximè præcedentia duo Resp. pertinens suppletoria Consultatio de Pœnâ supra nominatis Reis, *post exantlatam ab ipsis Torturam, tandem* infligendâ.

Declaratio Vitrici, *sub* trinâ Elevatione *facta, pluribus recensetur. num.* 1. *usque ad num.* 17.

Quoad pœnam ulteriorem supplicii *fundandam nihil refert, utrum quis* sua manu *ipse hominem* occidat; an *verò cum eo, qui eadem exequitur, dolosè* conspiret? *num.* 18.

Adducitur Corteæ fœminæ, *tùm* ab initio *post publicationem interlocutoriæ, tùm* in actibus confrontationis *tùm* sub applicatione Forcipum. *facta verisimilis* depositio. *num.* 19. *usque ad num.* 45.

Ad statuminandum Homicidium dolosum *ejusque pœnam ordinariam, etiam* Jure Divino, *non præcisè directa occidendi* vountas *requiritur*, *sed etiam* indirecta sufficiens *est num* 46. *& seq.*

Quænam talis *censeatur ibid*

Qui rei illicitæ operam *dant*, de omnibus *illis*, quæ immediatè ex eâ, *per se, & tanquàm* causâ ordinata, sequuntur, tenentur *justissimè. num.* 47

In casu, quando quis Confessionem sub Tortura *factam*, absque *ullâ ve*

Erroris, vel alterius justæ Causæ allegatione, *nedùm ejus legitimâ* probatione, revocat, Tortura, *regulariter, licet* n gradu *saltem* mitiore, repeti *potest. n.* 49.

Tametsi *alia* nova Indicia non adsint. *num.* 50.

Hæc ipsa Confessionis *semel factæ* Revocatio per se novum indicium *constituit. num.* 50.

Quænam *conscientiosus* Judex, in casu reiterandæ Torturæ, *ex pio B. Brunnemanni monito*, potissimùm in oculis habere *debeat? num.* 51.

Adducuntur nonnullæ Rationes, *ob* quas in proposito, *non obstante à Vitrico factâ suæ confessionis revocatione*, Repetitio Torturæ, quoad neutrum Reorum, *jure* locum habere *possit. num.* 43. *usque ad num.* 64.

Extra casum *confessionis semel factæ* Revocationis Tortura, sine novis indiciis, repeti *nequit. num.* 58.

Quando *ex circumstantiis verisimiliter* apparet, Torturæ repetitionem *ad* nihil, *vel ad minimum* parùm profuturam, *illa* rectiùs omittitur. *num.* 59. *& seqq.*

Concluditur ad pœnam modicæ Fustigationis, *cum* perpetua Relegatione, utrique Reo *dictandam. num.* 64. *& seqq.*

Etiam in Crimine Infanticidii, *tametsi persona de illo suspecta omnia contra se militantia* Indicia per Torturam purgaverit; *tamen*, ob Culpam latam *ab ipsa commissam*, pœna *morti proxima, nempe* Fustigationis & perpetuæ Relegationis, *locum habere potest. num.* 66.

Ubi neque Confinatio, *neque* pecuniaria Pœna, *neque* condemnatio ad Operas publicas, *neque etiam* Relegatio temporalis, *vel similis pœna pedem figere potest, ibi necessariò* Pœna modicæ Fustigationis, *cum* perpetuâ Relegatione, *dictanda venit. num.* 67.

Modica Fustigatio *quænam dicatur? num.* 68.

Annectitur Sententia condemnatoria. *num.* 69.

Redditur Ratio, quoad Fœminam *epilepticam*, remissæ Positionis ad numellas. *num.* 70.

Præscribitur Modus *tùm contra Vitricum, tùm contra Fœminam* corream, exequendi Fustigationem. *num.* 71. *& sq.*

Etiam in criminali Processu, *utriusque Partis* Submissio, *ante publicationem Sententiæ, ad conservandam ordinem Processûs*, necessaria *est num.* 73.

In casu exequendæ modicæ Fustigationis Carnifex, *à Iudice, in absentia Rei*, de Modo *circa illam adhibendo, in specie* priùs monendus *venit. num.* 74.

CONSILIUM OCTOGESIMUM SECUNDUM.

DE Obligatione, *Civitati Imperii*, per vim militarem illicitam, extorta, *ejusdemque* probatione: *Ad illustrationem* Pacis Westphalicæ, *artic. IV. §.* 46.

Exhibetur Quæstio cardinalis *hîc ventilanda*: An ea, *quæ* Civitatis, *de qua quæritur*, Incolæ *ac* Cives, de vitiosa *eidem extorta* obligationis qualitate, *ad Articulos & Interrogatoria ipsis proposita*, juratò adseverârunt, pro legitima *ejusdem* probatione haberi *queant? num.* 4.

Quando nullum, *vel* valdè exiguum Commodum ex Causæ *ad Universitatem spectantis* victoriâ ad Testem redundat, *tunc* ipse à testimonio pro Universitate *dicendo* excludi nequit. *num.* 7. *& seqq.*

Nemo, ob minimum Lucrum, perjurium committere, *sicque* animam suam æternæ damnationis periculo subjicere *voluisse præsumitur. num.* 15. *junctis num.* 22. *& 26.*

Exhibentur Depositiones Testium *prætensam* Vim illicitam *clarissimè* comprobantes. *num.* 16. *& seqq.*

Quando Testes, ob *suam* Exemptionem, *vel* Paupertatem, *&* Non-Solutionem

tionem Collectarum, nullum gravamen *ex sinistro Causæ ad Universitatem spectantis eventu* percipiunt, *tunc ipsi* validum pro illa testimonium *perhibent. num.* 23.

Præprimis si ejusmodi Testes numerum vulgarem, *duorum nimirum, vel trium,* excedant. *ibid.*

Hinc etiam in Causa Pascuorum *Universitatis* Cives pauperes, *qui nulla animalia habent,* testium munere *benè fungi possunt. num.* 24.

Quotiescunque Testis de Universitate *est* pauper, *&* non habet media utendi rebus, *quoad usum,* ad singula *ejus membra* pertinentibus, *toties quoque* pro eadem testimonium *ferre potest. num.* 25.

Idem *etiam* in talibus Causis *obtinet, ex quibus,* ob numerosam Civium multitudinem, *saltem* Modicum *seu* Minimum incommodum, *vel* commodum *ad singulos pervenit. num.* 26.

Quando, *ob* Facti antiquitatem, *vel etiam* Belli, *quô Obligatio extorta est, injurias, aut denique ob* Militum, *omnes atrocitates & nequitias committentium,* in Urbe *vel aliô locô* præsentiam, veritas aliter haberi non potest, *tunc etiam illorum* Civium depositiones, *qui* majus commodum *vel* incommodum *ex illa Causa percipere possunt*, cum assertis illorum, *qui* nullum, *vel* minus lucrum *aut* damnum *exindè percipiunt,* in vim plenissimæ Probationis *recipi valent. num.* 28.

Jurata depositio forensium Testium testimonia Civium *egregiè* adjuvat. *num.* 30. *juncto num.* 23.

Recensentur *complura notabilia* Adminicula, Testium depositiones *in proposito multùm* roborantia. *num.* 31. *usque ad num.* 41.

Pacificatio Westphalica *omnes ejusmodi* Obligationes vi militari illicita extortas irritas *fecit. num.* 34.

Edictum, quod metus causa, *ipsum* Spiritum S. *Prætori in os* dictitasse, *Schneidewinus pronuntiat. num.* 34.

Testimonium *B. Franzkii* de licentioso Officialium bellicorum *sui temporis cum provincialibus* agendi modo. *num.* 37.

Paria *remissivè* ex aliis *adducuntur. num.* 37.

Quando incertum *est*, utrum, ob succumbentiam Universitatis *in lite,* singulis Civibus imponenda sit Collecta? *tunc* Causa non *dicitur* spectare ad singulos, *neque* singuli Cives à *dicendo* testimonio *eapropter excluduntur*; secùs, si *hoc sit apertum &* certum. *num.* 45. *& seqq.*

Hanc doctrinam notabile verbum *haud immeritò vocat Alexander Tartagnus. num.* 48.

Ostenditur, Testes in proposito casu *non saltem ex auditu alieno*; *sed* ex certa Scientia *de vitiosa obligationis, de qua quæstio est, qualitate* testatos *esse. num.* 50. *& mult. seqq.*

Quando Testis *suo proprio sensu* Contrahentes ipse audit, *hoc non de auditu; verùm* propriissimè sic dictum Testimonium *censeri debet. num.* 75.

Idem etiam dicendum, si Testes, *de violenta Obligationis extorsione testaturi,* Procerum Civitatis violentam *&* injustam incarcerationem *ipsi* viderint, *&* Causam *istius incarcerationis*, à prætensis Creditoribus *&* *istius violentiæ* Executoribus *non saltem* ipsis, *&* *quidem* per ipsos incarcerationis durantis dies; *sed & porrò* à Proceribus incarceratis, *& post Obligationem extortam rursus dimissis,* multoties desuper suspirantibus, audiverint. *num.* 76.

Instrumentum Pacis Osnabrugensis Cæsareo-Suecicum Obligationes *&* Instrumenta, *per vim bellicam,* illicitè extorta, *adeò* nulla *reddidit, ut* ne quidem judicium, *eo nomine,* intentare *permittat. num.* 81. *juncto num.* 147.

Violenta *ejusmodi* Obligationum extorsio *in* Bello tricennali *admodùm* frequens *fuit. num.* 81. *& seq.*

Si quis aliquem in carcerem *detruserit*, ut *ei* aliquid extorqueret, quicquid

quid ob hanc causam factum, *etiam inspecto* Jure Romano, nullius *est* momenti. *num.* 83.

Promissio incarcerati, *in dubio*, per vim & metum facta *præsumitur*. *num.* 84.

Etiam illa Probatio, *quam* unica Juris præsumptio *parit*, evidens, plena, manifesta, *ac* indubitata probatio *dicitur*. *num.* 85.

Ad Metum probandum, *ceu rem difficilis probationis*, etiam præsumtiones *sufficiunt*. *num.* 86.

Omnes DDres hanc Præsumptionem, *cùm* carceri mancipatus *sese* Metum *passum* queritur, *procul dubio* à Judice approbandam *esse* dictitant. *num.* 87.

Confessio defuncti *etiam* Hæredibus *præjudicat*. *num.* 89.

Quando cum depositionibus Testium de auditu auditûs *duntaxat testantium*, alia Adminicula, *imò etiam ipsa* Creditoris confessio concurrit, *tunc* in probandâ violentâ Debiti extorsione *illis fides denegari haud potest*. *num.* 90.

Excutitur Confessio Creditoris *in casu proposito de Obligatione ab ipso violenter extorta*. *num.* 90. *& seqq.*

Post Conclusionem in causa, *regulariter*, nulla *amplius* Instrumenta produci *queunt*. *num.* 96.

Probatio per Confessionem Adversarii *etiam* post Conclusionem *in causa admittitur*. *num.* 98.

Quando de Læsione enormissima *quæritur*, Ecclesiæ, Civitates, *itemque aliæ* Universitates *etiam* per integros XL. annos *in integrum* Restitutionem *petere possunt*. *num.* 99.

Mododictum Beneficium Minoribus, *& illis, qui* minorum jure *gaudent*, *in specie etiam ad hoc, ut ii sis*, post Causam conclusam, Instrumenta *adhuc* producere *liceat*, *modis omnibus concedendum*. *num.* 100.

Judex in *concedenda* Restitutione in integrum haud difficilis *esse debet*. *num.* 101.

Quando Judex, hoc Remedium *Parti*, ex causa, competere *videt*, *tunc ipsemet* ex officio processum, *pro illa concedenda*, decreto prævenire *non saltem* potest; *verùm etiam* tenetur. *num.* 102.

Hoc & Rationem *suadere*, & Praxin *observare testatur Mevius*. *ibid.*

Destruitur fides Testium à Parte actrice productorum, *per adductas multas rationes, & contrarias concludentissimas Præsumtiones*. *num.* 104. *& mult. seqq.*

Testis à Judice non evocatus & examinatus *nihil fidei meretur*. *num.* 107.

Testis in uno falsus *vel* mendax, in omnibus talis *censetur*. *num.* 113.

Sive ille super connexis, *sive super* separatis *deposuerit* Articulis. *num* 114.

Ne Princeps *quidem* hoc facere *potest, ut* Testis in uno falsus non *sit* falsus in omnibus. *num.* 115.

Depositio Testis incerta nihil *penitùs* probat. *num.* 130.

Testis inverisimilia deponens, *non saltem* non probat; *verùm etiam* de falso suspectum *se reddit*. *num.* 131.

Tametsi tales Testes *numero* plures *sint*. *num.* 132.

Data paritate Probationum *pro Actore & Reo, regulariter*, Pars conventa absolvi *debet*. *num.* 133.

Quando causa Metûs, *ex quô quis aliquid promisit*, tempore subsecutæ Solutionis *adhucdùm* duravit, *tunc, regulariter*, Metus, per *subsecutam* Solutionem, haud *censetur* purgatus. *num.* 140.

Si Maritus Uxorem *ad aliquid faciendum*, per vim ac metum, *semel* coëgerit, *tunc ex actibus subsequentibus* purgatio Metûs *haudquaquàm colligitur*, quoadusque Maritus in vivis est. *num.* 141.

Cessante *vel* Durante causa cessat *vel* durat *etiam* Effectus. *num.* 143.

Contra-

Contrariorum eadem *est* Ratio. *num.* 143.

Exceptio retentionis *vel* compensationis adversus Depositum, *regulariter, nullum sortitur locum. num.* 144.

Quando ex Actu, post metum *illatum* subsecuto, alia Præsumptio, quàm ratificationis, capi potest, *tunc* potiùs illa, *quàm Præsumptio metûs purgationis*, admittitur. *num.* 145.

Illustratur *hoc exemplo* Venditionis metu extortæ, *ejusque nomine* factæ Solutionis. *num.* 146.

Quando Actus metu gestus ab initio *ipso jure* nullus *fuit, tunc* ex Actibus subsecutis, *regulariter*, ne quidem Metûs purgatio *colligi potest. num.* 148.

Applicatur *hæc Regula* Contractibus per vim bellicam illicitam extortis. *num.* 149.

CONSILIUM OCTOGESIMUM TERTIUM.

DE Processu in Contumaciam contra Principis cujusdam interioris admissionis Consiliarium. An, *& quatenùs* ille, *post adhibita omnia* legitima Media, *nihilominùs* ad Articulos Inquisitionales respondere detrectans, *tandem, in pœnam suæ Contumaciæ*, pro Confesso & Convicto haberi, pœnaque omnium bonorum Confiscationis, *ac* perpetui Carceris, *contra ipsum*, decerni, *&* ad effectum perduci *possit?*

Recensetur Facti Species. *num. 1. usque ad num. 15.*

Formantur duæ Quæstiones *hîc* enucleandæ. *num. 16. & 17.*

Præmittuntur nonnullæ Conditiones *&* Præsuppositæ ad *fundandam* legitimam earundem decisionem *oppidò* necessaria. *num. 19. usque ad num. 25.*

Reus, *nisi* de Corpore delicti *satis* constet, *nullo casu* ad mortem damnari *potest. num. 21.*

Deficiente hôc *omnis Processûs criminalis angulari quasi lapide & basi*, universa, *in illo, seu* per specialem inquisitionem, *seu* incarcerationem, *seu* accusationem, *seu* torturam, *& sic porrò* peracta omnimodâ, *eapropter, &* immedicabili Nullitate *laborant. num. 22.*

Ad hunc effectum, ut adversus Contumacem in non-respondendo ad Articulos inquisitionales pœna Confiscationis, *vel similis*, decerni *possit, requiritur, ut* probationes *vel* indicia *eidem imputati* Criminis *tàm* clara *&* indubitata *sint, ut ab ipso* probabiliter in dubium vocari, *vel* enervari *nequeant. num. 23.*

Quatenùs per Instrumenta, *& præprimis per* Epistolas, Crimina probari *queant? remissivè notatur. num. 23.*

Pœna Confiscationis adversus Contumacem *in non-respondendo aliter* decerni nequit, *quàm si etiam*, propter Crimen *eidem* imputatum, Pœna capitis, *vel* perpetui Carceris locum sortiri *posset. num. 24.*

Idem *etiam* de Banno Saxonico *statuminat B. Carpzovius. ibid.*

Quæ ad legitimam Processûs criminalis *præcipuè* capitalis, formam Jus Naturale *vel* Divinum *requirit, illa etiam* supremi *in terris* Principes, *in determinatione ejusmodi Causarum, modis omnibus* observare tenentur. *num. 25.*

Ut ad propositas duas Quæstiones principales tanto certiùs & securiùs responderi queat, evolvitur *hæc quasi* intermedia Quæstio: Utrum, *in casu subsirato*, eousque formatus, & ab ipso Reo, sine protestatione, tacitè approbatus, Processus inquisitorius, ad ejusdem instantiam, in accusatorium mutari *debeat? num. 26. usque ad num. 83.*

Afferuntur nonnullæ Rationes dubitandi pro affirmativa. *num. 27. usque ad num. 39.*

In Processu accusatorio innocentia *Rei longè* faciliùs *ac* certiùs demonstrari *potest, quàm in* Inquisitorio. *num. 27.*

Pro

Pro Innocentia *Rei* omnes Judices *summò studiò* laborare *tenentur*, *num.* 28.

Modicum Intervallum *ne quidem scrupulosissimum* Stipulationis Contractum vitiat; *dummodò* responsio eodem die subsequatur. *num.* 31.

Princeps, *nullum in terris superiorem recognoscens*, Processum inquisitorium in accusatorium transmutare *benè potest*. *num.* 33.

An Inquisitio & Accusatio, in unô *eodemque* Processu, *sine mutuô impedimentô*, concurrere *possint*? *num.* 34.

Judex *quidem* pro abbreviandâ Lite, *maximè* criminali, *modis omnibus* laborare; *veruntamen simùl etiam*, ne quid *in* Inquisiti *vel* Accusati innocentia *eruenda* omittatur, *quantum fieri potest*, religiosè curare *tenetur*. *num.* 36.

Hæc ipsa *in gratiam* Innocentiæ *ab omnibus Judicantibus suscipienda* Cura apud *nostri* Imp. *Rom. Germ.* Status *tantum valuit*, *ut* nonnulli *ex iis* Processum accusatorium, *ceu multo tutiorem ac securiorem*, inquisitorio simpliciter prætulerint; Alii *verò* Inquisitorium *quidem*, *ceu ordinarium*, in sua Fora receperint; *veruntamen* Reis liberam facultatem *unum pro altero* eligendi *simùl illibatam* reliquerint. *num.* 37. *& seq.*

Illustratur *hoc* posterius *notabili* Serenissimi Electoris Brandenburgici exemplo. *num.* 39.

Sequuntur Rationes decidendi negativæ. *num.* 40. *usque ad num.* 76.

In Judiciis *peculiarem cujuslibet* Curiæ stylum *accuratè* observare *unumquemvis* oportet. *num.* 42.

Stylus Curiæ eandem *cum* Lege *ac* Consuetudine Vim *habet*, *à quô proindè* nemini, *& præcipuè* Subditis, recedere non licet. *num.* 43.

Omnes Litigantes *illius* Loci & Fori legibus, *in quo lis ventilatur*, obnoxii *sunt*. *num.* 44.

Processus Inquisitorius *non solùm* Naturali & Gentium Juri consentaneus; *verùm etiam* ab ipsomet sanctissimo Deo *Ter opt. Max.* adhibitus & approbatus *rectissimè dicitur*. *num.* 45. *& seq.*

Eundem non saltem Jus Civile *constabilivit*; *verùm etiam* Jus Canonicum, *itemque Jus novissimum* criminale Carolinum, *& plerarumque* Imperii Civitatum, *imò etiam integrarum*, *tùm* nostri Imperii, *tùm* extranearum Provinciarum *moderni* Mores approbarunt, *eôdemque omnium* frequentissimè utuntur. *num.* 47. *& seqq.*

Processus Inquisitorius, *hodiè*, *ex generali Consuetudine*, *non minùs est* Remedium ordinarium, *quàm Processus accusatorius*. *num.* 50. *& seqq.*

Judex hodiè, *ex officio*, per viam Inquisitionis, *contra Reum*, procedens *ipse* Accusatoris partes *quodammodò sustinet*. *num.* 52.

Modus in Processu accusatorio procedendi *ordinarius*, idem ferè *est* cum illô, qui *etiam* in Civilibus *observatur*. *num.* 53.

Forma Processûs Inquisitorii, *per summam*, *exhibetur*. *num.* 54. *& seqq.*

Fiscalem Judicis inquirentis Ministrum *non malè appellat Antoninus Thesaurus*. *num.* 56.

Litis Contestatio ne quidem in Processu inquisitoriô, in totum, omitti *potest*. *Et* quid eandem *in Processu hoc* constituat? *num.* 56. *& 58.*

Inquisitus *innocentiam suam deducere volens*, cum suis defensionalibus *& elisivis* Articulis, *regulariter*, non auditur, *antequam* ad Inquisitionales, *vel* Additionales, remotô Advocatô, propriô ore, responderit. *num.* 58. *& seqq.*

Æquè ac in Judicio Civili Exceptiones, non nisi Lite contestatâ, admittti *solent*. *num.* 58.

Viam, *quam quis* semel, *ipso facto*, elegit, in judicio porrò ambulare *necessum habet*. *num.* 62.

Jus nostrum, *regulariter*, nemini variandi licentiam *indulget*, nisi *aliqua* Æquitatis ratio *illam* suadeat. *num.* 63.

Protesta-

Protestatio super eô *interposita*, *ad quod quis* de Jure tenetur, nullius *est* momenti. *num. 66.*

Protestationes, post actum *jamjam* perfectum *interposita*, *planè sunt* frustratoriæ. *num. 67.*

Protestationes præcedere *debent* actum, *super quo interponuntur*; non *illum* sequi. *num. 68.*

In Processu Inquisitorio, *regulariter*, eadem Processûs substantialia, *idemque* Ordo & Solennitates, *sub pœna nullitatis, observari debent*, quæ in Accusatorio. *num. 69.*

Inquisitio successit in locum *olim longè frequentioris* Accusationis. *n. 70.*

Surrogatum *induit* naturam *ejus*, in cujus locum *est* surrogatum. *n. 71.*

Quamprimùm Inquisitus ad Articulos Inquisitionales *ipsi propositos respondit*, *statim eidem* omnia Acta inquisitionalia, etiam *illa*, *quæ tantùm* ad informandum Judicem *faciunt*, ex officio communicari; unus, *vel* plures Advocati permitti; Actorumque ad impartiales Jctos Transmissio, & quicquid *aldi*, ad tuendam *ipsius* Innocentiam, quâcunque ratione, *proficuum esse potest*, largissimè indulgeri *debet*. *num. 72. & seqq.*

Actorum criminalium *ad Impartiales Jctos* Transmissio Judicibus quinquagies septies, *in Ordinat. Crimin. Carolina*, injungitur. *num. 74.*

Si hæc ipsa Transmissio *etiam* à tali Principe *fiat*, quem Ordinatio Carolina per se non obligat, *tunc* Processus inquisitorius, *ejusdem nomine susceptus*, *tanto magis* ab omni præcipitantiæ & injustitiæ suspicione immunis *redditur*. *num. 75.*

Annectuntur Rationes respondendi. *num. 77. usque ad num. 83.*

Quo respectu Processus accusatorius *vulgò dicatur* ordinarus? *num. 77.*

Processus accusatorius inquisitoriô *quidem* securior *est*; *Si tamen &* hic juxta legitimam *suam* normam instituatur, *ne sic quidem* Reo sufficiens *suam* innocentiam detegendi ac defendendi ratio *deerit*. *num. 78.*

A Contractu Stipulationis ad Protestationem, *contra disertam Legum dispositionem*, non valet consequentia. *num. 80.*

Ad *legitimam* Protestationem præcisè requiritur, ut *illa*, *vel* ante, *vel* in ipso illo Actu, *super quo interponitur*, *ab aliquo* fiat. *num. 80.*

Princeps, *nullum Superiorem in his terris recognoscens*, Processum inquisitorium *quidem*, ad instantiam Rei, in accusatorium mutare potest; *veruntamen ad hoc* de Jure non tenetur. *num. 81.*

Primæ Quæstionis *principalis* resolutio, per tria *distincta*, *& nonnihil specialiùs formata*, membra, *exhibetur*. *num. 85. usque ad num. 126.*

In priore *ventilatur hæc* Quæstio: Quibus legitimis mediis Inquisitus, *in casum perseverantis Contumaciæ*, ad respondendum compelli possit? *num. 86. usque ad num. 109.*

Repetuntur *denuò sub num. 19. & seqq.* præmissæ Præcautiones. *num. 86.*

Deciditur, *quòd*, *si* Corpus *imputati* delicti *sit* certum, & ex Literis *ad Inquisitum*, *vel ab ipso ad alios transmissis*, ad Torturam contra Ipsum decernendam urgentia & sufficientia Indicia colligi *valeant*, hæc, *adversus ipsum*, benè decerni *possit*. *num. 86. & seq.*

Accedente *speciali* Principis Consensu, Tortura *etiam* contra supremi Regiminis, *sive* intimioris admissionis Consiliarium in non-respondendo *ad articulos inquisitionales* contumacem, *cæteris paribus*, *bene* decerni *potest*. *num. 88.*

In Criminibus levioribus *Reus in* non-respondendo Contumax, *regulariter* captis pignoribus, *vel* mulctæ dictione, *ad respondendum compellitur*: In gravioribus *verò*, *si omnem tùm* de inferendâ *Summi gradus* Torturâ, *tùm de imputatô* Crimine pro confessatô accipiendo, *nunquàm non præmittendam fortiam* Comminationem *pertinaci sua contumacia* frustratoriam reddiderit, *tle*, *cæteris paribus*, Torturæ *optimo maximo jure* subjicitur. *num. 89. & seqq.*

Contumax in non-respondendo positionibus, *regulariter*, pro Confesso *habetur*. *num.* 91.

In Causis *tamen* criminalibus *propriè dictis* hoc ad pœnam capitalem non sufficit. *num.* 92.

Pertinax Silentium *in* civilibus, *in ordine ad Probationem*, *acceptatur* pro Negatione. *num.* 96.

Quando adversus Contumacem *in non respondendo* Tortura *decernitur*, *tunc illa*, *non tàm ad eruendam ipsius Delicti Confessionem*, *quàm potiùs* ad extorquendam, *eousque pertinaciter tardatam*, congruam Responsionem adhibetur. *num.* 98. 100. *& seqq.*

Nec, *regulariter*, *ei* ad respondendum Dilatio danda *est*. *num.* 99.

Tortura *tamen in ejusmodi casu* moderata *esse debet*. *num.* 101.

Ad Torturam ex capite Contumaciæ *decernendam* etiam Indicia non adeò violenta *sufficiunt*. *num.* 102. *& seqq.*

Imò hoc ipsum, *quòd* Reus *ad articulos inquisitionales* non vult cathegoricè respondere, sufficiens ad Torturam indicium *per se* præbet, *ita*, *ut* alio indicio opus haud sit. *num.* 103. *& seqq.*

Nisi adversus *ejusmodi* Contumaces Tortura uti liceret, quilibet Reus *facili negotio promeritum* supplicium effugere *posset*. *num.* 104.

Non minùs fallax, *quàm* periculosum, veritatis *eruendæ* remedium *est* Tortura. *num.* 106.

Quando Contumax *in non-respondendo* Criminis *eidem imputati*, suâ propria & indubitatâ manu, *plenariè* convinci *potest*, *tunc Judex*, *etiam* sine prævia Tortura, *ad* ordinariæ pœnæ executionem progredi *valet*. *num.* 106.

Sin ejusmodi Inquisitus Literas, *vel alias* scripturas, *contra sese productas*, pro suis haud recognoscat, *tunc*, *ad explorandam manûs certitudinem*, *regulariter*, Comparatio literarum institui *debet*, antequàm Tortura corporalis, *adversus ipsum*, decernatur. *num.* 107.

Aliquando *etiam* Reus, sine hac Comparatione, ex sua Scriptura condemnari *potest*. *num.* 108.

Evolvitur alterum Primæ Quæstionis *principalis* Membrum, *in quo disquiritur*: *Utrum*, ob Inquisiti eousque, contra tot serias dehortationes & Comminationes, spretisque omnibus eidem ad deliberandum indultis plurimis dilationibus, pertinacissimè continuatam Contumaciam, Articuli inquisitionales eidem propositi, etiam sine præambula Tortura, pro confessatis haberi queant? *num.* 109. *usque ad num.* 125.

Multi DDres *generaliter asserunt*, *quòd in talibus casibus*, *si* Inquisitus compluries admonitus, *&* per minas *aliquoties* repetitas conterritus, *nihilominus* in sua *in non respondendo* Contumacia perseveret, *ipse omninò* pro convicto & confesso *haberi*, *&* ad *promeritam* pœnam rapi *valeat*. *num.* 111.

Alii hoc *simpliciter* negant. *num.* 112.

Nonnulli *ejusmodi* pertinax Silentium *saltem* in vim Negationis *accipiendum existimant*, *sic*, *ut indè* Fiscus se ad probationem commissi Criminis, *quamcunque in promptu habet*, accingere *valeat*. *num.* 113.

Plerique *in hoc unanimiter consentiunt*, *quòd*, *si vel in loco delicti commissi* peculiare Statutum *extet*, *quòd* Contumax, *seu* in non-veniendo, *seu* in non-respondendo *talis*, *præsertim quando non agitur de ultimo supplicio*, pro convicto & confesso *habendus sit*: *Vel si etiam in* ejusmodi, ex suprema, nullum superiorem recognoscentis, Principis autoritate, *contra aliquem*, decreto Processu inquisitorio, *consimile* speciale Præceptum comminatorium *aliquoties interpositum*; *veruntamen illud* ab Inquisito *pertinacissimè* contemtum fuerit, *tunc ejusmodi* Contumax, quoad omnia *eidem* proposita interrogatoria, jure *optimo* pro convicto & confesso *haberi valeat*. *num.* 114. *& mult. seqq.*

Statu-

Statutum, *quòd* Contumax habeatur pro Confesso, *etiam* in Banni-
to in contumaciam *locum habet. num.* 116.

Etiam Delictum, *quod* ob Contumaciam pro confessatô *habetur, juris intellectu*, verè probatum dici *potest. num.* 118.

Banno proscribendus *non* citatur ut Reus, *nisi* præcedentibus *legitimis* indiciis, *quæ ferè* Torturæ locum *facere possent. num.* 118.

Ipsa Banniendi contumacia grave, *adversus ipsum*, Indicium *constituit. num.* 118.

Sicut Princeps, *nullum Superiorem recognoscens*, Statutum, de Delicto ob contumaciam pro confessato accipiendo *comminatorium*, generaliter valiturum, *procul dubio* condere *potest*: *ita etiam* idem, per Præceptum Speciale, *concurrentibus iisdem requisitis, statuendi* jus *habet. num.* 119.

Talis, per viam, *ut loquuntur*, Monitorii, *seu Præcepti comminatorii*, procedendi Modus *cumprimis* in Tribunalibus Auditoris Cameræ & Gubernatoris Urbis Romæ ordinarius *& valdè frequens est. num.* 121.

Applicantur *hac Jura* Casui substrato. *num.* 122. *& seqq.*

Quod Principi placuit, Legis *habet* vigorem. *num.* 123.

Pontifex Rom. *in* terris ad sedem Papalem spectantibus Principis secularis independentis *eminentiâ potitur. num.* 124.

Quod juris Pontifici *in dictis terris competit*, *id multo magis* alii, nullum superiorem recognoscenti, Principi, *in suis ditionibus*, competere *censendum. num.* 124. *& seq.*

Multa supremo Principi licent, *quæ aliis* Inferioribus *sunt* interdicta. *num.* 125.

Sicuti Summum *censetur* Delictum, Majestatem Cæsaream *obstinatè* contemnere; *ità etiam* alterius summi Principis Contemptus summum *pariter* delictum constituere *rectè dicitur. num.* 126.

Enucleatur Tertium primæ Quæstionis *principalis* Membrum, *in eo consistens*: Utrum, in consequentiam aliquoties repetitæ seriæ Comminationis, pœna omnium bonorum Confiscationis, *adversus* Inquisitum, ob Contumaciam in non respondendo eousque pervicacissimè commissam, purè tandem decerni, & ad realem effectum perduci possit? *num.* 127. *usque ad num.* 148.

Multi *DDres* Contumaciam *pro* verô *& gravi* delictô habent; *Alii verò tandem nonnisi* impropriè tale *reputant. num.* 128. *& seq.*

Hinc etiam quoad Pœnæ, Contumaci, *alterutrius generis*, infligendæ, determinationem, *DDres pariter* diversimodè sentiunt: *Aliis* pœnam totius causæ Amissionis, *nonnullis* ultimi supplicii, *plurimis pœnam* Criminum confessatorum, *vel* Publicationis omnium bonorum justam *existimantibus. num.* 129. *& seqq.*

Verior *tamen est* Sententia, *quòd hujusmodi* Contumacia, *quæ* in contemptum supremi Principis, & ab illo profecti legitimi Præcepti, *in non veniendo, seu in non-respondendo*, committitur, *præsertim ab illis, qui ob aliquod gravius Delictum accusati, vel inquisitioni subjecti sunt*, pro gravissimô Crimine *haberi debeat. num.* 134. *& 138.*

In tantum, ut illa non saltem in genere criminali arbitrariâ; *sed etiam in specie* Capitali pœna coerceri *valeat. num.* 135. *& seqq.*

Hæc sententia Jure *quoque* Divino comprobatur. *num.* 137.

Contumacia, *adversus summum Principem, præprimis* in non-veniendo *commissa*, quomodo Jure Saxonico puniatur? *num.* 137. *in fine.*

Pœna *omnium bonorum* Confiscationis, ob Contumaciam *in* non-respondendo, adversus summi Principis præceptum, *pertinaciter* commissam, *etiam tunc* decerni *potest, quando* nulla de eadem, *in casum perseverantiæ*, decernendâ, præcessit Comminatio. *num.* 139.

Idem etiam, præprimis in talibus terminis, quando Reus, post formatam Ac-

cusationem vel Inquisitionem legitimè citatus, *ad respondendum modis omnibus adigitur, &* propter ipsius *præfractam* Contumaciam sententia condemnatoria fertur, quoad illos *quoque* Judices, qui superiori Magistratui subsunt, *locum obtinet. num. 140.*

Modò *hoc casu* pœna hæc *etiam* Crimini, *ob quod dictatur, sit* consentanea. *ibid.*

Quando Decretum *vel* Statutum *alicui*, ob *delictum vel* Contumaciam, pœnam Confiscationis *bonorum* imponit, *tunc* dispositio Authenticæ, Bona damnatorum. nullum *obtinet* locum. *num. 141.*

Si in aliquô locô generalis Consuetudo, *vel* Statutum *vigeat, quòd* ob contumaciam adversus Summum in illis terris Principem *vel* Dominum *commissum*, pœna omnium bonorum Confiscationis ejusdem Reum manere debeat, tunc *ipsa* hæc pœna, *existente casu*, justissimè decernitur. *num. 143.*

Describitur, ex Farinacio, Modus adversus Contumacem, *in* casu delicti *tùm* capitalis, *tùm* non-capitalis, *procedendi*, Romæ usitatus. *num. 144.*

Adducitur remissivè Consuetudo Siciliæ, *quoad hoc punctum, obtinens*; *itemque* Juris Saxonici, *de eodem, sanctio. num. 144. & seq.*

Commendantur *nonnulla* ante *actualem* Bb. Confiscationis publicationem & executionem in substrato observanda. *num. 147.*

Exhibetur Secundæ Quæstionis *in hoc consistentis*: Utrum in casum, si Inquisitus, etiam quoad alios ipsi forsan ulteriùs proponendos Articulos inquisitionales, spretâ pariter, de iisdem in casum contumaciæ pro confessatis accipiendis, & dictanda perpetui Carceris pœna, præmittenda seria Comminatione, similem in non-respondendo Contumaciam commissurus, sit hæc quoque Pœna, post elapsum Terminum Saxonicum eidem præfigendum, adversus ipsum, executioni mandari valeat? *resolutio. num. 149. usque ad finem.*

Hæc Quæstio affirmativè deciditur *tùm in casu*, si Delictum ab Inquisito commissum *sit* per se capitale, *tùm etiam*, si illud ex ordinaria sua natura pœna Confiscationis bonorum haud maneat. *num. 150. & seqq.*

Frustra *peculiaribus* exoratur precibus, *quod* Jure Communi *jam ante* concessum *est. num. 152.*

Pœna, per specificam Juris sanctionem statuta, *etiam* citra præcedaneam *specialem ejus* Comminationem, *justissimè* imponitur. *num. 152.*

Pœna Carceris perpetui *de* Jure Canonico *&* Carolino *nonnisi* in certis terminis, *nec* ob aliud Delictum *quàm ob quod* pœna mortis naturalis dictari *potest, decernitur. num. 154.*

Hæc Pœna cum capitali eodem *ferè* passu ambulare *censetur. num. 155. & seqq.*

Hinc etiam comparatur Damnationi in metallum, *itemque* Servituti. *num. 156.*

Ubi Jus Civile, *pro commisso Delicto*, pœnam Mortis *imponit, ibi* Jus Pontificium *Clericali v. g. dignitate exutum* in perpetuum *è contra* Carcerem *detrudit. num. 159.*

Plurimi DDres perpetuam Incarcerationem Morti *solummodò* Civili *æquiparandam, eaque de causa* eandem *etiam ita* temperandam *esse statuunt*, ne *ad eam condemnatum* intra paucos dies interire *oporteat. num. 160.*

Si, ob Contumaciam, adversus Supremi Principis Præceptum *pœnale* Mortis comminatorium, *sive non veniendo, sive non respondendo commissam, pro qualitate circumstantiarum*, pœna ultimi Supplicii *decerni potest*; *tunc multo magis adversus obstinatum ejusmodi supremi sui Domini vel Principis Contemtorem*, perpetui Carceris pœna decerni *&* ad effectum perduci *poterit. num. 161. & seqq.*

Etiam in *illis* Delictis, quorum pœna, *regulariter*, tantùm est deportatio, Contumax sub pœna ultimi supplicii *ad comparendum vel respondendum*

dum adigi, &, si non pareat, hæc ipsa effectui, adversus ipsum, dari *potest. num.* 162.

Sin Delictum *nec mortis, nec deportationis; sed aliam* mitiorem pœnam promereatur; *tamen* pœna Triremium, *perpetua, vel temporalis, ob illud,* dictari *valet. num.* 162.

Fericidæ, *Edicta, vel alia similia* Mandata Venationis prohibitoria, *etiam* à nostri Imperii Principibus publicata, *præfractô contemtu* spernentes, *ob hunc ipsum Contemtum,* nostris moribus, ultimi supplicii pœna justissimè plectuntur. *num.* 163. *& seqq.*

Talis *protervus* Contemptus Principis *tùm* Crimini Sortilegii *atque* Idololatriæ, *tùm etiam* Hæreseos æquiparatur. *num.* 164. *& seq.*

Suadetur *sub finem* Pœnæ Carceris perpetui in perpetuam *solummodò* Custodiam transmutatio. *num.* 167.

Ad evitanda majora mala, turbas publicas, *vel* scandala publica, Princeps, *præcipuè supremus, pro delictorum varietate,* Reum tali perpetuæ Custodiæ tradere *benè potest. num.* 168.

CONSILIUM OCTOGESIMUM QUARTUM.

De *Jure* Retractus censualis.

Ad *fundandum* Retractum censualem, *etiam Jure Prov. Würtembergico,* duo *ad minimum* Prædia *requiruntur, ex quibus* uni eidemque Domino, *vel alii,* unus idemque, *atque ità* communis, Census, *fundiarius, vel impositititius, quotannis* præstari *debet;* Zwey Güther/ welche ehemahls/ einhändiger Zinse halber / zusammen gehört haben. *num.* 3. *& seqq junctô num.* 19. *& sq.*

Quibus modis *hæc Prædiorum qualitas* probari *valeat? num.* 5. *&* 44.

Hôc Retractûs censualis *solitariô* fundamento deficiente *non potest non etiam hic* ipse Retractus omninò *deficere. num.* 9.

Demonstratur hujusdem requisiti defectus in Casu proposito *complurib. Rationibus, & exindè adversus competentiam* juris *Retractûs concluditur. num.* 10. *usque ad fin.*

Census, & Decimæ *sunt duæ* diversæ præstationes. *num.* 11.

Quando Census fundiarius communis *ex pluribus prædiis debetur, tunc de Jure Würtembergico* communis *ejusdem* Collector (Ein Träger) *ab omnibus Censuariis* constituendus *est. num.* 20. *junctô num.* 31. *&* 71.

Ad probandam prædii qualitatem, *quòd nempe illud* communem *cum alio* Censum *debeat, ne quidem* Sculteti *in loco,* in scriptis & absque juramento *impertitum,* testimonium *sufficit. num.* 22.

In Ducatu Würtembergico omnibus, etiam infimi ordinis Præfectis, *in specie* Sculteto *cum* Consulibus & Scabinis, jurisdictio *haud dubiè competit. num.* 23.

Quando cum injurato & in scriptis *solummodò impertito* Sculteti testimonio, *alia fortiora* adminicula *concurrunt, tunc illud, regulariter,* in probatione ejusmodi Qualitatis *haud exiguam fidem meretur. num.* 23. *& seqq.*

Quando constat, Census ex pluribus prædiis *debitum nonnisi* eo tempore, *quô* unus *tantùm, idemque* simultaneus *eorundem* Possessor *fuit,* ex una manu *præstitum fuisse, tunc, præprimis inspectô Jure Würtemb. hac* præsumtio, *quòd* ille Census *omnibus illis prædiis* pro indiviso communis *sit, exindè tutò colligi nequit. num.* 29. *& seqq.*

Ex præsenti *rei* statu *tamdiu* ad præteritum *rectè* concluditur, *quamdiu hujus* diversitas *evidenter ac legitimè* non demonstratur. *num.* 33. *& seq.*

Jurati Officiales nihil à veritate alienum *in libro Censûs* scripsisse *præsumuntur. num.* 36.

Et proindè nec Error *ab ipsis commissus* intelligi *debet. num.* 37.

Sola Præfecti *vel* Officialis, *in libro publico*, non *adjectâ* Ratione, documento, *vel* testimonio, *obvia* Annotatio *istius Qualitatis*, *quòd nempe* prædium *aliquod cum alio* communem *eidem Domino* censum *præstet*, probationem *non conficit*. *num.* 35. *& seqq.*

Præsertim si illa evidenti Contrarietatis vitio *laboret*, *vel alias* Juris præsumtiones *sibi habeat* adversas. *num.* 38. *& seqq.*

Quod meum jam *est*, meum amplius *fieri nequit*. *num.* 41.

Neque Fiscus, *neque* alius quilibet, *ex suis* privatis subnotationibus, *ullius juris* probationem *efficere valet*. *num.* 43.

Hæc prædii retrahendi Qualitas, *quòd scil. illud* onere communis *alicujus* Censûs affectum *sit*, *non qualiter qualiter*; *sed* per necessariam probationem *demonstrari debet*. *num.* 45. *&* 46.

Etiam in Retractu Consanguinitatis. *num.* 47.

Utrum sola ejusmodi prædii, in classem prædiorum censualium, (Landgarbiger Güther.) *cum aliis huic oneri obnoxiis prædiis*, *in Libris publicis facta* relatio *ad* hanc probationem *sufficiat*? *num.* 49. *& seqq.*

Omnem Probationem de necessitate concludere *oportet*. *num.* 51.

Probatio aliter *se habens* non probat, *hoc* esse, quod *ab hoc* contingit abesse. *num.* 52.

Incerta & dubia Probatio *probantem* non relevat. *num.* 53.

Ultronea Retractûs *censualis* admissio *sequentibus prædii Possessoribus*, *si illud* verè censuale *non probetur*, *nullatenùs præjudicat*. *num.* 54. *& seqq.*

Hæc regula, *quòd* inter alios acta *aliis non officiant*, in ipsa ratione naturali *fundata est*. *num.* 57. *& seq.*

Quoad omnia *illa* prædia, *ex quibus*, *quotannis*, *uni Domino*, communis Census fundiarius, *vel* impositivus, *debetur*, Retractus, *tùm* censualis, *tùm* territorialis, *tùm &* quilibet alius *locum sortitur*. *num.* 60. *& seqq.*

Census fundiarius, *itemque* impositivus *quisnam dicatur*? *num.* 61. *& seq.*

Etiam illa prædia, *ex quibus* certus Annuus reditus, *frumentarius*, *vel vinarius*, Landgarb/ Frucht- oder Weingülte/ *debetur*, oneri *cujuslibet* Retractûs *obnoxia censeri debent*. *num.* 64.

Vocabulum Land-Garb *sive* Land-acht *quid* denotet, *& quænam* ejus *sint* Synonyma? *num.* 65. *& seqq.*

Jure Würtembergico Possessor prædii, *ex quo* Annuus reditus *alteri debetur*, *adversus Emptorem juris ejusmodi annuum reditum exigendi* jus Retractus *non minùs exercere potest*, *quàm* Emphyteuta, *vel* Superficiarius *contra Emptorem dominii utilis*. *num.* 70.

Idem etiam dicendum in casu, *quando ejusmodi* Prædium redituarium, *seu onere annui reditûs affectum*, inter duos *vel* plures *Possessores* divisum *est*. *num.* 71.

CONSILIUM OCTOGESIMUM QUINTUM.

DE Appellatione à rejectione Exceptionis, *præcipuè* peremptoriæ *atque* privilegiatiæ; *Itemque de* Executione Sententiæ prioris Instantiæ, per Judicem Appellationis, *simpliciter* confirmatæ.

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Subnectuntur ejusdem Rationes. *num.* 2. *usque ad fin.*

A rejectione Exceptionis, *præprimis* peremptoriæ, *&* litis finitæ, ad Superiorem provocatur *justissimè*. *num.* 3. *&* 4.

Exceptio rei judicatæ *in censu* Exceptionum peremptoriarum *&* litis finitæ *primum obtinet locum*. *num.* 3.

Omnis Exceptio speciem Defensionis *constituit*, *quam cuiquam* adimi Jus Naturæ non patitur. *num.* 5.

A Reje-

A Rejectione *vel non-Admissione* Exceptionum, *regulariter, cuivis* appellare *permissum. num.* 6.

Ad hunc effectum, ut Appellatio à Rejectione *oppositæ* Exceptionis *teneat, requiritur, ut* ejusdem Veritas, à Reo appellante, *in secunda instantia*, legaliter probetur. *num.* 7. *& seq.*

In dubio *hæc* Rejectio, non sine justa ratione, *à Judice* facta *præsumitur. num.* 8.

Veritas *ab inferiore Judice* rejectæ Exceptionis *imprimis* per propriam adversarii Confessionem *sufficienter* probatur. *num.* 10.

Confessio in Casu proposito *allegata plenissimè excutitur. num.* 10. *& seqq.*

Notarius *nonnisi* de illis negotiis Instrumentum *solenne conficere potest*, quæ in ipsius præsentia, inter Partes, eo tempore, quo ipsum negotium celebratur, *peraguntur. num.* 17.

Instrumentum Notarii *non aliter fidem facit, quàm si* omnes & singulæ rei Circumstantiæ *specialiter in eodem commemorentur. num.* 18.

Nemini *sua* Astutia *debet* patrocinari. *num.* 20.

Instrumenta Notariorum, *aliter, quàm leges officii ipsis concrediti requirunt, confecta*, exiguam *vel* nullam *prorsùs* fidem *merentur. num.* 21.

Confessio spe præmii *elicita* nihil roboris *habet. num.* 22. *& seq.*

Confessio, in alium finem *facta, nihil operatur. num.* 24.

Confessiones, *quæ* cum Facti veritate pugnant, nullius *omninò efficaciæ sunt. num.* 26.

Probatio dubia *in judicio* non relevat; *sed* contra probantem *interpretanda venit. num.* 28. *& seq.*

Quando Judex Appellationis *pronuntiat*, benè *esse* judicatum, *&* malè appellatum, *tunc, regulariter*, Causa ad Judicem à quo remitti *debet. num.* 32.

Judex Appellationis *nonnisi eatenùs*, quatenùs Judex à quo Appellantem gravavit, *vel* gravasse *obtenditur*, fundatam *habet* jurisdictionem. *num.* 32.

Si Pars Appellata *ejusmodi* Causam nolit remitti *ad Judicem à quo*, *tunc* Pars Appellans *hoc* frustrà desiderat. *num.* 36.

Pars Appellans Judicem Superiorem, *à se semel electum, posteà gratis* recusat. *num.* 36.

Quando Reus, posthabitâ *suâ*, de lite non contestandâ, *ab initio factâ*, Protestatione, absolutè ad libellum *Actoris* respondet, *vel*, à Judice litem contestari jussus, *ad contenta Libelli*, repetitâ *licet tali* protestatione, negativè respondet, *tunc ipsi sua* Protestatio nullum *parit* effectum. *num.* 37.

Quando Judex à quo *ipse* Appellationi *interpositæ* defert, *tunc*, tametsi Judex *ad quem ità* pronunciet, *quòd* benè judicatum, *&* malè appellatum *sit, tamen* Judex à quo non ampliùs in Causa procedere *potest*; nisi Judex *ad quem eandem* specificè *&* expressè *ad ipsum* remittat. *num.* 40.

CONSILIUM OCTOGESIMUM SEXTUM.

DE Instrumentis liquidis, *eorumque* efficaciâ executivâ *nervosa Disquisitio.*

Præmittitur Sententia definitiva. *num.* 1.

Subnectuntur ejusdem Rationes. *num.* 2. *usque ad num.* 12.

Instrumenta liquida *quænam dicantur? num.* 3.

Hujusmodi Instrumenta, *hodiè, in quamplurimis locis*, paratissimam Executionem habere, *speciatim comprobatur. num.* 4. *& seqq.*

Constitutum obligatorium quodnam *dicatur*, *& quis* ejus effectus *num.* 10.

Promissio geminata enixissimam promittentis Voluntatem *demonstrat. num.* 11.

Etiam per Debitoris Confessionem, *Debitum* liquidissimum, *&* paratæ Remo-

executioni obnoxium *redditur. num.* 12.

Removentur Exceptiones & Gravamina, *Sententiæ in prima hujus Causæ instantia latæ oppositæ. num.* 13. *usque ad finem.*

Fœminæ *majorennes* in Pomerania, *nec* in actibus judicialibus, *nec* extrajudicialibus, *necessariò* Curatorem *adhibere tenentur. num.* 15. *&* 17.

Jure Romano Fœminæ à necessitate Curatorem adhibendi immunes *sunt. num.* 16.

Idem *etiam de* Moribus modernis *dicendum, quoadusque* contraria Consuetudo, *vel* Statutum demonstrari *non potest. num.* 16.

Sicuti in terris Pomeranicis arbitrio Fœminarum *hoc* relictum *est*, *an* Curatorem petere *velint*, nec ne? *ità etiam iisdem* liberum *relinquitur, num, si quem acceperunt*, ipsius consilio ac consensu uti *velint, vel non? num.* 15. *&* 17.

Curatela Mulierum legitima, Marito *in nonnullis locis hodiè competens, non à tempore sponsalium, de præsenti licet contractorum*; *sed demùm* à Connubii, *per* sacerdotalem benedictionem *perfecti*, momento *suum capit* initium. *num.* 19.

Etiam Parti, *in proponendis sua Causæ meritis*, multùm varianti, fidem adhibere *jura non patiuntur. num.* 25.

Hinc, si Actor *ab initio* ferè ultra dimidium, *postea* simpliciter ultra dimidium, *tandem verò* enormissimè sese læsum *prætendat*, *iste pariter fide* indignum *se reddit. num.* 21. *& seqq.*

Ad excludendam Querelam Læsionis, *utut non enormissima*; *attamen* enormis, *etiam hæc* generalis Renuntiatio, *quâ quis* omnibus LL. auxiliis *renunciat*, sufficiens *habetur. num.* 27.

Hac Renuntiatio, *quando* Emtor renuntiat *non saltem huic Exceptioni, quòd* Merces, *quas emit*, non *sint* vitiosæ; (tadelhafft) *verùm etiam huic alteri Exceptioni, quòd* Pretium *conventum non sit* æquum & justum, *ac* post multas *demùm Emtoris & Venditoris* contentiones *ab utroque Contrahentium* approbatum, daß die gekauffte Waaren nicht genau æstimirt/ oder hingegen in allzuhoch bedungenem Preiß ihme seyen angehängt worden/ specificam *& expressam* cujuscunque Læsionis Renunciationem *procul dubio constituit. num.* 28. *& seq.*

Etiam illa Renunciatio, *quæ* ex vi, potestate, & mente verborum, *quibus nisi sunt contrahentes, desumitur*, specificæ *&* expressæ Renunciationis *vim habet. num.* 30.

Exceptio, *præprimis* enormissimæ, Læsionis, *regulariter*, in Processu executivo non admittitur; *sed ad judicium ordinarium remittitur. num.* 31.

Quando Exceptio contra liquidum Instrumentum *non per alia Instrumenta, sed saltem* per Testes probari *potest, tunc illa, ceu non incontinenti liquidabilis*, ad processum ordinarium *rejicitur. num.* 32. *& seq.*

Sicuti Creditor, adversus Debitorem *suum, nonnisi* ex Instrumento confessato & liquido executivè agere *valet*: *ità etiam*, Debitori *non alias, quàm* incontinenti liquidabiles, Exceptiones *contra illud concedi æquissimum est. num.* 33. *& seq.*

Etiam rerum Æstimatio per juratas personas *legitimè facienda, non magis, quàm* Examen Testium, in Processu executivo *locum sortiri*, *nec de illa, quòd* fiat incontinenti, *adstrui potest. num.* 35.

Æstimatores *nihil aliud sunt, quàm* Testes. *num.* 36.

Testi, citra juramentum, haud creditur. *num.* 36.

Multi DDres *etiam* probationem per Testes, *sed tamen* absque articulis & interrogatoriis, *& similibus ambagibus faciendam*, ex justa & magna Causa, contra Instrumentum liquidum *&* guarentigiatum *admittendam, contendunt. num.* 37.

Alii *existimant, quòd* Probatio per testes, *admissis saltem* brevibus *& summè* necessariis Articulis & Interrogatoriis, *ex prævia Judicis commissione*, legaliter

liter examinatos *etiam* in Causis executivis de Jure Communi *non reficienda sit,* & contraria sententia ad Jus Saxonicum *restringi debeat. num.* 38.

Additur, quid de utrâque *harum Sententiarum sentiri debeat? n.* 40. *& sq.*

An in Processu executivo *Creditori* Juramentum judiciale *deferri possit? num.* 42. *&* 43.

An Consensus geminatus Querelam excessivæ Læsionis *excludat? n.* 45.

Judex Debitorem ad Solutionem *totius* Sortis *&* usurarum, *intra certum terminum faciendam,* condemnans, Arrestum, *hujus debiti gratia, jam* anteà decretum, *in dubio non relaxasse; sed potiùs* confirmasse *censendus est. num.* 47. *& seq.*

Non solùm id, quod verbis exprimitur; *sed & illud, quod* ex expressis necessariò sequitur, *tùm* in Sententiis judicialibus, *tùm &* alibi, pro expresso *haberi debet. num.* 49. *& seq.*

Æquipollentium eadem *est* efficacia. *num.* 51.

Idonea Cautio *ordinaria* Arresti medicina *vocatur. num.* 54.

In admittenda Cautione, *ad effectum relaxandi Arresti, multum* interest, *utrum id, quod ab aliquo in judicio exigitur,* aliqualiter illiquidum, *& in justam controversiam à Debitore vocatum; an verò* aperto jure *nitatur, &* in liquido positum *debitum sit? num.* 54. *& seqq.*

Cautionem pro Solutione acceptare *tenetur nemo. num.* 56.

CONSILIUM OCTOGESIMUM SEPTIMUM.

DE Obligatione Locatoris ad *necessariam* Ædium alteri locatarum Reparationem *succincta Dispectio.*

Præmittitur Sententia *Sententiæ prioris Instantiæ* reformatoria. *num.* 1.

Conductor non *statim* ob *quodlibet* leve impedimentum à Contractu recedere, *domumque conductam deserere valet. num.* 9.

Si Domus *conducta* ruinam minitetur, emigrandi facultas, *etiam* ante *lapsum* Termini, *ei haud interdicta; sed* omnibus modis permissa *censenda. num.* 10.

Ad *fundandam* hanc *ipsam* Emigrandi facultatem *haudquaquàm requiritur, ut tota Domus sit ruinosa; sed* sufficit, *si tantùm* in ejus Parte impedimentum Usûs casuale *contingat. num.* 11. *junctis num.* 17.

Totius, *&* Partis, *regulariter,* eadem *est* ratio. *num.* 12.

Modò Pars *sit* ejusdem cum Toto qualitatis. *num.* 13.

Mododicta *ex ædibus conductis* emigrandi licentia *etiam ob hanc solam causam, quòd* Lumina Ædium, Vicinô *ad latus, vel ex opposito,* ædificante, obscurentur, *vel* Fenestræ *tantùm, aut* Fores *ædium,* nimiùm corruptæ non restituantur, *à LL. conceditur. num.* 15. *&* 17.

Hinc illam multo magis eo casu, si Stabulum ruinosum, *ex quo* multum *ad Conductorem* emolumenti *redundaret, si eôdem reparatô ipsi uti liceret,* non reparetur, *competere censetur. num.* 16. *& seq.*

Quotiescunque rei locatæ Usus non securus *&* commodus *Conductori præstatur, nec illius Locator* necessariò ad plenarium *ejus* Usum reparanda *reficit, toties quoque sæpedicta ante terminum conventum* emigrandi facultas *Inquilino conceditur. num.* 17.

Dolus *&* Culpa Mandatarii, *regulariter, ipsi* Mandanti imputari *debet. num.* 19.

Quando Conductor sciens prudens Domum ruinosam con- *vel* reconducit, *tunc* facultas emigrandi *ipsi, regulariter, non competit. num.* 23.

Quando Reconductio, sub *expressa* relatione ad primum *Locationis Conductionis* contractum, facta *est, tunc* promissio *Ædium ruinosarum* reparationis,

nis, *in primô contractu facta, etiam* ad posteriorem extensa *censeri debet. num.* 24.

Idem *dicendum*, tametsi nulla specialis Promissio *de hoc, in alterutro horum Contractuum*, facta *probari queat. num.* 25.

Locator *Conductori*, re *ipsi* locatâ uti frui licere, *præstare tenetur, num.* 26.

Hinc, ex natura istius contractûs, etiam ad rei corruptæ, *atque ità ad usum concessum inhabilis*, refectionem & restitutionem *indubitatò obstrictus est. num.* 27.

Adducuntur Rationes, *cur* in Casu substrato *præmissa* Jura de licentia emigrandi, *Locatori aliàs in LLbus permissa, locum non habeant. num.* 29. *& seqq.*

Instrumentum, citra *ullam* protestationem, in judicio producens, *illud etiam* contra se admittere *tenetur. num.* 35.

Quicquid Procuratores & Mandatarii, contra Domini expressum mandatum, *omittunt, vel agunt, etiam in hac materia, regulariter*, Domino non præjudicat. *num.* 39.

Iniquissimum *foret*, Moram *à* Mandatario *commissam* mandanti *officere. num.* 40.

Unicuique, *regulariter*, sua *propria duntaxat* Mora *præjudicat. num.* 40.

Conductor, *regulariter*, ante tempus conventum Mercedem solvere *non tenetur. num.* 42.

In Jure ultima *solummodò* Culpa *ac* Mora attenditur. *num.* 47.

Quando quis unam, *vel* duas Sententias *pro se habet, tunc ipse*, in Judicio superiore succumbens, *regulariter*, in Expensas condemnari nequit. *num.* 50.

CONSILIUM OCTOGESIMUM OCTAVUM.

DE Examine Rationum Societatis, per juratos Calculatores, *facto, nervosa Consultatio.*

Præmittitur Sententia. *num.* 2.

Subnectuntur Rationes primi *ejusdem* membri, *quô* ulterior Actorum Transmissio *ad impartiales Jctos* denegatur. *num.* 3. *& seqq.*

Protestationem extrajudicialem, *ad jus Protestantis illæsum servandum*, Semel *duntaxat* interponere *sufficit. num.* 6.

Protestationem judicialem non *in quolibet Actu sequente* repetens *ab eadem* recessisse *præsumitur. ibid.*

Calculatio, *& ad illam spectantia, nec* ad Officium Jctorum *propriè pertinent, nec* Judex eâdem, regulariter, gravari; *sed illa potiùs* Calculatoribus demandari *& potest, & debet. num.* 8.

Ut ejusmodi, sumptuosæ *aquè ac* superfluæ, ambages *amputentur, atque adeò* Lites abbrevientur, *ipsa LL. disertissimè efflagitant. num.* 9.

Rationes secundi *Sententia* membri, *quô* Causæ substratæ decisio juratis Calculatoribus *committitur. num.* 10. *& seqq.*

Adducuntur Autores, *qui* Judicio *ejusmodi* Calculatorum *vim & auctoritatem* sententiæ judicialis, *reique* judicatæ *attribuunt. num.* 10. *& seq.*

Card. Parisius *tales* Calculatores *æquiparat* Arbitris, *imò etiam eisdem, legaliter electis*, Jurisdictionem *competere arbitratur. num.* 12. *& seq.*

Verior *tamen, & in* Praxi recepta *est* sententia, *quòd ejusmodi, seu* à Partibus, *seu* à Judice electi, Calculatores *non majorem habeant potestatem, quàm ut* Rationes examinent, *& postea easdem* coram Judice, *unà* cum sua Relatione, *producant*, ejusque decisioni *rem totam relinquant. num.* 14. *& seq.*

Firmatur *illa* Dicasterii Dresdensis, *&* Scabinatûs Lipsiensis *Præjudiciis. num.* 16.

Calculatorum juratorum Computatio *vim* sententiæ *non priùs consequitur, quàm* Judex desuper pronunciavit. *num.* 17.

Adduci-

Adducitur *pro hac sententia* textus expressus *ex Jure Romana, & nonnulli* Autores, *num. 17.*

Finis *ejusmodi* Calculationis *quisnam sit? num. 18.*

Ante *judicialem talis* Calculationis approbationem *adhuc* variæ, *contra calculum*, Exceptiones *opponi possunt*; *neque* ulla Appellatio à *talium* Calculatorum Relatione *locum sortiri potest. num. 19.*

Ad legitimam *ejusmodi* Calculatorum electionem *quænam requirantur? remissivè notatur. num. 20.*

Ad hoc, ut tales Calculatores suo officio *legitimè* defungantur, *necesse est*, *ut* Partes litigantes sua Jura, *coram ipsis*, legitimo ordine *deducant*, *ac postea*, *ab his*, singulæ Partitæ *accuratè examinentur*, *& desuper* Judici *plena fiat* Relatio. *num. 20. & seqq.*

Intermissâ *hujusmodi specificâ* Partium disceptatione Rationes, *non auditâ utraque Parte*, *examinatæ*, nec ratæ *esse*, nec, *quod Calculatoribus justum æquum videtur*, executioni *mandari potest. num. 21.*

Quando ejusmodi Rationum examinatio, *observatis omnibus observandis*, *facta est*, *tunc* pro Judiciô *à juratis Calculatoribus desuper formatô*, *in dubio*, justitiæ & æquitatis præsumtio *militat*, *ità*, *ut*, *accedente* Judiciali Approbatione, *eidem* parata *tribui debeat* Executio. *num. 24.*

Etiamsi *ab ipsis* adjecta *sit* Clausula: Salvo errore, *vel* Salvo jure verioris calculi, *num. 25.*

Neque ista Præsumptio *pro ipsis militans aliter* deseri *debet*, *quàm si*, aliquid contra claram veritatem, *fraudulenter*, *vel erroneè*, egisse, *convinci queant. num. 26.*

Si contra *ejusmodi juratum* Calculatorem tale quid *legitimè* probetur, *tunc ipse non solùm* Parti ad *plenam* Damni refusionem; *verum etiam*, *si* Doli convinci *queat*, Reipublicæ ad promeritam pœnam *tenetur. num. 27.*

Facilius, *præsertim* in Rationibus, invenitur, *quod* à pluribus quæritur. *n. 30.*

Annectitur ratio Tertii *sententiæ* Membri, *num. 31.*

Liquidum, ob illiquidum, retardari *non debet. num. 32.*

Quando Conventio liquida *est*, *& è contra* Reconventio illiquida, *vel contrà*, *tunc Judex etiam* in una *saltem* sententiam *proferre*, *&* alteram ulteriori discussioni *relinquere benè potest. num. 33.*

Hinc etiam Executio *in* punctis liquidis, *remanente* Litis pendentia *super* illiquidis, *validè decernitur. num. 34.*

Rationes Quarti *&* Quinti Membri, *num. 35. & seq.*

Expensæ Litis, *ob* justam, *vel* probabilem litigandi causam, *regulariter*, compensantur. *num. 36.*

CONSILIUM OCTOGESIMUM NONUM.

DE Restitutione in integrum *in Causa* Vindicationis Canis venatici, *&* Juris convenandi.

Præmittitur Sententia. *num. 1.*

Unicus Testis nullus *testis. num. 8.*

Ob Frugum depastionem Animal *ad alium pertinens non aliter* pignorari *potest*, *quàm si id vel* in ipsa actuali depastione, *vel* in ipso adhuc fundo, *in quo damnum dedit*, inclusum *vel* pignoratum *esse*, per duos Testes, *probari valeat. num. 10.*

An is, *qui* Animal *sibi noxium* pignoravit, *sive* inclusit, *illud* privata autoritate *ità inclusum* penes se retinere *queat*, *vel* Judici *illud* exhibere *teneatur? num. 11. & seq.*

Quidsi includens *ibi Loci* jurisdictione polleat? *num. 13.*

Inclusionem *ejusmodi* Animalis clandestinam *LL. Romanæ* summoperè avertantur. *num. 15.*

Animal *ità* incluſum celans, *vel iſtud*, inſuper habitâ *idonea*, *de refundendo omni*, *ſi quod datum probari queat*, *damno*, Cautionis oblatione, *Domino vindicanti* exhibere recuſans, *neque* litis, *ob hanc ipſam recuſationem*, diu protractæ, *neque etiam* pro paſtu animalis *intereà erogatas* Expenſas repetere *valet*. *num. 16. & ſeqq.*

Animal *ſibi noxium* pignorans, *regulariter*, Sumptus *in* paſturam *ejus* factos repetendi jus *habet*. *num. 21.*

Damnum, *quod quis* ſua culpa *ſentit*, ſentire *damnum* non videtur. *num. 22.*

Ad Probationem Poſſeſſionis *non ſufficit probari* Actus *aliquos* poſſeſſorios; *ſed neceſſe eſt*, *ut ſimùl probetur*, *iſtos actus fuiſſe* quietos, & Partis adverſæ turbatorios & injuſtos. *num. 31.*

Extractus *& ſimplices* Copiæ, absque ulla *ullius* Notarii publici, *vel* alterius perſonæ *fide dignæ* ſubſcriptione, *productæ* nullam *omninò* probandi vim *habent*. *num. 33.*

Æſtimatio inter Tertios conventa *vel facta* aliis non præjudicat. *n. 34.*

Nemo in Communione, *etiam juris venandi*, invitus manere *compellitur*. *num. 41.*

Conventio de nunquàm ſolvendâ Communione, *tametſi* ſolenniſſimè inita, nullius *eſt* roboris. *num. 42.*

Quidſi *ſit* jurata? *num. 43.*

CONSILIUM NONAGESIMUM.

DE Jure revocandi Feudum, Creditori, *cui illud legitimè*, *& partim* antichreſeos *jure* oppignoratum *fuit*, competente.

Præmittitur Sententia *in Caſu ſubſtrato* publicanda. *num. 10.*

Subnectuntur ejusdem Rationes. *num. 2. usque ad finem.*

Sola Inſtrumentorum poſſeſſio *&* productio *ad* perſonam *illius*, *qui* alieno nomine *agit*, legitimandam, *regulariter*, haud ſufficit. *num. 5.*

Si ex talibus Inſtrumentis *agens* horum traditionem ab ipſo Domino ſibi factam *demonſtret*, *tunc ipſe*, præſtita Cautione rati, *admittitur*. *num. 6.*

Idem *etiam tunc obtinet*, quando ille, *qui* poſſidet Inſtrumenta *ad Litem inſtruendam facientia*, *eaque* in judicio producit, publico Advocaturæ *vel* Procuraturæ officio *defungitur*. *num. 7.*

Hoc tamen Ordinatio Cameralis *ad* tempus Litis conteſtatæ *reſtringit*. *ibid.*

Extra Cameram Imperialem *hujusmodi Procurator* ad totum Proceſſum *admittitur*. *num. 8.*

Nemo agendo, *vel* excipiendo *in* jure Tertii *ſeſe fundare poteſt*; *ſed tùm* Actor *fundamentum ſuæ intentionis*, *tùm etiam* Reus *fundamentum ſuæ exceptionis* ex propria domo *deſumere tenetur*. *num. 11.*

Tametſi de Jure Fiſci, Eccleſiæ, Feudi, *vel* alterius *quæratur*. *num. 12.*

Aliùd *dicendum*, *quando* Jus *illud* Tertii, *quod* Actor, *vel* Reus *allegat*, jus etiam illius, qui aliquid ab altero prætendit, *in totum*, *vel ſaltem pro parte*, excludit. *num. 13.*

Modò Tertius illô *etiam* ipſemet uti velit. *num. 15.*

Nemo plus Juris *in alium* transferre *poteſt*, *quàm* ipſe habet. *num. 22.*

Feudum *non ut Vaſallus*, *vel Patris ſucceſſor*; *ſed* ut Creditor, *vel* Creditoris Ceſſionarius, poſſidens, Æs alienum *ſolvere non tenetur*. *num. 22.*

Talis Poſſeſſor *pro* Succeſſore feudali, *ſub nullo colore*, *haberi valet*. *num. 24.*

Jus Hypothecæ in Feudo *legitimè conſtitutum etiam* in Creditoris hypothecarii Hæredes *transmittitur*. *num. 24. & ſeq.*

Adducuntur Rationes pro Reſtitutione in integrum *adverſus* lapſum Termi-

Termini probatorii, *in Casu proposito*, ad demonstrandum tale jus hypothecarium in Feudis *quæstionis competens concedenda. num.* 26. *& seqq.*

Interventio *tàm* in secunda, *quàm* prima Instantia, *sicque etiam* in Instantia *petitæ* in integrum Restitutionis, *& quidem* in quavis Judicii parte, *imò planè* post Conclusionem *in Causa, & jam latam* Sententiam definitivam *adhuc fieri potest. num.* 37.

Interposita Appellatio Sententiam *à Judice inferiore latam non tantùm* suspendit; *sed etiam* perimit, *ità, ut per eandem* Gravatis *Via* denuò agendi *aperiatur. num.* 38.

CONSILIUM NONAGESIMUM PRIMUM.

DE Testamento Secundæ Conjugis Meritorum remuneratorio: An, *&* in quantum *illud dispositioni* Legis VI. Cod. de sec. nupt. *itemque* Nov. XXII. *cap.* 48. subjaceat? *notabilis disquisitio.*

Præmittitur brevis Facti figuratio. *num.* 1. *usque ad num.* 6.

* Dispositio Legis 6. Cod. de sec. nupt. *juxta communem & receptissimam DDrum Sententiam*, in Donatione remuneratoriâ nullum *obtinet* locum. *num.* 8.

Hæc *ipsa tamen* Limitatio à multis DDbus haud *aliter admittitur*, quàm si Merita, *ejusmodi donationem, vel aliam remuneratoriam dispositionem provocantia, sint talia, ut illi* Conjugi, *qui eadem præstitit*, Actionem, adversus alterum Conjugem, pariant. *num.* 9. *& seqq.*

Merita, inter Conjuges *ordinariè præstanda*, obsequialia *communiter dicta*, regulariter, *propriè sic dictam* Remunerationem haud recipiunt. *num.* 11.

Hinc que etiam, eorundem *solorum* intuitu factæ, remuneratoriæ Dispositiones *à dispositione* Legis 6. Cod. de sec. nupt. haud *videntur* immunes. *num.* 12.

Donationes à Patre, *in* Filium familias, *collatæ*, an, *ullo casu*, remuneratoriæ Donationis rationem recipere *valeant*? *Itemque an* Filius de Patre benemeritus *propriè* dici *queat*? *num.* 13. *& seq.*

Servitia, *ad quæ præstanda quis* de Jure *tenetur*, remunerationem exposcere haud videntur. *num.* 14.

An liberalitates, *quas binubus Parens, in alterum Conjugem, vel* propter labores *à Marito* in recuperandis bonis Uxoris *factos, vel* ob patrocinium *ab ipso, seu* Advocato, *in uxoris lite præstitum, vel in specie etiam* ob servitia *&* impensas, in Conjugis diuturna ægritudine *erogatas, benevolè confert, pro* remuneratoriis *haberi mereantur*? *num.* 15.

Uxor *Marito* ad obsequialia servitia *de jure tenetur. num.* 16. *& seq.*

Inter Conjuges, *ceu omnis fortunæ, jurisque individuos consortes, quædam* mutua Obligatio ad reciprocam *quandam, intellige liberalem*, Servitutem *intercedit. num.* 17. *& seqq.*

Apud Germanos veteres *monebatur* Mulier, *venire se* laborum periculorumque Sociam, *idem* in pace *&* prælio *passuram, ausuramque. num.* 19.

Officia Conjugum *reciproca seu* mutua *à connubiali potiùs* amore, *quàm à pretii vel præmii spe* proficisci *debent. num.* 20.

Quâ de causâ Donationes inter Conjuges Lex Romana prohibuerit? *num.* 21.

Decisio negativa, *quòd videlicet* Testamentum quæstionis *sanctioni sæpedictæ* Legis 6. Cod. de sec. nupt. nullatenùs *subjaceat, solidè* statuminatur. *num.* 22. *usque ad finem.*

Relicta *Liberis* Legitimâ, Pater de reliquis *suis* bonis *pro* liberrimô *arbitrio* disponere *potest. num.* 23. *& seq.*

Testamentum quæstionis *veræ & propriè* sic dictæ remuneratoriæ Dispositionis rationem *habere, ex* Juris analogia, traditis DDrum *communioribus,*

bus, & praxi Judiciorum, *ad sufficientiam* demonstratur. *num.* 26. *usque ad num.* 51.

Ad *fundandam Meritorum* remuneratoriam *qualemcunque*, *tùm* inter vivos, *tùm* morti causa, Dispositionem *non præcisè* Merita *Actionem judicialem producentia necessaria sunt*; *sed etiam illa*, quorum remunerationem *seu compensatoriam retributionem*, *pro religioso Judicis arbitrio*, magna & singularis Æquitatis ratio efflagitat, *ex receptissima plerorumque sententia*, sufficiunt. *num.* 26. *& seqq.*

Etiam à Patre, ob similia Merita, in *suos* Filios- *vel* Filias-familiâs *collatæ* Donationes, *non obstante donationum inter hasce personas prohibitoriâ Legis dispositione*, *in vim remuneratoriarum Donationum*, *validissimè* subsistunt. *num.* 29.

Non solùm propter Operas, *quas vocant*, industriales, ponderosas, *seu* magnas, *à Patre*, in Filium familiâs *collata* Donatio *pro* remuneratoriâ & validâ *habetur*: *num.* 30.

Verùm etiam de *tali* Donatione, *quæ*, propter Operas obsequiales, diutissimè, magnaque curâ & sollicitudine, in gravissimâ *præsertim*, *vel* diuturnâ Parentis, *vel* Conjugis ægritudine *præstitas in Filium familias*, *vel Conjugem collata est*, idem judicium, *ex receptiore pariter DDrum suffragio*, *procul dubio ferendum venit*. *num.* 31. *& seqq.*

Tali casu, de Meritis *etiam* per solas Conjecturas constare, *sufficit*. *n.* 31.

Hujusmodi Merita, in omnibus, ut *alia* propriè *sic* dicta *Merita*, judicari *debent*. *num.* 32.

Hæc omnia multo magis in Uxore nobili, *etiam ad* vilissima *& quasi ancillaria* Servitia, in multenni & gravi mariti ægritudine, *constanter* se *promptam* & facilem exhibente, *locum sibi vindicare* ἐξαγώνιον *est*. *num.* 33. *& seqq.*

Superiùs relata generalis *quorundam Doctorum* traditio, *quòd* propter Uxoris operas obsequiales *Marito in ipsius ægritudine præstitas*, *ei* facta Donatio *pro* remuneratoria haberi *non debeat*, *in talibus* Operis, *quas &* Temporis, *pro primis complurium annorum*, *molestissima* Diuturnitas, *tùm & planè* singularis *fidelissima Conjugis*, Patientia, Pietas, Cura, Sollicitudo & Constantia *commendat*, *& ipsarum* Operarum *in* illustrem *Matronam vix cadens* Vilitas, & nocturno *non minùs*, *quàm* tempore diurno *perseverans* Multiplicitas *summis elogiis dignissimas reddunt*, limitationem *prorsùs indubitabilem* recipit: *num.* 37. *& seqq.*

Conditio Creditoris, ob Debitoris nobilitatem, *regulariter*, haud *debet reddi* deterior. *num.* 39.

Operæ serviles, *marito*, ab uxore, *regulariter*, haud præstandæ, quænam, *inter alias*, *habeantur*? *num.* 40. *juncto num.* 35.

Si Liberta, *quæ* Operas *Patrono promisit*, *ad* eam dignitatem *perveniat*, *ut* inconveniens *sit ei porrò consimiles* Operas præstare, *ipso jure* hæ intercidunt. *num.* 41.

Facultas Juridica Tubingensis *modò relatam* Limitationem, *omni tempore*, adseruit. *num.* 43.

Eandemque etiam Supremum Würtembergiæ Dicasterium, *in* judicando, sequi *non dubitavit*. *num.* 44.

Merita, *in dubio*, *non præsumuntur*; *sed* legitimè probari *debent*. *num.* 64.

Hæc probatio etiam per Testes domesticos *fieri potest*. *num.* 45.

Qualia Merita *superstiti Uxori*, in substrato, *veniant* probanda? *num.* 45. *& seqq.*

Donatio *talis* remuneratoria, *tametsi* Merita non pariant Actionem *ex lege Justitiæ*: *tamen non est absoluta & mera Donatio*; *sed potius aliqua* Debiti solutio. *num.* 50.

Hinc quæ etiam illa inter Conjuges prohibita *censeri* non *debet*. *num.* 50.

Idemque *et am* de aliis personis, donare *aliàs per jura* prohibitis, *in specie* Prælatis, *tàm inferioribus*, *quàm superioribus*, dicendum *venit*. *num.* 51. *& 54.*

Nn

Nec non de Tutoribus, *præprimis Personarum* nobilium *&* illustrium, *aliisque* similibus. *num.* 55. *& sq.*

Hæc ipsa doctrina *rectissimè etiam* ad binubos Parentes, *ex priori matrimonio liberos habentes, à DDbus* porrigitur, *quòd nimirum & hi, ex causa talis remunerationis, secundæ Uxori, plus, quàm uni ex Liberis prioris connubii,* non obstante generali Legis VI. Cod. de sec. nupt. prohibitione, *quocunque modo, relinquere valeant. num.* 57. *& sqq.*

Dispositio dictæ L. VI. Cod. de sec. nupt. *in* negotiis onerosis, *regulariter,* nullum *sortitur* locum. *num.* 58.

Donationes & Dispositiones remuneratoriæ *propriè non sunt Donatio; sed potiùs debiti naturalis* solutio, *sive quædam* quasi Compensatio, *& genus quoddam* Permutationis. *num.* 59.

Undè etiam à DDbus in classem Contractuum onerosorum *passim referuntur. num.* 59.

Ejusmodi Donator *nullo quidem Juris Civilis; attamen* Juris naturalis, *eodemque* approbatæ obligationis vinculo *constringitur. num.* 60.

Hinc que etiam plura, *ab ordinaria Donationum, ceu à liberâ voluntate proficiscentium, naturâ prorsùs exorbitantia,* Singularia in ejusmodi Donationibus *obtinent. num.* 61.

Inter illa non ultimum occupat locum, quòd, tametsi Donatio, *generaliter,* per Legem, *vel* Statutum *sit* prohibita; *tamen dispositio seu* Donatio remuneratoria haud *censeatur* prohibita. *num.* 62.

Itemque quòd plures, regulariter, donare prohibitæ Personæ, *tamen* ex causa remunerationis donandi facultatem *habere censeantur. num.* 63.

Nec non quòd Prælatus, *tàm inferior, quàm superior, ut &* Princeps secularis, *benemeritis* Ministris, Consiliariis, Subditis, *itemque* Militibus, *ex dicta causa,* Feudum conferre *possit. num.* 64.

Adducuntur duo *notatu dignissima* loca *ex* Joh. Baptista Card. de Luca, *&* Hectore Capycio Latro, *hanc sententiam, quòd, tametsi* Merita *ad fundandam aliquam actionem, stricto jure, non sufficiant; tamen* Donatio, in remunerationem illorum, *si videlicet* ingentia, extraordinaria, *vel* excessiva *fuerint, etiam in* personas, ad obsequium *&* servitia Donanti, *de jure,* obstrictas *collata, in vim* validæ Donationis remuneratoriæ *subsistere possit, haud parùm confirmantia. num.* 64. *& seqq.*

Satis malè Principes, *&* alii, servitia reciperent *à* militibus, famulis, officialibus, uxoribus, filiis, *&* conjunctis, *si intuitu solius stipendii, vel naturalis obligationis,* absque spe alicujus remunerationis extra ordinem faciendæ, *ipsis* serviendum *esset. num.* 66.

Sanctio Legis III. Cod. de secund. nupt. *quòd, Matre ad secunda vota, licet post annum luctûs, transeunte, omnia, quæ ipsa ex ultima Mariti voluntate, vel inter vivos ab ipso accepit, eidem auferri, & in Liberos prioris matrimonii, quoad proprietatem, conferri debeant, in* Legatis, *vel* Donationibus, aliisve Dispositionibus remuneratoriis nullum *obtinet* locum. *num.* 68.

Subministratur Modus super ejus, *quod in substrato* superstiti Uxori, *per modum Remunerationis,* relictum *est,* Quantitate, *utrum scilicet illud summam* in Leg. VI. Cod. de sec. nupt. *in genere determinatam, exaquet, vel transcendat?* Calculum *legitimè* ineundi. *num.* 70. *& sqq.*

Lex VI. Cod. de sec. nupt. Parenti binubo *non omnem in universum: sed illam solummodò* Donationem, *vel aliam* lucrativam Dispositionem *interdicit, quâ* secundo Conjugi plus, quàm uni ex prioris matrimonii Liberis, *cui ipsè* minimum *donavit, vel dedit, relinquitur. num.* 72.

Hinc, *si* portiones utrinque æquales *sint, illius dispositio penitùs* cessat. *num.* 72. *& seqq.*

Utrum tali in casu, Liberis *suam* Legitimam præcipere, *& in* eo, quod superest,

pereſt, Vitricum *vel* Novercam, *demùm* ad æqualem portionem *admittere liceat? num.* 73. *& ſq.*

Pater liberis ſuis *aliqua* bona *adhuc vivus* aſſignans, *vel inter eosdem* univerſa, *vel* quædam *ſaltem bona* dividens, nulla facta *Donationis, vel præſentanea* Dominii translationis mentione, *illa neutiquàm donaſſe*; *ſed tantummodò* in peculium, *ad* uſum *&* adminiſtrationem, conceſſiſſe *præſumitur. n.* 78. *& ſaq.*

Hinc & ipſe *de illis* pro lubitu *teſtari &* disponere *poteſt. num.* 78.

Donatio, *seu mera dilapidatio*, *in dubio*, non præſumitur. *num.* 79.

Donatio à Patre in filiumfamilias *collata*, *regulariter*, *eſt* invalida. *num.* 80.

Unitas perſonarum *inter eosdem intercedens*, *nec* Donationem, *nec* ullum Contractum inter ipſos conſiſtere *patitur. num.* 81.

Si de contraria Patris voluntate, *nec ex* diſertis *ipſius* verbis, *nec ad hoc concludenter quadrantibus* Conjecturis *conſtet*, Liberi *quoque* prioris matrimonii, *in caſu Legis VI. Cod. de ſec. nupt.* omnia à Patre, *tùm inter vivos*, *tùm in ultima voluntate* accepta *in Hæreditatem ab illo relictam* inferre *tenentur. num.* 83.

Quænam Conjecturæ *hîc ſufficiant? remiſſivè oſtenditur. num.* 83.

Donationes, *vel aliæ* Diſpoſitiones remuneratoriæ à ſanctione *ſæpedictæ* Legis VI. Cod. de ſec. nupt. *regulariter*, non ulteriùs *ſunt* exceptæ, *quàm quousque* Merita Conjugis donatarii *ſeſe* extendunt. *num.* 86.

Hoc ipſum tamen in remuneratoriis illuſtrium & nobilium *perſonarum* Donationibus non tàm rigoroſè *obſervatur. num.* 87.

Tota Donatio *ab ejusmodi perſona facta pro* remuneratoria *habetur*; *etiamſi illa Merita notabiliter transcendat*: Modò non inter nobiles *&* divites, *in* ſimili caſu, conſuetum Modum *excedant & ſuperent. num.* 88.

In tali caſu *non minùs*, *ac in univerſum* in æſtimandis *ipſis* Meritis *prudentis & religioſi* Judicis arbitrio *multum* relinquendum *venit. num.* 89. *& ſeqq.*

Exceſſus *in* Donatione remuneratoria, *regulariter*, jure ſimplicis Donationis *cenſetur. num.* 92.

CONSILIUM NONAGESIMUM SECUNDUM.

DE Permutatione prædii emphyteutici, *& nudô* Pactô ejus præparatoriô, *quatenùs* facultas pœnitendi, *circa alterutrum*, *inſpecto* Jure *tùm* Juſtinianeo, *tùm* Würtembergico, locum habeat, *vel* non? *Itemque de* Nummis bibalibus, vom Weinkauff/ *ſollicita Diſquiſitio.*

Præmittitur Factum. *num.* 1. *usque ad num.* 16.

Proponuntur VII. Quæſtiones *hîc decidendæ. num.* 17. *usque ad num.* 23.

Exhibetur Reſolutio Primæ Quæſtionis. *num.* 24. *usque ad num.* 31.

Jure Würtembergico *etiam* Permutatio prædii emphyteutici, ſine *ſpeciali vel* Sereniſſimi, *vel ipſius* Officialium, *vel alterius cujusvis* Domini directi conſenſu *celebrata*, *non ſolùm* Nullitati; *verùm etiam* Mulctæ pecuniariæ (Einer kleinen Frevel) obnoxia *eſt. num.* 25. junctо *num.* 29.

Eôdem Jure *omnium* Contractuum, ſuper bonis immobilibus *celebratorum*, Inſinuationes *præcisè* coram Judice rei ſitæ *fieri debent. num.* 28.

Quando Jurisdictio *inter duos* communis *eſt*, quinam, *inſpectô* Jure Würtembergico, facultas Alienationem *talis prædii emphyteutici* nullam declarandi *competat? num.* 26. *& ſeqq.*

Siſtitur Secundæ Quæſtionis: *An* Contractus, *de quô quæritur*, Permutatorius *pro* irrevocabili habendus *veniat?* negativa deciſio. *num.* 32. *usque ad num.* 88.

Adducuntur duæ Rationes dubitandi. *num.* 33. *usque ad num.* 52.

Harum Prima à generali, *quâ*, *noſtris moribus*, *etiam* nuda Pacta *gaudent*, efficaciâ *deſumpta eſt. num.* 33. *uſque ad num.* 38.

Nudum *duorum* de rebus *ſuis invicem* permutandis, *ſine reali dominii* transla-

translatione, *initum* Pactum, *Jure Civili*, Contractum permutationis haud constituit. *num.* 35.

Hinc, ante dominii translationem, *ex contrahentium uno latere factam, utraque pars, ab eôdem, pro liberrimô arbitriô*, resilire *potest. num.* 35.

Hodiè talia Pacta *de rebus permutandis* obligatoria, *& simùl* actionis, *minimùm* ad consequendum interesse, *productoria esse*, multi, *etiam* magni nominis, Jcti *confidenter* existimant. *num.* 36. *& seqq.*

Altera dubit. Ratio *ex eô deducta est, quòd alter Contrahentium in proposito initam* Permutationem, *hisce specialissimis formalibus* servare promiserit: Daß Er da den Tod trinckhen solle / wann Er auffkünde; Er wolte die eingetauschte Güther lieber seinem Schweher schenckhen / als daß Er wider abkünde. *num.* 39. *usque ad num.* 52.

Si Pacto *futuri* Contractûs innominati præparatorio Stipulatio, simplex, *vel* pœnalis, *annectatur, tunc illud, regulariter*, ab utraque parte *irrevocabiliter* adimpleri *debet; sic, ut etiam inspecto Jure Civili*, contra nolentem, *vel* ad interesse, *vel* ad promissam pœnam *confestim* agi *possit. num.* 39. *& seqq.*

Contractus Permutationis *etiam de* Jure Würtembergico *inter* innominatos *contractus refertur. num.* 40.

Quando Voluntas paciscentium evidenter eò tendit, quòd ipsi simpliciter *&* absolutè ad Contractum innominatum *ineundum* sese *invicem* obstringere *voluerint, vel si sibi invicem expressis verbis* promiserint, daß keiner dem andern auffkünden wolle / *tunc ejusmodi* absolutum *&* simplex Pactum, *in excludendâ facultate pœnitendi*, modernis moribus, eandem vim *habet, quam* solennis Stipulatio *de* Jure Romano. *num.* 42. *& seqq.*

Adducuntur hanc in rem *aliquot conformia diversorum Locorum* Statuta. *num.* 44.

Verba hæc: Er wolle den tod trinckhen / wann Er den Tausch auffkünde / *à Permutatario prolata*, Pactum pœnitentiæ exclusivum *procul dubio important. num.* 46.

Pactum facultatis pœnitendi *renuntiativum, in ordine ad excludendam Pœnitentiam*, (den Reükauff / Aberwandel / &c.) ejusdem cum Stipulatione de Contractu implendo, *seu* non retractando, efficaciæ *est. num.* 47.

Pactum renuntiativum, *ab alterâ parte*, non acceptatum, nullius *est* valoris. *num.* 48. *& seq.*

Quando de illius, *in cujus præsentia aliquid dicitur, vel quid ei offertur*, commodo agitur, *tunc ipsius* Præsentia *&* Taciturnitas pro Consensu *habetur. num.* 51.

Præsertim si ille propterea præsens *sit, ut* de ipsâ illâ re cum alterô agatur. *num.* 52.

Rationes decidendi. *num.* 53. *usque ad num.* 74.

Harum Prima ex *communi omnium* innominatorum Contractuum natura *derivatur, juxta quam*, ante actualem rei traditionem, utrique *Contrahentium* pœnitere *permissum est. num.* 54.

Idque non solùm secundum Juris Communis; *verùm etiam* specificam Juris Würtembergici dispositionem. *num.* 54. *& seqq.*

Ei, *qui* ab ejusmodi, *per realem traditionem*, nondùm plenè perfecto, Contractu recedit, non magis, *quòd* fidem violaverit, *objici potest*, quàm ei, *qui*, antequàm Scriptura planè perficiatur, à Contractu in Scriptis *celebrando* resilire *conatur. num.* 56.

Mododicta, quoad Contractum Permutationis competens, Pœnitendi facultas *etiam* in Foro Saxonico, Badensi, Solmensi *&* Francofurtensi, *pariformiter* obtinet. *num.* 58. *& seqq.*

Hoc *quorundam nimis confidenter prolatum* Assertum, *quòd videlicet* audum, de rebus *invicem* permutandis *initum*, Pactum, nostris moribus,

etiam sine rei traditione, ut & stipulatione, vel aliâ absolutâ, omnibus pœnitentiæ exclusiva Conventione, efficaciter obliget, in *rei* veritate fundatum haud esse vel solæ modò relatæ Sanctiones statutariæ *sufficienter evincunt. num.* 63.

Secunda decid. ratio *in eo ponitur, quòd* Permutans, *posthabitâ superiùs relatâ efficacissimâ Pœnitentiæ Renuntiatione,* Contractum *quæstionis à Permutatario* revocari, *& in ejus consequentiam* Nummos bibales (den Weinkauff) *cum oblatione reliqui, sibi* restitui *ultrò* passus fuerit. *num.* 64. *& seqq.*

In Ducatu Würtembergico ab omni *super* rebus immobilibus *inito,* & perfectè celebrato, Contractu, *regulariter, cuilibet Contrahentium,* intra proximos XIV. dies, resilire *permissum est. num.* 67.

Hoc jure *tamen* usurus *alteri* Nummos bibales refundere tenetur. *num.* 68.

Quòd hæc ipsa Nummorum bibalium restitutio, *æquè ac ipsa Pœnitentia* (des Reükauffs) *Declaratio,* præcisè intra dictos XIV. dies fieri *debeat, in* Jure Würtembergico dispositum haud legitur. *num.* 68. *& seqq.*

Quod Statuti litera *non cavet, id* nec à nobis *pro sancito, vel* cautô haberi *debet. num.* 70.

Statutum, *in dubio, ità semper* exaudiendum, ut *potiùs* Unum, *quàm* Duo, contra Jus Commune, operetur. *num.* 71.

Quod Statutum *nec* verbis disertis, *nec* certa demonstratione *disponit, id nec per* subauditos intellectus supplendum. *num.* 72.

Facultas pœnitendi *de* Jure Würtembergico *intra XIV. dies competens, quoad illos tantummodò* Contractus, *super rebus immobilibus celebratos, locum habet,* qui suam primam *saltem* perfectionem *sunt* consecuti. *num.* 73. *& seq.*

Si restitutio nummorum bibalium *præcisè* intra *proximos* XIV. dies facienda *esset, tunc* idem *quoque* de duplicata Arrha *necessariò* dicendum *foret. num.* 74.

Rationes Respondendi. *num.* 75. *& seqq.*

Regula, quòd Pacta nuda, *nostris moribus,* eandem vim *habeant,* quam, *de Jure Romano,* solennis stipulatio, *in* Pactis futuri Contractûs præparatoriis notabiliter limitatur. *num.* 75.

Nostris etiam Moribus, ad excludendam facultatem pœnitendi, quoad Pacta *adhuc ineundi Contractûs, seu nominati, seu innominati, saltem* præparatoria, *vel* solennis Stipulatio, *vel* absolutum, *de Contactu principali certò adimplendo,* daß der unter denen Partheyen nur mit worten abgeschlossene (v. gr.) Tausch-Contract steiff / steth und vöst gehalten werden solle / *initum* Pactum necessarium *est. num.* 76.

Hæc ab una *saltem Contrahentium* Parte *facta declaratio* Er solle den Tod säuffen / wann Er auffkünde / si non *etiam* ab alterâ, *verbis, vel factis,* acceptetur, ad *ejusmodi* absolutum, *&* licentiæ pœnitendi *totaliter* exclusivum Pactum *inducendum* haud sufficit. *num.* 77. *& seqq.*

Præsens & tacens, *quatenùs* de ipsiusmet præjudicio, *sicque etiam* de Actione adversus ipsum quærendâ *agitur, pro* Consentiente *habetur* haud quaquàm. *num.* 79.

Tacens ne quidem ad hunc effectum, ut ipsi aliqua Actio, vel Exceptio acquiratur, *pro Consentiente haberi debet. num.* 80.

Qui suam Voluntatem facillimè declarare *potuisset,* tacendo, beneficium *sibi oblatum,* repudiasse *non immeritò* videtur. *num.* 81.

Si modo dicta Unilateralis Declaratio in vim Pacti absoluti *acciperetur, tunc* illa, *contrà omnem Juris rationem,* diversô Jure, *nempe alio, quoad ipsum Promittentem, & aliô quoad Promissarios, necessariò* censenda *foret. num.* 82.

Una *eademque* res diversô jure censeri *haud debet. num.* 83.

Si is, cui de Contractu certò ineundô, *per Pactum absolutum, vel alia ratione,* efficax promissio facta *est, nihilominùs* Pœnitentiæ *ex postfacto* ab altero interpositæ, ultrò locum fecerit, *tunc* ipse *per hoc* suo juri quæsito *omninò* præjudicat. *num.* 84.

Fasul-

Facultas pœnitendi, *quoad Contractus super rebus immobilibus*, de Jure Würtembergico competens, *inter alia quoque* per judicialem *eorundem* Insinuationem excluditur. *num.* 85.

Pactum futuræ Permutationis præparatorium, sub *hâc expressâ* conditione: **Wann der andere ihm auch halten/ und die Ihm geschenckte Güthlein behalten werde/** initum, *hâc* Conditione deficiente, nullatenùs obligat. *num.* 87.

Decisio Tertiæ Quæstionis. *num.* 89. *usque ad num.* 98.

Facultas pœnitendi, *de* Jure Würtembergico, *intr spatium XIV. dierum competens*, (*vulgò* **der Reukauff/ Aberwandel/**) per *solam* Unilateralem Renunciationem, *si illa vel statim* ab initio *ab altero* non acceptata, *vel* ex post *iterum*, expressè, *vel* tacitè remissa *fuerit*, nullatenùs excluditur. *num.* 90. juncto *num.* 85. *& seq.*

Nummorum bibalium refusionem *adhuc* intra XIV. dies promittens, si *eundem intra dictum tempus non, ut dixit, adimpleat, sibi tamen, quoad* Jus pœnitendi, *eo ipso* haud præjudicat. *num.* 93.

In dubio, alia omnia potiùs, quàm Juris, *nobis competentis*, Renunciatio, præsumi *debent. num.* 94.

Renunciatio evidenter, *&* per arctiores probationes, *demonstranda est. num.* 95.

Neque aliter admittenda, quàm si expressè de illa sit actum *num.* 96.

Quando nulla conventio pœnitentiæ exclusiva *probari potest, tunc etiam* à jurato, futuri Contractûs saltem præparatorio, Pacto *cuilibet paciscentium* recedere *fas est. num.* 98.

Exhibetur Quartæ Quæstionis resolutio. *num.* 99. *usque ad num.* 106.

Facultate pœnitendi Würtembergico Jure *concessâ* usurus *alteri parti* omnes, *super illo Contractu insumtos*, Nummos bibales, *& quidem, regulariter*, sine mora exolvere *obstrictus est. num.* 101.

Mododicta pœnitendi facultas *non saltem* in Emtionis Venditionis; *sed etiam* in omni alio, super Bonis immobilibus *celebrato*, Contractu *locum sortitur. ibid.*

Contractus privatorum ex conventione *non minùs, quàm ex publica Sanctione*, legem accipiunt. *num.* 103.

Deciditur Quinta Quæstio. *num.* 107. *usque ad num.* 122.

Judex officium suum non *solet* impertiri, nisi *desuper* imploratus, *vel nisi ad minimum* Actor libello *suo* Clausulam *adjecerit* salutarem. *num.* 109. *& seq.*

Quando quis nullam justam litigandi causam *habuit, tunc* Judex *ipsum de* Jure Communi, *non minùs ac* Würtembergico, pro qualitate circumstantiarum, *etiam* non imploratus, *&* ex officio, in expensas condemnare *potest*; *quamvis non teneatur. num.* 112.

Quando Causa ex Utriusque, *Actoris scilicet, & Rei*, parte dubia *est, tunc* Expensæ, *regulariter*, compensantur. *num.* 115.

Qui, pertinaci *suâ* Negatione, Testium productioni *solus occasionem & causam* dedit, *solus quoque* in Expensas *desuper factas* justissimè condemnatur. *num.* 119. *& seq.*

Si quis in unô *saltem* punctô succumbat, *in* alterô *autem* victoriam reportet, *tunc* Expensæ, *regulariter*, compensari *solent. num.* 122.

Resolutio Sextæ Quæstionis. *num.* 123. *& seq.*

Etiam in locô Contractus *Forenses* Forum competens, regulariter, *habent. num.* 125.

Producitur Septima Quæstio. *num.* 126.

Commendantur nonnulla quoad formalia Processus, *ante publicationem Sententiæ, adhucdùm* supplenda. *num.* 127. *& seqq.*

Subnectitur Sententia definitiva. *num.* 131.

CONSILIUM NONAGESIMUM TERTIUM.

DE Turbatione Sacrorum publicorum, cum atrociſſimis Verbi Divini Miniſtro illatis Injuriis *conjuncta.*

Præmittitur Facti Species. *à num. 1. uſq; ad num. 12.*

Proponitur Quæſtio prima *hic enucleanda*: Utrum deciſio ſubſtratæ Cauſæ ad ſolum Evangelicum; an *verò* ad totum, ex Pontificiæ, & Evangelicæ Religioni addictis perſonis *mixtum loci* Magiſtratum pertineat? *num. 13.*

Poſterius affirmatur, & ſtabilitur. *num. 14. uſq; ad num. 40.*

Removetur *in anteceſſum* Ratio dubitandi ex ſpeciali Receſſu *Anno 1660. inter utriusq; religionis Magiſtratum inito petita. num. 14. & ſeqq.*

Demonſtratur, Factum injurioſum & turbatorium, de quo hîc quæritur, multis reſpectibus atrociſſimum *eſſe. num. 17. uſq; ad num. 38.*

Injuria *cumprimis ex eo* atrocior *cenſetur*, *ſi* ab eo inferatur, *qui* perſonæ injuria affectæ reverentiam *atque* venerationem *debet. num. 20.*

Illuſtratur *hoc* Exemplis injuriarum Parentibus, Magiſtratui, *vel* Seni *illatarum remiſſivè adductis. num. 21.*

Injuria Verbi Divini Miniſtro irrogata, *ab Evangelicis non minùs, quàm pontificiis Scriptoribus*, pro atroci *habetur. num. 22.*

Præprimis ſi illa Sacerdoti, *ſui* ordinis habitu induto, *vel in* opere & functione ſacra actualiter conſtituto *fuerit illata. num. 23.*

Adducitur hanc in rem textus ſpecificus ex Jure Romano. *num. 23.*

Injuria *alicui in* Locô ſacrô *&* Cultui Divino conſecratô *irrogata, ex hoc ipſo, ſine dubio*, atrocior *redditur. num. 24. & ſeq. juncto num. 27. in fin.*

Loca ſancta *præprimis* ab injuriis hominum munita *cenſentur. num. 24.*

Hinc Injuria, *quæ* in domo Principis *alicui illata dicitur*, *ex ea ratione* atrocior *reputatur. num. 25.*

Injurias in Templo *alicui illatas* in ipſum DEUM redundare *non malè ſtatuit B. Carpzovius. num. 26.*

Injuria in conſpectu plurium Perſonarum *commiſſa pariter pro* atrociore *habetur. num. 27.*

Idem *dicendum*, ſi *ejusmodi injuria* cum Turbatione Sacrorum publicorum *conjuncta ſit. num. 28.*

Ac omnium maximè, ſi, præter verbalem injuriam, illa non pugno *tantùm; ſed &* Baculo factâ tàm ſtreperâ percuſſione, ut in omnibus Templi partibus exaudiri *potuerit*, commiſſa *ſit. num. 29.*

Admenatio pro reali Injuria *non habetur, ac proindè hoc nomine* duntaxat utilis injuriarum actio competit. *num. 30.*

Laudantur nonnulli diſſentientes. *num. 31.*

Injuria *diu* præmeditata *eâ, quæ ex repentino aliquo impetu infertur*, longè atrocior *æſtimatur. num. 33.*

Injuria erga Sacerdotem *ſuæ religionis*, in conſpectu aliorum diverſæ religioni addictorum, *commiſſa non tantùm* atrociſſima; *ſed etiam* ſummè ſcandaloſa *cenſeri debet. num. 34.*

Injurias *alteri irrogatas* non revocans, *nec* illarum, *ceu ex iræ nimis incandeſcentia profectarum, benignam* condonationem rogitans; *ſed easdem, contra omnia Jura*, pro licita injuriæ retorſione venditans *earundem* reatum longè gravíorem *reddit. num. 35.*

Miniſtrum verbi Divini, *in partibus ipſi demandati ſacri muneris ſollicitè ſeſe gerentem*, injurioſè tractans reverentiam ſacro Miniſterio debitam *graviſſimè labefactat. num. 36.*

Qualis Pœna Turbatores ſacrorum *maneat*? *remiſſivè notatur. num. 37. & ſeqq.*

Evolvitur Secunda Quæſtio: An *in Caſu ſubſtrato* per modum nquiſitionis

tionis proceedendum; num *verò* Processus ordinarius *à Sacerdote injuriis affecto suscipiendus sit? num. 41. usq; ad finem.*

Nemo invitus agere compellitur. *num. 43.*

In casu Turbationis sacrorum, *præprimis* cum injuriis publici Sacerdotis conjunctæ, *ipsa* publica Salus, Tranquillitas, & sacrorum Magistratui mandata Cura, Christiani Magistratus officium implorare *intelligitur. num. 44.*

In tali casu querela Episcopi, *vel alterius* Ecclesiæ Antistitis non *est* exspectanda; *verùm ipse* Magistratus ex officio *in tale delictum* inquirere, *& promeritam* pœnam decernere *potest. num. 45.*

Modus *ejusmodi causas* per viam Inquisitionis *tractandi* cum *longè* minori scandalo *conjunctus est*, majoremque amicabili compositioni ansam *& occasionem relinquit, quàm alter, qui* per ordinarium injuriarum processum *exerceatur. num. 46.*

CONSILIUM NONAGESIMUM QVARTVM.

DE Reiteratione Torturæ: An, & quibus in casibus *illa* locum habere, *itemq; an* Torturam, *præprimis summi gradûs*, perpessus *nihilominùs aliquâ* pœnâ extraordinariâ affici, *vel ad minimum* in expensas condemnari *possit?*

Præmittitur summaria attentati Criminis Veneficij, & desuper, *contra Reum*, hucusque formati processûs *Relatio*, cum *annexis* Quinque Quæstionibus *hîc resolvendis. num. 1. usq; ad num. 8.*

Etiam in Crimine Veneficii, ad effectum *decernendæ* Torturæ, de Corpore delicti *priùs constare debet. num. 10.*

Recensentur quinque Indicia, *ob quæ* Reus *in propositô* summi gradûs Torturæ *justissimè* subjugatus *fuit. num. 11. & seq.*

Etiam ob sola aliquot remota, junctim *tamen* spectata, Indicia *criminis* Tortura, summi *etiam* gradûs, *contra suspectum, decerni potest. num. 11. & seq.*

Quæstio Prima: *An Reus, in substrato, Torturæ denuò subjugandus veniat?* negativè *deciditur. num. 13. usque ad num. 40.*

Trina *torquendi* Elevatio, cum trinâ *ejusdem* Quassatione *conjuncta summum* in Foro Würtembergico, *itemq;* ex *constanti* Facultatis Juridicæ Tubingensis sententiâ, Torturæ gradum regulariter, *constituit. num. 14.*

Adpensio Lapidis, *in nonnullis locis usitata*, vicem Quassationis, *ad eundem effectum, & per consequens etiam ad excludendam Torturæ reiterationem*, benè supplere *potest. num. 15.*

Justô leviùs Tortus habetur *pro* non Tortô, *ac proindè adhuc* graviori Torturæ subjici *potest. num. 16.*

Hæc regula ei, qui summi gradûs Torturam passus est, applicari vix potest. *num. 16.*

Tortura, sine novis indiciis, repeti nequit. *num. 18.*

Non tamen qualibet noviter supervenientia Indicia *hîc sufficiunt; sed talia requiruntur, quæ* per se, & solicariè, *nempe* sine prioribus, *ceu jamjam purgatis*, sufficiunt, *&* quæ *ab hisce* specie differunt. *num. 19. & 21.*

Tortura, *sine ejusmodi Indiciis*, de facto reiterata, *ipso jure* nulla, neque *ad* Reum *exindè* condemnandum sufficiens *habetur. num. 20.*

Tortus *ex ipsâ, quam citra Confessionem perpessus est, Torturâ* novam *pro se* innocentiæ præsumptionem *consequitur, sic, ut* magis innocens, quàm alii, *censeatur. num. 21. & 23.*

Hinc etiam, regulariter, in totum, & definitivè absolvi potest, & debet. *num. 22.*

Si Reus, *arte magica, vel aliâ ratione*, corpus & animum induraverit, *ut omnia* tormenta intrepidè & quasi insensibiliter sustinere *potuerit, tunc etiam*

absque supervenientibus novis Indiciis, Tortura, *contra ipsum*, repeti *potest. num. 24.*

Unde talis Insensibilitas oriri *queat?* remissivè *notatur. num. 25. ubi aliquot ejusdem* Exempla *pariter* remissivè *tanguntur.*

Adducuntur nonnullæ rationes, ob quas *mododictæ* Limitatio in proposito attendi nequeat. *num. 26. & seq.*

Si quis statim sub Ligatura impatientissimum *sese* exhibuerit, *vel* sub prima, *aut* reliquis Elevationibus *graviter & multùm* ejulaverit, *licet post ipsius Elevationis actum id facere desierit, vel in ejus* vestimentis *aut* indusio nihil, *quod ipsum talis* Indurationis suspectum *reddere posset*, deprehensum *fuerit, is mododictæ Limitationis Subjectum constituere haud potest. num. 27. & seqq.*

Quales Præcautiones, contra *Reos de* Induratione suspectos, *adhiberi soleant? num. 30.*

In quibus Casibus & Criminibus *mododictæ* præcautiones *locum habeant? num. 31.*

Malefici, *itemq;* Sagæ Tormenta *utplurimum* contumacissimè perferre, *imò etiam* ridere, *vel* inter ipsa *suaviter* dormire *solent. num. 31.*

Ignis, *aliaque* graviora Tormenta *nonnisi* in solis Criminibus nefandis & exceptis, *neq; aliter, quàm* si multum urgentia atque certissima Indicia *occurrant, ità, ut sola Rei confessio videatur deficere*, decerni *solent. num. 32.*

Tortura, *ceu fragile & periculosum veritatis investigandæ remedium*, aliter, *præprimis* iteratò, decerni *non debet, quàm si* magna, *vel in casu posteriore*, longè certior, quàm anteà, Veritatis explorandæ spes *& ratio subsit. num. 34.*

Uli sola Fustigationis, & perpetuæ Relegationis pœna *locum habere potest, ibi* Tortura, summi *præsertim* gradûs, reiterari *nequit. num. 35. & seqq.*

Etiam Criminis Veneficii Conatus, *quantumvis* ad actum proximum *perductus, nostris moribus, nonnisi* Fustigationis & Relegationis pœnâ, *plectitur. num. 37. & seq.*

Extra casum novorum, *à prioribus* specie differentium, & ferè indubitatorum Indiciorum *superventientia, regulariter*, haud gravior; *sed potiùs* lenior & levior *solummodò* Torturæ gradus secundô locô dictari *valet. num. 40.*

Secundæ, & Tertiæ Quæstionis *decisio. num. 41. usq; ad num. 52.*

Reus legitimè tortus, & in negatione *nihilominùs constanter* persistens, inspecta Juris veritate, *tùm etiam quotidiana* Fori praxi, *regulariter*, ab omni, *etiam* extraordinariâ, pœnâ, *sicque omnimodò* definitivè absolvi *debet; num. 41. & mult. seqq.*

Quamvis variæ *& diversæ* de hoc articulo *exstent* Juris Interpretum sententiæ. *num. 42. & seqq.*

Quibus casibus, *etiam* post Torturam *legitimè toleratam, nihilominùs* pœna aliqua extraordinaria *decerni possit? num. 45.*

Actore non probante, Reus, a judicio, *tùm* civili, *tùm* criminali, absolvendus *venit. num. 46.*

Absolutio Sententiæ definitivæ *propria* est. *num. 47.*

Dum Accusator, *vel* Fisci procurator delictum *alicui imputatum* non probat, præsumpta Rei innocentia ad *omnimodam ipsius* absolutionem sufficiens *est. num. 48.*

Ordinatio Criminalis Carolina *artic. 61.* Reum torturam *legitimè* perpessum *nonnisi* ad solam alimoniam refundendam, seine Azung / obstrictum pronuntiat. *num. 49.*

Adducuntur rationes à Reo exigendæ Urphedæ, *& contra ipsum, non obstante Tortura à legitimè toleratâ*, decernendæ perpetuæ Relegationis *ad* Quartam Quæstionem. *num. 51. usque ad num. 55.*

Si indicia *Criminis, ob quæ Tortura decreta fuit*, tàm gravia *sint, ut* Reus etiam post hanc *legitimè toleratam, nihilominùs* haud parùm suspectus remaneat, *vel* ab ipso, *in locô delicti commoraturô*, idem *vel* simile facinus *in futurum* haud improbabiliter metuendum *sit, tunc pro religioso Judicis arbitrio, etiam*

pœna

pœna relegationis, *vel* mulcta pecuniaria, *adversus ipsum*, benè decerni *potest. num.* 51. *& seqq.*

Resolutio ultimæ, *de expensis conceptæ*, Quæstionis. *num.* 55. *& seqq.*

Quando Reus pœna corporis afflictiva *coercetur*, *tunc*, *regulariter*, sumptus *Iudicii criminalis* ex Fisco *solvuntur*: Sin secus, *tunc* Reus *Hodiernùm* in expensas damnatur. *num.* 56.

Etiam is, *qui* per Sententiam definitivam absolvitur, *nihilominùs* aliquando in Expensas condemnari *potest. num.* 57.

CONSILIUM NONAGESIMUM QUINTUM.

DE Fidejussore indemnitatis, ejusdemque obligatione *brevis Disquisitio.*

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Subjunguntur ejusdem Rationes. *num.* 2. *& seqq.*

Exceptio rei judicatæ *non aliter opponi potest, quàm si* de eadem re, *vel* jure, *super quo judicatum, quæstio sit. num.* 6.

Exhibetur litera Fidejussionis *in substrato præstita, & simùl, eam nonnisi* Indemnitatis *fidejussionem esse, demonstratur. num.* 10. *& seqq.*

Indemnitatis Fidejussor *quisnam dicatur? num.* 13. *& 14.*

Quamdiu non constat, quòd Reus principalis, in totum, *vel* pro parte non *sit* solvendo, *tamdiu etiam* Fidejussor indemnitatis, *nec* naturaliter, *nec* civiliter obligatus *censeri*; *sed saltem* spes, ipsum *aliquando, si nimirum de hac ipsa principalis Debitoris insolventia constiterit*, obstrictum iri, concipi *potest. num.* 15. *& 16.*

Ad hoc, ut de principalis Debitoris insolventia *legitimè constet, necesse est, ut* ipse priùs *ad peram & saccum usque*, per Judicem, excutiatur. *num.* 15.

Creditor, ante *ejusmodi* Excussionem, *contra talem Fidejussorem, de facto* agens, nulliter agere *dicitur. num.* 17.

Hinc etiam Fidejussor *ità conventus, mediante* hac sola allegatione: Tibi nulla adversus me competit actio, *se potentissimè* tueri *potest. num.* 18.

Qui ipso Jure tutus *est*, nulla Exceptione *opus habet. num.* 19.

Omnis Exceptio *præsupponit* Actionem. *ibid.*

Exceptio non-competentis Actionis *in* quacunque Judicii parte *opponi potest. num.* 20.

Creditor, *contra* Fidejussorem indemnitatis, pendente *insolventia Debitoris principalis* conditione, *de facto agens, etiam* ex officio à limine judicii repelli *potest. num.* 21.

Etiamsi Fidejussor indemnitatis *sub* corporali Jurejurando *sese* obligaverit; *tamen* ante existentiam *mododictæ* conditionis *efficaciter conveniri nequit. num.* 22. *& seq.*

Juramentum *alicui negotio adjectum* ex ipso negotio, *ejusdemque* qualitate *suam* explicationem *recipit. num.* 23.

Fidejussor indemnitatis, *tametsi generaliter* omni Legum auxilio, *vel in specie* Beneficio Ordinis sive Excussionis renunciaverit; *tamen* ante Debitoris principalis excussionem, *& hoc modo exploratam ipsius Insolventiam*, frustrà convenitur. *num.* 24.

Quidsi hac ipsa Renuntiatio *mediante* corporali Juramento *facta fuerit? num.* 25.

Fidejussor indemnitatis, *si*, ex falsa persuasione, Debitorem *principalem jam esse* excussum, *Creditori* usuras, *vel* sortem solverit, *illud omne, ceu omni respectu* indebitum, condicere *valet. num.* 26.

Quidsi saltem per Promissionem *ad solutionem* sese obstrinxerit? *num.* 27.

Quando Debitor, ex pluribus causis *obligatus*, simpliciter *aliquid solvit, tunc, regulariter*, arbitrio Creditoris, in quam Causam *solutum* imputare *velit*, relictum *censeri debet. num.* 29.

In

In dubio *tamen hæc ipsa Electio seu* Imputatio in causam duriorem *facta præsumitur. num. 30.*

In classem ejusmodi duriorum Causarum *præcipuè etiam hæc refertur*, pro cujus securitate *etiam* Fidejussores *suam fidem* obstrinxerunt. *num. 31.*

Ubi neque Mora, *neque expressa* Conventio, *neq; aliqua singularis* Æquitatis ratio *subest*, *ibi nec* Usuratum petitio *locum habere potest. num. 33.*

Quando Usuræ non expressè *in Libello* petitæ, *neque* Libello Clausula Salutaris *adjecta fuit*, *tunc* Judex, *per sententiam*, easdem adjudicare nequit. *num. 34. & seq.*

Sententia Libello conformis *esse debet. num. 36.*

Quando Judex *secundæ instantiæ* ex Actis prioris instantiæ *observat*, *quòd Actor* nullam *planè* agendi causam *vel* jus habuerit, *tunc ipse eundem*, non obstante sententia *in priori instantia*, pro ipso latâ, *nihilominùs in* Expensas utriusque Instantiæ *jure optimo* condemnare *potest. num. 38.*

CONSILIUM NONAGESIMUM SEXTUM.

DE Usufructu in omnibus Mariti bonis, *etiam* feudalibus, Uxori, *per* Pacta dotalia, constituto *sollicita disquisitio.*

Præmittitur Facti Species, cum duabus *hîc enucleandâ* Quæstionibus. *num. 1. usque ad num. 9.*

Exhibetur Resolutio Primæ Quæstionis: An *in substrato constitutus* omnium bonorum Ususfructus solos annuos Reditus, frumentarios, & pecuniarios, *sub se complectatur*; *An verò etiam* Jurisdictionem Feudo annexam, ejusque Commoda suo ambitu contineat? *num. 11. usque ad num. 101.*

Ususfructus omnium bonorum, inter vivos, *vel* mortis causa, *constitutus*, *regulariter*, universa *Constituentis* Bona devincit. *num. 12.*

Omne *qui dicit*, nihil excludit. *num. 13.*

Nulla res *est*, quæ non cadat sub Legatum Ususfructûs. *num. 14.*

Etiam illo in casu, *quo* Maritus Uxori suorum bonorum (*sine adjectione vocabuli*, *omnium*) Usumfructum *reliquit*, *tamen huic* omnium prædiorum, *tàm* rusticorum, *quàm* urbanorum, & Mancipiorum, & Supellectilis, *itemque* Calendarii Ususfructus debetur. *num. 15.*

Ad Eructuarium universalem omnium, *tùm* mobilium, *tùm* immobilium bonorum, *nec tantùm* Specierum; *verùm etiam* Quantitatum, *sive rerum fungibilium*, Ususfructus *pertinet. num. 16. & seq.*

Etiamsi Conditor Ususfructûs eas, *ante hujus juris constitutionem*, habuerit venales; *modò* non aliundè diversa *ipsius* Voluntas *appareat. num. 18.*

Nec refert, *sive* bona jamjam, *tempore Ususfructus constituti*, *sive demùm* post illud, *fuerint* acquisita. *num. 19.*

Nec diversum de rebus incorporalibus, *v. g.* Actionibus, Nominibus, Reditibus annuis, & *similibus* Juribus, sentiendum *est. num. 20.*

Hinc etiam in casu *constituti* Ususfructûs *vel* omnium Disponentis bonorum, *vel* unius *saltem* Castri, *aut* Territorii *cum appertinentiis*, cui, *vel* quibus Jus Patronatus *annexum est*, *etiam* hujus, *sive illud* plenum *sit*, *sive* minùs plenum, exercitium ad Usufructuarium solùm, *exclusô planè* Proprietario, pertinet. *num. 22.*

Idemque dicendum de Reditibus Pedagii, & Vectigalium. *num. 23.*

De Commodis *ex munerum* & Officiorum in Loco vacantium *collatione redactis. num. 24.*

De Canone emphyteutico, *itemque* Laudemio. *num. 25.*

De Jure Mortuarii *sive Caduci*, Haupt-Recht/ Leib- oder Haupt-Fall. *num. 26.*

De Compendiis Pœnarum pecuniariarum, *sive* Mulctarum, *itemque* Sigilli

gilli emolumentis, *omnibusque* aliis ad altam & bassam Jurisdictionem quomodocunque pertinentibus Commodis *& fructibus. num.* 27. *& seq.*

Hinc etiam Dominus proprietatis, *in præjudicium Usufructuarii*, Mulctas, *&* Pœnas, aliave remittere, *vel* ipsius conditionem *quacunque ratione* deteriorem facere *nequit. num.* 29.

Quando Castro *vel* Territorio *in usumfructum concesso etiam* Jus, *delinquentium* bona confiscandi, *vel* bona vacantia in Fiscum cogendi *coharet, tunc etiam hoc Commodum* ad solum Fructuarium *referri debet. num.* 30.

An *ejusmodi* universalis *omnium bonorum* Ususfructus, *præprimis consensu Agnatorum constitutus, etiam* feudalia bona afficiat? *num.* 31. *& seqq.*

Vasallus, *regulariter,* Feudum antiquum nullô titulô *vel* modô alienandi *licentiam habet. num.* 32.

Quid de Feudo novo *&* hæreditario *sentiendum? num.* 33.

Etiam constitutio juris Feudo utendi fruendi *est* species prohibitæ alienationis. *num.* 33.

Ususfructus *censetur* pars dominii. *num.* 34.

Vasallus *post suum obitum, regulariter,* ne quidem Uxori Victalitium, *vel* Alimenta *in Feudo* constituere valet. *num.* 35.

Contraria sententia de Jure *quidem* verior *est*; *veruntamen hæc* in Praxi *&* Usu Forensi receptior. *num.* 36.

An ad convalidandam Ususfructûs in Feudo antiquo constitutionem Agnatorum *in eodem successurorum* specificus Consensus solus sufficiat? *num.* 37. *& seqq.*

Vasallus ne *quidem* ad dies vitæ Usumfructum *in Feudo* constituere *posse videtur. num.* 38.

An servitia feudalia *præcisè* ex reditibus feudalibus *præstanda? num.* 38.

Nisi specialiter Feudalium bonorum mentio *facta, &* à Dominô directô licentia *de illis* testandi *concessa sit, sub* omnium bonorum Usufructu Feuda *comprehendi non videntur. num.* 40.

Vasallus, *non* nisi ex speciali *sui* Domini venia, *ullam* de Feudo inter vivos, *vel* mortis causa dispositionem, *cum* totali, *vel* partiali alienatione *conjunctam, condendi jus habet. num.* 41.

Tametsi Vasallus, *cum specifico omnium Agnatorum consensu,* Usumfructum, formaliter *& propriè* sic dictum, *suæ* Uxori, *vel* alii constituere *nequeat*; *tamen* utendi-fruendi *seu* Facultatem fructus percipiendi, *etiam* sinè consensu Domini directi, quocunque titulo, *in alium* transferre *non prohibetur. num.* 42. *& seqq.*

Factâ hujus Facultatis *fructus percipiendi* translatione, Usufructuarius *non solùm* ipsum Feudum possidere; *verùm etiam omnes omninò, tàm* naturales, *quàm* civiles, Feudi fructus, *& dehinc quoque* omnia patrimonialis Jurisdictionis emolumenta suo proprio quidem facto, *&* sine ullo *ipsius concedentis* Vasalli concursu; *veruntamen* ex jure *&* persona ejusdem, *ipse percipere &* immediatè acquirere *valet. num.* 44. *& seqq.*

Vasallus *ipso* dominii utilis jure, *sine caducitate,* se abdicare *nequit. ibid.*

Etiam in Emphyteusi *sola tantummodò* Fructuum Commoditas *ab Emphyteuta in alterum* transferri *potest. num.* 46.

Fructus *ejusmodi* feudales separandos, *respectu separationis secuturæ sic dictæ*, argentatiorem naturam habere, *&* incommercio esse *non malè scribit Camerarius. num.* 48.

Si Vasallus jus *aliquod* reale *in feudo, tametsi tantùm ad dies vitæ*, transferre *valeret, tunc* res *illo nexu* semel devincta ad Posteros *cum eodem onere facillimè* transmitti, *vel* super eâdem ex manu Fructuarii extorquendâ gravissimæ lites oriri *possent. num.* 51.

Hæc ratio *etiam* quoad bona Majoratûs *militat. num.* 52.

Nuda fructus, *Vasalli, vel Emphyteutæ nomine* percipiendi Facultas *non juris est*; *sed* meri facti, *nullum jus in re pariens. num.* 54.

Novum non est, ut penes alium *sit* ipsum Jus usufructûs, *&* penes alium Facultas fructuum percipiendorum. *num.* 55.

Illustratur *hoc* variis *notabilibus* Exemplis. *num.* 55. *& seqq.*

Nudam Fructuum Commoditatem *etiam* Usufructuarius *alteri* locare, *aut* gratis concedere, *vel* vendere, oppignorare, aliove quô titulô *in alium* transferre *potest. num.* 60. *& seqq.*

Ipsum *tamen* Jus Usufructûs, *nisi dominô volente*, alteri cedere *nequit. num.* 62.

Usufructuarius duplex Jus *habere intelligitur, quorum alterum est* merè personale, *alterum verò* reale. *num.* 63.

Illud, *ceu* servitus personalis, ossibus personæ Usufructuarii *usque adò cohæret, ut* in neminem alium transferri *queat. num.* 63. *& seqq.*

Hoc *autem, ceu* in nudô fructuum perceptionis factô *consistens, licet in ipsô personali Ususfructus jure intimè radicetur; attamen* à Fructuarii persona benè abire *potest. num.* 65.

Ususfructus, posteriore sensu, *in aliquem* translatus *in* persona secundi Fructuarii idem ille *est, qui* in Alienante *seu Concedente. num.* 65.

Perindè ac *juris est* in Cessionario Actionum *seu Nominum. num.* 65.

Etiam Commoditas *seu* Perceptio fructuum *in jure, licet nonnihil* pinguiùs, Ususfructus vocatur. *num.* 66. juncto *num.* 61.

Hanc ipsam *utendi fruendi* Commoditatem *Usufructuarius, etiam* invitô proprietariô, alteri concedere *potest. num.* 68.

Usufructuarius, *meram fructuum Commoditatem alteri concedens,* Jus utendi-fruendi ipsemet retinere, aliô *saltem* ejus negotium gerente, *jure* intelligitur. *num.* 69.

Quatenùs Fructuarius, suum Jus Extraneo cedens, nihil agere dicatur? *num.* 70. *& seq.*

Aliud est Cedere Usumfructum, *& aliud,* Concedere fructuum Perceptionem. *num.* 72.

Usufructuarium *jus utendifruendi* Extraneo, tanquàm suo Vicario, concedere *posse non malè pronunciat Henr. Gisebertus. num.* 73.

Quod Usufructuario *competit,* multo magis Vasallo competere *censendum est. num.* 74. *& seq.*

Vasallus *vel alius* Dominus utilis *longè* potentius *&* plenius Jus *in feudali, vel emphyteutico, prædio habent,* quàm Fructuarius in re usufructuariâ. *num.* 76.

Quô sensu Feudum *à Jctô Feudista* appelletur Ususfructus? *num.* 77. *& seq.*

Maritus Uxori omnium suorum bonorum Usumfructum *in amplissimâ hâc formâ* relinquens: Daß Sie den freyen Genuß von seiner völligen und gantzen Verlassenschafft haben ꝛc. solle/ *eidem etiam* facultatem *omnes* Jurisdictionis feudalis, *suis Bonis inhærentis,* fructus *&* commoda, proprio suo facto, *& sine alterius concursu; veruntamen* ex personâ *&* nomine *suorum* Successorum feudalium, percipiendi *&* acquirendi concessisse *censendus est. num.* 79.

Præprimis si ad confectionem Pactorum dotalium, *in quibus hujusmodi Ordinatio facta,* specificum & expressum Agnatorum consensum *adhibuerit. num.* 80.

Pacta dotalia, *omnium moratiorum Gg. judicio,* sanctissimè servanda. *num.* 81.

Si Uxor, *cui universalis Ususfructus, modo dictâ amplissimâ ratione, constitutus,* annuos Jurisdictionis feudalis fructus *non suo proprio facto, ad instar Fructuariæ; sed* tanquàm Redituaria, ex manibus Successorum feudalium, percipere *cogeretur, tunc* proximè relata, *talis liberi Ususfructûs, in universâ Mariti* substan-

substantiâ, constitutiva verba de suo nativo significatu & efficacia *multum* amitterent. *num.* 82. *& seq.*

Demonstratur hoc *specialiùs* per *adductas* quinque Rationes, *quæ* Casui proposito *simùl* accommodantur. *num.* 83. *usque ad num.* 95.

Plus *est, tercentum duntaxat* Thaleros ex Jurisdictione, *quàm* octingentos ex *quibusvis* aliis rebus, percipere. *num.* 85.

Ususfructus, & Reditus, in quo præcipuè *à se invicem* differant? *num.* 89. *& seq.*

Cui Liberè aliquid facere *permittitur, illud omne*, pro libero voluntatis arbitrio, non obstante cujusquam Contradictione, *peragere valet. num.* 92.

Liberè fieri *in Jure quid dicatur? num.* 93.

Liberam *de re* disponendi facultatem *habens* alterius licentiâ *ad hoc non indiget. num.* 94.

Verbum Liberè, *maximè in Conventionibus*, de omnimoda Libertate *intelligi debet. num.* 95.

Vasallus, alia bona habens, ex quibus servitia *Domino* præstare *potest*, fructuum feudalium Commoditatem Uxori, *vel alii*, concedere *non prohibetur. num.* 98.

Per ejusmodi *temporariam* Fructuum alienationem, *neque* Dominus, *neque* Vasallus, *aliquid de ipso* Feudo *amittit. num.* 99.

Si Vasallus, *alteri fructus feudales concedens*, aliis bonis non *sit* instructus, *ut servitia feudalia exindè præstare queat, tunc* ipse, quantum ad hæc opus *est*, sibi reservare *tenetur. num.* 100.

Examinatur Secunda Quæstiō. *num.* 102. *usque ad num.* 151.

Hæc Quæstio: Utrum Filius Feudum, à Patre, cum consensu omnium Agnatorum, *in totum, vel pro parte*, alienatum revocare possit? à multis *magni nominis DDbus* affirmativè *deciditur. num.* 103. *& seqq.*

Adducuntur præcipuæ *hujus sententiæ* Rationes. *num.* 105. *& seqq.*

Vasallus *nonnisi* revocabile dominium *habet, & ideò* nihil, *quod* ultra vitam *ipsius perduret*, circa Feudum disponere *posse videtur. num.* 108.

Pater, in præjudicium *suorum* Filiorum, *regulariter*, de Feudo mortis causa disponere *nequit. num.* 109.

Imò nec inter vivos *tale quid facere posse videtur. num.* 109.

Argumentum ab Ult. Voluntate *ad* dispositionem inter vivos *in Jure est* validum. *num.* 110.

Fideicommissi *familiæ* Possessor, *regulariter, reliquis* ad illud vocatis *suo facto* præjudicare *nequit. num.* 111.

A Fideicommissis familiæ, *regulariter*, ad Feuda validè arguitur. *num.* 112.

Filius, Patris *sui* hæres, Alienationem feudi *à Patre factam non minùs, quàm ipsemet Pater alienator*, impugnare prohibetur. *num.* 114.

Filius, Patri in Feudis successurus, *simùl ejus* allodialem hæreditatem *necessariò* adire tenetur. *num.* 115.

Per Hæreditatis additionem Hæres cum defuncto una eademque persona *efficitur. num.* 116.

Hæres facta defuncti, *etiam* quoad alienationem bonorum ad Fideicommissum familiæ spectantium, servare *tenetur. num.* 116. *& seq.*

Idem *etiam* de Vasallo & ejus Hæredibus, *ex identitate rationis, dicendum. num.* 118.

Non obstante, quòd in Feudis *non ultimo Vasallo*; *sed* primo Acquirenti, succedatur. *num.* 119.

Vocabulo Alienationis *etiam* Ususfructûs constitutio *comprehenditur. n.* 119.

Filius, Patris sui hæres, alienationem *suorum bonorum* adventitiorum à Patre factam impugnare *prohibetur. num.* 120.

Si Filius hæc bona, ut *verus illorum* dominus, repetere *posset*, Lex 14. Cod. de rei vindic. *non rebus*; *sed* verbis *saltem* scripta *foret. num.* 121.

Hæres, *alterius* hæreditatem adeundo, ad implenda *ea omnia*, ad quæ *etiam* defunctus *de Jure* tenebatur, se obstringere *censetur. num.* 122.

Si Filius, *Patri suo hæres factus*, ne *sua* quidem adventitia *ab hoc* alienata repetère *potest*; *multo minùs* Feudalia *ab illo pariter* alienata, *vel* Usufructu gravata revocare, *& hoc nexu* eximere *poterit. num.* 123. *& seqq.*

Etiam quoad Bona, *juri* Primogenituræ *&* Majoratus *obnoxia, alienata*, inter defunctum Alienatorem *& ejusdem* Hæredes *intercedens* personarum Unio, *ad effectum* excludendæ Revocationis, *attendi debet. num.* 126.

Filius, *vel alius* Agnatus, *alienantis* Vasalli hæres, *etiam* quoad Feuda antiqua & pactionata, *ejus* factis & pactis stare *tenetur. num.* 127.

Filius, *ne quidem* hujus generis Feuda sola retinere, *& reliquam* Patris hæreditatem repudiare *potest*; *sed vel* omnia retinere, *vel omnia* repudiare *tenetur. num.* 128.

Hinc etiam Filii, respectu feudalium bonorum, *passim* Hæredes Patris *appellitantur, & per hoc ipsum* ab aliis Agnatis successoribus distinguuntur. *num.* 129.

Feudum ad Filium *non aliter, quàm* ex persona Patris; *ad* alios *verò* Agnatos jure sanguinis *defertur. num.* 130. *& seq.*

Feudum *à Vasallo* licitè alienatum, *vel* oppignoratum, *non magis, quàm* ob delictum Patris amissum, à Filio revocari *potest. num.* 133. *& seq.*

Licet Filius, tempore alienationis, *adhuc* minorennis *fuerit. num.* 135.

Hæc sententia *etiam* in Facultate Juridica Tubingensi *est* receptissima. *num.* 136. *& seqq.*

Hæc regula, quòd Pater *de* Feudo antiquo *&* pactionato testari, *vel illud* inter liberos dividere *nequeat, inter alios casus, etiam tunc limitatur*, si Filiis, *Patris in Feudo successoribus*, simùl deferatur illius Allodium. *num.* 138. *& seqq.*

Hæc doctrina, quòd Filius *vel alius* Agnatus, *defuncti* Vasalli Hæres, Alienationem, *vel aliud ejusdem factum* impugnare nequeat, *etiam in* Hæredum Hæredibus *procedit. num.* 141. *& seqq.*

Hæredis appellatio *non tantùm* proximum; *sed etiam* ulteriorum graduum Successores *complectitur. num.* 143.

Heres factis defuncti, *etiam* quoad *illa* Jura, *quæ* ex alio capite, quàm hæreditate defuncti *ad ipsum pertinent*, stare *tenetur. num.* 145. *& seq.*

Factum defuncti *ipsius* Hæredis proprium *censetur. num.* 146.

Filius omne *suum* in Feudis succedendi Jus à Patre suo *consequitur. num.* 147.

Hinc ipsius Parente Feudi jure multatô, *vel* Feudô *ab ipsomet* alienatô, *insimùl etiam* Filius à successione feudali excluditur. *num.* 147.

Cur hæc Jura in magnis, *&* dignitatem annexam habentibus Feudis faciliùs, *quàm in minoribus, sint* admittenda? *num.* 148.

Respondetur ad *præmissas* dubitandi Rationes *remissivè. num.* 149.

Sola fructuum Commoditatis concessio *sub* prohibitâ Alienatione *non intelligitur. num.* 150.

Usufructu prædii feudalis à Vasallô *in alium* translatô *sola* possessio naturalis, ratione Modi *sic dicta*, in Usufructuarium transit. *num.* 151.

Suggeritur Consilium de modô *huic* Causæ in futurum cautè *& salutariter* prospiciendi. *num.* 152. *usque ad finem.*

CONSILIUM NONAGESIMUM SEPTIMUM.

DE Communione Bonorum mobilium *&* Acquisitorum universali, per Statutum, *vel* Consuetudinem, inter Conjuges *obtinente*, eique annexa, *tùm* in ipso matrimonio, *tùm* ante illud, *contracti*, Æris alieni solvendi necessitate.

Recensa.

Consilium Nonagesimum Septimum.

REcensetur *summariè in Locô quæstionis* quoad bona Conjugum mobilia, *sine distinctione, obtinens* Consuetudo. *num.* 1.

Formatur Quæstiô *hîc* examinanda. *num.* 2.

Connubialis bonorum Societas *non saltem in* LLbus Justinianeis, *præter promiscuum bonorum usum*, incognita: *num.* 3.

Verùm etiam in Locis, ubi illa hodiè *viget, tàm* diversæ *esse* naturæ, *ut* de illa, *seu* irregulari *planè* Societate, *sine clarâ Statuti dispositione*, vix aliquid certi *definiri valeat. num.* 4. *&* 6.

Illustratur *hoc notabili*, de Lubecana bonorum *inter Conjuges* Communione, locô Mevianô. *num.* 6.

In materia Societatis Bb. conjugalis, *verbis Statuti vel Pacti dotalis deficientibus, non ad communem quæstuariæ Societatis naturam; sed potiùs* ad Jus Commune, *ejusque* de Conjugibus dispositionem *recurri debet. num.* 6. *&* 7.

Notatur frequens circa hunc *Juris* articulum error. *num.* 8.

In hac materia ne quidem ab alienis Statutis explicationem *sumere licet*; nisi *vel* Vicinitas, *vel* Juris mutuatio, *vel in aliis* Morum similitudo *justam* opinionem de similitudine Juris faciat. *num.* 8.

Referuntur *aliquot* Loca, *in quibus*, præter Societatem simpliciter bonorum, *simùl* ratione Bonorum mobilium, tempore initi matrimonii à Conjugibus collatorum, *universalis* Communio, per Consuetudinem, *obtinet. num.* 9. *& seqq.*

In locis, ubi Societas omnium bonorum in specie sic dicta *inter Conjuges* viget, omne, *etiam* ante matrimonium, ab altero *contractum*, Æs alienum ex collatis bonis communibus *exsolvitur. num.* 17.

Universalis bonorum Societas *in specie sic dicta universalem quoque tùm* quoad bona collata, *tùm* quoad debita, *etiam* ante illam *contracta*, communionem *inducit. num.* 18.

Bona *non dicuntur, nisi* deductô *omni* Ære alienô. *num.* 19.

Etiam Uxoris bona, *pro* debitis, ante *mododictam* universalem Bb. Societatem, à Marito *contractis, constante matrimoniô*, hastæ subjugari *possunt. num.* 20.

De hoc, quòd Conjux, *in locis, ubi*, præter æquæstum conjugalem, *etiam* Bona mobilia, *ab ipsis collata, statim*, jure dominii, communicantur, *etiam* pro parte dimidiâ, ad *exsolvenda alterius* Debita, obstrictus *esse debeat*, vix *aliquod* specificum Statutum *produci potest. num.* 21.

Nec *etiam* citra Iniquitatem *illud promiscuè* statui posse *videtur. num.* 24. *& seqq.*

Per communicationem omnium Bb. Una Domus *&* commixta Familia inter Conjuges *inducitur. num.* 23.

Favor Dotis *in LLbus est* maximus. *num.* 25.

Jure Communi nemo pro Debito alieno, *adeoque* nec Uxor pro suo Marito *tenetur. num.* 26.

Consuetudo Uxorem, intuitu paucorum, *à Marito, titulo Societatis, acquisitorum*, bonorum mobilium, ad solvenda ipsius debita obstringens, *videtur* irrationabilis *&* nulla. *num.* 27.

Multi DDres pro indubiô habent, quòd, licet Conjux, *in locis, ubi* universarum fortunarum *inter ipsos* Societas *viget*, pro debitis ab alterô, *ante matrimonium*, contractis, teneatur; *tamen hoc non ulteriùs, quàm* constante solùm matrimonio, *procedat. num.* 31. *& seqq.*

An idem *quoque* de illis locis, *ubi*, præter Societatem simpliciter Bb. *etiam* universalis Bb. mobilium communio *obtinet, dicendum veniat*? *num.* 33.

Societas Bb. conjugalis, *tùm ante, tùm post contractum matrimonium*, per *contrariam* Conjugum conventionem, *non saltem pro parte*; *sed etiam* in totum *pro arbitrio* excludi *posse videtur. num.* 36. *& seqq.*

Per Pacta à Jure Communi recedi *potest. num.* 37.

Proviso

Provisio Hominis, *à Lege non impedita*, tollit & mutat provisionem Legis. *num.* 38.

In illis locis, ubi sola Mobilia, *à Conjugibus collata*, cum omnibus Acquisitis, *inter Conjuges* communicantur, *quilibet* Debita *alterius*, pro parte dimidia *collatorum mobilium, & acquisitorum, etiam* mortuô alterô, exsolvere *tenetur. num.* 42.

Probatur hoc in specie de Burgundicô Galliarum Ducatu, *nec non de antiquissimô* Britanniæ Ducatu. *num.* 43. *& seqq.*

Idemque multo magis *tunc obtinet, si non saltem mobilium*; *sed* universalis omnium bonorum Societas *in aliquô locô* vigeat; *tametsi* debita longè ante matrimonium *initum* ab alterô *Conjugeț rebentur* contracta. *num.* 49.

Particula, Præsertim, *regulariter*, de casu minùs dubitabili *accipi debet, num.* 50.

DDres juxta sua allegata *sunt* exaudiendi. *num.* 51.

Æquissimum *est, ut* Conjux, omnium alterius Conjugis *in Societatem universalem illatorum* Bonorum particeps *factus, etiam* Damni, ex alterius ære aliono, ante nuptias *contracto, proficiscentis*, particeps *fiat. num.* 53.

Idem *etiam affirmatur* de universali Bb. mobilium & acquisitorum *connubialium* Communione. *num.* 54.

Non *est* ferendus, *qui* Lucrum *quidem* amplectitur; Onus *verò eidem* annexum contemnit. *num.* 55. *& seq.*

Jus ex primo Societatis Bb. mobilium & acquisitorum momento, Creditoribus Mariti, adversus Uxorem *pro parte dimidia semel* quæsitum, per *subsecutam* contrariam Pactionem, *ipsis nequit* auferri. *num.* 62. *& seqq.*

Si Sponsa statim ab initio *cum Sponso* Pactum Societatis *hujus* renuntiativum *inierit, tunc* illa ad æris alieni *ab altero* illati solutionem nullatenùs obligatur. *num.* 63.

Pactum, *quòd* Uxor *quidem* de Mariti illatis, *universis, vel saltem mobilibus*, & acquisitis participare; nec *tamen* ad solutionem æris alieni, *etiam ante nuptias contracti*, obstricta *esse debeat*, dolosum *ac propterea* ipso jure nullum *censetur. num.* 64. *& seqq.*

Etiam generali Consuetudini, *ad communicationem commodi & incommodi utrumque Conjugem adstringenti*, per Pactum *antenuptiale*, derogare *licet. num.* 64.

Res inter alios acta aliis non nocet, *nec* Debitorum pactionibus Creditorum petitio tollitur, *aut* imminuitur. *num.* 65.

Articuli *de* Communione *bonorum* mobilium, *&* Solutione æris alieni, *habentur* pro correspectivis. *num.* 67.

Etiamsi Statutum, Societatis bonorum mobilium & acquisitorum inter Conjuges inductivum, *nihil* de Solutione Æris alieni *disponat*; ejus *tamen* necessitas in communi Societatis natura *nihilominùs* satis *est* fundata. *num.* 68. *& seq.*

In illis regionibus, ubi universalis in specie sic dicta Bonorum Communio *inter Conjuges obtinet*, Uxor pro debitis Mariti, *etiam* ante initum matrimonium contractis, *adeò* tenetur, *ut* ne quidem Competentiæ Beneficium *adversus Mariti Creditores* locum habeat. *num.* 71. *& seq.*

Idem *etiam* in illis *obtinet* locis, *in quibus* omnia Bona mobilia & acquisita *inter Conjuges jure societatis* communia *sunt. num.* 73.

Etiam in Bb. connubiali Societate Bona non censentur, nisi, quæ, omni ære alieno deductô, supersunt. *num.* 73.

Hæc Jura *non in ratione merè positivâ & statutariâ*; *sed* in ipsius naturalis Æquitatis dictamine, Jurisque Communis principiis *apertissimè fundantur. num.* 74.

Valent Statuta *&* Consuetudines, *quæ* Uxorem ad solvendum pro Marito *obstringunt. num.* 75.

Valet

Valet etiam tale Statutum, *vel* Consuetudo, *quibus* Conjugi certa portio bonorum Mariti *defertur, ut* ipsa omnem suam substantiam *in communem conferat hæreditatem, eamque* cum Liberis Heredibus dividat. *num.* 76.

Tametsi Uxor amplissimam Dotem *marito attulerit, &* parum è contra, *vel* planè nihil ex Mariti hæreditate *consequatur. ibid.*

Uxor *ejusmodi* damnum, *per pactum dotale, declinare negligens, illud* non Statuto; *sed* sibimetipsi imputare *debet. num.* 77.

Uxor, in casu *vel* universalis in specie *sic dicta, vel omnium* mobilium Societatis *cum Marito inita,* ad exolvendum *ejus* æs alienum, *ante nuptias contractum*, non alia ratione, ac Hæres Creditoribus testamentariis, tenetur. *num.* 78.

Tametsi Mariti morte Societas bb. *iterum* dirempta *sit. num.* 79. *& seqq.*

Hæc *tamen* Uxoris obligatio saltem de parte dimidia *exaudienda venit. num.* 80. *& seqq.*

Nihil tàm naturale *est quàm* ut Damnum *inter eos* sit commune, *qui etiam* de Lucro æqualiter participant. *num.* 84. *&* 86.

Ad hoc, ut Societas bb. inter conjuges excluſa *dici possit*, specialis & expressa Statuti *vel* Consuetudinis, *iisdemque approbatæ Societatis*, exclusio *&* renunciatio necessaria *est. num.* 88.

Illustratur *hoc remissivè* nonnullis Exemplis. *num.* 89.

In Societate universali *tùm* in specie *sic dicta, tùm &* omnium Mobilium, Renunciatio Communionis *non aliter, quàm* Statim ab initio, ante contractum matrimonium, fieri *potest. num.* 90. *& seq.*

Pactum ab initio *statim inter Conjuges* initum, *quòd quidem* connubialis Bonorum Communio *quoad ipsos* intercedere; *veruntamen* certis casibus *iterum* cessare *debeat*, cujus *sit* effectus? *num.* 92.

CONSILIUM NONAGESIMUM OCTAVUM.

De Fideicommisso Familiæ à Patre intestatò *decedente*, sine *omni* solennitate *ordinato, ejusque* validitate. *Itemque de* Filiarum nobilium Renunciationis, *tùm formiter* factæ, *tùm etiam* nudæ ejusdem Promissionis Effectibus.

Factum, *&* Quæstiones *hîc examinandæ. num.* 1. *usque ad num.* 18.

Evolvitur Prima Quæstio. *num.* 19. *usque ad num.* 69.

Ad Testamentum inter Liberos privilegiarium *quænam* Requisita, *Jure novissimo, sint necessaria? num.* 21.

Etiam ab intestato *decedentis Parentis, quantumvis* sine omni solennitate, *aut* quibuslibet indiciis *vel* verbis *declaratam*, Voluntatem *non saltem* Liberos; *verùm etiam* Judicem *præcisè & ad unguem* sequi *oportet. num.* 23. *& mult. seqq.*

Pater rei suæ, legem, *quam vult*, dicere *potest. num.* 25.

Pater *optimum* pro liberis consilium *capere semper præsumitur. num.* 25.

Etiam nuda Patris intestati, de rebus suis non alienandis, quomodocunque *facta*, Voluntatis declaratio *ad inducendum* perpetuum Familiæ Fideicommissum *sufficere creditur. num.* 25. *& seqq.*

Sola prohibitio Alienationis extra familiam, *& è contra injuncta* Conservatio bonorum in Familia, seu Agnatione, bey dem Mannlichen Stammen/ *regulariter*, Fideicommissum Familiæ *constituit. num.* 27.

Dispositio Patris inter Liberos *majoribus gaudet privilegiis, quàm Militi* Testamentum *privilegiario jure conditum, ac dispositioni* ad pias causas *facta æquiparatur. num.* 30.

Quo respectu Fideicommissa Familiæ *dicantur* favorabilia? *num.* 34.

Quando Pater *à se confectum* Testamentum, Codicillum, Epistolam, *vel aliam* quamlibet etiam ab intestato *ordinatam*, voluntatem totam, propria

pria manu, *scripsit*, *tunc nec* alia Subscriptio, *neque* Testium præsentia *necessaria est. num. 35. & seqq.*

Hæc Patris ab intestato *disponentis* verba: **Daß seine Söhne/ so lang müglich/ das Guth N. bey dem Stammen erhalten sollen/** *efficacissimè* obligatoria *sunt*, *&* ad instituendum Fideicommissum Familiæ *sufficientissima. num. 40.*

Idem *tamen etiam de* paterna Admonitione, **daß Er seine Posteritæt ernstlich ermahnt haben wolle/ das Guth N. ohne äusserste noth/ nicht von dem Stammen zu alieniren/** *procul dubio statuendum. num. 39. & seqq.* juncto *num. 25.*

Ad constituendum, *etiam* Familiæ, Fideicommissum *non saltem* precaria, *vel* pro precariis vulgò accipi solita; *sed etiam* talia verba sufficiunt, *quæ* enixum alicujus desiderium ac votum, *quid ipse post mortem suam fieri exoptet*, *evidenter significant. num. 44. & seqq.* juncto *num. 53.*

Idem etiam de hac verborum figura dicendum, *si Defunctus sic dixerit*: Scio, te daturum; Scio, *omnia*, *quæ tibi relinquo*, ad Filios meos perventura. *num. 44.*

Etiam Verba enunciativa, *modò certa in illis Voluntatis vestigium de Fideicommisso relinquendo appareat*, *ad hunc effectum sufficere censentur. num. 49.*

An Verba Spei, Præsumptionis, *&* Confidentiæ, ejusdem *habenda sint* efficaciæ? *num. 50.*

In Fideicommissis *sola fideicommittentis Voluntas spectanda & sollicitè spectanda. num. 51.*

Etiam hæc Verba: Te, Fili, rogo, *ut* prædia, *quæ ad te pervenerunt*, *pro tua diligentia* diligas, *&* curam *eorum* habeas, *ut* possint ad Filios tuos pervenire, *in vim Fideicommissi accipi debent. num. 52.*

Fideicommissa nudo *etiam* nutu, *& sic quoque* omni Verbô, *ad declarandam disponentis Voluntatem* idoneo *& habili*, *relinqui possunt. num. 54. & seq.*

In bonis Fideicommisso familiæ *obnoxiis* Fœminæ *non priùs* ad successionem *admissibiles sunt*, *quàm* omnibus *ejusdem familiæ* Agnatis *omninò extinctis. num. 57.*

Voluntas Patris fideicommissaria, *etiam* sine solennibus, ab intestato, *ordinata*, ab omnibus *ejus* Liberis, *& quidem in specie etiam* à Filiabus, *semel firmiter* approbata, *posteà nequit* reprobari. *num. 58. usque ad num. 67.*

Omnis ultima Voluntas, ex certâ Scientiâ, *ab Hæredibus* semel approbata *& agnita*, *non ampliùs* improbari *potest. num. 62.*

Quæ semel placuerunt, frustra *postmodò* displicent. *num. 63.*

Consensum *semel præstitum* revocare nemini integrum est. *num. 64.*

Semel approbata *defuncti* Voluntas nec ab illorum, *qui eandem approbarunt*, Hæredibus *reprobari potest. num. 65.*

Quando Filiæ, ex antiqua *& legitima* Familiæ *suæ* Consuetudine, *paternæ hæreditati*, *in favorem & commodum Stemmatis masculini*, renuntiare tenentur, *tunc illæ etiam in casu*, quando Renunciatio *ab ipsis* non facta, *tamen* pro ipso jure & realiter renuntiatis *habentur. num. 68. & 70.*

Secundæ Quæstionis *Resolutio. num. 70. usque ad finem.*

Renunciatio Filiarum nobilium, *in gratiam Agnationis facta*, *neque* Delationem hæreditatis renuntiatæ, *neque etiam* jus Successionis *impedit*; *sed tantùm* in personis ipsarum Filiarum duraturam actualem ejus Acquisitionem, *quoadusque Masculina Agnatio duraverit*, *suspendit & impedit. num. 72.*

Quo sensu hæc Renunciatio *dicatur* translativa? *num. 73.*

Tales Filiæ renunciatrices, *tempore durantis Stemmatis masculini*, *à DDbus non malè* hæredes anomalæ *appellitantur. num. 74.*

Filii, *in quos ejusmodi renuntiata Hæreditas ad tempus transfertur*, *non solùm* Usumfructum; *verùm etiam*, *licet* revocabile, dominium *Bonorum ad illam spectantium consequuntur. num. 75.*

Promis-

Consilium Nonagesimum Octavum.

Promissio de renuntiando quem, *in ordine ad talem Filiam, ejusdem Haredes*, effectum *habeat? num. 77. & mult. seqq.*

Aliud est actualiter renuntiare, *& aliud* Renuntiationem *duntaxat* promittere. *num 78.*

Promissio *de aliquo faciendo*, & Factum *ipsum multum à se invicem* differunt. *num. 79.*

Simplex Promissio de renuntiando, *jure Romano*, nullius *est* momenti. *num. 80.*

Hodiernæ *Hæreditatum* Renuntiationes *valdè* anomalam & peculiarem *ex Moribus modernis* naturam hauserunt. *num. 82.*

Filia, promissionem de renunciando *à se factam*, adimplere recusans, Fratribus ad præstandum interesse *tenetur. num. 82. & seqq.*

In quô *hoc ipsum Interesse* consistat? *num. 83. & seqq.*

Consuetudinem Familiæ *allegans*, *vi cujus* Filiæ etiam Agnatorum Successioni renuntiare *teneantur*, *eandem* legitimè probare *tenetur. num. 87.*

Quatenùs Filia, *quæ* paternæ solummodò *Hæreditati* renunciavit, *nihilominùs* ad Successionem *defuncti* Fratris, *si præsertim in illa nulla alia, quàm* sola paterna Bona, *extent*, *admitti debeat? num. 89. & seq.*

Bona à Filia, *in commodum Agnationis*, renunciata improprii Fideicommissi nexu *indè afficiuntur. num. 90.*

CONSILIUM NONAGESIMUM NONUM.

DE Crimine Bigamiæ.

Præmittitur Sententia definitiva. *num. 2.*

Ad repræsentandum Corpus Delicti in Crimine Bigamiæ *requiritur, ut* Matrimonium, cum duabus Uxoribus simul contractum, *non saltem* per Copulam Sacerdotalem; *verùm etiam* per carnalem *plenariè* consummatum *probetur. num. 4. & seqq.*

Commendatur *hanc in rem* Articuli 121. *Ordination. Carolinæ* explicatio Carpzoviana *remissivè. num. 6.*

Bigamia *est* species *criminis* Adulterii. *num. 7.*

Adulterium, *nisi* reali concubitu consummatum, pœnâ ordinariâ *haud punitur. num. 7.*

Conjuges *demùm* per matrimonii consummationem una caro *fiunt. num. 8.*

Demonstratur Certitudo corporis delicti bigamici in propositô. *num. 9. & seqq.*

Quando *non tàm* de Copulâ *carnali*, *quàm* Sacerdotali, quoad *Crimen* Bigamiæ probandâ, *quæstio est*, *tunc* solæ Reorum Confessiones in vim *justæ & sufficientis* Probationis accipi nequeunt. *num. 13.*

Literæ Testimoniales, à *cujuslibet Loci* Magistratu impertitæ, *æquè ac* natalitiæ, **Ehelicke Geburths-Brieffe**, non minimam *habent* authoritatem. *num. 17.*

Quibus requisitis *ejusmodi* Literæ testimoniales *instructæ esse debeant*. *num. 17. in fine.*

Calendaria Ecclesiastica, & ex illis à cujusvis Loci Parochô, *ad requisitionem competentis Magistratûs*, de legitimô & solenniter contractô Matrimoniô, *communicata* Testimonia haud exiguæ *pariter in foro sunt* authoritatis. *num. 19.*

Si ad ordinariam Bigamiæ *tùm* perfectionis, *tùm* consummationis probationem ipsius Bigami, *ejusdemque* primæ Uxoris *propriæ*, *nullatenùs* suspectæ, Confessiones *accedant*, *tunc illa* tanto fortior & concludentior *existit* efficitur. *num. 20.*

Matriculæ Ecclesiasticæ, *non minùs ac publico Instrumento*, plena *in probando* fides *communissimè* tribuitur. *num.* 28.

Præsertim si de legitimitate *seu justitiâ* Matrimonii quæstio *sit*. *num.* 28.

Etiam Parochi, *in Sacerdotali dignitate constituti*, suô modo, pro *talibus* personis habentur, *quibus in illis*, quæ ad ipsorum Officium pertinent, adhibenda *est* fides. *num.* 30.

Ad probandam Copulam carnalem *etiam* libera *&* nullatenùs suspecta *ambarum* Partium Confessio, *maximè* judicialis, in omnibus Delictis Carnis, *&* quoad omnes Juris effectus, sufficit. *num.* 33. *& seqq.*

Nulla melior *& fortior datur* Probatio, *quàm* propria Confessio; *modò illa* verisimilis, *aliisque* concludentibus adminiculis *probetur* suffulta. *n.* 34.

In materiâ Concubitûs carnalis, *ceu in se* difficillimæ probationis, *talis* Probatio, qualis haberi potest, *admittenda venit*. *num.* 35.

Formale Criminis Bigamici, *quoad* Casum substratum, *ex Actis plenissimè* demonstratur. *num.* 37. *& seqq.*

Decernitur *ob illud* Pœna capitalis. *num.* 43.

Hæc capitalis Pœna *saltem* positivi Juris *est*. *num.* 43.

Vocabulum: Beinlich / *in* Artic. 121. Ordinationis Crim. Carolinæ *obvium, per usualem Fori interpretationem*, de Pœna capitali *communiter* exauditur. *num.* 44.

Hæc Usualis Interpretatio *etiam* Jure Saxonicô, Bavaricô, Würtembergicô, Badensi, *&* Lubecensi *specialiter est* comprobata. *num.* 45.

Ab hac Pœna *positivi hujus* Juris ignorantia non liberat. *num.* 46.

Ad fundandam hanc *ultimi supplicii* Pœnam non *præcisè* necessarium *est*, *ut* secunda *à Bigamo* priori superinducta Conjux *sit* alterius Uxor. *n.* 47.

Pœna Adulterii prima vice commissi *in* Ducatu Würtemb. non *est* capitalis. *num.* 48.

Ubi Adulterium prima vice non *est* capitale, ibi, regulariter, nec Crimen Bigamiæ *pœna ultimi supplicii puniri solet*. *num.* 48.

Aliud *tamen* dicendum, quando Crimini Bigamiæ pœna capitalis indiscriminatim, *per LL. illius loci*, *est* præfinita. *num.* 49.

In Ducatu Würtemberg. Bigamia, *non minùs ac de Jure Communi Carolino*, pœna gladii coercetur. *num.* 49.

CONSILIUM CENTESIMUM.

DE Crimine falsæ monetæ, per dolosam ejusdem Expensionem, *commisso, nec non de Crimine* tractæ Urphedæ *selectior Consultatio.*

Præmittitur Sententia capitalis. *num.* 2.

Ad effectum *dictandæ* Pœnæ capitalis, *tùm* in omni, *tùm in specie in gravissimo* Crimine falsæ Monetæ, *ante omnia*, de Corpore Delicti *certò constare debet*. *num.* 3.

Corpus Delicti *in* substrato *probatur*. *num.* 4.

Ejusdem Formale *plenissimè demonstratur*. *num.* 5. *usque ad num.* 25.

Ad Crimen falsæ Monetæ, *sive* per *ejus* Fabricationem, *sive* per solam Expensionem, *committendum*, *semper* Dolus malus *necessarius est*. *num.* 5.

Ignorantia crassa *&* verè affectata, *quoad* falsæ Monetæ Expensionem, *præprimis si exponens* Aurifaber *sit*, cum dolo *ferè* ad paria *judicatur*. *n.* 6. *&* 7.

Quando Factum *est* notorium, *tunc sola* Negatio *non facit* rem dubiam. *num.* 20. *&* 22.

Adversus apparens Notorium *Reus* nihil allegare *potest*, *quod sit* coloratum. *num.* 21.

Contradictoria *in judicio* allegans non *est* audiendus. *num.* 24.

Contradictoria simùl stare *nequeunt*; *sed* se invicem tollunt. *num.* 25.

Disquiri-

Disquiritur de Pœna Reo, *in proposito*, dictanda. *num. 26. usque ad fin.*

Multi DDres, *etiam illos*, *qui* falsam Monetam *dolo malo* expendunt *vel* expendere faciunt, *etiam* Juris Communis *veritate inspecta*, ejusdem, *qua* Fabricatores *ipsos manet*, pœnæ reos *statuunt. num. 27. & 28.*

Quæ quis per Alium facit, *ea*, *etiam* in maleficiis, ipsemet fecisse *censeri debet. num. 29.*

Non minùs atrox *delictum habetur*, Monetam falsam expendere, *quàm* fabricare. *num. 30.*

Notantur nonnulli DDres aliter sentientes. *num. 31.*

Ordinatio Criminalis Carolina *tales* Expositores *planè* Ignis pœnæ *subjugat. num. 32.*

Juxta hanc Sanctionem *ad pœnam Ignis fundandam*, alterutrum *sufficit*, *sive quis* falsam Monetam fabricaverit, *sive illam* expenderit. *num. 33.*

In Foro Saxonico adversus dolosos *falsorum numismatum* Expositores, *regulariter*, ne quidem capitalis, *nedùm* Ignis, pœna *obtinet. num. 34.*

Plurimi DDres pœnam *falsæ Monetæ* Expositionis de Jure Romano *saltem* arbitrariam *esse contendunt. num. 35.*

Pœnam Vivicomburii Crimen falsæ Monetæ *propemodùm* superare *existimat Zieglerus. num. 36.*

In L. 9. §. 1. ff. ad L. Cornel. de fals. *hoc saltim dicitur*, *quòd falsæ Monetæ* Expositor pœnam Legis Corn. de falsis *teneatur. num. 36.*

Pœna Legis Corneliæ de falsis non semper *est* ultimum supplicium. *num. 37.*

Falsam Monetam, communicato *cum ipsis Pseudo-Monetariis* Consilio, expendentes, *ex communiori Interpretum sententia*, Vivicomburii pœna *plectuntur. num. 38.*

Quare talium Expositorum *& ipsorum* Pseudo Monetariorum par *sit* delictum? *num. 39.*

Qua pœna *illi*, *qui*, talem monetam *ab aliis* fabricatam, *præcipuè* majorem, commutando, *vel* alio quovis modo quæsitam, *dolo malo* expendunt, *sint afficiendi? num. 40.*

Finis pœnarum *haud ultimus est* Emendatio delinquentis. *num. 43.*

Jus aggratiandi *etiam in* Crimine falsæ Monetæ *locum sortitur. num. 45.*

Ob Crimen falsæ Monetæ pœna Gladii *etiam in* aliis Provinciis *hodienùm* frequentatur. *num. 46.*

Crimen Falsi, *sicque etiam* expositæ falsæ Monetæ, *non aliter* commissum *intelligitur*, *quàm si* per talem Expositionem *alicui* noceatur. *num. 50.*

Falsum, *quod* nemini nocet, *etiam* non punibile *censet Decianus. n. 50.*

Ad hoc, *ut* Crimen falsæ Monetæ *perfectè consummatùm dici queat*, sola *nummi adulterini* dolosa expensio *sufficit*; *licet* nullum actuale lucrum *ad Ejusdem Expositorem pervenerit. num. 51. & seqq.*

Ad *fundandum* Falsi Crimen *etiam illa* Veritatis *dolosa* immutatio *sufficit*, *quæ* alteri nocere valet, *etiamsi actu necdùm nocuerit. num. 55.*

Ob Falsum, *quod* nemini nocuit, pœnæ *solummodò* extraordinariæ *locum facit Carpzovius. num. 56.*

Qui falsam Monetam *solummodò* cudunt, *licet eam* non expendant, *tamen* ultimo supplicio, *tametsi non Ignis*; *attamen* Gladii *afficiuntur. num. 58.*

Prosper Farinacius *tali casu nonnisi* mitiori pœnæ & damnationi ad triremes *locum facit. num. 59.*

Nicolaus de Passeribus eundem JCtorum Monarcham *appellat. num. 60.*

Etiam Conatus ad ultimum *consummationis* gradum *perductus*, *secundum Ordinationem Criminalem*, *aliquando* pœna capitali *plecti potest. num. 63*

In pœna Conatui *criminis* commensuranda *potissimùm* persona delinquentis, *&*, quousque Conatus pervenerit, *respici debet. num. 64.*

Pœna *criminis* expositæ falsæ Monetæ, *ex capite* illius Reiterationis, *sine dubio* ad pœnam ultimi supplicii extendi *potest. num. 67.*

In casibus, ubi certa; *sed* mitior *est* Pœna, hæc, *arbitrio judicis*, ob iterationem frequentiorem, *etiam* ad Mortem *extendi potest. num. 68.*

Etiam Falsi pœna, *ob circumstantias eidem annexas*, ultimum supplicium *esse potest. num. 69.*

Pœnam capitalem, *ob* reiteratam *falsæ monetæ* Expositionem, *Farinacius* non aliter admittit, *quàm si talis* Expositor *sua expositione, ipsis* Pseudo-Monetariis auxilium *præstiterit. num. 70.*

Quid de hac sententia *censendum? num. 71.*

Adducitur præjudicium Amplissimæ Facultatis Juridicæ Francofurtanæ, *quò*, ob *gravissimi hujus criminis* reiterationem, reo, *ob illud jam* semel punito, ultimi supplicii pœna *dictata fuit. num. 72.*

Quando Conatus *alicujus* criminis ab ipsa Lege *specificè* notatur, *tunc etiam ob illum* pœna mortis *decerni valet, & debet. num. 73.*

In classem ejusmodi Criminum etiam Crimen falsæ monetæ *à plurimis refertur. num. 74.*

Ob summam *&* extremam Paupertatem *etiam* Pseudo-Monetariis pœna capitis remittitur, *&* extraordinaria *saltem* decernitur. *num. 78. & seq.*

Pœna Criminis fractæ Urphedæ, *juxta Nemesin Carolinam*, *est* Amputatio trium anteriorum dextræ manûs digitorum. *num. 82.*

Quando Relegatus, *post sententiam*, nunquàm territorio, *ex quo relegatus est*, exiit; *sed semper in illo mansit, tunc* Dnni Scabini Lipsienses *mododicta* pœnæ locum non competere, *aliquoties statuerunt. num. 84.*

Criminis fractæ Urphedæ *ille* magis *se* reum *facit, qui, insuper habitâ suâ juratâ promissione*, territorio, *ex quo relegatus fuit*, nunquàm exit, *ac ille, qui* semel egressus, *contra juratam suam fidem, ex intervallo in illud* revertitur. *num. 85. & seq.*

CONSILIUM SEXAGESIMUM SECUNDUM.

SUMMARIA.

DE Dotis, ex bonis feudalibus *præstanda, præprimis secundum Jus feudale* Pomeranicum, *legitimâ* determinatione, *ejusdemque in* immodicâ Quantitate promissæ, *vel* solutæ, ad legitimum modum Reductione. *Et in specie, num* Condictio indebiti, *vel* in integrum Restitutio adversus talem Determinationem *locum habere possit?*

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Eadem in quatuor, *quibus constat*, Membra *speciatim & distinctè* resolvitur. *num.* 2. *& seqq.*

Adducuntur Primi membri *Rationes. num.* 6. *usque ad num.* 34.

Dos à Patre *ipsius Filiæ* promissa, *regulariter*, juxta Pacta conventa, *etiam* ab Hæredibus paternis *exolvi, &* in plena quantitate (*nisi aliud quid obstet*) præstari *debet. num.* 7.

Filiæ, *hoc nomine*, in bonis à Patre relictis, jus tacitæ Hypothecæ *haud dubiè competit. ibid.*

Mododicta, *Dotem præcisè juxta Pacta conventa & in plena quantitate exsolvendi*, necessitas *etiam* Successori feudali, *secundum* Jus Feudale Pomeranicum, *regulariter* incumbit. *num.* 8.

Si Pater *adhuc* vivus uni Filiæ *certam* Dotem determinaverit, *regulariter, etiam* reliquæ *ejus* Filiæ ejusdem quantitatis Dotes exigere *valent. num.* 9.

Tametsi, post Dotem uni Filiæ constitutam, magna, *per bellicas, vel alias calamitates,* in paternis facultatibus, *contigerit* mutatio. *num.* 10.

Regulæ *in legitima* Filiarum dotatione, *juxta LLum præscriptum*, communiùs *observari* consuetæ, *illis* Dotibus, *quæ* ex Feudis *præstari debent, indistinctè &* simpliciter applicari haud possunt. *num.* 11.

Hinc in constituenda hujus generis Dote *nec* Mariti, *qualiscunque illa sit,* Conditio, *nec quidquam simile*; *sed* tantùm Feudi Quantitas, Conditio, & Pretium *respiciuntur, sic, ut ex isto major Dos non debeatur, quàm* vires illius *patiuntur. num.* 12.

Hinc nec ità, ut, per illam, præcipua pars Feudi absorbeatur, *vel aliàs illud* nimiùm oneretur, *constitui potest. num.* 12.

Ex inveterata Pomeraniæ observantia quarta *solummodò, vel, si major Filiarum dotandarum existat numerus*, tertia Feudi pars oneri dotandi *obnoxia habetur. num.* 13.

Novissima Ducatûs Pomeranici Constitutio feudalis *de Anno* 1691. *indistinctè haud majorem Successoribus feudalibus* Dotem, *filiabus præstandam, injungit, quàm* cujuslibet eorundem Portionis, *quam* in Feudô, *detractis omnibus oneribus feudalibus*, legitimè æstimatô, *unusquisque consequitur*, quarta Pars *efficit. num.* 14.

Sumptus tamen nuptiales, *itemque* Parapherna *Successor feudalis* ex reliquis tribus, *quas in Feudo retinet*, Quotis, *hoc Jure, porrò præstare obstringitur. num.* 14. *in fine.*

Mododictæ *Regiæ* Constitutioni Pater, *neque per* Pactum, *neque per* Ultimam Voluntatem, *majorem in Feudo Dotem assignando, ullatenùs derogare potest. num.* 15.

Si de Facto Pater *tale quid* ordinaverit, *vel præceperit, modolaudata* Constitu-

stitutio Filios *à necessitate illud adimplendi, contra ordinariam Juris Feudalis regulam, disertis verbis* immunes *pronunciat. num.* 15. *& seq.*

Filius Patri in Feudo successurus, *regulariter, omnia* ejus facta *&* pacta præstare *tenetur. num.* 16.

Applicantur *hæc jura* Casui substrato, *& simùl indeclinabilis* paterna Feuda, *ex quibus in proposito Dotes præstari debent, adhuc* ante earundem exolutionem, æstimandi necessitas *ostenditur. num.* 17. *& sqq.*

Causa Dotis *aggregatur* Summariis. *num.* 21.

Summaria Dotium qualitas *hanc præambulæ* Æstimationis necessitatem *non excludit. num.* 21.

In Causis Summariis, sine strepitu *& figura judicii*, procedi *solet & debet, num.* 22.

Pacta dotalia, *præsertim tàm* liquida, *ut contineant, quid, quale, quantum, ex causa Dotis, promissum fuerit?* paratam *habent* executionem. *num.* 23.

Æquè ac *quævis* alia *non saltem, qua dicimus*, guarentigiata; *sed & juxta modernam Jurisprudentiam*, omnia liquida Instrumenta. *num.* 24.

Etiam in summariis *&* executivis Processibus Exceptiones illiquidæ *admittuntur. num.* 25.

Modò, intra terminum Instantiæ *ipsius Causæ* executivæ, *sint* liquidabiles. *num.* 26.

Idem dicendum, si pro Instrumentis à Reô productis *vel aliqua* Juris, *vel* urgens Hominis præsumptio *militet. num.* 26.

Quamdiu de legitimô Feudi pretiô *nondùm constat, tamdiu nec* certa *&* determinata Dos *peti potest. num.* 27.

Executio decerni *haud potest*, *ubi* Debiti quantitas *nondùm est* certa. *num.* 28.

Removetur speciosa à reali, *eademque aliquoties* repetitâ, *contraria* Voluntatis paternæ Agnitione *petita* Objectio. *num.* 29. *& seqq.*

Per multas vices reiterata Usurarum, Pensionum, *vel* Partium *debitæ quantitatis* præstatio non numeratæ pecuniæ Querelam *prorsùs* excludit. *num.* 30.

Promissio majoris Dotis, *quàm* Feudi, *ex quô illa præstari debet*, conditio patitur, *jure feudali Pomeranico, adeò* nulla *& invalida habetur, ut nec antepræambulam legitimam Feudi æstimationem interposita* Cautio fidejussoria *ulteriùs teneat, quàm* quousque deinceps Dos congrua *fuerit* declarata. *num.* 31. *junctonum* 64.

Hinc, eôdem Jure, etiam particularis sive per *aliquot* vices facta immodicæ *ejusmodi* Dotis, *tametsi à Patre constituta*, solutio Successori feudali, *præprimis* minorenni, nihil *penitùs* præjudicii *parere potest. num.* 32.

Quotiescunque in actu geminato idem vitium *subsit, quod erat* in simplici, *tunc* Geminationis, *etiam* à majorenni *facta*, nulla ratio *habetur. num.* 33.

Ratificatio *negotii in minorennitate gesti*, post majorennitatem *completam, superveniens, beneficium quidem* in integrum Restitutionis excludit; *sed* non *etiam* intra minorem ætatem, *aliquoties licet facta*, Consensûs geminatio. *num.* 34.

Secundum *præmissæ* Sententiæ Membrum *stabilitur. num.* 35. *usque ad num.* 64.

Feudi *tùm* Pomeranici, *tùm cujusvis alterius, ex quo* Dos præstari *debet*, Æstimatio quomodò fieri *debeat? num.* 36. *& seqq.*

Ad justam & legalem Bonorum Æstimationem *Jure Communi requiritur*, (1.) *ut illa per* rerum *illarum, de quibus agitur*, Peritos, (2.) mediante corporali Juramento, *& denique* (3.) prævia *eorum* omnium, *qua hinc indè* à Partibus proponuntur, *sollicitâ &* sufficiente ponderatione, *fiat. num.* 37. *& sqq.*

Æstimatores impetiti *nequidem* à Partibus electi *sufficiunt. num.* 37.

Testi, citra Juramentum, nihil creditur. *num.* 39.

Æsti-

Æstimatores bonorum, *in rei veritate, nihil aliud* sunt, *quàm* testes. *num.* 39.

Æstimatio, sine juramento, *habetur pro* nulla. *num.* 40.

In determinatione Dotis ex feudo *præstandæ* omnium, *etiam* innuptarum, Filiarum, quoad calculum, ratio haberi *debet. num.* 42.

Dotes ex Feudis *præstandæ non* debentur *purè*; *sed* sub conditione, si nuptiæ sequantur; *& proindè si* Filiæ, *ex Feudis dotandæ*, innuptæ decedant, feudalia bona *ab onere dotandi redduntur* immunia. *num.* 42.

Actio ex stipulatu, ad dotem solvendam *competens*, *non est bonæ fidei*; *sed* stricti juris *actio. num.* 45.

Hinc ex Dote *promissâ*, ob *solam* moram, non *debentur* Usuræ. *num.* 44.

In stricti juris Actionibus Usuræ *tùm demùm peti possunt si solennis* Stipulatio, *vel, secundum hodiernos Mores*, specialis, *de illis post moram præstandis*, Conventio *intercesserit. num.* 45.

In Ducatu Pomeraniæ, *etiam* quoad Dotem, Usuras ex sola mora *deberi tenetur Mevius. num.* 46.

Multi DDres *pro certò definiunt*, *quòd* Usuræ dotales, *etiam jure Communi inspectò. vel statim* ex tempore Dotis promissæ, *vel ad minimum* susceptorum matrimonii Onerum, currere *incipiant. num.* 47.

Tametsi nonnullæ Filiæ, certâ Dote *constitutâ*, nuptui datæ *fuerint*; exindè *tamen* non *statim* inferre licet, *quòd &* cæteris Filiabus tantundem, *pro* Dote, exolvi *oporteat. num.* 48.

Si cæteris Filiabus *non* tanta, ex Feudis *legitimè æstimatis*, Dos possit præstari, quantam uni *vel alteri ex illis* Pater *adhuc* vivus assignavit, *vel ipse* exsolvit, *utrum*, juxta *prædictam* feudalem Pomeraniæ Constitutionem, illis, contra has, *aliquis*, quoad Excessum, regressus *competat? num.* 49. *usque ad* 54.

Non *debet, quod* ritè *& secundum LL.* ab initio actum *est*, ex alio eventu resuscitari. *num.* 51.

Ad hunc effectum, ut Donatio, *vel Dos, tanquam* inofficiosa, *revocari queat, illa non demùm ex post talis fieri*; *sed* ab initio statim talis esse debet. *num.* 53.

An in æstimando Dotium, *de quibus in substratò quæritur*, Excessu, *& quoad illum* determinando Regressu *ad* quantitatem Legitimæ, *unicuique Filiarum debitæ*; *an verò* ad Modum *in sæpius allegatæ* Constitutionis Pomeranicæ §. 1. *præscriptum etiam hactenùs veniat* respiciendum? *num.* 54. *& sqq.*

In Querela *tùm* inofficiosæ Donationis *tùm* Dotis, *fundandâ, jure Communi, regulariter. sola, unicuique Liberorum debitæ*, Legitimæ quantitas *in oculis habetur. num.* 55.

Quousque hæc regula, quòd Filiabus ex Feudo non debeatur Legitima, *pro vera habenda sit? remissivè notatur. num.* 56. *& seq.*

In Dote ex Feudo *sumendâ* potior Agnatorum, *ut illud nimirum in Familiâ servetur*, quàm Filiæ *dotandæ*, *in sæpedicta Constitutione ratio habetur. num.* 58. *& seq.*

Per immodicas *&* plures *Filiarum* Dotes *Feuda facillimè exhauriri*, *&* extra Familias, *quarum conservationi tamen potissimùm destinata sunt*, transferri *possent. num.* 58. *& seq.*

Si Agnatus à Patre factam Dotis promissionem, *Modum licet in dicta Constitutione præstitutum* excedentem, approbaverit, *vel in Pacta, Dotis Modum aut Quantitatem definientia, sciens prudens consenserit, tunc ipse* eandem promissionem, *regulariter, modis omnibus* adimplere *tenetur. num.* 68.

Aliud tamen in Filiô, *vel etiam* Agnatô, *adhuc* minorenni, *eô casu, dicendum*, si de Feudi qualitatibus, *& annuis proventibus vel* planè non, *vel* non satis *fuerint* informati, *& exhinc notabiliter* se læsos demonstrent. *num.* 69.

Ad corrigendam *hanc ipsam* Læsionem, quoadusque talis Dos necdùm soluta, utrique *sine dubio* competit *beneficium* Restitutionis in integrum. *num.* 70.

Quidsi *excessivæ Dotis constitutioni* Juramentum accesserit? *num. 71. in fine.*

In Tertio Sententiæ Membro *disquiritur: An, & quatenùs etiam* adversus actualem excessivarum Dotium Solutionem, *in proposito factam*, Condictio indebiti, *vel* in integrum Restitutio *locum sortiri queat? num. 71. & seqq.*

Ex causâ Pietatis indebitè, *tametsi per Errorem*, solutum; *tamen, per indebiti Condictionem*, repeti haud potest. *num. 75.*

Etiam Dotis causa inter pias *refertur. num. 76.*

Hinc, si Mater, *vel* Avia, *vel (suppositis terminis habilibus,) etiam* Extraneus, indebitæ Dotis *titulo aliquid* solverit, *hoc ipsum, sub obtentu Indebiti*, condici nequit. *num. 77.*

Idem dicendum, si Pater, falsò existimans, se Filiæ suæ debitorem esse, Dotem *ei solummodò* promiserit. *num. 78.*

Si quis etiam Filiæ Supposititiæ, quam putavit suam *esse*, *etiam* amplissimam Dotem exsolverit, repetitio *pariter* cessat. *num. 79.*

Hinc item in specie in tali quoque casu, si Frater Sorori ex bonis feudalibus, *vel* gentilitiis, Stamm-Güthern / Dotem justo liberaliorem *constituerit, licet* postea *grande* æs alienum *inopinatum* emergat; *tamen ne tunc quidem Fratri indebiti Condictio; bene tamen econtrà* Sorori, *etiam* adversus Creditores, *non competentis Actionis* Exceptio *conceditur. num. 80.*

Notantur remissivè *adhuc* alia *nonnulla* ex eôdem Pietatis principiô *pendentia Doctorum* Conclusa. *num. 81.*

An hæc ipsa doctrina, *quòd scil. adversus Dotis Solutionem non competat Indebiti condictio, etiam in* Filiabus locupletibus *& ditioribus* locum *obtineat? num. 82. & seqq.*

Ostenditur, quòd, suppositâ *quoque* contrariæ Sententiæ veritate, *tamen* ista doctrina in substrato *procederet. num. 84.*

Beneficium in integrum restitutionis adversus *immodicæ*, ex Feudo *præstitam, Dotis* solutionem, *benè quidem* Agnato minorenni in commodum *& gratiam* reliquarum, *quibus talis solutio, per consequens, damnosa est*, Filiarum; non verò *etiam* in proprium *ejus* lucrum *& compendium* indulgeri *potest & debet. num. 85. & seqq.*

Quando Minor, ex verè pia causa, *indebitum solvit, ad quod solvendum se de jure teneri, atque ità* ex causâ de præterito, *vel* præsenti, *se*, per errorem, obligatum *putavit, tunc, non attenta Minori ætate, etiam* Restitutionis beneficium cessat. *num. 87. & seq.*

Quando Causa solutionis *pendet* de præterito, *vel* de præsenti, Major *solutum* repetere nequit; *licet* Causa *solvendi* non *fuerit* efficax *ad cogendum illum ad solutionem. num. 88.*

Solvere ex causa Dotis *est solvere ex* Causa pia. *num. 89.*

Filius minorennis *non restituitur* contra Fidejussionem pro Patre *factam*; *licet crediderit*, se de Jure *ad hoc* obstrictum esse. *num. 90.*

Subnectuntur Quarti Membri *Rationes. num. 91.*

Litis Expensæ, ob Cognationis nexum, *qui inter Actorem & Reum intercedit, regulariter*, compensantur. *num. 92.*

Idem *etiam*, propter speciosam Litis causam, fieri solet. *num. 93.*

An das Königl. Preußische Hof-Gericht zu Stargart.

Urthel.

IN der Imploration-Sach/ sich haltend zwischen Johann Ernst von Plötz/ nahmens seiner Eheliebsten/ und ihren Mitkriegs-Verwandten/ in Actis benannt/ Clägern/ jetzt Imploraten/ eines/ so dann Henning Bernd von Witten/ Beclagten/ vorjetzt Imploranten/ andern theils/ erkennen und sprechen von Gottes Gnaden Wir Fridrich der Erste/ König in Preussen/ des Heyl. Röm. Reichs Ertz-Cämmerer und Chur-Fürst/ (inseratur Tit. tot.) nach eingeholtem rath unpartheyischer Rechtsgelährten/ allem fürbringen nach/ mit urthel vor recht: Daß die vom Beck. und Nten eingewandte Gravamina vor erheblich zuhalten/ und dahero allerförderist das vom seel. Vatter Wolff Christoff von Witte hinterlassene Lehen/ durch verpflichtete und der Sachen verständige Æstimatores, nach desselben gerechtem und wahrem wehrt/ unpartheyisch angeschlagen/ und auf dessen erfolg/ so wohl wegen des der jüngsten Schwester/ wann dise vorher sich zu disem Rechtsstand gebührend legitimiren wird/ noch bestimmenden Heurathguths/ als auch wegen des/ von den beyden ältern Schwestern prætendirenden Ruckhstands/ was Recht ist/ ergehen: auf allen fall aber die vom Beel. und Nten/ wegen deren bereits/ theils vom seeligen Vatter/ theils von Ihme selbsten außgezahlten Heurath-Güther/ gebettene Restitutio in integrum abgeschlagen/ auch die bißhero angewandte Gerichtskosten/ aus bewegniß/ compensirt und verglichen seyn sollen.

(L.S.) Daß dise Sententz denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß/ erkennen Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen/ unter Dero anvertrautten Insigels urkund. Actum in Collegio, den 13. Decembris, 1711.

RATIONES DECIDENDI.

2 DIse Urtheil theilet sich von selbst in Vier Membra; in deren Erstem des Herrn Imploranten eingewandte Gravamina vor erheblich erkant/ und/ disem zufolge/ die verordnung gemacht wird/ daß das von weyl. Herrn Wolff Christoff von Witten hinterlassene Lehen-Guth/ durch verpflichtete und der Sachen verständige Æstimatores, nach seinem vero & justo Valore, æstimirt werden solle: In dem Andern membro aber so wohl deren noch zur zeit unverehlichten Schwester standsmäßigen Heurath-Guths Determinatio, als auch die Richtigstellung des von beyden ältern Schwestern/ mit Einhundert/ respectivè 350. fl. prætendirenden Ruckhstands auf die hiernächst außfallende Würdigung des Lehenguths Tribbsow außgesetzt: Hingegen im Dritten membro die vom Herrn Beel. und Nten/ wegen dessen/ so Er seinen ältern Frauen Schwestern/ an Heurathgüthern/ zu viel bezahlt zuhaben vermeint/ gebettene in integrum Restitutio abgeschlagen: So dann im Vierten und letzten membro die bißhero angewandte Expensæ hujus Litis gegeneinander compensiret werden. Belangend nun also das Erste Membrum, so hat uns also zusprechen bewogen/ daß zwar freylich/ Regulariter, wann ein Vatter noch Selbsten/ in seinen lebzeitten/ eine Tochter außgeheurathet/ und Ihr eine gewisse Dotem versprochen/ solche nicht allein Ihr/ wie der Vatter solche zugesagt/ vollkömlich bezahlt; sondern auch denen andern/ erst nach seinem ableiben/ außsteurenden Töchtern eine gleiche Quantität/ wie der Vatter noch Selbsten/ bey der ältesten/ oder erstlich verehlichten/ Tochter determinirt/ mit gleichen Pactis und Conditionibus, abgefolgt werden muß:

3 4 5 6

Ut de illo priori, quòd Dos à Patre ejus Filiæ promissa, juxta Pacta conventa, etiam ab Hæredibus paternis exolvi, & in plena quantitate (Nisi aliud quid obstet) præstari debeat, ipsôque hôc nomine Filiæ in bonis à Patre relictis jus tacitæ Hypothecæ haud dubiè competat, certissimi reddimur ex *toto tit. Cod. de dot. promiss. L. un. princ. & §. 1. Cod. de rei uxor. act.* & ubique DDbus. Quò & pertinent, quæ disponit die Hinter-Pommerische Königl. Lehens-Constitution/ *tit. 3. §. 11. vers.* Wann aber die Hochzeit vollzogen. *ibi:* Alsdann kan der Lehensfolger die vollenkommene bezahlung dessen/ was in denen Aussteur-Pactis verheissen/ nicht waigern ꝛc.

7 8

De hôc alterô verò, quòd, si Pater adhuc ipse in vivis agens uni Filiæ certam Dotem determinaverit, etiam reliquæ ejus Filiæ ejusdem quantitatis Dotes exigere valeant, elegantia suppeditat Beatus Mevius,

9

in. *Decc. Vismarienf. parte 2. Decif. 118.* ubi ità signanter: Cùm Pater unam vel alteram Filiam, certâ Dote, nuptui elovavit, cæterarum Filiarum, in petitione Dotium, ad similem Quantitatem, fundata est intentio, tàm contra ipsummet Parentem, quàm, post ejus fata, contra Hæredes: Tùm

quòd ea Voluntas Patris bona & certa præsumitur, quam sequi decet, quia vires Bonorum sciviſſe, & benè expendiſſe creditur; tùm quia Æqualitatis favor & debitum sic exigit; tùm quia à Patre semel placitum postea impugnari iniquum.

10 Et quòd iſta doctrina etiam tunc locum habeat, quando, poſt Dotem uni Filiæ conſtitutam, in paternis facultatibus, per bellicas, vel alias calamitates, magna contigit Mutatio, notabiliter definit laudatus Mevius, *dicta parte 2. Deciſ. 119.* Addatur *ibid. in parte 7. Deciſio 42.* & in *parte 3. Deciſ. 365.* & Johannes Brunnemannus, *cent. 3. Dec. 72.*

11 Gleichwie aber auch ſonſten die/ bey der Töchtern Rechtsgebührender Dotirung/ in den heilſamen Rechten vorgeſchribene Regulæ,

(De quibus videantur reſponſa prudentum in *L. 60. & L. 69. de jure dot.* Brunnemannus, ad *easd.* Dn. Lauterbach, in *comm. ad tit. ff. de jure dot. §. 27.*)

bey ſolcherley Dotibus, die in ſpecie ex Feudo gegeben werden müſſen/ nicht ſo ſchlechter dinge ingreſs und platz finden; ſondern vielmehr faſt allein auf des/ oder der Lehnen Beſchaffenheit/ Gröſſe/ Wehrt und Ertrag reflectirt werden muß; alſo/

12 daß/ ob auch gleich die Conditio Mariti, und was ſonſten in congruæ Dotis aſſignatione angeſehen werden ſolle/ wohl ein ſtärckher und reicheres Heurath-Guth erforderten; jedennoch aus Lehen-Güthern/ regulariter, mehr nicht/ als derſelbigen Kräfften zuraichen und zulaſſen/ prætendirt werden kan/ dergeſtalten/ daß weder/ per talis Dotis conſtitutionem, der gröſſere Theil des Lehens abſorbirt/ noch daſſelbe allzuſehr/ durch einer oder mehrerer Töchtern Heurath-Güther/ aggravirt und beſchwehrt werde:

De quo iterum Mevius, *dicta parte 3. Deciſ. 364.*

13 Alſo iſt es an deme/ daß nicht allein ſchon hiebevor/ in des Herzogthumbs Pommern Tribunalibus & Curiis, diſes pro æquiore atque expeditiore via gehaltten worden/ daß den Lehensfolgern Jederzeit/ Sie ſeyen gleich Filii, oder Agnati, Doppelt mehr auf den Lehnen gelaſſen werden ſolle/ als den Töchtern/ pro Dote, auf denſelben aſſigniret werde/ einfolglich mehr nicht/ als nur das Vierte/ oder/ wann viele Töchtere ausgeſteurt werden müſſen/ das Dritte Theil mit ihren Ehegeldern belegt werden ſollen:

ut ex inveterata Pomeraniæ Obſervantia advertit laudatus Viſmariæ Vice-Præſes, *dicta Deciſ. 364. num. ult.*

14 Sondern es haben auch Die glorwürdigſt regierende Königl. Maj. in Dero allſchon Anno 1691. Hochheilſamlich publicirter Lehens-Conſtitution ebenmäſſig die austrückhliche verordnung gemacht/ daß/ wann wegen der Töchtern oder Schweſtern Außſteur zweifel vorkomme/ wie hoch ſolche aus den Lehnen auszurichten ſeyn möchten/ alsdann jedesmahls die Mäßigung nach Derſelbigen Wehrt/ und die Æſtimation der Lehenſtückh ſelbſt/ auf art und weiß/ wie in modò laudatæ Conſtitutionis *Titulo 2. §. 5. & Tit. 3. §. 1.* in mehrerem angemerckht/ gebührend gemacht/ und ſo dann von dem überbleibenden freyen Quanto, eine jede Tochter/ oder Schweſter/ allemahl/ in reſpect eines jeglichen Bruders/ den Vierten Pfenning/ und mithin/ zum exempel/ wann der Lehen-Güther Wehrt austrüge 4000. fl. und nur ein Bruder/ und eine Schweſter vorhanden wäre/ alsdann der Bruder 3000. fl. und die Schweſter Eintauſend fl. Wann aber nur ein Bruder/ und hingegen zwey Schweſtern vorhanden wären/ alsdann der einzige Bruder 2400. fl. und die zwey Schweſtern zuſammen 1600. fl. von ſolchem Quanto der 4000. fl. zuerheben haben/ und die Proportion in allen Fällen beybehalten werden ſolle. Wabeynebens noch ferner auch diſes verordnet/ daß auch die Paraphernal- und Hochzeit-Gelder/ als welche letztere unter die Onera Feudi mitgezählet werden/ abſonderlich von den Dreyen Quotis, ſo den Brüdern übrig bleiben/ noch entrichtet werden ſollen;

alles nach innhalt *dicti Tituli 3. §. 1.*

15 Und daß diſer Königlichen Conſtitution auch durch eines Vatters/ wann derſelbe noch Selbſten/ bey ſeinen lebzeitten/ eine oder mehrere Töchtere verehlichet/ anderwertigen Verſpruch in derſelbigen Heurathspactis, noch durch ſeine anderwertige teſtamentariſche Diſpoſition/ oder andere verordnung/ daß ſeinen Töchtern ein gröſſeres Heurathguth/ als proximè angeführt/ von ſeinem Sohn/ oder anderen Lehensfolger/ aus den Lehen geſchöpfft und bezahlt werden ſolle/ nicht derogirt/ oder ichtwas darwider mit beſtand paciſcirt/ und verordnet werden könne; auch/ wann ſchon dergleichen contraria Promiſſio vel Diſpoſitio Paterna in medio; jedoch auch die Söhne (Unerachtet Sie ſonſten/ wann 16 Sie anderſt in des Vatters hinterlaſſenen Feudis zu der Succeſſion admittirt werden wollen/ alles/ was er verordnet/ zuerfüllen verbunden;

juxta tx. tritiſſimum *II. Feud. 45.* ubi vulgò DDres. Jungat. imprimis B. Collega noſter Dn. Bardili, in *Diſſ. de jure diſponendi de feud. per ultim. volunt. §. 8. & mult. ſeqq.* Knipſchild. de *fideic. famil. nobil. cap. 5. n. 109.* Hippol. Riminaldus, *conſ. 18. n. 38.*) dergleichen doralia, vel alia Pacta, aut elogia Paterna zu adimpliren/ und ein reicheres Heurath-Guth/ als die Lehne außtragen/

tragen / ihren Schwestern zuzahlen nicht schuldig seyen / das ist ebener massen / in sæpelaudata Regia Constitutione, *dicto Tit. 3. §. 1.* in his verbis finalibus: Hätte nun der Vatter ein mehrers versprochen / wären dennoch die Söhne darzu nicht gehalten / ob Sie zwar sonsten factum Patris zupræstiren schuldig. Addatur ibid. *§. XV.* ibi: Und weil ex Feudo ein gewisser Dos, nemlich der Vierte Pfenning / determinirt worden / darüber dann ein Mehreres außzuloben ungültig ist; so hates darbey sein bewenden ꝛc.

17 Alldieweilen nun auch impræsentiarum der Herr Beclagte und vorjetzt Implorant / Henning Berndt von Witte / wider die gegen Ihme erhobene Clage / und nun auch in diser Restitutions- Instantz / beständig einwendt / daß das von seinem seeligen Herrn Vatter Wolff Christoph von Witte / hinterlassene Lehen / Tribsow / von den vätterlichen Schulden / und seiner Frau Mutter / auf demselbigen haffenden / Prætensionibus gantz absorbirt sey;

18 und / dessen unangesehen / jedoch seiner ältesten / mit Herrn Hanns Eggardt von Brüsewitze vermählten / Schwester / an denen / von ihrem wohlseeligen Herrn Vattern / expresse versprochenen Eintausend Reichsthalern / -- 1400. fl. und der mittleren / mit Herrn Hanns Ernst von Plötz verehlichten Schwester / auch -- 1150. Gulden / theils noch von dem wohlseeligen Herrn Vatter / theils aber von Ihme Herrn Reo selbsten / würckhlich bezahlt worden / und solches / durch die / gleich bey dem Behör / sub A. & B. producirte Beylagen / guther massen / bescheint; auch

19 in disem / daß vor allen dingen das vätterliche Lehen / nach seinem beständig widerholten Perito, Rechtsgebührend æstimirt / und alsdan erst seinen Frauen und Fräulein Schwestern ihre Dotes (Posthabitâ Patris promissione, primo Genero factâ) nach obbemerckhter Proportion / billichmässig bestimpt / und / des Lehens befindender Bewandtnus gemäß / determiniret werden sollen / die Königl. Lehens- Constitution

20 für sich hat: Disem allem nach können wir / salvo quovis rectiori aliorum judicio, anderst nicht darvorhalten / als daß dises Erste Gravamen erheblich / und dahero allerförderist / ehe in principali: An videlicet totam Dotem, primo Genero, à beato Deo Socero promissam exolvi oporteat? Et an ipsi illi Summæ, quæ primùm nuptæ Filiæ promissa, nempe M. thalerorum, æqualis Dos etiam cæteris duabus ipsius Filiabus, à Fratre ipsarum præstari debeat? gesprochen werden möge / das vätterliche Lehen / Pflichtmässig / und so / wie die Rechten erfordern / æstimirt werden müsse; Dessen unangesehen / quòd Causa Dotis aggregetur summariis, in quibus levato, quod dicunt, velo, sine strepitu & figurâ Judicii, procedi solet, imò etiam debet: 21 22

post plures, quos laudat, Baldus Novellus, sive Baldus de Bartolinis de Perusio, in *tract. de Dote, ejusque privilegiis, parte 9. Privil. 12. per tot. pag. nob. 576. & seq.*

& quod Pacta dotalia, præprimis tàm liquida, ut contineant, quid, quale, quantum, ex causâ Dotis, Filiæ, vel Genero promissum fuerit? paratam habeant executionem, æquè ac quævis alia, non saltem, 23 24 quæ dicimus, guarentigiata; sed &, juxta modernam Jurisprudentiam, omnia liquida Instrumenta;

juxta ea, quæ legimus apud Carpzovium, in *Respp. electoral. lib. 4. tit. 1. Resp. 9. num. 4.* Dn. Lauterbach, in *commentat. ad L. 27. de reb. cred. cap. 5. §. 14.*

Wohlbetrachtet / daß auch in summariis 25 atque executivis processibus & causis etiam illiquidæ Exceptiones, quæ tamen, intra 26 Terminum Instantiæ ipsius Causæ executivæ, liquidabiles sunt, vel si pro Instrumentis à Reo productis vel aliqua Juris, vel urgens Hominis (ut in proposito pro Instrumentis, sub A. & B. per extractum productis) Præsumptio militet, ad impediendam paratam Executionem opponirt werden können; prout pluribus docet Johann. Petrus Surdus,

consil. 99. num. 39. cum seqq. Altogradus, *lib. 1. consil. 37. num. 14. & 15.* Sanfelicius, *Decis. 302. & Decis. 365. cum plena Addit.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Executio. num. 21.* sollicitè Mevius, *part. 4. Decis. 354. & 355.*

Und dieweilen zumahlen / als lang das 27 Lehen nicht gewürdiget ist / man keinen grund haben kan / quæ, qualis & quanta Dos his Sororibus debeatur? so kan fürnemlich bey dem Plössischen Heurathguth keine parata Executio ingress und statt findē.

Neque enim Executio decerni potest, ubi 28 Debiti Quantitas nondùm est certa;

ut ex Fridero & Mynsingero eleganter statuminat laudatus Mevius, *part. 7. Decis. 196. num. 1. & seqq.*

Eben wenig mag auch dises hieran hin- 29 terlich seyn / wann man irgends / pro contrariæ sententiæ præsidio, einwenden und sagen wolte / daß nicht nur des wohlseeligen Herrn Vatters Promissio; sondern auch deroselben / vom Herrn Beclagten und Imploranten / post mortem paternam, geschehene Agnitio, eademque geminatâ, & per aliquot Pensionum Solutionem ab Ipsômet repetita, in medio lige: Dann 30 obgleich sonsten nicht unbekannt ist / was eine solche / per multas vices reiterata, Usurarum, Pensionum, vel Partium debitæ

Quan-

Quantitatis Præstatiò für grosse und starckhe würckhungen habe / und daß selbige in specie auch die Exceptionem non numeratæ pecuniæ excludire:

L. 4. ubi Omnes, *Cod. de non numer. pecun. L. 13. Cod. eod.* Hugo Donellus, ad *d. L. 4. num. 6. & ad L. 14. §. 1. num. 8. Cod. eod.* Cardinalis Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 18. tit. 6. num. 26.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de Querela non numer. pecun. §. III. num. 23.* Quibus plura addi possunt ex B. Textoris *pecul. dissert. de Geminatione, per integr.*

31 So vermag jedoch dises impræsentiarum keine hinterung zugeben. Dann wann die Promissio majoris Dotis, quàm Feudi, ex quo illa debet præstari, Conditio patitur, auch für und an sich selbsten totaliter null und von unwürden ist / ut hucusque ex litera Regiæ Constitutionis prolixiùs audivimus; so gar / daß / wann auch / absque Feudi præambulâ Æstimatione, eine allzugrosse Dos versprochen / und zu deren Versicherung / gar auch eine Cautio fidejussoria interponirt worden / auch dise nicht weitter / quàm quousque deinceps Dos congrua declaratur, pro firma & valida gehaltten werden solle:

per specificam sanctionem dictæ Constitutionis, *tit. 3. §. 4.*

32 So können wir nicht absehen / wie auch eine solche ettlichmahlige Solutio an einer / ultra Modum Lege determinatum, versprochener Dote, bevorab einem noch minderjährigen Bruder und Lehensfolger præjudiciren könne.

33 Expeditum enim est, quòd, quotiescunque in actu geminato idem vitium subest, quod erat in simplici, eâdemque ratione, quâ quis ad primum actum perductus fuit, etiam ad subsequutos se commotum conqueritur, tunc Geminationis, etiam à Majorenni factæ, nulla ratio habeatur.

Hippolyt. Riminaldus, *consil. 750. num. 17. & 18.* Johann-Wolffgang Textor, in *pecul. Dissert. de Geminatione, ejusque in Jure effectib. cap. 6. num. 4.*

34 Et quòd quidem negotii in minori ætate gesti Ratificatio post Majorennitatem completam superveniens Beneficium in integrum Restitutionis excludat; sed non etiam intra minorem Ætatem, aliquoties licet facta, seu interposita Consensûs Geminatio.

per *tot. tit. Cod. si major factus alienat. rat. habuer.* ibidemque DDres.

35 Betreffend das zwaitte Membrum præmissæ Sententiæ, daß die Richtigstellung so wohl deren noch zur Zeit unverehlichten Schwester standsmässigen Heurathguths / als auch des von den beyden ältesten Schwestern / mit Einhunderti respectivè 350. fl. prætendirenden Ruckhstands Determinatio auff die hiernächst erfolgende Würdigung des Lehen-Guths Tribbsow ausgestellet seyn solle / so hat dasselbe / ohne weitteres demonstriren / seine gantze dependenz à primo membro, daß nehmlich / ehe dann dises Lehen-Guth gebührend gewürdiget werde / weder de Dotium, præcipuam partem, jamjam exolutarum, quomodocunque faciendâ Determinatione, noch de Dote Sorori adhuc cœlibi assignandâ, ichtwas richtiges und beständiges decidirt werden könne: Wann 36 aber dises Lehens-Rechtsbeständige Æstimatio geschehen seyn wird / nemlich so / als nicht nur mehrwohlbelobte Königliche Lehens-Constitution / in zerschidenen Hauptstückhen / besonders erfordert; sondern daß auch die in denen gemeinen Rechten / de legali & justâ Rerum Æstimatione vorgeschribene Requisita darbey observirt werden: ut videlicet, primò, hæc ipsa Æstimatio per talium peritos, imò planè peritissimos feudalium Prædiorum æstimatores fiat: 37

juxtà ea, quæ docet Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 1. Loco 4. num. 228.* Ludolphus Schraderus, de *feud. sect. 2. num. 60.* Marius Giurba, ad *Consuetud. Messanens. cap. 15. glossa 12. num. 39. & cap. 10. glossa 11. num. 3.* Rutger. Rulantus, de *commissar. & commission. part. 1. lib. 4. cap. 42. num. 6.* Johann Garsias à Saavedra, in *tract. de expens. & meliorat. cap. ult. num. 9.* ubi nec imperitos à Partibus electos sufficere tradit:

Et, 2dò, hi ipsi Æstimatores mediante 38 corporali Juramento adstringantur, quòd, in faciendâ Feudi Æstimatione, nihil aliud, quàm veram veri, justi, & pleni Bonorum Pretii indagationem, probè consideratis omnibus & singulis considerandis, in oculis habere, omnique curâ, studio, & opera enixissimè in hoc incumbere velint, ut Suum Cuique, æquè Filio, ac tribus ipsius Sororibus, & his æque ac Filio attribuatur, sicque summo in cœlis Justitiæ præsidi, ejusdemque in terris Pomeranicis & cæteris augustissimo Vicario, Sacratissimo Regi adeò approbata Justitia solutariter administretur. Cùm enim hujus- 39 modi Æstimatores, in rei veritate, nihil aliud sint, quàm Testes, quibus citra Juramentum notoriè non creditur;

Capit. Proposuisti. 4. X. de probation. Carpzov. de *process. tit. 25. artic. 4. num. 143.*

Quare omnes pro Regula hoc passim 40 commendant, quòd & tales Prædiorum Æstimatores debeant esse jurati, & sine juramento factæ Æstimationes, regulariter, pro nullis haberi debeant;

per

per *tx. in L. 6.* §. 1. verbis: Justis pretiis æstimatione habitâ per eos, quos Utraque Pars elegerit, Arbitros, judicaturos interpositô sacramentô. *Cod. de sec. nupt.* ibidemque Sichardum. Addat. Mevius, *part. 6. Decis. 160. num. 1.* Carpz. *d. l. num. 141.* Assinius, *tract. de executorib.* §. *VII. num. 179. & §. IIX. num. 169.* ubi ità judicatum dicit. Hartmannus Pistoris, *observ. 77. num. 2.* Mollerus, in *semestrib. lib. 1. cap. 10. per tot.* ubi sine juramento factas Æstimationes irritas pronunciat, atque ità aliquoties judicatum recenset. post plures, Heeserus, *dicto Loco 4. num. 244.*

41 Tandemque ut, 3tiò, isti Æstimatores illa omnia, quæ hinc indè à Partibus proponuntur, diligenter attendant, atque omnibus & singulis cum debitâ sollicitudine expensis, verum & justum Feudi Pretium constituant, & Partibus renuncient;

per tradd. Postii, de *subhastationib. inspect. 47.* Mevii, *part. 6. Decis. 311.* Hieronymi Gabrielii, *lib. 1. consil. 168. Q. 8. num. 101. cum seqq.* Hieron. de Cævallos, in *Speculo commun. opinion. Q. 733.*

42 Wann / sagen wir / dises alles geschehen seyn wird / so wird zuförderist zwar auch deren annoch unverehlichten Tochter ein gewisses pro Dote zudeterminiren seyn; jedoch also / daß / als lang Sie extra connubialem statum verbleibt / der Herr Bruder solches Ihr actualiter zubezahlen nicht belangt werden möge; sondern Ihro allein die gebührende Alimenta præstirt werden müssen;

juxta dispositionem *dicti Tituli 3.* der Königl. Hinter-Pommerl. Constitution. §. 11. & ea, quæ tradit Jacobus Thomingius, *Decis. 2. per tot.* Andr. Rauchbahr. *lib. 1. Q. 38. num. 42. & 43.* Joh. Heeserus, de *acq. conjug. parte 2. Loco 14. num. 326.* ubi docent, quòd Dotes ex Feudis præstandæ non purè debeantur; sed sub Conditione, si nuptiæ sequantur, & dehinc, si Sorores, vel aliæ Agnatæ, ex Feudis dotandæ, innuptæ decedant, feudalia Bona ab onere dotandi, cui obnoxia fuerant, reddantur immunia.

43 So viel aber die beraits verheurathete beyde Frauen Töchtere betrifft / so muß nothwendig abgewartet werden / wie weit mehrangeregte Æstimation des väterlichen Lehens zureichen werde. Solte sichs / wider alles des Herrn Becl. und vorigst Imploranten / beharrtes / bißhero gar scheinbares Vorgeben / dergestalten ergeben / daß nicht nur der ältesten / mit Herrn von Brysewitz vermählten Tochter / umb ihren Ruckstand von hundert fl. sondern gleichfalls auch der andern mit dem Herren von Plötz verheuratheten Tochter / umb die Ihr noch ausständige 350. fl. völlige Satisfaction / nach zulaß der Königl. Lehens-Constitution, gegeben werden könte / so hätte es alles seinen richtigen weeg / und würde auff disen fall Herr Beclagter nicht nur à solutione der völligen Haupt-Sum / Jeder à Tausend Thaler; sondern auch deren / ob tamdiu retardatam Solutionem, von beyden Frauen Schwestern prætendirenden Usurarum sich nicht liberiren können.

Tametsi enim Filiæ, quibus Dotes debentur, inspectâ Juris communis veritate, ad Usuras, ex tempore Moræ præstandas, hâc ratione, agere non possint, quoniam Actio 45 ex stipulatu ad Dotem (Non repetendam; sed dèmùm) numerandam, seu solvendam competens, non bonæ fidei; (ut sentit, post Fabrum & Wesembecium, David Mevius, *part. 4. Decis. 56. num. 1.*) sed stricti juris Actio est, in quibus, quòd Usuræ tùm demùm peti possint, si solennis Stipulatio, vel, secundum hodiernos Mores, specialis de illis, post Moram, præstandis Conventio intercesserit, constat ex *L. 3. Cod. de usur. L. 24. de præscript. verb. & in fact. act. L. 32.* §. *2. ff. de usur.* & ubique DDbus; junctis illis, quæ de Rec. Imper. noviss. de Ao. 1654. §. So viel nun die Capitalien, ex DDbus exhibet B. Collega noster, Dn. D. Frommann, in *Different. inter actiones bonæ fid. & stricti jur. b. 10.*

Quia tamen contrarium, quòd videli- 46 cet Doris, ex Feudo promissæ, Usuræ à tempore Moræ debeantur, certum adserit Mevius, *c. l.* & hoc ita in conclusis Pomeranicis, super Nobilium Privilegiis, *tit. 8. concluso 7.* cautum testatur; *part. 6. Decis. 185. num. 7.*

Quocirca hoc ejus autoritati & attestato relinquere cogimur; tantoque facilius hoc decisum admittimus, quia plures DDres 47 pro certo definiunt, quòd Usuræ dotales vel statim ex tempore Doris promissæ, vel susceptorum matrimonii Onerum, currere incipiant; prout fusè discussum videri potest ab Alvaro Valasco, *consult. 8. num. 21* Mario Giurba, in *Decc. Sicilian. Decis. 72.* Hieron. Magonio, *Decis. Florent. 83. num. 10.* Joh. Petro Fontanella, de *pactis nuptialib. claus. 6. glossa 2. parte 6. num. 3. 9. 44. & ubique. seqq.* Addantur, quæ de eadem Q. ex DDbus disputat Jacobus Cancerius, *varr. resoll. part. 1. cap. 9. num. 160. & seqq.*

Solte aber die Würdigung des väter- 48 lichen Lehens sich also ergeben / daß der dreyen Töchtere Heurath-Güther / auff Tausend Reichsthaler / als der ältesten Tochter versprochen worden / sich unmüglich erstrecken könten / so würde zuförderist bey der zwaitten Frauen Tochter Braut-Schatz oder Heurath-Guth wohl zu consideriren seyn / daß / fürnemlich bey solcher der Sachen beschaffenheit / durch-

auß nicht folge / daß / weil der Herr Vatter der ältesten Frauen Tochter Tausend Thaler versprochen / und daran / noch bey Lebzeitten / einen guten Theil bezahlt / dessentwegen auch Ihr præcisè so viel bezahlt werden müsse; unerachtet Sie keine solche Pacta dotalia, als die älteste Frau Tochter / fürweisen kan.

49 Tametsi enim nonnullæ Filiæ, certâ Dote constitutâ, nuptui datæ fuerint; tamen hoc non simpliciter attendi oportet, quòd & cæteris Filiabus Tantundem pro Dote exolvi debeat:

ut videre est apud Tiberium Decianum, *vol. 1. consil. 17. num. 37. & 49. vers. Non obstat primum.* Vincent. Fusarium, de *fideicommissar. substitut. Q. 531. n. 166.* Johannem Heeserum, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 20. num. 84.* Matthiam Berlichium, *Decis. 834.* Brunnemannum, *centur. 4. Decis. 83. in fin.* & Dn. Ottonem Philippum Zaunschlifferum, in *commentar. ad Decc. Mevii, part. 2. Decis. 118.* Addatur hæc ipsa Decisio Mevii, *num. 6. & seqq.*

50 Ob aber / auff solchen Fall / nicht allein diese zweyte Tochter / in ansehung / daß Sie / gegen ihrer Frauen Schwester bereits empfangenen vierzehen hundert Gulden / zweyhundert und fünffzig Gulden weniger hat; sondern auch und fürnemlich die noch ledige Fräulein Tochter / umb das jenige / so Sie von ihrem Herrn Bruder nicht erhalten wird können / einigen Regress oder rechtliche Ansprach an die älteste Frau Tochter / und die ledige Fräulein Tochter wider ihr: verehlichte beyde Frauen Schwestern zunemmen befugt und berechtiget seyn würde? das können wir so
51 eigentlich nicht determiniren. Wir hatten aber doch fast unzweifflich darvor / daß auff mehrbesagten Fall / wann nemlich der Anschlag des vorhandenen Lehens so gar gering / als Herr Implorant vorgibt / ausfallen solte / alsdann diser Frag rechtliche decision aus mehrbelobter Lehens-Constitution / *dicto tit. 3. §. 7. vers.* Da hingegen / &c. dergestaltten zu nemmen und formiren seyn würde / daß / wann / respectivè, nach der ältesten Frauen Tochter / oder beyder im Ehestand lebender Töchtere Abstand- und Aussteurung / die vätterliche Güther / durch unordentliche Haußhaltung / oder andere Zufälle / in solchen Abgang gerathen seyn solten / daß die mittlere Frau Tochter nicht so viel / als die Frau von Brüsewitz / und die jüngste Fräulein Tochter wenig / oder gar Nichts / pro Dote, erlangen könte / alßdann die älteste / und in ordine ad Filiam adhucdùm cœlibem, natuque minimam, beyde ältere Frauen Töchtere zu keiner Collation ihrer bereits / mit 1400. und mit Unterscheid 1150. Gulden empfangener Dotium angestränget werden könten. Jungatur Mevius, *part. 3. Dec. 365. per tot.* Dafern aber solches Unvermögen / alle drey Töchtere æqualiter auszusteuren / aus disem herrührte / daß der seelige Herr Vatter der Frauen von Brüsewitz / mit denen versprochenen Eintausend Rthlrn / einen so übermässigen Brautschatz / aus seinem besessenen Lehen-Guth Tribbsow / und allodial-Güthern / zugewandt und verordnet hätte / welcher auch / nach dem Zustand solcher Ihm zugestandenen Lehen- und aignen Güther / wie derselbe / ipso Dotis ab illo promissæ Tempore sich befunden / also gleich excessiv gewesen wäre; da würde kein sonderer zweifel fürwaltten / daß die ältere Frauen Töchtere / nach Proportion einer jeden Empfangs / solchen Excessum wider auszukehren gehaltten seyn würden;

juxta ipsa formalia augustissimi Domini Llatoris, in *d. §. 7. vers.* Da hingegen können. ibi: Es sey dann / daß solches 53 Unvermögen daher rühre / daß der einen oder andern Tochter ein so übermässiger Brautschatz *ex Feudis & Allodio* zugewandt / welcher auch / in ansehen des Zustandes solcher Güther / wie er tempore Donationis sich befunden / excessiv gewesen: Alsdann diese solchen Excessum, wann Er dargethan und erwisen wird / wider auszukehren gehaltten seyn. Quæ 54 ipsa dispositio ex regulâ *Legis 1. 2. & seqq. Cod. de inoffic. testam.* & argum. *L. 25.* in verbis: Non debet, quod ritè & secundum Leges ab initio actum est, ex alio eventu resuscitari. *Cod. de administr. tutor.* ut & illis, quæ de inofficiosa tùm Donatione, tùm Dote, DDres tradunt, deprompta videtur.

Videat. Sichardus, ad *d. L. 1. num. 18. Cod. d. tit.* Zœsius, ad *tit. ff. de donation. num. 80.* Dn. Lauterbach, in *Diss. de inofficiosa donat. §. 26.*

Wie weit aber / allenfalls / des hier- 55 nächst sich befindenden Excessûs Widerauskehrung / von den älteren Frauen Töchtern gethan werden müsse? das ist zwar so austruckhlich / als die Quæstio: An? in dickhbesagter Lehens-Constitution nicht determinirt. Wir können auch nicht erachten / daß hierinnen auff die Quantitatem Legitimæ, unicuique Filiæ debitæ, (Massen sonst in Querela inofficiosæ tùm 56 Donationis, tùm Dotis, die Rechten erfordern.

L. 2. L. 5. in verbis: *Ut debitum Bonorum subsidium consequantur. L. 7. L. 8. princ. Cod. de inoffic. donat.* juncto argum. *Legis un. Cod. de inoffic. dotib.* Finckelthaus, *Obs. 60.* Lauterbach, *d. Diss. §. 29.*) reflec-

55 reflectirt werden müsse; so wohl/ Erstlich/ deßwegen/ dieweilen/ regulariter, denen Töchtern/ aus den Lehen-Güthern/ pro Legitima nichts gebührt; ut, hôc ipsô in punctô, nobiscum advertit laudatus Mevius, *parte 3. Decis. 364.* ibi: Quod tamen, ut quidam credunt, non sequitur Legitimam; utpote quæ ex Feudo non debetur. & in *notis ibid. num. 9.* verbis: Wiewohl nun die Legitima ex Feudo nicht gebühret:

57 Wiewohl dises eben nicht so absolutè und simpliciter statt hat;

per ea, quæ legimus apud Dn. Strykium, in *tract. de cautel. testamentor. cap. 17. membro 2. §. 14.* Casparum Manzium, de *testam. val. & inval. tit. 12. Q. 38. num. 25. cum antecedd. & multis seqq.* aliosque complures, quos laudat Vultejus, de *feud. lib. 1. cap. 9. num. 105.* & præsertim Berlichius, *part. 3. conclus. 11. num. 40. & seqq.* Petrus Müller, in *Disp. de debito bonor. subsidio, §. 14.* Hartmannus Pistoris, *lib. 2. Q. 38.* Ludolphus Schrader, de *feud. part. 7. cap. 5. num. 46. & seqq.* Henric. à Rosenthal, de *feud. cap. 7. conclus. 13. num. 11. & mult. seqq.* Fachinæus, *controv. lib. 7. cap. 46.* & Alii passim.

58 als/ fürs Ander/ auch aus diser consideration/ dieweilen auff dise weiß/ wann auff die Legitimam gesehen werden müste/ die Söhne/ in Fällen/ wann der Töchtere viel seyn/ gar leichtlich umb ihre Lehen kommen könten:

59 Cùm tamen hoc ipsum, ut Feuda paterna apud Filios conserventur, imò etiam apud alios Filiarum Agnatos (De quibus tamen quòd major, quoad ipsos, respectus Legitimæ haberi soleat, vestigium occurrit in *sapecit. Tit. III. §. 2.*) augustissimus LLator præcipuè curæ cordique habeat,

ut patescit ex *dicto tit. 3. §. 1.* & *Tit. 4. §. 1.* & traditis Mevii, *dicta Decis. 364. num. 4. in notis*, ubi dicit, in Dote ex Feudo sumendâ potiorem Agnatorum, ut illud nimirum in Familia servetur, quàm Filiæ dotandæ, Rationem habendam esse. & *num. 9.* in verbis; Dardurch Sie die Lehne bey dem Geschlecht conservirt; welche nicht eher/ denn durch übermässige Dotes, darvon abgebracht werden.

60 So dann/ Drittens/ auch aus diser fürnemlichen betrachtung/ daß/ gleichwie Serenissimus feudalis istius Constitutionis Auctor & Conditor, in ipsâ Dotis ex Feudo assignandæ Determinatione, solitariè und præcisè auff dises/ daß eine jede Tochter/ oder Schwester/ allemahl in respect eines jeglichen Bruders/ den Vierten Pfenning/ auff Art und Weiß/ als wir oben specialiùs, ex ipsa litera hujus Constitutionis, allbereit referirt/ zugewarten haben solle/ alle reflexion zu nemen befohlen

in sæpè adducto *Tit. 3. §. 1. vers.* Von dem überbleibenden Freyen Quanto. & in *§. XV. ejusdem Tit.*

61 allso uns die gewisseste Cynosur zu seyn scheinet/ daß auch in corrigendo hujusmodi immodicæ & inofficiosæ Dotis Excessu, eben dise/ quoad Filios, in allen Fällen/ uniformiter vorgeschribene perpetua Regula in beständiger obacht gehaltten werde.

62 Sicut enim, ex præscripto hujus Constitutionis, Dos, Feudo congrua, Filiabus debetur; & hæc ipsa Congruentia, præcipuè quoad Filios, non promiscuè ad Legitimam; sed tantummodò ad Modum in dicto *§. 1.* præscriptum, omnem suum respectum habet; ità nulli dubitamus, quin

63 etiam Dos excessiva seu immodica illa omnis dicenda sit, quæ ipsum hunc Modum notabiliter excedit, atque ità causatur, ut quoad cæteras, adhuc cœlibes, Filias defuncti Vasalli, ipsis æquè, ac aliis, debitum officium paternæ Pietatis, juxta ipsum hunc Modum, paternô Feudô, per jam præstitas Dotes excessivas exhausto, præstari non possit:

per ea, quæ legimus in *dicti Tituli §. 1. vers.* Von dem überbleibenden. & *§. 7. vers.* Da hingegen. in verbis: Ein so übermässiger Brautschatz. juncto *§. 4.* in verbis: Wann/ ohne vorhergehende Mässigung des Wehrts der Lehen-Güther/ inofficiosa & immodica Dos versprochen/ und darvor Bürgen eingesetzet/ seyn dieselbe

64 zu einem mehreren nicht gehaltten/ als was NB pro congrua Dote erkläret wird.

65 Wie nun aus disem allem sich sattsamb ergibt/ wie in genere der Excessus einer Dotis immodicæ, ex mente Sacratissimi LLatoris, anzusehen seyn möchte: also zweifflen wir nicht/ daß/ wann sich hiernächst/ bey legaliter errichtender Æstimation des Lehenguths Tribbsow/ ergeben solte/ daß die annoch vom wohlseeligen Hn. Vatter Wolff Christian von Witte/ seiner ältesten Tochter/ mit Tausend Reichs-Thalern versprochene Dos, habito respectu ad statum Bonorum ejus tempore Promissionis, immodica, excessiva, & inofficiosa gewesen sey/ derselben Excessus, auff jetztgesagte weise/ zu corrigiren/ und/ juxta superiùs relata formalia Regiæ Constitutionis, wider auszukehren sey: Und

66 wann auch Herr Reus/ und vorjetzt Implorant/ der Frauen von Plötz/ als der andern Frauen Schwester/ ein Mehrers/ als Er/ juxta Modum eousque à nobis evolutum, wäre schuldig gewesen/ auch Selbsten versprochen hätte; solches doch weder seiner jüngeren Fräulein Schwester/ in petendâ Excessûs ab Ipso commissi Correctione, & in casum, si & ipsam nubere contigerit, Ei ipsi assignandâ excessivâ

illâ Summâ, noch auch Ihme Selbsten/ an Verwaigerung des Ruckhstands der 350. Gulden verhinderlich seyn könne: und
67 zwar diſes leztere fürnemlich aus diſer consideration/ dieweilen Er damahls/ als Er diſer seiner Schwester auch eine solche excessivam Dotem versprochen/ annoch in minori ætate gestanden/ auch dieselbe noch auff diſe stund nicht zuruckhgelegt hat; mithin in alleweg/ da es je nöthig wäre/ contra istam immodicæ Dotis Promissionem, als weit dieselbe noch nicht bezahlt/ sich des haylsamen Beneficii in integrum restitutionis in allweg prevaliren könte.

per *tot. tit. Cod. si advers. dot.* ibique DDres.

68 Quamvis enim de Agnato, si ipse à Patre factam Dotis Promissionem, Modum licet in dicta Sanctione præstitutum, excedentem, approbasse probetur, vel si ipse in Pacta, Dotis Modum aut Quantitatem definientia, consentiat, diserte tradatur à sæpè laudato Davide Mevio, quòd tunc ipse suæ propriæ promissioni, sive approbationi acquiescere, & eandem adimplere teneatur:

dicta parte 3. Decis. 366. ibi: *Nisi semel factum Pactis approbavit, uti fit Consensus in constitutionem Dotis ex Feudo factam, aut in Pacta, quæ Dotis Modum aut Quantitatem definiunt.* Addatur *ibid. Decisio 363.*

69 Tamen aliud in Filio, imò etiam in Agnato, adhuc minorenni, procul dubio, tunc dicendum, si vel ille, vel hic, de Feudorum, vel Feudi, Qualitatibus, Reditibus, veroque Valore seu Pretio illorum, vel planè non, vel non satis informatus talem Promissionem vel approbaverit, vel ipsemet fecerit, & exhinc notabiliter se læsum
70 demonstret. Cùm enim hîc omnia, ad petendam in integrum Restitutionem necessaria, Requisita conjunctim concurrant; quare non dubitandum, quin hoc extraordinarium Prætoris auxilium, ad corrigendam hanc ipsam Læsionem, quoadusque talis Dos necdùm soluta, minorenni Agnato, & Filio competat;

per *L. 2. Cod. si adv. donat. L. unic. Cod. si advers. dotem.* ibidemque Brunnemann. & DDres commr. D. Lauterbach, in *colleg. u. tit. de minor. 25. ann. §. 28.* post Nattam, Abbatem, Sylvanum, & Baldum, Sfortia Oddus, *tract. de in integr. restitut. part. 2. Q. 59. artic. 5. num. 25. & 27.* ubi optimè
71 & ferè in terminis ità: An Minor restituatur adversus excessivam Dotem, datam à se Sorori pro illâ maritandâ? Et est communis opinio, quòd sic. Et Ratio esse potest, quia iste Excessus consistere potest in pluribus, quæ omnia Læsionem & imprudentiam arguerent, videlicet quòd ipsi remaneant sine patrimonio sufficienti, ex quo vivere possint secundum suam conditionem & Nobilitatem; vel quòd habeant alias Sorores, quas non possint posteà æqualiter tractare, & ex quo meritò invidia inter eas & primam nuptam induceretur; vel quòd, si jam aliæ dotatæ sint, possint quandoque, hâc de causâ, vel Supplementum congruæ Dotis, vel Legitimæ petere; & in summa quòd propterea iſti Fratres in grave damnum incidant &c. addens ibid. *num. 29.* quòd idem dicendum foret, etiamsi Juramentum talis Dotis excessivæ constitutioni accessisset.

So viel aber das jenige/ was Herr Be- 72
clagte und vorjetzt Implorant seinen älteren zweyen Schwestern (über das/ so die älteste noch von dem Herrn Vatter selbsten erhalten) bereits würckhlich bezahlt/ concernirt/ da verbleibt es zwar nochmahls bey vorstehender ausführung/ daß/ wann diſe Dotes, nach dem statu Bonorum, als derselbe in Zeit deren Promission sich würckhlich befunden/ gleichbalden excessivæ & immodicæ gewesen/ der an denselben/ bey nächst-bevorstehender Lehens Æstimation/ sich erfindende Excess, zu Nutz und Gleichstellung der jüngeren Fräulein Tochter/ in Casum, si ipsa nuptias contraxerit, corrigirt werden muß.
Dafern aber diſe Tochter in Cœlibatu ab- 73
sterben solte/ so könten wir nicht absehen/ wie Herr Beel. und Implorant an dem allbereit bezahlten/ seu per indebiti Condictionem, seu per extraordinarium in integrum Restitutionis auxilium, wenig/ oder viel/ für sich Selbsten/ zurückhzufordern berechtiget seyn solte; sondern wir halten vielmehr beständig darvor/ daß/ juxta Ter- 74
tium à nobis præmissæ Sententiæ membrum, die hôc nomine gebettene Restitutio in integrum Ihme abzuschlagen sey; ex sequentibus Rationibus: Dieweilen Herr Reus das alles/ so er seinen beyden Schwestern/ sub titulo ihres Brautschatzes/ actualiter bezahlt/ zwar tanquàm ex Causâ necessariâ & præteritâ, und/ indem Er vermeint/ daß Er/ ratione der Frauen von Brüsewitz/ ex Pacto paterno, und ratione der Frauen von Plötz/ ad exemplum ipsius primogenitæ Sorori promissæ Dotis, auch den Andern gleich viel zu zahlen verbunden/ per Errorem bezahlt hat: Aber evidentissimè ex causa Pietatis, videlicet Dotis, ex quâ solutum, ceu indebitè solutum, condici non potest.

Celeberrimi namque Juris est, quòd, si 75
quid ab aliquo, ex causa Pietatis, indebitè solvatur, hoc, quod ità solutum, per dictam indebiti Condictionem, repetere non liceat.

tx. expressus in *L. 32. §. 2. ff. de condict. indeb.* ubi optimè Paulus Busius, Johannes Brunn-

Brunnemannus, & passim alii Commentatores. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. dicti tit. de condict. indeb. §. 1. num. 23.* ibi: *Tertiò non datur, ubi Pietatis causa subest.*

Quemadmodum verò DDres de hoc,
76 quòd etiam Causa Dotis piarum Causarum Classi annumeranda sit, nihil dubii fovent;

ut præprimis videre est ap. Tiraquellum, de *privill. pia causæ, in prælud. pag. nobis. 12.* Menochium, de *arbitrar. judd. Qq. lib. 2. cas. 88. num. 36.* Brunnemann. ad *d. L. 32. num. 4.* Baldum Novellum, in *tract. de privill. Dot. parte 6. privil. 44.*

77 ità passim exindè definiri videmus, quòd, si Mater vel Avia, vel (suppositâ terminorum habilitate; de quibus Brunnemannus, *cit. loc. num. 2.*) etiam Extraneus, indebitæ Dotis titulo aliquid solverit, hoc ipsum, ceu ex causa pietatis solutum, sub obtentu Indebiti, còndici non possit:

per *d. L. 32. §. 2.* ibidemque notata, præcipuè à laudato Brunnemanno. Dn. Chlingensperg. in *Colleg. Inst. lib. 3. tit. 28. Q. 18. pag. 352.* Georgio Widmanno, in *tract. de contract. lib. tit. 26. §. 44.*

78 Hinc item, si Pater, falsò existimans, se Filiæ suæ debitorem esse, Dotem ei promiserit, ipsum indè obligatum fore, cùm etiam hactenùs, sublatâ quantumvis falsâ opinione, Causa superet pietatis, ex qua solutum condici non potest, in puncto deciditur in *L. 46. §. fin. de jure dot.* & advertit Voetius, in *commentar. ad d. tit. de condict. indeb. §. 16.*

79 Hinc porrò, si quis etiam Filiæ suppositiæ, quam putavit suam esse, etiam amplissimam Dotem exolverit; tamen, posteà detectô hôc suô Errore, nullam ipsi, pro Dotis talis repetitione, Actionem competere, in apprimè notabili contingentia judicavit Summa Belgii Curia; prout circumstantialiter totum Casum recensèt Diodorus Tuldenus,

in *commentar. ad tit. Cod. de condict. indeb. num. 6.* Quam definitionem suo quoque suffragio comprobavit B. Dn. Lauterbach, *conclus. forens. exerc. 24. concl. 8.*

80 Pariformiter si Frater etiam Sorori, ex Bonis feudalibus, vel familiaribus, seu gentilitiis, Stamm-Güthern, Dotem constituerit, justô liberaliorem, licet posteà grande Æs, quod anteà latuerat, alienum emergat; tamen quòd nec tunc Fratri, adversus Sororem, hôc modô dotatam, Condictio competat, ipsique Sorori, etiam contra Creditores, non competentis actionis Exceptio prosit, notabiliter determinat, & Statuto Bremensi accommodat Mevius,

parte 2. Decis. 190. per tot. Et de Dote ex Feudo Sorori soluta pariformiter tradit laudatus Brunnemannus, ad *d. L. 32. num. 5. ff. de condict. indeb.*

Addantur his pluscula, ex eodem Pietatis principio sic decisa apud laudatum Voetium, *d. §. 16.* & Petrum Müllerum, in *addition. ad Struv. exerc. 18. th. 35. D.* 81

Ob nun wohl einige wohlberühmte Doctores der meinung seyn wollen / daß diſe Rechts-Lehre alsdann erst statt habe / quando tùm Favor Dotis, tùm Paupertas puellæ dotandæ concurrit; 82

ut videre est apud Baldum de Bartolinis, in *repetit. Leg. 1. fol. matrimon. in vol. 3. Repetition. num. 330. & seqq.* post Baldum & alios innumeros, quos exhibet, Andr. Tiraquellum, de *privill. piæ causæ, in proœm. vers. Item cùm dos.* Sfortiam Oddum, *dict. Q. 59. artic. 5. num. 28.* latè Baldum Novellum, in *tract. de Dote, part. 5. num. 4. pag. nobis. 65. & sqq.*

So wird doch nicht allein die andere 83
sentenz, quòd, si etiam Dos locupleti Puellæ indebitè soluta sit, sola Pietatis causa ad excludendam sæpedictam indebiti Condictionem sufficiat, pro Legibus convenientiori gehaltten;

judicio Brunnemanni, ad *d. L. 32. num. ult.* ibi: *Sed prior videtur convenientior.*

Sondern es würde auch in diſem unſerm 84
gegenwärtigen Fall / præter Sanguinis vinculum, & Dotis favorem, auch habitô præprimis ad istarum Sororum Nobilitatem respectu, an derselben Paupertate, quippe quæ pro arbitrio prudentis Judicis semper determinanda, kein mangel erscheinen. Daß also / mit einem wort / dem Herrn Imploranten / ratione deren allbereit / sub titulo Dotium, ausgezahlter Quantorum, die Condictio indebiti durchaus nicht zustatten kompt.

Ob aber Herr Reus und vorjetzt Imp- 85
lorant / wider diſer Heurath-Güther (wann dieselbige zwar respectu der jüngſten Tochter / excessivæ erfunden werden; aber Ihr / ob defectum honestæ nubendi Conditionis, biß an ihres Lebens Ende kein Heurathguth würckhlich bezahlt werden dörffte; sondern Sie sich allein mit ihren Alimentis vergnügen müste.) würckhliche Auszahlung / als annoch Minorennis, sich des heilsamen Beneficii in integrum Restitutionis dergestalten bedienen könne / daß auff den Fall / wann diſe annoch in cœlibatu lebende Schwester / in eodem hoc statu, absterben soltte / seine ältere Frauen Schwestern / von Brüsewitz / und Plötz / das / so Sie zu viel empfangen / Ihme Herrn Imploranten Selbst zu restituiren / und Ihme indessen Caution zupræstiren obstringirt werden können? das ist zwar eine Quæstio altioris indaginis. Wir seyn 86
aber kürtzlich deren rechtlichen meinung / daß auch diſes Remedium extraordinarium

Ihm zu eigenem Vortheil/ nicht zu statten kommen möge:

87 Quandocunque enim Minor, ex verè pia Causa, indebitum solvit, ad quod solvendum se de Jure teneri, atque ità ex causa de præterito, vel præsenti, se, per Errorem, obligatum putavit, tunc quòd etiam in integrum Restitutio cesset, non attentâ minori Solventis ætate, post sedulam dubiorum discussionem, in individuo definire non dubitat Sfortia Oddus, in *tract. de in integr. restitution. parte 2. Q. 52. artic. 7. per tot.* præcipuè *num. 58. & seqq.*

88 ubi ità: Quando, ait, Causa Solutionis pendet de præterito, vel de præsenti, (id est, Solvens falsò persuasum sibi habuit, aliquid esse, vel fuisse, ex quo ipse ad solvendum teneatur, & moveatur; juxta tradd. *ibid. num. 56.*) tunc Major non potest repetere, etiamsi illa Causa solvendi non fuerit efficax ad cogendum illum ad solutionem: Et ità loquitur tx. in *L. Cùm is. §. Si in ea opinione. ff. de condict. indeb.* Et hoc casu dubitari potest: An Minor restituatur adversus Solutionem hanc piam, factam ab eo piâ intentione; sed per errorem hunc, quia credebat, se posse cogi ad hujusmodi solutionem? Sed breviter ego tene-

89 rem, quòd non restituatur: Quia solvere ex causa Dotis est solvere ex causa pia; secundum Tiraquellum, plenè in *prælud. de privill. pia causa*: Sed Minor solvens ex causa Dotis non restituitur, etiam ubi aliàs restitueretur. *L. 1. juncta L. 2. Cod. si adv. donat.* Ergò. Et quia habemus, quòd 90 Minor non restituatur contra Fidejussionem factam pro Patre, licet, dùm fidejussit, crediderit, se ad hoc de Jure teneri; eo quòd & in hoc opus pietatis & charitatis erga Patrem exercuerit; secundum Aretinum, ad *L. 1. in fin. Cod. de filiof. min.*

Ità optimè Oddus, apud quem plura, in *dicto artic. 7.* videri possunt.

So dann daß wir im Vierten Membro 91 Sententiæ die bißhero auffgewandte Gerichts-Kosten compensirt/ darzu hat uns so wohl die nahe Bluths-Freundschafft deren diß ohrts miteinander litigirenden Partheyen/ als auch die Beyderseits/ noch zur zeit habende/ speciosæ & justæ litigandi Rationes justissimè bewogen;

juxta ea, quæ de primo, ex DDbus, ad- 92 ducit Johannes Temmen, de *expens. litium. cap. 9. sect. 1. num. 1. cum seqq.* & de altero 93 capite ipsi Juriprudentes, in *L. 78. §. 2. de legat. 2. L. 79. princip. de judic.* Ernestus Cothmannus, *vol. 2. Resp. 60. num. 146.* Hieron. de Cævallos, in *Speculo comm. opin. Q. 539. num. 3.* Dn. Lauterbach, de *expens. victor. t. 41.*

Alles salvo rectiori Quorumcunque judicio. Act. in Collegio nostro, die 13. Decembr. 1711.

CONSILIUM SEXAGESIMUM TERTIUM.

SUMMARIA.

DE Crimine Latrocinii, *contra* Hospitem activum, nocturnò tempore, attentatò, *& ob illud decernendâ* Torturâ.

Recensetur Factum. *num. 4. usque ad num. 24.*

Suppeditatur Consilium *de nonnullis ad* Corpus Delicti probandum, *eique superstruendam* Torturam, *necessariis* Requisitis, *adhucdùm* supplendis. *num. 25. & seqq.*

Vulgare *DDrum* assertum: *Quòd in Crimine* Latrocinii, *&* Parricidii, non *adeò* liquida Corporis delicti *investigatio &* repræsentatio necessaria *sit, absolutè &* simpliciter admitti haud potest. *num. 29.*

Si Dominus rei, *per* Furtum *ablatæ*, statim *desuper* conqueratur, *suamque Querelam* Juramentò *corroboret, tunc* Corpus Delicti, *si ipsum* Honestas vitæ *commendet*, pro satis probatò *habendum venit. num. 32.*

Idem *etiam, quoad alia hujus generis* Delicta, *quæ* nullum post se vestigium relinquunt, *communiter asserunt. num. 33.*

An hoc *etiam* ad *præsens* attentati Latrocinii crimen porrigi *valeat? num. 30. & seqq.*

In Criminibus atrocissimis, *ex multorum sententiâ, etiam* Testes in processu *saltem* informativò, *&* non citatâ parte adversâ examinati *sufficiunt. num. 36.*

Quando Testes, *ad probandum Criminis* Latrocinii Conatum *producti, de*

de hoc, quòd revera, sub hôc ipsô Conatu, aliquod Vulnus illatum fuerit, nihil certi *deponunt, tunc hic ipse* defectus, *per ocularem* jurati Medici & Chirurgi *inspectionem, & de* repertâ Cicatrice *perhibendum* testimonium, *etiam* ad effectum Torturæ, *cæteris paribus, benè* suppleri *potest. num.* 38.

Ad hoc, ut Tortura *decerni possit, inter alia & hoc necessarium est*, ut tale Delictum *commissum sit*, propter quod Pœna vel ultimi supplicii, *vel ad minimum* corporis afflictiva decerni *valeat. num.* 40.

Multi, *etiam magni nominis*, *DDres* in Criminibus atrocissimis, Torturæ, *etiam* nullis existentibus Indiciis, *locum assignant. num.* 41.

Si Reus, hoc primùm confessus: Daß seine Cameraden **den Bauren** NB. erwürgen/ und ihme das Geld nemmen wollen/ *hanc* Confessionem *postea* revocet, *& hoc saltem fateatur*: Er habe gesagt: Sie wollen **den Bauren** NB **würgen**/ und ihme sein Geld nemmen/ *haud exiguum, hoc ipsô, adversus seipsum*, ad Torturam decernendam Indicium *suppeditat. num.* 43.

Adducuntur plures concludentissimæ Rationes, *ob quas*, in propositô, *suppositis tamen nonnullis Circumstantiis adhuc facilè probandis, vel* ex capite Conatûs Latrocinii *ad actum proximum perducti, vel* Rapinæ *plenissimè* consummatæ, extraordinaria Gladii pœna *jure decerni possit. num.* 44. *usque ad num.* 108.

In crimine Latrocinii *etiam* Gladii pœna *nomen & rationem* Pœnæ *solummodò* extraordinariæ recipere *potest. num.* 50.

Huic Gladii Pœnæ haud aliter Carpzovius, *&* Scabini Lipsienses *locum concedunt, quàm si Latro aliquem intentione occidendi & spoliandi adortus, illum* lethaliter vulneraverit; *tametsi ei* nihil abstulerit. *num.* 52.

Alii Vulnerationem *ad minimum* enormem, *ad illam statuminandam, requirunt. num.* 54.

Alii *è contra solam* Invasionem *&* qualemcunque Vulnerationem, cum actuali *Vulnerati spoliatione vel* Rapina conjunctam, *ad hunc effectum* sufficere *contendunt. num.* 55.

De animô occidendi *imprimis etiam* ex Modô & Specie Invasionis *constare potest. num.* 56.

Conatus, *ad* actum proximum *perductus*; *sed* ab externo accidente, *contra intentionem agentis*, impeditus, *juxta* Nemesin Carolinam, *art.* 178. *semper quidem* Criminali; *sed tamen, regulariter, saltem* extraordinariâ pœnâ *coercetur. num.* 57.

Pœna extraordinaria nonnisi *in* Criminibus, *quæ vocant*, atrocissimis, *ob* Circumstantias *ejusmodi* Conatum multùm aggravantes, ad ultimi supplicii pœnam extenditur. *num.* 58.

Etiam Latrocinium *in censum* atrocissimorum Criminum *refertur. num.* 59.

Quasnam Circumstantias, *ad decernendam Pœnam ultimi supplicii*, tali casu, prudens Judex *potissimùm* præ oculis habere *debeat? num.* 60. *& seqq.*

In æstimatione perpetrati Delicti, *ejusque* Pœnæ commensuratione *ipsi quoque Latores hoc imprimis considerant, utrum aliquis* ex proposito, *an verò* ex impetu, *vel* casu delinquat. *num.* 70.

Proposito *utplurimùm* delinquunt Latrones. *num.* 71.

Delicta meditata *&* præparata *procul dubio* graviora *sunt* illis, quæ *aliquô* repentino motu *patrantur. num.* 72.

Hinc que etiam majores, *jure meritoque*, illis Pœnæ imponuntur. *n.* 73.

Philo id dimidiatum *saltem appellat* facinus, *cui* non longa *accessit* Deliberatio. *num.* 73.

Milites vagabundi, **Gart- und Herrenlose Knechte**/ quô jure censendi? *num.* 76.

Grandiores, *& simul* graviores, ferreoque aculeô muniti Baculi, **Stessts-Steckhen**/ Instrumentis mortiferis, *citra dubium*, aggregandi. *num.* 79.

Aspor-

Asportationem talium Armorum, *eorumque, si opus sit,* Usum *DDres communiter* Circumstantiis, Rapinam, *itemque* nocturnam *in publicis Civitatis plateis deambulantium* Expilationem, Furtum, *& alia* consimilia Delicta, *ad effectum dictandæ pœnæ capitalis, præcipuè* aggravantibus, *rectè annumerant. num.* 80.

Etiam Temporis nocturni Circumstantia Delictum, *in ordine ad pœnam, haud parùm* aggravat. *num.* 81. *& seqq.*

Furta, Latrocinia, *& similia Delicta plerumque* noctu committi *solent. num.* 82.

Horror nocturnus *omne ferè* Consilium *&* Auxilium, *aliundè petendum,* excludit. *num.* 83.

Ubi majus *urget* Periculum, *ibi quoque* efficacius *adhibendum* Remedium. *num.* 84.

Cur Imp. Augustus officium Præfecti Vigilum Urbis Romæ *sibi ipsi* reservaverit? *num.* 85.

Conatus Latrocinandi *in* Ædibus *alterius* privatis *exercitus, etiam ex hâc circumstantia* Loci, *non parùm* aggravatur. *num* 86. *& seqq.*

Latrocinii Crimen *haud dubiè etiam* in Ædibus privatis *committi potest. num.* 87. *& seqq.*

Conatus Latrocinandi *in* Ædibus privatis, *ob simùl violatam* domesticam Pacem *& Securitatem,* gravior *est illô, qui in* publicâ Viâ *committitur. num.* 90. *& seqq.*

Sua *cuique* Domus tutissimum refugium *& receptaculum præstare debet. num.* 91.

Imò nihil, cujuslibet Civium Domô, *omni* religione munitius *esse debet,* nihilque sanctius. *num.* 92.

Ob Securitatem Ædium violatam quodvis Crimen atrocius *&* gravius *redditur. num.* 93.

Homicidium, *tàm* simplex, *quàm* qualificatum, *sicque etiam* Latrocinium, *ejusdemve* Attentatum, ex valdè *dolosis & proditoriis* insidiis commissum, *ad fundandam graviorem pœnam,* multùm aggravatur. *num.* 95.

Conatus Latrocinandi in Hospitem activum, passivos *amicè* recipientem. *scelestissimè exercitus, in* atrocius, *eapropter,* Delictum *degenerat, hincque etiam* graviorem pœnam *efflagitat. num.* 96.

Idemque *multo magis* de Crimine Latrocinii *ad ultimum* effectum perducto *tenendum. num.* 96.

Qui, amicitiam *erga alterum* Simulando, nullâ rixâ *vel odiô* intervenien-te, *eum,* Somnô sepultum, *animô spoliandi vel planè occidendi,* Armis insultant, *sine dubio* graviorem, *ob hanc geminam circumstantiam,* reatum incurrunt. *num.* 98.

Cur hujusmodi *familiari* Inimicô nulla pestis *ad nocendum* efficacior *habeatur? num.* 99.

Conatus Latrocinandi, in Solitudine, *vel aliô* remotô locô *exercitus, ex hac quoque Circumstantia, insigniter* aggravatur. *num.* 100.

Quanto amplior *&* facilior *est* delinquendi facultas, tanto *etiam* severior *opponi debet* Animadversio. *num.* 101.

Etiam ob solam Abigeorum audaciam *&* numerum *valdè* invalescentem pœna gladii *decerni potest. num.* 103.

Idem *etiam in* Crimine Latrocinii *fieri posse nullum est dubium. num.* 102. *& seqq.*

Crescentibus Delictis *etiam* crescere *debent illorum* Pœnæ. *num.* 104.

Consummati Criminis Rapinæ *quænam sint* requisita? *num.* 106.

An rei, *per Rapinam ablatæ,* Modicitas pœnam capitalem impediat? *num.* 107.

Quando attentatum Latrocinium cum actuali Spolio conjunctum *est,* Latro, *communis securitatis gratia,* pœnâ Rapinæ ordinariâ, *i. e. gladii,* affici *non saltem* potest; *sed etiam* debet. *num.* 108. *Annectun-*

Annectuntur Interrogatoria *Reis*, sub Torturâ, proponenda. *num.* 118.

Trina Elevatio, *cum* unicâ *vel* duabus Quassationibus *conjuncta*, *ferè* summum *in* Ducatu Würtemb. gradum Torturæ *constituit*. *num.* 120.

In Torturæ, *præprimis* adversus personam *aliquâ* Infirmitate affectam, *decernendæ*, Gradu *ac* Modô *determinandô religiosi* Judicis arbitrio multum relinquitur. *num.* 121.

Subjungitur Sententia *quoad Torturam* interlocutoria. *num.* 123.

P. P.

1 ALs hiebey zuruckhkommende höchstbeschwehrliche Acta in Sachen sich haltend zwischen dem Fürstlichen Herrn Anwald / an einem / so dann Hanns Jacob Manzen von Stauffen / und Leonhard Franckhen / von Boll / in pto. attentati Furti & Latrocinii, Peinl. Beclagten / am andern / und dritten Theil / uns verordneten Decano und übrigen Doctoribus der Juristen Facultät bey allhiesiger hoher Schul / vor einigen Tagen behändiget worden / haben wir / nach befundener deroselben grosser Wichtigkeit / zu behuff der Justiz / keinen umbgang genommen / dieselbe in fleissige privat durchleß- und erwägung zu ziehen / auch in deren so fort sorgfältigst gepflogenen collegialischen deliberation einträchtig darvor gehaltten / daß / nach dises böse Facti sehr beschwehrlichen Umbständen / von den beyden verhafften nicht auszusetzen; sondern Sie / wann vorher das alles / was unten angezeigt werden solle / in gebührende richtigkeit gestellet seyn wird / mit der Peinlichen Frage in alleweg
2 anzugreiffen. Dann wiewohl / nach veranlassung deren / in den zerschidenen / mit beyden verhafften vorgenommenen / Examinibus vorgekommener Umbstände / wie nemlich Sie Beyde das Factum erzählt / und beharrlich widerholt / das Fiscalische Petitum allein auff die Fustigation und ewige Landsverweisung eingerichtet worden:
3 Nachdeme iedoch / auff der Peinl. verhafften contradicirung des Corporis delicti, und vermeintlicher behauptung / daß Sie auch die gebettene Straffen nicht verwürckht haben / wohlermeldter Herr Anwald sich gemüssiget befunden eine eydliche Zeugen-Verhör zur hülffe zunemmen / und / vermittelst derselben / dise Sache ein gantz andere gestalt gewonnen / dergestaltten / daß / wann die gleichbalden anzaigende desiderata noch in richtigkeit kommen / unsers gäntzlichen ermessens / auch die äusserste Todesstraff / geschweigen die Pœna Fustigationis, cum perpetuâ ex Ducatu hoc Relegatione, entweder wider Beyde Peinlich Beclagte / oder wenigstens den Franckhen / ingress finden dörffte / so kans anderst nicht seyn / als daß / præviis præmittendis, die Peinliche Frage wider Sie decernirt werde: In reifsem betracht / daß / so viel allerförderist das 4
contradicirte Corpus delicti, seu ad proximum actum perducti Attentati Latrocinii betrifft / nicht allein der Hofbaur auf dem so genannten Trailhof / Andreas Jause / und sein Weib Margaretha / mediante corporali jurejurando, auf Articul und Fragstückh / mit anführung aller Umbständ / ohne einige / wider solch ihre eydliche auffsag / militirende suspicion deponirt / daß / nach- 5
deme der mittverhaffte Leonhard Franckh / neben noch einem andern unbekannten jungen Kerl / vor ungefehr einem viertel Jahr / und / nach des Weibs auffsag / am Freittag vor Liechtmeß / eine stund in der Nacht vor ihr Hauß kommen / und / auf befragen: Wer Sie seyen? sich vor leuth außgegeben / welche nach broth gehen; Er Jause aber hierauff replicirt / daß die jenige leuthe / welche nach broth gehen / nicht erst so spath in der Nacht heerberg suchen / und Sie Beyde hingegen zur antwort ertheilt: Sie wissen weder weeg noch steeg da herumb / seyen schon zwey stund lang im Wald irr umgeloffen; endlich aber dises Liecht ersehen / und darauff zugegangen; auch / da Jause Sie 6
doch noch nicht so gleich einlassen wollen / Sie innständig bey ihm angehaltten: Er möchte Sie nur sich bey ihme gewärmen lassen; müsten sonsten verfrieren: wann man Sie über nacht ja nicht woltte behaltten / wolten Sie so dann wider fort; und auf dises hin Sie / auf der Jausin fürbitt / indem es sehr kalt gewesen / ins Hauß und Stube eingelassen worden / dise beyde Gesellen anfänglich zwar unterschidliches vorgegeben / wahin Sie zugehen vorhabens seyen / umb Broth für sich / wie auch ihre Weiber und Kinder zubekommen;

nach vollständiger auffsag diser beyden Eheleuthe ad *artic. probatorial. 1, & seqq. usque ad decimum.*

Unerachtet aber dessen daß Jause Ihnen 7
eine Bischel Stroh herauffgeholt / umb sich auf dieselbe schlaffen zulegen / haben dise doch solche nicht einmahl auffgethan; sondern sich mit Tabackh-rauchen in die tieffe nacht

auffgehaltten / immer einer nach dem andern an das Fenster gelauffen / und zu demselben hinaußgeschauet / nach der beyden Eheleuthe unzweifflicher meinung / umb zusehen / ob die andere zwey Innwohner auf dem Hof ihre liechter schon gelöscht / und im
8 schlaff ligen möchten? und hingegen Ihrer Keiner seine Schuch außgezogen; sondern der Kleinere / nemlich Leonhard Franckh / gegen dem Grössern / nur diſe verdächtige wortte gebraucht: Er solle seine Schuch außziehen; dann er werde Sie morgen
9 nimmer außziehen: Anbenebens die beyde Eheleuthe gefragt: Ob sonsten niemand in dem Hauß sey / als das Weib
10 und ihr Mann? Aus welch allem auch Jause nichts guths abgenommen / und dahero sich auch nicht außgezogen / und sich auf den Banckh / auf einen Spreuersackh / an dem Ofen / hingelegt / und zwar so / daß er nur seinen Kopff auff die Händ gelegt / damit er nicht einschlaffen / oder doch desto bälder wieder erwachen möchte;

nach breitterem Innhalt diſer beyden Eheleuthe weitterer depoſition ad *artic. 10. 11. & 12.*

11 Nachdem nun die Bäurin (nach berechnung des Manns / ad *Artic. 11.*) gegen Zwölff Uhr hin / in die Cammer / schlaffen gegangen / auch diſer / vor seinem niderligen auf die Banckh / das Feur nochmahls geschürt / und etwan eine halbe stund lang gelegen / ist der mittverhaffte Franckh / neben seinem / noch zur zeit nicht genanntem / Cameraden / in der meinung (als Jause darfür gehaltten) daß Ihme die Wärme so wohl zuschlüge / und er eingeschlaffen sey; so jedoch nicht gewesen / zu dem Ofen hingegangen / und gleich auf Ihne zugetrungen / so / daß (wie das Weib sagt / daß ihr Mann es hernach also erzählt habe) der Kleine / nemlich Franckh / Ihn mit beyden Händen angegriffen / das Kien und die obere Leffzen angepackht / und also das Maul gesperrt / daß er nicht schreyen können;
12 der andere aber hat ihn bey dem Halß angepackht / und dieweilen er auf dem Gesicht gelegen / ist ihme zugleich auch auf das Genickh (von wem aber unter Beyden? hat Jause nicht sagen können) getretten worden: Bey welch mörderischem angriff der Eine immer zu ihme gesagt: Du alter Schelm / du muſt mir sterben / du muſt mir sterben;

laut seiner Auſſag ad *articuli 10. intgm. 3.* und beyder Ehegatten depoſition ad *probatorial. 14.*

und Sie Beyde immer nur gesucht / Ihn auf den Ruckhen zulegen / welches wann es ihnen angegangen / Er / seinem gäntzlichen vermeinen nach / sein leben ohne zweifel
13 hätte lassen müſſen. Dieweil er sich aber so böst an die Saul bey der Cammerthür / an dem Loch / darinnen er gemeiniglich die Hobelspähn zuschneiden pflegt / mit der einen Hand gehaltten / daß Sie ihn nicht auf den ruckhen bringen können / und es endlich so weit mit ihme gekommen / daß die Cammerthür aufgesprungen / so hat Jause bezeugt / daß der Eine / so noch an ihme gehangen / dem andern geruffen: Schlage zu: da dann diſer hierauff mit einem Beyl auf ihn zugegangen / welches Er / weil der Mond damahls hell geschienen / ersehend / den ersten Schlag mit dem linckhen arm abgeleint / daß er nicht ſonders verwundet worden; der zweitte Hieb aber / obwohl er denſelben auch mit dem arm abzuhaltten gemeint / ist / seiner erzählung und eydlicher zeugschafft nach / desto gefähr- und schädlicher gewesen / weil er ihm biß auf die Hirnschal hineingegangen / und wann er ihn nicht mit dem arm aufgehaltten / so hätte er ihm gar den Kopff zerspaltten.
14 Warbey Er noch weitter notabiliter anfügt / daß / als Einer von Beyden Ihne an seinem Kien erwischt / Er denſelben an der Hand sehr hart gebiſſen; ja Gott habe ihn so gestärckht / daß er dem langen / so auf Ihn zugehauen / unerachtet seiner Verwundung / das Beyl aus der Hand geriſſen; welcher dann auch hierauff dem andern zugeruffen: Flieh; Jedoch aber / noch vor seinem außwelchen / (Unerachtet Er Jause / als der
15 eine Kerl / im ringen / biß in die Cammer hineingekommen / gegen Ihnen vermeldt: Sie / sollen ihn nur gehen lassen / Er wolle ihnen all sein Geld geben;

prout Ipſe deponit ad *probatorial. 16.* & verum fatetur der mittverhaffte Franckh / im Protocoll ſub *Nro. 3. pag. 12. b.*)

mit seinem Steffelsteckhen / nach Ihm / in die Cammer hineingestoſſen / in meinung / noch eines ihm zuversetzen; welcher Stich aber fehl geschlagen;

alles juxta formalia seiner Depoſition ad *probatorial. 14.*

In dem übrigen hat Er Jauß juratò be-
16 kundschafftet / daß diſes mördliche Anpackhen ihm sein lebenlang noch nachgehe;

ad *probatorial. 17.*

Mit welchem fast allem auch des Weibs
17 auſſag nicht nur in so fern / daß Sie diſes vom Mann also gehört; ſondern auch in dem jenigen / was Sie / vor und bey aufgesprungener Cammerthür / Selbſten gehört / und nachmahlen auch selbſten an ihrem verwundeten Ehemann gesehen / durchauß übereinſtimmt / daß freylich ihr Mann hart verwundet worden sey / also gar / daß die Hirnschaal gantz offen gewesen.
18 Und habe der Kurtze / nemlich Leonhard Franckh / so noch an ihrem Mann gehangen / immer

immer gesagt: Schlag zu; und zu ihrem Mann selbsten: Du alter Schelm must sterben; welches dann auch geschehen wäre/ wann Sie/ unter dem Getümmel/ nicht zu dem Laden hinaußgesprungen/ und ihre Nachbarn umb Hülff angeruffen hätte;

innhalts ihrer aussag ad *probatorialis 13. & 14. interrogator. spec. 2.*

19 Dann daß diser boßhafftigen beyden Gesellen mörderischer Angriff/ wie ihn Jause selbst uennt/ ihn in die gäntzliche ängstige meinung gesetzt/ daß Sie ihn umbzubringen vorgehabt haben/ also/ daß/ wann sie ihn auff den Ruckhen gebracht/ oder Er/ bey dem Mondschein/ den Schlag mit dem Beyl nicht erblickht hätte/ es umb sein Leben geschehen gewesen wäre/ das bezeuget Er selbsten unter abgelegtem Eyd/

ad *dicti Articuli 13. & 14. interrogator. speciale 2.*

und sein Weib hat gleichmässig juratò

20 bekundschafftet/ daß Sie nicht anders gedenckhen könne/ als daß Sie ihren Mann erwürget hätten/ wenn ihne GOtt nicht aus ihren mordklauen errettet hätte; massen Sie dann vermeinet/ ihr Mann seye schon tod und erwürgt;

nach ihrer ferneren deposition ad *probatorial. 17.*

21 Wabenebens von Ihm Selbsten noch ferner gemeldt worden/ daß/ wann sein Weib nicht zum Laden hinaußgesprungen/ und umb Hülff geruffen hätte/ die Kerls von ihm nicht nachgelassen hätten/ biß Er erwürget worden wäre;

ad *probatorial. 18.*

22 und von Ihr seinem Weib/ daß/ als Sie den Tumult in der Cammer gehört/ und die Cammerthür auffgesprungen/ Sie aus Schrecken sich aus dem Bett gemacht/ und zum Laden hinausgesprungen; welches so hoch hinab gewesen/ daß auch einer/ als er von dem Jausen abgelassen/ zu solchem Laden zwar hingeloffen/ so/ daß Jause vermeint/ Er werde Ihr nachspringen; so er aber zu thun sich nicht getraut;

juxta depositionem des Weibs ad *dictum articulum 18.* und des Manns selbsten ad *artic. 15.*

23 Und dieweil nicht nur Sie den Nachbarn umb Hülff geruffen; sondern von disen Einer auch bald hierauff überlautt zuschreyhen angefangen/ so glauben und sagen beyde Eheleuth/ daß Sie/ hierdurch erschröckht/ darvon geloffen/ und von einem Zimmermann/ neben dem Jausen/ biß in die Klinge; doch vergebens/ verfolgt worden;

ad *dicti Articuli 13. & 14. integm. spec. 4.*

24 Mit welchen juratis depositionibus der beyden Eheleuthe auch ihrer beyder Nachbarn/ mit Nahmen Hans Cronmüllers/ und Melchior Seiffen/ noch zur zeit nur de plano & absque juramento eingezogene Kundschafften notanter dahin sich conformiren/ daß/ als des Endris Jausen Weib/ nach des Cronmüllers aussag/ so kezerlich umb Hülff geschryhen/ daß Melchior Seiff der Zimmerman sehr erschrockhen und vermeint/ es brenne; als Sie aber geruffen: Es seyen Mörder in ihrem Hauß/ Er so gleich vom Bett auffgesprungen/ und zum Fenster hinauß geruffen: Ihr Sacraments-Dieb/ volgends auch des Jausen Hauß zugeloffen; es seyen aber diese Gesellen schon entwischt gewesen; von welchen er doch/ indem der Mond hell geschienen/ den einen noch lauffen gesehen; denselben aber nimmer einhohlen können;

nach innhalt des Anhangs am Backhnangischen Rotulo examinis Testium.

Ob nun wohl wir gar gerne gesehen hätten/ daß auch diese zween Zeugen/ mittelst leiblichen Zeugen-Eyds/ abgehört worden wären/ und zwar nicht nur über nächsterwehnte Umbständ/ die Sie Selbst angegeben; sondern fürnemlich auch über disen Haupt-Umbstand: Ob Sie des Jausen Wunde am Haupt/ oder daß Er geblu- 25
thet/ noch in selbiger Nacht/ oder an den gefolgten Tägen/ daß er ein Pflaster darauff ligen gehabt/ Selbsten gesehen haben?

Wie auch/ weilen Er Jauß juratò de- 26
ponirt/ daß Er sich selbsten gehailet habe/ auch zimmliche Wissenschafft hierinnen habe/ so/ daß er schon vielen armen Leuthen umbsonst geholffen;

ad *probatorial. 13. & 14. interrogator. speciale 2dum.*

Ob Sie Zeugen hiervon einige Wissenschafft haben?

So kan jedoch/ ehe dises Responsum zum 27
Hoch-Fürstl. Regierungs-Rath eingeschickt werde/ so wohl diser abgang/ als auch des Jausen und seines Weibs Confrontation mit dem einen verhafften/ nemlich Leonhard Franckhen/ (daferne Er je der Jausischen Eheleuthe eydliche Kundschafften/ auff derselben vollständige vor- und ablesung/ welche wir in allweg für nöthig erachten/ contradiciren wollte) noch wohl ersetzt/ und/ wann beydes geschehen/ alles zusammen auff Stuttgart geschickht werden.

So bald nun dises alles beysammen seyn 28
wird/ so haltten wir zuförderist das Corpus delicti, ad hunc effectum, ut Tortura decerni possit, für gnugsamb probirt/ und dem Herrn Maleꝛ-Richter/ so viel den Leonhard Franckhen betrifft/ für augen gelegt: Dann wiewohlen wir dises vulgare assertum: Quòd in crimine Latro- 29
cinii

cinii & Parricidii non adeò liquida Corporis delicti investigatio & repræsentatio necessaria sit;

de quo Carpzovius, *Q. crimin. 16.* & in *Decc. illustrib. Decis. 197. num. 16.*

so schlechter dinge selbsten nicht admittiren:

juxta ea, quæ habet B. Mauritius, *consil. Tubing. 3. num. 8.* Farinacius, in *Prax. crimin. Q. 2. num. 10.*

30 So können wir doch/ in casu proposito, da zuförderist des Jausen und seines Eheweibs eydliche Depositiones vor augen ligen/ und Sie bey disem Peinl. Proceß offenbahrlich weder nutzen noch schaden zugewartten haben/ auch sonsten in Actis wider ihre personas und testimonia nichts excipirt worden/ anderst nicht glauben/ als daß/

31 weilen zumahlen dises Delictum, in einer Solitudine, und ungefehr umb Mitternacht/ da die einige zween Nachbarn im tieffen schlaff gelegen/ von Jhme/ und seinem ungenannten Cameraden committirt worden/ diese beyde auffsagen/ (wann kein weitteres Mittel/ die Wahrheit noch gründlicher und völliger einzusehen/ vorhanden wäre) endlich auch wohl allein ad dictum effectum angenommen werden könten;

32 argum. eorum, quæ DDres aliàs de crimine Furti, per actualem rerum contrectationem, ad effectum perducti, tradunt, quòd, si Dominus rei per furtum ablatæ statim desuper conqueratur, suamque querelam juramento corroboret, tunc corpus delicti pro satis probato haberi debeat;

ut videre est apud Clarum, Aretinum, Mascardum, Gratum, & alios, in locis, quos refert Prosper Farinacius, *Q. crimin. 2. num. 16. & 17.* Caballus, *casu 282. num. 4.* Laurentius Mattheu & Sanz, *de re criminali, controv. 35. num. 18.* Carpzovius, *Q. crimin. 81. num. 17.*

33 Id quod passim Doctores etiam ad alia hujus generis delicta, quæ nullum post se vestigium relinquunt, modò etiam alia Indicia concurrant, porrigere videmus;

præcipuè Clarum, in *Pract. Q. 4. vers. Scias tamen.* & laudatum Farinacium, *dicta Q. 2. num. 13.*

34 Weilen aber gleichwohl wider diese zween Zeugen eingewendt werden könte/ daß gleichwohlen der Jauß ad *interrogator. generale 5.* sich dahin vernemmen lassen/ daß er keinen Nutzen; sondern Schaden habe/ indem diese zween Gesellen Jhm zwey Beyle genommen/ und ihne zumahlen so mörderisch tractirt: Das Weib aber deutlich zuerkennen gegeben/ daß Sie sich vor disen Gesellen fürchte: wannenhero man leichtlich auff die gedancken gerathen möchte/ daß Sie Jausin dieselbe viel lieber tod/ als beym leben wissen möchte:

Jungantur horum Conjugum depositiones ad *dictum interrogator. 5tum.*

Demnach hatten wir für nöthig/ daß 35
auch die zween Nachbarn über schon gemeldte Umbstände/ mittelst cörperlichen Zeugen-Eyds/ abgehört werden; dessen 36
unangesehen/ daß viele Doctores der beständigen meinung seyn/ quòd in talibus criminibus, quæ vocamus, atrocissimis (Quale est Latrocinium, in puncto Blumlacher, ad *artic. 178. Ordinat. Carol. pag. 388. num. 2.*)

etiam Testes sufficiant in processu solummodò informativo, etiam non citatâ Parte adversâ examinati;

Hondedæus, *vol. 1. consil. 109. num. 13.* Capycius, *Decis. 155. num. 25.* Felicius, *art. 1. allegat. 3. num. 19.* Farinac. *Q. crimin. 12. num. 123.* Muscatellus, in *Praxi, rubr. de homicid. med. mand. tit. de privileg. assassin. num. 76.* Giurba, *cons. crimin. 50. num. 7.*

Dafern Sie nun dises/ daß die Jausin/ in so tieffer und spätther Nachtzeit/ Sie umb hülff angeschrihen/ und zwar mit beyfügung diser Ursach/ daß Mörder in ihrem Hause seyen/ und daß Melchior Seiff den Einen darvon noch fortspringen gesehen/ auch Jause und sein Weib Jhnen/ was passirt sey/ in adjecto erzählt haben/ und fürnemlich auch dises/ daß Sie des Jausen bluthigen/ oder hernachgehends verbundenen Kopff gesehen/ bezeugen würden/ so könten wir nicht absehen/ was ad repræsentandum Corpus delicti, seu ad Criminis Latrocinii, ad actum proximum perductum, Conatum legitimè probandum weiters für nöthig angesehen werden möchte. Ja/ wann auch diese Zeugen von 38
des Jausen verwundung oder bluthigen Kopff nichts gesehen haben möchten/ und dahero auch nichts hiervon zubekundschafften wüsten/ so würde jedoch disem abgang hierdurch wohl geholffen werden mögen/ wann ein geschwohrner Physicus und Chirurgus den locum inflicti Vulneris besichtigen/ und von deren wohlglaublich sich noch zaigenden Cicatrice ihr schrifftliches Testimonium oder Judicium, wie Sie die sach ansehen/ ad Acta geben möchten/ indeme auch nur auf dessen erfolg der sach ebener massen ihre völlige richtigkeit gegeben würde.

Und dieweilen/ bey solcher dises Facti be- 39
schaffenheit/ nicht der wenigste Zweifel an disem zumachen wäre/ daß die Pœna morti proxima, nempe Fustigationis, & perpetuæ ex his Würtembergicis terris Relegationis, vollen platz greiffen möge; per ea, quæ mox de pœna capitali dicturi sumus; so zeigt sichs von selbsten/ daß zuförderist 40
ratione Qualitatis ipsius commissi Cri-

minis

minis, da nemlich notorie unsere Leges erfordern / ut ob illud vel Pœna ultimi supplicii, vel ad minimum corporis afflictiva decerni queat, nichts zu desideriren sey.

Conferat. *Lex 8.* ibidemque DDres. *ff. de quæstion.* Carrerius, in *pract. tract. 2. de indic. & tortur. §. Circa secundum. num. 27. in fin.* Cartarius, in *praxi interrog. reor. lib. 4. cap. 1. num. 17. cum sqq.* Farinac. *Q. crim. 42. num. 3. & seqq.* Mastrillus, *Decis. 191. num. 35. & Decis. 218. num. 8.* prolixè Guazzinus, de *defensione reor. Def. 30. cap. 3. per integr.* Ciazius, *Discept. 2. num. 98.* Ayllon, ad Gomez. *varr. resoll. lib. 3. cap. 13. num. 3.* post alios plurimos, Marius Giurba, *consil. crimin. 14. num. 4. & 5.*

41 Für das ander wollen wir von disem nichts sagen / daß / vieler berühmter und bewährter Rechtslehrere beständiger meinung nach / in Criminibus atrocissimis die scharffe Frag statt habe / obgleich keine Judicia vorhanden seyen;

ut jam sua ætate definiit Baldus, ad *L. Quicunque, Cod. de serv. fugitiv.* quem sequitur Felinus, ad *Capit. Pastoralis. §. Quia verò, X. de offic. & potest. judic. deleg.* Grammaticus, *consil. 40. num. 7.* Bossius, in *tit. de judic. num. 142.* Guazzinus, de *defensione reor. Def. 30. cap. 29. num. 2.* Alfarro, de *officio Fiscalis, glossa 10. num. 349.* Aliique complures, quos exhibet Bajardus, ad *Jul. Clar. Q. 66. num. 10.* Laurentius Matheu & Sanz, de *re crimin. controv. 25. num. 35.*

42 wohlerwogen es diß ohrts an vehementissimis attentati Latrocinii, seu Conatûs hujus Criminis, ad actum, ut diximus, proximum perducti, Indicijs gar nicht manglet / da zumahlen von beyden Peinl. Beclagten beydes extra- und judicialiter eingestanden worden / daß das gantze in der Anclag enthalttene Factum in der wahrheit gegründet / also / daß Sie fürnemlich auch dises bekannt / daß Franckh / Manz / und ihr dritter / noch anonymus, Complex sive criminis hujus Socius, die boßhaffte abred miteinander gemacht / daß Sie den Hofbauren / und / wann sein Weib herbeykommen würde / auch Sie selbsten / so lang würgen und binden wollen / biß Sie seines des Hofbauren Geld in handen haben würden: Ja daß mitverhaffter Manz / in dem ersten / mit ihm fürgenommenen Examine, außtrückhlich bekannt gehabt / daß Franckh und der dritte den Bauren erwürgen / und ihm das Geld nemmen wollen:

43 in besagtem Protocoll *sub Nro. 3. pag. 8.*, welches weil Er es nach der hand nicht wider gestehen wollen; sondern beharrt / Er habe gesagt; Sie wollen den Hofbauren (nicht erwürgen; sondern) würgen / und ihm sein Geld nemmen; so würckhet auch diſe Revocation ein besonders Judicium ad Torturam wider Ihn;

per ea, quæ legimus apud Carpzovium, *Q. crimin. 121. num. 43.*

Drittens halten wir unsers ohrts / re tota maturè deliberatâ, unanimiter 44
darvor / daß / wann alles nächstobgemeldtes zu rechtlicher gnüge noch ersetzt werden wird / alsdann nicht nur die pœna perpetuæ Relegationis & Fustigationis; sondern gar auch die Lebensstraff / von Rechts wegen / statt habe. Dann da ligt allerforderist der beyden verhafften Selbsteigene Confessio, eademque in Judicio repetita, am tag / daß Sie in des Jausen Hauß / in diser boßhafften intention sich eingeschleicht / daß Sie ihme sein Geld / so Sie auff 1000. fl. æstimirt / mit Gewalt hinweg nemmen / und Ihne so lang würgen / binden / und ihme das Maul zuhaltten wollen / biß Sie solches hinweg genommen und in handen haben würden. 45

Jungatur Protocollum inquisitionis sub *Nro. 3. pag. 12. fac. 3.* allda der Franckh sagt: Sie haben alle drey resolvirt / daß 46
Er Franckh und der junge Kerl / wann alles schlaffe / den Bauren anpackhen / würgen / und alßdann auch der Mantz hinzukommen solle / &c. *pag. 8. b.* waselbst Manz deponirt / daß die Sach zwischen Ihm und Leonhardt Franckhen dergestaltten abgeredet worden / daß man den Bauren nicht solle umbbringen; sondern so lang würgen / biß er sage / wo das Geld sey.

Daß aber hernach Er Franckh / und der 47
dritte / noch ledige / Kerl den Bauren erwürgen / und das Geld nemmen wollen / das hat Manz schon vorher / in eodem examine, deutlich ausgesagt;

d. Nro. 3. pag. 8. a.

Daß / 2do, Er Franckh und der ledige 48
Kerl / den Andreas Jausen / recht mörderischer Weiß / nachdem Sie vermeint / daß er würckhlich eingeschlaffen / uno impetu angegriffen / Ihme / durch comprimirung der oberen Lippen und seines Kiens / mit allem gewalt das Maul zugetruckht / daß er nicht schreyen können; hierauff ihne der Eine an dem Halß angepackht / und ihm auff das Genickh getretten; mit disen immerhin gegen ihm widerholten Wortten: Du alter Schelm / du must mir sterben / du must mir sterben: auch ihne / mit angelegtem allem möglichem Gewalt / immer nur auff den Ruckhen zu legen sich bemühet; der eine den andern mit einem Beyl zuzuschlagen gehaissen / und diser zween Streich dem Jausen damit an den Kopff versetzt habe; unter welchen der eine / so biß auff die Hirnschal /

welche darvon gantz offen gewesen/ hineingegangen / und mit solchem Gewalt auff ihn geführt worden / daß / wann er ihn nicht mit dem Arm auffgehaltten hätte / er ihme den Kopff gar zerspaltten haben würde, ja / wann die Jausin nicht / mit grosser gefahr / zum Laden hinaußgesprungen / und umb Hülffe geschrihen / diese schlimme Gesellen von ihme Jausen nicht gelassen haben würden / biß er erwürget worden wäre; alles dises und noch mehrers hat der so übel mißhandelte Jauß / und sein Weib Margaretha / mittelst cörperlicher Eyde, ohne / daß der gebrauchte Herr Commissarius an ihren wortten oder gebährden den geringsten argwohn hätte können vermerckhen / asseverirt:

49 Welches / wann / für das Dritte / auch des Jausen beyde Nachbarn / Cronmüller und Seiff / des Weibs kezerliches Schreyen und starckhes umb Hülff rufsen wider die Mörder in ihrem Hauß / wie auch dises / daß Seiff den Einen / von disen mörderischen Gesellen noch weglaufsen gesehen; so dann daß Andreas Jause Ihnen alsobald von seiner Verwundung gesagt / oder Sie an ihm wahrgenommen / daß er noch bluthe / oder Er an gefolgten Tagen. mit verbundenem Kopff / oder auffgelegten Pflastern von Ihnen gesehen worden / mittelst Eydes bezeugen; oder / wann Sie dergleichen nicht an ihme gesehen; dennoch / in der einnemmenden Inspection / die fürweisende Narben den benöthigten Bericht von besagter höchstgefährlichen Percussion an die Hand geben würden / unsers gäntzlichen ermessens / wegen gleich annectirender vieler böser Umbständ / ad dictandam non quidem ordinariam Rotæ; attamen Gladii pœnam (quæ,

50 respectu illius severissimi supplicii, procul dubio tantummodò extraordinaria;

ut in puncto advertit Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 22. num. 73.* Dn. Collega, Dr. Harpprecht, in *Differ. Juris commun. & Marchico Badensis, th. 62. pag. 255.*)

51 auch aus diser Ursach / wohl für sufficient angenommen werden könte / weilen dise boßhaffte und verwägene Gesellen den Jausen nicht gar unberaubet gelassen; sondern / da Sie seines Gelds je nicht meister werden können; doch Ihme Zwey Beyl hinweggenommen haben;

nach seiner des Jausen eydlicher depositon ad *interrogator. generale 5.*

wardurch dann dise Sach in den stand gesetzt wird / als unsere Rechtslehrere ad dictum effectum, ut pœna Gladii decerni va-

52 leat, hinc indè erfordern. Dann obwohlen der tapffere Criminalist Bened. Carpzovius, zu statuminirung der pœnæ Gladii, mit disem / daß ein solcher Attentator Latrocinii den jenigen / welchem Er mit Gewalt etwas weggenommen / auch Qualitercunque, obgleich mit einem mortifero Instrumento, verwundet habe / nicht vergnügt zu seyn; sondern eine lethalem Vulnerationem, so daß ein solcher attentirender Latro den von ihme verwundeten für todtligen lasse / præcisè zuerfordern scheint:

juxta ista formalia in *Praxi crimin. Q. 22. num. 71. & 77.* ubi dicit, Scabinos attentatum Latrocinii, quando illud ad actum proximum perductum, sub hac distinctione, capitaliter punire, ut, si quidem Latro aliquem, intentione occidendi & spoliandi adortus, illum tantùm lethaliter vulneraverit; verùm nihil abstulerit, pœnam Gladii eidem simpliciter adjudicent; eo quòd talis Vulneratio lethalis, animo spoliandi & occidendi facta, pœnam fractæ pacis publicæ, & ità ultimum supplicium mereatur; subjuncto hùc valdè quadrante Præjudicio, *num. 80.* In ejusmodi verò casu, ubi Latro vulneratum, ab ipso omninò pro mortuo habitum, simùl rebus suis spoliat, præter Gladii pœnam, etiam hoc additamentum, ut post executionem Caput Rotæ affigatur, decernere consueverint. Quæ & repetit Müller. in *addition. ad Struv. exerc. ad n. 49. th. 36. lit. y.* ut & Dn. Mencken, ad *tit. 8. vibr. nor. raptor. pag. 631.* 53

So seyn jedoch Andere / welche jetzige 54
dachter Schwerdt-straff auch in talibus terminis platz und raum geben / wann eine dergleichen mißthätige Persohn nicht eben ad statum einer lethalis; sed tamen enormis Vulnerationis ihren bösen Conatum ausgeübt hat;

prout dictam Carpzovii doctrinam temperat Wernerus Theodorus Martini, in *Jurispr. crimin. Dissert. 4. sect. 3. num. 36.* verbis: Et hanc pœnam quoque locum habere, si Latrocinium ad proximum actum pervenerit, si nempe quis lethaliter, NB vel enormiter vulneratus. *pag. nob. 292.*

Und noch Andere / welche sich, ad dic- 55
tum effectum pœnæ Gladii dictandæ, mit der blossen Anfallung und Verwundung / so dann würcklicher Abnahm einigen Gelds oder Guths vergnügen;

quos inter, his verbis, Eberhardum Hoyerum, & Additionatorem Johannem Fridericum Schützium, dissentem videmus: Der Conatus und Attentatum Latrocinii, oder das Fürnemmen des Mords / da es zur nächsten That / als zur Anfallung und Verwundung / auch Abnahm einigen Gelds oder Guths / und nicht zum gäntzlichen Mord gekommen / wird / gleich dem Landfridbruch / mit dem Schwerdte gestrafft.

id

ad *jus militare Brandenburgic. tit. 3. artic. 20. pag. nobis. 34.* Quibus gemina sentiunt Jodocus Damhouderius, in *Pract. crimin. cap. 88. num. 2.* ubi cum Aretino & Paulo de Castro illos dicit Latrones, qui homines, per vim, in domibus, vel viis publicis, aut privatis, rebus suis spoliant, quibus spoliis non contenti eos præterea aut occidunt, aut animo occidendi prom-
56 ptissimo (Uti ex NB Invasionis specie constabit) adoriuntur: & noster B. Antecessor Bocerus, in *suo tract. de prædatione & latrocinio, pag. 148. n. 7.* ubi ipsum Latrocinium crimen publicum esse scribit, quô quis telo quodam, ex insidioso & doloso proposito, aliquem trucidat, aut trucidare conatur. & *pag. 151. num. 9. in fin.* ubi dicit, Latrocinium vocari illud homicidium, quô aliquem latenter & furtim per vim spoliant, & spoliis nequaquàm contenti insuper occidunt, aut saltem animo occidendi exgrediuntur. Johann Volckmar Bechmannus, in *commentar. Pandect. theor. pract. tomo 2. part. 2. exerc. 9. ad lib. π. 48. Observ. pract. 30. num. 122.* ubi sic: Attentati, inquit, latrocinii pœna est ultimum supplicium; sed tamen saltem Pœna Gladii, v. g. si quis Titium in via publica, animo occidendi & spoliandi aggrederetur, eumque vulneraret; sed Titius vel resisteret, vel aufugeret, ut facinus plenè non potuerit perpetrari.

57 Und dieweilen noch ferner auch der glorwürdigste Kayser Carolus V. in seiner Peinl. Halß-Gerichts Ordnung/ *Artic. 178.* notantissimè verordnet/ daß/ so jemand einer Missethat/ mit etlichen scheinlichen Werckhen/ die zu vollbringung derselben Missethat dienstlich seyn mögen/ sich unterstanden/ und doch an vollbringung derselben Missethat/ durch andere Mittel/ wider seinen willen verhindert worden/ solcher böser Will Peinlich zustraffen sey: aber in einem Fall härter/ denn im andern/ angesehen Gelegenheit und Gestalt der Sachen/ darumb die Urtheiler/ solcher Straff halben/ raths pflegen sollen/ wie die an Leib/ oder NB Leben zuthun gebühret;

58 In dises Articuli interpretation aber die Rechtslehrere communissimè auf dises reflectiren/ utrum Crimen, de cujus Conatu quæritur, in censum Criminum atrocissi-
59 morum (Quale etiam Latrocinium indubiè esse, jam superiùs advertimus ex Blumlachero, ad *d. Artic. 178. num. 2. pag. 388.*) referendum sit, nec ne? ut in hujus quidem generis attentatis criminibus pœna Mortis non obtineat; benè tamen in illis, quæ pro atrocissimis à DDbus reputantur; nicht zwar eben promiscuè & sine discrimine; sondern je nach Gestalt und Gelegenheit der Sachen/ prout loquitur Imperator in *d. Artic. 178.* Also/ daß/ disen wortten 60
nach/ in determinanda pœna ultimi supplicii, eines Christlichen Bluth-Richters prudenti & religioso arbitrio viel hierinnen überlassen/ und derselbe/ in erörterung diser Quæstion: Ob die äusserste Todes-Straff/ propter talem Conatum, zuverhängen oder nicht? auff alle Umbständ/ und fürnemlich einer solchen mißthätigen Persohn Qualität und beschaffenheit/ wie ingleichem auch die Umbständ solcher Missethat selbsten/ wie weit nemlich ein solcher Conatus gebracht worden/ und aus was Ursachen dieselbige attentirt/ und hinwider aus was Ursach desselben totalis & plenaria Consummatio verhinderet worden?

prout benè de his disserit Christophorus Blumlacher, ad *d. Artic. 178. pag. 388.* ibi: So tribuire ich viel dem arbitrio Judicis, ob in solchem Fall der Conatus pœnâ ordinariâ, quâ ipse Effectus, gestrafft werden solle? warbey dann die Qualität der mißthätigen Persohn/ die Ursachen/ warumb Sie solches attentirt/ die Umbständ/ und aus was Ursachen eigentlich das Attentatum, oder die Anmassung ihren Effect nicht erraicht/ fleissig zu consideriren seyn. Daniel Clasenius, ad *eund. Artic. pag. 752. §. II.* 61
verbis: Modus pœnæ, qui dicitur esse criminalis; quô tamen non semper intelligitur ultimum Supplicium; sed interdùm pœna mitior, prout Circumstantiæ Delicti, & delinquentis Personæ hoc videntur requirere. Dn. Spitz/ Antecessor Altdorfinus, in *pecul. dissert. de Conatu, cap. 6. §. 44. & seqq.*

Disem allem nach tragen wir auch in 62
subsirato, nach dises gegenwärtigen bösen Facti beschaffenheit/ gantz und gar keinen Zweifel/ daß/ wann anderst das jenige/ so wir oben schon außgeführt/ seine rechtliche richtigkeit erhält/ auch die äusserste Todes- und in specie die Schwert-Straff wohl verhängt werden könne: In reiffem be- 63
tracht/ daß/ pro primo, die verhaffte/ und fürnemlich der Manz/ mit disem Delicto, ein ganzes Jahr/ umb- und schwanger gegangen; allermassen der mitverhaffte Leonhard Franckh/ gleich im ersten Examine, umbständlich erzählt/ daß/ als Er/ mit und neben dem jungen Kerl/ den Sie noch zur zeit nicht genannt/ vier Tage vor Lichtmeß/ dises lauffenden Jahrs/ zu Ihme dem Manzen nach Stauffen gekommen/ diser Ihnen erzählt/ daß ein Hof/ der Trailhof genannt/ im Backhnanger Ampt sey/ allwa Er vor ungefähr NB. einem Jahr/ als ein Landsknecht/ etlich mahl gewesen; da Er selbst eines mahls einen abgedanckhten Soldaten/ der dem Bauren geschafft/ auf dem Hof angetroffen/ welcher ihme gesagt: Er

Manz

Manz soll ihm Schlüssel bringen / wolle dem Hofbauren seine Truchen/warinnen er brav Geld habe/ auffbrechen/ und Ihm ein Hundert Sechs Gulden herauß nemmen/ nachgehends es ihme geben / damit solte er fortgehen/ wolte schon wider zu ihm kommen / und es alsdann mit ihme thailen.

64 Nachgehends seye er disem Soldaten zu lieb etlich mahl wider gangen; ihne aber nie mehr angetroffen: Doch hab ihm des Soldaten Weib/ als welche auch schon von dem Handel gewust/ des Bauren Schlaff-Cammer aufgemacht/und ihme etliche Truchen gezaigt / in deren Ersten des Bauren

65 Geld lige/ warauffhin der Manz Sie bey de auffgemuntert / soltten mit Ihme gehen; Er wolle schon sehen / daß Sie das Geld bekommen: zu welchem Sie auch gleich Ja gesagt/ und ihren Willen darein

66 gegeben. Und weilen der Manz den weiteren vorschlag dahin gethan/ er wollte/ weil Ihrer so wenig wären / den Kühhirten zu Waldhausen mitzugehen persuadiren / so hätten Sie alle drey / des andern tags / ihren weg dahin genommen: Er habe aber nicht mit Ihnen gewoltt. Wannenhero als Sie drey den march rectà auff den Traithof genommen/ und noch eine halbe stund weit auf denselben gehabt/ habe Manz Ihnen abermahlen disen Unterricht gegeben: Sie sollten jetzt nur hineingehen / und eine Nacht-Heerberg vom Bauren bitten. Er wolle bald hernach kommen / und sich irgends wahin verstöckhen.

67 Warauff Sie alle Drey sich resolvirt / daß der Franckh und der junge Kerl/ bey Gelegenheit / wann alles schlaffe / den Bauren anpackhen / würgen / und alsdann auch der Manz aus seiner behältniß in das Hauß kommen; auch zu solchem Ende man ihme die Thür vorhero auffmachen / und einer das Geld

68 suchen soltte. Auff welche wohl ausgedachte und malitiosissimè berathschlagte Abred alles so / wie schon obvermeldt/ ad effectum gebracht worden;

nach ausführlichem innhalt des ersten Inquisitions-Protocolli, *sub Nro. 3. pag. 10. b. 11. & 12.*

mit welchem auch die übrige Protocolla zu conjungiren / deren innhalt in mehrerem hier einzubringen / wir uns / studio brevitatis, gflissentlich enthaltten.

69 Allermassen nun aber aus nächstangemerckhten Umbständen überflüssig sich zeigt/ mit was profunder / reifflich deliberirter/ und / unangesehen Sie den in Actis beschribenen/ auch fast gleich schlimmen Kühhirten zu ihrem damahligen scelestissimo sodalitio nicht persuadiren können / doch von Ihnen beharrlich fortgesetzter Malitia, (Quam passim Italiæ & Hispaniæ Doctores appensatam appellant; Tiber. Decianus, *in tract. crimin. lib. 9. cap. 29. num. 2.*) diss beßhaffte Leuthe ihren gottlosen schluß auszuführen sich befliessen: Also trägt diser erste/ und Haupt-Umbstand in dictandâ pœnâ Gladii ein merckhliches bey; indem niemanden unbekannt:

Quòd in æstimatione perpetrati Delicti, 70
& promeritæ Pœnæ commensuratione ipsi Llatores hoc imprimis considerent, utrum
aliquis ex proposito, (Quod in specie La- 71
tronum proprium dicit Marcianus, in *L. 11. ff. de pœn.*) an verò ex impetu, vel casu delinquat;

dicta L. 11. d. tit. de pœn.

eo quòd procùl dubio graviora sint illa, 72
quæ meditata & præparata ab aliquo inferuntur, quàm ea, quæ aliquo repentino motu accidunt;

autore Tullio, de *offic. 1.*

& quemadmodum Philo, unus ex Hæ- 73
breorum sapientissimis, saltem dimidiatum appellat facinus, cui non accessit longa deliberatio; ità jure meritòque majora supplicia illis imponi, qui consultò ad delictum accesserunt, pronunciat Plato, de *LLb. lib. 9.* & cum illo Pufendorfius, de *J. N. & Gg. lib. 8. cap. 3. §. 21.*

Diss erste Circumstantia wird / pro 2do, 74
durch der Peint. Beclagten Personnen Beschaffenheit und von Ihnen getribene höchstverpönte Lebens-Arth noch schlimmer gemacht / indeme Sie beyde vor diser zeit zwar Erb-Printzlich Würtembergische Reutter gewesen; sich aber / zum wenigsten von dem letzten Jahr her / als also genannte garrende Knechte aufgeführt haben: gestaltten der Kühhirt zu besagtem 75
Waldhausen / Schorndorffer ampts / unter leiblichem Zeugen-Eyd / von ihnen bekundschafftet / daß / als der Manz / vor ungefehr einem Viertel Jahrs / in seine behausung / und in einer Viertelstund hernach zwey andere / ihme unbekannte / Personnen auch in die Stub hinein gekommen / Er Manz / unter anderem / angefangen zu sprechen: Er weltte / daß das Würtemberger Land waiß nicht wo wäre; man lasse ja keinen darinnen garten gehen / mit weitterem vermelden: Er Kühhirt solle morgen seinen Schnappsackh anhängen/ und mit Ihme garten gehen / mit hinzugesetzter Frag: Ob er keinen reichen Bauren wisse? insonderheit ob der Vogel-Baur / der in Pliderhäuser Stab gehöre/ kein Geld habe?

nach innhalt der Schorndorffer Zeugen-Verhör / Actor. *Nro. 14. ad artic. probator. 1. & 2.*

Was nun aber von dergleichen Gat- 76
tierern zuhaltten? und wie übel dieselbe in des Heyl. Reichs pragmaticis Sanctionibus

angé-

angesehen werden? das kan fürnemlich nachgesehen werden in Recessu Imper. de Anno 1555. §. Und damit angeregt. *& seqq.* 55is. & in compendio apud Speidelium,

in *Speculo*, *vocab.* Gart- und Herrenlose Knechte.

77 Prozio aggravirt dises auch an sich selbst höchstbeschwehrliche Factum, daß zwar keiner von allen dreyen Complicibus einiges Beyl zu dem Jausenins hauß gebracht; sondern vielmehr ihme Jausen zwey Beyle von Ihnen hinweggeraubt / und mit solch seinem aignen Beyl Er also im Kopff / wie oben angezeigt / gefährlich gehauen worden. 78 Daß aber Sie all-sampt ein Jeder einen Stefftsstöckhen mit sich dahin gebracht / das hat mehrgenannter Kühhirt juratò bekundschafftet /

ad *dictum Artic. probator. 1.*

und erweist es zum theil auch des Jausen Depositio, indem er gesagt: Daß / da sein Weib beraits zum Laden hinausgesprungen gewesen / und der Eine von disen verwägenen Gesellen dem andern allschon / daß er fliehen solle / zugeruffen / Er noch gegen Ihme Jausen mit seinem Stefftsstöckhen in die Cammer hineingestossen / und ihm also noch eins versetzen wollen;

juxta suprà jamjam ex Actis relata.

79 Quemadmodum verò nullum dubium suppetit, quin hujusmodi grandiores, & simùl graviores, ferreôque aculeo muniti baculi instrumentis mortiferis, seu ad occidendum aptis sint aggregandi;

per ea, quæ legimus apud Carpzovium, *Q. crimin. 3. num. 15. 17. & 20.*

80 ità passim DDres asportationem talium Armorum, &, si opus sit, usum, Circumstantiis Rapinam, nocturnam in publicis Civitatis plateis deambulantium Expilationem, Furtum, & alia consimilia delicta, ad effectum dictandæ pœnæ ultimi supplicii præcipuè aggravantibus, concorditer annumerant;

per *L. 28. §. 10.* verbis: Si cum ferro aggredi & spoliare instituerunt, capite puniuntur. *ff. de pœn.* Peinl. Halß-G. Ordn. *artic. 159.* ibi: Oder mit waffen. plenissimè Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 42. num. 1. cum seqq.* & *controv. 43. num. 22.* ubi sic: Secunda, inquit, Qualitas aggravans fuit Violentia cum armis, quæ sufficit ad pœnam augendam usque ad mortem.

81 Quartò wird dise böse That auch ex adjuncto Temporis nocturni, in ordine ad pœnam eapropter dictandam, noch mehrers ergrössert;

per rr. in *L. 16. §. 5.* ibique DDres. *ff. de pœn. L. 2. de effractor.* Bachov. ad Treutl. *vol. 3. Disp. 30. th. 2. lit. B.* Dn. Lauterbach, in *Colleg. th. theor. pract. tit. de furt. th. 15.*

Cùm enim Nox, ad corporum, diurno labore defessorum quietem destinata, latronibus præprimis, grassatoribus, & furibus, de nocte plerumque surgere solitis, in audaciam opportuna sit; & aliis è contra, in talium nebulonum manum delapsis in gravissimam formidinem; 82

autore Tacito, *annal. 4.*

Quocircà communis Interppr. Schola etiam hanc circumstantiam, hac quoque de causa, quòd horror nocturnus omne ferè Consilium, & Auxilium aliundè petendum excludat, delictum & pœnam aggravantibus connumerat; eo quòd, ubi majus periculum urget, ibi etiam efficacius adhibendum sit remedium, nempe gravior & severior animadversio; 83 in tantum, ut etiam, 84 hac ipsa de causa, officium præfecti vigilum, de criminibus nocturnis compescendis curantis, Imperator Augustus sibi ipsi reservaverit; arbitratus, Reipublicæ salutem tueri nemini magis convenire, neque alium huic rei sufficere, quàm Cæsarem; 85

notante Paulo, in *L. 1. circa fin. & L. 3. ff. de offic. præf. vigil.* Adeantur omninò Prosper Farinacius, *Q. crimin. 167. num. 44.* Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 47. tit. 11. cap. 1. princip. vers. Esse autem fures nocturnos diuturnis graviores &c.* ubi vide omninò. Thomas Grammaticus, *Decis. 36. num. 14.* Petr. Gregorius, in *Syntagm. Juris univ. lib. 37. cap. 14. num. 10.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 42. num. 13. cum seq.* & *controv. 43. num. 22.* Collega noster D. Harpprecht, in *Respp. criminalib. & civil. vol. 1. Resp. 8. num. 168. & seqq.*

Quintò wird diser sceleratus Conatus latrocinandi auch durch disen Umbstand beschwehrlicher gemacht / dieweilen derselbe in Ædibus privatis eines alten 65. jährigen Haußwirths begangen worden: Dann 87 obwohlen hiebevor einige Doctores fast hieran zweiffeln wollen / utrum Crimen Latrocinii etiam in Domibus seu Ædibus privatis committi valeat? 86

Nicol. Reusnerus, *lib. 1. Decis. 16. num. 20.*

und nicht wenige darvor hatten / quòd 88 ad illud primò Cædes, 2dò Lucrum, vel ad minimum ejus Spes, 3tiò ut latro sit solitus prædari, 4tò ut ferro aliquem fuerit aggressus, & 5tò ut hoc in via publica commissum fuerit, necessaria sint;

arg. *L. 28. §. 10. & 15. ff. de pœn.* Alexander Tartagnus, *vol. 4. consil. 110. num. 6.* Richter. *Decis. 66. num. 128.* Paris de Puteo, de *Syndicatu*, *vocab. Latro. cap. 2.*

So ist doch dise meinung so gar nicht 89 gegründet / daß derselben nicht all ein die Rechtslehrere communiùs, imò planè communissimè, & tantùm non concorditer, contradiciren:

Werner Theodor. Martini, *Jurispr. crimin. cap. 4. sect. 3. num. 3.* Eberhardus Hoyer, ad *Jus electorale Brandenburg. militare, ad Artic. XX. vers.* Folget noch eine andere Arth. Farinac. *Q. crimin. 165. num. 11. & seqq.* Damhouderius, in *Pract. crimin. cap. 88. num. 1. & seqq.* Matthæus, ad *lib. ff. 47. tit. 2. cap. 3. num. 1.* Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 4. C. 5. D. 4.* ubi ipse Carpzovius hoc pariter adstruit. Müller, ad Struv. *exerc. ad ff. 49. th. 56. lit. γ.* Dn. Mencken, ad *tit. ff. vi bon. rapt. pag. 631.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. ff. theor. pract. tit. ad L. Cornel. de sicar. th. 26. in fin.* Clasenius, ad *Ordinat. Carolinæ Artic. 137. §. IV. pag. 579.*

90 Sondern auch dises Crimen, und per consequens auch desselben Conatus, hac ipsâ de causa, wann dieselbe in Ædibus alicujus privatis begangen werden / aus diser ursach und höchstgüttiger betrachtung / für viel beschwehrlicher und gröſſer gehalten wird / quàm qui in publica Via committitur, weilen mit disem Crimine, ja auch per solum illius Conatum, der Haußfrid gebrochen / sive Ædium securitas & religio violiret wird:

91 Cùm enim sua cuique Domus tutissimum refugium & receptaculum præstare deberet;

L. 18. ff. de in jus vocando. §. 8. ibique DDres. *Inst. de injur. L. 103. de reg. Jur. L. 28. §. ult. de fideic. libert. L. 1.* in verbis: Maneat unusquisque domi suæ tutus atque securus. *Cod. de Prætorib. & honore Prætur. (12. 2.)* operosè Matthæus, ad *lib. ff. 48. tit. 4. cap. 4. num. 3.* Petrus Faber & Rævardus, ad *d. L. 103. de R. Jur.*

92 imò nihil, cujuslibet civium domo, omni religione munitius esse debeat, nihilque sanctius,

effato Tullii, in *orat. pro domo sua.* & Xenophontis, in *Cyropæd. lib. 7.*

93 hinc non sine ratione DDres concludunt, quòd, ob securitatem Ædium violatam, quodvis Crimen atrocius & gravius reddatur; ut in puncto decidit Bened. Carpzovius, in *Praxi crimin. Q. 40. n. 13.* & *Q. 22. num. 22.* David Mevius, ad *Jus Lubec. part. 4. tit. 1. artic. 5.* Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. Jur. For. part. 4. Const. 5. Def. 4. num. 7.* post plures, Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 33. num. 16.* ubi dicit, quòd, quicunque hoc asylum violaverit, Lege Julia de vi publica teneatur, & propterea durissima puniendus sit pœna.

94 Der Sechste Umbstand / welcher disen / so weit / als oben gemeldt / gebrachten Conatum noch mehrers beschwehrt / und zugleich auch die Straff billich exasperirt / bestehet in disem / daß die von dem Peinl. Beklagten Franckhen / oder / auff sein gehaiß / von dem ledigen Kerl außgeübte höchstgefahr- und beschwehrliche Percussio ein / omni respectu, summoperè dolosum, proditorium, und insidiosum Delictum ist / indem dise beyde Böſßwicht den Andreas Jausen / unter disem colore, als wann Sie / bey damahliger sehr kalter Witterung / im Wald verirrt / umb die Nacht-Heerberg angesprochen / und / der Sach ein noch bessere Farbe zugeben / zuletzt allein umb dise Freundschafft / daß Sie in seiner Stube sich wärmen möchten / denselben ersucht / und hernach disen ihren guthmüthigen Hospitem, von welchem Sie alle Freundschafft genossen / so boßhafftiglich überfallen / und mit würgen / Genickh-tretten / zweyen Hieben mit dem Beyl / und andern mißhandlungen / so übel tractirt / daß ihme / nach seiner eydlichen deposition / dises / so Er erlitten / noch lang nachgehen wird: Und benebens auch sein Weib / durch ihre am Mann außgeübte Boßheit / dahin gebracht / daß Sie / zu rettung ihres / sub præsentissimo vitæ periculo gewesenen / Manns / wann solches noch immer zu erhalten seyn möchte / nicht ohne gefahr auch ihres Lebens / eines zimmlichen Stockhs hoch / zum Laden hinaus gesprungen / und umb Hülffe zuschreyhen sich gezwungen befunden:

95 Quòd verò tùm hæc magni ponderis Circumstantia, si tùm simplex, tùm qualificatum Homicidium, sicque etiam Latrocinium, ejusdemve Attentatum, ex talibus insidiis, commissum fuerit, atrocius reddat, & in pœnâ dictandâ maximè attendenda sit;

96 Tùm & talis Conatus latrocinandi in Hospitem activum, passivos amicè recipientem, scelestissimè exercitus, in atrocius, eapropter, delictum degeneret, elucescit ex illis, quæ de illo priore membro, nempe insidioso, seu ex insidiosa, quam appellat Covatruvias, industria occidunt, plena manu statuminat Laurentius Mattheu & Sanz,

de re crimin. controv. 30. per integr.

& de altero membro, si nimirum nec Hospes ab hospite tutus in suo proprio securitatis receptaculo manserit; sed ab illo, Latronum propriissimo modo, in periculosissimis sui corporis partibus, nempe jugulo, & capite, insultatus, compressus, imò planè Securi bis fuerit petitus, Bened. Carpzovius,

sæpedict. Q. 22. num. 22. ibi: Atrocius autem redditur hoc Delictum, (Sicque etiam Conatus ad proximum illius atque immediatum Actum perductus) si Dominus ædium Hospitem suum occidat & spolier, ob violatum jus hospitii & conspirationem in

in cædem ejus, quem defendere debuit. & *num. 23.* ubi sic pergit: Atque, juxta ea, pœna Latrocinii, Rotæ nimirum, à Scabinis dictata fuit non solùm his, qui in ædes alienas irruentes, vel etiam clàm ingressi inhabitantes necárunt, ac obvia quæque furati fuere; sed & iis, qui hospites pariter actívos, & passívos, amicè se recipientes, vel in hospitium suum receptos, nil minùs suspicantes, occiderunt ac spoliárunt; quod compluribus ibidem Præjudiciis comprobat.

97 Die Sibende/ haud dubiè hunc latrocinandi Conatum aggravans, Circumstantia ist diſe/ daß/ da diſe loſe Leuth in der meinung geweſen/ daß der Jauſe nunmehro/ von der wärme des Ofens/ in den Schlaff gebracht worden/ Sie diſen ihren treuen und güthigen Hospitem, tanquàm somno, ipsorum opinione, sepultum, gegen welchem Sie vorher ſich als gute Freund auffgeführt/ und dahero mit ihme etzliche Pfeiffen Tabackhs geſchmaucht/ auf hievorbengemeldte ſchelm- und mörderiſche weiſe inſultirt und tractirt haben.

98 Sanè enim quòd tales nequissimi homines, qui, amicitiam erga alterum simulando, nullâ rixâ, vel odiò interveniente, illum, somno sepultum, tàm nefariè insultant, graviorem, ob istam geminam Circumstantiam, reatum incurrant, hac præcipuè Ratione, Nostri passim definiunt,

99 quòd hujusmodi familiari Inimico nulla pestis ad nocendum efficacior sit, & hujusmodi Simulatio, & Dormientis Insultatio omnem defensionem eidem adimat, ceu nil tale metuenti, & proindè nec sibi cum necessaria sollicitudine & curâ caventi;

prout ferè Carpzovius, *d. Q. 22. num. 26. vers. Tùm quòd gravius hoc Latrocinium videatur reliquis. & num. seq.* Müller, ad *Struv. exerc. ad π. 49. ϑ. 56. lit. γ. circa fin.* Clasenius, ad *Ordinat. Carolinæ Artic. 137. pag. 576. vers. Vel est qualificatum.* Dn. Menken, ad *tit. vi bonor. raptor. pag. 631.* Diodor. Tuldenus, ad *tit. Cod. ad L. Cornel. de sicar. num. 3.*

100 Zu all diſem kompt/ Achtens/ daß diſes höchſtbeſchwehrliche Attentatum Latrocinium, in einer Einöde/ seu in loco ab hominum consortio remoto, & in quo ferè nullum, à duobus saltem accolis, intermediâ Nocte, somno sepultis, Vir jàm senex auxilium sperare potuit, begangen worden; wegen welcher Circumstantiæ die ſchon oben angeführte/ tùm privatæ, tùm

101 publicæ Securitati utilissima Regula, quòd, quanto amplior, facilior, & major delinquendi facultas, tanto etiam severior Animadversio opponi debeat, auch diß orths recurrirt.

Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. π. 47. tit. 11. cap. 1. num. 1.* & ad *lib. 48. tit. 18. cap. 4. num. 23.* Laurentius Matheu & Sanz, de *re crimin. controv. 29. num. 103. controv. 42. num. 14.* Carpzovius, *Q. crimin. 90. num. 17.* ubi Regulam istam raptoribus, latronibus & grassatoribus in specie accommodat.

Und demnach/ fürs Neunte/ dergleichen Gartirer/ Jauner/ Zigeuner/ abgedanckhte/ und meiſtentheils außgeriſſene Soldaten/ wie auch anders dergleichen Herren-loſes Geſind/ auch im Schwäbiſchen Crayß/ und in specie auch in diſem Herzogthumb/ häuffig herumb vagiren/ und mit Stehlen/ und Rauben groſſe Exceſſe verüben/ alſo/ daß man in kurtzer Zeit/ von vielen dergleichen/ bey nächtlicher weil/ höchſtgefähr- und beſchwehrlich ausgeübten Boßheiten viel zuhören gehabt/ und deßwegen auch ſchon im vorigen Jahr diſes löbl. Crayſes ausſchreibende Fürſten und übrige Stände ein ſcharffes Patent aller Ohrten affigiren/ und dergleichen böſe Thaten sub gravissimis suppliciis ernſtlichſt verbotten haben/ ſo waltet bey uns/ in bedenckhung ſo vieler/ in substrato concurrirender/ böſer Circumſtantiarum, kein weiterer zweifel/ daß/ wann anderſt das jenige/ ſo wir oben ſchon angemerckht/ annoch Rechtsgenüglich ſupplirt werden wird/ die pœna Gladii, illæsâ Justitiâ, decernirt/ ja/ zu Dero vergnügung/ nicht unterlaſſen werden könne. 102

Sicut enim in simili, propter Abigeorum audaciam, & Numerum valdè invalescentem, hac sola de Causa, etiam Gladii pœnam dictari valere, disertissimus docet textus, 103

in *L. 1. princip. de abig.* & ibid. advertit B. Brunnemannus, *num. 1.* Johannes à Sande, *Dece. Frisic. lib. 5. tit. 9. num. 9.*

ità nihil porrò dubii restare arbitramur, quin eidem rigori, in hoc quoque casu, locus pariter concedendus sit;

cùm de omnibus delictis generaliter sic definiat Jurisconsultus, quòd crescentibus delictis & delinquentibus etiam crescere debeant illorum Pœnæ. 104

L. 16. §. fin. ff. de pœn. Diodorus Tuldenus, ad *tit. Cod. de abig. num. 3.* Besoldus & Lindenspühr. ad *Ordinat. Provincial. Würtemberg. pag. 380.*

Ja umb willen/ fürs Zehende/ bereits oben gedachter maſſen/ der Franckh und der junge Kerl/ bey diſem/ daß Sie den Andreas Jauſen ſo mörderiſch tractirt/ es nicht bewenden laſſen; ſondern Ihm noch darzu zwey Beyle hinweggeraubt; geſtalten Sie auch/ nebſt dem mittverhafften Manzen/ zu eben diſem Ende ihne Jauſen fürnemlich ſeines Gelds zuberauben/ ſolitariò 105

itariè außgegangen: disem nach/ wann zumahlen der Leonhard Franckh dise vom Andreas Jausen/ mediante Juramento, eingeclagte hinwegnahm der beyden Beyle entweder vermittelst der scharffen Frag/ oder in Güthe bekennen würde/ wir in diser meinung/ daß die äusserste Todesstraff diß ohrts ingress finde/ ex hac Ratione, noch mehrers gestärckht werden/ weilen
106 alle Requisita ad consummatam Rapinam necessaria,

de quibus prolixè Collega noster, D. Harpprecht, in *Respp. criminal. & civilib. vol. 1. Resp. 9. num. 60. cum seqq. & Resp. 10. num. 32. & seqq.*

diß ohrts copulativè zusammenschlagen: Und dieweilen hingegen Rei per vim ablatæ
107 Modicitas der Pœnæ capitali nicht hinderlich ist/ juxta definitionem ab omnibus approbatam;

de qua Carpzov. *Q. crimin. 90. num. 42. cum seqq.* B. Dn. Lauterbach, de *privatis delict. posit. 39.* Besoldus, in *Thes. pract. voc. Raub. vers. Non verò.* Brunnemannus, ad *L. penult. §. 4. ff. vi bonor. rapt.* Amadeus Eckolt. ad *eund. tit. §. 8. pag. 789.*

108 So verbleiben wir nochmahls unanimirter diser meinung/ daß/ wann das jenige/ so wir/ dickhbesagter massen/ annoch desideriren/ noch hinzukommen wird/ die äusserste Todesstraff/ entweder ex capite Latrocinii attentati, oder Rapinæ verè consummatæ wohl ingress finden könne/ ja zu nöthiger verwahrung der allgemeinen Sicherheit nicht unterlassen werden möge;

juxta ea, quæ in simili observavit Carpzovius, *Q. crimin. 22. num. 81.* ibi: Quia ergò attentatum Latrocinium, cum Spolio conjunctum, ad minimum Deprædatio seu Robbaria consummata dici potest, utique etiam Latro, hôc casu, haud immeritò pœnam deprædationis incurrit.

109 Und/ suppositis his omnibus, zaigt sich auch Sonnenclärlich/ daß/ wann der Peinl. Beclagte Franckh/ in deren/ zwischen ihm und Andreas Jausen vornemmenden/ Confrontation/ seine des Jausen und seines Weibs eydliche Depositiones nicht für wahr eingestehen; sondern contradiciren würde/ die Peinliche Frage bey Ihme/ von Rechts wegen/ nicht unterlassen werden könne.

110 So viel den Hanns Jacob Manzen betrifft/ so ist zwar dises/ daß das Corpus delicti, auch in ordine ad Ipsum, dem Herrn Richter zur gnüge repræsentirt sey/
111 ausser zweifel gestellet. Weilen aber Er nicht auch in des Jausen Behausung hineingekommen; sondern sich in der Scheur verstöckht/ und/ als er des Jausen Geschrey vernommen/ alßbald fort und davon geloffen/ unerachtet der Franckh ihm noch vorher die Haußthüre aufgemacht;

laut Ihrer beyder depositionen im Protocoll sub *Nro. 3. pag. 9. & pag. 12.*

einfolglich an disem/ daß dem Jause 112
aufs Genickh getretten/ und mit dem Beyl zweymahl auf Ihne gehauen/ auch mit dem Stefftssteckhen noch ein Stoß in die Cammer nach Ihme gethan/ und die grausame Trohwortt: Du alter Schelm du must mir sterben/ gegen ihme geführt worden/ keinen würckhlichen theil genommen; sondern nur in so weit mit ihme Franckhen/ 113
und dem ledigen Kerl conspirirt haben will/ daß Sie den Jausen so lang würgen/ binden und haltten wollen/ biß Sie sein Geld genommen haben werden; so hat es zwar wohl ein zimmliches ansehen/ daß er nicht so/ wie der Leonhard Franckh/ mit der Peinl. Frage angegriffen werden könne. Ungehindert aber dessen seyn wir der mei- 114
nung/ daß auch Er mit derselben nicht verschonet werden könne; so wohl/ Erstlich/ deßwegen/ weil am Corpore delicti, juxta suprà deducta, nichts zu desideriren; als fürs ander/ auch aus diser wichtigen con- 115
sideration/ dieweilen Er selbst bekannt/ daß Er denen andern alle Anschläg gegeben/ wie Sie disen Hofbauren seines Gelds berauben wollen/ auch Sie alle drey disen boßhafften Schluß miteinander gemacht/ daß Franckh und der junge Kerl denselben umb eine Nacht-Heerberg ansprechen/ Er so lang/ biß ihr Anschlag/ durch die andere Beyde/ würde angefangen werden/ in der Scheure verbleiben/ und Sie alle den Bauren so lang würgen/ binden/ und haltten wollen/ biß Sie sein Geld haben. Ja umb willen Er/ Drittens/ anfänglich 116
noch weitters mit seiner bekäntniß herausgegangen/ daß Sie nemlich den Bauren erwürgen wollen; solches aber hernach/ und zwar noch in eodem Examine, revocirt; so kan auch von Ihme nicht außgesetzt; sondern muß gleicher massen/ wie die gantze Sach im Grund beschaffen seyn möchte/ durch die Peinliche Frage/ erkundiget werden. Damit aber gleichwohl der sicherste 117
weeg hierinnen gebraucht werde/ so erfordert die nothdurfft/ daß/ wann zuförderist die zween andere Innwohner auf dem Trailhof/ Cronmüller und Seiff/ eydlich examinirt/ und durch obangemerckhte Inspection des Jausen verwundung in richtigkeit gesetzt/ nicht weniger der Franckh über alle/ vom Jausen und seinem Weib/ mediante Juramento, bekundschafftete Umbständ/ mit disen Eheleuthen confrontirt worden; Er aber die Hauptumbständ contradiciren würde/ zu erst Er Franckh an die Peinliche Frag gestellt/ und nachstehende Fragstückh ihme vorgehaltten werden:

Frag-

Fragstückh:

118 1. Ob Er mit dem Hanß Jacob Manzen / und dem ledigen Kerl / sich vereinbaret habe / den Jausen zu erwürgen / und sein Geld wegzurauben?

2. Ob Manz Ihnen vorher die nachricht gegeben / wa des Jausen Beyle seyen?

3. Ob sie miteinander abgeredt / ihme mit solchen Beylern den kopff zuspaltten / und ihn entweder auff dise weiß / oder sonsten zu tödten / und sein Geld wegzunemmen?

4. Wie weit dann die Abred mit dem Manzen und ledigen Kerl gegangen sey?

5. Wer / und waher der ledige Kerl sey? und wa selbiger anzutreffen?

6. Was Sie noch sonsten für andere Raubereyen / entweder zugleich und miteinander / oder Jeder allein / begangen haben?

119 Dafern nun Er Franckh / auf den mitverhafften Manzen / auch ein solche boßhaffte und gefährliche Abred / in der Güthe / oder nach angelegter Tortur / bekennen / auch Ihm / in fürnemmender Confrontation / unter augen sagen würde; diser aber nichts beständiges hierwider einzuwenden vermöchte / so sehen wir nicht / wie auch Er Manz diser rechtlichen Schärffe überhoben seyn möge. Und könten auf solchen fall / auch bey Ihm nächst vorstehende Interrogatoria adhibirt werden.

120 Quoad **Modum Torturæ**, tragen wir kein bedenckhens / pro Criminis gravitate, & Indiciorum contra Reos militantium Vehementia, auch den in disen Landen gewöhnlichen höchsten Grad, mit dreymahliger Auffziehung / und ein oder zweymahliger Quassation an hand zu-
121 geben. Weilen aber in dem / sub Nro 7. ad Acta gekommenen Inquisitions-Protocoll erwehnung geschicht / daß der Franckh sich / im Monath Majo, über grosse Mattigkeit von Hitz und Hertzklopffen sehr beclagt; der Manz aber von abgenommenen Zeehen / welche er im verwichenen Winter verfrört / einen geschwollenen Fuß gehabt; wir auch zumahlen von dem jenigen Botten / so dise Acta an uns überbracht / so viel vernommen / daß Sie noch schlecht an ihrem Leib
122 beschaffen seyn sollen / so müssen wir dises / wie weit die Tortur an beyden verhafften zuexequiren / denen jenigen überlassen / die dem Actui torturali, von Ampts wegen / beywohnen / und solchen zudirigiren haben werden; Welchen wir auch zumahlen das jenige alles / was von disem hochwichtigen Actu Torturæ so wohl die Constitutio criminalis Carolina, als auch dises hochlöbl. Hertzogthumbs Würtemberg Novella Constitutio XIV. de Ao. 1621. *pag. 361. & sq.* an hand geben / und sonsten in unsers Collegii Responsis befindsamb ist / zu sorgfältiger beobachtung bestens recommendiren. Zu erraichung dises Zweckhs aber könte denen Partheyen / wann vorhero das alles / was wir oben specificè angemerckht haben / in gebührende richtigkeit gesetzet seyn wird / den Partheyen eröffnet werden nachstehender

Beschaid:

123 In der Peinl. rechtfertigung unsers gnädigsten Fürsten und Herrn Anwalds / Anclägers / an einem / so dann Leonhard Franckhen / und Hanns Jacob Manzen / Peinl. Beclagten / am andern / und dritten theil / erkennet hiemit Ein Ehrsam Gericht auf erhobene Peinl. Anclag / der beyden P. Beclagten antwort / auch all übriges anbringen / mit Urthel vor recht: Daß beyde Beclagte / zu erlernung der wahrheit / mit der Peinlichen Frage angegriffen werden sollen.

124 Es ergebe sich nun die Sache / wie sie will / so wird doch nöthig seyn / das endliche Decisum in derselbigen abzuwartten; Indeme wir zwar auch in der Haupt sach unsere rechtliche gedanckhen beraits oben eröffnet; aber dises allein in diser absicht / daß wir dardurch die rechtliche befugsame / die Peinliche Frage auch in intensiore grada zu adhibiren / dem Herrn Bluth-Richter vor augen legen möchten. Weilen aber die Sachen sich leichtlich changiren / so wird allenfalls nöthig seyn / noch ein kurtzes decisiv-Bedenckhen in derselben zuertheilen. Unterdessen haben wir dises unser Responsum mit unsers Collegii anvertrauttem Sigillo zuunterziehen keinen umbgang nemmen sollen. Act. Tübingen in nostro Collegio, die 27. Jul. 1711.

CONSILIUM SEXAGESIMUM QUARTUM.

IN Causâ *proximè antecedente, super hac Quæstione: Utrum post* Fugam, ab alterô Correorum, ante Torturam, cui ipse, *ex sententiâ proximè præcedentis Consilii*, primô locô, subjici *debuisset*, *ex Carcere erreptam*, & in quô Gradu, *nihilominùs* Tortura, adversus alterum, decerni debeat? *impertitum.*

P. P.

1 AUs derselben an uns subsignirte Decanum und andere Doctores der Juristen Facultät bey allhiesiger Hoher Schul / sub dato den 28. jüngst-erlittenen Monaths erlassenem Bericht- und weitterem Requisitions-Schreiben / wie auch denen wider beygelegten Peinl. Gerichts-Acten haben wir in verlesung des mehreren ersehen / welcher massen / nachdeme unser neulich ertheiltes rechtliches Bedenckhen in causa Latrocinii attentati, Hanns Jacob Manzen / und Leonhard Franckhen betreffend / im Hochfürstl. Regierungs-Rath simpliciter approbirt / und auf dises hin die anstalt zu der Peinlichen Frage würckhlich gemacht gewesen / also / daß der von Stuttgardt erforderte Scharffrichter allbereit sich in Göppingen eingefunden gehabt / der eine Verhaffte / nahmens Leonhard Franckh / vermuthlich durch Hülff einiger am Jahrmarckht in Loco gewesener loser Gesellen / ex carcere außgebrochen / und flüchtigen Fuß gesetzt:

2 Alldieweilen Wir nun / in ermeldtem Responso, quoad Executionem der Peinlichen Frage / diese Ordnung an hand gegeben / daß mit disem außgewichenen Leonhard Franckhen der Anfang gemacht / auch so fort seine Urgicht dem Manzen vorgehalten / Franckh mit disem confrontirt / und im fall / wann Er Manz nichts von erheblichkeit einzuwenden haben würde / die Tortur auch mit Ihm / und zwar eodem Modo, & Gradu, wie mit dem Franckhen / bewerckhstelliget werden möchte; nunmehr

3 aber dises Mittel / einen mehreren Grund auch wider den Manzen zu eruiren / cessirt und ermanglet / so haben zwar die Herrn / bey allso geänderter der Sachen beschaffenheit / billichen anstand genommen / und dahero die weittere rechtliche belehrung gantz wohl verlangt / wie und welcher gestaltten Sie sich nunmehro gegen Hanns Jacob Manzen / ratione Torturæ, zuverhalten haben möchten? Wir seyn aber / nach hierüber / in unserem Collegio, gepflogener reiffer deliberation / der einhelligen meinung / daß / in ansehung so wohl dessen allen / was Er der Peinl. Beclagte Manz Selbsten von disem beschwehrlichen Facto bekannt / als auch der außgewichene Leonhard Franckh / in denen gepflogenen unterschidlichen Examinibus, und judicial Actis, von demselbigen angezeigt / nicht weniger der Baur auf dem so genannten Trailhof / sein Weib / und übrige endlich abgehörte Zeugen juratò bekundschafftet / von Ihme Manzen / unerachtet des Franckhen genommener Flucht / iedennoch nicht außzusetzen; sondern Er mit der schon erkannten Peinlichen Frage / nach denen in unserem vormahligen Responso enthalttenen vielen / auch Ihne zum höchsten beschwehrenden Jndiciis, in allweeg fürzugehen;

per ea, quæ in modo dicto Responso, præcipuè *pag. 13. 14. 15. 21. 22. 24. 35. & seqq.* deducta.

Jedoch mit disem Temperament / daß / 5
umb willen / ratione der todsgefährlichen Percussion mit dem Beyl / keine absonderliche vorhergangene Beredung noch zur zeit ihme Manzen in specie imputirt worden; sondern nur dises in den Actis befindsamb / daß alle Drey / Franckh / Manz / und der Dritte / dermahlen noch nicht genannte / ledige Kerl mit andern / ad occidendum aptissimis Instrumentis, nemlich mit Steffrisseckhen / in den Trailhof gegangen / in der Absicht / dem Hofbauren sein Geld wegzunemmen: gleichwohl aber Er Manz / 6
bey disem sehr beschwehrlichen Facto, vom anfang / biß Sie in den Trailhof gekommen / die völlige veranstalttung und direction geführt / und dahero auch dises / daß / was mit des Hofbauren Verwundung und mörderischem Tractament vorgegangen / von Ihme / als dises Delicti Autore, & Directore, welcher alle Gelegenheit auf disem Hof vorher wohl explorirt gehabt / dem flüchtigen Franckhen und noch unbekannten Complici subministrirt worden / nach Vergönstigung der Rechten / wohl vermuthet werden kan; disem nach zwar der vor- 7.
mahls / auf disen Casum, wann Leonhard Franckh zu erst torquirt / und Manz / von ihme / bey so dann eingerathener Confrontation / wegen solcher / im vorigen Responso, mit allen Umbständen / repræsentirter mörderischen Tractation / auch specificè unter augen incusirt worden wäre / an hand gegebene summus Gradus Torturæ, bey so bewandten Sachen / gleichwohlen unterlassen; Jedoch aber Er vom Scharffrichter / præ- 8
missis præmittendis, empfindlichst geschnürt / und / im Fall nicht bekennens / auch einmahl elevirt / eine halbe viertelstund also hangend gelassen / und / da seine Bekantnuß noch nicht erfolgen solte / Er / vor dem Herablassen / auch quassirt und geschnellet werde. Warbey Ihme 9
wohl auf dem Rathhauß / als in loco Torturæ, auf art und weise / als schon angezeigt worden / vorgehaltten werden könten nachstehende

Fragstückh:

Erstlich: Ob Er mit dem außgewichenen Leonhard Franckhen / und dem ledigen Kerl /

Kerl/ sich vereinbahret habe/ den Jausen zuerwürgen/ und sein Geld wegzurauben?

2. Ob Er Manz dem Franckhen und ledigen Kerl vorhero die nachricht gegeben/ wa des Jausen Beyle seyen?

3. Ob Sie miteinander die abred genommen/ daß mit solchen Beylern dem Jausen der Kopff gespaltten/ und Er entweder auf dise weiß/ oder sonsten ertödtet/ und Ihme sein Geld weggeraubt werden solle?

4. Wie weit dann seine des Manzen Abred mit dem ledigen Kerls/ und Leonhard Franckhen/ des Jausen halber/ gegangen sey?

5. Wer/ oder woher der ledige Kerl seye/ und wa Selbiger anzutreffen?

6. Was Sie noch sonsten für andere Raubereyen/ entweder zugleich/ oder Jeder allein/ begangen haben?

So bald nun diser Actus, denen Rechten gemäß/ verrichtet seyn/ und die sämptliche Acta, umb abfassung einer Definitiv/ an uns wider zuschickhen gefällig seyn wird/ solle mit derselben unverweilter ertheilung dienstfreundlich an hand zugehen/ kein mangel erscheinen; die wir immittelst/ unter Gottes obhut heilgwärtiger erlassung/ jederzeit verharren; sub dato

Tübingen/ in Collegio nostro,
die 4. Septembr. Ao.
1711.

CONSILIUM SEXAGESIMUM QUINTUM.

IN eâdem Causâ *exaratum*, *in quô*, post Torturam *ab alterô Correorum legitimè toleratam*, *tandem* de Pœnâ *eidem*, *ex meritô*, infligendâ *disquiritur*.

SUMMARIA.

Quando Reus Torturam *legitimè* sustinuit, *tunc* omnia, *contra ipsum militantia*, Indicia pro *omninò* purgatis, *ipsiusque* Innocentia *pro satis* probata *haberi*, *& ipse* à reatu *illius* Criminis definitivè absolvi *debet*. *num.* 27.

Crimen Rapinæ, *etiamplenissimè* consummatum, *in* Ducatu Würtembergicô, primâ vice, *regulariter*, *&* extra casum *id* aggravantium Circumstantiarum, ultimi supplicii pœna coerceri haud solet. *num.* 29.

Reus ad Operas publicas semestrales *&* in Expensas *condemnatur*. *n.* 31. *& seqq.*

P. P.

DJebey remittirendes/ am 12. curr. vor/ in/ und nach dem/ mit Hanns Jacob Manzen/ legaliter errichteten Actu Torturæ gehaltenes Protocollum hat uns in fleissiger desselben durchlesung/ in mehrerem gezaigt/ was massen derselbe zwar anfänglich auff dem Rathhauß/ ja auch noch an dem Ohrt/ wa hernach die Tortur mit ihm vorgenommen worden/ zur bekantnuß eines mehreren/ als er hievor ausgesagt/ nicht zu bringen gewesen: Nachdem aber ihm nicht allein der Scharffrichter an die seitte gestellt/ und die bey der Tortur zuadhibitengebräuchige Instrumenta vor augen gelegt; sondern er auch von demselbigen realiter angefast/ geschnürt/ einmahl elevirt/ und endlich gar mit der Quassation an ihne gesetzt worden/ hat Er endlich/ theils vom Leonhard Franckhen und dem dritten unbenannten Kerl/ theils von sich selbsten/ nachstehendes außgesagt: Daß jetztgenannte seine beyde Cameraden/ im hingehen auff dem Trailhof gesagt haben: Wanns nicht anderst seyn könne/ so wollen Sie den Bauren erwürgen. Und widerumb der Junge Kerl habe gesagt: Wanns nicht anderst seyn könne/ so wollen Sie den Bauren verwürgen: Er selbst aber habe abgewöhrt: Man solle dem Bauren am Leben nichts thun. Dann die Abred vorher auf des Hofbauren Geld gegangen sey. In dem übrigen hat Er weder von denen/ auf dem Trailhof/ von beyden Cameraden gefundenen/ und zu des Hofbauren verwundung/ gebrauchten/ auch von ihnen hinweggenommenen

menen Beylern/ wie auch von disem/ wer der junge Kerl sey/ den Er sagt/ daß der Franckh zu ihme gebracht hab/ durchauß nichts wissen/ so dann auch/ daß Er/ auß- 6 ser disem auf dem Trailhof vorgegangenen Facto, einig anderer Rauberey/ Allem/ oder mit Andern/ sich schuldig gemacht hab/ vom anfang biß zum end/ nichts ge- ständig seyn wollen. Dise seine/ sub ipsis Torturæ cruciatibus, gethane Bekantnuß hat Peinl. Becl. als Er von dem Scharff- Richter/ und aller Ligatur gäntzlich ledig gemacht war/ nochmahls dahin widerholt/ daß der junge Kerl gesagt: Wanns nicht anderst seyn könne/ so solle man den Bauren erwürgen/ Er P. B. aber hab abgewöhrt/ und sey auch nicht ins Hauß 7 hinauff kom̃en; und nachdeme der Franckh und diser ledige Kerl entlauffen müssen/ 8 nicht wider zu Ihnen kommen. Von denen beyden Beylen in des Hoffbauren Stube hab er gar nichts geachtet/ viel weniger et- was zu Ihnen gesagt/ auch nicht gewust/ daß die Beyde den Bauren mit den Beylen ge- 9 schlagen. Wie ingleichem Er auch von disem nichts wisse/ daß etwas vom Kopff 10 zerspaltten geredet worden. Die Abred seye allein auffs Geld angesehen gewesen; der junge ledige Kerl aber hab den Vor- schlag gegeben: Wanns nicht anderst seyn könne/ so wollen Sie den Bauren ver- würgen/ das Geld nemmen/ und damit 11 fortgehen. Er P. Becl. aber hab allezeit darwider geredt/ und seye deßwegen nicht ins hauß gangen; sondern/ wider die Ab- red/ (da er auch zu ihnen hinauff kommen sollen.) auſſer dem Hauß gebliben; ja gar hinweggangen/ so/ daß nach der hand 12 keiner mehr zu dem andern gekommen. Wer mehrgedachter lediger Kerl sey? wisse er nicht; habe selbigen sonsten sein lebtag nie 13 gesehen. In dem übrigen seye Er P. B. umb Stauffen herumb schon ins neunte Jahr bekannt; werde ihm sonst niemand 14 etwas nachreden können. Auf den von den Herrn Deputirten ad actum Torturæ, ihm noch weiters gethanen sorgfältigen Vorhalt: Wa/ und wann der ledige Kerl obgemeldte Wort geredt/ daß/ wanns anderst nicht seyn könne/ Sie den Bauren erwürgen wollen? hat derselbe die umb- ständliche antwort ertheilt: Der Franckh sey von Boll aus/ zu Jhme dem Peinl. Becl. auf Stauffen gekommen/ unter an- dern ihn befragend: Ob Er keinen reichen Bauren wisse? welchem er geantworttet: Er habe von einem anderen Kerl auf dem Garten gehört/ daß sein Vetter/ der Baur auf dem Trailhof/ ein reicher Mann/ und 15 allenthalben voller Geld sey: dahero Er mit dem Franckhen deliberirt/ wie hinter solches Geld zukommen seyn möchte/ wel- len allezeit Holtzhäuer in der reiſe wären/ bey denen sich der handel nicht allemahl füg- lich practiciren lassen werde. Der Franckh 16 hab hierüber ausgeschlagen/ die Holtzhäuer werden nicht alleweil da seyn; Er wolle hinunter/ und sehen/ wie der Sache zu- thun seyn möchte; seye auch hierüber fort- gegangen/ innerhalb 10. tagen widerge- kommen/ und hab ihm referirt: Er sey 17 auff dem hof gewesen; habe aber keinen holtzhauer angetroffen/ und/ auf sein P. Beclagten Fragen: Ob sichs thun lasse/ 18 dem Bauren hinter das Geld zukommen? hab Franckh geantworttet: Ja. Er P. Becl. solte nur zusehen/ daß er noch einen Kerl zu ihm bekomme. Weil er aber sich entschuldiget/ er wisse in seiner reiſe kei- nen/ hab Franckh regerirt: Er wolle schon einen erkundigen/ und in 5. oder 6. tagen wider kommen. Nach verflieſſung diser 19 Zeit seye Er Franckh/ mit dem frembden Kerl/ wider zu ihm nach Stauffen gekom- men/ und ihne mit ihm zugehen veranlast; da er sich dann überreden lassen/ und mit- gangen sey. Als nun Er P. B. Manz 20 unterwegs/ zwischen Stauffen und We- schenbäuren mit ihnen berathschlagt/ wie sie dann die Sach vorhätten das Geld zu- bekommen/ so seye die Abred dahin ge- gangen/ daß Jhrer zwey zum Bauren/ un- ter ansprechung der Nacht-Herberg/ sich in das hauß machen/ wann der Baur und Bäurin schlaffen/ suchen zu denen Schlüs- seln zukommen/ mithin den Bauren anzu- greiffen/ das Maul zustepffen/ die hände zubinden; mittler zeit Er P. B. Manz/ wann ihme vorher von den beyden Came- raden das hauß geöffnet seyn werde/ auch zu ihnen kommen und verhelffen solle/ daß Einer von ihnen das Geld bekomme; dar- 21 bey der ledige Kerl den weitern vorschlag gegeben: Wann es anderst nicht seyn/ oder Sie das Geld anderst nicht bekom- men könten/ so solte man den Bauren würgen und umbbringen/ alßdann das Geld nemmen und mit fort gehen: welche Abred ersten tags nach ihrem außmarsch/ zwischen Stauffen und Weschenbäuren ge- schehen; Er P. Becl. aber hab gleich 22 darwider geredt und protestirt/ dem Bauren am Leben nichts zuthun/ und sey auch in keinem andern intent vollends mit ihnen gangen/ als daß man das Geld vom Bauren bekommen/ und keinen Mord hiebey begehen solle: Gestalten er auch des andern tags/ als Sie zu dem Trailhof ge- kommen/ nicht mit in das hauß gegangen; sondern darvor stehen gebliben/ biß der angriff geschehen. Als Er aber das Ge- 23 rümpel in der Stube gehört/ habe ihm GOtt einen andern sinn gegeben/ daß er sich ihres angriffs nicht theilhafft machen/

weniger

weniger in das Hauß gehen mögen; sondern sey seines weegs auf und fortgangen/ und hab von den andern beyden Kerls nichts mehr gesehen; biß ungefähr 14. tage/ oder 3. wochen hernach/ der Franckh wider in sein Hauß nach Stauffen gekommen; diser Sache halb aber/ weil Er P. B. im bett gelegen/ und wegen verfröhrter füß keinen tritt gehen können/ (welches verfröhren aber nicht von disem Hof hergerühret; sondern erst 14. tage hernach geschehen sey)
14 nichts mit ihme geredt hab. Welches alles Er Verhaffte am hernach gefolgten Tag/ bey deren mit ihm vorgenommenen Besihnung/ nochmahlen beständiget/ und weiter durchaus nichts beyzufügen begehrt/ als daß er wider des Bauren Umbbringen/ seiner seits/ allezeit protestirt/ mit diser an Sie gethanen Verwarnung/ es möchte bey dem Angriff deß Bauren einen Lermen setzen/ Sie beyde/ die ins hauß gehen/ solten sich dahero wohl vorsehen/ der Baur möchte etwa auch ein Gewöhr/ oder etwas im hauß haben/ damit er sich wöhren dörffte; dahero/ wann Sie sehen oder merckhen würden/ daß sich der Baur wöhren/ oder einen lermen machen dörffte/ solten Sie sich/ wegen zulauffs der andern benachbarten Bauren/ nicht zu lange auffhalten; sondern bald wider fort machen.

25 Allermassen nun aus bißhero widerholtem Protocoll sich von selbsten ergibt/ daß P. Becl. durch deren/ in unserem jüngsten Responso bestimmten/ Tortur vollkommene Erduldung/ die vorher/ wider ihn/ ratione attentati, & propè ad ultimum consummationis gradum perducti Latrocinii, militirende Judicia, eô ipsô, purgirt, indem er durch die/ an seinem Leib erstandene Cruciatus, constanter erhärttet/ daß Er den/ von dem unbekanten ledigen Kerl gethanen Vorschlag/ wanns nicht anderst seyn könne/ den Bauren zuerwürgen/ keines weegs approbirt/; sondern sich immerhin darwider
26 gesetzt hab: Also kan/ nach verordnung der heilsamen Rechten/ das conclusum über disem: Was nunmehro wider ihn für ein Straff zuverhängen? leichtlich gemacht werden/ daß nemlich/ in deren determination, nicht mehr auf solches Crimen Latrocinii attentati; sondern einig und allein auf das übrig verbleibende Attentatum Rapinæ alle reflexion genommen werden müsse.

27 Explorati namque Juris est, quòd, si Inquisitus, vel Accusatus Torturam, in gradu, pro Judiciorum contra ipsum militantium conditione, à Juris prudentibus definito, pertulerit, tunc illa omninò pro purgatis & elisis, ipsiusque Innocentia pro satis probata haberi debeat, sic, ut ipsum à reatu illius Criminis, ob quod Torturæ subjectus fuit, regulariter, definitivè absolvi oporteat;

per *L. fin. de calumniator.* & *L. 4. Cod. de edendo.* Peinl. Halß-Gerichts Ordn. *artic. 61.* & tradita Boceri, in *tract. de tortur. cap. 6. num. 4.* post alios, Clasenii, ad *d. artic. 61.* Bachovii, ad Treutl. *vol. 3. Disp. 31. th. 5. lit. G.* Theodorici, in *colleg. crimin. cap. 9. aphor. 11. num. 6.* Carpzovii, *Q. crimin. 125. num. 14.* B. Dn. Lauterbachii, in *Colleg. tit. de quæstionib. th. 57.*

Ob nun aber gleich Er Manz mit der jenigen Straff/ mit deren ein solches attentatum Latrocinium coercirt zu werden pflegt/ nicht belegt werden mag: So verbleibt Er jedoch in dem Crimine attentati non quidem Furti; sed tamen Rapinæ seu Depræ- 28
dationis, der ursachen/ behangen/ dieweilen Er selbsten ingenuè bekannt/ daß Er und seine zween Cameraden die boßhafftige Abred dahin gefaßt/ daß Sie den Hofbauren würgen/ binden/ ihm das Maul zustopffen/ und ihn mit gewaltiger hand so lang halten wollen/ biß Sie sich seines Geldes bemächtiget haben würden. Alldieweilen nun aus un- 29
sern vielen andern/ auch in öffentlichen truckh gegebenen/ Responsis niemanden unbekannt ist/ daß das Crimen Rapinæ, auch wann solches zu seiner völligen Consummation gekommen/ in disem hochlöbl. Herzogthumb Würtemberg/ posthabitâ generali dispositione Sanctionis Carolinæ in *Artic. 126.* prima vice nicht allezeit; sondern alsdann erst/ wann bey desselben perpetrir- und außübung aggravantes Circumstantiæ concurriren/ decernirt zu werden pflege; prout latè deductum videri potest in nostri Collegæ D. Harpprechti *Respp. criminalib. & civilibus, vol. 1. Resp. 8. 9. & 10.* Also meinten wir/ salvo aliorum judicio, daß/ ob 30
gleich bey dises Delicti Attentato gnug beschwehrliche Umbstände/ in disem/ sich finden/ daß alle drey Complices mit starckhen Steffts-steckhen sich im Hof eingefunden/ und der Franckh/ nebst dem frembden Kerl/ gar mit einem Beyl/ auf den Hofbauren/ zum zweitten mahl gehauen/ und zwey Beyle mit sich weggenommen; umb willen iedoch der Peinl. Becl. an disem/ daß man 31
denselben so gefährlich und mörderisch anfallen solle/ keinen theil haben will; sondern dessen contrarium, oben angeführter massen/ durch erstehung der Tortur/ Rechts genüglich erhärttet/ disem nach der Justiz ein genüge geschehe/ wann P. Becl. über außgestandenen Peinl. proceß, langwührige Gefangenschafft/ und scharffe Frage/ noch auf eine Zeit lang ad Operas publicas condemnirt/ und zu disem ende den Partheyen publicirt werden möchte nachstehende

Urthel.

32 IN der Peinlichen Rechtfertigung des Hochfürstlichen Herrn Anwalden/ Anclägers/ an einem/ wider Hanns Jacob Manzen/ Peinl. Becl. am andern theil ist hiemit/ auf erhobene Peinl. Anclag/ des Becl. antwort/ endlich abgehörte Kundschafften/ auch all ander Gerichtliches Vor- und anbringen/ nach gethanem Rechtssatz/ genommenem bedacht/ und eingeholtem rath/ mit urthel zu recht erkannt: Daß P. Becl. wegen seiner Mißhandlung/ über außgestandene Gefängnus und Peinl. Proceß, in unsers gnädigsten Fürsten und Herrn Gebäuen sechsmonath lang zuschaffen/ auch/ nebst seiner Azung/ dem Hochfürstl. Hn Anwald die aufgewandte Uncosten zubezahlen verbunden und schuldig seyn solle.

Welches also/ zu verlangter kurtzen Rechtsbelehrung/ bey aufwartendem Boten zu überschreiben/ wir keinen umbgang nemmen wollen. Act. Tübingen/ in Coll. nostro den 19. 7bris, 1711.

CONSILIUM SEXAGESIMUM SEXTUM.

SUMMARIA.

DE Partu maturo in utero materno ità Calce percusso, *ut* lethaliter infirmus *exindè prodierit*, *&* intra horulæ sesquiquadrantem fato concesserit.

Præmittitur Factum. *num.* 1.

Annectitur Judicium Chirurgico-Medicum *de eodem. num.* 2.

Quando de corpore delicti ex inspectionis Relatione non indubitanter constat, tutiùs integri Collegii Medici judicium *requiritur. num.* 4.

Præprimis eô casu, quô nulla, quoad *Criminis* homicidii Formale, dubitandi ratio *suppetit. num.* 4.

Ut Homicidium dolosum *dicatur commissum, non præcisè in hominis internectionem directa* Voluntas *necessaria est; verùm etiam* indirecta *sufficiens reputatur. num.* 5. *& seq.*

Voluntas *hæc* indirecta *præprimis* ex Instrumentis, *quibus aliquis utitur, ad mortem videlicet inferendam idoneis*, jure colligitur. *num.* 7.

Utrum Mandans *aliquem* verberari, si expresè prohibeat, ne occidatur, *vel membro aliquo* mutiletur, *de tali* sinistro & tragico eventu *nihilominùs teneatur? num.* 8.

Applicantur *hæc jura Casui proposito, & simùl*, ex hujusmodi Percussione actuali puerperio proximæ mulieris adeò violento ictu Calcis, in Umbilico, facta, animum *ejusmodi partum interimendi* indirectum *justissimè* colligi, *pluribus adstruitur. num.* 9. *& seqq.*

Partus, *antequam edatur, mulieris* viscerum portio *est. num.* 11.

Ad fundandum Homicidium dolosum, *ejusque* pœnam, satis *est*, aliquem lædere velle, *etiamsi hunc ipsum gradum lesionis non intendat, qui cum alterius internecione sit conjunctus. num.* 12.

Talis *violentus* Percussor in sua manu non habet, quousque *impacti pedis* violentia pertingere *debeat. num* 13.

Non magis, ac Pugno, circa Tempora capitis, *aliquem* percutiens; *qui & ipse eapropter* pœnæ ultimi supplicii obnoxius *fit. num.* 14.

Quicunque versatur in re illicita, de omni *eo, quod* exindè consequitur, licet præter ipsius intentionem, *modis omnibus* tenetur. *num.* 15.

Modò *id, quod ipse facit, sit* Causa ordinata ad delictum subsecutum. *num.* 16.

Quando Factum *per LL.* prohibitum *tale est, quod* non potest regulari ex ipsius Delinquentis voluntate, *vel ità comparatum, ut* verisimiliter extendi

di possit ultra ejus sententiam, *tunc* delinquens etiam de majori, *exindè* secuto, delicto tenetur. *num.* 17.

Nihil interest, occidat *quis*, *an* causam mortis præbeat. *num.* 18.

Nihil interest, *an quis* hominem gladio, fuste, vel *alio* consimili instrumento, *vel num eundem* Calce *petendo* occidat. *num.* 19.

Textus Legis 7 § 1 ff. ad L. Aquil. *hanc in rem* specialis, *utrum rectè* ad Fœminas liberæ conditionis, prægnantes, *hoc modo percussas* porrigatur? *num.* 20. & *seq.*

Mulierem prægnantem, sciens prudens, ictu Calcis, *fuste*, *vel alio* ad occidendum habili instrumento, *vel* modo, *præprimis in periculosa uteri parte*, *v.g. umbilico*, *&c.* ità percutiens, ut *vel ipsemet* Partus, *vel* Mater *illius*, *vel* Ambo simùl mortem subire necesse habeant, *eô Casu*, quô Partus *verisimiliter animatus*, *nedùm planè* perfectus, *maturus*, *& egressui in auras vitales proximus* fuit, pœnâ ultimi supplicii *jure optimo maximo* affici potest *num.* 22. *& seqq.*

Modò *etiam* de hoc, *quòd* ex tali ictu *vel percussione* mors verè & immediatè secuta *fuerit*, ceu Corpore delicti, *legaliter* constet. *num* 23.

Idem dicendum *de casu*, *quô* Partus *animatus*, *per vim* medicamentorum, ejectus & interemptus *est* *num.* 24.

Quando Partus non *fuit* animatus, *tunc* pœna *plummodò* extraordinaria *obtinet*. *num.* 25.

Juris Divini *de ejusmodi Casu* Sanctio. *num.* 26.

Textum Exodi XXI. vers. 22. & 23. Jus Canonicum, sub eadem, *inter partum scilicet animatum seu formatum*, *& inanimatum seu informatum*, distinctione *accipit*. *num.* 26.

Erronea *& inconsulta* Jacobi Menochii de hoc *juris Divini* textu sententia *notatur*. *num.* 27.

Adducitur B. Lucæ Osiandri *hujusdem textûs* transpositio, *&* explicatio. *num.* 28.

Septuaginta Interpretes *eundem in ordine ad dictandam pœnam capitalem*, *aquè* de Partu, *(sub dicta tamen distinctione)* *ac* de Matre *accipiunt*. *num.* 29.

Idem *etiam* ab omnibus modernis, *tùm* Evangelicæ, *tùm* Romano-Catholicæ Religioni *addictis*, Theologis *fieri ostenditur*. *num.* 31. *& seqq.*

Distinctio inter Partum animatum & non-animatum *rectiùs per verba*, inter vitalem & non-vitalem, *effertur*. *num.* 30.

Adfertur notabilis, ex Zeppero, *pacta cum modo dictis Theologis statuente*, locus. *num.* 34. *& seqq.*

Non habetur pro Homicida, *qui* abortum *procurat*, antequàm anima corpori sit infusa. *num.* 35.

Quando Anima fœtui infusa *censeatur*? *num.* 36.

Facilè fieri *potest*, ut, Matre superstite *manente*, Fœtus emoriatur. *num.* 37.

Graviùs *videtur*, Fœtum animatum, *quamvis* in utero *adhuc* inclusum occidere, quàm *in lucem* editum. *num.* 38.

Sua *cuique* Domus tutissimum *debet esse* receptaculum; *&* Domi suæ, quàm in agro, hominem occidere, crudelius *habetur*. *num.* 39.

Philonis *ad tx. Exodi XXI. vers* 22. *&* 23. commentatio. *num.* 40.

Prædicta Juris Divini *de pœna capitali ejusmodi Percussori infligenda* Sanctio in eô, qui casu fortuitô, *v.g. in Rixa inter ipsum & alium exortâ*, fœminam *prægnantem*, *vel* fœtum, *vel* utrumque, *sua percussione vel ictu in alium directô*, vitâ privavit, nullum obtinet locum. *num.* 42.

Idem *quoque* Jure Romano *obtinere*, *textu hanc in rem specifico comprobatur*. *num.* 43.

Hanc *ipsam tamen* Limitationem, in casu, *proposito, ob manifestum Percussoris dolum*, nullum pedem figere *posse demonstratur. num.* 44.

Adducuntur *plurima* dolosæ *hujus* Percussionis, *animique, fœtum quæstionis in utero materno interimendi, indirecti* Indicia. *num.* 44.

Ab hac suspicione Reum neque justam, *neque* vehementissimam animi Excandescentiam *ullatenùs* liberare, *remissivè demonstratur. num.* 45.

Exceptio Iræ, *licet vehementissimæ*, Autorem rixæ *regulariter* non relevat. *num.* 46.

Gladio, Cultro, Hastâ, Sclopo, similive Instrumento ad occidendum apto, *in loco corporis* periculoso, alterum feriens *vel* percutiens, ab animo occidendi, *minimùm* indirecto, liberari vix potest. *num.* 48.

Licet tale quid ab ipso irato *sit factum. num.* 49.

Allegantur *nonnulli* DDres, ob Embryonis necem, pœnam capitalem *vel planè non, vel nonnisi in casu directi fœtum animatum interimendi propositi, locum habere* asserentes. *num.* 49. *seq.*

Utrisque *ad sufficientiam* respondetur. *num.* 51. *& seqq.*

Textus Legis 38. §. 5. ff. de pœn. *pro contraria Sententia allegatus, alteri sententiæ rectiùs accommodatur. num.* 51. *& seqq.*

Vocabulum, Homo, in dicto textu *obvium*, quomodo exaudiendum? *num.* 52. *& seqq.*

Partus nondùm formatus *magis* hominis spes, *quàm jamjàm homo*, est, *num.* 53.

Quando de percutientis animo, *abortum videlicet procurandi*, constat, etiam dissentientes, *abortu secuto*, pœnæ capitali locum faciunt. *num.* 55.

Sin secus; qualitatem *& circumstantias* factæ Percussionis respicere jubent, *sicque neutro casu pœnam capitalem prorsùs excludunt. num.* 55.

Major *in percutienda muliere prægnante* violentia, *præistâ, quæ* ab aliquo in editiore loco *constituto, eoque* admodùm irato, *medio mulieris ventri, vel planè* umbilico, omni adhibita vi, *calce vel* pede infertur, excogitari, *animumque occidendi indirectus exindè in dubium vocari* vix potest. *num.* 56.

De eo, qui alterum, circa tempora Capitis, pugno vel lapide percutit, animum occidendi *& divinæ, & humanæ LL. præsumunt. num.* 57.

Præsumtio *hæc* non aliter pedem figere potest, quàm si etiam Percussio periculosæ, *seu cum vitæ periculo facilè conjunctæ*, corporis parti fuerit illata. *num.* 60.

Percussiones Capitis, circa cerebrum *factæ*, semper arguunt intentionem mortis *inferendæ. num.* 61.

Cerebrum *cur, apud Philosophum*, membrum *audiat* divinum? *num.* 62.

Animus occidendi *potissimùm* ex loco percusso *colligi debet. num.* 63.

Nec non ex quantitate Percussionis, *&* ex Modo percutiendi. *num.* 64.

Ad L. 5. Cod. ad L. Cornel. de Sicar. *hactenùs deductis obstare visam, remissivè respondetur. num.* 65.

Ampl. Facultatis Medicæ Tubingensis de Percussione quæstionis, *tùm in thesi, tùm in hypothesi*, sententia *refertur. num.* 66.

Etiam ob *talia lethifera* Vulnera, ex quibus Mors utplurimum sequitur, pœna gladii *decerni solet. num.* 68.

Cur, in proposito, Pœna capitalis non *fuerit* dictata? *num.* 66. *& seqq.*

Decernitur Pœna Fustigationis cum perpetua Relegatione. *num.* 71. *& seq.*

Etiam hæc, ex causa provectæ Ætatis, in *Condemnationem ad* Operas publicas *à Principe* transmutari *potest. num.* 72.

Subnectitur Sententia condemnatoria. *num.* 73.

P. P.

1 WJebey zuruckh kommende Peinliche Gerichts-Acta haben uns / in derselben sorgfältiger durchlesung/ in mehrerem ihrem innhalt zuvernemmen gegeben/ welcher massen Christian Schaubeckher/ Burger und Schneider bey Ihnen/ super Facto Beglagter/ nachdeme er sich mit seiner Stieftochter Catharina Barbara Kiesin/ im letzteren Herbst/ am 7. 8bris, früh morgens zwischen sechs und siben uhr/ in ein Wortgezänckh eingelassen/ endlich von seinem innhabenden obern theil Hauses die Stiege herunter gekommen/ und da auch die Kiesin aus ihrer stube herausgegangen/ auch/ neben ihrer Mutter / des verhafften Eheweib/ unten an solcher Stiege gegen ihme gestanden/ Er/ bey noch immer fürgewährtem gezänckh/ endlich diser seiner Stieftochter einen heftigen Stoß mit dem Fuß auf ihren hochschwangern Leib/ und besonders auf ihren Nabel gegeben/ daß es einen lauten Knall in Ihr gethan/ das Wasser gebrochen/ Sie in einer halben Unmacht zu boden gesunckhen / auch so gleich grosse schmerzen umb den Nabel herumb/ nebst unnatürlichen/ und sonsten niemahlen bey ihren andern kindern erlittenen Kindswehen empfunden/ welche auch allso lang bey Ihr continuirt/ biß endlich am abend gegen vier uhr das in der Geburth gar nicht lang gesteckhte Kind/ in so grosser schwachheit/ an das tages liecht gekommen/ daß es gar keine stimme von sich gegeben/ und dahero der gleich herzugeholte Herr Diaconus loci nicht erwartet werden können/ sondern solches von der Wehmutter gäh-getaufft werdē müssen/ und nach verlauff einer kaum anderthalbviertelstündigen Zeit seinen geist wider aufgegeben. Alldieweilen nun die verpflichtete Herr Physicus und Chirurgus, nach eingezogener fleißiger Inspection, in ihrer hierauff außführlich erstatteten Relation, ihr/ mit anführung plausibler Rationum, bestärckhtes/ judicium dahin ertheilt/ daß Sie anderst nicht urtheilen können/ als daß der gewaltsame Stoß so wohl die Gebuhrt/ alß den Tod dises Kinds/ vor der Zeit befördert und verursachet habe/ ist hierauff 3 der verhaffte super facto, ex carcere, auf eine den Rechten gemässe Straff angeclagt; von ihm aber Lis, præcipuam partem, negativè contestirt/ und dessentwegen unterschidliche Zeugen juratò abgehört/ auch endlich von beyden Theilen zu einer Endurthel submittirt worden.

4 Solche nun dem Herrn Richter / von disem hochbeschwehrlichem und sehr wichtigem Facto, denen Rechten und unsern schwehren pflichten gemäß/ mit so besserem grund zu suppeditiren/ als Wir/ zur allhiesigen Juristen Facultät verordnete Decanus und andere Doctores, wegen vieler/ von des super facto Beclagten Herrn Defensore, nächstbesagtem Judicio Medico-chirurgico entgegengesetzter Exceptionum und Dubiorum, uns gemüßiget gefunden/ zu richtigstellung des Corporis delicti auch der ganzen allhiesigen Medicinischen Facultät in arte gegründetes judicium einzuhohlen/ haben wir nicht ermanglet Sie hierunter gebührend zu requiriren/ umb so mehr/ da wir alle/ per unanimia, dises Criminis Formale 5 dergestalten ansehen / daß der verhaffte ab animo indirecto Partum non solùm animatum; sed & planè maturum, perfectum, & proximè ex utero prodituram interimendi, nach allen in Facto vorkommenden Umbständen/ nicht frey und ledig erkannt werden möge. Dann daß wir von disem den an- 6 fang machen / so ist ja zuförderist längstens außgemachten Rechtens/ quòd ad istum effectum, ut dolosum, vel, si mavis, voluntarium Homicidium dicatur commissum, non præcisè in hominis internecionem destinata, directa, seu præcisè hunc scopum, ut aliquis perimatur, intendens Voluntas necessaria sit; sed & per indirectum ad eundem effectum tendens Voluntas non minùs sufficiat:

Bened. Carpzov. *Q. crimin. 1. num. 28. cum seqq.* & in *Jur. For. part. 4. Const. 7. D. 8.* Brunnemann. ad *L. 1. ff. ad L. Cornel. de sicar.* & ad *L. 1. Cod. eod.* Struv. *exerc. ad π. 49. §. 52. vers. Formale verò.* Martini, in *Jurispr. crimin. Diff. 41 cap. 1. sect. 4. num. 9. & sqq.* Dn. Lauterbach, in *Coll. π. theor. pract. tit. ad L. Cornel. de sicar. §. 6.*

Allermassen nun diser Animus præprimis 7 ex Instrumentis, quibus aliquis utitur, ad mortem videlicet inferendam idoneis, notoriè præsumirt und billich geschlossen wird/ ità nempe, ut, si quis, verbi grat. gladio, vel quo alio instrumento ad occidendum apto aliquem percutiat, licet non occidendi; sed tantùm vulnerandi, cicatricem infligendi, vel alio animo; sed mors exindè immediatè & per se subsecuta sit, hic, tametsi ità vulnerans directò voluntatem occidendi non habuerit, quia tamen hoc scit, vel ad minimum scire debuit, quòd vulnera ad mensuram dari vix possint, & facillimè gladio lethiferum vulnus infligi valeat, & creberrimè soleat, ideò ejus animus & voluntas nocendi, per indirectum, & ex dicta ratione necessariam consequentiam, in hominis cædem ferri intelligatur, eademq; indirecta occi-

occidendi Voluntas ad dolosum homicidium, ejusque pœnam, communissimo suffragio sufficere censeatur:

8 tx. notabilis in *Cap. ult.* ubi Pontifex ità: Is, qui mandat aliquem verberari, licet expressè inhibeat, ne occidatur ullatenus, vel membro aliquo mutiletur, irregularis efficitur, si mandatarius, fines mandati excedens, mutilet, vel occidat, cùm, mandando, in culpa fuerit, &c. hoc evenire posse, cogitare debuerit. *de homicid. in 6.* D. Lauterbach, & Carpzov. *citatis loc.* Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 2. C. 7. D. 8.* Joh. Harpprecht. *ad §. 5. n. 63. Inst. de publ. judic.* post plures, quos laudat, Collega noster, D. Harpprecht, in *Resp. criminal. & civilib. Resp. 75. num. 198. junctis ibi præcedentib. & seqq.* & Dn. D. Majer, ad *d. §. 5. pag. 1094.*

9 Also waltet bey uns nicht der wenigste Zweifel/ daß eben diser Animus auch ex hujusmodi percussione actuali puerperio proximæ mulieris, adeò violentò ictu Calcis seu Pedis, in Umbilico, seu periculosissima materni Uteri parte, illatâ, æquissimo jure geschlossen werde:

10 Tùm ex eo, quòd & hactenùs Animus occidendi, per animum nocendi, meritò explicetur, & dùm etiam sic percutiens ab animo nocendi, ad minimum hactenùs, ut dolores percussæ causetur & inferat, liberari non possit, ipse etiam tàm vehementer percussam, vel partum in utero illius recumbentem, tanquàm partem ejus viscerum, (prout loquitur Ulpianus, in *L. 1.* 11 *§. 1.* verbis: Partus, antequàm edatur, mulieris viscerum portio est. *ff. de ventre inspic.*) occidendi voluntatem præ se ferre 12 videatur; eo quòd satis sit, ipsum lædere velle, etiamsi hunc gradum læsionis non intendat, cum internecione alterius conjunctum.

per *L. 1.* in verbis: Crimen enim contrahitur, si & Voluntas NB nocendi intercedat. *Cod. ad L. Cornel. d. sicar.* post alios, Esbach, *c. l.* Brunnem. ad *d. L. num. 3.* ibi: *Animus occidendi per animum nocendi explicatur.* Dn. Lauterbach, *d. §. 6.* Dn. Ulr. Huberus, in *prælectionib. ad π. tit. ad L. Cornel. de Sicar. §. 6.* ibi: Etsi ad Dolum hac in parte non requiratur animus occidendi peremptorius, sufficit Propositum lædendi aliquem, ità, ut cædem indè facilè sequi posse non ignoret &c.

13 Tùm quòd etiam talis violentus Percussor in sua manu & potestate haudquaquàm hoc habeat, quousq; impacti pedis Violentia pertingere debeat, sicq; etiam de ipso justissimè dicatur, quòd etiam ipse per necessariam consequentiam, vel ipsius prægnantis adeò vehementi ictu calcis petitæ, vel partûs in utero, imò etiam utriusque interitum voluerit: Non minùs ac ille, qui etiam Pu- 14 gno, sive manu contracta, circa Tempora capitis, ceu pariter valdè periculosum, cædique facillimè obnoxium locum, aliquem percussit; de quo quin itidem capitali ea propter supplicio subjaceat, nihil dubii relinquit doctrina Carpzovii,

Q. crimin. 3. num. 38. ubi rectè sic arguit ex *L. 27. §. 22. ad L. Aquil.* Anton. Gomezii, *de delict. lib. 1. cap. 3. n. 17.* Mascardi, de *probat. concl. 97. num. 28.* Blanci, in *pract. crimin. §. Iis sic præmissis. n. 57. pag. 128. in fin.*

Tùm quòd etiam contra talem violen- 15 tum percussorem illa alia Juris Regula potentissimè militet, quòd, quicunque versatur in re illicitâ, sive rei illicitæ operam dat, de omni eo, quod exindè consequitur, licet præter ipsius intentionem & voluntatem, omnibus modis teneatur, si scili- 16 cet illud, quod ipse facit, sit Causa ordinata, & tendat ad subsecutum delictum, sic, ut ante delictum veri similiter cogitaverit, vel cogitare potuerit, vel ad minimum cogitare debuerit de eo, quod facilè exinde subsequi potuit;

per *L. 7.* ibidemque Scribentes, *Cod. ad L. Jul. de vi publ.* ex Majolo, Soarezio, Sayro, Avila, Reginaldo, Augustin. Barbosa, ad *Cap. ult. de homicid. in 6. num. 6.*

Quandocunque enim factum per leges 17 prohibitum, atque ita delictum alicujus est tale, quod non potest regulari & modificari ex ipsius Delinquentis voluntate & animo, imò ità comparatum est, ut veri similiter extendi possit ultra ejus sententiam, tunc delinquens efficaciter etiam de majori, exindè secuto, delicto tenetur, & promeritâ pœnâ ea propter plecti debet, licet ipse non habuerit animum ità delinquendi;

ut signanter de his disserit Antonius Gomezius, *variar. resoll. tomo 3. cap. 3. n. 17.* 18 Carpzov. *Q. crim. 1. num. 33.* Rectissimè siquidem contra omnes hujusmodi delinquentes urgetur illud Jurisconsulti, quòd nihil interest, occidat quis, an causam mortis præbeat.

L. 15. ubi vulgò DDres. *ff. ad L. Cornel. de sicar.* Jacob. Wissenbach, ad *Pandect. part. poster. Disp. 35. §. 10.* Addantur omninò, quæ plenius ad hæc illustranda adducit Collega noster D. Harpprecht, in *d. Resp. 75. num. 196. & mult. seqq.* & quæ etiam ex venerandis Dominis Theologis eruditè de his disserit B. Calovius, ad *Exodi 21. vs. 22.* ubi ità inter alia: Pensat, inquit, Lex effectum secutæ mortis ex percussione, non curando, an ille percusserit animo occidendi, an verò percutiendi animo duntaxat. Et meritò: Percussiones enim non mensu-

rantur,

Unde

19 Und daß an diſem unſerm deciſo deſto weniger Zweifel bey jemanden entſtehe / ſo wird ſelbiges auch durch einen expreſſum & ſpecificum textum in ſo fern beſtärckht/quòd nihil interſit, an quis hominem gladio, fuſte, vel alio conſimili inſtrumento, vel aliquem Calce petendo occidat:

20 ut in puncto Ulpianus: Occiſum, inquit, accipere debemus, ſive gladio, ſive fuſte, vel alio telo, vel manibus forè ſtrangulavit eum, vel NB calce petiit, vel qualiter qualiter; in *L. 7. §. 1. ad L. Aquil.* Quam, tametſi

21 Ulpianus nominatim de Ancilla prægnante loquatur, tamen etiam ad fœminas, liberæ conditionis prægnantes, ſic percuſſas, rectiſſimè porrigit Antoninus Teſſaurus, *Decis. Pedemont. 12. num. 2.* Carpzovius, *dicta Q. 3. num. 24.* Aliique complures mox etiam laudandi.

21 Und daß noch ferner auch in talibus caſibus, wann jemand auch eine ſchwangere Weibs-Perſohn / wohlwiſſender dinge/ daß ſie mit einer leibs-frucht geſegnet ſey/ mit einem zur ertödtung einer ſolchen Perſohn leicht taugenden Steckhen / oder auch mit der Fauſt / oder ſonſt übel ſchlägt / oder auch mittelſt eines ſo gewaltſamen Stoſſes/ als diß ohrts der Verhaffte/ juxta notorietatem Actorum, gethan / auf ihren groſſen Leib / und beſonders deſſen aller gefährlichſten theil/ Umbilicum videlicet, mit dem Fuß auf ſie ſtoſt/ daß entweder Sie ſelbſt/ oder ihre Leibesfrucht / oder auch alle Beyde / ihr leben von einem ſolchen Schlag/ oder Stoß darüber einbüſſen / daß / ſagen

23 wir / auch in all diſen dreyen fällen / (wann anderſt auch diſes/ daß der Schlag eines Kindes Tod wahrhaftig und immediatè caußrt/als das Materiale eines jeden Homicidii, in ſeiner gnugſamen richtigkeit ſtehet) die äuſſerſte Todesſtraff decernirt werden möge; wann anderſt ein ſolcher in utero materno adhuc poſitus Partus jamjâm animatus, und vielmehr wann derſelbe / wie diß ohrts / perfectus, maturus, & egreſſui in has auras quàm proximus geweſen / dann läſt uns nicht zweiflen die ſpecifica deciſio Petri Mülleri,

in *Diſſ. de jure prægnantium, cap. 9. §. 10.* ubi ità in terminis terminantiſſimis: Tertius, ait, delinquit, ſi calcem dederit in utero prægnantis mulieris, aut faciat aliter ipſam abortum pati, teneturque de homicidio. In quem etiam ſenſum tx. mox evolvendum Exodi XXI. verſ. 22. exaudit Joſephus, *antiquit. Judaic. lib. 4. cap. 4.* verbis: *Qui mulierem uterum gerentem* calce percuſſerit &c. Alphons. à Caranza, in *tract. de partu naturali & legit. cap. 16. §. un. num. 5.* poſt Baldum, Alexandr. Marian. Salicet. Albericum de Roſate, Hoſtienſem, Felinum, Bartolum, & alios, Ludov. Carerrius, in *Praxi crimin. rubr. de homicidio, num. 24.* ubi pariter ſcribit, quòd, ſi quis calcem dederit in utero prægnantis mulieris, aut faciat aliter ipſam abortum pati, & Puer in utero occidatur, tunc, ſi quidem partus ſit animatus, Percuſſus teneatur de homicidio.

Et quæ in genere de Prægnantium per- 24
cuſſione, ſeu pugno, ſeu fuſte, ſeu aliter factâ, ex qua Partus animatus ſuam vitam amiſit, diſertè determinat Antonius Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. Pandect. 47. num. 4.* ibi: Porrò habet ſuperior diſtinctio (Inter partum animatum & non animatum,) atque Pœna (Vel Mortis, vel arbitraria) locum, non ſolùm cùm medicamentis partus ejectus eſt; ſed & cùm vi manuque id factum. Nam ſi quis percuſſerit mulierem prægnantem, apertè Lex eâ diſtinctione utitur &c. Julius Clarus, in *Pract. crimin. §. fin. Q. 6. num. 2.* verbis: Sed quæro, qua pœna puniatur ille, qui percuſſit mulierem prægnantem, ex qua percuſſione illa abortum fecit? Reſp. Aliqui ſimpliciter dicunt, quòd, ubi adeſt dolus, debet puniri pœnâ ultimi ſupplicii. Et hanc dicit eſſe magis communem Boſſius, in *tit. de homicid. num. 6.* Tu verò 25
dic, quòd aut partus adhuc non erat animatus, & punitur pœna extraordinaria; aut verò erat animatus, & punitur pœnâ homicidii. Et hæc eſt communis opinio, ut atteſtatur Blancus, in *pract. crimin. fol. 49. num. 33.* Cui quòd etiam Gloſſa, Albericus de Roſate, Hoſtienſis, Carrerius, & alii ſubſcribant, multis firmat Farinacius, *Q. crimin. 122. num. 149. & ſeqq.* ubi addit, quòd, licet Anton. Teſſaurus, in *Decis. Pedemont. 12. num. 2.* rejectâ communi hac diſtinctione, pœnam Mortis in neutro iſtorum Caſuum infligendam definiat; tamen ille contra magis communem DDrum ſententiam loquatur, ſicque non audiendus ſit.

Ex quo etiam textum Exodi XXI. vers. 26
22. & 23. quem Germanico idiomate B. Megalander Lutherus: Wann ſich Männer hadern / und verletzen ein ſchwanger Weib / daß Ihr die frucht abgehet / und Ihr kein ſchade widerfähret / ſo ſoll man ihn umb geld ſtraffen / wie viel des weibes Mann ihm aufflegt / und ſolls geben nach der Theidings-leute erkennen. Kompt Ihr aber ein Schade darauß / ſo ſolle er laſſen ſeele umb ſeele ꝛc. ità reddidit B. Hipponenſium Præſul Auguſtinus: Moyſes tradidit, ſi quis percuſſerit mulierem, in utero habentem, & abortiverit, ſi formatum fuerit, det animam pro anima; ſi autem informatum fuerit, mulctetur pecunia; in *libro Qq. veter. & noviteſtam. cap. 23.* recitante Gratiano, in *Can. Moyſes. 9. Cauſa 32. Q. 2.*

27 Ob nun wohl uns die erronea & cruda, tantoque Consulto indigna sententia Jacobi Menochii, ad dictam divinam Llationem sic respondentis, quòd Leges veteris Testamenti non aliter observenturad causarum decisiones, nisi quatenùs de novo, per cujuslibet Reipublicæ Llatorem, sint confirmatæ; & quòd eadem hæc sanctio non distinguat inter fœtum inanimatum & animatum; sed DEus simpliciter damnum, judicio arbitrorum, persolvi voluerit;

de *arbitrar. judic. Qq. centur. 4. casu 357. num. 15.*

28 gar wenig ansicht: so ist uns jedoch nicht unbekannt / daß auch die Herrn Theologi in explicirung diser göttlichen Verordnung nicht einerley meinung führen / indeme fürnemlich auch unter den unsern der seelige Herr D. Lucas Osiander dieselbe / in seinem so genannten Id est, solcher massen übersetzt:

Si rixati fuerint viri, & percusserit quispiam mulierem prægnantem, & abortivum quiddam fecerit, enixa sc. mortuum infantem, aut mox præmaturo partu morientem; sed Ipsa vixerit, percussor subjacebit damno, i. e. numerabit marito prægnantis mulctam, quantum maritus mulieris, pro extincto in matris utero infante, expetierit, & Arbitri æquum esse judicaverint. Sin autem Mors ejus prægnantis mulieris ex abortu fuerit subsecuta, tùm percussor reddet animam pro anima, i. e. vitam suam profundat pro vita prægnantis, cui causa mortis fuit.

in *commentar. ad d. tx.*

29 Daß aber hingegen nicht allein die siebenzig Griechische Interpretes disen textum so wohl von der Leibesfrucht selbsten (intel-
30 lige sub dicta distinctione inter partum animatum & non animatum, rectiùs inter vitalem & non vitalem.

Jungatur B. Collega noster Dn. D. Bardili, in *conclusion. theoret. practic. exerc. ad posterior. π. part. 32. conclus. 4.*)

als von der gestossenen oder geschlagenen / und hiervon gestorbenen schwangeren Mut-
31 ter interpretirt haben; sondern solche explicatio auch fast von allen modernis Theologis tùm Evangelicæ, tùm Romano-Catholicæ religioni addictis, approbirt werde / das erhellet ex ipsa laudatorum Interpretum, hac videlicet in Latinum idioma transposita, explicatione: Si rixati fuerint viri, & percusserint mulierem prægnantem, exieritque fœtus ejus, si quidem informis, mulctâ mulctabitur percussor. Si verò jam formatus, dabit animam pro anima;

quam refert Johann-Jacobus Wissembach, *Disp. ad posterior. Pandect. part. 31. ad lib. π. 47. θ. 4. pag. 465.* & ex illis, quæ docet B. Dn. Abrahamus Calovius, in *commentar. ad d. tx.* in verbis: *Vulgatus pariter castigandus erat, qui tantùm ad mortem Matris restringit; cùm* infanticida *tàm reus fuerit, quàm* Matricida; *ut fatetur Cajetanus, Cornelius à Lapide, & Grotius.* 32
B. hujus nostræ Academiæ Cancellarius Dn. Johannes Adamus Osiander, in *commentar. ad Pentateuch. ad d. tx. Exodi 21. Q. ad vers. 22.* verbis: Nostri Theologi tùm Fœtûs, tùm Mulieris exitium intelligendum asserunt. Et ut etiam Romano-Catholicæ Ecclesiæ Doctoris formalem de his sententiam referamus, à Calovio laudatus Cornelius à Lapide, celeberrimus Academiæ Lovanienfis Professor, de his ita: Idam, inquit, erat judicium, si percutiens non occidisset prægnantem; sed illi prolem jam animatam excussisset, itàque eam necasset. Hic enim, utpote infanticida, perindè reus erat mortis, atque Matricida. Id disertè significant Septuaginta, dicentes: Si proles perfecta habeat membra, ità, ut sit plenè effigiata, & quasi parvus quidam vir, sive virunculus, tunc qui illam matri prægnanti sua percussione excutit, animam dabit pro anima, id est, vitam suam, cujus anima est causa, dabit pro vita Prolis, ut, sicut eam excussit & occidit, ità occidatur & ipse. Quibus ge- 34
mina tradit, & quidem ex omnibus, quos viderimus, plenissimè, Guilielmus Zepperus, in *explanat. forensium LLum Mosaicar. lib. 4. cap. 15.* ubi ità egregiè: In hoc, ait, casu Lex Divina distinguit, an Mors subsecuta sit, nec ne? ubi dissentiunt Interppr. an Prægnantis, an Fœtûs, an verò Utriusque Mors intelligenda sit? Verba textûs, accuratiùs inspecta, Fœtûs quidem mortem significare videntur. Ità enim illa habent: Si egredietur Fœtus, nec tamen sequatur mors, videlicet fœtûs. Ac fieri potest, ut Mater superstes maneat, fœtu tantùm peremptô: Quanquàm ad Reum nihil referat, an alteruter, an verò uterque internecioni detur. Animâ enim illi suâ, pro facinore hoc homicidiali, litandum est, uter tandem ex his tragicus eventus consequatur. Deindè Lex Divina inter Fœtum maturum & immaturum, animatum & inanimatum distinguit, cùm in pœnæ sanctione dicit: NB Animam pro anima. Si ergò Fœtus adhuc sit embryo, adeòque nondùm animatus, Percussor cædis teneri non videtur. Quia enim & Mater & Fœtus percussione illâ afflicti & debilitati sunt, solatium & damni levatio meritò penditur. Sin animatus fuerit fœtus, mortis pœna luenda est. Atque hoc pacto Lex hæc ap. Gratianum, *C. 32. Q. 2. Can. Quod verò.* & *Can. Moyses.* declaratur, ubi ex Augustino, *in libb. Qq. Exodi* probatur, non esse ho- 35
micidam, qui abortum procurat, antequàm

ani-

anima corpori sit infusa. Et addit ibidem
36 Glossa, antequàm lineamenta corporis habeat fœtus, animum non infundi. Allegantur etiam Leges Civiles, (Lex videlicet 38. §. 5. & L. 39. ff. de pœn.) quæ similiter habent. Ex quibus satis patet, Prolem in hac Lege excludi minimè posse, cùm dicitur: Si mors fuerit, videlicet subsecuta, tunc dabit animam pro anima; adeòque & Matris, & Prolis animam vel vitam, aut
37 alterutrius intelligendam esse. Faciliùs quidem fieri potest, ut, Matre superstite
38 manente, Fœtus emoriatur. Ac gravius videtur, Fœtum animatum, quamvis utero adhuc incluſum, occidere, quàm in lucem editum. Quemadmodùm enim sua
39 cuique domus tutissimum debet esse refugium; & domi suæ, quàm in agro, hominem occidere, crudelius est; ità atrocius censeri debet, Fœtum, qui in lucem editus nondùm est, in utero necari, in quô, tanquàm destinatâ sibi & propriâ domô, la-
40 tet. Addantur omninò, quæ à LLum in Exodo & sacris Pandectis contentarum callentissimo Philone ad sæpecitatum tx. in *libro de specialib. LLb.* his formalibus traduntur: Sin autem quis, rixando cum muliere gravida, pugnos in ventrem inflixerit, ità ut abortus sequatur, si abortivum informe fuerit, multetur, tùm propter Violentiam, tùm quia fuit impedimento Naturæ, hominis animalis pulcherrimi opificium exorsæ. Quodsi formatus fœtus absoluta membra & in ordinem digesta habuerit, moriatur percussor; Jam enim erat Homo, qui in Naturæ officina interemptus est, nondùm ab ea prolatus in lucem, similis statuæ latenti apud fictorem suum, & nihil aliud expectanti, quàm dùm illi libeat populo spectandam proponere. Addantur pluscula his consimilia, quæ solicitè congessit Alphonsus à Castro, in *tract. de partu naturali & legit. cap. 1. §. 2. num. 14. cum seqq. & cap. 16, §. unico. num. 5. & seqq.*

41 Nach all diser außführung würden wir in subſtrato, wann das Corpus delicti seine richtigkeit hätte / keinen sonderlichen anstand haben / wider den super facto Beclagten Schaubeckher / die äusserste Todesstraff an hand zugeben / in fürnemlicher betrachtung / daß wir diß ohrts gar nicht in talibus terminis versiren / daß Schaubeckher irgends mit einem andern Mann in einer Rixa begriffen gewesen / da er seine darzwischen geloffene Stieftochter / wider bessern
42 willen / und von ungefähr gestossen hätte: In cujusmodi casu quòd nec dicti textûs sacri venerandi Interpretes, nec Jurisprudentes pœnam mortis definiant, in individuo determinat B. Cancellarius Osiander, in *dicta Q. ad vers. 22.* in verbis: Qui casu hujusmodi fortuito Fœtum, cujus exitium non intendebat, perdit, eum pari, cum eo, pœna, qui sciens volens alterum adultum hominem interfecit, affici duriùs vulgò judicatur. Animus enim non erat, ut fœtum læderet, nedùm interficeret; præterea nec illam (nempe gravidam matrem) ullo modo afficere volebat, quâ læsâ fœtus ejectus fuit: Agitur enim de eo, qui, cùm alterum percutere vellet, ictum invitus in mulierem declinavit. Ergò non nisi remota cædis causa est, & quidem præter animi intentionem. In qualibus terminis etiam Imperiale rescriptum accipimus in *L. 5.* ubi ità Augusti: Qui adsevera- 43
rat homicidium se non voluntate; sed casu fortuito fecisse, cùm calcis ictu mortis occasio præbita videatur, si hoc ita est, neque super hoc ambigi poterit, eum volumus liberari. *Cod. ad L. Cornel. de sicar.* Quibus convenienter etiam decidit Sebastianus Medices, de *casib. fortuit. part. 5. Q. 1. n. 43.* eumq; allegans Antoninus Tessaurus, *dicta Decis. 12. num. 2. in fin.* Sondern 44
es ist hingegen gegenwärtige Sache dergestalten bewandt / daß super Facto Beclagter Schaubecker mit seiner Stieffrochter der Riesin allein / in absentia ihres Manns / als welcher beraits in seinen Weinberg / denselbigen abzulesen / gegangen war / einen schlimmen Zanckh angefangen / mit schelt- und schmähworten gegen ihrem abwesenden Marito, und Ihr / umb sich geworffen / und / da Sie ihm eben auch nicht stille geschwigen / Er / in gegenwart ihrer Mutter / in einer so sehr gefährlichen postur / daß er mit aller macht auf sie zustossen können / nemlich auf der ohneinsuntersten staffel der Stiege stehend / mit allem fleiß / seu data opera, auf ihren grossen Leib / und in specie auf den Nabel / einen solchen gewaltigen und grausamen Stoß / im Zorn geführt / daß es einen grossen Knall in derselbigen leib gethan / das Chorion zerrissen / und mithin auch das Wasser gebrochen; Sie aber in einer halben Unmacht an den Heerd hingesunckhen / auch so gleich umb den Nabel grausame Schmertzen / und ungewöhnliche Kindswehen bekom̃en; dessen ungesehen und daß ihm noch darzu sein Weib gesagt / daß der Tochter das Kind abgehen möchte / so hat er jedoch ein Klötzlein holtzes / so die so gefährlich gestossene Tochter nicht mehr in ihrer hand zuhalten / und in den ofen zuwerffen vermocht; sondern aus der hand fallen lassen / aufgehoben / und Ihro (wiewohl ohne weittern schaden) nachgeworffen / und auf obige anzeig / daß Ihro das Kind abgehen möchte / anders nichts regerirt / alß diſe formalia: Ha so gahts;

nach eyd- und umbständlicher depoſition der Stieftochter selbsten / und ihrer Mutter

ad *Artic. probatorial. 3. & 5. seqq. eorumque specialia interrogatoria.*

45 Wie nun aus diſem kurtzen compendio Facti des Verhafften boßhaffte Intention ſeine / am hellen Tag / vor ihme geſtandene hochſchwangere Stieff-Tochter / auf ihren groſſen Leib / mit dem Fuß / ſo gefährlich und gewaltſam zuſtoſſen / an dem heiteren tage ligt / und mithin auch an ſeiner indirecta voluntate, ihre unter dem hertzen getragene Leibesfrucht vor der Zeit zuertödten / nach diſes Todsgefährlichen und höchſtbeſchwehrlichen Stoſſes beſchaffenheit / vermög ſchon oben angeführter rechtlicher Præſumption, kein zweiffel waltet; auch ihne hiervon weder einige juſta, noch vehementiſſima animi excandeſcentia, ſive Ira ullatenùs loßzuwürckhen vermag / wohlerwogen aus den Actis weder diſe / noch ſene / zu verificiren / und was wegen des weggenomenen Herbſtgeſchirrs von ihme movirt worden / nach allen in Actis ſpecificè befindlichen / und hiehero vel verbo erhohlenden Umbſtänden / ad Iræ Juſti-
46 tiam ſtabiliendam, da zumahlen der Verhaffte diſen gantzen Zanckh angefangen / nicht für ſufficient angenommen werden kan;

per ea, quæ ſolidè hanc in rem commentatur B. Dn. Lauterbach, in *pecul. diſſert. de ira, eiusque in Jure effectib. §. 45. & ſeqq. usque ad §. 61.*

Alſo bleiben wir nochmahls einträchtig
47 bey diſer beraits obgedachten meinung / daß / wann bey diſem höchſtbeſchwehrlichen Facto auch das Materiale ſeine richtigkeit hätte / der Verhaffte mit der äuſſerſten Todesſtraff nicht verſchont werden könnte;

juxta ea, quæ, ultra ſuperiùs laudatos, tradit etiam Felinus, ad *Capit. Sicut. X. de homicid.*

48 Dann es bleibet darbey / daß / wann jemand den andern mit einem lethifero, ſive ad occidendum idoneo inſtrumento ſchlägt / ſticht / oder ſtoſt / und alſo auch wann er mit der Fauſt oder Fuß / in periculoſa corporis parte, einen ſchlägt oder ſtoßt / und beſonders im Zorn / da die ſtärckhe / gewalt und beſchwehrligkeit des Schlags oder Stoſſes vermehrt und ergröſſeret wird / Er ab animo occidendi, minimùm indirecto, nicht frey geſprochen werden könne; prout, ultra ſuperiùs laudatos, Huberus, in *prælectionib. ad tit. ff. ad L. Cornel. de ſicar. §. 5.* quando partim Marciani, in *L. 1. §. 3. ff. de ſicar.* partim propriis verbis, de hôc nempe animo occidendi, ex re conſtituendum, dicit. Quando de animo palàm demonſtrato non conſtat, Res ipſa Factique Circumſtantiæ præſumptiones Juris ſuggerere debent. Marcianus: Nam ſi Gladium ſtrinxerit, & eo percuſſerit, indubitatè occidendi animo id eùm admiſiſſe. Ponit indiſtinctè, qui gladio percuſſit, adde cultro, haſta, ſclopo, ſimilive inſtrumento ad occidendum uſurpari ſolito; NB ſi iratus, non poteſt dubitari, quin occidendi animum habuerit, aut ſi fortè Vulnus ſolummodò imaginatus ſit, non credimus, hoc eſſe dolo carere, ſi quis apud animum ſuum fingat ſe nolle occidere, dùm hoc agit θυμῷ ἑλόντος volens, quod occidentes faciunt, & dùm occidit.

Und obgleich von diſer magis communi 49
DDrum ſententia, quòd & talis Percuſſor, qui calce prægnantem tàm periculosè petit, capitali eapropter ſupplicio ſubjaceat, einige andere ſimpliciter abgehen; quos inter Teſſaurus, *loco ſuprà jam adducto.* & Andr. Alciatus, ad *L. 162. num. 5. ff. de verb. ſignific.* Ægid. Boſſius, in *pract. crimin. tit. de homicid. num. 5.* ex eo, quòd dolus ad necem embryonis, ſive partûs in utero materno conſtituti, non proximè concurrat, neq; talis percuſſor directò, contra illum, dolosè quid agat; ſed tantummodò mulieri nocere intendat; præſertim cùm etiam calor iracundiæ plerumque rixantium oculos occæcantis veniam mereatur; imò etiam expreſſus Juris textus definiat, quòd, ſine diſcrimine inter partum animatum & non animatum, non pœna mortis; ſed temporalis duntaxat exilii contra talem percuſſorem decerni debeat, nimirum in *L. 31. §. 5. ff. de pœn.* ubi Mortis ſupplicium tùm demùm inferri dicunt, ſi ex percuſſione (vel, de quo ibi ſermo eſt, poculo abortionis) ipſius mulieris mors ſit ſecuta; congruenter ſuperiùs ex *capite Exodi 21.* adducto Textui;

ut prolixiùs Teſſaurus, *dicta Decis. 12. num. 2.* hæc ità exequitur:

Andere aber hiebey diſen unterſchid ma- 50
chen / utrum talis Percuſſor, hoc propoſito & animo, ut abortum procuraret, prægnantem percuſſerit, an ſine hoc animo, ut priori quidem caſu, ſi partus fuerit animatus ſeu vitalis, pœnæ ultimi ſupplicii; ſi verò vel partus nondùm fuerit vitalis, vel dicta dolosa intentio deficiat, tunc pœna tantummodò extraordinariæ locum indulgeant: ut videre eſt apud Matthiam Berlichium, *parte 4. conclus. 8. num. 49. & ſeq.* Danielem Claſenium, in *commentar. ad Artic. 133. Ordinat. Criminal. Carolinæ, pag. 560. & ſq.* Dn. Chriſtian. Wildvogel, in *Diſſ. de jure embryonum, cap. 4. §. 7.* Müller. ad *Struv. exerc. ad π. 48. §. 79. lit. β.*

So iſt jedoch / was von der erſten / Teſ- 51
ſauri nimirum & ipſius aſſeclarum, ſententia zuhaltten / in hucusque deductis genugſamlich außgeführt / und daß diſes derſelben haupt-fundament, quòd in *L. 38. §. 5. ff. de pœn. in* caſu, ſi Partus in utero conſti-

tutus,

tutus, ex poculo abortivo, vel Calcis, aut alio ictu matri illato, vitam amiserit, pœna ultimi supplicii non præfiniatur, von keinem bestand sey / das ergibt sich ex ipsa illius litera, & his conceptissimis illius verbis: Quodsi eô Mulier, aut Homo perierit, summo supplicio afficiuntur: Ubi utique 54 verbum, Homo, non ad eos tantùm, quibus poculum amoris, vel abortionis, ipsis fuit propinatum; verùm etiam ad Partum, qui jamdùm homo erat, seu vitalis & formatus, (Informis enim magis hominis spes, quàm jamjàm homo est.) cùm abigeretur, vel excuteretur, haud dubiè referendum;

Johann-Jacobus Wissenbach, *dicta Disput. 31. th. 5. pag. 465.*

54 ità nempe, ut isto generico nomine, Homo, Jctus procul dubio studiò & hoc fine usus fuerit, ut, cùm embryo seu partus in utero constitutus vel sexûs masculini, vel fœminei esse possit, utrumque sub illo complecteretur;

ut egregiè B. Dn. Scheinemannus, in *Dissert. de tempestivit. ætatis humanæ, part. 1. cap. 3. §. 6.* Henric. Hahnius, ad *Wesembec. tit. de sicar. num. 5.* Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. Pandect. 47. tit. de abactopartu, cap. 2. num. 2.*

55 So viel aber die andere meinung betrifft / so thut dieselbe unserm decisо, der ursachen / keinen abbruch / dieweilen derselben patroni selbsten sagen / quòd, si de animo percutientis constet, mulierem gravidam eô fine & animo, ut abortus sequeretur, fuisse percussam, abortu sequutô pœna mortis obtineat; ubi verò de animo percussoris non constat, tunc ad Conjecturas, nempe ad Qualitatem factæ percussionis, ejus Causæ, Personarum, & similium aliarum Circumstantiarum respicere oporteat;

ex doctrina Farinacii, *suprad. Q. 122. num. 151. in medio. vers. Tertio casu recurrendum esse.* Covarruviæ, in *Clement. Furiosus. 1. tit. de homicidio, part. 2. §. 3. num. 1.* Berlichii, *d. Q. 8. num. 52.* Clasenii, *d. l.*

56 Wohlerwogen nun kaum ein grösserer Gewalt in percutienda Muliere prægnante außgeübt werden kan / alß durch einen dergleichen / von einem / der in loco paulo editiore (alß diß ohrts vom Verhafften / so gegen der Stief-Tochter Zwey staffeln höher auf der Stiege gestanden) stehet / mit gewalt und im Zorn / recht auf die mitte ihres schwangeren Leibs / ja gar auf den Nabel außübenden Stoß / warvon alsgleich mit einem grossen Knall das Chorion zerspringt / und mithin auch das Wasser bricht und außlauft / auch zugleich grosses Reissen und Schmertzen mitfolgen; aus dergleichen höchstgefähr- und beschwehrlichem Stoß aber der Animus indirectus seu Voluntas occidendi nicht unbillich præsumirt wird / so wohl / als wann 57
jemand auch nur mit der Faust an die Schläff einen schlägt: Tunc enim quòd pariter Animus hominem occidendi præsumi debeat, Divinæ & humanæ leges nos edocent:

Exodi 21. vs. 18. ibi: Und einer schlägt den andern mit einem Stein oder mit einer Faust. *L. 27. §. 22.* verbis: Si Mulier, pugno à te percussa, ejecerit. *ff. ad L. Aquil.* post plures, Carpzovius, *dicta Q. 3. num. 38. & seqq.* Ulricus Huberus, in *prælection. ad tit. ff. ad L. Cornel. de sicar. §. 5. in fin.* ibi: *Caput pugno percussit, qui inde mortem contraxit.* prolixè Farinacius, *Q. crim. 125. n. 366.*

So ist auch ex mente istorum Doctorum an disem deciso, daß ein solcher höchstgefährlicher Stoß auf den Bauch die Todesstraff nach sich ziehe / kein zweifel zutragen.

Und auf gleiche weiß antworten wir auch 58
allen den jenigen / die da sagen / quòd ille, qui solo Calce aliquem percussit, hoc animo occidendi haud fecisse præsumi vel intelligi debeat;

ut decidit Alexander, in *addit. ad Bartol. in L. 1. §. Divus. ff. ad L. Cornel. de sicar.* & ibi etiam Cumanus, *num. 3. ante fin.* Baldus, ad *L. 1. num. 2. in fin. Cod. de emendat. servor.* cum Signorolo, Fulgosio, Marsilio, Carerio, Blanco, Claro, Menochio, Brunoro â Sole, Prosper Facinacius, *Q. crimin. 126. num. 143.* qui ad hoc comprobandum tx. in *L. 5. Cod. ad L. Cornel. de sicar.* adducit. post Paulum de Castro, Salicetum, Covarruv. Tiraquell. Gomez. Felinum, Grammatic. & alios, Josephus Mascardus, de *probation. conclus. 865. num. 4.*

& quæ etiam in specie de prægnante Mu- 59
liere calce percussa, in eandem sententiam, licet minùs excocta, tradit Jacobus Butrigarius.

ad *L. 1. vers. Et certè quæstio de muliere prægnante.* præprimis in verbis: *Aut actus non erat* ordinatus ad mortem, *ut quia* cum pede percussit *ibi, tunc non potest præsumere dolum.*

Dann daß auch diser / in hac generalitate 60
verfaste / sententia nicht absolutè und simpliciter anschlage; sondern in alle weege in talibus terminis, wann dergleichen / seu Pugno, seu Calce aut pede illata Percussio an einem gefährlichen / sive mortis periculo leicht und offt unterworffenen Theil des leibs angebracht / limitirt werden müsse / das erhellet ex specifico deciso Pontificis,

in *Capit. Significasti. 18.* in hisce finalibus illius formalibus: Tùm ratione Partis, in qua fuit ille percussus, in qua de modico ictu quis lethaliter solet lædi. *X. de homicid.* ibidemque Barbosa, & DDres

commr. præcipuè Felinus, *num. 11.* aliique complures, quos prolixo catalogo, variantes ipsorum sententias conciliando, collaudat Mascardus, de *probationib. conclus. 865. num. 8.*

61 Gleichwie nun / wann jemand den andern auch nur mit einer Faust / oder mit einem Steckhen an einen todsgefährlichen Theil des Haupts schlägt / & imprimis si quis vel Cerebrum, vel Tempora vehementer percutiat, die Rechtslehrere communissimè den schluß formiren / quòd hujusmodi Percussor ab animo occidendi non possit immunis præsumi vel credi, & dehinc apud ipsos hæc passim sint obvia, quòd percussiones capitis semper arguant intentionem mortis inferendæ, intellige si illæ circa Cerebrum sint factæ, eo quòd cerebrum,
62 secundum Philosophum, sit membrum divinum, quô læsô simùl omnes Spiritus vitales de facili, seu verbo Innocentii III. in *dicto Canit.* modico ictu deficiunt:

63 Felinus Sandeus, *cit. loc.* ubi *num. 11.* generalem format Regulam, quòd ratione Loci percussi cognoscatur Animus occidendi; collaudato in eandem sententiam Angelo, *ad L. 1. §. Sed si clavi. ff. ad L. Cornel. de sicar.*

64 Also walttet kein zweiffel / daß noch vielmehr aus einem dergleichen / auch mit dem Fuß mit vollem Gewaltt / auf einer hochschwangeren Weibs Persohn Bauch / und besonders den Nabel / in grossem Zorn geführten Stoß / warauff immediatè die bereits angezaigte Effectus erfolgt / kein anderer Animus, quàm occidendi, minimùm indirectus, colligirt werden möge;

ex specifica doctrina laudati Mascardi, *cit. loc. num. 8.* ibi: Nisi ex qualitate & loco Percussionis & ex Modo percutiendi aliter judicandum esset, ut si Percussio sit facta in Capite, vel alio in loco periculoso; quia eo casu præsumitur id egisse animo occidendi, & ità pœnâ ordinariâ est puniendus, si percussus moriatur. Quam etiam communiter approbatam testatur Ludovicus Carerius, in *Practica crimin. §. Homicidii. num. 31,* verbis: *Nisi percussio fuisset facta* in loco periculoso, & mortali &c. Petrus à Placha, in *epit. delictor. lib. 1. cap. 26. num. 8. vers. Quod verò annotavimus.* Prosper Farinacius, *d. Q. crimin. 122. num. 151.* ibi: *Quòd ex qualitate percussionis colligitur animus percutientis.* Ex Bossio, Claro, Gratiano, Caballo, Conciolo, & aliis, Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Homicidium. n. 28.* ibi: *Nisi tamen percussio esset facta in parte corporis periculosa &c.*

65 Und daß endlichen diser / in beydes Göttund weltlichen Rechten wohlgegründeter sentenz auch per *L. 5. Cod. ad L. Cornel. de sicar.* kein abbruch geschehe / das zaigt sich ab dem / was bey derselben gantz wohl annotirt Dionysius Gothofredus,

in *notis ad illam, lit. d.* Quibus haud absimilia etiam in *Capit. Significasti. 16. X. de homicid.* vderipossunt. Addantur jam suprà de ista Lege à nobis notata.

Nachdemmahlen aber Ein allhiesige löb- 66
liche Medicinische Facultät / in ihrem über diese hochwichtige Sache requirirten Guthachten / nach innhalt der Anlag / sich weiter nicht / als dahin / vernemmen lassen / daß ein solcher Stoß / dergleichen der verhaffte auf seine groß-schwangere Stief-Tochter geführt / der Gebuhrt eines so schwachen Kinds adæquata Causa wohl NB. seyn könne / indem er zumahlen mit einem Knall geschehen / auch das Wasserbrechen / und unnatürliche Weehen so gleich gefolget; und hiehero sich auch die an dem Kind in inspectione befundene Röthe / Bläue / Bräune des Pericranii / wie auch das sub Cranio befundene Bluth einmahl auch schickhen; so dann der schwangeren und gestossenen Mutter Zorn / Schreckhen und Schmertzen hieran nichts benemmen; sondern solches befördern / und aus übel ärger machen:

Wir auch / in gepflogener Conferentz mit 67
denselben / keine solche positive und richtige antwort / daß Sie es gewiß glauben und sub credulitate aussagen können / daß das / in so wenigen stunden hernach / ohne difficultät / an die welt gebohrne Kind sein leben præcisè von disem Stoß verlieren müssen / von Ihnen erlernt; sondern letzlich nur dises / daß von dergleichen gewalttigen Stössen die in utero tragende Kinder ihr leben frequenter verlieren können / daß aber auch disem Kind es also ergangen / von Ihnen nicht asserirt werden möge; in antwort erhaltten; So müssen wir wohl à pœna ca- 68
pitali diß ohrts abstrahiren / dessen unangesehen / daß sonst auch ob talia lethifera Vulnera, ex quibus Mors utplurimùm sequitur, die pœna Gladii decernirt zu werden pflegt;

juxta ea, quæ ex DDbus tradit Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 26. num. 3.* Ludov. Molina, de *J. & J. tract. 3. Disp. 32. num. 4.* Dn. Collega noster D. Majer, in *Colleg. Instit. ad §. 5. Inst. de publ. judic. pag. 1094.*

Wohlbetrachtet / daß doch noch eine meh- 69
rere ungewißheit bey einem solchen in utero materno noch gelegenem Kind / als dessen Tod endlich ex variis Causis, non ràm facilè indagandis, wie bey einer vor augen ligenden Wunde / causirt werden kan.

Und weilen zumahlen auch die Herrn Theo- 70
logi, und Jurisconsulti, obenangezeigter massen / über diser Quæstion: Ob / wann ein schwangeres Weib gefährlich geschossen worden / alsd daß Ihr die frucht abgehet / die

die äusserste Todesstraff/ nach verordnung der Gött- und weltlichen Rechte/ decernirt werden solle? nicht einerley meinung führen/ so vermeinten wir/ daß zwar à pœna capitali zu abstrahiren; Jedoch aber pœna
71 morti proxima, nempe Fustigationis, cum perpetua ex Ducatu hoc Relegatione, nicht nachzusehen/ angesehen der Verhaffte seines Handwerckhs zwar ein Schneider; aber solches (als viel wir aus den Actis ermessen) nicht sonders treibt; sondern mit seinen wenigen Feldgüthlen sich nährt/ auch mit seinem Weib/ und ihren Kindern/ schon viele Jahr her/ in überausgrosser/ und/nach des Weibs weehmüthigen Clagen/ todsgefährlicher Feindschafft lebet/ und so grosse sævitiam gegen Ihr außgeübt/ daß Sie nicht allein einstens die Gichter bekommen; sondern auch ihr Gehör fast gäntzlich verlohren; auch dessentwegen umb die Separation zu Tisch und Bett demüthigst zu suppliciren/ bloß vor ergebung dises tragici Casûs, vorhabens gewesen. Ja er Ihr auch noch jetzt in seiner Gefangenschafft kein guthes wortt gibt;

gestalten das alles/in braitterem innhalt/ theils in dem Rotulo examinis Testium, und theils in dem/ der Fiscalischen Schluß-Schrifft beygelegten/ Memorial an den Herrn Specialem und Vogten zu Bietigheimb/ nachgesehen werden kan:

71 Es wolten dann unsers gnädigsten Fürsten und Herrn Hochfürstl. Durchl. in ansehung seines Alters/ ihme gnade erzaigen/ und erstbesagte Straffe des Ruthenaußhauens/ und ewiger Landsverweisung in ein anders genus pœnæ, Operarum videlicet publicarum, gnädigst verwandlen: In deren entstehung publicirt werden könte nachfolgende

Urthel.

IN der Rechtfertigung unsers gnädig- 73
sten Fürsten und Herrn Anwalds/ Anclägers/ an einem/wider Christian Schaubeckher/ super Facto Beclagten/am andern theil/ erkennet hiemit Ein Ehrsames Gericht/ auf Clag und Antwort/ eydlich abgehörte Kundschafften/ auch all ander Gerichtliches für- und anbringen/ nach gethanem Rechtssatz/ genommenem bedacht/ und eingeholtem rath/ mit urthel vor recht: Daß Beclagter/ wegen seiner begangenen und bekannten mißhandlung/ dem Nachrichter an seine hand und bande gelüfert/ von ihme ein Viertelstund an den Pranger gestellt/ von dar mit ruthen außgehauen werden/ und/ nach außgestellt geschwohrner Urphed/ dises Herzogthumbs auf ewig verwisen seyn solle.

Wolltten Wir/ zu behuff der hochheilsamen Justiz, denen Herrn unverhalten lassen. Actum Tübingen/ in Collegio nostro, den 8. Martii Anno 1712.

CONSILIUM SEXAGESIMUM SEPTIMUM.

SUMMARIA.

DE Revisione Processûs criminalis adversus Sagam *nonnihil præcipitanter instituti.*

Præmittitur Sententia definitiva. *num.* 1.

Eadem in Quatuor membra *dispectur. num.* 2.

Adducuntur Primi Membri Rationes. *num.* 3. *usque ad num.* 5.

In illis, quæ publicam Salutem concernunt, Judex *suum* officium, *etiam* propriô motu, interponere *debet. num.* 5.

Ad publicam Salutem *imprimis etiam* publica inter Concives pax *& tranquillitas pertinet. num.* 5.

Stabilitur Secundum *præmissa* Sententiæ membrum *pluribus*, *tùm* per ἄρσιν, *tùm* θέσιν, *adductis,* rationibus. *num.* 6. *usque ad num.* 131.

Ad fundandam Territionem realem *etiam* illorum depositiones *sufficiunt*, quibus à persona Magiæ suspecta, *vel* in corpore, *vel* in bonis, damnum illatum *esse constat. num.* 8. *& seqq.*

In Criminibus exceptis *etiam* inhabiles Testes *admitti oportet. num.* 11.

In Delictis, *quæ* valdè difficilis *sunt* Probationis, *talis* admittenda *est* probatio, qualis potest haberi. *num.* 12.

Inter Delicta difficillimæ probationis, & excepta, *cumprimis etiam abstrusissimum* Crimen Magiæ *refertur. num.* 10. & 13.

Exceptio Inimicitiæ, *Testi objecta, etiam* à Fiscali probanda. *num.* 14.

Hanc Exceptionem, *per totum Processum*, non objiciens tacitè *eidem* renunciâsse *censetur. num.* 15.

Quando singulæ probationes, *per singulos Testes factæ*, tendunt ad unum eundemque finem, *tunc* Exceptio Singularitatis, *regulariter, præprimis in Crimine Magiæ*, iisdem nihil derogat. *num.* 17.

Testibus ad solos Articulos, & non etiam ad *simùl exhibita* Interrogatoria examinatis, totum Testium Examen, *si hoc repeti nequeat*, vitio nullitatis *afficitur. num.* 19.

Ne quidem in Processu Inquisitoriô Specialia Rei Interrogatoria, *absque nullitate*, intermitti *possunt. num.* 20.

Quando Pars ipsa beneficio interrogandi *non utitur*, *tunc* neque Judex *aliquam ejusdem* rationem habere *tenetur. num.* 21.

Invito non confertur Beneficium. *num.* 22.

A liberô Partis arbitriô *dependet*, utrum Specialia Interrogatoria *ad Articulos contrà se productos* dare velit, nec ne? *num.* 22.

Examen, & Confrontatio Inquisiti cum testibus *quomodo fieri debeat? num.* 25. *& seqq.*

Asserto Judicis, *cujuscunque dignitatis*, in causis coram ipsô *vel* adhuc vertentibus, *vel* jam decisis, *non aliter* credendum, *quàm* si, & quousque *illud* probetur ex Actis. *num.* 32.

Denunciatio Transmissionis Actorum *ad impartiales* hodiè, *per generalem ferè Consuetudinem*, in Processu Inquisitorio, non *amplùs* est necessitatis. *num.* 33.

Hæc Consuetudo *licet magis* Corruptelæ, *quàm vera Consuetudinis* rationem habeat; Judici *tamen*, *modo dictam* Denunciationem intermittenti, *plenariam* à pœna immunitatem *præstat. num.* 34.

Quæ necessariò antecedere *debuerunt*, ex subsecutis præcessisse præsumuntur; *licet* non omnia *specificè* Scripturæ *legantur* inserta. *num.* 40.

Quando Stipulatio præsumatur? *num.* 40.

Si ju. ex Inquisito, post præambulam Territionem verbalem, tùm Forcipes pollicum, die Daumenstöckhe/ *tùm* Pedicas, die Beinstöckhe/ *successivè* applicare jussus. *saltem* posteriores applicando, Confessionem extorserit, *tunc, per hoc, neque* Processus irritus, *neque* Judex *ulli* pœnæ obnoxius *redditur. num.* 41.

Constrictio pollicum minùs *est* dolorifica, *quàm* Compressio crurum; *quamvis* nec magnum, *etiam hoc respectu, inter ipsas, intercedat* discrimen. *num.* 43. *& seqq.*

Forcipes pollicum *ad* realem Territionem *pertinent. num.* 45.

Hujus Quæstionis: Quantum temporis spatium inter Torturam & Confessionis Ratificationem (die Besibnung) intercedere *debeat? determinatio prudentis* Judicis arbitrio, *pro Personarum qualitate, & Tormentorum quantitate*, relinqui *debet. num.* 50.

In hoc tamen plerique DDres conveniunt, quòd sufficiat, *si* Judex Reum per unum diem, & unam noctem, requiescere *sinat. num.* 51.

Etiam in Ducatu Wurtembergicô *hanc ipsam* Ratificationem post elapsum spatium viginti quatuor horarum, *coram Septem masculini Sexûs, & honestæ vitæ Testibus*, fieri *sufficit. num.* 52.

Territionem realem *Carpzovius non malè* leviuscula Torturæ præludia *appellat. num.* 53.

Executio Pœnæ capitalis post ratificationem *Confessionis* tertio die *legaliter suscipitur. num.* 55.

Intimatio Sententiæ capitalis, *contra aliquem ferendæ. ad instantiam Accusatoris vel in Processu inquisitorio, etiam ex Officio, minimùm* tribus ante Executionem diebus, *fieri debet. num.* 57.

Quando

Quando legitimè Tortus suam Confessionem, *debitô tempore, locô & modô ratificatam*, in ipsô Executionis die revocat, *tunc* Judex *universa* Inquisitionis Acta *denuò* ad impartiales Jctos transmittere *tenetur. num.* 74. *& seq.*

In causis criminalibus *hodiè* Judices *nihil ipsi statuere valent*; *sed* præcisè Jurisperitorum consilium *requirere, illudque* necessariò sequi *tenentur. num.* 76. *& seq.*

Hæc *Jurisprudentum consilium requirendi* necessitas Judicibus, *in Nemesi Carolina*, quinquagies septies injungitur. *num.* 76.

Hodiè Judex, *regulariter*, non necessariò secundum Responsa Jurisprudentum Sententias suas publicare *tenetur. num.* 78.

Aliud *tamen* dicendum, *ubi vel* Lege, *vel* Consuetudine, *vel etiam* Conventione *hoc in specie ità cautum reperitur. num.* 79. *&* 80.

Sententia, *quâ* severissima Vivicomburii pœna *contra aliquem decernitur, in Jure Romano* feralis *audit. num.* 79.

Quando Judex aggratiandi Jure gaudet, *tunc* mododicta *consilium Jurisperitorum sequendi* necessitas, *per Legem vel Consuetudinem generalem inducta*, ipsum non stringit, *num.* 80.

Sententia B. Carpzovii de revocatione Confessionis, *post legitimam ejusdem ratificationem, in die Executionis*, sine justâ causâ, *facta. num.* 81.

Quâ ratione Inquisiti Confessio, *ejusdemque* Ratificatio tàm firma *& efficax* reddi *queat, ut* Sententia condemnatoria, *etiam* in casu revocationis, eidem *nihilominùs* superstrui valeat? *num.* 82.

Sive Reus ex justâ *&* verisimili, *sive* ex minùs justâ *&* inverisimili causâ *suam* Confessionem *legitimè* ratificatam, *in die executionis*, revocet; *semper tamen* Executio *eapropter* differri, *&* Acta *inquisitionis* denuò ad impartiales Jctos transmitti *debent. num.* 83. *& seqq.*

Scopus iteratæ *hujus* Actorum transmissionis quisnam sit? *num.* 84.

Quid ante hanc *postremam Actorum* transmissionem Judici *priùs* faciendum? *num.* 86.

Etiam illo casu, quando Judex criminalis *non obscurè* animadvertit, *quòd ab Inquisito nihil aliud intendatur, quàm* ut dolosè differat diem, *atque* Executionis processum impediat, Nemesis Carolina *sæpedictam* transmissionem *nihilominùs* injungit. *num.* 87.

Textus expressus superat *omnium* DDrum autoritatem. *num.* 88.

Si necessitas *denuò* consulendi *Peritiores, in* casu revocatæ Confessionis, *etiam* illi Judici *incumbit, qui jam ante*, in ferendâ sententiâ, consilium Jurisprudentum secutus *fuit, tunc illa* multo magis, *in simili casu, tali* Judici incumber, *qui* Reum, sine prævia Actorum transmissione, *ad* ultimi supplicii, *& præprimis horrendissimam Vivicomburii*, pœnam *damnavit. num.* 89. *& seq.*

Crimen Magiæ *tàm* abstrusum *est, ut in illo etiam* Viri prudentissimi *&* sagacissimi facillimè errare *valeant. num.* 90.

Quo periculosiùs *in* occultis *ejusmodi* Criminibus *versamur, quoque* majori cum præjudiciô *illa sunt* conjuncta, *eo etiam* cautiùs *judex* in iisdem versari *debet. num.* 91.

Si Casus decisus à decidendo, *vel* in minimo, differat, Præjudicia *cum fructu* allegari nequeunt. *num.* 96.

In abstrusissimô Sortilegii *sive Magiæ* Crimine Judex non *ità* simpliciter, ut ipsi videtur, procedere *valet. num.* 97.

Ignorantia criminalium Judicum *sæpissimè* innocentibus interitum *parit. num.* 98.

Si cuilibet Judici in causis criminalibus, *præcipuè Sortilegii*, pro suô arbitrio procedendi facultas *libera competeret, tunc* uberrima, *per hoc*, delinquendi occasio *suppeditaretur. num.* 98.

Judi-

Judicem criminalem, *præprimis si Peritiores consulere omiserit*, Ignorantiæ Juris à pœnâ haud excusat. *num.* 99.

Judex criminalis *suo* officio minùs legitimè functus *etiam* ad Mulctam condemnari *potest. num.* 100.

Judices, ex justa causa, sese Partibus *aliquando etiam* terribiles ostendere *valent. num.* 102.

Sicuti Judex precibus calamitosorum non illachrymari, *ità etiam* contra *eos, quos* malos *putat*, excandescere non debet. *num.* 104.

Peccant, *qui* Iram in judiciis *præ se* ferunt. *num.* 105.

Judex Partem, *aliquid proponentem*, injustè vituperans *etiam* Injuriarum actioni subjacet. *num.* 106.

Legitimæ Sagarum Denunciationis requisita *quænam sint*? *num.* 107.

Confrontatio cum Sagis & Magis honestæ personæ existimationem haud patitur illæsam. *num.* 108. *&* 112.

Imò etiam sola Infamiam inurere *à multis creditur. ibid.*

Æquè ac *ipsa Criminalis Ordinatio* de speciali Inquisitione *nuncupatim hoc pronuntiat. num.* 109.

Confrontatio specialis Inquisitionis pars est. *num.* 109.

Inquisitio specialis *&* Confrontatio præsupponit, *Magistratum* personas inculpatas magiæ *vel* veneficii suspectas *habere. num.* 110.

Illegitima, *præprimis* ab una *saltem* Lamia *facta*, Denunciatio *ne quidem* ad specialem Inquisitionem *&* Confrontationem sufficiens *est. num.* 111.

Inquisitus, *sine præcedanea corporis delicti investigatione, vel absque alio Subtilegii indicio*, temerè confrontatus, *adversus Judicem* ex capite Injuriarum agere *procul dubio potest. num.* 112.

Ad Confrontationem sine indiciis *sufficientibus* neutiquàm *est* deveniendum. *num.* 112.

Judex contrarium faciens, *non saltem* ad Pœnam; *verùm etiam ad* Expensas *tenetur. num.* 113.

Victus victori, *regulariter*, in Expensas damnari *debet. num.* 114.

Firmatur Tertium Sententiæ membrum. *num.* 115. *usque ad num.* 131.

Fama *res admodùm* fallax, *&* fragilis, *valdeque* pernitiosa *est. num.* 116.

Hinc Judex, *præcipuè* criminalis, *ante omnia*, sollicitè in ejusdem originem inquirere *debet*, *num illa* personas fide dignas, graves, *&* honestas, *vel an saltem* vanum Vulgi rumorem *vel* levioris sortis homines *habeat* authores? *num.* 117. *& seqq.*

Famæ requisita *quænam sint*? *num.* 115.

Notabile effatum de *nimia* horundem Requisitorum multitudine. *n.* 120.

Fiscalis, sine justa causa Processum inquisitorium, *contra aliquem, instituens*, prætextu communis Famæ, *si non priùs in ejusdem originem & qualitates sufficienter inquisiverit*, non excusatur. *num.* 121. *& seq.*

Idem dicendum, si ipse Judicem criminalem ex capite Syndicatûs conveniat; *sed tamen postea nonnisi* leviores quosdam *&* vix censura dignos excessus *vel* defectus probare *valeat. num.* 123.

Procurator fisci *non saltem* in causa pecuniaria; *sed etiam* criminali, *modò* non capitali, *rectè prætendit*, *ut* Pars adversa ad ipsum suæ Actionis fundamentum *originaliter instruendum*, *omnia sua* Documenta *&* Acta *plenariè* edat. *num.* 124. *& seq.*

Communis Opinio, *quoad causas criminales hîc* contraria, *non saltem* opinionem æquè communem; *sed &* xxx. Juris expressos sibi adversos habet. *num.* 126. *& seqq.*

Textus expressus omnium DDrum authoritate potior. *num.* 128.

Processus ab initio nullus, *ex post facto, regulariter*, haud convalidatur; *licet* Probationes superveniant, *ex quibus* Fiscalis evincere *valeat*, se non omninò sine justâ Ratione processum movisse. *num.* 129.

Suprema

Suprema Tribunalia, *insuper habitis nudis Processûs Nullitatibus*, solam Facti veritatem, ipsiusque Causæ Merita *principaliter* respiciunt. *num.* 130. *& seq.*

Subnectuntur Quarti membri rationes. *num.* 132. *usque ad finem.*

Quando constat, Processum Syndicatûs non sine ratione à Procuratore fisci *institutum, tunc, regulariter*, Actio injuriarum *locum non habet. num.* 132.

Fisci Procurator nihil calumniandi, *vel* injuriandi animô *agere præsumitur, num.* 133.

Verba injuriosa, animo se, *&* suam causam defendendi, *contra alterum*, proferens injuriarum Actioni *eapropter* obnoxius haud est. *num.* 135.

Urthel.

IN Sachen/ sich haltend zwischen unserem verordneten Königlichen Fiscali, Clägern/ an einem/ so dann Ludwig Friderich/ Caspar Heinrich/ denen Heerwarthen zu Dannenfeld/ Beclagten am andern theil/ erkennen und sprechen/ von GOttes gnaden/ Wir Fridrich der Erste/ König in Preussen/ des heyl. Röm. Reichs Ertz Cämmerer und Chur-Fürst/ (Inserat. tit. totus.) auf eingeholten rath unpartheyischer Rechtsgelehrten/ allem fürbringen nach/ mit urthel zu recht: Daß Beclagte zwar von diser ungegründeten Beschuldigung/ als ob Catharina Franckhin unberechtigter weise wäre justificirt worden/ gänzlich zu absolviren; Jedoch wegen ein und anderer/ bey dem mit derselben außgeübten Processf fürgegangenen Ungebühr/ in eine Straff von 50. Gulden zu der Invaliden Cassa, neben widererstattung aller/ auf disen fiscalischen Processf, von unserem Fiscali angewandter Uncosten/ zu condemniren; allermassen Wir Sie respectivè hiemitt absolviren und condemniren. Anbey aber wird zugleich auch unserem Fiscali sein unförmliches verfahren in disem Processf hiemit ernstlich verwisen/ und hingegen Ihme anbefohlen/ daß wann Er hinführo mehr dergleichen Processf zu instituiren sich gemüssiget erachten wird/ Er zuförderist jedermahlen die gebühr mit gebrauchender ordentlicher Inquisition, und was deren anhängig/ den vorhandenen Königlichen Verordnungen gemäß/ besser in acht nemmen/ oder ernstlicher andung/ bey dessen unterbleibung/ gewärtig seyn; dabey aber gleichwohl/ nach beschaffenheit diser Sache/ denen Heerwarthen alle/ wegen dises Processes/ an Ihne Fiscal vorbehaltene Ansprach; und dafern auch hinwider Er wider dieselbe/ ex capite vermeintlicher Injuriarum, sich weitter moviren wollte/ Ihme ebenfalls alle solche prætension abgestrickhet seyn solle.

(L.S.) Daß dise Urthel denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß/ erkennen wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstlichen Würtemberg. Universität Tübingen/ unter unsers Collegii grösern Insigels uhrkund. Actum in Collegio nostro, den 19. Julii, Anno 1708.

RATIONES SENTENTIÆ.

DIse Urthel theilet sich von selbst in 2
vier Membra ab/ in deren Erstem die Beclagte von diser ungegründeten Beschuldigung/ als ob Catharina Franckhin unberechtigter weise wäre justificirt worden/ loß und ledig gezählt; in dem Anderen Membro aber/ ein und anderer/ bey dem/ mit ermeldter Catharina Franckhin außgeübtem Processf fürgeloffenen Ungebühr wegen/ in eine Geldbusse von 50. Gulden zu der Invaliden Cassa; wie auch zu deren/ von dem Königl. Fiscali auffgewandter Expensen refusion condemnirt werden. In dem Dritten wird an hand gegeben/ daß der Königl. Fiscalis wegen seines/ bey bisem letztern Processf, in unterlassung deren/ in solchen Fällen nöthigen/ Inquisitions, begangenen Fehlers zu reprimendiren/ und zu besserer beobachtung seiner schuldigen Amptsgebühr angewisen werden solle; So dann wird in dem Vierten und letztern Membro die verordnung gemacht/ daß den beyden Herrn Heerwarthen zu Dannenfeld alle ihre/ in den Actis zu vielen mahlen vorbehaltene Ansprach an den Königl. Fiscal, wegen dises Processes/ wie ingleichem auch Ihm/ wider Sie Herrn Heerwarthen/ alle weittere Anforderung/ ex capite vermeintlicher Injuriarum abgeschlagen seyn solle.

Anlangend das Erste Membrum, so 3
hat uns/ dasselbe der Urthel quæstionis mit einzuverleiben/ Erstlich/ dises bewogen/ daß/ von seitten des Königlichen Fiscalis selbsten/ den beclagten Herrn Heerwarthen imputirt werden wollen/ daß Sie in diser Sache nicht nur unförmlich; sondern auch

bößlich verfahren/ und (daß wir mehr andere hartte expressiones, die ermeldter Fiscalis, contra omnem decentiam, wider Selbige gebraucht/ mit stillschweigen übergehen) die Catharina Franckhin gleichsamb in contumaciam verbrennen lassen;

als in mehrerem zusehen in Actis *pag. 1. a. & pag. 39. b.*

4 Für das ander auch dises/ daß/ wann die Beclagte/ wegen deren/ bey außübung solchen Hexen-Processes/ von Ihnen begangener Inform täten und sträfflicher ungebühr/ allein mit deren in Sententia bemerckhter Mulctâ pecuniariâ angesehen/ und hingegen von disem/ daß Sie der Catharina Franckhin (Als wir/ nach denen in den Actis enthaltenen sehr vielen Indiciis, beständig darvor halten) mit Erkenn- und Vollziehung der Straffe des Feurs nicht unrecht gethan/ in Sententia nichts expressè gemeldt werden solte/ Sie gar leichtlich hiervon/ in vielerley weege/ grosse ungelegenheit und beschwehrliche händel von anderen Cavaliern, wann dergleichen bey dem Trunckh/ oder andern dergleichen/ leicht zu tragicis eventibus, durch des leydigen Sathans/ und seiner Werckhzeuge instigir- und anhäzung/ außschlagenden Gelegenheiten/Ihnen vorgeruckht werden möchte/ zugewartten haben dörfften.

5 Quòd verò prudens, & pro publica salute sollicitus Judex, in illis, quæ publicam utilitatem concernunt, quò imprimis quoque pertinet publica inter Concives pax & tranquillitas, partes sui officii, etiam proprio motu interponere debeat, ejusdemque tutandæ & quomodocunque servandæ causa omnibus occasionibus obviare & resistere, constat ex *L. 10. Cod. de episc. & cleric. L. 13. princip.* in verbis: *Ut pacata atque quieta provincia sit. ff. de offic. Præsid.* ubi jungesis DDres. Alexander Tartagnus, *vol. 1. consil. 135.* Johannes Le Cirier, *tract. de jure primogenitur. lib. 3. Q. 3.* B. Collega noster, Dn. D. Grave, in *Dissertat. de offic. judic. nobili, §. 14.*

6 Betreffend das zweitte Membrum, das die beyde Herrn Heerwarthen/ Ludwig
7 Friderich/ und Caspar Heinrich/ (Dann Herr Oswald und Herr Theobaldus/ umb willen die Andere/ peracta reali Territione, ihre meinung/ was weitter bey der Sache zuthun/ nicht statt finden lassen wollen; sich/ noch ante Sententiam definitivam, vom Processs abgezogen;

attestantibus Actis hujus ultimi Processûs *pag. 17.*)

ein und anderer/ bey dem vor Ihnen außgeübten Hexen-Processs, begangener Ungebühr und Informität halber/ mit einer Geldbusse von 50. Gulden/ zu trost und behuff der Invalides, angesehen werden sollen/ so seyn zwar/ von seitten des Königlichen Fiscalis, derselben fast viele auf die bahn gebracht worden/ allso/ daß Er dahero auch wider Sie Herrn Beclagte/ eine Straffe von Ein tausend Reichsthaler zu verhängen/ erst am Ende gebetten;

Actor. *pag. 77. fac. 2.*

Es hat uns aber/ an statt solcher hoher 8
Summ/ allein eine Straff von 50. Gulden zu decerniren/ Erstlich/ dises nicht movirt/ daß von Ihm Herrn Fiscali, geandeter massen/ die Herrn Beclagte/ zur Beweisung deren wider die Catharina Franckhin auffgebrachte Verdächte/ seu ad Territionem realem decernendam wider Sie militirender Indiciorum, keine Testes omni exceptione majores; sondern lautter solche leuthe/ welche/ wegen von Ihr erlittenen Schadens an ihrem leib/ oder auch ihrem Vieh/ ihre Feinde gewesen/ abhören lassen: Wohlbetrachtet/ daß ja über sol- 9
cherley Facta kaum andere zeugen auffgebracht werden können/ und man allso/ Regulariter, mit solchen Gezeugen/ qui ipsi dolores, per incantamenta suo corpori illatos, suisque jumentis illata damna perpessi fuere, wohl vor lieb nemmen muß. Und weilen zumahlen das abstrusissimum 10
Crimen Magiæ in classem criminum tùm exceptorum, tùm difficillimæ probationis unverneinlich gehört/ so walttet kein zweifel/ daß solche Kundschafften nicht verworffen werden können:

Tùm ex eo, quòd in talibus criminibus 11
exceptis notoriè etiam inhabiles Testes admitti oporteat;

prout in individuo definit Brunnemannus, in *tract. de proc. inquisitor. cap. 8.* post Clarum, Mascardum, Riminaldum & alios, Prosper Farinacius, *tract. de testib. Q. 63. num. 81. & sq.*

Tùm quòd in talibus præprimis delictis 12
quæ valdè difficilis sunt probationis (Quor- 13
sùm crimen Sortilegii præcipuè referunt;

ex Ghirlando Hotomannus, *consil. 89. num. 8. vers. Cùm autem.* Conradus Harz. de *veneficor. inquisit. conclus. 2. num. 1.*) admittenda sit probatio, qualis potest haberi.

Julius Clarus, in *Pract. crimin. §. fin. Q. 24. num. 19.*

Tùm ex eo, quòd (3) à Domino Fiscali 14
hæc ipsa exceptio Inimicitiæ allegata quidem fuerit; sed non probata;

contra ea, quæ legimus in *L. 17. & Authent. Si testes. Cod. de testib. Novella 90. cap. 7.* & prolixiùs illustrant Frider. Pruckhmannus, *vol. 1. consil. 43. num. 18.* Fulvius Pacianus, de *probation. cap. 46. num. 83.* Farinacius, in *Dec. criminal. lib. 2. parte 2. Decis. 132. num. 3.* B. Collega noster, Dni Frommannus, in *Diss. de Inimicitia, §. 31.*

Tùm

15 Tùm quòd (4) in toto priori Processu hæc ipsa Exceptio, ab Inquisitâ nunquàm fuerit allegata; tametsi illa in die & actu istorum Testium productionis ipsa fuerit præsens, eosdemque jurare coràm viderit & audiverit: Ex quo justissimè saltem tacita eorundem approbatio colligitur;

per tradd. Mascardi, de *probation. conclus. 1049. num. 33.* Farinacii, de *testib. Q. 53. num. 68.* laudati Dn. D. Frommanni, *dicta Dissert. §. 37.* Bened. Carpzovii, in *tract. de processu, tit. 13. artic. 5. num. 11. & seqq.*

16 Und so haben wir / zweittens / auch auf dise Fiscalische exprobration, daß die Herrn Beclagte / fast bey allen Articuln mehr nicht als nur einen einigen Zeugen abgehört haben / keine reflexion der ursachen / gemacht / dieweilen jedoch die gesampte Kundschafften ad eundem rei finem, Inquisitam videlicet, per varia Damna, hominibus non minùs, quàm jumentis illata, des abstrusissimi criminis Sortilegii zuconvinciren / abgezweckht haben.

17 In cujusmodi casibus quòd hæc ipsa Exceptio Singularitatis juratis testimoniis, regulariter, haud deroget, elucescit ex *L. 16.* verbis: *Et Testes in unum conspirantes concordantesque rei finem. Cod. de pœn.* & doctrina Mynsingeri, *centur. 2. Observ. 20.* Hippolyti Riminaldi, *lib. 1. consil. 7. num. 65. 79. & 92.* Bertazzolii, *lib. 1. consil. 20. n. 16.* post plures, quos laudat, Prosperi Farinacii, de *testib. Q. 64. num. 146. cum seqq.* Quibus jungi merentur, quæ ab ipso traduntur in *ejusd. Q. num. 314. & seq.*

18 Eben wenig hat / drittens / uns dises bewogen / daß / inmassen Herr Fiscalis noch ferner geandet / der / im nahmen der Herrn Inquisitorum, von des fürgewesenen Inquisitions-processûs Directore, Herrn Majern / jurato Notario, formirte Articuli probatoriales, warüber die Zeugen eydlich abgehört worden / der Inquisitæ nicht vorhero / ad statum interrogandi, oder ihre Specialia Interrogatoria über selbige einzugeben / 19 seyen communicirt worden. Dann wiewohl dises nicht zu contradiciren / quòd, si Testes, ab alterutrâ Parte producti, ad solos Articulos ab illa exhibitos fuerint examinati, & Pars altera beneficio interrogandi destituta probetur, totum Testium Examen, si hoc repeti nequeat, nullius momenti sit; per latè firmata à laudato Farinacio, *tract. de testib. Q. 73. num. 1. cum seqq.* Davide Mevio, *part. 4. Dec. 250. & sq.*

20 & quòd talia Specialia Rei Interrogatoria etiam in Processu inquisitorio denegari non debeant;

id quod contra Carpzovium, ex complurib. solidissimis rationibus, statuminat Justus Oldekop. *in tract. de Appellat. in causis criminal. decade 1. Q. 5.* Johannes Zanger, *in tract. de tortur. cap. 3. num. 2.* Matthias Berlichius, *parte 2. Decis. 161. n. 4. & seqq.*

So hat jedoch dises anderst nicht 12
statt / als wann Pars producta, sive contra quam Testes, & Articuli, ad quos illi deponere debent, in judicio producuntur, sich auch dises Beneficii interrogandi zu bedienen verlangt:

Cùm invito notoriè beneficium non de- 22
tur; & à libero talis Partis arbitrio dependeat, utrum ipsa specialia Interrogatoria ad Articulos contra se in judicio productos dare velit, necne?

notante Gailio, *lib. 2. Obs. 95. n. ult.* ibiq; Græveo, *considerat. 2. num. 12. & 13.* Ummio, *Disp. ad Proc. 16. §. 10. num. 69.* Rulando, de *commissar. parte 5. lib. 1. cap. 6. num. 3. & seq.*

Wohlerwogen nun diß ohrts die Herrn 23
Inquisitores der beraits vor 4. jahren verbrannten Catharina Franckhin nicht allzuschleunig und mit abstrickhung ihrer nöthigen Defension mitgefahren; sondern vielmehr dieselbe / Erstlich / weitläuftig angehört / und examinirt;

teste ipsâ Actorum istius Processûs inquisitorii apertissimâ literâ, *pag. 13.*

auch / fürs ander / mit den Zeugen / über 24
alle und jede / in besondere Articulos verfaßte / Facta Sie gebührend confrontirt;

attestantibus iisdem Actis *pag. 14. fac. 2. & pagg. immediatè sequentib.*

hæcque omnia conformiter communis- 25
simæ Doctorum manuductioni, de qua optimè Ambrosinus, de *proceff. inform. lib. 2. cap. 8. num. 8.* Brunnemannus, de *proc. inquisitor. cap. 8. membro 2. num. 91. & 96.*

Ferner / und vor das dritte / da Sie gar 26
nichts in solchem legaliter mit Ihr errichteten Actu confrontationis geständig seyn wollen / Sie selbsten ex Carcere, ut videat & audiat omnes Testes jurare, specialiter erfordern und herbey hohlen lassen: da Sie dann auch / daß die Zeugen mit dem leiblichen Zeugen eyd vinculirt werden möchten / sich selbsten wohlgefallen lassen;

nach wörtlichem inhalt mehrbesagter Actorum, *pag. 26. b.* & secundum specificum monitum Brunnem. *dict. cap. 8. membro 2. n. 42.* Zangeri, *dicto tract. cap. 3. num. 47.*

Dessen / viertens / hiebey nicht zuge- 27
schweigen / daß man auch ihren Mann specialiter requiriren lassen: Ob Er eben solchem Actui auch mitt-beywohnen / und sein Weib defendiren wolle? so Er aber zuthun schlechter dinge recusirt;

laut dictorum Actorum, *pag. 12. fac. 2. & pag. 26. b.*

So dann daß man / vors fünffte / à Colle- 28
gio Jur. N. N. sich über diser / juxta ordinem Processûs, weiters folgenden frag: Wie mit

Ihr Inquisitin, in puncto Torturæ, zu verfahren seyn möchte? specialiter & sollicitè Rechtens belehren lassen: da dann auch von demselben alle nöthige Circumstantiæ, und was immer zu ihrem behuff und vorstand in consideration gezogen werden können / cum debitâ curâ atque sollicitudine untersucht und erwogen / auch von Ihnen weitters nicht eingerathen werden wollen / als daß man mit Ihr die Territionem, verbalem primum, &, hâc fruſtrâ adhibita, etiam Realem, in Forcipum, manibus & pedibus Inquisitæ applicandorum, adhibitione, juxta mores istarum regionum consistentem,
29 fürnehmen möchte: So kan ja / bey diser der Sachen beschaffenheit / mit bestand und wahrheit durchauß nicht gesagt werden / daß Inquisitæ entweder in specie das Beneficium interrogandi, oder /

Welches Herr Fiscalis bey disem Proceß,
30 vor das Vierte / geandet / Ihr die nöthige Defensio abgestrickht worden sey; ipsâ rerum evidentiâ contrarium satis certum & liquidum reddente.

31 Was der Königl. Herr Fiscalis quinto loco geandet / daß Inquisitæ die vorgewesene Transmissio Actorum ad Impartiales, und besonders an die löbl. Facultät zu N. N. nicht vorhero gebührend seye denunciirt worden;

in Actis *pag. 13. fac. 1.*

hat bey uns ebenmäßig / ad hunc effectum, daß die beyde Herrn Beclagte deßentwegen mit einiger pecuniariâ animadversione angesehen werden sollen / gantz keinen ingress gefunden / nichtzwar diser ursachen / daß wir disem asserto Dominorum Reorum, daß solche vorgängige Denunciatio, ob sie gleich von dem Herrn Notario Majern denen Actis nicht einverleibt / jedennoch wahrhafftig geschehen sey / glauben beymessen solltent:

32 Pridem enim didicimus, quòd Judicis, quacunque dignitate præfulgeat, in causis coram ipso vel adhucdùm verrentibus, vel decisis, testantis assertis, ex quibus Sententia ab ipso lata justificatur, non aliter credendum sit, quàm si illa & quousque probentur ex Actis.

tx. expr. in *Capit. 28. x. de testib. & attestation.* Fulvius Pacianus, *lib. 1. consil. 28. num. 20.* Aymo Cravetta, *consil. 197. num. 10. vers. Sed verba enunciat. & seqq.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. de probat. Def. 7. num. 4.* Justus Oldekop, de *appellat. in caus. criminal. decade 1. Q. 7. num. 14.* ex Mascardo & Cothmanno, Brunnemann. de *proc. inquisitor. cap. 8. membro 4. num. 7.*

33 Sondern vielmehr deßwegen / weilen es die Gewohnheit so mit sich bringt / daß in Processibus inquisitionis dergleichen præambulæ Denunciationes nicht für nothwendig gehaltten werden wollen. Und wiewohl diſes mehr pro Corruptelâ, quàm rationabili Consuetudine zuhalten;
34

juxta ea, quæ latè de his differit Oldekop, *dicta decade 1. Q. 7. per integr.* & non improbat Brunnemannus, *dicto cap. 8. membro 4. num. 11.* ibi: *Consuetudo contraria est; quam tamen nec ego laudo.*

So kompt sie jedoch denen beyden Herrn 35
Beclagten in so fern zustatten / daß Sie / wegen unterlassung diser vorgängigen Denunciation, nicht gestraffet werden können;

juxta ea, quæ differit Didacus Covarruvias, ad *Capit. Quamvis. de pact. in 6. §. 7. n. 24.* Henricus Zœsius, ad *tit. π. de LLb. num. 17.*

Umb so mehr weilen wir in denen an uns 36
gesandten Actis nicht den wenigsten Verdacht finden / daß von denen gesampten Dannenfeldischen Gerichts-Herrn / in verschickhung diser Acten an wohlgedachte Facultatem Juridicam, das geringste zu nachtheil / kränckh- oder hemmung der heilsamen Justiz vorgenommen worden wäre; welches auch die ex Actis erhellende Auffrichtigkeit und dexteritât des bey disem Processt gebrauchten Notarii, Herrn Johannis Majern / allem ansehen nach / nicht zugelassen hätte; und / nächst disem / auch durch mehrwohlgedachter Herrn Antecessorum Facultatis Juridicæ N. N. Responsum selbsten in gantzem seinem innhalt / extra omnem sinistram suspicionem noch weitter gesetzt wird.

Gleicher massen fällt auch diſe Sechste 37
Einrede des Königlichen Herrn Fiscalis dahin / daß / nachdeme nächst ehrengedachten Collegii Juridici verlangtes Responsum in diser Sach eingeloffen / demselben jedoch in disem stückh / daß Inquisitæ ordinari Beichtvatter Herr Pfarrer Dolæus nicht befragt worden seye / ob bey deroselben / ihres Christenthumbs halber / einiger mangel verspührt worden / daß Sie sich nicht fleißig an GOttes Wort / und der heiligen Sacramenten gebrauch gehalten? nicht nachgelebt worden. Dann gleichwie das Re- 38
sponsum gantz deutlich besagt / daß / wann hierbey sich mangel befinden solte / Er Herr Pfarrer zu Ihr gehen / und Sie aus GOttes wort unterrichten solle / daß / wann Sie sich gleich mit dem Satan eingelassen; Sie jedoch / bey erfolgender hertzlicher Buß wider gnade erlangen könne / auch dahero Sie förderist zur bekantnus ihrer Sünde vermahnt werden solle &c.

lautt priorum Actorum, *pag. 45. b.*

Allso zaigt der Eventus, daß indeme Er / 39
nach anweise des Responsi, zu damahliger Inquisitin ins Gefängnus gegangen / und Sie treulich vermahnt / Ihm die wahrheit zubekennen &c. Er nothwendig vorhero denen samptlichen Herrn Inquisito-

ribus

ribus die verdächtige beschaffenheit der Inquisitæ schon von vielen Jahren her / die Er selbst nach der hand / erst im letztern Processu, mit leiblichem aydt bestärckht / angezeigt haben müsse / als nach welchem Er erst sich zu Ihr ins gefängnus verfügen solle: Also / daß es hier billich heist:

40 Ea, quæ necessariò antecedere debuerunt, ex subsequutis præcessisse præsumi, tametsi non omnia tàm specificè Scripturæ legantur inserta. arg. *L. 1.* ubi ità Imperator: Licet Epistolæ, quam libello inseruisti, additum non est, stipulatum eum esse, cui cavebatur; tamen si res inter præsentes gesta est, credendum est Stipulationem vocem spondentis esse subsecutam. *Cod. de contr. & committ. stipul.* Quibus gemina occurrunt in *L. 134. §. penult. ff. de verb. oblig.* Jungantur Acta prioris Processûs, *pag. 49. a.*

41 Der Sibende Defectus, den der Königl. Herr Fiscalis bey dem vorgewesenen Inquisitions-Processu desiderirt / bestehet in disem / daß / da das Responsum, circa Modum Inquisitam realiter terrendi, conceptis verbis an hand gegeben / daß / wann die verbal Territion nichts bey derselben verfangen würde / der Scharffrichter Sie abkleiden / zur leitter führen / Ihr die Daumstöckhe und Beinstöckhe anlegen / auch damitt ein und andermahl zuschrauben solle / hingegen bey Ihr die Daumstöckhe unterlassen / und allein die Beinstöckhe Ihr applicirt worden;

nach innhalt paginæ priorum Actor. *46. a. & 55. b.* junctis Actis hujus posterioris Processûs, *pag. 73. fac. 1.*

42 Es mag aber auch dises den vorgewesenen Inquisitions-Processu nicht defectuos, oder einiger Straff / der ursachen / unterwürffig machen / dieweil / Erstlich / den Herrn Inquisitoribus die facultas die Beinstöckh so wohl / als die Daumenstöckh Inqui-
43 sitæ zu appliciren gegeben worden. Und wiewohlen / fürs zweitte / leicht geglaubt werden kan / daß ex intentione Dominorum Consulentium, ex Ordine Scripturæ haud obscurè patente, die applicirung der Daumenstöckhe / als / unsers ermessens / etwas wenigere schmertzen / als die Beinstöckh / causirend / hätte sollen vorhergehen:

44 Qua de re à Zangero aliquid suggeri videtur, in *tract. de tortur. cap. 4. num. 10.* ubi, primò Carnifices subtilioribus ac duriter contortis funiculis juncturas manûs Reis arctissimè constringere scribit, aut comprimere, sicque intolerabilem dolorem efficere:

45 So glauben wir doch / daß endlich der Unterschied inter forcipes digitorum, quos Carpzovius appellat, & ad realem territionem similiter refert,

in *Praxi crimin. Q. 117. num. 52.*

& hæc cætera Instrumenta, ad Cruris præcipuè compressionem adhiberi consuetà, so sonders groß nicht sey. Von disem / ob 46
drittens / pro Judiciorum Inquisitam onerantium gravitate & violentia, nicht noch weitter gegangen / und Sie mit der scharffen Frage / als uns bedünckhet / in gradu majori angegriffen werden können? weitters nichts zu gedenckhen.

Dises aber / daß in disem fiscalischen Pro- 47
cess die Herrn Beclagte behaupten wollen / daß Inquisitæ, vor denen Beinstöckhen / auch die Daumstöckhe applicirt worden seyen /

Actorum *pag. 86. fac. 1.*

hatt so gar keinen grund / daß es auch per apertam & disertam priorum Actorum literam nominatim widersprochen wird; wann daselbsten / in *pag. 61. fac. 1.* außtruckhlich gemeldet wird / daß Inquisita nicht einmahl die zuerkennte Daumstöckhe bekommen; sondern nur bloß auf die Beinstöckhe ihr bekanntnus gethan hab.

Von gleich schlechtem fundament ist 48
auch / Achtens / diser Vorwurff / daß / nachdeme Inquisita den 27. Martii, Anni 1704. mit applicirung der Beinstöckhe angegriffen und realiter terrirt worden / gleich am nachgefolgten Tag ihrer Urgicht oder Aussag Ratification von Ihr abgenommen worden. Da hingegen Herr Fiscalis der mei- 49
nung seyn wollen / daß / weilen die Peinliche Halß-G. Ordnung gantz deutlich im munde führe / daß solche Ratificatio, erst über den andern oder mehrere Tage nach erstandener Marter / und vermittelst derselben erlangter Bekantnus / geschehen solle;

in *Artic. 56. dicta Ordinat. in fin.*

auch hierinnen ein merckhlicher fehler begangen worden; in quo consentientem habere videtur Christophorum Blumlacherum, ad *eund. artic. num. 2.* verbis: Nach der Tortur über zween oder drey Tage.

Aber / wie gesagt / auch dises absque solido 50
fundamento; in reiffem betracht / daß nicht nur die Rechtslehrere der beständigen meinung seyn / quòd hujus Quæstionis: Quantum temporis spatium inter Torturam, & Confessionis Ratificationem intercedere debeat? determinatio cujusvis Judicis prudenti & religioso arbitrio, pro conditione seu qualitate Personæ tortæ, & Tormentorum quantitate, relinqui debeat, & ab ipso Augustissimo Cæsare Carolo Quinto haud obscurè relinquatur,

in *dicto Artic.* verbis: Zum wenigsten über den andern oder mehr Tag &c. Brunnemannus, de *processu inquisitor. cap. 8. membro 5. num. 77.* Carpzovius, *Q. crim. 126. n. 26.* Farinacius, *Q. crimin. 83. n. 86.* Manzius, ad *dictum artic. 56. pag. 224.* Clasenius, *ibid. pag. 239. §. Sed videndum. in fin.*

Sondern daß auch von den meisten noch
51 ferner gelehrt wird / quòd sufficiat, si Judex Reum per unum diem & unam noctem, post Torturam, requiescere sinat:

ut ex Angelo Aretino, Bruno, Stephani, Menochio, Wesembecio, Gomezio, definit Carpzovius, *d. Q. 126. num. 27.* ibi: *Ut Judex ad minimum per unum diem ac noctem requiescere sinat Reum.* Brunnemannus, *dicto membro 5. num. 79.*

52 allermassen auch ab hujus Würtembergici Ducatûs Serenissimo Nomotheta, dictæ Carolinæ conformiter, keine mehrere Zeit zu deren in disem Land gewöhnlicher Besitznung / weilen nemlich von jeder torquirter Persohn die Ratification ihrer Urgicht vor siben ehrlichen Männern gethan werden muß / erfordert wird / alß daß Vier und Zweintzig völlige Stunden / nach außgestandener Marter / verflossen seyn;

in *Novella Würtembergica 14. post Ordination. Provincial. pag. 361.* §. 9. Jungat. Besoldus, in *Thesauro pract. vocab.* Besitznen.

53 Wohlerwogen nun auch diß ohrts / nachdem Inquisita am 27. Martii allein mit der real Territion, seu quibusdam, leviusculis qua Carpz. appellat, in *d. Q. 117. num. 52.* Torturæ præludiis, dicto modo angegriffen / ihre Urgicht von Ihr erst am nachgefolgten Tag / und mithin nach verlauff eines Tages und Nacht / ratificirt worden / so zeigt sichs von selbsten / daß auch diser Vorwurff von keinem valôr sey.

Jungantur Acta prioris Processûs, *pag. 49. a. 55. a. & 58. a.*

54 Mit welchem auf eben so schwachen füssen auch diser / von seitten des Herrn Fiscalis angegebene / Neunte Defectus beruhet / daß Catharina Franckhin / post Ratificationem mehrgemeldt ihrer Urgicht / gleich tertio Die, per Vivicomburii severissimam pœnam hingerichtet worden sey: angesehen widermahlen der haittere buchstab desselben Processûs Actorum bezeuget / daß die Territion am 27. und die Ratification am 28 gesten monaths tag Martii, die Execution aber erst am Ersten Aprilis, einfolglich / indeme der Monath Martius 31. Tag hatt / erst am vierten Tag hernach / und mithin in so fern vel maximè legaliter geschehen sey.

pag. 62. a. juncta *pag. 58. a.*

55 Quòd enim Executio pœnæ capitalis, post ratificationem confessionis tertio die, legaliter procedat, in puncto definitum videri potest in ipsa Carolina Ordinatione, *artic. 79.* ubi videsis Clasenium, cum omnibus reliquis Commentatoribus. Brunnem. *d. tract. cap. 10. num. 11.* Mauritius, *consil. 26. num. 8.* Carpzov. *Q. crimin. 137. num. 37. & in tract. de processu inquisitor. tit. 12. artic. 1. num. 5.* Dn. Collega noster, D. Majer, de *Executione sententiæ in causa capitali latæ, §. 16.* Jacobus Otto, in *Corpore Juris criminal. pag. 235.*

Von disem / daß / Zehendens / der justificirten Catharina Franckhin / die am 28 gesten monaths / tag Martii abgeschlossene Straff des Feurs nicht an eben solchem Tag / und also drey Tage vor der Execution; wie öffters besagte Peinliche Halß-Gerichts-Ordnung seriò injungirt / 56

in *dicto Artic. 79.* verbis: Dem / so man / auff bitt des Anclägers (Vel etiam ex officio in Processu Inquisitionis; advertente Brunnemanno, *dicto cap. 10. num. 11.*) 57

mit endlicher Peinlicher Rechtfertigung straffen will / soll das zu vor drey tag angesagt werden.

Carpzov. de *proc. inquisit. tit. 10. artic. 1. pag. 112.* Simon, de *intimat. sentent. capitalis, cap. 2. §. 5.*

sondern erst hernach kund gemacht worden 58
sey / ist zwar in denen Actis prioris Processûs implicitè nichts enthaltten. Umb willen jedoch Herr Pastor Dolæus, als der Inficirten ordinari Beichtvatter / auf sein gewissen und ampt attestirt / daß NB post Torturam, da Er zu Ihr / Ampts halben / ins gefängnus kommen / und Sie besucht / welches die meiste Zeitt des Tages zweymahl / Morgens und Abends / geschehen sey / hab Sie alle mahl / auch in præsentia seines Kisters / gestanden / daß Sie heren könne;

in hujus novissimi Processûs Actis, *pag. 35. a. & 36. a.*

So ist an solcher vorhergängiger ankündung sive intimatione deren wider Sie erkannten äusserstenTod sstraff nullo modo zu zweiflen / indem eben deßwegen solche fleissige besuchung und bußfertige Vorbereittung zum vorgestandenen schmertz- und schmählichen Tode / ohne zweifel / von Ihme geschehen ist.

Am allerwenigsten hat uns zu abfassung 59
vorstehender Urthel / Eilftens / dises veranlast / daß die Herrn Beclagte / bey vorgangener Execution, die vorbenannte Catharina Franckhin ungemein gequält haben / indeme das Holz nur halb so hoch / als Sie gewesen / und ferne von Ihr geleget worden; wannenhero Sie noch ein halbe stunde im Feur gelebt / allso / daß / wa Sie noch guthe und heilsame gedanckheng habt / dieselbe sich leichtlich in eine desperation verändern können;

nach wortlichem innhalt der Fiscalischen 60
Beschuldigung / Actorum *pag. 15. b.*

Dann daß dise Beschuldigung in facti veritate durchauß nicht fundirt sey / das haben der beyden Herrn Pastorum, Dolæi und Stydlovii, in schrifften ertheilte / und nachgehends mit cörperlichen Eyden bestäthigte Depositiones extra omnem omnino controversiam gestellet;

in

in dictis Actis *pag. 35. a. & 36. b.* woselbsten Sie sagen / daß der Scheitterhauff so eng und nahe an den Brand-Pfal gelegt gewesen / daß der Scharffrichter kaum mit Ihr darinnen sich auffhalten und umbwenden können. Et *pag. 42. a.* allwa der Herr Pfarrer Szydlovius attestirt / daß Rea nicht mehr / als Zwey / oder Drey mahl / geschrihen habe / auch das Feur / bey der anzündung / so hefftig loßgebrannt / daß Sie beyde Prediger / als welche Ihr noch zurussen wollen / sich mit zurückhspringen retiriren müssen; anbenebens der Rogus so eng gewesen / daß kaum der Bittel zwischen dem Rogo und Brand-Pfahl / Sie anzuschlagen / zustehen vermocht.

61 Daß wir aber gleichwohlen die Beclagte Herrn Heerwarth-dises Hexen-processes halber / in eine Geld-Buß von 50. fl. zu der Invaliden-Cassa, unà cum hujus Processûs sumptuum refusione, condemnirt / darzu hat uns / pro primo, und principaliter dises bewogen / daß / obschon die justificirte Catharina Franckhin bey ihrer Bekandtnuß / daß Sie wahrhafftig mit dem crimine Veneficii behafftet sey / von zeit der erstandenen real Territion biß auff den gefolgten Executions-Tag / ja auch noch an solch letztem Tag so lange beständig und unänderlich verblieben / biß der Bittel mit seinem knecht herzukommen / Sie gebunden / und vor das gehägte Gericht geführt; da dann erst / als Herr Pastor Szydlovius bekundschafftet / aller Muth Ihr entfallen / unerachtet Sie vorhin grosse Reue über ihre Sünde von sich verspühren lassen:

attestantibus Actis, *pag. 58. fac. 2.*

62 Sie jedoch solche ihre Confession / an solch letztem Gerichts- und Executions-Tag / obgleich / nach auffag des Herrn Pastoris Dolæi, mit untergemengten Variationibus, indeme Er sagt / daß / nachdeme man Ihr / vor gesessenem Gericht / ihre Bekantnuß nochmahlen vorgelesen / Sie noch damahlen alles bejahet habe / so gar auch dises / daß Sie mit ihrem einen Teufel buhlerey getriben habe;

nach innhalt der Acten / *pag. 54. a. ad Articuli 2di interrogatorium 4. & 6.*

63 Wie ingleichem auch dises / daß Sie / neben ihrer Mutter / Herrn Oswald Heerwarths Tochter getödtet; ja allen vorhero eingestandenen Schaden nochmahlen bekannt hab:

dicta pag. 54. ad interrogator. 7.

64 Hernach aber vermeldet / daß / indeme man Sie zum Scheitterhauffen hinaußgeführt / Sie außtrückhlich gesagt: Daß Sie so wenig / als ein einiger Mensch / hexen könne;

ad *Artic. 6. pag. 56. b.*

65 und diesem nochmahlen zuwider beschliesst daß / weilen Er Zeug der Inquisitæ ihr Gerichtliche Bekantnuß / und ihre darauff gethane Busse / noch einmahl bey dem Scheitterhauffen vorgehaltten / und Sie hierwider nichts gesprochen / so hab Er Ihr nochmahlen die Absolution gegeben: worauff Sie sofort zum Scheitterhauffen geführt und verbrannt worden;

ad *Artic. 7. pag. 57. b.*

Nach des andern Herrn Pastoris Szydlovii aydlicher deposition aber ihre vorhergethane Confession also gar revocirt und simpliciter widerruffen / daß Sie auch / bey vorlesung ihrer vorigen Bekantnuß / ad singula Puncta, außtrückhlich / und offt gesagt: Sie hab solches alles aus grosser Angst also gesagt; 66

ad *Articuli primi interrogator. speciale 1. Actor. pag. 52. & pag. 53.* ad *Articulum 2.* item *pag. 54.* ad *Articuli 2di interrogator. 4.* nec non *pag. 56. b.* ad *Articuli 5. interrogator. speciale 3.*

allermassen Sie in specie auch auf disen Hauptpuncten: Daß Sie Herrn Oswald Heerwarths Tochter umb das leben gebracht; ja auch auff alles übrigen / vorhero von Ihr eingestandenen / Damni specialen vorhalt / zum öfftern geantwortet: Daß Sie zwar dises alles vormahlen bekannt; aber diese Bekanntnuß aus angst gethan habe; 67

ad *dicti Articuli 2di interrogator. 7. & 8. pag. 54. b.*

wannenhero Er auch noch ferner bezeugt / daß Herr Ludwig Friderich Heerwarth / auff ihr so vielmahliges contradiciren / Ihr endlich mit dem Steckh getrohet / und zu Ihr gesagt: Du bist ein hartnäckichter Teuffel / wir wollen dich wohl anderst kriegen; 68

ad *Artic. 3. pag. 54. & 55. a.*

So dann daß Sie auf dem weeg zum Scheitterhauffen ihre gantze Bekantnuß totaliter widerruffen; 69

ad *Artic. 4ti interrogator. speciale 3tium & 4tum. pag. 55. b.*

also / daß auch Er Herr Zeug bey seinem abgeschwohrnen Zeugen-ayd sagt: Er / als der bey dem Wagen nahe bey Ihr hergegangen / und mit Ihr gesprochen / habe sich über diese ihre Revocation entsetzt:

ad *ejusdem Articuli interrogator. 55. p. 65. a.*

Und wann nicht dises Einige Ihme im weeg läge / daß / da / bloß ante actum Executionis, Herr Dolæus Ihr eben das gesegnete Broth darreichen wollen / Sie Ihme die hand / mit disen wortten / zurückhgeschoben; Daß die andere / von Ihr des criminis Sortilegii mit-beschuldigte Weiber alle so wohl / als Sie Selbst / zaubern könten / außgenommen die Lutkische / Er simpliciter 70

pliciter sagen wolte / daß sie keine Hexe gewesen sey.

ad *Articuli 8. interrogator. speciale 2dum, pag. 58. b.*

71 Welches letzteren Zeugen kundschafft / in probandâ pleniori hac Revocatione, aus diser ursach / desto considerabler ist / weilen Er nicht allein bey außführung der Rex zu dem Gerichts-Platz / juxta proximè relata, Ihr am nächsten gewesen / und mit Ihro gesprochen; sondern auch noch vorher in der Gerichts-Stube alles aus ihrem Mund gehört;

ad *Articuli 1. interrogator. speciale 1. p. 52. a.*

72 Da hingegen Herr Dolæus, welcher in vielen stückhen gantz andere kundschafft / als diser / gegeben / auch auf vieles gar nichts zuantwortten gewust / selbst von sich deponirt: Er seye Ihr nicht so nahe gewesen / daß Er ihre widerruffung / noch vor sitzendem Gericht / hätte observiren können;

ad *Articuli 4ti interrogator. speciale 1. pag. 55. fac. 2.*

73 Wohlerwogen nun zumahlen der Herr Ludwig Friderich Heerwarth / neben seinem auch zugegen-gewesenem Herrn Sohn / diese Revocation Selbsten mit angehört;

juxta depositionem ejusdem Testis, *pag. 52. b.* ad *initm. speciale 4tum Articuli primi*:

So hätte Er billich so wohl auf dise vielmahlige widerruffung ihrer vorigen Bekanntnuß / als auch auff des gebrauchten Herrn Notarii Majers wohlgemeinte Erinnerung / daß man / wegen diser schwehren und hochwichtigen Sache / bey Rechtsverständigen noch einmahl consuliren möchte / wie auch seine eingewandte seriam Protestationem; ja auch seiner Herrn Vettere / Herrn Theobaldi / und Herrn Oswaldi Heerwarths / mit worten und werckhen / indem Sie gar weggeblieben und nichts mehr mit der Sache zuthun haben wollen / eingewandtes Widersprechen / in allweeg reflectiren / und mit würckhlich verhängender Execution so lang innhaltten sollen / biß vorhero die Herrn JCti NN. die zumahlen / wegen dises abstrusissimi Criminis höchstbeschwehrlicher beschaffenheit / auch in Territione reali decernenda fast anstehen wollen / umb ihr endliches judicium, was bey solcher bewandtnuß finaliter und Endlich mit Inquisita vorzunemmen seyn möchte / mitgetheilt haben würden.

Jungantur Acta prioris Processûs, *pag. 61. a. & b.* ut & *pag. 62. fac. 1.* Nec non Acta hujus ultimi Processûs, *pag. 17. a.*

74 Dann wiewohl in dergleichen Fällen / wann ein Inquisit und Peinlich Verhaffter ein Delictum oder Missethat / entweder freywillig / oder auch per legitimè illata Tormenta darzu gebracht / Selbst bekannt und gestanden / auch legitimo Tempore, Loco & Modo ratificirt hat; und erst hernachgehends in ipso Die Executionis, hâc jam proximè instante, solche seine Bekantnuß wider gäntzlich revocirt / solche Revocation nicht dahin operiren kan / daß man dieselbe so schlechter dinge prævaliren lassen müste; so ist es jedoch notoriè an deme / daß / nach 75
der claren und haitteren Verordnung dieß angezogener Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung / die Malefiz-Richtere in allweeg obligirt seyn / die gesampte Acta noch einmahl an tapffere Jureconsultos zuschicken / und ihr endliches decisum darüber zubegehren;

textus disertus in dictæ Sanctionis *Articulo 91.* cujus hæc sunt formalia: „Würde „der Beclagte / auf den ordentlichen „Rechtstag / die Missethat läugnen / die „Er vormahls ordentlicher beständi„ger weiß bekannt / der Richter auch „aus solchem Bekäntniß / in erfahrung al„lerhand Umbstände / so viel befunden hät„te / daß solches läugnen von dem Belag„ten allein zu verhinderung des Rechten „werde fürgenommen / so solle der Richter „die zwey geordnete Schöppen / so mit ihm „solche verlesene Urgicht und Bekäntnuß „gehört haben / auf ihren Eyd fragen / ob „Sie die verlesene Urgicht gehört haben? „Und / so Sie Ja darzu sagen / soll der „Richter NB. in alle weege bey den „Rechtsverständigen Raths pflegen ꝛc.

Weilen nun / neben disem / ungezweifel- 76
ten Rechtens ist / quòd Judices criminales, in tàm arduis causis, nihil Ipsi statuere vel determinare; sed omnia prudentibus Jurisperitorum consiliis submittere, & hæc ipsâ præcisè posteà sequi teneantur:

per enixum præceptum dictæ Ordinationis, istam necessitatem Jurisprudentum consilium requirendi quinquagies septies, observante Brunnemanno, de *proc. inquisitor. cap. 8. membro 4. num. 3.* & Justo Oldekop. *Observat. crimin. 7. num. 11.* Judicibus injungentis, præprimis, in ejus *Articulo 60. in fine.* ibi: Dieweil solche Ermässung in Rechtsverständiger leuthe vernunfft stehet / so wollen Wir / daß die Richter und Urtheiler bey den Rechtsverständigen raths pflegen / mit entdeckhung der Umbstände / und nach solchem erfundenen Rath ihr urthel geben. Et in *Artic. 105.* verbis: Sollen Richter und Urtheiler raths pflegen / und alßdann ihre Erkantnuß darnach thun. Nec non in *Artic. 105.* ibi: Sollen Richter und Urtheiler bey den Rechtsverständigen Raths pflegen / was in solchen Fällen das gemeine Recht sey? und sich darnach halten. Quibus, cum parallelis, textibus permoti DDres concorditer hanc Regulam 77
tradunt,

tradunt, quòd Judices criminales non saltem consilium Jurisprudentum in talibus arduis Causis requirere; verùm etiam illud præcisè sequi atque exequi teneantur.

Johann-Otto Tabor, in *Racemation. criminalib. ad Artic. 160. Ordinat. crimin. §. 16.* Carpzov. *Q. crimin. 116. per tot. maximè num. 3. & seq.* B. Dn. Lauterbach, in *commentat. de consil. cap. 2. §. 1.* Dn. Samuel Stryke, *in Specim. usus Pandect. moderni, tit. de origine Juris, §. 7.* in verbis: *Et hæc necessitas tali Casu sequendi prudentum Consilium, etiam in Criminalibus, Hodiè Judicibus incumbit.*

78 Tametsi enim Hodiè Judex, regulariter, non necessariò secundum Responsa Jurisprudentum sententias suas publicare teneatur:

Berlichius, *parte 1. conclus. 59. num. 26. & 27.* Johannes Harpprechtus, ad *§. 8. n. 6. Inst. de J. N. G. & Civ.* Georgius Schulz, ad *d. §. lit. C.* Ludolph. Schrader. *Jur. feudal. parte 10. sect. 14. num. 93.*

79 Tamen ubi vel Lege, vel Consuetudine, vel Conventione hoc in specie ità cautum, quòd Judex Acta ad Collegium Jurisprudentum transmittere, neque ipse sententiam, capitalem præcipuè, & omnium maximè tàm feralem (quam appellat *Lex 6. Cod. de malef. & mathemat.*) sententiam, quâ Ignis sive Vivicomburii severissima pœna contra aliquem decernitur, concipere, vel ex suo proprio cerebro proferre debeat, tunc ejusmodi sanctionem, qualis ista Carolina indubiè est, sive ordinationem præcisè sequendam definiunt omnes.

Henning. Rennemannus, *tract. de transmiss. actor. cap. 11. num. 6. pag. 155. & seqq.* ubi *num. 9. pag. 157.* nuncupatim Carolinam hanc constitutionem commendat & urget. D. Lauterbach, *d. l.* Daniel Clasenius, ad *dictum Artic. 105. pag. 384. in fin.*

80 ubi dicit: Quicquid respondent Jurisperiti in illo Casu, hoc tenentur Judices observare & exequi, nec ipsis integrum est, nisi forteàn jure aggratiandi gaudeant, à tali consilio recedere. Idem, ad *dictum Artic. 160. pag. 690.* in verbis: Quando consilium Jurisperitorum impetrarunt Judices, tùm ipsi illud præcisè sequi, & juxta illud sententiam ferre tenentur. Addatur omninò Justus Oldekop. *decade 2. Q. 5.*

81 Es ist zwar der seelige Herr Carpzovius der meinung / daß / wann eine zum Tod / legitimo modo, verurtheilte Person ihre vorher gethane / und nach rechtlicher Ordnung / ohne änderung ratificirte Bekantnuß / erst am Tag der vorstehenden Execution / absque justâ, quam adferat, Ratione revocirt / ein Malefiz-Richter / non obstante hujusmodi Revocatione, mit derselben jedennoch fürfahren könne / wann nur vorher die jenige Scabini, welche des Delinquenten ordentlich ratificirte Bekantnuß aus seinem mund selbst coràm angehört / dieselbe nochmahlen bey ihren obhabenden Eyden bekräfftigen: Indeme ja sonsten / wann man mit der Execution / auf anhörung der Schöppen / nicht fürgehen dürffte / ihre Deposition gantz vergebens seyn würde;

als in mehrerem bey Ihm nachgesehen werden kan / in *Praxi crimin. Q. 126. num. 65. & seqq.* woselbsten Er auch ein und 82 andere Cautelam suppeditirt / wie ein Judex criminalis eines Maleficanten Confessionem, & subsequentem hujus Ratificationem in solchen unzweifflichen stand setzen könne / daß hernach / bey erfolgender deren Revocation / ohne anstand / darauff gegangen werden könne.

Daß aber diese meinung von vielen be- 83
rühmt und bewährten Scribenten nicht approbirt; sondern communiori illorum suffragio beständig erachtet werde / daß nicht nicht nur in Fällen / wann eine zum Tod verurtheilte Person / bey nunmehr bevorstehender würcklicher Execution / ihre ratificirte Confession / ex justâ aliquâ, quam simùl allegat, Ratione revocirt;

in cujusmodi terminis etiam noster B. Dn. Lauterbach Pœnæ executionem differendam esse scribit, apud Schüzium, *tit. de Quæstionib. circa fin.* in verbis: Quodsi ratificatam confessionem in die Executionis demùm revocaverit ex justâ causâ, Executio fieri non potest;

sondern / wann auch gleich keine solche 84
verisimilis, justa & plausibilis Causa, quæ animum Judicis dubium reddere valeat, zugleich angeführt wird / die vollstreckung der Urthel jedennoch verschoben / und die Acta denuò ad Jurisconsultos transmittirt werden sollen / umb von neuem darüber mit höchster sorgfalt zu deliberiren / ob die in denselben enthaltene Indicia Rechtsgenüglich probirt / auch von solcher beschaffenheit / und wichtigkeit seyen / daß an der gethanen und legaliter ratificirten Bekantnuß Veritate durchauß nicht gezweiffelt werden könne / oder ob der verhaffte nochmahlen der Tortur zuunterwerffen? & sic deinceps; auch hierüber ihr nochmahliges rechtliches Bedencken abgewarttet werden solle;

ut videre est apud B. Brunnemannum, in *tract. de processu, cap. 10. num. 22.* ubi ità signanter: Sed adhuc, inquit, scrupulus manet: Si condemnatio omninò executioni mandanda, vel Reus denuò condemnandus, quorsùm Imperator transmissionem Actorum inquisitionalium, hôc casu, injungat? Existimo, propterea hoc factum,

ut Jurisperiti adhuc examinent Indicia, an ea fortè talia sint, ut ex iis Reus fortè convinci potuerit, vel an remotiora quodammodò fuerint; ut priore quidem Casu condemnatoriam sententiam repetere & confirmare; posteriore verò casu, si scrupulus inhæreat, vel si circumstantiæ nonnullæ non conveniant cum assertione Rei, vel si aliàs dubitari possit de veritate confessionis Rei, Torturam denuò dictare, vel Pœnam mutare, vel aliâ ratione Judicem informare possint.

Quibus gemina legimus apud Clasenium, ad *dictum Artic. 91. pag. 356. in fin.* ibi: 85 Quodsi Assessores responderint, se Rei Confessionem anteà audivisse, non statim Judex Reum condemnabit; sed priùs Acta transmittet ad Jctos, & illorum consilium requiret, quid tali in casu sit faciendum?

Matthiam Stephani, ad *eund. Artic. pag.* 86 *115.* ibi: Huic malo competens offerens Remedium Imperator constituit, ut Judex eos Assessores, quibuscum tàm confessiones tormentis excussas, quàm liberas & citra vim factas, & à Reo liberâ voce confirmatas ratificatasque audivit, jurejurando adactos publicè in judicio interroget: Rectenè à Reo confessiones alterâ vice auditas, & in judicio recitatas, audierint? Quodsi illi, rem ità habere, annuerint, Judex, quid jure de Reo, ad extremum revocante Maleficium, mereatur? Legum peritissimos viros consulere jubetur. &c.

Dn. Samuelem Strykium, in *annotam. ad compend. Lauterbachian.* ad verba: *Executio fieri non potest.*

& præcipuè Justum Oldekop, *decade 2. Q. 5.* ubi hoc argumentum eruditè ab ipso evolutum pronunciat laudatus Clasenius, *cit. loc.* & ab illo traditorum strenuum hactenùs descriptorem Christophorum Blumlacherum, ad *dictum Artic. 91.* ubi istam sententiam plena manu statuminant:

87 Et quòd ista Necessitas plena Acta denuò ad Jurisprudentum Collegium transmittendi, in specie etiam in talibus terminis & casibus obtineat, ubi Judex criminalis Dolum Rei deprehendit, & haud obscurè animadvertit, quòd ab ipso nihil aliud intendatur & quæratur, quàm ut dolosè differat Diem, atque Executionis processum impediat, in terminantissimis, quod ajunt, terminis ipsa Sanctio Carolina, his formalibus, determinat: Der Richter auch so viel NB. befunden hätte / daß solch Läugnen von dem Beclagten NB. allein zu verhinderung des Rechten fürgenomen / so solle der Richter in allweeg bey den Rechtsverständigen Raths pflegen ꝛc. ut rectissimè advertit laudatus Oldekop, *dicta Q. 5. num. 8.* ubi rectè pronunciat, quòd, quia ex textu res clara est, omnis disputatio cessare debeat, cùm textus expressus superet omnium DDrum autoritatem. 88

Quæ similiter approbat Christophorus Blumlacher, *c. l. num. 2.*

Wann nun / juxta hucusque à nobis deducta, ein Maleiz-Richter / auch in talibus terminis, wann Er vorhero über diſe Quæstion: Wie und welcher gestalten ein bekanntlicher Delinquent / wegen seiner begangenen und bekannten mißhandlung / abgestrafft werden solle? sich von einem Collegio Jurisprudentum Rechtens belehren lassen / ob subsequentem talem Revocationem, ein nochmahliges Responsum von denselbigen einzuhohlen obligirt und verbunden ist / wie viel eher und mehr wird dann in Casu contrario, wann vorhero keine Rechtsbelehrung über solche Quæstion: Quæ, qualis, & quanta Pœna Reo debeat dictari? eingeholt werden; ja da nicht nur 90 bey abfassung der äusserſten Todesstraff / und welches noch mehr ist / der grausamen Feuers-Straff / der præsumptivè noch einige tincturam legalis scientiæ innehabende Notarius, solennissimè protestando, darvongegangen; sondern auch von denjenigen / die den Bluthbann mit besitzen / der halbe Theil ebenmässig / weil man Ihne nicht hören wollen / mit der Sache nichts weitters zuthun haben wollen / die unumbgängliche Nothwendigkeit erfordern / daß ein solcher Bluth-Richter / welcher / allem ermessen nach / allein von dem Degen profession macht / bey erfolgender so vielmahliger und inständiger widerruffung der gethanen Bekanntnuß / noch vor sitzendem Gericht / und in dem hinaußführen / die sämptliche Acta Inquisitionalia nochmahlen zusammen mache / und / was bey so bedenckhlicher der Sache beschaffenheit / & præsertim pro indole abstrusissimi hujus Criminis, in quo facillimè etiam Viri prudentissimi & sagacissimi errare possunt, denen Rechten gemäß / finaliter zu thun / sich Rechtens belehren lasse?

Quis enim hoc neget, quòd, de quanto 91 majori præjudicio hîc agitur, & quo periculosiùs in occultis hujusmodi criminibus versamur, eo etiam cautiùs & cum majori circumspectione agendum sit omnibus conscientiæ & justitiæ rationem habentibus?

ut sollicitè omnes Judices criminales informat Justus Oldekop. *tit. 4. Observat. 16. per tot.*

Und wie billich wird daher ein solcher 92 vermessener / in tanti momenti & ponderis Causa, alles nach seinem kopff einrichtender Richter / bey solchen Umbständen / als wir hier vor uns haben /, propter ràm salutarium & enixarum, in toto Imperio obtinentium, Sanctionum temerariam & audacem

gem planè transgressionem, mit einiger Geldbuß / zu disem gedoppelten Ende / belegt / damit nicht nur Er Selbst / wegen seiner Vermessenheit / durch welche ja gar leicht ein unschuldiger mensch / welcher nicht nur ex nimia tormentorum formidine ein schwehres Verbrechen / contra rei veritatem, auf sich selbsten bekannt; sondern auch solch seine falsche Confession fälschlich ratificirt hatt; hernach aber / imminente Pœnæ executione, sich ermannet dieselbe zu revociren / zum Feur und andern horrendissimis suppliciis, bey all seiner unschuld gebracht werden könte / gebührend gestrafft / als auch / neben andern / mit dem Bluthbann gleichmässig versehenen / Nobilibus, wie auch andern Magistratibus ein Exempel gegeben werde / vor dergleichen eigensinnigen proceduren sich zuhüthen? Welches diß orths umb so mehr vonnöthen seyn will / weil wir sehen / daß die Herrn Beclagte auf ein anders Judicatum dises Königl. Hof-Gerichts / in Sachen Fiscalis wider die sämptliche Gebrüdere von Herrenthal / de dato 29. Octobr. 1703. in welchem gesprochen worden / daß auf dises / daß Beclagte die definitiv Urthel / ohne vorhergehende anderwärtige verschickhung / Selbsten gesprochen / auch solche gleich exequirt / nicht zu reflectiren sey / in den Actis sich beruffen. 93

pag. 30. fac. 1.

Welches aber / der ursachen / weder ihre Procedurin diser Sache, ullo modo entschuldigen / noch in genere pro Regulâ angeführt werden kan / weilen Sie ihr eigensinniges und gefährliches verfahren / absque prævio Jurisprudentum Consilio, nicht allein eine Urthel mit verhängung der Feuers-straff Selbst abzufassen; sondern solche auch so gar schleunig und præcipitanter exequiren zulassen / nicht auf dises Judicatum, welches Ihnen damahlen / allem ansehen nach / gar nicht wissend gewesen; sondern auf andere ungültige Ratiunculas unverneinlich gebautt; 94

teste ipsâ Actorum prioris Processûs dissertissimâ literâ, *pag. 60. b. & pag. 61. a.*

Und benebens man nicht wissen kan / aus was gültigen Rationibus Ein Hochpreißliches Dicasterium, in nächst angeführter Sache / die nochmahlige Verschickhung der Inquisitions-Acten nicht für nöthig erachtet: warzu zweifels frey dises / daß doch vorher ein Consilium in der Sache erfordert und eingeholt worden / auch alles in gnugsamer richtigkeit gestanden / das meiste gethan und contribuirt hatt: Neben deme / daß gar nichts darinnen gemeldt wird / ob der darinnen bemerckhte Inquisit seine Confession erst bey nächstens vorgewesener Execution revocirt hab / oder nicht. 95

Sicut autem inter omnes receptissimum est, quòd, si Casus decisus à decidendo, vel in minimô, differat, Præjudicia cum fructu allegari non possint: 96

Adrianus Gilmannus, *in symphorem. supplicat. tomo 2. parte 2. Voto 30. num. 4.* B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. Pandectar. tit. de LLb. §. 48.*

Sic & illud jampridem compertissimum est, quòd in hoc abstrusissimo Sortilegii crimine Judex planè non ità, prout ipsi videtur, procedere valeat: 97

ut absurdè existimat Martinus DelRio, in *Disquisition. magicar. append. 2. Q. 1. §. Quartus aries negativæ sententiæ. in fin.*

Si enim Judicibus hanc tantam potestatem transcribere vellemus, quanta non Ignorantiæ criminalium Judicum, quæ sæpissimè innocentibus interitum parit, 98

advertente Godelmanno, de *mag. & malef. lib. 3. cap. 2. num. 2.*

quanta Præcipitantiæ, temerariæ Audaciæ, & tot aliis infensissimis Justitiæ novercis via aperiretur?

contra regulam *Legis 1. Cod. de execut. rei judic.* & doctrinam Schröteri, *tract. de lamiis, cap. 4. §. 3.* Hippolyti de Marsiliis, in *pract. crimin. §. Occurrunt. num. 2.*

Und dieweilen / in der wohlverfasten Peinl. Halß-Gerichts Ordnung / zu einem sorgfältigen und ernstlichen Beschluß / nochmahls allen Magistratibus jure gladii præditis seriò inculcirt und eingebunden wird / daß / so offt in dergleichen Peinlichen Processen / Gerichts-übungen und handlungen / welche auf eines Peinlichen Anclägers begehren fürgenommen werden / einiger Zweifel fürfalle / Sie bey ihren Oberhöfen / oder / wo deren keiner / bey ihrer Obrigkeit / die dasselbe Gericht ohne mittel zu bannen und hegen macht hat / Rath zu suchen schuldig seyn: Wo aber die Obrigkeit ex officio und von Ampts wegen / wider einen Mißhändler / mit peinlicher Anclag / oder handlung verführe / alßdann die Richtere / bey fürfallendem Zweifel / bey den nächsten hohen Schulen / oder andern Rechtsverständigen / (Quod secundâ vice dicitur) Rath zu suchen schuldig seyn: Und / weilen zu disen grossen Sachen auch grosser Fleiß erfordert werde / bey erfolgenden Uberfahrungen deren in sæpedicta Carolina sanctione enthaltener heilsamer und sorgfältiger Verordnungen / die den Richtern und Obrigkeiten billich kündig seyn sollen / die Unwissenheit Sie durchauß nicht NB entschuldigen / und deßwegen alle Richter / Schöpfen und Obrigkeiten gewarnet seyn sollen; 99

alles juxta exerta & formalia verba dictæ Ordinationis, *Articulo ultimo.*

100 So zeigt sich aus all disem nunmehro von selbsten / daß den beyden Herren Beclagten gar nicht unrecht geschehe / daß Sie / wegen mehr angeregten fast grossen Versehens / in eine Geldbusse von 50. Gulden / zu trost und behuff der Invaliden Cassa, verfället werden:

101 Und so mehr / da noch ferner auch diser übelständige Excessus hinzu kompt / daß Herr Ludwig Friderich Heerwarth / an statt / daß Er auff deren in limine Æternitatis damahlen gestandenen armseeligen Inquisitin ängstige Revocation billich so weit reflectiren sollen / allso nemlich / daß Er solche mit gebührender patienz von Ihr angehört / Sie nochmahlen über alle negirte Facta, mit anlegendem ernst- und beweglichen zuspruch / examiniren / ihre endliche auffag fleissigst protocolliren lassen / und hierauffhin die sämptliche Acta an eine hohe Schul / oder andere Rechtsverständige / umb suppeditirung einer Definitiv, verschickhen sollen / Er hingegen Inquisitam, coram tota circumstante hominum multitudine, einen alten hartnäckhichten Teuffel gescholtten / und mit auffgehobenem Stockh betrohet / wir wollen dich wohl anderst kriegen;

nach aydlicher auffag des Herrn Pfarrers Szydlovii, *Actor. pag. 53. a. ad intgm. Speciale 4. articuli probator. 1. & pag. 54. b. ad artic. 3.*

102 Tametsi enim Judices, ex justa causa, sese Partibus aliquando etiam terribiles ostendere possint:

prout *L. 2.* verbis: *Sub quocunque praetextu publici muneris possunt esse terribiles. Cod. ne rusticani ad ullum obseq. devocentur,* intelligit Paris de Puteo, de *Syndicatu, in verb. Judices. cap. 7. num. 18.* Mylerus ab Ehrenbach / in *Hyparcholog. cap. 10. §. 26. num. 44.*

103 Tamen certum est, quòd ipse regulariter suæ, ut loquitur Plinius, religioni patientiam debeat, quæ pars maxima justitiæ est;

recitante Mylero, *dicto c. 10. §. 23. n. 39.*

104 & propterea, sicut precibus calamitosorum non illachrymati, ità etiam contra eos, quos malos putat, excandescere non debeat. *L. 19. §. 1. de offic. præsid.*

105 Peccant enim, qui iram in judiciis præ se ferunt. Bona verba à Judice desiderantur; sed strenua facta & pœnæ competentes; ut ad dictam modò L. commentatur Brunnemannus, *num. 2.*

106 Undè dicunt, quòd Judex Partem, aliquid proponentem, injustè vituperans etiam injuriarum actioni subjaceat;

ex tx. generali *Legis 31.* ibi: *Ex fiducia magistratus.* ubi Bartolus & Cardinalis Albanus. *ff. de injur. L. 29. §. 9. ad L. Aquil.* laudatus Mylerus, *d. cap. 10. §. 24. num. 41.*

Und demnach / vors dritte / Sie Herrn Beclagte auch drey von der Franckhin / als des criminis Sortilegii auch schuldig angegebene und denunciirte Weiber / auff diser ihre blosse / gar nicht juxta *Articulum 31. Ordinationis Carolinæ* eingerichtete / Denunciation / absque ulla præcedanea Corporis hujus delicti investigatione, so auch absque aliô, de quo ex Actis ad nos transmissis constare valeret, Sortilegii indicio, valdè præcipitanter & temerè confrontirt / so wird mehrangeregte erträgliche Geldbuß / auch hierdurch / desto mehr ausser zweifel gesetzet. 107

Cùm enim Confrontatio cum sagis & magis honestæ personæ, seu maris, seu fœminæ, existimationem haud illæsam patiatur; 108

ex Hermanno Göhausen, B. Dn. Assessor Mauritius, in *Dissert. de denunciat. sagar. cap. 4. §. 10. pag. 77. in med.*

sed sola infamiam irrogare & inurere à multis credatur;

Peregrinus, *vol. 2. consil. 2. n. 156. & sq.* Bursatus, *consil. 207.* Clarus, in *Pract. crimin. §. fin. Q. 45. num. 14.* Carpzovius, *Q. crimin. 114. num. 78.*

æquè ac ipsa Sanctio criminalis Carolina de speciali Inquisitione, cujus partem Confrontatio notoriè constituit, nuncupatim pronunciat, quòd & illa Inquisiti existimationem ac famam lædat: 109

in *Artic. 218. vers:* Item daß durch die Obrigkeit etwan leichtlich auch ehrbare Personen / ohne vorhergehende Berüchtigung / bösen Leümuth / und andere gnugsame anzeigung / angegriffen und in gefängnus gebracht werden / und in solchem angriff etwan durch die Obrigkeit geschwind und unbedächtlich gehindert / dardurch der angegriffene an seinen Ehren nachtheil erleidet. Addat, Farinacius, *Q. crim. 1. num. 12.* Cothmannus, *vol. 1. consil. 7. num. 42.*

eo quòd Confrontatio & hujusmodi Inquisitio præsupponat, Magistratum inculpatas personas, ceu veneficas & sagas, suspectas habere: 110

Besoldus, in *Thesauro pract. voc. Confrontiren.* ibique Speidelius, in *addition.* Johann-Otto Tabor, de *Confrontat. §. 31.* & *in Disput. 4. cap. 2. §. 6. & seqq.*

Quocircà communior Interpretum Schola de hujusmodi informi & illegali, ab unâ solâ Strige seu Lamiâ factâ nominatione constanter concludit, quòd illa ne quidem ad specialem inquisitionem & confrontationem sufficiens sit; 111

post plures, quos laudat laudatus Mauritius, *cit. loco.* Tabor, de *confrontat. Disp. 2. §. 2. in fin.*

& hujusmodi Inquisitus, temerè con-
112 frontatus, adversus Judicem, ceu injuriæ sibi illatæ reum, procul dubio experiri queat;

ut emphaticè Carpzovius: Ad confrontationem, inquit, utpote quæ non minimus actus præjudicialis est, odiosus, ac species suggestionis, nec parùm famam Viri honesti lædit, Bursat. *cons. 201.* Zanger. de *quæstion. c. 2. num. 50.* absque indiciis sufficientibus neutiquàm est deveniendum. Videant ergò Judices immoderati, quomodò Actionem injuriarum effugiant, qui, ad solam inculpationem, Virum honestum cum inquisita confrontari faciunt; quod haud rarò; sed tamen pessimè à Judicibus imperitis practicatur.

dicta Q. §. 4. num. 77. & 78.

113 Aus welchem auch allem ausser Zweifel gestellt wird/ daß die beyde Herrn Beclagte/ neben solcher Geldbuß der 50. Gulden/ auch zur widererstattung deren in disem fiscalischen Proceß, von dem Königlichen Herrn Fiscali angewandter Uncosten/ auf Hofrichterliche mässigung/ jure optimo maximo condemnirt worden;

114 Cùm hinc inde generalis Juris regula prostet, quòd Victus victori in expensas damnandus sit.

L. 79. princ. de judic. Authent. Generaliter. Cod. de episc. & cler. L. 13. §. 6. Cod. de jud. Novella 82. cap. 10. cum parallel.

Wann wir nunmehro das andere membrum præmissæ Sententiæ gebührend beschliessen.

115 Zum Dritten membro, daß der Königliche Herr Fiscalis, wegen seines/ bey disem letztern Proceß, in unterlassung deren/ in dergleichen fällen nöthigen/ Inquisition/ begangenen fehlers zu reprimendiren/ und zu besserer beobachtung seiner schuldigen Ampts gebühr angewisen werden solle/ hat uns dises veranlaßt/ daß Er Herr Fiscalis, zu dises fiscalischen Processûs formirung/ in ejusdem primordio, gantz und gar keinen Grund/ oder anderes Fundament gehabt/ als einen unrichtigen/ für sein: ohren gekommenen Rumorem, daß die Herrn Heerwarth ein Weib/ propter inculpatum Veneficii crimen, drey Tag nach der Tortur brennen lassen/ und daß mit solchem criminal Proceß nicht allein sehr unförmlich; sondern auch sehr böslich verfahren worden;

juxta propria Domini Fiscalis formalia, in Ipsius Libello, videlicet ista: Es ist ein starckh Gerüchte/ auch so gar in öhrtern unter dem Königlichen Schwedischen Gebiethe &c.

116 Dann gleichwie die Rechtslehrere hin und wider mit grosser angelegenheit erinnern/ quòd Fama res admodùm fallax, & fragilis, haud rarò per libidinem hostium effusa, vel ad nocendum à malevolis sparsa, & ipsa in se valdè pernicioſa sit, cui proindè non promiscuè, ceu non tàm Famæ, quàm incerto Rumori, in vulgi macello, tonstrina, stabulo, vel mulierculârum circulis nato, fides tribui valeat; cùm etiam frequenter unius dictum temeraria & credula multitudo sequatur, semper plura mendacia mendaciis addendo:

L. 3. Cod. de offic. rector. provinc. L. 12. §. 1. Cod. de pœn. Cap. Cùm in juventute. X. de purgat. canon. Daniel Clasenius, ad *artic. 25. Constitut. Carolinæ, pag. 133.*

& propterea unanimiter & enixè requirunt, quòd ante omnia debita cura inquiri debeat, undè Fama suam habeat & acceperit originem, an à viris fide dignis, gravibus, juridicis; vel hæc nomina non merentibus? 117

Peinl. Halß G. Ordn. *artic. 25. vers.* Erstlich ob der Verdacht. *verbis:* Doch soll solcher böser Leumuth nicht von feinden/ oder leichtfertigen leuthen; sondern von unpartheilichen redlichen leuthen kommen. ibique Manzius, *num. 7.* post Zangerum, Vigelium, Gilhausium, Carpzov. *Q. crimin. 120. num. 23.*

Et annon fortassis prætensa Fama sit inanis & vana vox vulgi tantùm, quæ nullos certos, eosdemq; fide dignos, habeat autores, aut suæ originis, seu causæ nascendi probabiles rationes? 118

Dn. Assessor Mauritius, *dicta Dissert. de denunciat. sagar. §. 10.* Mascardus, *de probation. conclus. 749. num. 9.*

Ex quo est, ut DDres plurima Famæ requisita requirere videamus;

ut videre est apud Ernest. Cothmannum, 119
vol. 1. Resp. 12. Matthiam Stephani, ad *dictum articul. 25. Ordinat. Criminal.* Martinum Del Rio, *disqq. magicar. lib. 5. sect. 3.*

imò tantum illorum necessarium esse nu- 120
merum nonnulli pronuncient, ut non sine ratione de Neapolitano Senatore, Grammatico, (Quod alii Claro & Vulpello adscribunt) dictum referat Farinacius, se nunquàm ullum vidisse Processum, in quo publicam Famam, cum omnibus Requisitis, repererit probatam:

Q. crimin. 47. num. 207. Martin. Del Rio, *cit. loc.* Dn. Mauritius, *dicta §. 10.* Dn. Samuel Stryke, de *jure sens. Diss. 3. cap. 4. n. 22.* Fulvius Pacianus, de *probation. lib. 1. cap. 49. num. 27.*

Also ist es in subsirato offenbarlich an- 121
deme/ daß Herr Fiscalis, in des von ihm angeführten starckhen Gerüchts verò Ortu & Causâ debito modo indagandâ seine Ampts-incumbenz nicht gebührend beobachtet/ indeme Er billich/ vor allen dingen/ hätte nachforschen sollen: Quem ista Fama, si omninò id nominis ei indi meretur, habue-

buerit autorem? Cujus fidei, vitæ, morumque innocentiæ ac honestatis illius primi autores dicantur? Quâ solidâ ex causâ illa fuerit exorta? utrum illa sit constans, uniformis & concors; vel potiùs fluxa, difformis, & varia? prout optimè Judicem de his omnibus informat Johannes Brunnemannus,

de *processu inquisitor. cap. 4. num. 14. & seqq.*

122 Und vermag ihme dises / daß Er selbsten in seinem / in hoc ipsô Processu überraichtem / Libello referirt und bezeugt / daß ein starckhes Gerücht von diser Sache im Lande erschollen / durchauß keinen behelff oder vortheil zu geben;

juxta ea, quæ tradit laudatus Cothmannus, *vol. 3. Resp. 30. num. 128.* ibidemque laudati, Tiber. Decianus, *lib. 1. Resp. 18. num. 40. & Resp. 76. num. 4.* Justus Oldekop. in *Observat. criminal. tit. 2. Observ. 8. num. 6.*

123 Wie ingleichem auch dises / daß gleichwohl / ex post facto, unter denen / von Ihm eingeclagten vielen Fehlern / wegen deren Er den vorgewesenen Processum mit Catharina Franckhin nicht nur einen unförmlichen; sondern auch einen sehr böslich geführten Processum nennt / sich noch etwas hervorgethan / Ihn vor solcher Zulag nicht zuschützen vermag;

per ea, quæ porrò ex Baldo, Marsilio, Gigante & aliis, de his differit Oldekop, *dicta Observ. num. 6. 7. & seqq.*

124 Dann wiewohlen wir dises / daß Herr Fiscalis, gleich in seinem Libello, auff die Editionem des außgeübten Herren Processûs gesampter Actorum angelegenlichst getrungen / nicht improbiren / und gerne zugeben / quòd Fisci Procurator rectè prætendat, ut Pars adversa, ab ipsô conventa, ad ipsam Actionem à se intentatam, sive ipsum suæ intentionis fundamentum originaliter instruendum, omnia sua Instrumenta & Acta, quæ habet, plenariè edat; non saltem in

125 Causâ planè pecuniaria; verùm etiam Criminali, mòdò non capitali:

per tx. expr. in *L. 2. §. 2.* ubi ità Callistratus: *Divi Fratres rescripserunt, toties edenda esse Instrumenta, quoties de jure capiendi, vel de jure dominii*, vel de aliâ causâ simili, re nummariâ quæratur: *Non, si* de capitali causa *agatur. ff. de jure fisci.* Cui addenda *Lex 3. ff. de edendo.* Marcus Anton. Peregrinus, de *jure fisci, lib. 7. tit. 3. num. 23.* Jason, ad *L. 1. num. 8.* Decius, ad *L. 2. num. 2. Cod. de edendo.* Jmman. Sutorius, in *tract. de edendo, cap. 2. §. 23.* ibi: *Editio Fisco fieri debet etiam ad fundandam ejus originalem intentionem, præterquàm in causa capitali. Causa verò capitalis non pro qualibet criminali; sed pro eâ tantum accipi debet, ex qua pœna corporalis infligitur.* Bajard. ad Clarum, §. *fin. Q. 27. num. 2.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. π. ad tit. de edendo, §. 31.* Müller, ad Struv. *exerc. 49. §. 37. lit. γ.* ibi: *Non capitalibus.* Zœsius, ad *tit. π. de jure fisci, num. 7.* post Donell. Hilliger. Cævallos, Berlichium, Johannes Brunnemannus, ad *L. 3. num. 1. ff. de edend.* Bernhardus Græveus, *pract. conclus. 106. considerat. 2. num. 3.*

Hôc insuper habitô, quòd de causis cri- 126
minalibus, etiam non capitalibus, contrarium communissimè propugnari dicat Clarus, *d. §. fin. Q. 27. num. 2.* verbis: *Et hoc non modò, si Causa sit capitalis; sed merè pecuniaria. Et est communis opinio, ut dicit Ripa, in L. 2. num. 21. Cod. de edendo.* Quod etiam dicit esse de mente omnium Bossius, in *tit. de Fisco. num. 11.*

Cùm istî communi opinioni non saltem 127
aliorum æquè communis opinio resistat; sed & txx. expressi in *dicta L. 2. §. 2. de jure fisci.* & *L. 2.* ubi ità Augusti: Is, apud quem res agitur, Acta publica, tàm civilia, quàm NB Criminalia exhiberi inspicienda, ad investigandam veritatis fidem jubebit. *Cod. de edendo.*

Textus siquidem expressus superat om- 128
nium DDrum autoritatem.

Jacobus Thomingius, *Decis. 16. num. 21.* Hermann. Vultejus, in *consil. Marpurg. vol. 1. consil. 34. num. 49.*

So ist doch bekannt / quòd hujusmodi 129
Processus, ab initio nulli, ex post facto, regulariter, haud convalidentur, licet Testes, vel aliæ Probationes ex postfacto superveniant, ex quibus Fiscalis seu Fisci procurator evincere valeat, se non omninò sine justa Ratione processum movisse;

per ea, quæ differit laudatus Oldekop, *cit. loc. num. 7.*

Und wann dise Sach nicht an einem ho- 130
hen / Seine Königl. M. Selbst in Justitien-Sachen / repræsentirenden Dicasterio befangen wäre / so würde wohl schwehrlich evitirt werden können / daß nicht diser gantze fiscalische Processus vor null und nichtig declarirt werden müste. Auff disen weg aber / 131
da an dergleichen supremis Tribunalibus, mit gäntzlicher hindansetzung aller solchen Nullitäten / die den Processum allein concerniren / sola Veritas Facti & ipsa Merita cujuslibet Causæ considerirt zu werden pflegen / so kan endlich gleichwohl diser / cum nimis magna facilitate, imò temeritate, ja fast gar auff Gerath wohl / angefangene Processus gleichwohl noch salvirt und in seinem valore gelassen werden;

juxta ea, quæ hanc in rem exhibet Mevius, *parte 2. Decis. 29. num. 4. & 5.* & præcipuè Gailius, *lib. 1. Observ. 42. per tot.* cujus tradita imprimis hùc trahi merentur.

Daß

132 Daß aber im Vierten und letzten Membro præmissæ Sententiæ den Herrn Beclagten die in Actis mehrfältig / præcipuè *pag. 29. fac. 2.* reservirte facultas, ex capite injuriarum, den Herrn Fiscalem zu actioniren abgestrickht worden / ist theils auß diser ursache geschehen / dieweil ja der außgang doch selber gewisen / daß dise Fiscal Clag nicht gar absque Ratione, wider Sie Herrn Beclagte / angestellt worden; wardurch ja offentlich aller Animus seu affectus ipsos injuriâ afficiendi von selbsten hinaußfällt: Theils aus diser miteinschlaf-
133 genden consideration / quia Fisci procurator nihil calumniandi, vel quenquam injuriâ afficiendi animo proponere, petere, vel agere præsumitur;

per tradd. Klockii, *tomo 3. consil. 193. num. ult.* Brunnemanni, de *processu inquisitor. cap. 9. num. 2.*

134 Dem Königlichen Herrn Fiscali aber competirt / der ursachen / wider Sie Herrn Beclagte keine Injurien Clage / weil die von Ihnen / so wohl / als von Ihm / zu weilen gebrauchte etwas stachlichte wortte pro veris Injuriis nicht gehaltten werden können / und im übrigen / was Sie vorgebracht / animo se & suam Causam contra Ipsum defendendi vorgebracht worden.

In cujusmodi casibus quòd itidem Actio 135 injuriarum nullum locum sortiatur, commonstrat *Lex 6. §. 1.* verbis: *Non ultrà, quàm* Litium poscit utilitas, *in licentiam conviciandi & maledicendi temeritatem prorumpant. Cod. de postul.* ubi vulgò DDres.

Welches alles / nach denen / in den Actis vorhandenen / sehr vielen Umbständen / mit so mehrerer außführung zu repræsentiren / wir / salvo rectiore quorumcunque judicio, keinen umbgang nemmen sollen. Actum in Collegio nostro, den 9. Julii, 1708.

CONSILIUM SEXAGESIMUM OCTAVUM.

SUMMARIA.

DE Hypotheca privilegiaria in securitatem Dotis *concessa*, an illa *etiam* futura, *seu post Dotem constitutam demùm acquisita*, Mariti, *vel* Hæredum *ejus* bona afficiat?

Itemque de Concursu *prioris ac secundi Matrimonii* Dotium, earumque prælatione.

Recensetur Facti Species. *num.* 1. *usque ad num.* 7.

Proponitur Quæstio *hîc* examinanda. *num.* 8.

Eadem dispescitur in Tria Membra. *num.* 9. *& seqq.*

In Primo *de hoc Qr.* An, *in substrato*, ratione Dotis avitæ, *quam Nepos ex primo matrimonio repetit, etiam* in bonis tempore Viduitatis ab Avo acquisitis, tacita hypotheca, & simùl, *in ordine ad Liberos secundi matrimonii*, Jus prælationis competat? *num.* 13. *usque ad num.* 43.

Nullibi in Jure *hoc* disertè dispositum *legitur, quòd vel* omnis legalis, *vel* in specie favore Dotis concessa Hypotheca *tàm præsentia, quàm* futura Debitoris bona afficere *debeat. num.* 14.

Hinc nonnulli *easdem non saltem* in genere ad bona præsentia *restringunt; sed etiam* speciale *& singularissimum* Privilegium Fisco, *in hôc articulo*, competere *adserunt. num.* 15. *& seq.*

Hypotheca *ratione* Dotis *concessa* omnibus, *etiam* anteriorem, *sive* expressam, *sive* tacitam, Hypothecam *habentibus* præfertur. *num.* 17.

In casu, quando duæ Dotes ex duobus matrimoniis *repetuntur*, Uxor secunda, *ejusve* Liberi, anterioris matrimonii filiis, *regulariter*, postponi *debent. num.* 18.

An idem dicendum, si cum Filio posterioris matrimonii concurrat *saltem* Nepos ex priore matrimonio *superstes? num.* 19.

Etiam in aliis, *plus extensionis admittentibus*, articulis aliter Filii, aliter Nepotes *appellitantur. num.* 20.

Sententia

Sententia, quòd Hypotheca pro Dote *concessâ* bona ex post quæsita *non afficiat, in* L. 29. Cod. de jure dot. *expressè* videtur fundata. *num.* 21.

Hypotheca, *sub* verbis indefinitis, in toto patrimonio *alicui constituta, non minùs* etiam futura bona *afficit, quàm si ejus constitutio* verbis universalibus *facta fuisset. num.* 23.

Etiam tunc, quando Bona simpliciter, *sine adjectione alicujus dictionis universalis*, obligantur, *nihilominùs* Hypotheca universalis, in gradu excellentiori *sic dicta*, inducitur. *num.* 24.

Indefinita Oratio universali æquipollet. *num.* 25.

Hæc regula *rectè etiam* indefinitæ Pignoris constitutioni *applicatur. num.* 26.

Dispositio Legis finalis, Cod. quæ res pign. obl. poss. *quòd Hypotheca generalis etiam res futuras sub se comprehendat*, ad solas Hypothecas conventionales restringi *nequit. num.* 27.

Imò eandem ad Hypothecas legales magis, *quàm ad conventionales* pertinere, *haud paucis* videtur. *num.* 28.

Adducuntur exempla Hypothecæ legalis universalis, *etiam* futura bona *afficientis. num.* 27.

Franzkii *sententia*, omnem Hypothecam legalem universalem *statuentis*, per adducta contraria exempla, in LLbus obvia, *destruitur. num.* 29. *& seq.*

Hæc sententia, quòd Hypotheca legalis, *regulariter*, ad bona futura *non minùs* se porrigat, *quàm conventionalis*, receptior *est. num.* 32.

Idem *etiam in specie* de Hypotheca Doti concessâ *dicendum. num.* 33.

Hinc etiam ratione bonorum ex post acquisitorum Actione hypothecaria, *nondùm præscriptâ, contra quemcunque possessorem*, agi potest. *num.* 34.

Mala fides supervenions hodiè omnem vitiat Præscriptionem. *num.* 34.

Non minorem vim Lex *habet* in *constituendo* Pignore tacito, *quàm* Voluntas privati *in pignore privato. num.* 35.

Eo magis, quòd illa in ejusdem constitutione nullo verbo restrictivo, *seu* pronomine possessivo, *ut Debitores facere solent, utplurimùm* utatur. *num.* 36.

Hinc etiam, in dubio, nullatenùs credendum, Legem hypothecam à se concessam non tàm latè patentem, *ac Contrahentes conventionalem*, constituere voluisse. *num.* 37.

Tametsi nullus in Jure *specificus occurrat* textus, *quô* in genere legalis Hypotheca *etiam* ad bona futura *extendatur*; ejus *tamen* vices *tùm* evidentissima Juris analogia, *tùm* concors *plerorumque* DDrum applausus, *tùm etiam* speciales de quibusdam Hypothecis *legalibus* id affirmantes Sanctiones *indubiè* supplere *possunt. num.* 38.

Inter Hypothecam tacitam *&* expressam, *quoad effectum*, nulla *est* differentia. *num.* 40.

Hinc ab una ad alteram validum *ducitur* argumentum. *num.* 41.

Jus prælationis, ratione Dotis *concessum*, *non saltem* Uxori; *sed etiam* omnibus ejus Liberis, *cujuscunque* sexûs, *vel* gradûs, *etiam* in ordine ad secundam Conjugem, *ejusque* Liberos, competit. *num.* 41. *& seq.*

Modò *illi* ejusdem, *non alterius*, matrimonii *sint* Liberi. *num.* 41.

Verba Legis 29. Cod. de jure dot. finalia quomodò exaudienda? *num.* 43.

Examinatur Secundum *principalis* Quæstionis membrum: Utrum hæc pſa privilegiaria Hypotheca *in substrato* etiam illa bona afficiat, quæ ab Avo demùm in secundo conjugio sunt acquisita? *num.* 44. *usque ad* 51.

Illa definitio, quòd Hypotheca universalis, *seu expressa, seu tacita*, etiam futura debitoris bona *devinciat*, nullo tempore circumscribitur, *ac proindè* nec ad solum tempus Matrimonii constantis restricta *censeri debet. num.* 46.

Hinc etiam in actione hypothecaria directa sufficit, *si Creditor probet*, Bona aliquô tempore à debitore *fuisse* possessa. *num.* 47.

Generalis

Generalis bonorum obligatio *semper* sub hac conditione, si Bona postea sibi fuerint acquisita, contracta *censetur. num.* 48.

Debitor, *ex postfacto nova bona acquirendo*, ne sua *quidem* Protestatione efficere *valet*, ut illa sub universali, *sive tacitâ, sive expressâ*, hypothecâ non comprehendantur. *num.* 50.

Deciditur Tertium Quæstionis *propositæ* membrum: An sæpedicta Hypotheca etiam secundæ Conjugis propria bona *sive ejusdem Allata* afficiat? *num.* 52. *usque ad finem.*

Per hæreditatis aditionem *omnia* jura defuncti, *tàm* passiva, *quàm* activa, *& sic quoque Obligationes & Actiones*, in Hæredem transeunt. *num.* 54.

Hinc eòdem modò, quò defunctus obligatus *fuit suis Creditoribus, ejus* etiam Successor *pariformiter* obligatur. *num.* 55.

Eædemque, *quæ adversus defunctum competebant*, Actiones, *etiam* contra Hæredem *competere dicuntur. num.* 56.

An hoc etiam quoad Actionem hypothecariam eatenùs verum *sit*, ut etiam bona Hæredis propria, *æquè ac defuncti, eidem* obnoxia *censeri queant? num.* 57. *& seq.*

Per hæreditatis aditionem Bona hæreditaria cum bonis Hæredis *confunduntur*, unumque *& idem* Patrimonium *fiunt. num.* 58.

Testator *futuri* Hæredis bona *non minùs efficaciter, quàm sua propria*, Hypothecæ nexu constringere *valet. num.* 59.

Quousque *&* quomodo *hoc fieri possit? num.* 60. *& seqq.*

Ne *quidem* rei Hæredis *propriæ*, legati *titulo alicui relictæ*, Dominium *relicta via* in Legatarium transit. *num.* 61.

Etiam tacitam *defuncti* Debitoris dispositionem *ad* obligationem bonorum Hæredis sufficere *multi adstruunt. num.* 63.

An idem de Hypotheca legali *statuendum? num.* 63. *& seq.*

Dos, constante matrimonio, *est* in dominio *ipsius* Mariti. *num.* 67.

Ad hoc, ut Actio hypothecaria *efficaciter contra aliquem* institui *possit*, in Hypotheca universali sufficit, *quòd* bona vel tempore contractæ obligationis, *vel* post eam à Debitore possessa *fuerint. num.* 68.

Etiam Bonorum *Uxoris* paraphernalium dominium nonnunquàm in Maritum transfertur. *num.* 70.

In dubio bona Hæreditis propria, *& non à defuncto in ipsum translata, si non specialis eorum mentio facta fuerit*, sub universali omnium defuncti bonorum Obligatione *non veniunt. num.* 72.

Regula Legis fin. Cod. Quæ res pign. obl. poss. *quòd Hypotheca universalis omnia, etiam ex post quæsita, bona afficiat*, in Bonis Hæredis propriis *non obtinet. num.* 73.

Hæres repræsentat personam defuncti, factumque defuncti ipsius Hæredis proprium *dicitur. num.* 74.

Hæc *tamen* Repræsentatio *saltem* quoad Actiones personales, *quibus ipse defunctus potuit conveniri*; non *etiam* quoad Actionem hypothecariam, *in eratne ad bona hæredis propria, locum sortitur. num.* 75. *& seqq.*

Actiones personales, *ex defuncti personâ*, adversus ipsius Hæredem competentes Cardinalis de Luca male *in universum* ex quasi Contractu *descendere existimat. num.* 79.

Si Testatori de bonis hæredis disponere *licet*, multo magis ea *poterit* oppignorare. *num.* 79.

Hæres sine beneficio Legis & Inventarii *hæreditatem* adiens, *etiam ultra vires hæreditatis*, in solidum, *defuncti debita* solvere *tenetur. num.* 79. *juncto num.* 76.

Quid ad hunc effectum, ut Hypotheca universalis à defuncto constituta *etiam* Hæredis bona afficiat, *sit* necessarium? *num.* 80. *juncto num.* 95. *& seq.*

Quando ejusmodi Hypotheca restricta *est* ad bona Testatoris propria, *tunc per solam hæreditatis additionem illa ad bona Hæredis non extenditur. num.* 81.

Quasi Contractus *hæreditatis additionis* non plus operatur, *quàm ipse* Contractus *à defuncto initus. num.* 81.

Cur à transitione Actionis personalis, *contra defunctum competentis*, ad Hypothecariam concludi *nequeat? num.* 82.

Bona Hæredis non *possunt dici* Bona defuncti. *num.* 83.

Aditio Hæreditatis sine beneficio Inventarii Hæredem *quidem* actionibus personalibus, *in solidum*; non *tamen etiam* Actioni hypothecariæ, *per se*, & sine speciali Testatoris dispositione, *subjicit. num.* 84.

Ne illô quidem casu, quando defunctus sua Bona, & se, & Hæredes obligavit, bona Hæredis nexu pignoris *universalis afficiuntur. num.* 85. *& seq.*

Idem *etiam tunc dicendum*, quando Debitor seipsum, suosque Hæredes & Successores, & omnia Bona oppignoravit. *num.* 87.

Quilibet generalem hypothecam *constituens* universa *quidem* sua Bona, *etiam* futura; non *verò etiam* illa, *quæ* sua nec sunt, nec unquàm futura, obligare voluisse *intelligi debet. num.* 88.

In dubio nec legalis Hypotheca Bona ipsius Hæredis propria *ullatenùs afficit. num.* 89. *& seq.*

Hypotheca *legalis*, *pro* legatis & particularibus Fideicommissis *concessa*, *in* omnibus *quidem* defuncti; non verò *etiam* Hæredis bonis *competit. n.* 90.

Ne quidem ex singulari Dotis favore *indulta*, *licet pariter* universalis, Hypotheca ad bona Hæredis propria *sese extendit. num.* 91.

Cur à repræsentatione personæ defuncti, *vel quasi contractu hæreditatis additionis* ad *fundandum* jus Pignoris in bonis Hæredis propriis non procedat illatio? *num.* 92. *& seqq.*

Hæc Regula, quòd Expressi & Taciti eadem *sit* efficacia, *in casibus*, *ubi* expressa voluntas necessaria *est*, *non admittitur. num.* 95.

Ad hoc, *ut* bona Hæredis, *etiam* ex præsumptâ defuncti voluntate *sub generali*, *ab ipso constitutâ*, *Hypothecâ* comprehensa *dici queant*, *nonnisi* graves, concludentes *ac* ferè incontrovertibiles Conjecturæ *admitti possunt. num.* 97.

Uxor bona dotalia *vel* planè non, *vel saltem* taxationis gratia æstimata, *in hæreditate Mariti adhucdùm* existentia, *non obstante civili ejusdem dominiô*, jure separationis ordinariô aufert. *num.* 98.

Dominus rei, *in bonis Debitoris* adhuc existentis, omnibus *aliis* Creditoribus antefertur. *num.* 99.

Rebus fungibilibus, *vel etiam* Speciebus, venditionis gratia *æstimatis*, *Marito* in dotem datis, *ipse* Debitor *tantùm* Quantitatis *efficitur. num.* 100.

Hinc in casu Dotis ità constitutæ semper Dos prioris matrimonii, *in concursu*, posteriori præfertur. *num.* 100.

FACTUM.

1 ES hat weyland Frau Juliana Sophia von Ehrenfeld sich Anno 1641. mit auch weyland Herrn Adam Friderich Freyherrn von Hochstetten verehelichet / und in selbige Ehe 15000.
2 Rthlr. Heurathguth eingebracht. Und als hernach zwischen dem aus erster Ehe gebohrnen Sohn / weyl. Herrn Eberhard Ludwig Freyherrn von Hochstetten / und dessen Stieff-Frau Mutter / Sibilla von Schönfeld / im nahmen deren aus zweitter Ehe erzihlter Kinder / ein Successions-Stritt entstanden / so ist zwar derselbe Ao. 1678. den 20. Septembr. am Kayß. Cammer-Gericht entschiden; hernachgehends aber / occasione eines / Ao. 1688. neu-erfundenen Testaments / zwischen wyl. Herrn Eberhard Ludwigs hinterlassenen minderjährigen Sohns Curatoribus, an einem / und Herrn Christoph Fridrich Freyherrn von Hochstetten / als einem aus zweitter Ehe entsprossenem Sohn / am andern theil / resuscitirt und dergestalten poussiret worden / daß am 2. Junii 1701. die

die Curatores des minderjährigen Freyherrn von Hochstetten / wider die / am Kayserl. Cammer-Gericht / Ao. 1678. ergangene Urthel nicht allein restitutionem in integrum erhalten; sondern auch Herr Christoph Friderich Freyherr von Hochstetten zu widererstattung der von weyl. Juliana Sophia von Ehrenfeld in der Herrn Succumbenten Großvatters / weyl. Herrn Julii Friderichs Freyherrn von Hochstetten erstere Ehe gebrachte 15000. Reichsthaler dotal Gelder / condemnirt
4 worden ist. Nun hat gedachter Herr Christoph Friderich Freyherr von Hochstetten unterschidene Güther / warinnen die Execution / wegen diser 15000. Reichs-
5 thaler / geschehen könte / nemlich / vors Erste / die Hochstettische Fideicommiss Güther / als die Herrschafft Ehrenberg und Freudenthal: warinnen aber die Execution solcher 15000. Thaler / der ursachen / nicht wohl geschehen kan / weilen selbige / ohne dem / dem Triumphanten / vermög Testamenti noviter reperti, gebühren; und die dem Herrn Gegentheil adjudicirte Legitima, ratione Fructuum, ex adverso, ab Ao. 1662 indebitè perceptorum, exe-
6 quirt werden muß. Zweittens besitzet Er Güther / welche in obgedachten Successionsstreitt nicht gehört haben; sondern sind entweder in Viduitate, vel secundo Domini Julii Friderici matrimonio acquirirt; oder von weyland Frauen Sibilla von Schönfeld in dessen zweitte Ehe eingebracht worden; warinnen zwar die Execution am
7 füglichsten geschehen könte; Weilen aber offtbesagter Herr Christoph Friderich Freyherr von Hochstetten / seither Anno 1692. viele 1000. Reichsthaler Schulden gemacht / und zu dem ende theils Creditoribus dieselbe verschrieben / und dahero des minderjährigen Freyherrn von Hochstetten zu Ehrenberg Curatores, wider die samptliche Hochstettische Creditores eine Citation / ad videndum, se ipsis, ratione Avitæ Dotis der 15000. Reichsthaler / præferri in his ultimis Bonis, außzubringen bemüssiget worden / so fragt sichs:

1 Ob Sie / ratione hujus Dotis, auch in Bonis, stante Viduitate, aut secundo Matrimonio Julii Friderici acquisitis, aut à secundâ ejus Conjuge illatis, eine tacitam seu legalem Hypothecam, und mithin ein jus præferentiæ prætendiren können?

I. N. J.

9 Allermassen nun dise Frag sich von selbst in drey Theil oder Membra abtheilt / in deren Ersterem von disem gefragt wird:

10 Ob des jungen Herrn von Hochstetten zu Ehrenberg verordnete Herrn Curatores, ratione seiner seeligen Groß Frau Mutter Heurathguths / auch in denen / in Zeit seines seeligen Herrn Avi, Julii Friderici Viduitatis, erworbenen Bonis eine tacitam Hypothecam haben / und dahero / ex Temporis prioritate, auch ein jus Præferentiæ mit bestand prætendiren können?

In dem andern aber dises:

11 Ob solche Jura, nempe taciti Pignoris & Prælationis, auch auf denen / in Zeit Sein Herrn Julii Friderici zweitter Ehe erworbenen Güthern / dem jungen Herrn von Hochstetten / von Rechts wegen competiren?

So dann im dritten und letzten dises:

12 Ob gleiche Gerechtsame / Ihme jungen Herrn von Hochstetten / auch auff seiner Frau Stieff-Großmutter / Sibillä von Schönfeld / zugebrachtem Vermögen / so ihr Herr Sohn Christoph Friderich nachmahls von Ihr geerbet / zugesprochen werden möge?

Allso habe ich subsignirter dieselbe in reiffes bedenckhen gezogen / und bin / salvo Quorumcunque rectiùs sentientium judicio, der meinung / wie bey einem jeden Membro absonderlich angemerckhet. So viel nun allso gleich das Erste Membrum concernirt:

13 Ob der junge Herr von Hochstetten auch in seines Herrn Avi Acquisitis per tempus Viduitatis, sich deren / zu Vorstand und favôr des Brautschatzes / sive Doris illatæ, in Rechten verordneten privilegiariæ Hypothecæ, mit rechtlichem bestand annassen könne?

14 So hat es zwar wohl ersten anblickhs das ansehen / als ob auf dasselbe mit Nein zu antwortten / in reiffem betracht / daß in unsern Rechten / Primò, nirgendswa disponiret zu finden / quòd vel omnis legalis seu tacita Hypotheca etiam bona futura, sive illa, quæ demùm ex eo tempore, ex quo Lex hypothecam alicui constituit, à Debitore sunt acquisita, vel in specie illa legalis Hypotheca, quæ à Justiniano in *L. un. Cod. de R.U.act.* singulari favore Dotis concessa est, tàm futura, quàm præsentia Mariti bona afficere debeat. Wannen- 15
hero nicht allein in genere à Baldo constan-

ter gelehret wird / quòd in tacitâ Hypothecâ sola præsentia ; non etiam futura Bona comprehendantur ;

ad *L. 3. Cod. de heredit. action.*

In quo ei subscribit Johannes Glossator, ad *L. fin. Cod. quæ res pign. oblig. poss.*

16 Sondern auch von demselben noch ferner gesagt wird / quòd solus Fiscus speciali, in hoc, privilegio gaudeat, ut in tacita hypothecâ singulari ipsius favore inductâ etiam Bona futura, seu ex post facto quæsita veniant ;

ad *L. 3. Cod. de privil. fisc.*

17 Pro 2do scheint auch dises dem jüngern Herrn von Hochstetten zu Ehrenberg ein impedimentum in weeg zu legen / weilen / wann auch gleich dises / quòd pro Dote concessa legalis Hypotheca etiam Bona ex post facto acquisita afficiat, ganz richtig stünde ; jedoch dises in substrato, ex hac ratione, keinen raum finden könne / alldieweilen hingegen Herr Christoph Friderich / Freyherr von Hochstetten / in repetirung auch seiner Frau Mutter eingebrachten Heurathguths / allen seines Herrn Vatters / utut tempore prioribus, sive antiquioribus Creditoribus vorzuziehen / allso gar / daß Er nicht allein solchen älttern Creditoribus, qui tempore priorem tacitam Hypothecam ; sondern auch allen denen / die ein älters außtruckhliches unterpfand haben / ex veriore DDrum sententia, zu præferiren.

ut inprimis ex *Nov. 189. cap. 1. vers. ut etiam prioribus. Nov. 97. cap. 2. ferè in med.* ibi : *Adversus Antiquiores Creditores. & cap. seq.* ut & *L. 12. Cod. qui potior. in pign. hab.* benè colligit D. Lauterbach, in *tract. synopt. de legali hypoth. §. IV. num. 14.* Johannes Harpprecht. ad *§. 29. num. 7. & seq. Inst. de action.* Anton. Perez. ad *tit. Cod. de jure dot. num. 18.*

18 Et tametsi in tali, qualem hic ventilamus, casu, ubi nempe duæ Dotes, ex duobus matrimoniis communis Patris, ab ejus Liberis reposcuntur, Imperator expressè & specificè constituat, quòd Uxor secunda ejusve Liberi, anterioris matrimonii Filiis, suæ Matris, seu prioris Conjugis, dotem repetentibus, regulariter postponendi sint.

d. L. 12. ibi : Exceptis videlicet, contra Novercas, anterioris matrimonii Filiis, quibus pro Dote Matris suæ jam pridem dedimus hypothecam, contra paternas res, vel ejus Creditores ; in præsenti autem similem eis prærogativam servamus, ne jus, quod posteriori datum est uxori, hoc anteriori denegetur ; sed sic maneat eis jus incorruptum, quasi adhuc vivente Matre eorum. Duabus enim dotibus ab eadem substantia debitis, ex tempore, prærogativam manere volumus. *Cod. qui potior. in pign. habeant.* Jungat. Brunnemannus, in *tract. de Proc. concurs. creditor. ibique in notis* Dn. Stryk. *pag. 93.*

Quia tamen in proposito, Dotem Thori 19
secundi ipsemet Filius ex eodem oriundus ; Dotem verò primi thalami non ipse Filius, ceu pridem defunctus ; sed ex illo superstes Nepos reposcit : Quapropter in ista privilegiaria atque exorbitante Juris materia valdè dubium videtur, utrum istud Privilegium, singulari Mulierum providentia introductum,

verbo Justiniani in *§. 29. Inst. de action.*

& in *L. 12. Cod. Qui pot. in pign. hab.* ad solos prioris matrimonii Filios, ab ipso Latore extensum, etiam in Nepotibus locum inveniat ? cùm etiam in aliis, plus extensionis admittentibus articulis illud Imperiale 20
effatum obtineat, quòd aliter Filii, aliter Nepotes appellitentur, in *§. fin. Inst. Qui testam. tutor. dari poss.* ubi vulgò DDres.

Ja es scheint / pro 3tio, die widrige sen- 21
tenz, quòd scilicet Uxor, ejusque Liberi, in bonis Mariti, post Dotem demùm ab Uxore promissam, sive stante conjugio, sive posteà quæsitis, nullam habeant hypothecam, per specificam sanctionem nostri Justiniani decideret zu seyn in *L. 29.* ibi : Creditoribus mariti, contra eum, ejusque Res, si quas posteà fortè acquisierit, integra sua jura habentibus. *Cod. de jure dot.*

Ungehindert aber dessen bin ich / salvo 22
aliorum judicio, der meinung / daß des jungen Herrn von Hochstetten zu Ehrenberg Curatores die Ihme / letzthin / in Sententia Camerali mit 15000. Reichsthalern adjudicirte Dotem seiner seeligen Frauen Großmutter / in allwege auch auff denen / von seinem Herrn Großvattern / tempore Viduitatis erworbenen Bonis, ex quâ licet causâ illa fuerint acquisita, mit bestand prætendiren / und Ihme hierinnen weder sein Patruus, Herr Christoph Friderich Freyherr von Hochstetten / noch Seine des Herrn Christoph Friderichs Creditores sampt und sonders / so hoch privilegirt dise immer seyn mögen / einige hinderung machen können.

Dann da ist allerforderist unter denen 23
Rechtslehrern eine längst decidirte sach / quòd, quando alicui Verbis indefinitis Hypotheca in toto patrimonio constituitur, illa non solùm præsentia ; verùm etiam futura, seu ex postfacto quæsita Bona non minùs afficiat, quàm si ejus constitutio verbis universalibus facta fuisset ; sic, ut uni- 24
versalis, in gradu excellentiori ità dicta, Hypotheca non saltem sit hæc, cujus constitutioni dictio universalis, Omnia, Cuncta, expressè inserta, & vocabulo Bonorum adjecta est ; ex. grat. sub hypotheca omnium bonorum, bey verpfändung aller Haab und Güther ; verùm etiam illa, ubi nul-

nulla talis dictio universalis adhibita; sed Bona alicui simpliciter obligantur. Nam quòd etiam hæc, tanquàm universalis, in excellentiori gradu sic dicta, omnia Bona debitoris, tàm futura, quàm præsentia, comprehendat & afficiat, disertissimus extat textus,

in *L. fin.* ubi Justinianus: Si quis, tescribit, in instrumento ea verba posuerit: Fide & periculo rerum ad me pertinentium, vel per earum exactionem satisfieri tibi promitto, sufficere ea verba ad rerum, tàm earum, quas in præsenti debitor habet, quàm futurarum hypothecam, sancimus; jus tamen generalis hypothecæ etiam ad futuras producatur. *Cod. quæ res pign. oblig. poss.* post Manticam, Paponium, & Aldovinum, Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 55. num. 1.*

25 Tralatitium enim est, quòd indefinita oratio universali æquipolleat;

L. 24. de S. P. urb. L. 43. L. 44. de leg. 2. L. 98. de leg. 3. L. 2. de lib. & posthum. & per plura congesta August. Barbosæ, *lib. 9. cap. 37. axiom. un.*

sitque tantæ potentiæ, quantæ universalis.

Can. Sicut nonnulli. causa 1. Q. 1. Cravetta, *lib. 1. consil. 86. num. 60.* Barbosa, *d. l.*

26 Quam regulam in terminis terminantissimis etiam indefinitæ Pignoris constitutioni accommodat Franciscus Cardinalis Mantica,

de tac. & ambig. convention. lib. 11. tit. 11. num. 1. cum sqq. ex Negusantio & Carpzovio, Müller, in *addition. ad Struv. exerc. ad tit. 26. th. 20. lit. β.*

27 Daß aber nächstangeführte/ verbis adeò emphaticis verfaste/ Constitutio durchauß nicht ad solam conventionalem seu expressam Hypothecam zu restringiren; sondern gleicher massen auch de legali seu tacita hypotheca zu verstehen sey/ nemlich alsò und dergestalten/ daß/ wann auch à lege, ceu omnis legalis sive tacitæ hypothecæ causa efficiente, Jemanden ein stillschweigend Unterpfandsrecht/ in seines Debitoris bonis simpliciter verordnet wird/ solches eben so wohl desselben futura, demùm post tempus incipientis hypothecæ quæsita Bona, alß tùm temporis præsentia seu jamjàm acquisita Bona in sich begreiffe/ das erhellet nicht allein aus zerschidenen Speciebus legalis hypothecæ, & specificis hac de re prostantibus textibus, præcipuè *Legis 6. §. 2.* ibi: Omnibus maritalibus facultatibus, his etiam, quas habet, habituravè est, tanquàm si jure pignotis, vel hypothecæ suppositæ sint, Liberis obligatis. *Cod. de secund. nupt. Legis 1.* in verbis: *Universa bona eorum. Cod. in quib. caus. pign. tac. contr.* & *Legis 3.* verbis: Cùm eò pactò universa, quæ habet, habuitve eo tempore, quò ad conductionem accessit, pignoris jure Fisco teneatur. *Cod. de privil. fisc.*

Sondern es ist auch eine inter omnes Interppr. pauciss imis exceptis, receptissima traditio; in tantum, ut etiam Salycetus & Bachovius adstruere non dubitent, Regulam dictæ *L. ult. Cod. quæ res pign. obl. poss.* magis ad tacitam hypothecam pertinere, quàm ad expressam: 28

ad *d. L. ult. num. 3.* ibi: Si hoc est in expressa, idem deber esse, imò & fortiùs in tacita. *Cod. d. tit.* Bachov. in *tract. de pignor. & hypoth. lib. 1. cap. 5. num. 2.* in verbis: *Haud dubiè dictâ L. ult. Cod. quæ res pign. oblig. poss. ad tacitam etiam hypothecam,* quin & magis ad hanc pertinet:

imò ut eòusque progressus sit Franzkius, ut 29
Hypothecam legalem seu tacitam semper universalem, & nunquàm specialem esse intrepidè adstruat;

in *commentar. Pandect. ad tit. de pignorib. num. 12.* Quibus gemina tradit etiam Matthæus Wesembecius, ad *d. tit. num. 3.*

Ob nun wohl dises letztere ipsi rerum & 30
LLum evidentiæ zuwider/ und insonderheit durch die jenige tacitas Hypothecas, quæ in solo Ædificio, pecuniâ alterius, nominatim in hanc causam mutuò datâ, refecto, & in solis mobilibus in prædium urbanum invectis & illatis à Lege conceditur, aliisque nonnullis, apertissimè refelliret wird;

jx. ea, quæ legimus in *L. 1.* ibi: *Pignus* insulæ. *ff. inquib. caus. pign. tac. contr.* apud Merlinum, in *tract. de pignorib. lib. 3. Q. 5. num. 67.* Roriquez. *tract. de concurs. credd. part. 1. artic. 7. num. 4.* Lauterbachium, in *tract. synopt. de legali hypoth. §. X. num. 61.* Bachov. *lib. 1. de pignor. cap 12.*

Nec non in *L. 4. princ.* ibi: Invecta illa- 31
ta pignori esse locatori. *ff. de pact. L. 4. L. 6. L. 7. ff. in cans. quib. pign. tac. contrah.* Dn. Lauterbach, in *Disp. de tacito pignore, th. 6. in fin.* Hahnius, ad *Wesemb. tit. de pignorib. n. 3. in fin.* Addat. omninò Bachov. *d. l. 1. c. 15.* ubi plura exempla tacitæ & specialis Hypothecæ examinat. Johann. Dominic. Gaius, in *tract. de Credito, cap. 4. Q. 5. num. 213. & 223.*

So bleibt jedoch dises/ quòd, extra has Spe- 32
cies, etiam tacitæ Hypothecæ, ratione Objecti, sint universales, & consequenter universa Debitoris bona afficiant, tàm futura, quàm præsentia, ein unanimi suffragio approbirter Rechtsschluß;

ut verissimè ex Glossa, ad *d. L. ult. Cod. quæ res pign. obl. poss.* communiter recepta statuminat Covarruvias, *pract. Qq. cap. 29. num. 4.* Johann-Petrus Surdus, *Dec. 97. n. 2.* Matthæus de Afflictis, *Decis. Neapol. 335.*

plenè Johann-Franciscus Ripa, ad *L. 1. n. 2. ff. de pignor. & hypothec.* Brunnem. ad *d. L. ult. num. 7.* post Jacobum de Ravenna, Salycetum, Romanum & Cynum, Negusantius, de *pignor. part. 2. membr. 2. num. 4.* Cardinalis Mantica, de *T. & A. convention. lib. 11. tit. 11. num. 13.* Joh. Dominic. Gaitus, *tract. de credito. cap. 4. Q. 5. num. 215.* Molina, de *contract. disp. 528. num. 14.* Anton. Negusant. *consil. 393.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de legali hypoth. §. IV. num. 16.* Tiber. Decianus, *lib. 2. consil. 37. num. 7.* Statil. Pacificus, de *Salv. interd. cap. 4. num. 11.* Seraphin. de Seraphinis, *Dec. 1290. num. 4.* Gabriel. *lib. 1. consil. 5. num. 44.* Merlin. de *pignor. lib. 1. tit. 3. Q. 11. num. 23. & sq. & lib. 2. tit. 1. Q. 1. num. 16.*

33 Und daß diſe Concluſio in ſpecie auch bey diſer legali ſive tacita hypotheca, quam LL. pro Dote ſingulariter indulſerunt, potentiſſimè obtinire / einfolglich auch die inferirte Heurathgüther nicht allein auf den jenigen facultatibus ſeu bonis, quæ Maritus tempore Dotis illatæ poſſedit; ſondern auch auf all übrigem / erſt nach ſolcher Zeit acquirirten Vermögen und Güthern / mediante actione hypothecaria, adverſus quem-
34 cunq; poſſeſſorem competente, (dummodò illa per Præſcriptionem, bonâ fide completam, quam proindè mala Fides cujuscunque Poſſeſſoris, ſecundum Canones, & Mores modernos, procul dubio excludit, necdùm peremptа ſit.

de quo Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. de pignore ſive Hypoth. §. IX. num. 64.*)

perſequirt werden können / das iſt eine ſpecifico & communi ſuffragio recipirte Sententia;

quam inprimis tuetur Henric. Hahnius, ad Weſembec. *d. num. 3.* verbis: Illiusmodi, nempe univerſalis, eſt Hypotheca, quam Uxor habet in omnibus bonis Mariti, Dotis nomine; quia continet & præſentia & futura, ſicut generalis conventionalis. Bachovius, *tract. de pignor. & hypoth. lib. 1. cap. 9. num. 11.* ibi: *Huc quoque referenda eſt hypotheca in bonis marito pro dote. junctis ibi præcedentib.*

35 Nam & hactenùs rectè dicitur, quòd non minor ſit vis expreſſi, quàm taciti, nec minorem vim Legis conſtitutio habeat in conſtituendo pignore tacito, quàm voluntas privati in pignore privato; ut in genere alioquin de expreſſo & tacito pignore diſſerit Georgius Franzkius, ad *tit. π. Qui potior. in pign. num. 3.* & his ipſis in terminis commentatur Salycetus, ad *d. L. ult. num. 3. Cod. qua res pign. oblig. poſſ.*

36 præſertim cùm Lex, talem tacitam in bonis hypothecam inducens, nullo verbo reſtrictivo, ſeu determinativo, aut pronomine poſſeſſivo, ſicut Debitor hypothecam conſtituens, utatur; dicendo nimirum: Bona mea, vel ſua, quæ verba prima facie ſola bona præſentia, non etiam futura, denotare videntur.

arg. *L. 7. L. 27. §. 2. L. 34. princip. ff. de auro & arg. leg. L. 49. ff. de R. V.* Jungat. Bachov. de *pignor. lib. 1. cap. 5. num. 2.*

verùm Bona debitoris ſimpliciter obliget; & proindè haud credendum ſit, Legem jus 37
hypothecæ à ſeipſa conſtitutam, ratione objecti, non tàm latè & plenè interpretari, ſicut illam, quæ à quovis Debitore privato, etiam addito pronomine poſſeſſivo, conſtituitur;

ut perbellè hæc conſiderat Bartholomæus à Salyceto, *cit. loc.*

Und diſer bißhero wohlbeſtigten mei- 38
nung bringet keinen abbruch / was in præcedentibus pro contraria ſententia an- und außgeführet worden. Dann obſchon kein ſolcher expreſſus textus in unſern Büchern demonſtrirt werden kan / in welchem generaliter verordnet zuſinden / quòd (extra Caſus in LLb. noratos, & ſuperius relatos) Hypotheca legalis, ratione Objecti, ſit univerſalis, ſicque Bona debitorum univerſa afficiat, tàm futura, quàm præſentia; ſo iſt doch diſes / daß von etlichen Speciebus, ſuprà pariter adductis, diſes alſo geſagt wird / und pro Affirmativâ tùm ipſa Juris analogia, tùm & omnium propemodùm DDrum applauſus, militiren und reden / überflüſſig genug;

jx. regulam *Legis un.* ibi: *Leges legibus* 39
concordare promptum eſt. Cod. de inoffic. dotib. L. 10. & ſqq. ff. de LLb.

Rectiſſimè ſiquidem laudatus Gaitus; 40
Cùm, inquit, tacita eundem habeat effectum, quem habet expreſſa hypotheca: Cardin. Mantica, de *T. & A. C. lib. 11. tit. 11. num. 11.* ideò hæc concluſio, quòd in tacita generali hypotheca veniant tàm bona præſentia, quàm futura, extenditur, prout fuit extenſa concluſio, ſuper expreſſa generali hypotheca; eo quòd valet argumentum ab una ad aliam, ſicutque trahitur una, trahitur altera;

in *tract. de credito, cap. 4. Q. 5. n. 216. & ſqq.* 41

Diſes aber / ſo / loco ſecundæ Dubitandi Rationis, *ex L. 12. Cod. qui potior. in pign. hab.* weitters angeführt worden / daß / weilen diß ohrts das in primo matrimonio Herrn Adam Friderichs / von der Frauen von Ehrenfeld eingebrachte Heurathguth nicht von dem / in ſolch Erſter Ehe erzeugtem Herrn Sohn Eberhard Ludwig ſelbſten; ſondern Sein Adam Friderichs Nepote repetiret werde / diſem nach / da hingegen Herr Chriſtoph Friderich das von ſeiner Frau Mutter inferirte Heurathguth / auff den vätterlichen Bonis Selbſten vermechte / erſtbeſagter Herr Nepos, Ihnevi dictæ Legis, von ſelbigen nicht vertrin-

gen

gen könne/ darauff dienet zur kurzen/ aber gründlichen abfertigung/ daß alles das jenige/ was den Weibern/ ratione illatæ Dotis, und noch weitter auch ihren/ ex eodem matrimonio, ex quo illæ Dotem repetunt; (Jungat. Berlichius, *part. 1. concl. 65. num. 92.* Merlin. de *pignor. lib. 3. Q. 47. num. 30. & seq.* Mevius, ad *Jus Lub. lib. 3. tit. 1. art. 9. num. 7.* Trentacinq. *varr. resoll. lib. 3. tit. de pignor. Resol. 9. num. 29.* Heeser. de *acq. conjug. part. 2. Loco 13. num. 53.*) erzeugten Kindern/ in concursu Novercæ, ejusdemve Liberorum, ab ipsa illatam ultimam Dotem repetentium, zu guthem verordnet/ abImperatore nostro Justiniano, auch auf die Nepotes und all weitere Descendentes ex primo conjugio, expressissimè extendiret worden.

in *Novella 91. cap. 1.* in verbis: In iis, quæ desunt, superiorem esse priorem Uxorem, & Filios ex eâ, antiquiorem Dotem præponentes, id est dicere Nepotes & Pronepotes, & deinceps Successores, cujuscunque naturæ fuerint. *Authent. Si quid.* ibi: Prior omninò, seu quælibet ejus Soboles superior habeatur. *Cod. qui potior. in pign. hab.* Anton. Faber, *conjectur. lib. 8. cap. 13. in fin.* ibi: Privilegium illud non ad solos primi gradûs liberos coarctetur; sed ad Nepotes quoque & Pronepotes extendatur, aliosque deinceps successores, i. e. Descendentes in infinitum.

41 Ex quo ità Carpzovius: De heredibus sanè descendentibus & Nepotibus prædefunctæ Aviæ nullus dubito, quin & hi jure prælationis, æquè ac Parentes sui, gaudeant in Dote Avita.

J. F. part. 1. C. 28. D. 98. num. 2. Addat. Beuther. *de prælat. Credd. part. 1. cap. 35. §.* Ferners ist allhier zumerckhen. ubi scribit, daß dises jus prælationis, ratione Dotis, nicht allein der Frauen; sondern auch Dero aus erster Ehe erzeugten Kindern/ Enckheln und Nachenckheln/ in Rechten vergönnet und zugelassen sey. Christoph. Phil. Richterus, de *jure & privil. Credd. cap. 3. Sect. 1. num. 84.* Rodriquez. de *prælat. creditor. part. 1. artic. 1. num. 17.* Barbosa, ad *L. 1. part. 6. num. 14. fol. matrimon.* Heeser. de *acq. conjug. part. 2. Loco 13. num. 52. & seqq.*

41 Auff die/ loco tertiæ Dubitandi Rationis, opponirte *L. 29. Cod. de jure dot.* hat schon längst geantwortet Jacobus de Ravenna, quòd in verbis finalibus istius Legis, Creditoribus mariti, in bonis posteà ab illo acquisitis jus integrum servari, nullô aliô intellectu vel respectu, dicatur, quàm si ex reliquis, np. tempore matrimonii, post Dotem promissam contracti, possessis, seu illo tempore præsentibus Bonis, Uxori, ratione illatæ Dotis, plenariè & integrè fuerit satisfactum: Quod responsum etiam suum fecit laudatus Salycetus,

ad *d. L. ult. num. 3. Cod. quæ res pign. oblig. poss.*

Wabey man es lediglich bewenden lassen/ und alles/ so bißdaher angezaigt worden/ auch bey disem

Zwaitten Membro:

Ob hieobbemerckhte Jura, nempe 4
taciti Pignoris & Prælationis, auch auf denen/ in Zeit des Herrn Adam Friderichs von Hochstetten zweitter Ehe erworbenen Güthern/ dem jungen Herrn von Hochstetten/ von Rechts wegen/ competiren?

mit gleichem nachtruckh und bestand 45
appliciren kan/ daß nemlichen die/ seiner ersten Gemahlin/ deren Kindern und Enckheln/ und all weitteren Descendenten/ auff seinen des Herrn Adam Friderichs gesampten Bonis, tàm futuris, seu tùm temporis, quô primæ hæ nuptiæ inter ipsos contractæ, adhucdùm quærendis, quàm tùm temporis præsentibus & jamjam acquisitis, ratione ihres Heurathguths/ in Rechten verordnete generalis Hypotheca in alleweg auch auf das/ in secundo connubio, von Ihme aigenthumblich erworbene Vermögen sich extendire/ und dahero auch auf selbigem die mit 15000. Thalern zuerkannte dotal Gelder mit guther befugsame gesucht werden mögen.

Illanamque definitio, quòd Hypothe- 46
ca universalis, seu expressa, seu tacita, universas Debitoris, etiam futuras, facultates afficiat, nullo tempore circumscripta, ac proindè nec in specie in causa Dotis ad solum tempus matrimonii constantis coarctata vel restricta intelligi debet; sed, ceu indefinitè, & absque bonorum &] temporum ullo discrimine indulta, etiam sine discrimine exaudienda venit;

per regulam generalem *Legis 8. de Publ. in rem act. L. 1. §. 1. de leg. præstand.* ibidemque communiter à Nostris notata.

Et ex ipso hoc principio, quòd in Hy- 47
potheca universali, seu expressâ, seu tacitâ, etiam Bona futura veniant, passim dicunt, sufficere, si Creditor, etiam in actione hypothecariâ directâ, probet, Bona aliquô tempore à Debitore fuisse possessa.

Cardinal. Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 11. tit. 4. num. 5.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de Pignore, §. IX. num. 54.* Paulus de Castro, ad *L. Rem alienam. 41. num. 4. in fin. ff. de pignorat. act.* per *L. 15. §. 1. ff. de pignor.* Mercurial. Merlinus, in *tract. de pignorib. & hypoth. lib. 2. tit. 1. Q. 1. num. 29.*

&

& proindè haud opus sit in judicio pro-
48 bari, Res, quas creditor actione hypothecaria persequitur, in bonis debitoris, tempore contractæ obligationis, fuisse: eo quòd generalis bonorum obligatio sub conditione, si Bona posteà fuerint acquisita, censeatur contracta.

Mantica, de *T. & A. C. lib. 11. tit. 4. num. 5.*

49 & quòd totus ejusmodi Hypothecæ effectus in tempus futurum, si debitor satisfacere noluerit, conferatur, sic, ut omnia illa, quæ in eum eventum extiterint, creditori obligata censeri debeant;

Ripa, ad *L. Quæsitum. 2. §. Si quis cùm tutor. num. 12. ff. de privil. creditor.*

50 neque Debitor, ex postfacto nova bona acquirendo, sua protestatione efficere valeat, ut illa sub universali hypotheca
51 non comprehendantur: eo quòd Creditori, ex primo ejusmodi Hypothecæ, seu à Lege, seu ab Homine constitutæ, momento, in omnibus bonis, etiam posteà obventuris & acquirendis, quæsitum sit jus, quod eidem invito à Debitore auferri nequit;

per *L. 9. Cod. qui potior. in pign. hab. L. 3. L. 4. L. 9. Cod. de remiss. pign. L. 11. L. 75. de R. Jur.* Francisc. Niger Cyriacus, *controv. for. 55. num. 14. & sq.* Marian. Socinus, *lib. 4. consil. 77. num. 7.* Mantica, *d. tit. 4. num. 8.* Merlinus, de *pignor. lib. 2. tit. 1. Q. 1. num. 15.*

So viel aber dises

Dritte Membrum betrifft:

Ob gleiche Gerechtsame dem jungen Herrn Baron von Hochstetten/ auch auff seiner Frau Stieff-Groß-Mutter/ Sibilla von Schönfeld/ zugebrachtem Vermögen/ so ihr Herr Sohn Christoph Friderich nachmahls von Ihr geerbet/ zugesprochen werden möge?

52 so hat es zwar wohl ersten anblickhs das ansehen/ als ob auch auf selbiges mit Ja
53 zuantworten/ so wohl/ Erstlich/ der ursachen/ weil Herr Christoph Friderich nicht nur seine Frau Mutter; sondern auch den Herrn Vatter/ Freyherrn Adam Friderich/ hujus Dotis Debitorem, unverneinlich beerbet/ und mithin/ tanquàm Heres, una eademque cum ipso Persona offenbarlich worden ist/ sic, ut proindè illa ipsa Obligatio, quæ primordialiter personam B. Domini Patris constrinxit, modò etiam ipsius personam obstringat, eademque illa Actio, quæ, ad Dotem hanc reddendam, contra Patrem competiit, etiam efficacissimè adversus ipsum instituì valeat:
54 Cùm per hereditatis aditionem omnia jura Defuncti, tàm passiva, quàm activa, & his convenienter etiam obligationes & Actiones in Heredem ejus transeant:

L. 12. L. 49. ff. de obl. & act. L. 22. L. 49. ff. de A. vel O. hared.

ex quo est, ut eodem modò, quò de- 55
functus obligatus fuit suis Creditoribus, ejus etiam successor pariformiter obligetur;

per *dd. LL. & L. 2. §. 2. ff. de verb. oblig.* Hartmannus Hartmanni, *Obs. practic. lib. 2. tit. 41. Obs. 2. num. 1.* Thomas Grammaticus, *Decis. Neapol. 103.* Herm. Vultejus, in *Conss. Marpurg. vol. 3. cons. 21. num. 25.*

ac proindè illæ ipsæ, quæ adversus De- 56
functum competebant, actiones, etiam contra Hæredem dicantur competere.

d. L. 12. & L. 49. de Obl. & Act. L. 7. §. 1. ff. Depos. L. 63. §. 8. ff. pro soc. B. D. Bardili, in *Disp. de Heredit. aditione, §. 50.*

Allermassen nun dises/ daß ein Erb 57
eben so/ wie der Erblasser/ sive Autor ipsius, eâdemque ex causâ, obligirt seye/ und dahero mit eben der Actione personali, quâ Creditor defunctum pulsare potuisset, auch Er selbst gleicher massen convenirt werden könne/ ausser allem zweifel stehet; also scheinet/ daß auch de reali Actione, nempe hypothecaria, ein gleiches judicium zufällen sey/ daß nemlich auch alle sein des Erben Haab und Güther eôdem nexu & vinculò pignoris, quò universa ipsius Defuncti bona, denen hereditariis Creditoribus devincirt/ einfolglich die Actio hypothecaria auch quoad Heredis propria Bona, cum exclusione Creditorum heredis, tempore posteriorum, mit allem bestand intentirt werden könne:

Constat enim, quòd per Hereditatis 58
aditionem bona hereditaria cum bonis Heredis confundantur, unumque & idem patrimonium fiant.

L. 10. §. 2. de V. & P. S. L. 28. de reb. author. judic. possid. Carpzov. *lib. 6. Resp. 73. num. 6.* Tholosan. in *syntagm. Jur. univ. lib. 46. cap. 4.* Modestin. Pistoris, *vol. 1. cons. 55. num. 5.* Ferdinandus Arias de Mesa, *var. resoll. lib. 2. cap. 29. num. 11.* Vincentius de Franchis, *Decis. Neapol. 121. num. 3.*

Alß/ fürs Zwaitte/ auch aus diser gleich- 59
wichtigen ursach/ weil auch tali in casu, wann der Testator seines künfftigen Heredis aigenthumbliche Bona, neben den seinigen/ expresse verschreibt/ die in bonis Heredis eingesetzte Hypotheca eben so gültig und crafftig ist/ als in bonis Debitoris ipsiusmet propriis;

ut per plures Rationes & autoritates statuminat Merlinus, de *pignorib. lib. 2. tit. 1. Q. 16. per integr.* Marius Giurba, ad *Consuet. Messan. gloss. 5. num. 48. pag. nob. 592.* Cardinal. Parisius, *part. 3. consil. 2.* ubi probat, hanc sententiam esse communem. Vincen-

tius

sus de Franchis, *Dec. Neapol. 53.* ubi addit, id à pluries à S. Concilio fuisse judicatum. Joh. Petr. Fontanella, de *pact. nuptial. clauſ. 4. gloſſ. 5. num. 54. & ſeq.* Minadous, *Dec. 20.* Stephanus Gratianus, *diſcept. forenſ. cap. 225. num. 75. cum ſeq.* Joh. Bapt. Hodierna, in *additionib. ad Surdi Dec. 315. num. 1.*

60 Licet enim Teſtator in bonis futuri Hæredis propriis immediatè jus hypothecæ
61 conſtituere nequeat: eo quòd nec rei Heredis legatæ dominium recta via in legatarium tranſeat;

poſt plures, quos laudat, Gabriel Mudæus, ad *L. 1. num. 9. ff. de pignorib.*

tamen concors Interppr. definitio eſt,
62 quòd Heres, adeundo hereditatem, illam conſtitutionem ratam habere & confirmare intelligatur.

Merlinus, *d. Q. 16. num. 5.* Bachov. de *pignorib. lib. 1. cap. 7. in fin.* & *lib. 2. cap. 3. in fin.* Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. de Pignore ſive Hypoth. §. VI. num. 29.*

63 Wohlerwogen nun die Rechtslehrere hierinnen ſo weit gehen / ut etiam tacitam defuncti Debitoris diſpoſitionem, ad hanc obligationem bonorum Heredis, ſufficere adſtruant;

Petr. Anton. de Petra, de *fideicomm. Q. 8. num. 278.* Merlinus, *d. loc. num. 27.*

ſo ſcheinet / daß auch de legali Hypothe-
ca ein gleiches zu ſagen ſey; cùm, ut ſuprà
64 audivimus, regulariter inter tacitam & expreſſam Hypothecam nulla ſit differentia;

poſt plures, Johann-Dominicus Gaitus, *tract. de Credito, cap. 4. Q. 5. num. 216. & ſeq.*

65 Drittens iſt zubemerckhen / daß / ſo viel weyland Frau Sibylla von Schönfeld / alß zwaitte Gemahlin Herrn Adam Friderichs Freyherrn von Hochſtetten / demſelben / ſub titulo Dotis zugebracht / ſolches alles demſelben / jure Dominii, und zwar / ſo viel deſſen in paaren Geldern / oder andern Quantitatibus, ſive rebus fungibilibus, oder in Speciebus; ſed venditionis cauſa æſtimatis, beſtanden / irrevocabiliter acquirirt / und mithin unverneinlich ein Theil ſeines Vermögens worden. Wann aber auch et-
66 was an rebus immobilibus, vel aliis Speciebus, planè non æſtimatis, vel ſolummodò taxationis gratia æſtimatis, titulo Dotis, von Ihr / Ihme zugebracht worden / ſo ſcheinet es doch / daß / von ſeinem Herrn Nepote, ſeiner Aviæ Dos auch auf ſolcherley Güthern geſucht werden könne /
67 quia certi juris eſt, quòd Bona dotalia, matrimonio conſtante, in ipſius Mariti dominio ſint:

§. 1. Inſt. quib. alien. lic. vel non. L. 13. §. 2. de fundo dot. L. 75. de jur. dot. L. 23. Cod. eod. L. 47. §. fin. de pecul. arg *L. 3. de Publ. in rem act. §. 40. Inſt. de rer. diviſ.*

Ad hoc verò, ut actio hypothecaria ef- 68
ficaciter contra aliquem inſtitui poſſit, in Hypotheca univerſali ſufficere creditur, quòd Bona aliquando, vel tempore contractæ obligationis, vel ſaltem poſteà, à Debitore poſſeſſa fuerint.

tx. expr. in *L. 15. §. 1. ff. de pignor. & hypothec.* Statil. Pacific. de *Salviano interd. inſpect. 2. cap. 1. num. 18. & 29.* Cyriacus, *controv. 490. num. 38. & ſeq.* Gaitus, de *credito, cap. 4. Q. 7. num. 639.* Joſephus de Seſſe, *Decis. 42. num. 21.* Merlinus, de *pignorib. lib. 5. Q. 68. num. 2.* Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. de pignore ſive hypoth. §. IX. num. 54.*

Solte denn von des jüngeren Herrn 69
von Hochſtetten Curatoribus beygebracht werden können / daß mehrbeſagte Frau Sibylla von Schönfeld auch ihre Bona paraphernalia, ihrem Herrn Ehegemahl / jure Dominii eingehändiget habe; geſtalten / 70
daß diſes zuweilen geſchehe / auch per tx. expreſſum in *L. 9. §. 3.* verbis: Si ſic dentur, ut fiant, effici Mariti, &, cùm diſtractum fuerit matrimonium, non vindicari *ff. de jure dot.* erwiſen wird / ſo ſcheint / daß auch ſelbige / ex eadem ratione, angefochten werden können.

Deſſen allen aber ungeachtet / bin ich / 71
ſalvo rectiore judicio, deren meinung / daß das Heurathguth quæſtionis, auff allen denjenigen Stückhen und Güthern die Herr Chriſtoph Friderich nicht von ſeinem Herrn Vattern / Freyherrn Adam Friderich / neque etiam ex cauſa Hereditatis ab illo relictæ; ſondern quolibet alio honeſto titulo, ſeu ſingulari, ſeu univerſali, für ſich ſelbſten / erworben / und mithin auch auf allen denjenigen Güthern / welche Er nicht von ſeinem wohlſeeligen Herrn Vatter; ſondern von der Frau Mutter / titulo hereditario, oder ſonſt acquirirt / jure tacitæ Hypothecæ, nullo modo geſucht; conſequenter vor des Herrn Chriſtoph Friderichs aigenen Creditoribus, denen nemlich Er ſelbſten / ſeither Anno 1692. viele tauſend Reichsthaler ſchuldig geworden / und ſolcherley Bona jure publicæ vel privatæ Hypothecæ verſchriben / kein jus Prælationis auff ſolchen Bonis, ceu nullatenus obligatis, ſive nexu legalis Hypothecæ devinctis, von Rechtswegen prætendirt; ſondern einig und allein eine Actio perſonalis wider Ihne Herrn Baron Chriſtoph Friderich angeſtränget werden möge.

Explorati namque Juris eſt, quòd bona 72
ipſius Heredis propria, quæ videlicet ille aliundè, quàm ex cauſa Hereditatis ab ipſomet defuncto Debitore relictæ, acquiſivit & poſſidet, ne quidem in caſu, quo Debitor bona ſua univerſa, vel omnia, Creditoribus, ſimpliciter, i. e. nullâ ſpeciali de

bonis Heredis mentione adjectâ, oppignoravit, nexu Pignoris constringantur, ob id multo magis de legali Hypotheca dicendum erit, quòd Bona ipsius Heredis propria sub illâ nullatenùs comprehendantur;

jx. tx. apertissimum in *L. 29.* ubi ità signanter Paulus respondit, generalem quidem conventionem sufficere ad Obligationem pignorum; sed ea, quæ ex bonis defuncti non fuerunt; sed posteà ab Herede ejus, ex alia causa, acquisita sunt, vindicari non posse à Creditoribus Testatoris. *ff. de pignorib. & hypoth.*

73 Ex quo passim à DDbus Regula *Legis finalis, Cod. Quæ res pign. oblig. poss.* ubi scilicet dicitur, quòd universalis, in gradu excellentiori ità dicta, Hypotheca, omnia Bona afficiat, tàm futura, quàm præsentia, notabiliter limitatur in bonis ipsius Heredis propriis, ex *dictâ L. 29. ff. de pignor. & hypothec.*

Videat. B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de pignore sive hypoth. §. IV. num. 16.* in verbis finalib. ibi: Exceptio *est in L. 29. ff. de pignorib.* junctis *ibi præcedd.* post Bartolum & alios, Reinhardus Bachovius, in *tract. de pignorib. lib. 1. cap. 7. num. 4.* in verbis: Et ista quoque est communis DDrum sententia; & Bartolus indefinitè ad *d. L. 29.* annotavit, quòd non porrigatur ad bona Heredis à defuncto facta oppignoratio, post Baldum, & Christoph. de Castellion. Cardinalis Mantica, de *tac. & ambig. convention. lib. 10. tit. 4. num. 16.* Franzk, ad *tit. ff. de pignorib. num. 16.* Brunnemannus, ad *d. L. 29. num. 1. ff. d. tit.* Idem, ad *L. ult. num. 11. Cod. quæ res pignor. oblig. poss.*

74 Et ab omnibus pro immoto axiomate agnoscitur, quòd Heres quidem, tanquàm una & eadem cum defuncto persona, eundem repræsentet, factumque defuncti ipsius Heredis factum dicatur;

per *L. 44. princip. ff. ad Sct. Trebell.*

75 sed hæc Repræsentatio, atque in universum jus defuncti Successio tantùm eò pertineat, ut Heres perindè, ac Debitor ipse, personales, seu in debitoris defuncti personâ radicatas, Obligationes etiam ipse suscipiat:

Bachovius, *d. cap. 7. num. 4.*

76 & propterea ipse iisdem illis personalibus Actionibus, quibus Debitor defunctus; & si quidem simpliciter, sive absque Inventario, hereditatem adiverit, etiam in solidum seu ultra vires hereditatis ab illo obtentæ, procul dubio teneatur:

per *L. 2. Cod. de hered. act. d. L. 12. & L. 49. de obligat. & action.* Rota Romana, in *Decc. recentior. part. 7. Dec. 296. num. 1.* Merlin. de *pignorib. lib. 2. tit. 1. Q. 15. num. 10. cum sqq.* post plures, Negusantius, in *tract. de pignor. part. 2. membro 2. num. 53.*

verùm Actio è contra hypothecaria, 77 ratione ipsiusmet propriorum bonorum, nec contra ipsum, nec contra tertios ejusmodi bonorum possessores institui valeat;

per *d. L. 29. ff. de pignorib.* Vincentius de Franchis, *Decis. Neapolit. 53. num. 6.* Hector Capyc. Latro, *Dec. 24. num. 6. & seqq.* Gabriel Mudæus, ad *L. 1. num. 9. ff. de pignor.* Johannes Torre, *de pactis fut. succession. lib. 1. cap. 21. num. 27.* Franciscus Palma, *consil. 3. num. 25. & seqq.* Surdus, *Dec. 315. num. 7.* Gyriacus, *controv. 282. num. 14.* Giurba, ad *Consuet. Messan. part. 1. cap. 9. gloss. 5. num. 49. & 50.* Clarus, in *R. S. §. Testamentum. Q. 71. princip.* Negusantius, de *pignor. part. 2. membr. 2. num. 53. vers. Sextò limita.* Afflictus, *Dec. 11. & 200.* Merlinus, *d. Q. 15. num. 1. 14. & 23.* Dominic. Manfrella, in *Observat. ad Hector. Capyc. Latro Decis. 24. num. 5.* ubi post Alexandr. Albericum de Rosate, & Franc. Aretinum scribit, ità uno ore DDres tradere omnes. Hieron. Rocca, *selectar. Jur. Dispp. lib. 1. cap. 50. num. 1.* ubi istam sententiam appellat receptissimam. Bachovius, *d. cap. 7. num. 4.* ubi dicit, se vidisse, quòd quidem nonnemo contrarium, tanquàm rem omninò liquidam, prolixâ scriptâ consultatione, affirmaverit; sed id, ex ratione Juris, falsissimum, & sententiam negativam verissimam esse.

Undè ità emphaticè Johann. Baptista 78 Cardinalis de Luca: Actio, inquit, personalis solùm de Jure competit contra Heredem, utpote proveniens (In quo 79 tamen ipsum graviter hallucinari, elucescit ex iis, quæ tradit B. Dn. D. Bardili, de *heredit. adit. §. 50.*)

à quasi contractu, qui per aditionem hereditatis fieri dicitur, pro quo nullibi cautum est, Hypothecam competere, nisi in casu, quô per Defunctum Bona quoque Heredis hypothecata fuerint: quod non dubitatur fieri posse; quoniam sicuti defuncto conceditur potestas disponendi etiam de bonis Heredis propriis; ità fortiùs conceditur potestas hypothecandi, quatenùs ad exercitium ista potestas deducatur; sed, ubi id non fiat, certum est, quòd ex solâ Juris dispositione, sub hypotheca generali bonorum defuncti, non veniant bona propria heredis, quamvis, cessante beneficiô Inventarii, ipse in solidum, ac de proprio, etiam ultra vires hereditatis, ad debita hereditaria teneatur;

in *suo theatro Verit. & Justit. tom. 4. Disc. de Credito 36. num. 2.*

Rectiùs de his disserit Hieron. Rocca, 80 *d. cap. 50. num. 6. & sqq.* ubi ità inter alia: Ad effectum, ut in bonis Heredis vindicet sibi

sibi locum Hypotheca, ad favorem Creditorum ipsius defuncti, Duo pernecessè simul concurrere debent: Alterum, quòd defunctus expressè obliget etiam bona Heredis, vel saltem per Clausulas id pernecessè præseferentes: Alterum verò, quòd idem heres adeat hereditatem sine beneficio Legis & Inventarii. Ità enim constare dicitur de voluntate defuncti, utendi potestate sibi à Lege tributâ bona Heredis obligandi, nec non de voluntate ejusdem heredis, ratum habendi factum defuncti in vim simplicis
81 additionis. Si verò obligatio restricta est ad bona propria, utique per additionem ad bona Heredis nullo prorsùs jure extendi valet, ne plus contineat & operetur quàsi contractus, quàm ipse contractus: Adeò, ut,
82 quamvis Heres actione personali teneatur; non tamen ex hoc inferri valeat ad hypothecariam; Ideò enim Heres actione personali convenitur, non quòd ex illa additione creditoribus incipiat obligari, prout nonnulli non rectè sentiunt; sed quia obligatio antiqua, quâ defunctus tenebatur, in ipsum translata dici debet, tanquàm illius personam, tàm in jure activo, quàm passivo repræsentantem. *L. 2. §. 2. ff. de V. Obl.*
83 Sed bona Heredis nullatenùs dici possunt bona defuncti; prout rectè arguit
84 Surdus, *Dec. 315. num. 6. & sqq.* Prædicta verò omnia procedunt, quamvis Heres sine beneficio Legis & Inventarii adierit; Nam, non datâ expressâ obligatione bonorum Heredis, factâ per Testatorem, Heres absque inventario non tenetur in bonis propriis actione hypothecaria; sed solùm personali, pro adimplenda Testatoris voluntate.

Ità optimè Rocca, *cit. loc.* ubi usque ad *num. 46.* prolixissimè hæc exequitur, insimulque obstantibus eruditè satisfacit.

85 Quibus gemina legimus etiam apud Fontanellam, de *pact. nupt. Claus. 4. gloss. 5. n. 53. & sqq.* ubi pariter dicit, generali bonorum obligatione per defunctum factâ non comprehendi propria bona ipsius Heredis; per tx. expr. in *L. 29. ff. de pignor.* addens ex Surdo, ità omnium communi voto conclusum fuisse in Senatu Mantuano; additâ
86 ampliatione, ut idem dicendum sit etiam quando defunctus obligavit sua Bona, & se, & Hæredes, ità, ut ista posterior obligatio ad solam Heredis personam restringatur, prout bis judicatum dicit in supremo Concilio Neapolitano; licet utique Testator, si modò voluisset, etiam bona heredis expressè obligare omninò potuisset.

87 Imò quòd ne tùm quidem, quando Debitor se ipsum, suosque Heredes & Successores, & Bona omnia oppignoravit, Heredis quoque bona pignore comprehendantur; sed verba illa: Et omnia bona, ad sola bona ipsius Debitoris restringi oporteat, nuncupatim definiunt Ferdinandus Arias de Mesa,

varr. resoll. lib. 3. cap. 50. num. 36. Marcianus, *lib. 1. Disp. 23. num. 6.* Donatus Antonius de Marinis, in *Judicat. Observ. 565.* Dominic. Manfrella, *cit. loc. num. 9.* Matthæus de Afflictis, *Dec. Neapol. 200.* Addatur tùm hoc, tum & plura huc spectantia operosè examinans Hieronymus Rocca, *d. cap. 50. num. 47. & mult. seqq.*

88 Ratio totius hujus LLationis in eo est posita, quòd quilibet, secundum regulas Juris, generalem in bonis suis hypothecam constituens, universa quidem Bona, tàm futura, quàm præsentia; sed tantummodò sua; sed non etiam illa, quæ sua nec sunt, nec unquàm futura, obligare voluisse intelligi debeat;

jx. tx. *Legis ult.* ibique Glossam. *Cod. quæres pign. oblig. poss. L. 1. de pignor.* Mercur. Merlinus, *d. Q. 15. num. 2.* Hieron. Rocca, *d. cap. 50. num. 3.*

89 Undè ista receptissima Juris nostri dispositio rectissimè etiam ad legalem seu tacitam Hypothecam porrigitur, quòd nimirum nec illa Bona ipsius Heredis propria ullo modo afficiat;

90 ut specifico illius hypothecæ exemplo, quæ, pro legatorum & particularium fideicommissorum securitate, in omnibus bonis Testatoris conceditur; sed in bonis ipsius Heredis propriis differtissimè denegatur, constat ex *L. 1. in fin.* ibi: Et hypothecam esse non ipsius Heredis, vel alterius personæ, quæ gravata est fideicommisso, Rerum; sed tantummodò earum, quæ à Testatore ad eum pervenerunt. *Cod. commun. de legat.* Ex quo tx. generalem de omni legali seu tacita hypotheca regulam format Negusantius, in *tract. de pignorib. membr. 2. part. 2. num. 53.* verbis: Prout etiam non veniunt in legali seu tacita hypotheca; ut *L. 1. in fin.* & ibi per DDr. *Cod. comm. de legat.* Quam ipsam Regulam suam etiam faciunt Gasp. Anton. Tessaurus, *Qq. forens. lib. 2. Q. 8. num. 1.* Mantica, de *tac. & ambig. convent. lib. 11. tit. 17. num. 8.* Berlich. *part. 3. concl. 67. num. 69.* Richter. de *jure & privil. Credd. cap. 4. sect. 1. num. 150.* Lauterbach, de *legali seu tac. hypoth. §. IX. num. 52.* Surdus, *Dec. 315. num. 7.* cum Glossa, Baldo, & pluribus laudatis, laudatus Merlinus, *d. Q. 15. num. 1. & 34.* Cyriacus, *controv. for. 282. num. 12.* Rocca, *d. cap. 50. num. 2.*

91 Neque etiam favor Dotis, qui in jure nostro maximus, quoad istum articulum, diversum jus parit; sed nec hactenùs bona Heredum Mariti defuncti propria ullo vinculo constringi in individuo definit Glossa, ad *L. Assiduis. 12. in verb. licet anterio-*

ris. versic. *Item quæro. in fin.* ubi alia Gloſſella marginalis hoc ſignat, ſignante Merlino, *d. Q. 15. num. 34. vers. Sic præterea.* Bartolus, ad *d. L. 12. num. 8. Cod. qui potior. in P. hab.* Neguſantius, *d. membr. 2. num. 53.* Baldus, ad *L. 39. Cod. de jure dot.* cum Salyceto & aliis, Bachovius, *d. lib. 1. cap. 7. num. 5.* ubi ſcribit, quòd, licet Heres, ex ipſius Mariti defuncti bonis, per negotiationem, alia bona acquiſiverit; tamen ne quidem illa Uxori, vel ejus Deſcendentibus, pro Dote obligata ſint. De quo etiam Merlinus, *cit. loc. num. 35.* poſt Gloſſ. & Salycetum, Mudæus, ad *L. 1. num. 9. ff. de pignor.*

92 Und mag diſem deciſo keinen abbruch gebähren / was in præmiſſis Rationibus dubitandi, pro contraria ſententia, angeführt worden: Sintemahlen auff die Erſte beraits gnugſamb geantworttet / quòd nimirum ex illa ſucceſſione in univerſum defuncti Jus, ad fundandum Jus Pignoris in bonis ipſius Heredis propriis, mala fiat illatio.

93 Nam ſi hoc argumentum firmo talo niteretur, ſequeretur, quòd *Lex 29. princip. de pignor.* non rebus, ſed verbis ſcripta foret; cùm etiam in caſu, quò Debitor expreſsè, ſive pacto expreſſo, univerſa ſua bona hypothecæ ſuppoſuit, illa Repræſentatio perſonæ defuncti, ſive Unio perſonarum defuncti & heredis potentiſſimè militet, & hâc tamen non obſtante, in *d. L. 29.* de bonis Heredis expreſſiſſimè tradatur, quòd vinculum hypothecæ à defuncto conſtitutæ

94 illa neutiquàm afficiat. Ex quo optimè Bachovius: Hæc, inquit, ſucceſſio & repræſentatio eò tantùm pertinet, ut ſuſcipiat Heres in ſe, perindè ac Debitor ipſe, perſonales obligationes. Nec niſi ineptè quis hîc objecerit, quòd Heres ſuccedens ex quaſi contractu obligetur; quoniam hôc modò Heres legatariis obligatur; & nihil hoc prorsùs ad obligandum bona heredis.

d. lib. 1. cap. 7. num. 4. in fin.

95 Bey dem zweitten in contrarium angeführten Argument iſt / pro primo, zu mercken / quòd quidem, regulariter, Expreſſi & Taciti eadem vis & energia ſit: Es gehet aber diſe traditio nicht an in fällen / wa eine expreſſa declaratio Voluntatis erfordert wird;

advertente Jacobo Cancerio, *varr. reſoll. part. 2. cap. 1. num. 76.* & Barboſa, in *axiomatib. vocab. Expreſſum. axiom. 10. in fin.*

96 Daß aber diß ohrts eine ſolche ſpecifica declaratio voluntatis, quòd etiam bona ipſius Heredis futuri propria obligata eſſe debeant, erfordert werde / audivimus jam ſupra, & ipſa *Lex 29. ff. de pignor.* apertiſ-

97 ſimum reddit. Und wiewohlen / dò, die Rechtslehrere auch eine tacitam conventionem vor gnugſamb erkennen; ſo hat doch diſe meinung weitter nicht platz / quàm ſi talis præſumpta ſeu tacita Conventio non ex levibus; ſed gravibus, concludentibus, & legitimis conjecturis deducatur;

ut ex Decc. Rotæ Romanæ hæc reſtringit Merlinus, *d. lib. 2. tit. 1. Q. 16. num. 27.* & latè demonſtrat laudatus Rocca, *d. cap. 50.* Ubi *num. 58.* tandem ità concludit: Ad hunc effectum, ut bona Heredis dici valeant comprehenſa ſub hypotheca Defuncti, debet de illis ſpecifica & incontrovertibilis expreſſio fieri.

Bey der dritten und letzten Ratione dubitandi iſt forderiſt zumercken / daß / wann 98
Frau Sibilla von Schönfeld / Herrn Adam Friderichen Freyherrn von Hochſtetten / einige Mobilia, vel Immobilia, planè non æſtimata, vel ſolummodò taxationis gratia æſtimata, titulo Dotis eingebracht hätte / und ſolche in zeit Sein Herrn Adam Friderichs tödtlichen hintritts / annoch in natura vorhanden geweſen / dieſelbige alle / auch in caſu concurſûs Creditorum Mariti, Ihr ſo gar ohne auffenthalt hätten ausgefolgt werden müſſen / daß / wann auch gleich der Herr Sohn erſter Ehe ſeiner Frau Mutter Heurathguth nicht hätte ſalviren können; ſolches dannoch nicht hätte verhinderlich ſeyn mögen / daß ſeine Frau Stieffmutter ſolche noch in natura vorhandene Stück / non obſtante, quòd interim, quamdiu videlicet matrimonium duravit, Maritus illa in ſuo dominio civili habuerit, ex maſſa bonorum, tanquam plena, poſt obitum ejus, illorum Dominâ rursùs effectâ, vindicirte und wegnähme;

jx. tx. expreſſum in *Nov. 91. cap. 1.* & exindè deprompta *Auth. Si quid ex rebus. Cod. Qui potior. in pign. habeant.* ubi dicitur, quòd, 99
ſi res, quæ in patrimonio Novercæ ſunt, appareant, tunc illæ Novercæ, in cujus dominio ſunt, ante omnia reſtituendæ ſint, jx. Regulam, quâ cavetur, quòd Dominus rei omnibus creditoribus anteferendus ſit; ut ex *L. 38. ff. de pecul.* rectiſſimè addit B. Brunnemannus, ad *L. 12. num. 15. Cod. Qui potior. in pign. habeant.*

Dafern aber wohlermeldte Frau Sibil- 100
la von Schönfeld / Herrn Adam Friderichen / entweder einige Res fungibiles, oder Species venditionis cauſa æſtimatas, jure Dotis, inferirt hätte / ſo bin ich der meinung / daß / weilen / in ſo weit / Herr Chriſtoph Friderich nicht als noch Dominus illarum rerum; ſondern allein als Creditor Dotis, in ſecundum Patris thorum, à Matre illatæ, mit dem jüngeren Herrn von Hochſtetten / tanquàm Dotem ſuæ Aviæ prætendente Creditore magis privilegia-

to,

jetzo, concurrirte / diser seinem / in so weit / in alleweg vorzuziehen;

per *d. L. 12. Cod. qui potior. in pign. habuncta L. Unic. §. 9. Cod. de R. U. act. L. 5.* ibi: *Veluti pretii debitor efficitur. L. 10. Cod. de jure dot. L. 10. §. 4.* in verbis: Æstimatio rerum perficitur, & fit vera venditio. *ff. eod.* junctis iis, quæ docet Georg. Franzkius, in *tract. de laudem. cap. 22. num. 26. & seqq.* & Dn. Lauterbach, in *Disp. de undo dot. §. 24.*

und dahero auch die von Herrn Christoph Friderich / auff solcherley Stückh / oder pro rato talium rerum fungibilium, geschehene Verpfändung / dem jungen Herrn Baron von Hochstetten / an exigirung seiner seeligen Groß-Frau Mutter vollkommenen Heurathguths / nicht verhinderlich seyn könte.

Alles denuò salvo Quorumvis rectiùs sentientium judicio. Signat. Tübingen / d. 23. Maji, Anno 1701.

CONSILIUM SEXAGESIMUM NONUM.

SUMMARIA.

DE Concursu Creditorum *quædam selectiores Quæstiones proponuntur & enucleantur.*

Describitur status bonorum in *casu* proposito. *num.* 1. *usque ad num.* 10.

Productio Tutorii *vel* Curatorii *coram* Judice, qui *ipsemet* Tutorem *vel* Curatorem constituit, necessaria haud est. *num.* 14.

Sicut unius Conjugis morte *ipsum* Conjugium, *ità etiam conjugalis* bonorum Societas *similiter* solvitur. *num.* 19.

Hinc, post ejus dissolutionem, à *quondàm* Conjugum alterutro *acquisita non amplùs* pro communibus haberi *possunt. num.* 20.

Restitutio in integrum Minori, *etiam* adversus erroneæ paternarum facultatum computationis Agnitionem, *cum* Tutoris *licet* authoritate factam, *æquissimè conceditur. num.* 25.

Quando Judex, ex Actis, in integrum *Restitutionis auxilium alterutri Partium*, ex justâ causâ, competere *prospicit*, *tunc ipsemet* ex officio *eandem* decernere & potest, & debet. *num.* 26. *& seq.*

Idque tàm in Causis judicialibus, *quàm* extrajudicialibus. *num.* 28.

In Processu edictali Judici *imprimis* incumbit, *ut*, *priusquàm de prioritate quid decernat*, in Jura Creditorum summariè inquirat, totumque negotium sollicitè pensitet. *num.* 29.

Sub spe rati *aliquid* promittens, *hoc ipsum* sub Conditione, *si Ratificatio alterius sequatur*, facere censetur. *num.* 31.

Liberi, *cum suis Curatoribus*, paternæ Substantiæ Divisionem, *in Processu edictali factam*, *hisce formalibus* approbantes, daß Sie verhoffen / daß von dem Herrn Richter die Æquität beobachtet seyn werde / in casum contrarium, *omne* suum jus, *eò ipsò*, *sibi validissimè* reservasse, *censeri debent. num.* 31.

Ubi *ipsa* Societas Bb. connubialis *jam* totaliter dissoluta *est*, *ibi* nullum Æs alienum sociale *contractum*, nec quidquam *amplùs in hac Societate vel* acquisitum, *vel in illâ* consumptum, *vel ex illâ* amissum, *vel* alienatum intelligi *potest. num.* 33.

Quomodò Divisio Hæreditatis *defuncti* Conjugis inter Conjugem superstitem & Liberos *de* Jure Würtembergicò *fiat? num.* 34. *& seqq.*

Etiam Pater, finitò *ejus legitimò* Quasi Usufructu, *si* res fungibiles non *fuerint* æstimatæ, *præcisè* res ejusdem generis, qualitatis & quantitatis restituere *debet*; neque *illarum* Æstimatio invitis Liberis *ab ipso obtrudi*, *vel* solvi *potest. num.* 36. *& seq.*

Sin verò res æstimatas *acceperit*, præcisè *earum* Æstimationem *(nisi aliter convenerint)* restituere *tenetur. num.* 38. *& seq.*

Quando res mobiles, *quæ* ipsô usu non consumuntur; *sed solùm* minuuntur, *ipsiusmet* Patris, *vel ejusdem* Familiæ latâ, *aut* levi culpâ, *vel etiam* ex ordinariô & legitimô sui usu, *per successivam attritionem*, deteriores redditæ, *tunc* Pater *quidem* illas, prout extabunt, restituere *potest*; *sed tamen simùl, præsertim de* Jure Provinc. Würtembergico, *pro qualitate deteriorationis*, ad interesse *tenetur*. *num.* 40. *& seqq.*

Hæc Jura etiam tunc obtinent, quando bona materna inter Patrem *& ejus* Liberos, tantùm eventualiter, *per solam Portionum hæreditariarum quantitativam determinationem*, durch eine eventual Abtheilung / *dividuntur*. *num.* 45. *& seqq.*

Factâ in hunc modum *maternæ hæreditatis* Divisione Pater *in* omnibus ejus *particulis plenum* Condominium *pro suâ parte, & quoad suorum Liberorum portiones*, Usumfructum, pro indivisô, consequitur. *num.* 47. *& seqq.*

Hæc *sola* Exceptio, *quòd* bona Liberorum materna, *maximam partem in* ipsorum *alimoniam* consumta *fuerint*, Patrem Usufructuarium *à restitutionis necessitate, regulariter*, non liberat. *num.* 53.

Res maternæ fungibiles, *vel* societatis jure, *vel* hæreditario, *in* Patrem *translatæ*, ipsi soli pereunt, *sive sit* solus, *sive* alios *in illis* condominos habeat. *num.* 54. *& seq.*

Idem *etiam dicendum* de rebus Liberorum fungibilibus jure legitimi Quasi Ususfructus *& Administrationis* penes Patrem, *licet* pro indiviso, existentibus. *num.* 56. *& mult. seq.*

Hæ res nullibi ab onere Ususfructûs legitimi *leguntur* exceptæ. *num.* 56.

Quasi Ususfructus natura *in quo consistat? num.* 57. *& seq.*

Rem *nemo* consumere *potest, nisi* dominus. *num.* 58.

Quando res Liberorum fungibiles æstimatæ inventario *inseruntur, tunc ipsa* hæc Æstimatio venditionis causa facta *intelligitur, earumque* dominium in Patrem transfert. *num.* 59. *junct. num.* 57.

Qualis *sit* hæc Venditio? *num.* 60.

Ut illa *legitimè* perficiatur, quid *Jura desiderent? num.* 61.

Jure Provinciali Würtembergico res fungibiles Patri *nonnisi priùs* æstimatæ in usumfructum concedi *possunt*. *num.* 62.

Omne *hujus generis rerum tùm* Commodum, *tùm* Damnum, *quomodocunque contingens, etiam inspecto* Jure Würtemb. ad Patrem *fructuarium solitariè* pertinet. *num.* 61. *& seq.*

Statuta ex Jure Communi passivam *recipiunt* interpretationem. *num* 63.

Quando bona materna inter Patrem & Liberos *ità* dividuntur, *ut* cuilibet sua Pars *in tota materna substantia* indivisim *assignetur, tunc, regulariter*, eadem Jura *obtinent, quæ in casu, quô* quilibet suam partem divisam *consequitur*. *num.* 64.

Hinc, Patre bonis cedente, *in uno casu, æquè ac in altero*, Jus Liberis, quoad res fungibiles, *competens*, in salvo *remanet num.* 64.

Etiamsi à Patre, *isto nomine*, nulla Cautio *fuerit* præstita. *num.* 65.

Liberi, *in securitatem* bonorum maternorum, tacitam hypothecam in bonis *sui* Patris *habent*. *num.* 66.

Quando Patri Res non fungibiles, *sive tales, quæ longô demùm usu atteruntur, vel inutiles redduntur*, in Usumfructum; *verùm* sine certarum rerum speciali determinatione, *traditæ sunt, tunc ille æquè, ac in casu contrario*, ubi Liberis certæ Species seorsim assignatæ *sunt, easdem adhuc* extantes, in illo statu, in quo nunc sunt, cum præstatione *ejus*, quod interest, *vel, si* prorsùs *apud ipsum* inutiles *redditæ, aut planè* consumptæ *sint, earundem* Æstimationem *pro rata* restituere *tenetur*. *num.* 67. *& seqq.*

Idem jus Liberis *etiam* in casu excitati Creditorum concursûs *competit*. *d. l.*

Liberi res *suas* maternas *in paternæ substantiæ massa adhuc* extantes, *extrà*

tra Credd. concursum, vindicant; quoad consumptas *verò* Processui edictali se immiscere *necesse habent. num.* 70. *juncto num.* 84. *& seq.*

Etiam res communis vendi, *&* per *illius* traditionem dominium Partis transferri *potest. num.* 72.

Alienatio rerum, *præcipuè immobilium*, ad Liberos spectantium, à Patre, *tametsi legitimo earum usufructuario & administratore* facta, ex multis causis, *etiam de jure VVürtemb. ipso jure est* nulla. *num.* 73. *& seqq.*

Pater *olim* plenum *omnium* adventitiorum *habuit* dominium. *num.* 78.

Qualis Cautio à Patre *legitimo bonorum maternorum, ut & omnium aliorum adpeculium adventitium regulare spectantium* Usufructuario, Jure Communi *&* Würtemb. *veniat* præstanda? *num.* 81.

Tacita Hypotheca Liberis, ratione Bb. maternorum, *in bonis sui Patris, seu legitimi eorundem Usufructuarii & Administratoris, concessa statim* ex tempore *susceptæ* Administrationis initium capit. *num.* 85. *& sq.*

An omnis Hypotheca legalis *sit* publica *&* privilegiaria? *num.* 87. *& seqq.*

Hypotheca publica præfertur *etiam* antiquiori privatæ; nisi *hac* trium *masculorum & fide dignorum* Testium subscriptione *sit* corroborata. *num.* 87. *& seq.*

An inter Hypothecam legalem *&* expressam *aliqua, quoad* jus Prælationis, *sit* differentia? *num.* 89. *& seqq.*

Quô respectu Hypotheca, ad *fundandum* jus Prælationis, *dicatur* publica? *num.* 95. *& seqq.*

Hypothecæ publicæ *tantùm* respectu Causæ efficientis *tales, seu ex hoc, quòd* à Lege *sint introductæ*, nullam, *nisi ex ordine* Temporis, *pariunt* prælationem. Quænam *sint* tales? *num.* 95. *& seq.*

Quot modis Hypotheca publica, ratione Modi *&* Effectûs *sic dicta, possit* constitui? *num.* 98. *& seq.*

Quatenùs Ususfructûs, in computatione bonorum Debitoris obærati, *ratio habeatur? num.* 100. *& seq.*

Judex, *regulariter*, suum officium non facit, nisi *desuper* imploratus. *num.* 102.

Concursus Credd. *vel* Cessio bonorum nullibi inter Modos *paternum, vel alium* Usumfructum extinguendi *refertur. num.* 105.

Pater bona Liberorum materna, *etiam* immobilia, *tàm ex causa* Utilitatis, *quàm* Necessitatis, *validè* alienat. *num.* 106. *& sq.*

Liberi bona *sua* materna, citra necessitatem *vel* utilitatem alienata, absque ullius *saltem* oboli refusione, *à quocunque possessore*, vindicare *queunt. num.* 106. *& seq.*

Creditor *ejusmodi* Alienationis necessitatem, *vel* utilitatem, *vel* Versionem pretii in rem *Liberorum prætendens, eandem legitimè* probare *tenetur. num.* 108.

Etiam eleemosynarum Curator, à Magistratu, coram quo Lis *versatur*, constitutus, *se* per productionem sui Curatorii, *non magis* legitimare *tenetur, ac* alius *Minorennium* Curator, *vel* Tutor. *num.* 110.

Ecclesia, *&* *alia* pia Corpora, *de Jure Civili*, ne simplicem quidem Hypothecam in bonis *suorum* Administratorum, *nedùm in* aliorum Debitorum *facultatibus habent. num.* 114. *& sq.*

Quid nostris Moribus, *tùm* in universum, *tàm in* una *vel* altera Germaniæ provincia, *ac præprimis in* Ducatu Würtembergico, *speciatim, quoad hoc*, juris obtineat? *num.* 114. *& seqq.*

Uxor res suas in bonis obærati Mariti adhuc extantes, tàm dotales, *quàm* paraphernales, *&* receptitias, *extra Concursum*, jure Separationis ordinario, aufert. *num.* 123.

Nul-

Nulla justior petitio *est*, quàm Domini rem suam, *etiam ex massa obærati debitoris bonorum*, vindicantis. *num.* 124. *& seqq.*

Æs alienum ex propriis Debitoris bonis exolvi *debet*. *num.* 125.

Ne quidem Uxor pro debito *sui* Mariti *tenetur*. *num.* 125.

Jus dominii omnia aliorum *Creditorum* personalia, *&* realia jura, *imò* etiam fiscalia privilegia superat. *num.* 126.

Uxor *in* Ducatu Würtemberg. ratione Dotis, *non amplius extantis*, Creditoribus antiquiorem Hypothecam expressam habentibus *postponitur*; *Quoad Bona verò* paraphernalia collocatur *ex ordine temporis* inter hypothecarios simplices. *num.* 127. *& sq.*

Liberi ne quidem *sub titulo* Alimentorum, *vel* Legitimæ, ex massa Bb. debitoris *obærati quidquam* petere *possunt*. *num.* 129.

Legitima *aliter* non debetur, *vel* intelligitur, *nisi priùs* deducto *omni* Ære alieno. *num.* 130. *& seq.*

Etiam in casu, *quando* Pater, pecuniâ *ab alio* mutuò acceptâ, Filio jus civicum comparavit, *Creditori*, *adversus* Filium, utilis de in rem verso Actio *competit*. *num.* 134.

Creditor tali casu *etiam jure desiderat*, *ut* in locum Filii, *cui ex Patris sui obærati massa bona materna debentur*, pro tata surrogetur. *ibid.*

Ipsius Debitoris *de unius vel alterius crediti veritate* Confessio, *regulariter*, cæteris Creditoribus haud præjudicat. *num.* 137.

Aliud *dicendum* de Confessione ejusdem Uxoris, *aliquid* in sui quoque ipsius præjudicium *asserentis*, *præsertim si* de Summâ valdè modicâ *quaratur*. *num.* 138.

Ad probandam Mercedem *etiam* simplex Debitoris Confessio *sufficit*. *num.* 139.

Sententia *non contra*; *sed* pro Fœminâ lata *nihilominùs* subsistit, *licet* sine Curatore *in judicio steterit*. *num.* 140.

Mercedes Famulorum & Ancillarum, *etiam in foro VVürtemb.* statim post sumtus in ipsum Processum edictalem impensos, *collocantur*. *num.* 141.

Hoc Mercedis privilegio, *regulariter*, *ii saltem ministri* gaudent, *qui* in ædibus & convictu Debitoris *existunt*, *vel extiterunt*. *num.* 145.

Illud *tamen* rectè *etiam* extenditur ad Agrorum & Vinearum Cultores, Weingärtner und Ackersleuthe. *num.* 144. *& seqq.*

Itemque ad Trituratores, Messores, Fœnisecas, *&* consimiles Mercenarios, Mehder / Schnitter / Träscher / &c. *num.* 148.

Adducuntur specialia *hanc in rem* Statuta. *num.* 150.

Etiam ille, qui ad solvendas ejusmodi Mercedes *pecuniam* mutuò dat, *simili* prælationis privilegio *gaudet*. *num.* 153.

Utrum idem in eo sit admittendum, *qui* debitori Frumentum sementarium, Saat-Frucht / ad conserendos agros vendidit, *vel* mutuò dedit? *num.* 154. *& seq.*

Utrum is, *qui* domum ruinosam, *vel jam* collapsam suis propriis impensis restituit, *aquè* privilegiariæ Hypothecæ jure *gaudeat*, *ac ille*, qui in ejusmodi Ædificiorum restitutionem pecuniam *saltem* credidit? *num.* 156.

Quid de hoc sentiendum, *si quis* Pecudibus Debitoris *necessarium* pabulum præbuerit, *vel* sua prata, *pro earundem conservatione*, locaverit? *n.* 157.

Hypotheca *mutuam pecuniam* in restitutionem ædificiorum *danti concessa*, *etiam ad illum*, *qui* bellicas Contributiones pro alio solvit, *justissimè porrigitur*. *num.* 158.

Etiam illi, qui ad fructus ultimi anni, in agris *vel* vineis natos, percipiendos, *vel* colligendos, pecuniam crediderunt, *vel* erogarunt, *aliis* Creditoribus privilegiatis *præferuntur*. *num.* 159. *& seqq.*

Idem quoque de eo affirmandum, *qui* ad agros conserendos *non quidem* Frumen-

Frumentum sementarium *ipsum*; *sed tamen*, ad id comparandum, Pecuniam credidit. *num.* 163.

Omnes *illi* Sumptus, *qui* pro conservatione Bonorum Debitoris impensi *sunt*, absoluto prælationis privilegio *gaudent. num.* 162.

Fiscus *ratione* Tributorum, *tàm* ordinariorum, *quàm* extraordinariorum, *regulariter*, omnibus *aliis* Creditoribus præfertur. *num.* 168.

Hoc Fisci Jure hodiè *non saltem publicum* Imperatoris, *vel* Imperii Ærarium; *verùm etiam* aliorum Imperii Statuum Rationes publicæ, & privatæ, *gaudent. num.* 168.

Alimenta Uxori vel Liberis, *durante Processu Edictali*, à tertiò præstita, *regulariter*, *non ex massa bonorum debitoris*; *sed extrà Concursum* ab ipsâ Uxore & Liberis restitui *debent. num.* 170. *& sqq.*

Hoc cumprimis tunc obtinet, *quando* ejusmodi Liberis bona materna, *vel avita* suppetunt; ex quibus *illis* Alimenta præstari *possunt. num.* 172.

Idem dicendum, *si* Debitoris Uxor *adhuc* Patrem, *vel ejusdem* Liberi Avum *adhuc* superstitem *habeant num.* 173.

Sin *iisdem* nihil horum *suppetat*, *tunc* ejusmodi Alimenta *ad summum* inter Credita simplicia *referri debent*; *tametsi* à Corpore aliquo pio, *vel* ad speciale Magistratus jussum *fuerint præstita. num.* 174.

Multi Doctores, *etiam* ratione Debitorum ex mutuò provenientium, Piis Corporibus *absolutum* Prælationis privilegium *attribuunt. num.* 175.

Adducuntur aliquot Statuta *&* Jura Provincialia, *quibus*, *in securitatem ejusmodi & similium creditorum*, *vel* simplex, *vel* privilegiaria Hypotheca *conceditur. num.* 176.

In Ducatu Würtemb. Piis Corporibus *saltem* ratione Residui, Rechnungs-Reste, *absolutum* Prælationis privilegium *in omnibus suorum* Administratorum bonis *conceditur. num.* 177.

Tacita Hypotheca de Jure Würtemb. Monasteriis, Ærariis pauperum, & Hospitalibus, *itemque* Civitatibus, Pagis, & Villis *singulariter indulta*, sola Debita, *boni publici gratia*, gemeinen Bestens wegen, *contracta*, pro objecto *habet. num.* 177.

Quænam pro talibus *haberi debeant? num.* 178.

Hac Hypotheca *ad debita* ex Mutuo, *vel* simili Contractu *descendentia* extendi nequit. *num.* 179. *&* 181. *seq.*

Ecclesia *& alia* pia Corpora, *in dubio*, utuntur Jure Communi. *num.* 180.

Ex Contractu emphytentico, *vel alio consimili*, Quæsturis secularibus; *vel* ecclesiasticis *in* Würtemb. Ducatu debita, *ex authentica Serenissimi interpretatione*, absoluto prælationis privilegio *gaudent. num.* 183.

Hoc tamen ad alia Debita conventionalia *promiscuè* porrigere *haudquàquam licet. num.* 183.

Solus Superiorum jussus *de* pecuniâ Hospitalis, *vel alterius Pii corporis* mutuò dandâ, ad *statuminandum* Jus Hypothecæ *vel* Prælationis non sufficit. *num.* 185.

Ærario Pauperum, *vel si illi pio Corpori* Præfectus, in loco, ubi *ei* hoc officium demandatum, nulla ulteriore Legitimatione opus *habet. num.* 187.

Etiam Census *nummarii*, *vel frumentarii*, Geld- oder Frucht-Gülten, Ærariis Pauperum ex prædiis debiti *de Jure Würtemb.* in prima Creditorum classe *locantur. num.* 187.

Minores in bonis *suorum* Tutorum *&* Curatorum *tacitam quidem habent Hypothecam*: *num.* 189.

Sed in bonis *è contra* aliorum Debitorum ne simplici quidem exigendi *personali* Privilegio *gaudent. num.* 190.

Opifices ratione *suæ* mercedis, *regulariter*, *nullum jus prælationis*, *etiam* in Ducatu Würtembergico, *habent*; *sed* in ultimâ classe collocantur. *num.* 191.

An idem *etiam* de illis *dicendum*, qui, ex sua materia, *pro certo pretio*, aliquid efficiunt, *præprimis* si opus *vel* res *ab illis confecta* adhuc *in bonis ipsius Debitoris* existat? *num.* 192.

Venditor in re Vendita, *tàm mobili, quàm immobili*, de Jure Saxonico, Würtembergico, Hassiaco, & Badensi jus taciti Pignoris *habet. num.* 192. *& seqq.*

Sumptus in ultimum *defuncti* Debitoris, *ejusdemque* Uxoris & Liberorum morbum impensi, *aquè ac* funebres, *in* prima Creditorum classe *collocantur. num.* 195.

Quâ Juris ratione hæc prærogativa *iisdem* primitùs concessa *fuerit? n.* 196.

An illa *etiam* ad alios Morbos, *ex quibus Debitor, &c. reconvaluit*, extendi *queat? num.* 197. *& seq.*

Tacita Hypotheca, Venditori in re vendita *concessa*, per rei in aliam speciem reductionem, *vel Specificationem*, non extinguitur. *num.* 200.

Jure Communi Mercatori *suas* merces, *licet* ad necessaria Vestimenta vendenti, nullum *prorsùs in illis* jus pignoris *competit. num.* 202.

Jure Würtemb. hoc *Venditori concessum* pignus *non diutiùs, quàm* quousque res talis apud Debitorem *manet, locum sortitur. num.* 203.

Hypotheca publica antefertur privatæ. *num.* 206.

Debitum Sociale, Gemeiner Haußhalttung zu guthem, ab utroque Conjugum *contractum, regulariter*, ex communi Acquæstu, *vel, in ejus defectu*, ex propriis amborum Conjugum bonis exsolvi *debet. num.* 208. & 209.

Quilibet tamen, *regulariter*, suam *saltem* dimidiam, *non etiam alterius*, exolvere *tenetur. num.* 210.

Quando plures Socii, *communi consensu*, cum extraneo contrahunt, singuli *tantùm* pro rata obligantur. *num.* 211.

Hæc regula *etiam* in connubialibus Bonorum Sociis, *præprimis etiam* in Ducatu Würtembergico, *locum invenit. num.* 212. *& seq.*

In Contractibus *communis* Societatis gratia *ab* utroque Conjugum *celebratis*, de Jure Würtembergico, *exparte Uxoris, tùm demùm* alterius *extranei* Curatoris consensus, *& si summa C. florenos excedat*, Judicis cognitio *requiritur, si* suspicio *adsit*, Uxorem vi metuve, *aut* dolosa Mariti persuasione, ad *talem* Contractum *fuisse* inductam. *num.* 214.

Ex sola Uxoris Renunciatione Jus communibus *seu amborum Contrahentium Conjugum* Creditoribus quæsitum non aufertur. *num.* 216.

Renunciatio Acquæstus Conjugalis eas *solùm* Uxores *ab executione* eximit, *quæ* in Obligationibus non *sunt* nominatæ. *num.* 217.

Si Maritus pecuniam *suæ fidei* administratoriæ commissam *Baccho, Veneri, vel simili* prodigali modo *consumpserit*, Uxor, *regulariter*, *exindè* non tenetur. *num.* 218. *& seq.*

Quando Uxor, unà cum Marito, cum tertio *bona fide* contrahit, *tunc*, licet Maritus pecuniam *exindè receptam postea* prodigaliter consumpserit, illa *tamen* pro parte dimidia *efficaciter* obstricta *manet. num.* 220.

Fœmina in bonis *sui* Curatoris, ne tunc *quidem* tacitam hypothecam *habet, quando ei* pecuniam. *vel alias res*, dolosa ejusdem persuasione *ad hoc* inducta, mutuò dedit. *num.* 222. *& seqq. præprimis num.* 228. & 229.

In bonis privati Procuratoris, *vel* Negotiorum Gestoris, *itemque in bonis* necessarii *alienorum bonorum* Administratoris, *in specie* Mutorum, Prodigorum, Surdorum, & similium personarum Curatoris, *nec non* Curatoris bonorum absentis, ab hostibus capti, Partûs in utero materno *adhuc constituti*, Hæreditatis jacentis, *&c.* ne *quidem* Privilegium exigendi personale simplex *competit. num.* 224.

Ab hypotheca in bonis Administratorum Ecclesiæ, *Hospitalium, Civitatum, &c. singulariter concessa* ad alios Administratores, *nec* ex rationis paritate, arguere *licet. num.* 225.

Etiamsi

Etiamsi *de* talibus *necessariis* Administratoribus, qui *in rebus sua fidei concreditis* dolosè versati *sunt*, *quæstio sit. num* 226.

Ne quidem in bonis Furum, *vel* Raptorum *jus taciti Pignoris competit. num.* 227.

Subnectitur Sententia definitiva. *num.* 230.

P. P.

1 Als hiebey zuruckh-kommen-dem Ganth-Protocoll / und desselben Anlagen / haben wir in verlesung des mehreren ersehen / welcher massen / auff ergangenen hoch-Fürstl. Befehl / und darauff von dem Fürstlichen Cantzley-Advocato, Herrn Licentiat Sattlern / wegen eines / von dem vormahligen Gerichts-Verwandten Wendelino Crämern / bey deren Ihm anvertrauten gestiffteten Allmosen-Pfleg / vorgebrochenen starckhen Nests / eingezogene vollständige Inquisition / und hierüber erstattete Relation / sub dato des 16. Julii, Anni proximè præterlapsi, vom Hoch-Fürstl. Oberrath der weittere gnädigste Befehl emanirt / daß über des ausgewichenen Wendelin Crämers massam Bonorum ein formlicher Gant-process vorgenommen / und / wann alles beysammen / alsdann die gantze Sach an unser Collegium, umb ertheilung eines rechtlichen Decisi, überschickht werden solle.

2 Disem Fürstl. befehl nun zu gehorsamster folge / als von dem Herrn Gant-Richter sogleich / durch ausgeschickhte edictal Citationes, die gesampte Creditores zu deren hierzu anberaumten Juridica publicè citirt worden / hat man förderist / in præsenz Herrn Licentiat Sattlers / Herrn Vogts Ungerbühls / wie auch einiger Herrn Bürgermeistere und Richtere / die in Anno 1703. am 16. Januarii, auf des ausgewichenen Wendelin Crämers anderwärtige Verheurathung vorgenommene Inventur und eventual Berechnung deren aus erster Ehe vorhandenen Kinder angefallen- und verfangenen Mütterlichen Erb-Guths sollicitè revidirt / und die jenige Güther / welche tempore Mortis primæ Conjugis noch nicht in Ihrem der beyden Eheleuthe patrimonio gewesen; sondern erst nach der zeit erstbesagten Todfalls / biß zu deren / drey Jahr nach der andern Verheurathung / vorgenommenen Inventur / in deren erst Anno 1703. errichteten Vermögens-beschreibung durchgestrichen / also /

3 daß dannenhero / an statt der vormahlen / in der eventual Abtheilung de Anno 1703. vor ligende Güther / dem neu-revidirten Anschlag nach / angesetzten Summa 3372 fl. noch 3232. Gulden übrig gebliben; die Fahrnus aber wurde in der Summ von 744. fl. 46. Cr. und die Activa von 52. fl. 57. Cr. 3. Heller / und also die gantze Vermögens Substanz / auf absterben der ersten Frauen berechnet auff ... 4092. fl. 43. Cr. 2. Heller.

Waran jedoch wider an zerschidenen 4
Schuld Posten / nach dem innhalt des gehaltenen Gant-Protocolli, *pag. 14. & 15.* abgezogen worden —— 443. fl. und / nach solchem abzug / vor die gantze und völlige Vermögens-Substanz / wie dieselbe / in zeit der ersten Frauen tödtlichen hintritts / gewesen / eingesetzt und gerechnet worden —— 3586. fl. 43. Cr. 3. Hllr.

An welcher Summ / nach abzug des 5
Manns Illatorum oder zubringens in solch erstes matrimonium, seiner Helffte an der Errungenschafft / Landrechtlichen Præcipui, und der ersten Hauß-Frauen Begräbnuß-Kosten / endlich und endlich vor diser ersten Frauen hinterlassene Erbschafft angesetzt und erkannt worden —— Zwey Tausend / sibentzig und siben Gulden / 41. Cr. 2. Hllr. waran dem disermahlen 6
ausgewichenen Wendel Crämer / und seinen in erster Ehe erzeugten sechs Kindern / einem Jeden zu einem sibenden Theil assignirt worden seyn —— 296. fl. 48. Cr. 3. Hllr. Also daß denen sechs Kindern aus erster Ehe / an verfangenem Mütterlichen / in allem gebühren —— Ein Tausend / sibenhundert und achtzig Gulden:

An welcher Summ aber Ihrer zwey 7
schon hinweg haben in summa —— 419. fl.

Wannenhero dermahlen an solchen Maternis annoch ex massa ersetzt werden müssen —— 1361. fl. 47. Cr. 4. Hllr.

Ob / und wie weitt aber / wegen deren / 8
durante secundo conjugio, an denen mütterlichen Guth consumirt- und veräusserten —— 566. fl. 56. Cr. Sie die Kinder erster Ehe / an solchen 1361. fl. noch weitters einen abzug zu leiden gehaltten? gestaltten in mehrbesagtem Gant-Protocoll / *pag. 17. & 18.* darvor gehaltten werden wollen / das solle in folgender Deduction zur genüge gezaigt und ausfündig gemacht werden. Wie ingleichem auch dises / was es 9
mit deren / von ihrem ausgewichenen Marito verlassenen / zweitten Frauen Illatis für eine beschaffenheit habe? bey untersuchung ihrer anforderung / in mehrerem repræsentirt werden solle. Nur dises solle. 10

noch vorläuffig gemeldt werden / daß der gegenwärtige status bonorum dergestalten beschaffen / daß die in massa noch vorhandene Bona auff —— 3517. fl. und die / in diesem Concurs-process, liquidirte gesampte Posten in summa ausmachen —— -- 4579. fl. 10. Cr. 1. und ein halben hlr. und nuthin die Passiva das noch vorhandene Vermögen übertreffen umb -- 1062. fl. 10. Cr. Ein und Einen halben Hllr.

11 Vorgängig nun dessen ad rem ipsam zuschreitten / erfordert die nothdurfft / daß wir bey einem jeden Creditore mit gebührender sorgfalt und fleiß untersuchen / was so wohl quoad punctum Legitimationis, als Liquidationis, und Prælationis, sive Locationis, zu beobachten seyn möchte?

12 Ihre Prætensiones nun / nach der Ordnung des gehaltenen Gant-Protocolli, zu examiniren / so haben auf förderist die Sechs Kinder erster Ehe / sub titulo Ihnen / über das / so die älteste Tochter Maria Barbara / und der Sohn Johann Wendel / bey ihrer Verheurathung / vom Vatter empfangen / als Bona Materna annoch gefordert —— —— 1361. fl. 47. Cr. 4. hllr.

13 Diese Forderung ist so wohl / als auch dieser sechs Kinder Legitimation, indeme dieselbe / theils tanquam legitimam in judicio standi personam habentes, Selbsten Persöhnlich / theils aber ihre Obrigkeitlich constituirte Curatores, Ihretwegen / erschienen / in einer Rechts-gnüglichen richtigkeit gegründet; inmassen das punctum Legitimationis ex ipsa litera des bey diesem Concurs gehaltenen Protocolli, *pag. 18. fac. 1.* apertissime erhellet: dessen ungesehen / daß weder der Tochter Anna Barbara Kriegsvogt / noch der jüngeren Kinder Pflegere mit sonsten gewöhnlicher production einiger Curatoriorum sich legitimirt haben; wohlerwogen / daß dergleichen Curatoria vel Tutoria, in talibus terminis, als wir hier vor uns haben / da nemlich der Richter / vor welchem Sie vorgestanden / Sie Selbsten verordnet und constituirt hat / nicht nothwendig seyn;

14 15 cùm notoriè Certus, & sic etiam Magistratus Curatorum à seipso factæ constitutionis ipse optimè gnarus, nulla ulteriori hujus constitutionis certioratione ullatenùs indigeat;

per *L. 1. §. 1. ff. de action. empti vend.* in terminis Carpzovius, in *Respp. electoral. lib. 3. Resp. 14. num. 8.* Gailius, *lib. 2. Obs. 107. num. 5.* ibidemque Grævæus. Besoldus, ad *Jus Provinc. Wirtemberg. parte 1. §. 28.* Manzius, de *tutel. lib. 7. Q. 1. num. 51.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. tit. de administr. & peric. tutor. §. 6.* B. Collega noster, Dn. Bardili, in *Disp. de autor. tutor. §.* & ad *posteriorem Pand. part. exerc. 2. concl. 1. & 2.*

So viel aber / bey dieser ersten Prætension / das punctum Liquidationis betrifft / so ist zwar bey deren / sub directione Herrn Licentiat Sattlers / als gnädigst hierzu verordneten Commissarii, vorgewesenen Verhandlung / die Berechnung und Theilung solcher massen gemacht und eingerichtet worden / daß / umb willen / durante secundo matrimonio, an Paarem Geld -- 50. an Vieh -- 90. an Wein -- 101. an Küchenspeiß und Vorrath -- 11. fl. 56. Cr. nicht weniger an Silber-geschmeid und Weibs-kleidern —— 40. fl. so dann an Bettgewand / Leinwand / Schrein-Werckh / Faß- und Band-Geschirr / und anderer Fahrnuß / nach pflichtmässiger erkantnuß —— 25. fl. und also in allem consumirt zu seyn erachtet worden 326. fl. 56. Cr. Wie nicht weniger auch an ligenden Gütern / und in specie einer Hofstatt / und einer Wisen / die der seeligen ersten Frauen auch zuständig gewesen / vor 140. Gulden veräusseret / und das daraus erlöste Geld gleichermassen in diesem secundo connubio consumirt worden: welches alles in summa zusammen gerechnet auff —— 566. fl. 56. Cr. sich zusammen belauft; 16

dieser Abgang / sagen wir / an solch beyderley 17
Posten ist zwischen dem außgetrettenen Chirurgo Crämern / und seinen sechs Kindern aus erster Ehe / dergestalten judicirt und umbgetheilt worden / daß auf förderist an denen abgegangenen Mobilien Ihme Crämern / als Socio, (ut formalia habent verba) nempe connubiali, respectu dimidii Acquæstûs conjugalis, vors erste die eine Helffte; an der andern Helffte aber Ihm / und seinen sechs Kindern ex priori hoc thoro, einem Jeden ein sibender Theil mit —— 140. fl. 6. Kr. 5. hllr. an demselben zu leiden überwisen worden;

Wegen des andern Posten aber / die 18
veräusserte Immobilia Bona betr. ist der Ausschlag dahin außgefallen / daß an diesem Verlust der Crämer mehr nicht / als Eines der Kinder / einfolglich allein einen sibenden Theil / sich abziehen zulassen gehaltten seyn solle;

alles nach innhalt des gehaltenen Protocolli, *pag. 17.*

Gleichwie aber allerförderist / quoad hic 19
observandam Juris dispositionem, ausser allem zweifel stehet / daß à primo momento, per decessum primæ Conjugis, soluti Connubii, auch die zwischen demselben und dem flüchtigen Wendel Crämer obgewesene Societas bonorum conjugalis, ipso jure, und totaliter auffgehoben worden: 20

Morte namque unius Conjugis sicut ipsum conjugium; ità etiam hæc conjugalis bonorum societas solvitur:

arg. *L. 4. §. 1. L. 59. L. 63. §. 10. ff. pro soc.*

sor. & præcipuè Juris nostri Provincialis, in *parte 4. tit. 4. princip. parte 3. tit. 7.* §. Wann Eheleuth. ubi dicitur, quòd Bona, constante tantùm matrimoniô quæsita, die in währender Ehe errungene und gewonnene Güther / communia esse debeant: undè satis liquescit, quòd ea, quæ non constante conjugio; sed eôdem jam solutô, à quondàm Conjugum alterutrô acquiruntur, pro communibus haudquaquàm haberi debeant, sicque etiam ipsa bonorum Societas pro penitùs solutâ habenda veniat;

juxta ea, quæ in simili de his commentatur Johannes à Sande, *Decc. Frisicar. lib. 2. tit. 5. Def. 9.* verbis: *Nam propterea principaliter Societas initur matrimonii causa: Cessante igitur & dissoluto matrimonio cessabit quoque societas illa ad tempus contracta.* Petrus Sanz de Morquecho, in *tract. de bonor. commun. & divis. lib. 2. cap. 12. num. 22. & seqq.* B. Dn. Lauterbach, in *Diss. de ere alieno in societ. conjug. contracto solv. cap. 2.* §. *14. num. 3. cum seqq. &* in *Diss. de societ. bonor. conjug. cap. 6.* §. *2.*

21 auch / qua Facti, gleicher massen extra dubium stehet / daß diese Consumptio rerum mobilium, & Alienatio immobilium bonorum nicht in primo matrimonio; sondern in dieser andern unglückhlichen Ehe / juxta literam sæpedicti Protocolli, geschehen: Also ist es an deme / daß / secundum hæc Juris & Facti suppositæ, diese Theil- und Verweisung unmöglich bestehen kan: Dessen unangesehen / daß die Kinder erster Ehe / und respectivè ihre Pflegere endlich selbsten in solche Verweisung verwilliget / und also dieselbe irrevocabiliter agnoscirt zuhaben scheinen: Wohlbetrachtet / daß / so viel / primo omnium, diese præjudicial Frag: Ob Sie Kluder erster Ehe / durch ihren also / wie im Gant-protocoll / *pag. 18. fac. 1.* enthalten / declarirten consensum, sich præjudicirt haben? concernirt / solches mit bestand Rechtens nicht behauptet werden kan / so wohl / Erstlich / deßwegen / alldieweilen Ihrer Vier annoch minderjährig seyn / die dahero alßgleich / ob apertissimam, eandemque notabilem, ipsorum Læsionem, partim propriâ, partim verò suorum Curatorum facilitate acceptam, das heilsame auxilium in integrum Restitutionis zuimploriren berechtiget seyn würden:

per *tot. tit. ff. de minor. tot. tit. Cod. de restit. minor. 25. ann. tot. tit. Cod. si tut. vel cur. intervener.* & doctrinam Schilteri, in *praxi for. exerc. ad ff. 11.* §. *22.* Bachovii, ad *tà πρῶτα, tit. de minorib. cap. 2. n. 1.* Struvii, *exerc. ad π. 8. th. 44.*

28 ja / indem diese Læsio, juxta mox deducenda, an dem tag und vor augen ligt / auch ex officio in vorigen stand eingesetzt werden müssen:

Quandocunque enim Judex; hoc æquissimum beneficium alterutri Partium, ex justa causa, competere perspicit, tunc quòd ipsemet ex officio Processum pro concedendâ restitutione, decreto prævenire, &, ad quod illa de Jure concedi debet, statim decernere non saltem possit; verùm etiam debeat, notabiliter inculcat Bened. Carpzovius, 27

in *tract. de processu, tit. 19. artic. 2. num. 6.* & in *Resp. electoral. lib. 2. Resp. 95. num. 19. & seqq.* ubi pluribus hæc commendat.

Et tametsi hæc ad sola Judicialia nonnemo restringat: tamen alii generaliùs hanc regulam exaudiunt; 28

ut videre est apud laudatum Carpzovium, *locis proximè adductis*, ubi ipse hoc compendium multis commendat; Davidem Mevium, *parte 1. Decis. 134. num. 5.* & *Decis. 218. num. 7.* ubi dicit: *Rationem hoc suadere, & Praxin idem observare.* Collegam nostrum D. Harpprechtum, *vol. 4. consil. 60. num. 18. & seqq.*

id quod imprimis in Processu edictali 29
ideò admittendum, quòd passim DDres in eodem Judicantes sollicitè admoneant, ut in jura Creditorum summariè inquirant, torumque negotium sollicitè pensitent.

Carpzovius, in *J. F. parte 1. Const. 28. Def. 2. num. 6.* Manzius, in *centur. Qq. Palatin. Decis. 61. in fin.* Brunnemannus, de *processu concurs. credd. cap. 4.* §. *4.*

Für das ander auch aus diser / aus dem buchstaben selbsten des Gant / Protocolls / ebenmässig am hellen tag ligenden ursach / dieweilen so wohl der drey jüngsten Kinder Pflegere / als auch die majorennes und verehlichte Kinder an diese Verweisung gar ungern gekommen / und dahero / nach derselben gethanem Vorhalt / ein und andere instanz und einred gemacht / auch letzlich nicht anderst / als unter der hoffnung / daß von dem Herrn Richter die Æquität beobachtet seyn werde / eingewilliget haben: welches eben so viel sagen will / als ob Sie sich ihr Recht / wafern sich die Sache in rei veritate anderst verhalten sollte / in solennissimâ atque optimâ Juris formâ reservirt hätten. 30

Quemadmodum enim ille, qui, sub spe 31
Rati, aliquid promittit, hanc ipsam suam promissionem sub conditione, si Ratificatio alterius sequatur, facere intelligitur; ità etiam in substrato omnes hi Liberi, & respectivè illorum Curatores, istam Divisionem non, nisi cum Juris sui salvatione, pariformiter fecisse censeri possunt.

Quò faciunt, quæ tradit Christophorus Andreas Rösener, in *suo tract. de reservatione juris competent. partis prior. cap. 2. num. 6.*

32 Daß aber diſe ſamptliche / aus erſter Ehe überlebende Kinder / durch diſe verweis- und repartirung des erſt nach der erſten Ehe Diſſolution, an der erſten Hauß-frauen hinterlaſſenem Vermögen erlittenen Verluſtes / notabiliter und empfindlich lædirt worden ſeyen / das erhellet / pro primo, ex hac ipſa Ratione, weilen weder der Verluſt und Conſumption deren erſt in der zwaitten / oder zwiſchen der erſten und zwaitten Ehe conſumirten Fungibilium, und anderer Mobilium, noch die Alienatio einig ligender Güther / auf die Erſte / als ſchon längſtens vorhero getrennte Ehe / und in ſelbiger obgewaltete Güther-Gemeinſchafft / ſub ullo colore, gelegt werden kan; ſondern auf einen gantz andern fuß judicirt werden muß;

33 Ubi enim nullum ampliùs connubium viget, ibi etiam nulla porrò connubialis Bonorum Societas, & dehinc nec Acquæſtus connubialis, neque connubialium Bonorum Jactura vel intelligi poteſt; eò quòd, ubi ipſa Societas bonorum connubialis jam totaliter ſublata & diſſoluta, ibi etiam nullum vel Æs alienum in connubiali ſocietate contractum, neque quidquam in iſta Societate vel Acquiſitum, vel Alienatum, vel Conſumptum, vel Amiſſum, juxta illum tritiſſimum canonem philoſophico-juridicum, quod non-entis nullæ penitùs dentur affectiones, porrò adſtrui valeat.

Dn. Lauterbach, *dicta Diſſ. de ære alieno in S. C. contracto ſolvendo, cap. 2. §. 14. n. 3. & ſqq.*

34 Für das ander iſts an deme / daß / gleichwie / wann / poſt deceſſum primæ Conjugis, die von derſelben hinterlaſſene Erbſchafft allſobald dergeſtalten vertheilt worden wäre / daß zuförderiſt dem damahligen Viduo in Diviſione Societatis, quæ inter ipſum & primam Ipſius Conjugem fuit,

(Jungatur Jus Provinc. Würtembergicum, in *parte 4. tit. 3. 4. & 5. §. 1. & 2.* item *tit. 6. §. 1. & 2. tit. 7. §. 1. & 2. tit. 8. §. 1. & 2.* Dn. Lauterbach, in *Diſp. de Dotis collat. parte 2. Reſol. 1. pag. 41. num. 17. cum ſeqq.*)

35 die Helfte der Errungenſchaft / und hernachgehends auch in Hæreditatis ab illâ relictæ, atque ità ſecundâ Diviſione, (De qua in laudato Jure Provinciali, *parte 4. tit. 5. §. ferner. cum §§ is ſeqq. tit. 6. §. ferner. & ſqq. tit. 7. §. ferners. tit. 8. §. ferners. & ſqq.* Dn. Lauterbach, *loco proximè adducto.* Dn. Collega noſter, D. Harpprecht.)

Ihme / und einem jeden Kind ſeine ſeptima Portio hæreditaria nicht nur pro indiviſo, auf dem völligen Guth; ſondern allſobald auf gewiſſen / einem Jeden beſonders / jure Dominii überwieſenen Stücken / ſo wohl an den Mobilien / als ligenden Güthern / aſſignirt worden wäre; hernach aber Er Crämer ſolcher ſeiner ſechs Kinder angewieſener Erbstheile legitimum Uſumfructum & Adminiſtrationem angetretten hätte / und endlichen diſer legitimus Uſusfructus & Adminiſtratio, quocunque modo in LLbus approbato, zu ende gegangen wäre / Er alles das jenige / was an Rebus fungibilibus, ſeu ipſo primo illarum uſu conſumptibilibus, ſeu durante Viduatu, ſeu ſecundô conjugiô, conſumirt worden wäre / entweder / wann ſolche Ihme unæſtimirt überlaſſen worden wären / præciſè in Rebus ejusdem generis, qualitatis, & quantitatis, hätte reſtituiren müſſen / alſo / daß Er nicht einmahl dergleichen Sachen æſtimation ſeinen Kindern / wider ihren willen / hätte können obtrudiren: 36 37

per *L. 7. de uſufr. ear. rer. quæ uſu conſumunt.* juncta *L. 2. §. 1. de reb. credit.* & doctrinam B. Dn. Lauterbachii, *concluſ. forens. exerc. 17. concl. 11.* Nicolai Everhardi Junior. *vol. 1. conſil. 43. num. 16.* & tùm iſtum, tùm alios, hîc mox ſubſequentes articulos & caſus prolixiùs explicantis Dn. Collegæ noſtri, D. Harpprechti, in *Diſſ. de uſusfructûs ſtatutar. materni effectib. lucroſis, §. 12.*

oder / wann ſolche Ihm / prævia æſtimatione, überlaſſen worden wären / Er præciſè die Ihm angeſetzte Æſtimation (Niſi aliud per Pactum ſpeciale placuiſſet) zuerſetzen verbunden geweſen wäre: 38 39

per *§. 2. Inſt. de uſufr. & dictam L. 7. in* verbis: Æſtimatis rebus, certæ pecuniæ nomine cavendum eſt. *de uſufr. ear. rer. quæ uſu conſumunt.* Dn. Lauterbach, *dicta concluſ. 12.* Johann Del Caſtillo, *de uſufr. cap. 17. num. 9. & mult. ſeqq.* poſt Surdum, Pedrocham, & Rolandum à Valle, Franciſcus Niger Cyriacus, *controv. for. 243. num. 23.* Plebſt. ad *Jus Würtemberg. diſp. 4. §. 29.* Everhardus Jun. *c. l.* D. Harpprecht, *d. §. 12.* ubi etiam hunc articulum paulo pleniùs exequitur.

Was aber auch andere Res mobiles betrift / quæ non primo ſuo uſu, (ut loquitur Joh. Bapt. Cardinalis de Luca, *Diſc. de ſervitut. 53. num. 3.*) ſeu confeſtim conſumuntur; ſed tantùm alterantur, atque uſu longiore deteriorantur, mehrbeſagter Wendel Crämer den an denſelben erfolgten Schaden / Verringerung / und Abnahm an ihrem Valôr, nicht nur im Fall / wann ſolche Attritio, vel Deterioratio, vel Ipſiusmet propriâ, vel Ipſius Familiæ latâ vel levi culpâ geſchehen wäre / und probirt werden mögen / zuerſtatten gehalten und ſchuldig geweſen wäre: 40

per *L. 1. in fin. & L. 2. uſufructuar. quemadm. cav.* & præcipuè *L. 9. §. 3. de uſufr.* ubi dicitur, quòd, ſi Fructuarius Veſtium

(De

(De quibus hîc etiam quæstio est) usufructu finitô, illas restituat, tametsi attritas, modò non ejus Dolô, &, quod addimus, Culpâ, tunc ipse Domino proprietatis ad nil quidquam teneatur. Adeat. laudatus Dn. Lauterbach, *d. exerc. 17. concl. 10.* Hilliger, in *Donello enucl. lib. 10. cap. 4. lit. B.* Fontanella, de *pact. nuptial. claus. 7. glossa 3. parte 15. num. 9.* Schrader, de *feud. parte 2. partis 9. principal. sect. 5. num. 22. & 23.* Gœddæus, in *consil. Marpurg. vol. 4. cons. 50. num. 202.* Merenda, *controv. lib. 6. cap. 48.* ubi omnibus adversantibus solidissimè satisfacit. Dn. Stryke, de *jure usufructûs hodierno, tit. de usufr. ear. rer. quæ usu consum. §. 6. in fin.* Brunnemann. ad *d. L. 9. num. 4. de usufr.* Grævæus, *lib. 2. observ. 45. consid. 1. num. 3.*

41 sondern / wann auch gleich solcher Schad / ex ordinario istarum rerum usu, per successivam attritionem, ohne seine Verschuldung / sich zugetragen hätte / Er

42 (Obgleich die Rechtslehrere gar unterschiedene und widrige meinungen hierüber foviren:

Jungatur Pedrocha, *cons. 7. num. 18.* Surdus, *Decis. 67. per integr.* ibique *in additionib.* Hodierna. Vincentius de Franchis, *Decis. Neapolit. 641.* ibique Riccius, in *addition.* Stephanus Gratianus, *Disc. forens. cap. 130. num. 25.* Petrus Pacionus, in *Alleg. juris Civ. & Canon. Alleg. 66. num. 7. & seqq.* Galeatius Malvasia, *cons. 110.* Johann-Del Castillo, de *usufr. cap. 17.* Paulus Æmil. Gallus, de *exception. succeff. tit. 4. except. 15. num. 140. & sqq.* Anton. Merenda, *cit. loc.* Cardinal. de Luca, de *servitut. Disc. 53. num. 2.* ubi scribit, DDres circa hanc Q. adeò variâsse, ut discerni non possit, utra sententia verior sit?)

dennoch nicht allein solche Sachen / in dem jenigen Stand / in welchem dieselbe / in casum & tempore ususfructûs finiti, sich

43 würcklich befunden hätten; sondern auch wegen Deren / licet nullâ cum culpâ conjunctæ Deteriorationis, id omne, quod interest, seinen Kindern zuvergüthen unverneinlich obligirt gewesen seyn würde;

per txx. expressos Juris Provincialis, in *parte 4. tit. 5. pag. 445.* §. Aber die hinterfällige. verbis: Und so zur zeit auffgehörter Nutzung etwas daran abgenossen / solcher Abgang alßdann / nach gehaltener Abschätzung und vorgehender Verzeichnus / der billichkeit nach / erstattet werden. & *tit. 9. pag. 461.* §. Und so etwan. ibi: Und so / zu zeitten auffgehörter Nessung / etwas daran abgenossen / solcher Abgang alßdann / nach gehaltener Abschatzung / der billichkeit nach erstattet werden solle. Dn. Lauterbach, *dicta exerc. ad n. 17. concl. 10.* ibi: *Et si* NB. usu deteriores *fuerint facta, tenetur usufructuarius ad interesse.* Collega noster D. Harpprecht, *dict. Diff. §. 11.* ubi non solùm adversari visa sollicitè diluit; sed & porrò hæc ampliat, ut ibidem prolixiùs videri potest:

Gleichwie / sagen wir / dises alles sich also verhaltten haben würde / wann des Crämers erster Hauß-Frauen hinterlassene Erbschafft zwischen Jhme / und seinen / mit derselben erzeugten sechs Kindern / durch würckhliche assignirung gewisser Stückhe / an ligenden Güthern / und Vahrender Haabe / gleichbalden realiter dividirt worden wäre / und Er / auff solches hin / deren seinen sechs Kindern zugetheilter Grundstückhe / & Rerum mobilium, tàm fungibilium, quàm non fungibilium, verum & quasi Usumfructum, nach Landrechtlicher Verordnung / an sich gezogen hätte: also walttet bey uns / re totâ maturè examinatâ, nicht der wenigste zweifel / daß auch hôc rerum statu, da nemlichen (wie es zu mehreren mahlen daher zugehen pflegt:

Videat. Besoldus, ad *Jus Provinc. part. 4. Disp. 4. th. 44.* ibi: *Quod* plerumque. Collega noster D. Harpprecht, *dicta Diff. th. 12.*)

zwischen Jhm Wendel Crämern und seinen sechs Kindern allein eine eventual Abtheilung / per solam Portionum hæreditariarum quantitativam determinationem, errichtet; Jhrer keinem aber ichtwas an gewissen Mobilibus, vel Immobilibus, vel aliis Bonis assignirt worden / Er Crämer jedennoch gleiche satisfaction zugeben verbunden und schuldig sey;

in reiffem betracht / daß Er Crämer dennoch / auch bey solcher beschaffenheit / auf allen und jeden Stückhen das völlige Condominium, pro sua parte, & quoad suorum Liberorum portiones den Usumfructum, tùm in qualibet Re fungibili, tùm in cæteris Mobilibus, quas Species vocamus, tùm & omnibus Fundis, inter Ipsos similiter pro indiviso eousque communibus, unverneinlich gehabt; und dahero es auch auff disen weeg nicht anderst seyn kan / als daß / was immer an solchen gesampten / von der ersten Hauß frauen hinterlassenen Sachen / per casum fortuitum, zu grunde gegangen / pro Ipsiusmet propria in his rebus portione, tanquam vero, & pleno, (licet præter Res fungibiles, non solitario) illarum Domino, Jhme Selbsten zu grund gegangen; und was an der sechs Kinder indivisis portionibus, an Geld / Wein / Vieh / Früchten / Kuchenspeiß und Vorrath / zum nöthigen Haußbrauch / consumirt worden / ebenmässig von Jhm / tanquam quasi Fructuario, & dehinc pariformiter illarum Domino, durch erstattung des / in zeit auffgerichteten Inventarii, bestimpten Wehrts ihrer

ihrer sechs Siben-Theile; und / wann
50 auch an andern mobilibus Rebus, durch sein oder der Seinigen / und nicht der Kinder aus erster Ehe Selbstaigene / latam, vel levem culpam, ichtwas zu grund gegangen / durch gleichmässige Erstattung des in dicto Inventario bestimpten Pretii;
51 was aber allein durch täglichen gebrauch abgenossen und verringert worden / cum præstatione ejus, quod interest, von Ihm
52 restituirt; und so viel auch die immittelst von Ihm alienirte / Ihnen Kindern erster Ehe / ceu veris Condominis nudæ Proprietatis, pro partibus indivisis zugehörige immobilia Bona betrifft / Er auch den aus denselben erlösten Kauffschilling / Ihrer Jedem / pro rata bonificire: Dessen un-
53 angesehen / daß auch Sie Kinder aus erster Ehe diese Mittel Selbst auch / zu ihrer nothwendigen sustentation / mit-consumiren und verzöhren geholffen; angesehen dem Crämer / als leiblichem Vatter / das Onus dieselbe zu alimentiren / tùm patriæ potestatis jure, tùm & hujus Ususfructûs contemplatione, unlaugbarlich obgelegen / und dahero die Ihme / von aller rechtlichen billichkeit wegen / ceu, respectivè, consumptarum rerum Domino, & legitimo omnium Usufructuario, atque Administratori, incumbirende Restitutio gar nicht aufgehoben worden;

jx. txx. expressos in *L. 8. §. 5. Cod. de bon. quæ lib.* ibique DDres. Dn. Lauterbach, in *Diss. de usufr. paterno, §. 31.* Fürstl. Würt. LandR. *parte 4. tit. 11. princ.* ibi: Als solle hingegen solch niessend Ehegemächt / Vatter / oder Mutter / in allwege schuldig seyn die Kinder zuernähren. & in *tit. 12. princip.* verbis: Gegen gebührlicher zucht und unterhaltung zuniessen. operosè Collega noster, D. Harpprecht, in *Diss. de usufructûs statutar. materni effectib. onerosis, §. 6. & sqq.*

54 Dann so viel allerförderist die / in der Zeit / als des Crämers Erste Haußfrau seeligen todes verblichen / vorhanden gewesene Res fungibiles, seu ipso primo usu consumptibiles concernirt / nemlich Geld / Wein / Kuchenspeiß / und allerhand Vorrath / so ist es ja unwidersprechlich an dem / daß / als viel hieran Ihm / nach der proportion der halben Errungenschafft / und seines septimæ partis hæreditariæ, zugestanden und angefallen / Er desselben unzweiffliches Dominium gehabt / nothfolglich / in so fern / dieser Sachen Consumptio Ihm / als undisputirlichem Aigenthumbs-Herrn / allein zu schaden und nachtheil geraicht:

55 Cùm haud dubiè quævis res suo Domino pereat, sive ille sit solus, sive alios in illâ condominos habeat:

L. 9. Cod. de pignerat. act. B. Collega noster, Dn. D. Frommannus, in *Diss. de condominio, §. 47.*

So viel aber / an solchen fungibilibus re- 56
bus, seinen ersten Ehe-Kindern / zu ihren sechs mütterlichen Erbs-theilen / zugefallen / und Ihnen / ex primo aditæ Hæreditatis maternæ momento, pro indiviso, nudæ Proprietatis jure afficirt worden / so ligt ja widermahlen an dem hailteren tag / daß Er Crämer nicht nur solcher unzertheilten Theile legitimam Administrationem; sondern auch / mit derselben / solcher rerum fungibilium quasi usumfructum zugleich mit überkommen:

per *L. 4. verbis: Quæcunque res ad filium pervenerint. Cod. de bon. quæ liber. Nov. 22. cap. 24.* ibi: *Quod omnium.* juncta *L. 69. ad L. Falcid. L. 6. princ. & §. 2. Cod. de bon. quæ liber. §. 1. Inst. per quas person. cuique acquir.* F. W. R. *parte 4. tit. 9. §.* Und da sich etwa unter der Kinder Güthern. ibi: Dergleichen stückh / welche durch täglichen gebrauch abgenossen / und endlich gar verzöhrt werden möchten / als Paarschafft / Frucht / Wein / etc. Dn. Lauterbach, de *usufr. paterno, §. 21.* & in *tract. synopt. tit. de pecul. §. IV. num. 5.* Collega noster, D. Harpprecht, de *usufructu statutario materno, quà constituendo, §. 21.* Arius Pinellus, ad *L. 1. part. 2. num. 4. Cod. de bon. matern.* Cardinal. de Lugo, de *7. & 7. Disp. 5. sect. 2. num. 35.*

Daß nun aber mit dergleichen Sachen / 57
und derselben Usufructu, es diese unzweiffliche beschaffenheit habe / ut quivis illarum quasi Usufructuarius, sicque etiam Pater, ceu legitimus earundem quasi usufructuarius & administrator, illarum dominium, cum omnibus juris dominici effectibus, für sich acquirire / und dahero dieselbe / sub jam suprà notatâ distinctione, an videlicet tales Res inæstimatæ, an æstimatæ, ei traditæ fuerint? entweder in genere, eademque bonitate & qualitate, oder die darvor angesetzte Æstimation zu restituiren allsobald schuldig werde / folglich / wann auch einem solchen nuznieſſenden Vatter / in seinen lebzeiten / & constante adhuc Usufructu, vergannter wird / Ihnen Kindern / aus seinen noch vorhandenen facultatibus, umb ihre / an solchen Sachen gehabte Verfangenschafft / völlige satisfaction gegeben werden müsse / daran läst uns ipsa hujus Juris quasi fructuarii notoria natura (De qua vulgò DDres, ad §. 2. *Inst. de usufr.* pro pluribus Vinnius, *num. 1. & sqq.*) im geringsten nicht zweifflen.

Cùm enim hujusmodi fungibilium re- 58
rum nullus alius sit usus, quàm in ipsa illarum consumptione consistens,

L. 1. §. 1. & 2. ff. de usufr. ear. rer. quæ usu con-

consumunt. Johann-Bapt. Cardinalis de Luca, *tomo 3. disc. de servitut. 54. num. 7.*

Rem verò consumere nemo possit, quàm Dominus:

Arnoldus Vinnius, *d. num. 1.*

59 &, si illæ æstimatæ inventario inserantur, ipsa hæc æstimatio non solùm taxationis; sed venditionis causa facta intelligatur;

per §. 2. ibi: *Cætera quoque res ità traduntur legatario*, ut ejus fiant. *Inst. de usufr. L. 7. de usufr. ear. rer. quæ usu consum.* juncta *L. 5. L. 10. Cod. de jure dot. L. 10. §. 4. L. 14. L. 15. §. 6. ff. eod.* & iis, quæ tradit David Mevius, ad *Jus Lub. lib. 1. tit. 5. artic. 8. num. 21.* Mascardus, de *probat. conclus. 664. num. 1. & seqq.* Carpzov. *parte 3. Const. 23. Def. 26.* ibiq; in not. Goswinus ab Esbach.

sive Venditionem tametsi non veram; 60 ramen tacitam seu fictam facere intelligatur:

Sichardus, ad *d. L. 5. & 10. num. 1. Cod. de jure dot.*

imò utrô tandem modô hujus generis res 61 Patri fuerint traditæ, sive inæstimatæ, sive 62 æstimatæ; (Id quod Jus nostrum Patrium ehixè inculcat; in *parte 4. tit. 5. §.* Aber die hinterfällige. ibi: Sollen/ nach fleissiger Verzaichnus/ auf ein leidenlich Geld/ in zimlichem Wehrt/ angeschlagen und geschätzt/ auch also eingeschriben werden.) tùm Commodum illarum, si majoris vendantur, tùm etiam Damnum, si minoris vendantur, vel quovis modo, sive per Patris usum, vel per culpam ipsius, sive, citra ullam culpam, casu planè fortuito, deteriorentur, vel totaliter intereant, ad Patrem, ceu non solùm Usufructuarium & Administratorem; sed & Proprietarium hujusmodi rerum, solitariè pertineat:

arg. *L. 9. Cod. de pignerat. act. L. 11. Cod. de reb. credit. L. un. §. 9. Cod. de rei uxor. act.*

63 Etiam juxta nostri Juris Würtembergici sanctionem: Cùm in dubio, sine dubio, Jura talia Statutaria, ex Jure Communi passivam recipiant interpretationem, & ex illo modis omnibus declarari oporteat;

post plures, B. Dn. Lauterbach, *conclus. forens. exerc. 1. conclus. 2.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Diss. de usufructus statutar. materni effectib. lucros. §. 10.* ubi etiam ad tx. in *parte 4. tit. 5. §.* dem überblibenen. in verbis finalibus responsum videre est:

64 Quare sponte hinc profluit, quòd & talibus in casibus, quando Bona materna inter Patrem & liberos non hôc modô dividuntur, ut primò Patri socialis acquæstuum conjugalium Pars, & deinceps tùm ipsi, tùm & singulis ejus Liberis delata Portio hæreditaria, in certis rebus hæreditariis, & pro diviso; sed Gulibet sua Pars in tota maternæ substantiæ massa indivisim assignetur, eadem jura obtineant, quæ in casu, quò quilibet suam partem divisam consequitur, obtinent; & dehinc, in utroque casu, Jus Liberis, quoad res fungibiles, competens, in omnem eventum in salvô remaneat; etiamsi à Patre, isto nomine, nulla, ceu à Lege remissa, Cautio fuerit præstita; 65

L. ult. §. 4. Cod. de bon. quæ liber. ibique DDres.

Cùm jus tacitæ hypothecæ, imprimis pro 66 talium maternorum bonorum securitate, jam ab Imperatore Justiniano concessum, in *L. 6. §. fin. Cod. de bon. quæ liber.* & in Jure Würtembergico, *parte 4. tit. 13. §. 5.* notabiliter extensum, ad Jus Liberorum etiam in casu excitati concursûs, in tuto locandum, sufficere censeatur:

de quo demùò plena manu Collega noster D. Harpprecht, de *usufructûs statutar. materni effectib. lucros. §. 17.* ibique laudati.

So viel aber die übrige Res mobiles 67 betrift/ quæ non ipso primo usu, in totum, vel pro parte; sed demùm longiori, vel longissimô usu durante secundo connubio attritæ, vel tandem omninò inutiles redditæ, da mag abermahl dises/ daß die Kinder erster Ehe solcher Sachen Dominium nicht allein/ und besonders/ für sich acquirirt; sondern solche biß acto, oder wenigst so lang/ biß sie gäntzlich verdorben/ oder unbrauchbar worden/ pro indiviso, samt dem Crämer gemein gehabt/ nicht verhinderlich fallen/ daß dieselbe Ihnen Kindern/ nicht in dem stand/ warinnen sie jetzt seyn; doch mit des an denselben sich befindenden Abgangs billicher restitution, zuerkannt werden solten:

Wohlbetrachtet Sie Kinder auf allen 68 und jeden mobilibus rebus bißdahin ihre Partem indivisam gehabt/ und des Vatters Consumptio Ihnen an ihrem Jure nicht præjudiciren können; sondern/ wie Er biß acto ihren Antheil in seiner nutznies-sung gehabt/ alls ist ja gantz billig und der analogiæ Juris maximè consentaneum, daß Ihnen nunmehro/ aus deren vorhandenen Bonorum massa, ihre Partes divisæ actualiter assignirt/ und der Abgang an denen abgenossenen stückhen/ als die Ihnen/ wie gemeldt/ auch pro parte indivisa, so wohl als die primo protinùs usu consumptibiles Res, Jure Proprietatis, gleich à primo momento suæ Matris decessûs, afficirt worden/ billichmässig erstattet und guth gethan werde.

Neque enim ulla solida diversi Juris 69 Ratio ostendi potest, ob quam non etiam in talibus terminis, quando Res non fungibiles, juxta Patrii nostri Juris sollicitam sanctionem, justo pretio æstimatæ, Patri in usumfructum & legitimam ipsius administrationem; verùm sine certarum rerum speciali & expressâ determinatione tradi-

tæ sunt, æquè ac in hujusmodi contrario casu, ubi Liberis certæ Species solitariè & seorsim sunt assignatæ, Parens usufructuarius ipsas res fructuarias adhuc extantes, in illo statu, in quo nunc sunt, cum præstatione ejus, quod interest, restituere debeat;

ut de talibus rebus generaliter, & sine tali distinctione, definit B. Dn. Lauterbach, in *concl. forensib. exerc. 17. concl. 10.* in verbis: Jure Würtembergico æstimantur quidem dictæ Res usufructuariæ, (de quibus nimirum in §. ibi proximè præcedente loquutus fuit) &, si NB nsu deteriores factæ fuerint, tenetur usufructuarius ad interesse. & prolixiùs de his disputat Collega noster, D. Harpprecht, in *sapedicta Diss. de usufructûs statutar. materni effectib. lucrosis, §. 11.*

70 Allermassen dahero auch unsere selige und fürtreffliche Herrn Antecessores, ausser anderer vieler mahlen / fürnemlich in Anno 1666. am 28. Nov. in der Kienzlerischen Creditor-Sach / an das Statt-Gericht Stutgart notanter gesprochen haben; quando ità inter alia: So ist zwar jeniges / so annoch in naturâ an dem Mütterlichen zubringen vorhanden / von der Kienzlerischen Massa bonorum zu separiren / und den Kienzlerischen Kindern / als ihr Aigenthumb / vor allen dingen zu restituiren; per ea, quæ tradit Carpzovius, *parte 1. const. 28. Def. 13.* das übrige aber / so nicht mehr in natura vorhanden / können die Kinder nicht jure Separationis suchen; sondern / so viel von denselben / NB nach abzug des Vatters competirender Erbs-portion, Ihnen Kindern annoch gebühret / hätten dieselbe / als mit-Creditores, zusuchen / und müssen sich deßwegen mit in concursum und den Prælations-streit einlassen.

71 So viel endlich die / in Zeit dises zweiten conjugii, aus der mütterlichen Erbschafft auch veräusserte Bona immobilia betrifft / so mag zwar deroselben Alienatio, indem zwischen dem Vatter und seinen Kindern aus erster Ehe alles pro indiviso, sive pro indivisis Liberorum & Patris partibus hæreditariis, gemein gewesen / pro septimâ parte des Vatters nicht angefochten / oder pro nullâ declarirt werden; wohlerwogen / daß / in so fern / Er seine eigenthumbliche Partem hæreditariam an den zweyen verkaufften Güthersstückhen verkaufft hat.

72 Quòd verò rem nobis cum alio communem benè vendere valeamus, sic, ut etiam Dominium Partis ad Venditorem indivisim spectantis, per talis rei traditionem, in emptorem transferatur, nihil dubii relinquunt *Lex 3. & 4. Cod. de commun. rer. alienar.* ibique DDres.

Der Kinder sechs Sibentheil an denselben Güthern aber hat der flüchtige Cridamer so schlechter dinge unmöglich veräusserin können / cùm eatenùs rectissimè ei objiciatur, quòd ipse in istis sex septimis portionibus solam administrandi & utendi fruendi facultatem habuerit; Rerum verò proprietas, quoad istas sex partes, ad Liberos pertineat: *L. 44. §. ult.* verbis: Usufructuarius Dominus non est. *ff. de furt.* Josephus Urceolus, *consultat. forens. cap. 72. num. 3.* Cœlius Bichius, *Decis. Rotæ Rom. 349. num. 6.* Marius Giurba, *Decis. 79. num. 14.* Johannes Del Castillo, *de usufr. cap. 20. num. 12. & seqq.* 73

Ex quo non possunt non omnes Juris nostri Regulæ, alienationis impeditivæ, etiam horum prædiorum venditionem nullitatis arguere, sive illæ petantur ex *Tit. Cod. de reb. alien. non alien.* cùm semper Ususfructus alium Dominum præsupponat; Franciscus Pfeil, *consil. 125. num. 10.* 74

Sive ex *Lege 1. 2. & seqq. Cod. de rer. commun. alienat.* 75 Sive ex validissimo argumento *Legis 8.* ubi ità Augusti: Usufructu Matri tuæ, (in proposito Patri vestro) Prædiorum & mancipiorum relictô, tàm Alienatio, quàm Manumissio interdicta est, cùm in his Dominium non habeat. *Cod. de usufr.* 76

Sive ex ipsa indole omnis Administrationis, non ad Bona dissipanda, minuenda, perdenda; sed ad illa conservanda, &, si honestè fieri possit, pro virili augenda, imprimis à Lege deferri consuetæ. arg. *L. 1. de offic. procur. Cæsar. L. 12. Cod. de transaction. L. 7. §. 3. ff. pro empt. L. 7. princ. de donat. L. 27.* juncta *L. 46. §. fin. ff. de adm. tutor.* David Mevius, ad *Jus Lub. parte 2. tit. 2. art. 8. num. 13.* 77

Sive à facultatis hujus Bona alienandi, ipsi etiam Patri, ceu legitimo duntaxat Administratori atq; Usufructuario maternorum & omnium adventitiorum regularium bonorum, non obstante jure patrio, & quod olim in his bonis Patri competit, jure pleni dominii, nominatim & specificè factâ interdictione: 78

L. 4. in fin. L. ult. §. 5. Cod. de bon. quæliber. L. 1. Cod. de bon. matern. ibique DDres. L. B. Enenckelius, de *privil. Parent. & Liber. privil. 4. cap. ult.*

Sive ex Usufructûs, qui etiam Patri non aliter competit, quàm salvâ rerum, quibus fruitur, substantiâ, notoriâ indole: 79

princip. Inst. de usufr.

Sive ex Cautionis pignoratitiæ, quam etiam in Patris, quantumvis legitimi Usufructuarii & Administratoris, universâ substantiâ; imprimis ratione maternorum bonorum, expressa tùm Legis Justinianeæ, tùm Statuti Würtembergici sanctio constituit, de non deteriorandis, nedùm alienandis 80

nandis rebus, quibus utitur fruitur, efficaci & seriâ operatione.

L. 6. §. ult. Cod. de bon. quæ liber. F. W. Land-R. *parte 4. tit. 10. princ. & §. 4.*

81 Quibus omnibus, sine dubio, præ oculis habitis Serenissimus istarum terrarum Llator, quoad tales res, Parentibus omni alienatione seriò interdicit;

in *dicta parte 4. tit. 5. §.* Es soll auch das Uberlebende. ibi: Vielweniger ichzit darvon verändern. Conferat. omninò B. Collega noster, Dn. Frommannus, de *alienat. adventitior. legit. §. 36. cum seqq.* & Collega D. Harpprecht, de *usufructûs statutar. materni effectib. onerosis*, §. 26. & *sqq.*

82 Disem allem nach gehet endlich / wegen diser Ersten Forderung / unser rechtliches und einmüthiges decisum dahin / daß / weilen der ersten Krämerischen Haußfrauen gesampte Verlassenschafft in - - 2077. fl. 4. Cr. 2. hllrn / deductis omnibus deducendis, bestanden / nach wörtlichem innhalt des Gant-Protocolli, *pag. 16. fac. 2.* zwar zuförderist dem Krämer seine Erbs-Portion / mit —— 296. fl. 48. Cr. 4. hllrn / an solcher verlassenschafft mit recht abgezogen

83 worden: Alldieweilen Er aber / an denen / erst in secundo conjugio consumirten —— 326. fl. als auch diser Mobilium gewesener Condominus pro indiviso, einen Sibentheil für sich Selbsten zuleiden hat / und an denen / auch erst in diser zwaiten Ehe / umb —— 240. fl. verkaufften Grundstückhen / ebenmässig einen Sibentheil / als eatenùs Condominus, durch seine selbstaigene veräusserung / verlohren / und in berechnung seines aigenen vermögens sich abziehen lassen muß / so müssen

84 nunmehro denen aus erster Ehe vorhandenen sechs Kindern ihre Sechs Sibentheil an der Mütterlichen Erbschafft dergestalten ersetzet und guthgethan werden / daß / als viel noch von ihrer seeligen Mutter aigenthumblichen Mitteln in natura vorhanden / und / an disen also vorhandenen Maternis, pro rato ihres Vatters sibender Erbs-portion, nicht sein Aigenthumb pro parte indivisa geworden / Ihnen sechs älttern Kindern (über abzug deren / theils von der ältesten Tochter / theils vom Sohn Johann Wendel / schon empfangener —— 419. fl. 5. Cr.) auch in natura, als eatenùs Dominis, jure Vindicationis, sive Separationis ordinariò jure, mithin extra concursum, wegzunemmen er-

85 laubt: Umb das übrige aber / so Ihnen nicht mehr / als vom Vatter consumirt / in natura erstattet und abgefolget werden kan / Sie / als Mitt-Creditores, an ihres Vatters noch vorhandene facultates, (Es

86 mögen gleich dise von seinen Illatis in das Erste conjugium, oder von seiner Helffte an solch erster Ehe Errungenschafft / oder von seinem Erb Theil / an der ersten Hauß-Frauen / oder waserley andern Ihm aigenthumblich zugehörigen Mitteln herrühren und kommen seyn) Rechtsgebührend verwisen / und deßwegen in hieunten annectirter Ganth-urthel / als Creditores hypothecarii, ex tempore susceptæ Administrationis diser nicht mehr vorhandener maternorum Bonorum, einfeltiglich simpliciter ex ordine Temporis, da nemlich ihre seelige Mutter verstorben / eingesetzt worden.

Quamvis enim haud pauci in hoc fallan- 87
tur, quòd legali hypothecâ munitos creditores aliis Hypothecariis, utut antiquiores hypothecas habentibus, præferendos existiment, eo quòd Hypotheca, quam Lex constituit, sit publica hypotheca; talem verò hypothecam habentes Creditores privatam solummodò hypothecam habentibus, (Nisi hæc trium Testium, sexûs ma- 88
sculini, & fide dignorum subscriptione sit corroborata.) notoriè præferantur:

per *L. 11. Cod. qui potior. in pign. habeant.* & ea, quæ tradit Anton. Gabrielius, in *commun. conclus. tit. de probat. concl. 9. num. 1. & 2. & concl. 10.* Didacus Covarruvias, *practicar. Qq. cap. 22. num. 1. & 5. vers. Potuit.* Henric. Hahnius, ad *Wesembec. tit. qui potior. in pign. habeant. num. 2. pag. 11. fac. 11.* B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. Pandect. theor. pract. ad eund. tit. th. 3.*

tamen istius sententiæ patronos graviter 89
hallucinari, quamplurimi Juris textus specificè & evidentissimè comprobant. Quòd enim distinctio quorundam Doctorum inter tacitam seu legalem, & expressam hypothecam, quoad istum articulum prælationis, sive prioritatis, quasi nempe legalis privatâ solummodò conventione constitutæ Hypothecæ, sine temporis discrimine, præferri debeat, merum commentum sit, & Legis constitutio in tacito pignore constituendo non majoris sit roboris & autoritatis, quàm in constituenda hypotheca privatâ cujuscunque privati Debitoris Voluntas, verissimè pronunciat Georgius Franzkius,

ad *tit. 7. qui potior. in pign. hab. num. 30.* Mercurial. Merlinus, in *tract. de pignorib. & hypothec. lib. 4. tit. 1. Q. 7.* Joach. Mynsingerus, *centur. 1. observ. 59.* Dn. Lauterbach, *cit. loc. th. 10.*

Imò tantum abesse, ut legalis hypothe- 90
ca præferatur expressæ, ut potiùs alii alia omnia definiant, & pignus expressum legali semper præferendum contendant, elucescit ex iis, quæ tradit Colerus,

parte 1. Decis. 137. num. 1. & noster celeberrimus Antecessor Sichardus, ad *rubric. Cod. in quib. caus. pignus tacitè contrah. num. 2.*

91 Sicut autem & hæc paucorum sententia nullo solido Juris fundamento subnititur, cùm certissima in contrarium Juris Regula sit, quòd non minùs potenter in legali hypotheca Legis sanctio operetur, quàm in pignore expresso seu conventionali Contrahentium Conventio.

Bachovius, de *pignorib. lib. 4. cap. 7. num. 1.* Franzkius, ad *d. tit. π. Qui potior. in pign. hab. num. 10. & 52.* Richterus, de *jure & pralat. creditor. cap. 4. sect. 1. num. 10. & seqq.* Hartmannus Hartmanni, *lib. 2. tit. 27. Observ. 1. & 4.* Carpzovius, *J. Consist. lib. 2. Def. 321. num. 8.* & in *Respp. Electoral. lib. 4. Resp. 77. num. 11.* Anton. Merenda, *controvers. lib. 6. cap. 37. num. 4.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. Synopt. de legali sive tacita hypoth. §. XV. pag. 127.*

92 Ità etiam hæc assertio plusquàm indubitatis Juris textibus nititur, quòd, si Pignus legale sit tempore posterius, & conventionale seu expressum antiquius, hoc legali illi pignori, licet unico momento recentius sit, modis omnibus præferendum sit;

ut imprimis patescit ex *L. 8.* ubi ità Ulpianus: Si pignus specialiter Respublica acceperit, dicendum est, præferri eam NB Fisco debere, si posteà debitor Fisco obligatus est; quia & NB Privati (Fisco) præferuntur. *ff. qui potior. in pign. hab. L. fin.* ubi pariter Scævola: Titius, inquit, Sejæ, ob Summam, quâ ex tutela ei condemnatus erat, obligavit pignori omnia Bona sua, quæ habebat, quæque habiturus esset; posteà mutuatus à Fisco pecuniam, pignori, ei, res suas omnes obligavit, & intulit Sejæ partem debiti, & reliquam Summam, novatione factâ, eidem promisit, in qua obligatione similiter, ut suprà, de pignore convénit. Quæsitum est: An Seja præferenda sit Fisco, & in illis rebus, quas Titius tempore prioris obligationis habuit, item in his rebus, quas post priorem obligationem adquisiit, donec universum suum debitum consequatur? Respondit, nihil proponi, NB cur non sit præferenda. *ff. d. tit.* Addatur *Lex 2.* ubi ità Imperator Antoninus rescribit: Quamvis ex causa Dotis Vir quondam tuus tibi sit condemnatus; tamen si, priusquàm Res ejus tibi obligarentur, cum Fisco contraxit, Jus Fisci causam tuam prævenit. Quodsi, NB postbonorum ejus obligationem, Rationibus meis cœpit esse obligatus, in ejus Bona cessat Privilegium Fisci. *Cod. de privil. fisci.*

93 Ex quo ità nervosè Johannes Voetius: Quantum, inquit, ad hanc Regulam, qua Prior tempore jure potior est, nihil interest, utrum expressa sit hypotheca, an tacita. Nam & tacitam seu legalem anteriorem præferri posteriori, patet ex *L. 6. §. ult. Cod. de bon. quæ liber. L. 15. ff. Qui potior. in pign. habeant.* & arg. *L. ult. §. 1. in fin. Cod. eod.* Appendix decisionum post Respp. Jctor. Holland. *parte 3. vol. 1. pag. 22. ferè in med.* & tacitam seu legalem, non privilegiatam, posteriorem, cedere conventionali speciali antiquiori; uti, vice versa, conventionalis posterior antiquiori legali. in *commentar. ad d. tit. Pand. Qui potior. in pign. habeant. §. 28.*

Eidemque sententiæ, sine hæsitatione, 94 nobiscum subscribunt Anton. Matthæus, in *tract. de auctionib. lib. 1. cap. 19. num. 46.* Christoph. Philippus Richterus, de *jure & pralat. creditor. cap. 3. S. 1. num. 10. cum seqq.* Georg. Adam Struvius, *exerc. ad Pand. 26. th. 21.* Carpzovius, *Jur. For. parte 1. C. 28. Def. 110.* Lauterbach, in *Coll. Pandect. theor. pract. tit. Qui potior. in pign. habeant. §. 10.* Franzkius, *d. num. 30.* Mynsinger. *centur. 1. observ. 59.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Differ. Jur. Comm. & Marchico-Badens. pag. 56. & 57. th. 71.*

Nimirum non illæ publicæ Hypothecæ, 95 quæ tales respectu Causæ efficientis dicuntur, jure Prælationis præ illis hypothecis, quæ privatò solummodò pactò conventæ, præcisè potiuntur: Aliàs enim etiam omne Judiciale & Prætorium Pignus, licet tempore posterius, conventionali, licet antiquiori, præferendum veniret, cùm & illa pro Causâ suâ efficiente similiter publicum, tametsi non Principis, seu Llatoris, attamen Judicis, vel Prætoris, seu Magistratûs autoritatem agnoscant: 96

B. Dn. Lauterbach, in *tract. Synopt. de pignore sive hypotheca, §. VI. num. 29.*

Sed, hôc insuper habitô, vulgatissima 97 illa Regula: Tempore qui prior est, is quoque jure prior, inter omnia ista Pignora, nempe judiciale, conventionale, testamentarium, & Prætorium promiscuè obtinet.

Julius à Beyma, ad *L. 10. ff. qui potior. in pign. habeant.* Johannes Voetius, ad *eund. hunc tit. §. 28.* Anton. Matthæus, de *auction. lib. 1. cap. 19. num. 59. & 62.* B. Dn. Lauterbach, ad *eund. tit. §. 10.* Brunnemannus, ad *L. 2. & 3. Cod. qui potior. in pign. habeant.* Struv. *exerc. ad Pand. 26. th. 28.* Franzkius, ad *d. tit. qui potior. in pign. habeant. num. 34. & seqq.*

Verùm illa saltim Pignora, quæ publica 98 dicimus respectu Modi illa constituendi, ex eo videlicet, quòd coram Magistratu, seu in Loco, aut apud Acta Judicii, mit consens und gutheissen der Obrigkeit/ arg. *Authent. Si quis. Cod. Qui potior. in P. hab. L. 10. ff. de probation. L. 6. Cod. de re judic. L. 30. L. 31. Cod. de donat.* 99

vel coram Notario, si is publicum desuper Instrumentum conficiat; vel coram ipso Principe; vel super Feudis cum Domini con-

consensu; vel, secundum nonnullorum Locorum Consuetudinem, coram Officialibus, vel Civitatis Consulibus, constituuntur, istam prælationem creditoribus pariunt;

per *dd. LL. Novell. 47. in præfat. & cap. 1. & L. 11. Cod. Qui potior. in pign. hab.* Dn. Lauterbach, ad *tit. ff. Qui pot. in P. hab. th. 3.* Textor, *Disp. 20. de concursu hypothecarum ex instrumento privato & publico*, §. 2. *cum seqq. pag. 327. & seqq.* B. Collega noster, Dn. Bardili, ad *primam part. Pandect. exerc. 39. conclus. 1. 2. & 4.* David Mevius, *parte 5. Decis. 157.* & *parte 7. Decis. 139. cum seq.* & *ejusdem partis Decis. 179.*

100 So dann ist hiebey dises noch anzumerckhen / daß / obgleich sonsten in Venditione bonorum Debitoris, & excitati concursûs Creditorum, auch der einem solchen obærato Debitori zuständige Ususfructus, in seines Vermögens computir- und berechnung / mit computirt und zur massa bonorum geschlagen wird;

juxta tx. expressum in *L. 8. princ. ff. de bon. autor. judic. possid.* ubi ità Ulpianus: In venditionem bonorum etiam Ususfructus veniat; quia appellatione Domini Fructuarius quoque continetur:

101 ità nempe, ut, quamdiu talis Debitor vivet, atque ità ususfructus adhuc durabit, Fructus ejus creditoribus quotannis præstandi sint; usufructu verò illo, per mortem Debitoris, extinctô omne Jus creditorum ad ulteriùs petendos tales fructus, ipso jure, resolvatur & corruat:

per *L. 8. §. fin. de peric. & comm. rei vend.* advertente Castillo, de *usufr. cap. 70. n. 9.* Feliciano de Solis, in *tract. de censib. lib. 2. cap. 4. num. 4. ad fin. & num. 5.* Fontanella, *tract. de pact. nuptial. tomo 1. claus. 4. gloss. 18. parte 3. num. 92. & 93.* Salgado de Somoza, in *labyr. creditor. parte 3. cap. 15. num. 31.*

102 solches dennoch diß ohrts nicht zu considerirn komme / so wohl / Erstlich / deßwegen / weil die übrige Creditores solches gar nicht verlangt / oder einige instanz hierunder gemacht; da hingegen bekannt / quòd Judex, regulariter, suum officium non aliter impertiat, quàm si desuper imploretur;

arg. *L. 4. §. 8. de damno infecto.*

103 als auch aus diser zwaitten und wichtigen Ration, weil wir noch zur zeit nicht absehen können / daß die Crämerische Kinder aus erster Ehe / umb ihr Mütterliches Guth / völlig werden vergnügt und bezahlt werden können: Wannenhero Ihnen gar nicht zu mißgönnen seyn wird / wann Ihnen / zu ihres doch befahrenden Schadens ersetz- und ergötzung / ihre mütterliche Verfangenschafft gleichwohlen so gleich jure pleni Dominii zu handen gelüfert wird.

104 Dieweil aber noch ferner hiebey zu bedenckhen / daß Sie Kinder erster Ehe auch die / von dem Crämer / durante secundo conjugio veräusserte / zwey ligende Güther-stückh / allem ansehen nach / zu vindiciren berechtiget seyen / so würde / im fall / wann derselben Emptores, oder jetzige Possessores mit keiner hierwider gegründeten Einred sich zuschützen vermöchten / und dahero dieselbige / ohne entgelt / Ihnen zuüberlassen angehaltten werden möchten / die rechtliche billichkeit hinwider erfordern / daß Sie / in ansehung / daß des Vatters Ususfructus auf ihren Maternis, per hunc Concursum & Processum edictalem, nicht expirirt / (Neque enim vel Concursus, vel Cessio bonorum inter Modos paternum, vel alium usumfructum extinguendi & tollendi usquàm refertur.) von selbst / redender rechtlicher Billichkeit wegen / in allweeg obligirt sey / für das denen Creditoribus / von Rechts wegen / so lang / als der Crämer wird leben / ex Ipsius persona competitende Exercitium Juris utendifruendi einen billichen abtrag angedeyhen zulassen / indeme Sie sonsten sich vorwerffen lassen müsten / quòd ipsi certent de Lucro captando, hincque reliquis Creditoribus, ceu de damno vitando justissimè certantibus, ad satisfactionem hôc nomine præstandam modis omnibus teneantur; 105

arg. *L. ult. §. 5. Cod. de jure deliber.*

Daß aber den Kindern die rechtliche be- 106
fugsame dergleichen verfangene mütterliche Bona, citra Necessitatem, vel Utilitatem, in LLbus notatam,

(Jungat. de casibus Necessitatis *Lex ult. §. 4.* ibi: *Sin autem es alienum ex persona defuncti.* & §. 5. ibi: *Et ab ipsis liberis Parentes, si inopia ex utraque parte vertitur. Cod. de bon. quæ liber. L. 5. §. 9.* verbis: *Si modò urgeat Creditor, aut usurarum modus parendum ari alieno suadeat. ff. de reb. eor. qui sub tut.* & sollicitè tradd. Collegæ nostri, D. Harpprechti, in *sæpè allegata Diss. de usufructûs statutar. materni effectib. onerosis*, §. 4. 28. & 29. Betsii, de *pactis famil. illustr. pag. 284.* Cothmanni, *vol. 3. Resp. 19. num. 67.* Mevii, ad *Jus Lub. part. 2. tit. 2. artic. 8. n. 63.*

Itemque de casibus Utilitatis, dicta *Lex* 107
ult. §. 5. vers. Exceptis videlicet rebus mobilibus, vel immobilibus aliis, quæ onerosa Hæreditati sunt, vel quocunque modo damnosa. Cod. d. tit. & quæ de his suggerunt Bb. Collegæ nostri, Dn. Frommannus, de *jure vinear. speciali, num. 88. & seqq.* & Dn. Kurrer. de *alienat. adventitior. th. 19.* Valentin. Forsterus, de *successionib. ab intest. lib. 7. cap. 22. num. 33.* Anton. Perezius, ad *dict. tit. Cod. de bon. quæ liber. num. 5.* Kleinschmid. de *privileg. liberor. prior. matrim. assert. 34. lit. C.* Collega noster, D. Harpprecht, *d. Diss. §. 31.*)

à suo Patre alienata, und zwar ohne entgelt/ sive absque ullius saltem nummi vel oboli refusione, zuvindiciren/ in allweeg competire/ daran walttet bey uns nicht der wenigste zweifel;

per tx. in *Novella 22. cap. 24.* verbis: *Tale erit, quale nec gestum, nec scriptum, quod factum est*, tanquàm Domini vindicant. juncta *L. 3. & L. 23. Cod. de rei vindic. L. 16. Cod. de evictionn.* Johannes Gœddæus, in *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 27. num. 45.* Franciscus Pfeil, *consil. 14. num. 2.* Perez. ad *tit. Cod. de bon. matern. num. 5.* Besoldus, ad *Jus Provinc. Würtemberg. parte 4. §. 50.* ibique laudati Hondedæus, Rauchbahrus, Ludovicus, Schraderus. D. Härpprecht, *d. Diss. §. 32.*

108 Dafern nun die Innhabere deren diß ohrts veräusserter beyderley Prædiorum nicht könten erweisen/ daß dieselbe aus einer unumbgänglichen Nothwendigkeit/ (welches aber denenselben/ aus diser Ursache/ gar schwehr fallen wird/ dieweilen/ so lang der Crämer noch andere aigenthümbliche Güther gehabt/ ihme nicht zugestanden seiner Kinder verfangene Materna anzugreiffen) oder zu der Kinder aigenem augenscheinlichem Nutzen alienirt/ oder das aus denselben erlöste Pretium in derselbigen Nutzen verwendet worden/

juxta ea, quæ in simili constituta leguntur in *L. 16. Cod. de præd. & all. reb. minor.* & pleniùs exequitur Carpzovius, in *J. F. parte 2. C. 11. D. 29. num. 6.* Dn. Lauterbach, in *Coll. π. theor. pract. tit. de rei vindic. §. 23.*

so können wir nicht absehen/ wie besagte Innhabere sich à restitutione der veräusserten Güther loßzuwürckhen vermögen. Und so viel von der ersten/ als/ von wegen der gemachten Dubiorum und irrungen/ der in diser Sant-sach beschwehrlichsten Anforderung.

109 Betreffend die Zwaitte Prætension/ so fordert im nahmen der gestiffteten Allmosens-Pfleg/ der jetzmahlige Allmosen-Pfleger/ Herr Leonhard Fleiner/ mit assistenz Herrn Johann Conrad Rößlers/ Geistlichen Verwaltters/ eine Summ von

110 —— 2504. fl. 2. hllrn. Zu diser nahmhafften Summ Exaction hat sich zuförderist der jetzmahlige Pfleger/ nächstermeldter Herr Fleiner/ durch sein notoriè obhabendes officium, gnugsamb legitimirt;

argum. eorum, quæ passim DDres de Tutore & Curatore, ab ipso illo Magistratu, coram quo Lis versatur, constituto definiunt, & nos suprà jam diximus.

111 So viel aber des Herrn Verwaltters Legitimation betrifft/ so ist der/ Seinetwegen/ absonderlich erwarttete Hochfürstl. Befehl/ wann solcher immittelst eingelossen seyn solte/ ad Acta zu legen. Wann aber gleich solcher weder würckhlich zugegen/ noch hiernächst noch erfolgen würde/ so wäre des Herrn Fleiners Persohn und nächstangemerckhte Legitimation zu diser Anforderung auch allein gantz genugsamb: Eben so/ als auch diser wichtigen Anfor- 112
derung Liquidation/ durch den sub *Nro 2.* ad Acta gegebenen Rechnungs-Extract, da zumahlen kein Creditor was darwider excipirt/ ihre richtigkeit hat. Und so hält es 113
sich/ Drittens/ auch mit diser Forderung Prælation/ daß nemlich dieselbe gleich in die Erste Claß indubitatò zureferiren.

Tametsi enim de Jure Civili Hospitali- 114
bus, Ecclesiæ, & aliis similibus piis Corporibus non saltem in bonis aliorum Debitorum;

de quo Richterus, de *jure & prælat. creditor. cap. 4. sect. 1. num. 112. & seqq.* Mercurial. Merlinus, in *tract. de pignorib. & hypothec. lib. 3. Q. 13.* Amat. Rodriquez, de *concursu creditor. 1. artic. 5. num. 13.* Carpzov. *part. 1. C. 28. D. 116.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de legali hypoth. §. XI. num. 71.*

verùm etiam in bonis suorum Administratorum nulla competat hypotheca, nedùm privilegiatia, multoque minùs absolutum Prælationis privilegium: cùm, quoad hæc omnia, specificâ Legis dispositione, 115
tùm ad tacitam hypothecam, tùm ad quodvis Privilegium, nedùm tale absolutæ prælationis privilegium, præcisè necessariâ, prorsùs deficiamur.

Jungat. *L. 1. Cod. commun. de legat. L. 1. de const. Princ. L. 14. ff. de LLb. §. 6.* ibi: *Quia Princeps hoc non vult. Inst. de J. N. G. & Civ.* Dn. Lauterbach, *cit. loc.* & in *Diss. de domicill. pauper. §. 22.*

Tamen non solùm DDres communiter 116
tacitam in bonis Ecclesiæ, Hospitalis, & similium Administratorum, quoad horum Residua, die Rechnungs-Rest/ hypothecam concedunt;

Anton. Negusantius, in *tract. de pignorib. parte 2. membro 4. num. 120.* Rodriquez. *cit. loc. num. 11. & seq.* Carpzov. *d. Const. 28. Def. 115.* Richter, *c. l.* Berlich. *part. 1. conclus. 67. num. 47. & seqq.* pluribus Statilius Pacificus, de *interdicto Salviano, inspect. 5. cap. 4.* Josephus de Rosa, *consultat. Juris 24. num. 15.* Dn. Lauterbach, *c. l.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Differ. Jur. Comm. & Marchico-Badens. pag. 59. §. 74.* Hugo Grotius, *manuduct. ad Jurisprud. Holland. lib. 2. cap. 48. num. 22.* Joh. à Sande, *Decis. Frisic. lib. 3. tit. 12. Def. 1. circa fin.* Anton. Matthæus, de *auction. lib. 1. cap. 19. num. 50. & 58.* Joh. Voetius, ad *tit. π. in quib. caus. pign. tac. contr. §. 25.* Johann-Carolus Antonellus, de *tempore legali, lib. 4. cap. 33. num. 26.*

117 sed & potrò moderni multarum terrarum Llatores, quoad talia Residua, Ærariis pauperum, den armen Kästen / Hospitalibus, Monasteriis, Nosocomiis, Xenodochiis, Stipendiis, & aliis similibus Corporibus valdè privilegiatam Hypothecam indulserunt, imò adeò absolutæ Prælationis
118 Privilegium, ut etiam in hoc Würtembergico Ducatu hujus generis Residua, statim post Sumptus funebres, & Mercedes famulorum, omnibus aliis Creditoribus, & ipsiusmet Principis Fisco præferantur:

Fürstl. Würtembergische Kasten-Ordnung / §. Wa auch die Kasten- oder Spithal-Meister. *pag. 353.* Fürstl. Würtemb. LandR. *parte 1. tit. 75.* §. Wa ein Kasten. *pag. 210.* Addat. ibid. in *parte 2. tit. 8.* §. *alt. pag. 263.* B. Dn. Lauterbach, *dicta Diss. de domicill. pauper. §. 22.*

119 Id quodetiam Lubecana sancit Jurisprudentia;

juxta ea, quæ legimus in Statutis Lubecensibus, *parte 3. tit 8.*

120 & in tantum, quòd videlicet hujus generis Residua confestim post ea, quæ Fisco debentur, exolvi oporteat, etiam vicinæ Marchiæ Badensis Serenissimus Llator,

in *parte 4. Juris Provincialis Marchico-Badensis, tit. 22.* §. Am sibenden. ibique Collega noster, D. Harpprecht, *pag. 59. th. 74.* Addantur, quæ tradit B. Wibelius, in *Disp. de jure prælation. sive priorität. in concursu creditor. th. 7. pag. 24.* B. Dn. Lauterbach, ad *Jus Provinc. Würtemberg. part. 1. th. 94.* & quæ hanc in rem disserit Johann-Franciscus Comes Andreolus, *controv. forens. part. 4. controv. 350.*

121 Die Dritte anforderung hat an diser Gant-Massam des ausgewichenen Wendel Crämers Haußfrau / neben ihrem Obrigkeitlich zugeordneten Kriegs-Vogten / Herrn Balthasar Majern / dahin gethan / daß ihr gantzes zubringen / welches / laut Inventarii de dato 16. Januar. 1703. sich auff —— 393. fl. 36. Cr. belaufft / so wohl was indessen consumirt / als noch in natura würcklich vorhanden / abgefolgt und erstattet; anbenebens auch ihren noch unerzogenen / mit dem Crämer erzeugten / dreyen Kindern / zu ihrer Education etwas billiches assignirt werden möchte. Diser
122 Prætension / so weit selbige die Frau Crämerin / und ihre Illata concernirt / hat so wohl ratione Legitimationis, angesehen Balthas Majer in dem Gant-protocoll selbsten der Crämerin Gerichtlich confirmirter Kriegs-Vogt expresse genent wird / als auch nächst
123 ungezogener Liquidation / ihre völlige richtigkeit. Quoad Prælationem ist förderist dises eintrus per se, daß / so viel die annoch in natura vorhandene / seu receptitia, seu paraphernalia, seu dotalia Bona concernirt / Sie Crämerin dieselbe alle / extra concursum, jure Dominii wegzunemmen befugt.

Nulla siquidem justior petitio est, quàm 124
Domini rem suam, etiam ex massa obærati debitoris bonorum, vindicantis;

juxta *L. 31. ff. depos.* David Mevius, in *discuss. levamin. inopiæ debitor. cap. 3. n. 172.* post Schurffium, Chemnitius, de *jure prælation. creditor. §. 22.* Carpzov. *J. F. parte 1. C. 28. D. 14.* ibique post Baldum, Goswinus ab Esbach, in *addition.* Brunnemannus, de *processu concursûs creditor. cap. 5. §. 5.* ibique in notis Dn. Samuel Strykius.

eo quòd debitoris Æs alienum ex pro- 125
priis ejus bonis, & non ex alienis, in massa bonorum ipsius repertis, exolvi conveniat; verùm hæc ante omnia suis Dominis reddi debeant; cùm ad Æs alienum pro alio solvendum obligatus sit nemo; & proindè nec Uxor pro suo Marito:

toto tit. Cod. ne uxor pro marito. ubi vulgò DDres. *toto tit.* ubi iterum Commentatores. *Cod. ne fil. pro patre.*

Ut dehinc omnes Domini res suas adhùc 162
in massa bonorum Debitoris extantes æquissimè vindicent; & cujusvis conditionis creditoribus præferantur;

per *L. 2.* ubi ità Augusti: *Si res, quæ à Fisco occupatæ sunt, dominii tui esse probaveris, jus publicum sequetur. Cod. ne uxor pro mar. L. 1. Cod. de jure fisci. L. 5. §. 18. ff. de tributor. act. L. 9. §. 3. de jure dot.* cum parallel. Jungat. prolixè hunc articulum examinans Martinus Pellerus, in *Disp. de Curatore bonor. in concursu creditor. cap. 1. per tot.* ubi vide omninò. Richter. de *jure & privil. credit. cap. 3. sect. 1. num. 108. & cap. 2. membro 1. num. 35.* Dn. Samuel Stryke, *cit. loc.* ubi, Vindicationem omnia aliorum, personalia & realia jura, imò etiam fiscalia superare pronunciat.

So viel aber die an Ihrem der Crämerin zubringen / in zeit fürgewährter Ehe / consumirte Mittel concernirt / so ist Sie / wann solche consumpta Bona dotalia seyn / in classem secundam; jedoch also / daß Ihr alle solche Creditores, welche eine expressam anteriorem hypothecam haben / nach dises hochlöbl. Hertzogthumbs Würtemberg besonderem Statuto, in *parte 1.* Juris Provincialis, *tit. 75.* §. Es sollen auch die Frauen. præferirt werden:

Conferat. Harpprechtus, ad *§. 29. n. 73 & seqq. Inst. de action.* Lauterbach, *in tract. synopt. de legali seu tacita hypoth. §. IV. n. 143.* Addat. Richterus, de *jure & privill. creditor. cap. 3. sect. 1. num. 13.*

Wann es aber bona paraphernalia 126
wesen seyn solten / in tertiam classem, nempe hypothecariorum, saltem simplicem hypothecam habentium Creditorum zu referiren;

argum.

argum. *d.* §. Es sollen auch. & per ea, quæ tradit Bened. Carpzovius, *part. 1. Const. 28. Def. 86.* Richterus, *d. cap. 3. sect. 1. n. 115.* Mercurialis Merlinus, de *pignorib. lib. 3. Q. 54. num. 6.* Augustin. Barbosa, ad *L. fin. num. 8. Cod. de pactis convent.* Besoldus, ad *Jus Provinc. Würtemberg. Disp. 1. th. 150. in fin.* Lauterbach, in *tract. synopt. de legali hypoth.* §. *V. num. 26.*

129 Daß aber Sie Crämerin / zu ihrer Kinder education / Ihr einige Summam ex massa zu schöpffen ansuchung gethan / das hat in denen beschribenen Rechten so gar kein fundament / daß / wann auch der Crämer würckhlich gestorben / und man seines tods gewiß wäre / dennoch disen seinen Kindern aus letzterer Ehe so wenig / als den übrigen / auch sub titulo Legitimæ, naturali licet Jure, ex bonis Parentum, Liberis debitæ, nicht der wenigste heller assignirt werden könte;

130 Tralatitium enim est, quòd, quotiescunque de Legitima quæritur, ante omnia detrahendum sit omne Æs alienum:

L. 8. §. 9. ff. de inoffic. testam.

131 eo quòd nec Legitima aliter debeatur, quàm priùs deductô omni Ære alieno.

d. tx. & L. 39. ff. de verb. signific. Carpz. *parte 1. C. 28. D. 100.* Richterus, de *jure & privil. credd. cap. 1. de præliminarib. num. 67.* Collega noster, D. Harpprecht, *vol. 4. consil. 60. num. 343.*

132 Der Vierte Creditor ist nächstgedachter Herr Balthasar Majer / Gerichtsverwandter zu Schorndorff / der prætendirt Zehen species Ducaten / die Er im Februar. 1709. dem Wendel Crämer / zu dem ende / gelihen / daß er seinem Sohn Johann Wendel das Burgerrecht zu Eßlingen erkauffen möchte. Und weilen der Crämer ihme versprochen / daß solches Geld Ihme / wider von des Sohns Mütterlichem bezahlt werden solle / auch diser Post allberait dem Sohn unter den Empfang seines mütterlichen Erbtheils eingerechnet / mithin mit seinem Geld ein privilegirter Post abgetragen worden / demnach hat Er gebetten / Ihn in dises Sohns stell / so viel dises Geld betreffe / cum eâdem, quæ ipsi huic Filio competeret, prærogativâ ein-
133 tretten zulassen. So richtig nun forderist dises Vierten Creditoris Legitimation ist; so unzweiflich ist auch diser seiner anforderung Liquidation; angesehen der Sohn Johañ Wendel selbst geständig / daß Er umb Weihenachten herumb in Anno 1708. (welche Temporis differentia, cum præmissis collata, nichts importirt) Zehen species Ducaten / aus der Stieffmutter handen / zu der bezahlung des Burgerrechts in Eßlingen / empfangen / welche sein Vatter / dem erhalttenen bericht nach / von Herrn Majer entlehnt; inmassen Er auch seinen Vatter hiervor gebührend quittirt / und diser es ihm an seinem mütterlichen abgeschriben und auffgerechnet;

nach besag des gehalttenen Gant-Protocolli, *pag. 20. a.*

Die bezahlung nun dises Posten concernirend / so kan der sach entweder auf disen weg / daß Er / pro hac Summa der 40. fl. welche vor dises anlehnen im Inventario außgeworffen worden / auf des Sohns Johann Wendels mütterliche Verfangenschafft / als an deren solche allbereit / mit beydseittigem belieben / abgezogen worden / verwisen werde / oder daß Er Hanns Wendel seinen mütterlichen Erbtheil gleichwohl Selbsten empfange; den Herrn Majer aber allsobald mit paarem Geld hinwider vergnüge; warzu Ihme auch allen falls die Actio utilis de in rem verso zustatten käme; 134

arg. *L. 7. §. 1. Cod. de in rem verso.* Bachovius, de *actionib. Disp. 8. θ. 7. ferè in fin.* Hahnius, ad Wesembec. *tit. de in rem verso. num. 4.* post Oldendorp. Perezium, & Schulzium, B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de in rem verso. §. I. num. 7.*

Fünfftens fordert an die massam Dorothea Buhlin / mit beystand Sebastian Samsons / als bey dem Crämer gewesene Magd / noch außständigen Lidlohn / à — 11. fl. 30. Cr. 135

wie ingleichem auch / Sechstens / die andere Magd Margaretha Schnablin einen Viertel-Jahrslohn / mit — 1. fl. 40. Cr. 136

Beyde Pöstlen seyn richtig / indeme die Crämerin derselben geständig: welche Confession, propter modicitatem utriusque hujus Debiti, schon vor sufficient angenommen werden kan.

Quamvis enim aliàs, in concursu Creditorum, regulariter, confessio ipsius Debitoris, de hujus vel illius crediti veritate, cæteris creditoribus haudquaquàm præjudicet: 137

post Mascardum, Brunnemannus, de *proc. civ. cap. 21. num. 7.* Mevius, *parte 7. Dec. 134.* B. Collega noster, Dn. Bardili, de *judicio concursûs univers. θ. 43.*

Tamen impræsentiarum non de confessione ipsius Debitoris; verùm Ejus Uxoris, hæc in sui ipsius præjudicium asserentis, & prætereà de Summâ valdè modicâ quæritur. Imò quòd etiam ipsius Debitoris simplex confessio ad probandam hujusmodi mercedem sufficiat, patet ex præjudicio Dominorum Jenensium, quod exhibet Richterus, 138 139

de *jure & privil. creditor. cap. 2. membro 4. num. 28.*

Und wiewohl dise beyde Mägd mit keinen Gerichtlich verordneten Kriegsvögten versehen seyn; So hat doch auch dises / so wohl 140

wohl ex mododicta Ratione, à debiti Modicitate desumptâ, als auch diser ursache/ nichts zubedeutten/ weil in deren hieunden angehängten Ganturthel nicht wider; sondern für Sie gesprochen wird;

congruenter *L. 6. Cod. de LLb.* & magis speciali hanc in rem textui in *L. 14. Cod. de procurator.*

141 Dann daß diese beyde Pöstlen gleich in die erste Claß/ alsbald nach den Gantcösten/ locirt werden müssen/ das ist niemanden unbekannt/

ex textu expresso Juris Provincialis, in *parte 1. tit. 75. pag. 209.* §. Wann der Schuldner &c. & illis, quæ passim Divini & humani Juris DDres inculcant. Jungat. Lessius, *de just. & jure, lib. 2. cap. 15. Disp. 4. num. 35.* Lugo, de J. & J. *Disp. 2. sect. 5. num. 82. & 87.* Felicianus de Solis, *tract. de censib. tomo 2. lib. 3. num. 11.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Differ. Jur. Comm. & Marchico-Badens. pag. 47. §. 61.*

142 Sibendens fordern Hanns Georg Humpel/ und Balthasar Eckhardt/ was Sie/ laut übergebener Specification sub *Nro. 4.* zu einbringung der ferndigen Ernd/ wie auch zu bezahlung des Weingart-Bauerlohns/ hergelihen haben/ so in summa auswirfft —— 14. fl. 31. Cr. 3. Hllr.

143 Auch diese anforderung hat so wohl ratione Legitimationis diser beyder Prætendenten/ als auch wegen diser außlag Liquidation/ indeme die Crämerin auch derselben geständig/ ihre gnugsame richtigkeit. So viel

144 aber das punctum Prælationis concernirt/ so stehet dasselbe nicht so gar extra dubium. Wir haltten aber decisivè und kürtzlich darvor/ daß diser beyder Creditorum anforderung in primam classem zu referiren: Dann gleichwie förderist der denen Weingärtnern/ und Ackersleuthen/ pro cultura Agrorum, & Vinearum, gebührende Lohn/ dessen unangesehen/ daß dergleichen Agricolæ und Vinitores keine Bröthlinge/ oder solche Lidlöhner seyn/ welche von des Debitoris muß und broth/ und in seiner fa-

145 mili leben; Quibus solis aliàs quòd ejusmodi absolutæ prælationis privilegium competat, eluceſcit ex iis, quæ tradit Carpzovius,

Jur. For. parte 1. Const. 28. Def. 25. ibique *in notis* Goswinus ab Esbach, *num. 3.* Hahnius, ad Wesembec. *tit. qui potior. in pign. habeant. num. 3.* Richter. de *privil. creditor. cap. 2. membro 3. num. 12.* Hartmannus Pistoris, *parte 1. Q. 8. num. 12.* Daniel Moller, ad *d. Const. 28. num. 5.* Joh. Georg. Fleckius, in *Bibl. Jur. Civil. lib. 5. tit. 83. num. 8.* Coll. Jur. Argentorat. *tit. de reb. auctor. judic. possid. th. 32. num. 21.*

in die erste Clas mit gehört/ und æquissimo jure dahin referirt wird; eo quòd scilicet, per hanc ipsam vinearum & agrorum culturam Prædia debitoris, in commune tùm Ipsius, tùm & omnium Creditorum emolumentum, ad fructus proferendos, arentur, proscindantur, & aliter colantur, atque ità debitoris facultates conserventur & augeantur; Quâ solâ Ratione privilegium Mercedi, per Mores, indultum notoriè nititur: 147

ut in puncto Carpzovius, *dicta Const. 28. Def. 37. num. 4.* & pariter in terminis Anno 1667. die 26. April. in der Ezelischen Creditôr-Sach zu Lauffen nostrum quoque Collegium pronunciavit:

Gleichwie ferner auch die Mähder/ 148 Schnitter in der Ernd/ Träscher/ und dergleichen/ sive Trituratores, Messores, Fœnisecæ, & consimiles Mercenarii gleicher prærogativ geniessen:

notante Mevio, ad *Jus Lubec. parte 3. tit. 1. artic. 11. num. 62.* ibi: Träscher. Wehnero, in *observ. pract. vocab.* Lidlohn. in verbis: Als Mäder/ Träscher/ und dergleichen/ so man Taglöhner nennt: Id quod denuò Bb. nostri Domini Antecessores, Ao. 1659. die 5. Februar. in der Bonschiedischen Creditôr-Sach von Stuttgart sequi non dubitârunt: 149

Et similiter receperunt Statuta Ulmensia, *parte 4. tit. 1. §. 16.* Reformatio Civitatis Francofurtanæ, *parte 1. tit. 49. §. 3.* recitante Collega nostro, D. Harpprechto, in *Differ. Jur. Comm. & Marchico-Badens. pag. 48.* 150

Also zweiflen wir gantz nicht/ daß/ wann 151 auch Jemand solchen Ackher- und Bauerlohn indessen hergibt/ und vom seinigen bezahlt/ gleiches prælations-Recht auch ihme zustatten komme/ tùm ex eo, quòd & ipse hôc modô efficiat, ut per Fructus suâ curâ & pecuniâ quæsitos, coactos, vel conservatos, facultates debitoris, in omnium Creditorum commune commodum, amplientur & conserventur; in quo, ut modò diximus, hujus prærogativæ tota ratio est posita;

ut dehinc meritò etiam ipsa hæc prælatio denegari non debeat;

per tradd. Carpzovii, *dicta Defin. 37. cum proximè præced. 36.*

tùm ex eo, quòd fructus agri, vel vineæ 152 ipso jure diminuere dicatur, quicquid impendii in fundum est factum;

tùm ex hoc, quòd nec ullus Casus inter- 153 venire posse dicatur, qui hoc genus impensarum deductionis impediat:

L. 51. ff. famil. erciſc. L. 7. ff. sol. matrim. Carpzov. *d. Const. 28. Def. 38.*

Ja wann auch derjenige/ welcher Früch- 154 ten zur Saat einem solchen Debitori zu kauffen gegeben/ oder ihme nur angelihen/ eines solchen absolutæ Prælationis privilegii theilhafftig seyn solle:

juxta pronunciatum Scabinorum Lipsiensium & doctrinam Carpzovii, *dicta Const. 28. Def. 38.* Richteri, de *jure & privil. credd. cap. 2. membro 2. num. 5.* ubi addit Præjudicium Dnnor. Jenensium. Müller i, *Resol. Marchica 118.* Strykii, in *additione ad Brunnemann. de processu in concursu creditor. cap. 5.*
155 §. *18. verb. Sequuntur.* ubi tamen hæc restringit ad frumentum sementarium ultimi Anni, quia ex hoc revera utilitas ad creditores perveniat:

156 Wann auch der jenige / welcher kein Geld zur widererbauung oder reparation eines baufälligen / oder gar eingefallenen / oder verbrannten Hauses / dem Aigenthumbs-Herrn eines bauloſen Hauſes / oder Brandstatt vorstreckht;

(juxta ea, quæ legimus in *L. 1. ff. in quib. caus. pign. tac. contrab.* & apud B. Dn. Lauterbachium, in *tract. synopt. de tacita sive legali hypoth. §. X. num. 55. & seqq.*)

sondern Selbsten ein solches baufälliges Hauß / auf seinen Uncosten / reparirt / oder ein schon lang verbranntes / oder über den hauffen gefallenes Hauß aus dem grund wider aufferbaut / eine / cum singulari prælationis privilegio, ex communi DDrum definitione conjunctam hypothecam, auf demselbigen hat;

arg. *L. 5. & L. 6. ff. qui potior. in pign. habeant. Nov. 97. cap. 3.* junctō argum. *L. 52. §. 10.* ubi ità Ulpianus: Socius, qui cessantis, cessantiumve Portiones insulæ (sive Domûs) restituit, in exigendo, NB. privilegiô utitur. *ff. pro soc.* Colleg. Jurid. Argentorat. ad *tit. ff. in quib. caus. pign. tac. contrab. num. 8.* B. Dn. Lauterbach, de *tacita sive legali hypoth. §. X. num. 56. & 62.* ibique laudati Vincent. Carocius, de *locato & cond. parte 4. num. 31. tit. de expens.* Hahnius, ad Wesembec. *tit. de privill. credd. sive de rebus autor. judic. possid. num. 4. pag. nobis. 364.* ibi: *Eòdem spectat, qui necessarias vel utiles expensas collocavit*, nothwendige oder nutzliche Baucosten; *ut pronunciatum in Facultate nostra* in sachen Ludolph Lachtrups Creditorn zu Minden. Joach. Chemnitius, de *jure prælation. creditor. §. 185.* ibi: *Qui alterò ædificat cessante Domino, beneficium prælationis habet, idque propter publicam utilitatem & necessitatem:*

157 Wenn auch die jenige / welche / des Debitoris Vieh zuerhaltten / das nöthige Futter angeschafft haben / oder ihm ihre Wisen oder Wayden vermiethet / gleichen juris zugenieſſen haben:

arg. *L. 6. princip.* ibi: *Cibaria. ff. qui potior. in pign. habeant.* Dn. Stryk. in *addit. ad Brunnem. de processu concurs. creditor. cap. 5. §. 18. verb. Sequuntur.*

158 Und wann auch die jenige / welche die einem Weinberg / Neckhern / oder andern Güthern obligende Collectas, Steuren und Anlagen / vor derselben Innhabere / aus ihren aigenen beutteln bezahlt / sich dises singularis Juris prælationis, quod ad Ædes ruinosas vel prorsùs collapsas, reparandas, aut restaurandas, nominatim pecuniam mutuantibus conceditur, zubedienen befugt;

prout in individuo & hoc determinat laudatus Hahnius, *cit. loc.* & pluribus colluſtrat Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. parte 1. Const. 28. Def. 52.* & latiùs exequitur Collega noster, D. Harpprecht, *vol. 6. Resp. 93. num. 138. & plurib. seqq.*

159 Warumb solte dann nicht auch disen beyden Creditoribus, welche ebener massen des letzteren Jahrs Ernde und Herbst / mit ihrem Geld / in die Crämerische massam Bonorum verschafft / oder Geld darzu hergeschossen / gleiche Prælation / nach der rechtlichen Billichkeit / die bey Ihnen so groß / als bey andern bißhero genannten Creditoribus, zustatten kommen und zuerkannt werden?

160 Æquissimum enim est, ut omnis actus, qui pro omnium communi geritur utilitate, etiam communibus omnium sumptibus expediatur:

L. 4. §. 1. in fin. ff. fin. regundor. Richterus, de *jure & privil. credd. cap. 2. membr. 2. num. 2.* Gailius, *lib. 1. observ. 99. num. ult.*

161 Et cùm etiam tales, in culturam prædiorum, vel in illis natorum fructuum perceptionem erogatæ pecuniæ in commodum omnium creditorum redundent, quare etiam omnibus debitoris creditoribus præferuntur æquissimè.

Consultator. Constitt. Saxonicar. *parte 3. cap. 7. num. 26.* Joachimus à Beust, ad *L. Admonendi. num. 968. de jurejur.* Carpzov. *sapped. const. 28. Def. 37. & seqq.* Idem *Def. 55.* ubi probat, quòd omnes hujusmodi 162 Sumptus, qui pro conservatione Bonorum debitoris impensi sunt, omnibus creditoribus, etiam privilegiatis, præferri debeant.

Ut dehinc meritò tales etiam Creditores, 163 qui ad Agros conserendos, die Felder zu besähen / non Sementem, seu frumentum sementarium ipsum; sed, ad hoc comparandum, Pecuniam crediderunt, nominatim ad hoc privilegium admiserint Domini Jenenses,

apud Richterum, *d. cap. 2. membro 2. num. 5.* in verbis: Daß erstlichen Barthlin Sattlern das jenige / was Er beweißlichen / zu besähung der Felder / NB. vorgeschossen / denn 17. fl. 10. Gr. Gerichts- und Begräbnuß-Kosten / ꝛc. zubezahlen.

Achtens hat Herr Calisius, Vogt zu 164 Unter Steinbach / an die Massam zufordern ein Capital von —— 200. fl. und zinß auf zwey

zwey Jahr —— 20. fl. Diser Creditor ist zwar bey disem Concurs-process noch zur zeit nicht erschienen: Umb willen jedoch die Crämerin und ihre Kinder zu diser Schuld sich freywillig bekennen; und darneben auch zerschidene / vor die indessen bezahlte zinse / von Ihme Herrn Vogten ertheilte Quittungen allen zweifel hiebey gäntzlich aus dem weg raumen / so ist zwar ratione Liquidationis nichts weitters zuanden.

165 Er muß aber hiernächst sich noch legitimiren / und dabey auch / zu erlernung: Ob Er / zu dises crediti versicherung / eine publicam, vel tacitam, oder gar keine hypothecam habe? seine original verschreibung dem Herrn Gant-Richter vorlegen; auf dessen erfolg sichs von selbsten ergeben wird / was Ihm für ein platz unter denen Creditoribus hypothecariis anzuweisen seyn möchte?

166 Die Neunte Anforderung / welche Herr Burgermeister Seitz / wegen altter und neuer Steuren / auff —— 5. fl. 20. Kr. bey diser Gant eingebracht / ist durch seinen notorie obhabenden characterem dißmahls tragenden Consulatûs, und durch vorlegung des Anlags- und Steur-buchs / tùm quoad Ipsius Legitimationem, tùm quâ Summæ istius Liquidationem, in ihre rechtsgnügliche richtigkeit gesetzt. Welchem gleich auch

167 der Rechten unzweifliche Verordnung / puncto Locationis in prima classe, ihre anweisung gibt.

168 Vulgarissimi namque Juris est, quòd Fiscus, & Hodiè non saltem publicum Imperatoris & Imperii Ærarium; verùm etiam aliorum Imperii Principum & Statuum Rationes, privatæ, & publicæ, Landschafft-Cassa und Cammer-Guth / ratione Tributorum, tùm ordinariorum, tùm extraordinariorum, in omnibus subditorum bonis, ex jure dominii supereminentis, & publicæ necessitatis, tacitâ gaudeant hypothecâ, eâdemque in tantum privilegiatâ, ut, per regulam, omnibus aliis creditoribus præferantur:

L. 1. Cod. in quib. caus. pign. tac. contrah. L. 1. Cod. si propt. public. pensitat. Carpzov. *lib. 4. Resp. 77. & 79.* Cöppen, *Decis. 28. num. 17. & seqq.* Mevius, ad *Jus Lub. lib. 3. tit. 1. artic. 12. num. 7.* Merlinus, de *pignor. lib. 3. tit. 3. Q. 85.* Bachov. de *pignorib. lib. 4. cap. 10. num. 1.* Knipschild. de *jurib. & privil. Civit. Imperial. lib. 2. cap. 15.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de legali seu tacita hypoth. §. III. num. 7. & 10.* Brunnemannus, de *processu in concursu creditor. cap. 5. §. 11.* ibique *in additionib.* Dn. Strykius.

169 Für das Zehende fordert Herr Spital-Meister Lang / wegen deren / nach beraits beschehenem außwich des Wendel Crämers / seiner Frauen / und Kindern aus erster und zwaitter Ehe / zu ihrer nothwendigen lebens-sustentation / auff Obrigkeitliche assignation / vom Hospital vorgelihenen Früchten —— 9. fl. 46. Kr. Welchen Posten / weil die Crämerin ultrò eingestehet / einfolglich so wohl dessen Liquidation / als des Herrn Spitalmeisters Legitimation / ex hoc ipso characterе officiali, ihre richtigkeit haben / so ist weitters nichts übrigs / als mit wenigem anzufügen / wie derselbe / ratione Locationis, anzusehen 170
seyn möchte? Wir seyn aber kürtzlich der einmüthigen meinung / daß diser Post aigentlich in dise Gantt nicht gehöre / und dahero auch nicht in die Prioritæt-Urthel zu referiren; sondern der Hospital sich an die Crämerin / pro rato der Ihro / und ihren / in diser Ehe / mit dem flüchtigen Crämer erzeugten Kindern / an diser Anforderung zukommenden Portion / und pro reliqua parte an die Crämerische Kinder aus erster Ehe / der ursachen / zuhaltten habe / weilen dise Alimenta denen übrigen Creditoribus zu keiner beschwehrde / von Rechts wegen / geraichen können / oder sollen. So 171
wenig der Crämerin / und denen Kindern aus erster und zwaitter Ehe / zu ihrer hinkünfftigen Alimentation / post latam Sententiam Prioritatis, ichtwas gegeben / oder mit bestand Rechtens / Ihretwegen / hôc nomine, prætendirt werden kan; so wenig kan die / Ihnen bißdaher / à tempore excitati Concursûs, angeschaffte Alimenta ex massa bonorum vor Sie zu bezahlen / mit Recht prætendirt werden: Bevorab da die 172
Kinder aus erster Ehe ihre Bona Materna haben / von denen Sie schon ihren nöthigen unterhalt nemmen und haben können:

Jungat. *L. 5. §. 7. ff. de agnosc. & alend. liber.* Christoph. Besoldus, in *consil. Tubingens. parte 3. consil. 124.* Carpzov. *J. F. part. 2. C. 10. D. 18. num. 5. & 6.* Dn. Lauterbach, in *colleg. th. theor. pract. tit. de agnosc. & alend. liber. th. 16.*

Und die Crämerin so wohl sich / als ihre 173
Kinder / und / wann Sie ins künfftig solches nicht mehr von dem ihrigen zubestreitten vermöchte / auch ihr / dem vernemmen nach / noch lebender Vatter Sie / als seine Nepotes, zu alimentiren verbunden seyn würde;

juxta ea, quæ legimus in dicta *L. 5. §. 2. 4. & 14. & L. 8. de agnosc. & alend. liber. Nov. 117. cap. 7.* Carpzov. in *Respp. electoral. lib. 4. Resp. 59. num. 9. &* in *Jurispr. For. part. 2. Const. 20. Def. 19. & 21.* Dn. Lauterbach, *d. tit. th. 14.*

Sonsten würde der Hospital wegen di- 174
ser / obgleich auf assignation eines löblichen Magistrats / zu der Crämerin und der Kinder Sustentation hergelihenen Früchten / in die letztere Claß sich einzeichnen lassen müs-

175 sen. Dann obgleich Ihrer einige darvor haltten wollen / daß auch solcherley Credita, wann von eines Hospitals / oder anderen Pii Corporis vorräthigen Mitteln / Früchten / Geld / oder anders einem vorgestreckht worden / und der Debitor verdirbt / einem solchen Pio Corpori vor all andern Creditoribus satisfaction gegeben werden solle:

ut contendit Melonius, in *lucubrat. de jure prælat. seu privil. creditor. pag. 121. & seqq. num. 7. & 8.* & Michael Beutherus, *tract. de jure prælation. cap. 5. & 6.*

176 Gestaltten auch dises an vielen ohrten / durch besondere Statuta, also eingeführt worden / daß dergleichen Corporibus an etlichen ohrten eine simplex Hypotheca, an andern ohrten aber eine privilegiaria, seu cum prælationis privilegio conjuncta Hypotheca, in aller Debitorum bonis, sive talia credita ex Mutuo, sive alio contractu descendant, eingeraumt worden;

ut imprimis videre est in nobis vicinæ Marchiæ Badensis Jure Provinciali, *part. 4. tit. 17. §.* Nicht weniger. ibi: Auch sonsten Geld / Früchten / Wein / oder anders / wie es nahmen haben / oder wa es immer herrühren mag / nichts ausgenommen / und ohn allen Unterschied. in Statutis Lubecensibus, *parte 3. tit. 1. artic. 12.* ubi jungesis Mevium, *num. 3.* itemque Ulmensibus, *parte 4. tit. 1. §. 14.* & Ordinat. Proc. Judiciar. Saxon. *tit. 45. §.* Weil wir aber dennoch. ad quam pleniùs Carpzovius, *part. 1. Const. 28. Def. 116.* Dn. Stryk. in *addit. ad Brunnemanni Jus eccleſiaſt. lib. 2. cap. 14. §. 5. pag. 535.*

177 Umb willen jedoch in unserem Land-Recht / und der Fürstlichen Casten-Ordnung / locis supra adductis, denen Heyligen / Spitthälern / und andern dergleichen Piis Corporibus, weitters nicht / als allein in ihrer Administratorum Bonis, ratione ihrer Rechnungs-Rester / ein / obbesagter massen / fast all andern Creditoribus vorgehendes Privilegium eingeraumt worden; und die noch weitter in *parte 2. tit. 8. §. ult.* nostri Patrii Juris, denen Clöstern / Armen Kästen / und Spitthälern / wie auch Stätten / Dörffern / und Fleckhen singulariter assignirte tacita Hypotheca, pro objecto allein solche Debita hatt / da man solchen Corporibus von gemeinen Nutzens wegen was schuldig ist:

d. tit. 8. §. ult. verbis: Auch unsers Hertzogthumbs Clöstern / Armen Kästen / und Spittälen / und dann unsers Hertzogthums Stätten / Dörffern und Fleckhen / von gemeinen Nutzens wegen schuldig wird.

178 Quod latissimè explicatur à nostro Collega, D. Harpprechto, in *Respp. criminal. & civilib. vol. 6. Resp. 93. num. 85. & mult. seqq.*

So können wir diſe singularia Privilegia 179 auch auf solcherley Debita, da ein Spittal / ex Mutuo, vel alio consimili Contractu etwas zufordern hat / nicht extendiren; sondern es bleibt darbey / daß solcherley Credita in die letztere Claſs referirt werden müssen.

Nam quòd etiam Ecclesia, in dubio, u- 180 tatur Jure Communi, sicque etiam Pia hujusmodi Corpora non possint meliori jure censeri, eluceſcit ex iis, quæ tradit Mevius, *parte 7. Dec. 299. num. 4.* Dn. Stryk, in *addit. ad Brunnem. Proc. de concurſu creditor. cap. 5. §. 18. ad verb. Prælationis.* Klockius, *tomo 2. consil. 40. num. 117. & ſqq.* Stephanus Gratianus, *Diſcept. forens. cap. 601. num. 13. & ſqq.* Carpzov. *p. 1. C. 28. D. 116.* Richterus, de *privil. credd. cap. 4. ſect. 1. num. 112. & ſqq.* Rodriquez, de *concurſu credd. 1. Artic. 5. num. 13.*

allermassen / daß in ſpecie dergleichen 181 Schulden / die ex Mutuo, vel alio quocunque Contractu / welchen ein Unterthan mit eines Heiligen / Hospitals / oder andern dergleichen Pii Corporis, Verwaltter / Pfleger / oder anderem Vorsteher errichtet / entsprungen / in disem hochlöblichen Hertzogthumb Würtemberg / mit keinem singulari Jure Prælationis begünstiget seyen / schon zu seiner zeit decidirt hat Christophorus Besoldus,

ad *Jus Provinc. parte 2. th. 146.* & B. Wibelius, de *jure prælation. creditor. pag. 24.* ubi ſcribunt, quòd ſanctio Juris Provincialis, in *parte 1. tit. 75. rubr.* Kästen und Spital. ad alios piorum Corporum Debitores, qui illis ex Mutuo, aliove Contractu obligantur, non debeat extendi, quia nempe hoc Statutum, ceu Juri Communi contrarium, nullam recipiat extenſionem.

Welches daß es gleichmässig auch in 182 nachgefolgten zeitten von unserer Facultät also angesehen worden / aus deme / was hiervon in noſtri Collegæ Doctoris Harpprechti *Reſpp. criminal. & civil. vol. 6. Reſp. 93. num. 95. & mult. ſeqq.* weitläuff ausgeführet wird / zu aller genüge nachgesehen werden kan.

Und wiewohlen erst in Anno 1695. we- 183 gen der Gülten von denen Erblehen und andern dergleichen Güthern / ein Hoch-Fürstl. General Reſcript dahin ergangen / daß / wegen derſelben / so wohl die Weltliche / als Geistliche Cammer gar einer omnimodæ & abſolutæ Prælationis theilhafftig seyn solle; so ist uns doch nicht bekannt / ob auch wegen dergleichen angelihener Früchten gleiche Prærogativ, ex mente Sereniſſimi noſtri Llatoris, den Spittälen / Armen Kästen / und anderen dergleichen Piis Corporibus einzuraumen seyn möchte;

juxta ea, quæ in modò citato Reſp. prolixiùs traduntur, *à num. 106. uſque ad n. 137.*

Wann

184 Warwider auch / daß ein löblicher Magistrat ihres Hospitals Pflegern die erlaubnuß gegeben / zu der Crämerin / und ihrer Kinder Sustentation die Nothwendigkeit herzuleyhen / nichts zu würckhen vermag:
185 wohlerwogen / daß ein solcher Jussus Superiorum ad staturninandum jus Hypothecæ, vel Prælationis, nicht sufficient ist.

arg. eorum, quæ passim DDres etiam de pignoris judicialis, itemque Prætorii constitutione tradunt ex & ad *L. 26. §. 1. ff. de pignerat. act. L. 2. Cod. L. 10. ff. Qui potior. in P. hab.* ex Brunnemanno & Richtero, Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. parte 1. C. 28. D. 129.* Julius à Beyma, ad *tit. Cod. de Prætor. pign. & tit. Cod. si in causa judic.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de pignore sive hypoth. §. III. num. 11. & 12.*

Wannenhero wir nochmahls / zu salvirung diser Schuld / bey allschon præmittirtem decisо verbleiben.

186 Die Eilffte Anforderung hat / im nahmen und von wegen des Armen Kasten / Herr Johann Georg Hauber / wegen eines auf des ausgewichenen Crämers Hauß stehenden ewigen Zinses gethan / auff — 2. Cr. 4. Hllr. und aus seinem Stöhrer Güthlein ——— 42. Cr. 4. hllr.

187 Diſe Forderung ist so wohl quâ Legitimationem, indem dem Herrn Gant-Richter diſes / daß Er Herr Hauber armen Kastens-Pfleger sey / zweifelsfrey wohl bekannt / (Jungat. Collega noster, D. Harpprecht, *Resp. 92. num. 68.*) tùm quâ Liquidationem, indeme niemand darwider ichtwas einwenden können / tùm quâ Prælationem, in einer unzweifflichen richtigkeit gegründet;

per ea, quæ ex Jure nostro Provinciali, *part. 2. tit. 8. §. ult.* ibi: Es sey Zinß &c. decisa leguntur in dicto *Resp. 92. num. 70. pag. 665.*

188 Daß aber / vors Zwölffte / Er Herr Hauber auch in die Hauberische Pflegschafft / vor einen verkaufften Mantel — 4. Gulden / vor ein Camisol —— 2. fl. und vor ein altes Paar Hosen — 12. Cr. und also in summa —— 6. fl. 57. Cr. prætendirt / da kan zwar desſelben Legitimatio, und diſer / als von des Debitoris Ehefrauen vor richtig und gültig agnoscirter / anforderung Liquidation schon vor richtig passiren. So viel aber derſelben Location betrifft / so können wir nicht absehen / wie diſen Waysen weitter geholffen werden könne / als daß Sie in die letztere Claſs referirt werden:

189 cùm jam pridem inter Omnes receptissimi Juris sit, quòd quidem Minores in bonis suorum Curatorum & Tutorum tacitam habeant hypothecam:

L. 20. Cod. de administr. tutor. Nov. 118. cap. 5. in fin. L. unic. §. 1. Cod. de rei ux. act. Fürſtl. Würtemb. LandR. *part. 2. tit. 8. §.* Wie nicht weniger. Richter. de *jure & privil. credd. cap. 4. sect. 1. num. 51.* Merlinus, de *pignorib. & hypoth. lib. 3. Q. 2. num. 1.* Voetius, ad *tit. ff. in quib. caus. pign. tac. contrah. §. 19.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de tacita sive legali hypoth. §. VIII. num. 32. & seqq.*

sed in bonis è contra aliorum debitorum, 190
nullo vel hypothecæ, vel personali, etiam simplici exigendi privilegio gaudeant. Richter. *dicta S. 1. num. 65.* Carpzov. *J. F. parte 2. Const. 24. Def. 13.* Lauterbach, *d. §. VII. num. 42. in fin.*

Und gleiche beſchaffenheit hat es auch / 191
zum Dreyzehenden / mit des Schuhmachers Albrecht Pregenzers prætension / da Er nemlich vor allerhand / dem flüchtigen Crämer / desſelben Haußfrauen / und beyderley Ehen Kindern / verfertigter Schuster-wahr / nach Ihrer allseittigen Confession / fordert —— 10. fl. 2. Cr. daß nemlich auch diſe / obgleich liquide und richtige / Forderung inter credita simplicia zu referiren: Es wäre dann sach / daß die von Ihm 192
gemachte Schuh in natura noch vorhanden / und zu seiner contentirung noch etwas taugten: welchen falls Er gantz billich in tertiam Claſſem, vi tacitæ Hypothecæ, quibuscunque tàm mobilium, quàm immobilium rerum Venditoribus, in hoc Ducatu, (sicut etiam in vicino Marchionatu, Foro item Saxonico, Hassiaco, & alibi) specialiter concessæ, referirt zu werden bitten könte;

juxtà ea, quæ in genere de quibusvis 193
Venditoribus, quòd ipsis in re venditâ tacita competat hypotheca, constituit Sereniſſimus noster LLator, in *parte 2. Juris Provincialis, tit. 8. §.* Wann auch im Kauffen. B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de tacita sive legali hypoth. §. X. num. 67.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Differ. Juris Comm. & Marchico-Badensis, pag. 39. th. 49.* & in specie etiam de talibus Opificibus, qui, ex suâ materiâ, pro certo pretio, aliquid efficiunt, imò specialiſſimè etiam de Sutoribus, ex suo corio, calceos conficientibus traduntur ibidem, *pag. 52. th. 66.* ibi: *Si Sutor calceos ex suo corio.* &c. 194

Keine beſſere rangirung hat / Vierzehendens / auch der in eigner Perſohn zugegengewesene Herr Jacob Christoph Palm / Apothecker zu Schorndorff / wegen seiner / vor einige / in Anno 1705. hergegebene Medicamenta, prætendirenden —— 1. fl. 13. Cr. und vor verkaufften Wein / nach der Crämerin guthwilliger Confeſſion / Ihm noch ausständiger —— 5. fl. 45. Cr. der ursachen / zugewarten / dieweilen zwar 195

wohl die einem Debitori, in seiner letzten Kranckheit / ja auch seinem Weib und Kindern / in ihren letzten Kranckheiten (Jungat. *L. 17. princ.* ibidemque Brunnemannus, *num. 1. ff. de reb. autor. jud. possid.* Joh. Cardinal. de Lugo, de *J. & J. Disp. 20. sect. 5. num. 81.* Carpzov. *Decis. 277. num. 26. & seqq.* Hahn. ad Wesembec. *tit. de privil. credd. num. 4.* ubi addit Præjudicium Helmstadiensium.) hergegebene Artzneyen / mit denen Leichkosten gleicher Prælation geniessen / so daß selbige gleich in die erste Class hinein referirt werden müssen;

per *L. 4.* ibi: *In mortui infirmitatem. Cod. de hered. petit. L. 3.* ibi: *Morbum defuncti. Cod. de religios.* & tradd. Surdi, *Decis. 82. num. 7.* Postii, *Resol. 104. num. 138.* ubi adjicit Rationes. Barbosæ, ad *d. L. 3. in*
196 *fin.* Videtamen Brunnemann. ad *eand. L. 3.* ubi istam sententiam ex dictis textibus probari posse negat, & magis eandem Consuetudini adscribit: Prout etiam sentit Antonius à Mara, de *concursu credd. lib. 2. tit. 1. §. 15. & 16.* ubi hujus Consuetudinis Re-
197 quisita recensetur; juncto *tit. 2. §. 7.*

Was aber die auff andere vorhergangene Kranckheiten (dergleichen auch diese ist; wohlbetrachtet daß Herr Palm diese prætension expresse auf Annum 1705. gestellt) verwandte Medicamenta betrifft / so hat zwar à Collegio Argentoratensi darvor gehalten werden wollen / quòd etiam sumptus in talem morbum, ex quo Debitor reconvaluit, erogati & facti eâdem cum illis, qui in ultimô morbô fuére impensi, prærogativâ potiantur: quos etiam ad idem Privi-
198 legium revocat Michael Beutherus, de *privil. creditor. parte 1. cap. 26.* Daß aber diese meinung propitio Jure nicht behauptet werden könne / das erhellet ex illis, quæ in puncto definiunt Rolandus à Valle, *lib. 1. consil. 14. num. 27.* Carpzovius, *part. 1. C. 28. D. 45.* Heigius, *parte 2. Q. 26. num. 70.* Hoyer, de *jure sepultura, th. 68.* Mevius, ad *jus Lub. part. 3. tit. 1. artic. 11. num. 99.* Berlichius, *parte 1. conclus. 64. num. 97. & seqq.* ubi doctè ad contraria. Quibus convenienter etiam proximè laudati Collegii Autor rectissimè adjicit, hoc definire non esse Interpretis; sed Llatoris. Addantur plura ex nostri Collegæ D. Harpprechti *Dif-*
199 *ferentiis Marchicis, pag. 46.*

Und so hält es sich auch mit dieser Fünffzehenden Prætension / da der / gleicher gestalten / angehaltener Juridica zugegengestandener und also gnugsam legitimirter Herr Stephan Kienlin / Handelsmann / vor allerhand / in Anno 1708. bey Ihm abgeholter Wahren / nach der Crämerin gutwilliger Gant-gerichtlichen Bekantnus / einfolglich zu gültiger liquidation / an die massam prætendirt —— 8. fl. 20. Cr. Sintemahlen / wann auch von disen Wahren (Inmassen es das gäntzliche ansehen hat: ausser deme / wann irgends von dem erst am 24. Novembr. dicti Anni 1708. ausgenommenen schwartzen Tuch ein Rock annoch vorhanden seyn solte: Quô in casu, non obstante hac specificatione, Er Herr Kienlin ein unzweiffliches jus taciti pignoris auff demselbigen hätte; 200

juxta ea, quæ tradit Hieronymus à Laurentiis, *Decis. Aven. 69.* & Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de tacita sive legali hypoth. §. X. num. 67.*)

nichts mehr in natura vorhanden seyn solte / mehrermeldter Herr Kienlin keiner anderen oder besseren Location / als unter die nudos Chirographarios, sich zuerfreuen haben würde; dessen unangesehen / daß Er / 201 als ein Kauffmann / seine wahren / meistentheils / zu nothwendiger Klaidung / dem Crämer gegeben; Cùm & Jure Commu- 202
ni Mercatori, suas merces ad necessaria vestimenta vendenti, nullum prorsùs in illis jus pignoris competat;

prout, contra Merlinum, in *tract. de pignorib. & hypothec. lib. 3. Q. 38.* docet Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de tacita sive legali hypoth. §. X. num. 67.*

& de Jure Würtembergico hoc non dis- 203
tiùs, quàm quousque res talis apud debitorem manet, locum obtineat.

F. W. LR. *part. 2. tit. 8. §.* Wann auch in Kauffen. Dn. Lauterbach, *d. l.* Collega D. Harpprecht, in *Differ. Juris Comm. & Marchico-Badens. pag. 39. th. 49.*

Der Sechzehende Creditor ist Herr 204
Johann Heinrich Dobel / Fürstl. Vorst-Verwaltter zu Adelberg / welcher dem ausgewichenen Wendel Crämer in Anno 1707. (wiewohl dises aus der Schuld-Verschreibung / als welche kein Datum hat / nicht zuersehen) gelihen —— 100. fl. und aus solcher Haupt-Summ an Zinsen prætendirt —— 10. fl.

Ratione personæ suæ hat Er / zu disem 205
Rechtsstand / durch einen auf Herrn Spitalmeister Langen gestellten schrifftlichen Gewalt / sich legitimirt; laut Gant-Protocolli, *pag. 22. b.* Das Creditum selber aber hat Er durch eingereichte / von dem Crämer / und seiner zweitten Haußfrauen aigenhändig unterschribene / und mit seinem sigill betruckhte / schrifftliche Obligation zur genüge liquiditt. Und dieweilen Ihm eine 206
general und special Hypothec eingesetzt / so ist Er in allweg in tertiam classem; aber / weilen sein Unterpfand Ihm nur privatim eingesetzt worden / erst post alios Creditores publicâ hypothecâ munitos;

juxta ea, quæ hanc in rem exhibet Gailius, *lib. 2. observ. 25. num. 9.* Beutherus, de *jure prælation. lib. 2. cap. 18. §. 45. col. 2.*

in fin. Jacob. Plebst. ad *Jus Würtemberg. parte 1. th. 166.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Respp. criminal. & civilib. vol. 6. Resp. 92.*
207 *num. 101.* zu referiren. Demnach aber diſe Schuld von dem flüchtigen Crämer / und ſeiner Haußfrauen zugleich contrahirt worden / ſo kan es / von Rechts wegen / anderſt nicht ſeyn / als daß nur die Helffte diſer Schuld auff die Crämeriſche Maſſam; die andere Helffte aber an Sie die Crämerin verwiſen werde; deſſen unangeſehen / daß Sie / bey diſer Schuld contrahir- und auffnemmung / keinen Jhro abſonderlich / von der Obrigkeit / hierzu verordneten Curatorem, oder Kriegs-Vogt gehabt.

208 Expedirum enim eſt, quòd, ſi aliquod Debitum ab ambobus Conjugibus, & quidem ob Cauſam ad connubialem Bonorum ſocietatem pertinentem, nempè vel ob illius utilitatem, vel ob onus, quod eidem incumbit, præſtandum, vel avertendum, der gemeinen Haußhalttung zur nothdurfft / nutzen / und guthem / verbo noſtri Sereniſſimi Llatoris, in *parte 4. Juris Provincialis, tit. 4.* §. Da nun. contractum, & ità verè ſociale ſit,

jungat prolixè de hoc diſquirens Dn. Lauterbach, in *Diſſ. de ære alieno in ſociet. conjug. contracto ſolv. cap. 3. §. 18. & ſeqq.*

tunc illud, ſi quidem Acquæſtus adſit, inte omnia ex illo exolvi debeat:

arg. *L. 27.* ibi: *Omne es alienum, quod manente Societate contractum eſt*, de communi *ſolvendum. ff. pro ſoc.* Fürſtl. Würt. LandR. *parte 4. tit. 4.* §. Nemlich. ibi: Wann die Schulden von beeden Eheleuthen gemacht / ſollen dieſelbe von der gemeinen / in ſolcher Ehe / durch beede Ehegemächte / errungenem und gewonnenem Guth erſtattet werden. Beſold. ad *Jus Würtemberg. Diſp. 4. th. 13.* Plebſt. ad *Jus Würtemberg. Diſp. 4. th. 8.* Jungat. Didacus à Segura, de *lucro mariti & uxor. n. 6.* Lopez, de *ead. mater. cap. 10. num. 1.* B. Dn. Lauterbach, *d. Diſſ. cap. 4. §. 49.*

209 Si verò nullus adſit conjugalis Acquæſtus, tunc ejusmodi Debitum ex propriis amborum Conjugum bonis, in hanc connubialem Societatem illatis, exolvi oporteat.

d. tit. 4. §. Nemlich. in verbis: Und da ſich ſolches ſo weit nicht erſtreckht / von eines jeden Ehegemächts anderem eigenthumblichem Guth. Beſold. & Plebſt. *citatis locis.* Dn. Lauterbach, *d. cap. 4. §. 51.*

210 ità tamen, ut, ſi alteruter conjugum, verbi grat. Maritus vel nulla planè, vel ad ſuam Æris alieni portionem ſolvendam non ſufficientia habeat Bona, Uxor haud teneatur (tametſi Beſoldus contrarium definiat, ad *Jus Provinc. Diſp. 4. th. 28.*)

etiam ſui Mariti; ſed tantùm ſuam propriam dimidiam exolvere: eo quòd, 211
quando duo pluresve Socii, communi conſenſu, cum extraneo contrahunt, ſinguli quidem eidem obligentur; verùm, per regulam, non in ſolidum; ſed duntaxat pro rata ſive parte ſociali.

L. 4. princip. de exercitor. act. L. 11. §. 2. de duob. reis. L. 44. §. 1. de Æd. ed. Alvarus Valaſcus, *Decis. 98. num. 6.* Diodor. Tuldenus, ad *tit. Cod. de oblig. & action. num. 6.* Hieron. Magonius, *Decis. Lucenſi 1. n. 28.* Johann-Baptiſta Coſta, *tract. de quota & rata, Q. 99. num. 1. & ſqq.*

Id quod etiam conjugalibus Bonorum 212
Sociis, ſeu Conjugibus in bonorum connubiali ſocietate viventibus accommodat B. Dn. Lauterbach,

dicta Diſſ. de ære alieno in ſociet. bonor. conjug. contracto ſolv. cap. 4. §. 55. Grivellus, *Decis. Dolana 20. num. 11.* & in hoc 213
noſtro Würtembergico Ducatu pariformiter obtinere, rectiſſimè propugnat, & ex generalitate ſi Nemlichen. in *parte 4. Juris Provincial. tit. 4. pag. 437.* verbis: Daß die von beyden Eheleuthen / in währender Ehe / gemachte Schulden / wann kein errungen Guth vorhanden / von jedes Ehegemächts anderem aigenthumblichen Guth zum halben Theil erſtattet werden ſollen evincit.

Und daß diſe Rechtslehr auch in ſolcher- 214
ley fällen / wann Mann und Weib / der gemeinen Haußhaltung zu nutzen und guthem zugleich miteinander eine Schuld machen / ſtatt und platz habe; obſchon das Weib keinen abſonderlichen Kriegs-Vogt gehabt / das erhellet zur gnüge ex ſæpè laudati Juris Provincialis *parte 4. tit. 4.* §. Nemlichen. *pag. 437.* juncta *parte 2. tit. 29.* §. 1. ubi in fine tùm demùm alterius Curatoris conſenſus, &, ſi Summa C. florenos excedat, Judicis cognitio requiritur, ſi ſuſpicio adſit, Uxorem vi metuve, aut dolosâ Mariti perſuaſione, ad talem contractum fuiſſe inductam. Ex 215
quo ſatis patescit, regulariter contrarium, in his quoque terris, conſtitutum cenſendum; cùm Exceptio notoriè in non exceptis Regulam probet & firmet.

Dn. Lauterbach, *dicta Diſſ. de ære alieno &c. cap. 4. §. 57.*

Ja daß ſolcherley Debita, die von bey- 216
den Ehegatten zugleich contrahirt worden / auch alsdann Jhrer Jedem / pro parte dimidia, zu bezahlen obligen / wann auch gleich das Weib denen connubialibus Acquæſtibus renunciirt / eo quòd per ipſam Renunciationem Jus communibus, videlicet amborum Conjugum, creditoribus quæſitum, auferri haud poſſit:

per *L. 11. L. 75. de Reg. Jur. L. 25. Cod. de pact.*

das

das erhärtet in mehrerem Johannes Grivellus, *dicta Decis. Dolana 20. num. 5.* Paulus Christinæus, ad *LL. Mechliniæ, tit. 9. artic. 8. num. 7.* Laurent. Valla, de *reb. dub. tract. 13. num. 10.* verbis: *Si Ipsa contraxit, non eximitur ab obligatione per Renunciationem.* Chassanæus, ad *Consuetud. Burgundic. rubr. 4. §. 13. vers. Sed quæro.* B. Dn. Lauterbach, de *are alieno in S. C. contracto solvendo, cap. 4. §. 58.* Heeser. *parte 2. Loco 23. num. 352.* Carolus Molinæus, ad *Consuetudin. Bourbonens. cap. 21. artic. 245.* ubi scribit, quòd, cùm Mulier domum Mariti, unà cum illo, quilibet in solidum, vendidisset, illa Vidua, non obstante renunciatione Societatis, in solidum, per sententiam & arrestum, condemnanda sit. *tomo operum ipsius 3. pag. nob. 246.*

217 Ex quo ità Bertrandus Argentræus: Quodsi, inquit, etiam Uxores nominari se passæ sunt in Obligationibus, executionem patiuntur. Renunciatio eas solùm eximit, quæ nominatæ non sunt, &c.

ad *Consuetud. Britannic. artic. 415. gloss. 1. num. 3.* Addatur prolixiùs hæc examinans Collega noster, D. Harpprecht, in *tract. theor. pract. de Renunciat. acquæstûs conjugal. §. 96. in tot. pag. 118. & seqq.*

218 Dises scheinet allein noch der verlassenen Crämerin / ad declinandam solutionem dimidiæ partis istius Crediti, einen behelff zugeben / wann zu rechtlicher genüge von Ihr dargethan werden könte / daß dise Einhundert Gulden nicht der gemeinen Haußhalttung zu nutzen / auffnahme / und bestem gekommen; sondern von ihrem Mann / durch üppiges / verthunsches / und zöhrhafftes Wesen / s. v. Fressen / Sauffen / und auff andere dergleichen unziemliche weise / auffgeriben worden:

219 Cùm hujusmodi debitum non sit sociale; juxta ea, quæ de Residuo Rationum Mariti in publico officio constituti, qui pecuniam suæ fidei administratoriæ commissam Baccho, Venere, ludo & luxu prodigaliter consumpsit, tradit Dn. Lauterbach, *dicta Disp. cap. 3. §. 48.* Johannes à Sande, *Decc. Frisicar. lib. 2. tit. 5. Def. 8. vers. Dubitandum quandoque.*

220 Weilen aber doch nicht glaub- oder wahrscheinlich ist / daß der Herr Vorst-Verwaltter dises vorher gewust; sondern / allenfalls / dises probirt werden müste / daß Er wohl gewust habe / daß Crämer auch dise Einhundert Gulden nicht zu nutzen und vorstand der Gemeinen Haußhalttung; sondern zu solcher üppigkeit anwenden werde / und hingegen eine grosse unbillichkeit seyn würde / wenn Er Herr Vorst-Verwaltter / der / zu seiner so mehrerer assecurirung / auch der Crämerin fidem specialiter reguardirt / und Sie / neben dem Mann / sich verbindtlich gemacht / von disem seinem fleiß und vorsichtigkeit keinen nutzen haben solte: so können wir nicht absehen / wie Ihro auch dises / wider ihre selbstaigene Obligation / vorständig seyn möge;

per hucusque deducta, & ea, quæ porrò tradit B. Dn. Lauterbach, *dicta Dissert. cap. 5. §. 67. num. 6.*

So dann hat / Sibenzehendens / Anna Margaretha / Johannes Mayers Wittib / neben ihrem Kriegs-Vogten / Johann Heinrich Kochen / vermög producirter Obligation / de dato 15. Junii, Anni 1704. eine / an paarem geld vorgelihene Summ von —— 50. fl. an dem flüchtigen Crämer prætendirt / und / wie Sie durch ihre / und ihres Kriegs-Vogten persöhnliche Erscheinung / sich Rechtsgebührend legitimirt; also hat Sie auch / durch verlegung der Haupt-obligation / sub *Nro. 11.* dise ihre Anforderung auser zweifel gestellet. Ist auch / als eine Creditrix hypothecaria, post publicas Hypothecas, ex ordine Temporis zu collociren. 221

Und obwohlen mit Ihr / wann Sie ihres Capitals vollkommene Bezahlung nicht soltte erhaltten / der ursachen / so billichers mittleiden zutragen / weil der flüchtige Crämer / als ihr gewesener aigener Kriegs-Vogt / Sie schändlich betrogen; so vermag jedoch dises keinen weitteren behelff vor dieselbe zugeben: wohl 222 betrachtet / daß / wann auch ein diebischer Haußhaltter und malversirender Administrator seinen Herrn dolo malo bestohlen hätte; solches doch weitter nicht / als / auf das höchste / ein stillschweigendes Unterpfand / ja / bey vielen / nicht einmahl ein Privilegium exigendi personale simplex, geschweigen ein stillschweigend Unterpfands-Recht / zuwürckhen vermöchte: als 224 lermassen de privatis Procuratoribus, & negotiorum spontaneis Gestoribus, ja auch von vielerley necessariis alienorum Bonorum Administratoribus, und in specie de Mutorum, Prodigorum, Surdorum, & similium personarum Curatoribus, item de Curatore bonorum absentis; ab hostibus capti, Partûs in utero materno adhuc constituti, Hæreditatis jacentis, aliisque similibus, mit mehrerem deducirt imprimis ex *L. 22. §. 1. & L. 24. princip. ff. de reb. auctor. jud. possid.* Collega noster, D. Harpprecht,

in *trutina 20. pignorum tacitor. vel indubiè spuriorum, vel summè dubiorum, §. 10. & 11.* B. Dn. Lauterbach, in *Diss. de domicil. pauper. th. 20.* in *tract. synopt. de tacita seu legali hypoth. §. II. num. 71. & §. VII. n. 45.* & in *Diss. de privil. creditor. personali simpl. th. 33.* Mercurial. Merlinus, *tract. de pign. & hypothec. lib. 3. Q. 2. num. 59. & 72.* Johannes Voetius, ad *tit. Pand. in quib. caus. pign.*

pign. lat. contrah. §. 14. & latissimè Carpzovius, *Decis. 135.* ubi *num. 16.* ità: Licet Curatæ bonorum custodiam pariter & administrationem requirat; exindè tamen jus taciti pignoris obtineri nequit, cùm sola Administratio id haudquaquàm operetur: Alioquin & bona Administratorum jure tacitæ hypothecæ essent obligata; quod tamen NB. specialiter introductum in Administratoribus Ecclesiæ, Hospitalium, Civitatum &c.

16 Wann nun dises auch bey sölcherley necessariis, quos dicimus, Administratoribus sich also verhält / daß / obschon dieselbe in Bonis ipsorum administrationi & fidei commissis dolo malo versiren / jedennoch deßwegen denen Dominis bonorum & negotiorum, fraudulenter gestorum & administratorum, kein stillschweigendes Unterpfand von Rechts wegen competirt;

per latè firmata in *dicta Trutina §. 12. & 11.*

17 Ja wann so gar auch in eines Diebs / oder boßhafften Räubers bonis, denen / welche von Ihnen beraubt / oder bestohlen worden / kein Unterpfand competirt;

ut prolixè statuminat Franciscus Cardinalis Mantica, de *conject. ultimar. volunt. lib. 11. tit. 14. num. 9. cum sqq.* Antonius Merenda, de *cambio nundinali, cap. 18.* post Carpanum, Gaitum, & plures alios, Mercurialis Merlinus, de *pignorib. & hypothec. lib. 3. Q. 35. à num. 11. usque ad fin.* Diodorus Tuldanus, in *Cod. tit. in quib. caus. pign. tac. contrah. in fin.* Franciscus Vivius, *Decis. Neapol. 451.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de tacita sive legali hypoth. §. XIV. num. 104.* Collega noster, D. Harpprecht, *d. §. 11.*

18 Wie viel weniger wird dann des flüchtigen Crämers gegen dise arme Wittib gebrauchte betrügerische Persuasion dahin operiren können / daß Sie / über die privatim eingesetzte Hypothec, eines mehreren Juris, als schon oben vermeldt / geniessen möge?

19 Da zumahlen noch ferner auch dises extra omnem controversiam stehet / daß den Weibern auff ihrer Kriegs-Vögte Bonis gar keine legalis Hypotheca competire;

juxta ea, quæ in puncto, arg. *L. unica, §. 1. Cod. de rei uxor. act. L. 20. Cod. de administr. tutor.* & Juris Provincial. *parte 2. tit. 8. §.* Nicht weniger, verbis: Deren Güther / durch die Pflegere / verwalttet werden, de hoc tradit B. Dn. Lauterbach, de *tacita sive legali hypoth. §. VII. num. 45.* Richter, de *jure & privil. creditor. cap. 4. sect. 1. num. 67.* Carpzov. *J. F. parte 2. C. 24. def. 15.*

20 Könte also den Partheyen / zu erörterung dises Gant-Processus; nunmehr publicirt werden nachstehende

Urthel.

IN der Creditor-Sach des ausgetretenen Wendel Crämers gesampteten Creditorum, in Actis benannt / wird hiemit / allem Gant-Gerichtlichen für und anbringen nach / auff gethanen beschluß / genommenen bedacht / und eingeholten rath / mit urthel zu recht erkannt: Daß förderist die jenige Güther und Stückh / so des Crämers Haußfrau in dise Ehe eingebracht / und noch in natura vorhanden seyn; wie ingleichem auch die denen Kindern erster Ehe zugehörige Mütterliche Verfangenschafft / so viel auch hieran annoch in natura vorhanden zu seyn / aus dem Inventario, oder sonsten / erweißlich gemacht werden kan / von des Crämers Vermögen separirt / und diser seiner Hauß-Frauen / und Kindern aus erster Ehe / vor allen dingen zu handen gelöfert;

Disem nächst alle übrige sein des Crämers Haab und Güther / in öffentlichem auffschlag bestmöglichst verkaufft; und von dem darauß erlösenden Kauffschilling desselben Creditores, umb ihre anforderung / in nachfolgender Ordnung:

Nemlich / Erstlich / der Gant-Kosten so hoch sich derselbe belauffen wird.

Zwaittens die beyde Crämerische Ehehaltten / in Actis benannt / zusammen um —— 13. fl. 10. Cr.

Drittens Herr Hanns Georg Hummel / und Balthas Eckhart / vor ausgelegten Weingart-Bau / und Ernd-kosten —— 14. fl. 31. Cr. 3. hllr.

Viertens der Arme Kost / umb ewige Zinß / zusammen —— 42. Cr. 2. hllr.

Fünfftens die gestiffteten Allmosens-Pfleeg / umb —— —— 2504. fl.

Sechstens das Burgermeister-Ampt umb Steuren und Anlagen. 5. fl. 20. Cr.

Sibendens die Crämerische Haußfrau / so viel Sie erweisen kan / daß Sie als Heurath-Guth in dise Ehe eingebracht / und nicht mehr in natura vindicirt werden kan;

Achtens die Kinder aus erster Ehe / so viel Ihnen / über ihre vindicirte Materna, an geforderten —— 1361. fl. 47. Cr. 4. hllr / annoch ermanglet;

Warbey Ihnen noch ferner die Befugsame / an deren / auff dem Käppelins-Platz / pro 160. fl. verkaufften Hofstatt / wie auch einem Vierthel Ackhers auff dem Stein-Waasen / sechs Sibentheil / von deren Innhabern / und zwar ohne Entgelt; Es vermöchten dann dise eine Rechtsgültige Ursach erweisen / welcher wegen

Sie solche nicht also abzutretten gehaltten seyen / zu vindiciren / und solche in nächstangemerckhtes Quantum der 1361. fl. einzurechnen bevorbleibt: Jedoch also / daß / wann Sie / durch diser zweyer Güthlein recuperirung / ihre völlige vergnügung erhalten würden / Sie / vor die ihrem Vatter / sein lebenlang / und / von Seinetwegen / denen jenigen Creditoribus / die umb ihre anforderung nicht bezahlt werden können / zuständige Nutznieſſung / einen billichen / vom Herrn Gant-Richter bestimmenden / abtrag thüen:

Neundtens widerumb Sie Crämerin / umb das / was Sie / über ihr Heurath-Guth / an andern / Ihrem Mann zugebrachten Mitteln zuerfordern haben möchte:

Zehendens Herr Balthas Majer / umb viertzig Gulden / so Er vor den Sohn Hanns Wendel / zu erkauffung des Burgerrechts in Eßlingen hergelihen: weßwegen Er entweder an sein Hanns Wendels Mütterlicher Verfangenschafft so viel hinwegnemmen / oder solche 40. fl. an Jhne Hanns Wendel Selbsten erfordern kan.

Eilfftens Herr Jonathan Calisius Vogt zu Unter Steinbach umb angelihene 200. Gulden und zweyjährige Zinß darauß —— —— —— 20. fl.

Wann er sich vorher zu recht legitimiren / und die original Obligation gebührend produciren / auch sich aus derselben / daß diſe seine Forderung ältter sey / als die folgende Doblische / an den tag legen wird.

Zwölfftens / Herr Johann Heinrich Dobel / Vorst-Verwaltter zu Adelberg / umb dem flüchtigen Crämer / und der letzten Haußfrauen / in Anno 1707. gelihene —— 100. fl. und 10. fl. Zinß darauß / umb diser Summ Helffte:

Umb die andere Helffte aber hat die Crämerin selbsten sich mit Jhme Herrn Vorst-Verwalttern abfindig zumachen:

So dann / wann über bißdaher bemerckther Posten gebührende abstattung noch was übrig seyn sollte / nachbenannten Creditoribus, nemlich in die Hauberische Pflegschafft / —— 6. fl. 57. Cr.

Es wären dann die aus derselben verkauffte Kleider annoch vorhanden; welchen falls diſe Pflegschafft / von zeit deren verkauffs / in die dritte Claſs einzusetzen:

Albrecht Pregenzer umb Schumachers Arbeit. —— 10. Gulden 21. Cr.

Es wäre dann noch einige guthe Schuster-wahr vorhanden / welcher wegen Er / als ein Creditor hypothecarius, dieselbige / als ein stillschweigendes Unterpfand / nach bezahlung der Jenigen / welche ältere Unterpfänder haben / hinwegnemmen könte.

Herr Jacob Christoph Palm vor Medicamenta und verkauften Wein —— 10. fl. —— 17. Cr. Herr Stephan Kienlin / vor allerhand Wahren / —— 8. fl. 30. Cr.

Dafern nicht auch Er / daß noch etwas an seinen verkauften und verarbeitteten wahren vorhanden sey / zuerweisen vermöchte: welchen falls auch Er sich an solche seine stillschweigende Hypothec, juxta ordinem Temporis, zuhaltten befugt wäre.

Anna Margaretha / Johann Majers Wittib / umb —— 50. fl.

Dem Rato und billicher proportion gemäß / nach gröſſe eines Jeden liquidirter Schuld; jedoch ohn einige / dabey habende Ordnung des Vorzugs oder Priorität / vergnügt:

Der Hoſpital aber / wegen deren zu der Crämerin und der Kinder beyder Ehen nöthiger sustentation / hergelihener Früchten / an Sie Crämerin / und die Kinder Selbsten verwisen:

So dann die Kinder aus letzter Ehe / mit deren / vor ihre Education / gemachten Anforderung hiemit zur ruhe gewisen ſeyn sollen.

Welches alles / zu beförderung der heilsamen Gerechtigkeit / wir / auf freundliches ersuchen / unangezaigt nicht lassen sollen; unter unſeres Facultät anvertrauttem Jnsigel / salvo quovis rectiore aliorum judicio.

Tübingen / in Collegio nostro, den 26. Martij, Ao. 1710.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM.

SUMMARIA.

DE Concurſu Creditorum *exactiſſima Diſquiſitio*; *in quâ varia ad materiam* de Obligationibus Uxorum pro Maritis *ſpectantes, potiſſimùm verò hæ*, in Praxi frequentiſſimè obviæ, Quæſtiones: Quænam legitimæ, Uxoris pro Marito, Interceſſionis, *tùm* in genere, *tùm* in ſpecie, *ſi illa* pro Marito incarcerato, *vel* incarcerando *fiat, ſecundum Jus tàm Commune, quàm Würtembergicum, ſint* Requiſita? *itemque*: A quibus Debitis Uxor, *per* Renunciationem Acquæſtûs Connubialis, liberetur, *vel non*? *Nec non etiam hæc, cum prioribus intimè connexa*, 2. Quænam

nam Debita *verè* socialia, *vel* in communem totius Familiæ, *aut* Societatis *Bb. conjugalis* utilitatem, Gemeiner Haußhaltung zu guthem *contracta* dici *debeant? plenissimè & examussim pertractantur.*

Usuræ, *secundum* Jus, *tùm* Commune, *tùm* Würtembergicum, eâdem, cum Sorte, privilegiô *gaudent. num.* 5.

Fiscus, *ratione* canonis emphyteutici, *vel* publici censûs, *aut* publici Solarii (Boden-Zinses) *non minùs, quàm ratione* aliarum publicarum Pensitationum, *Jure Communi*, omnibus hypothecariis, *licet* anteriorem hypothecam habentibus, Creditoribus præfertur. *num.* 7. *& seqq.*

Aliud *tamen* in Dominis directis privatis *obtinet. num.* 12.

Ad contraria *remissivè* respondetur. *num.* 10. *&* 11.

Monasteriis, Civitatibus, *&* Pagis ex Contractu emphyteuticô, *vel* simili *debitæ* præstationes, *in* Ducatu Würtemb. *ex authentica* Serenissimi *interpretatione*, absolutô Prælationis privilegiô *gaudent. num.* 13.

Hypotheca *tempore* prior, *regulariter, quoque* Jure potior *habetur. num.* 16.

Hypotheca publica, *ratione* Modi *illam constituendi talis*, præfertur privatæ, *licet antiquiori. num.* 16.

Etiam Jus prælationis, ex *solâ* Temporis prioritate *competens*, Privilegii nomen *in LL.* gerit. *num.* 18.

Uxor, uni *saltem* ex *obærati sui* Mariti Creditoribus, *unà cum Maritô*, in solidum obligata, reliquis haud obligatur. *num.* 18.

Proponitur, *omnem ferè hujus Consilii paginam occupans*, Quæstio: An, *in substratô*, Debitoris obærati Uxor, insuper habitâ Renunciatione Acquæstûs *conjugalis ab ipsa factâ*, ad Residuum debiti, pro quô Ipsa, unà cum suo Marito, se in solidum obligavit, eatenùs, quatenùs ad plenam ejusdem restitutionem propria Mariti bona non sufficiunt, exolvendum teneatur? *num.* 17. *& seq.*

Adducuntur Rationes pro *sententiâ* negativâ. *à num.* 19. *ad num.* 60.

Primò, *quòd* maritus omnes *tres, ex quibus hoc Debitum enatum*, Contractus solus inierit. *num.* 19.

Maritus, ex suis contractibus, Uxorem *suam, quôvis modô, & pro lubitu* obligare *non potest. num.* 20.

Secundò, *quòd* Uxor, *ex hisce Contractibus*, nullam *neque* per se, *neque* quà Socia, utilitatem *perceperit*, *imò* ne rerum quidem *per eosdem* acquisitarum videndi copiam *habuerit. num.* 21.

An ejusmodi Debitum *verè* sociale, *vel* in communem conjugalis Societatis utilitatem *contractum, nihilominùs* dici *queat*? *num.* 12.

Tertiò, *quòd omnis, in proposito*, ab Uxore, *pro Maritô, ratione hujus Debiti*, suscepta Obligatio in speciem, *tùm* ex capite coactionis, *tùm & aliis* ex causis *invalidæ, & ipso jure* nullius pro Maritô Intercessionis, *in effectu, incidere videatur. num.* 23. *& sqq.*

Quænam Requisita ad *inducendam* validam Uxoris pro suo Maritô, *vel* similitaneam *ejusdem* cum Marito obligationem, *de* Jure Würtembergico *sint necessaria? num.* 23.

An, aliquô *saltem illorum* Requisitorum deficiente, obligatio *eapropter*, semper, *&* omni casu, *in totum sit* nulla? *num.* 23.

Violenta consensûs Uxoris *in contractum, à Marito ineundum, vel initum*, Extorsio *omnem ab illa factam* promissionem, *vel prorsùs* nullam, *vel ad minimum* periculo rescissionis obnoxiam reddit. *num.* 25.

An *ad istum effectum, ut etiam* Uxor ex contractu, quem *ipsa* unà cum Marito iniit, *efficaciter* conveniri *queat*, Versionis *in communem familiæ utilitatem* probatio necessaria *sit*? *num.* 26. *& sqq.*

An conjugalis bonorum Societas excludat beneficium Sti Vellejani? *num.* 27.

In investigandâ cujusvis Contractûs *tùm naturâ, tùm efficaciâ, ejusdem* initium *primariò* respici *debet. num.* 31.

Quarta Ratio, *pro Uxore hîc allegata*: *Quòd* prætensa Beneficii novæ Constitutionis *in Auth. Si qua mulier &c.* ad baculum judiciarium, durch Angloben an aydes statt / loco jurisjurandi *ab Uxore facta* Renunciatio *hactenùs* nondùm satis *videatur* probata. *num.* 32. *usque ad num.* 42.

Renunciatio *mododicti Beneficii de* Jure Communi, *per* corporalis Jurisjurandi præstationem, *fieri debet. num.* 33. *&* 41.

Hinc, eô jure, non sufficit, *Uxorem* sub fide Christianâ, an Eydes statt / promittere, *quòd ipsa* Creditori de propriis facultatibus satisfacere *velit. num.* 34.

In Ducatu Würtembergico *sola* ad Baculum Judicii, locô jurisjurandi, *facta* promissio, *ad dictum effectum*, sufficiens *est. num.* 35. *&* 42.

Etiam multoties reiterata *Uxoris pro Maritô* Intercessio, ob defectum *corporalis* Jurisjurandi, Jure novô, *pro* nullâ *& invalidâ* habetur. *num.* 37.

Multi Uxorem, *se* cum suo Marito, *in unô eodemque instrumentô*, correaliter obligantem, ne *tunc* quidem, *quando*, pecuniam in ipsius præsentiâ Marito verè numeratam *esse*, probari *potest*, obligatam *existimant*; nisi simùl *ejusdem pecuniæ* in rem uxoris, *vel illius* Liberorum utilitatem *facta* versio demonstrari *possit. num.* 38. *& seqq.*

Etiamsi Uxor publica Mercatrix *esset. num.* 39.

Quinta Ratio: *Quòd* Uxor suum, *contra* damnosos *& inconsultos* Mariti Contractus, dissensum, multoties, *apertissimè* contestata *fuerit. num.* 43. *usque ad num.* 47.

Nemo *ex Condominis, vel Sociis*, in re communi, invitô alterô, aliquid facere *potest. num.* 44.

Contradictio unius Socii majorem vim *habet, quàm* plurium Concessio. *num.* 45.

Semper conditio Prohibentis, *præ cæteris*, melior *existimatur. num.* 46.

An *hæc doctrina* etiam inter Conjuges, quoad bonorum societatem, *locum obtineat? num.* 47.

Aliud *est* tacere, *&* aliud expressè contradicere. *ibid.*

Sexta Ratio: *Quòd etiam*, Uxorem, pro debitis, per solius Mariti *summè improvidam, omniumque judicio damnosissimam negotiationem, atque ità vel maximè per* latam *illius* Culpam contractis, obstringi *debere, ipsi* Æquitati *admodùm* inconveniens *videatur. num.* 48.

Septima Ratio: *Quòd* Maritus omnem *ex mododicta negotiatione, subindè, redactam* pecuniam *semper* penes se solum retinuerit, eamque, *per plures quandoque menses domo suâ* absens, ludendo, heluandoque, solus *iterùm* consumpserit. *num.* 49. *ad num.* 54.

Æs alienum, per periculosam, *omniumque prudentum judiciô* damnosam Mariti negotiationem, contra Vxoris *& Amicorum* dehortationem, prætensivè *tamen* in *communem* Societatis utilitatem *contractum, an* pro Debito sociali haberi possit? *num.* 50. *& sqq.*

Maritus *princeps*, *&* principalis *totius* familiæ administrator, *itemque conjugalis* bonorum Societatis administrationi *quasi* præpositus *habetur. num.* 51.

An *idem*, modô proximè notatô contrahendo, *vel negotiando*, præpositionis suæ limites *debitè* observasse *dici queat? num.* 51. *&* 53.

Maritus pecuniam ex Contractibus, in *communem* Societatis utilitatem *initis, redactam*, ludendo, *heluando, vel* simili modo *consumens*, utrum Creditori, *vel potiùs* Sociæ Vxori noceat? *num.* 52.

Octava Ratio: *Quòd, suppositâ quoque Obligationis, de qua hîc quæritur, validitate*, Vxor *tamen non in solidum; sed* duntaxat pro rata sociali obstricta *videatur. num.* 54. *usque ad num.* 69.

Si plures Socii *cum extraneô* simul contrahant, *tunc* singuli *duntaxat* pro ratâ tenentur. *num.* 55.

Idem *etiam*, inspectâ *tùm* Juris Communis, *tùm* Würtembergici *veritate*, quoad Conjuges bonorum socios, *obtinet. num.* 56. *& sq.*

Licet aliter *sentiat* Christophorus Besoldus. *num.* 57.

Quid si Vxor, *cum Marito*, sese in solidum obligaverit? *num.* 59.

Intercessio Vxoris pro Maritô, *regulariter*, ipsô jure *omnimodò* nulla est. *num.* 60.

Afferuntur *& præferuntur* Argumenta pro affirmativâ *superiùs adductæ Quæstionis* decisione, *quòd nimirum obærati, de quô quæritur, Debitoris Uxor, insuper habitâ Acquæstûs conjugalis Renunciatione ab ipsâ factâ, ad exolvendum Debiti quæstionis plenum Residuum, de jure, teneatur, efficacissimè militantia. num.* 61. *usque ad num.* 251.

Horum *Primum, & sequentium quasi præparatorium est, quòd* hoc Debitum *à Marito statim sub initium Ipsius conjugii, sicque* eo tempore, quo tùm de ipsius in negotiando imperitia, *tùm* prodigalitate, *tùm erga nonnullos juniorum Creditorum ex post demùm commissâ* Fraudulentiâ, nemini adhucdùm constiterat, *isque* nullô *adhuc* ære alienô laboraverat, *atque adeò minimùm* ex parte Creditoris, optimâ fide contractum *fuerit. num.* 61. *usque ad num.* 68.

Quando Creditor, tempore Contractûs, nondùm scivit, *vel scire potuit*, quòd Maritus *pecuniam, vel* rem *à se emptam*, malè collocaturus, *vel planè* dilapidaturus *sit, tunc nihilosecius* Vxorem, ex Mariti Contractibus, convenire *potest. num.* 66. *& seq.*

Dolus, *vel* Culpa Mariti, *ceu conjugalis bonorum societatis Præpositi, justiùs* Vxori, *quàm* Creditori, bona fide, *in communem Societatis utilitatem, cum illô* contrahenti, imputatur. *num.* 67.

Quando Debitoris *in negotiandô* Imprudentia, Prodigalitas, *&* Fraudulentia, *etiam frequenter &* quotidiè cum ipsô conversantibus, serò *demùm* innotuere, *tunc earundem* Ignorantia *ipsius* primo *&* extraneo Creditori nulli *prorsùs* præjudicio *esse potest. num.* 68.

Secundum *in eô consistit, quòd hoc* Debitum, *à Marito*, in utilitatem suæ lanionio-cauponariæ professionis, *sicque indubitatò* gemeiner Haußhaltung zum besten und vorstand / *contractum, adeoque Debitum verè* sociale *sit. num.* 69. *usque ad num.* 107.

Vxor ex omnibus, à Marito, *Societatis bonorum conjugalis nomine*, gemeiner Haußhalttung zu nutzen / *initis* Contractibus, *& quidem* ex primo *ipsorum* momento, *efficacissimè* obstringitur. *num.* 71.

Æs alienum Sociale, *ab utroque Conjugum solvendum, etiam jure VVürtembergico, illud omne dicitur, quod* ex tali causâ *venit*, cujus commodum principale ipsi Societati cedit, *&* ad connubialem Acquæstum pertinet. *num.* 72. *& seqq.*

Ad hunc effectum, ut Debitum *dicatur* sociale, *non requiritur, ut* rebus, ex causâ talis Debiti *comparatis*, Vterque Conjugum, *constante conjugio*, æqualiter utatur, *vel* de illis *disponendi &* communiter negotiandi facultatem *consequatur. num.* 73. *& seq.*

Multò minùs *ad eundem* necessarium *est, ut* Contractus *vel negotium, in communem Societatis utilitatem directum, præcisè* in præsentiâ Uxoris ineatur. *num.* 75. *& seqq.*

Maritus suæ familiæ Princeps, *hujusque gratiâ contractæ* conjugalis Bb. societatis Administrator *& quasi* Præfectus *est. num.* 76.

Hinc omne *illud, quod ipse* suâ operâ *&* industriâ acquirit, *etiam ejus* Uxori, *tàm* quoad dominium, *quàm* possessionem, pro parte indivisa, *confestim* acquiritur. *num.* 77.

Etiamsi Maritus (*intellige* secundum Jus Würtembergicum.) *hujusmodi*

Contractus, propriô nomine, *celebraverit*, *& aliquid*, *quod aliàs ad hanc Societatem pertinet*, *ex illis quæsiverit*. *num.* 78. *& seq.*

Hinc vicissim quoque Uxor ex ejusmodi Contractu, Ipsâ *licet illius planè* nesciâ *inito*, *nihilominùs alterius* Debitrix *efficitur*, *&* ad omne, *exindè proveniens*, Æs alienum, pro ratâ, *solvendum* obligatur *haud dubiè*. *num.* 80. *& seq.*

Ad constituendum Debitum Sociale *hoc solum sufficit*, *quòd* res ex illô acquisita utrique Conjugum, *confestim*, *tùm quà dominium*, *tùm quà possessionem*, communis *reddatur*. *num.* 82. *& seq.*

Tametsi Debitum *aliquod* invitâ & contradicente Uxore *contractum sit*; *tamen*, *dummodò illud* in communem Societatis utilitatem *sit factum*, *nihilominùs* pro Sociali habendum. *num.* 84.

Neque Creditor, *hoc casu*, Versionem *in rem & utilitatem communis Societatis* specificè demonstrare *tenetur*. *num.* 85. *& seqq.*

Æquè ac in *tali etiam* casu, *quando* Maritus *in communem quidem Societatis utilitatem contraxit*; *sed deindè* pecuniam, *&c. exindè receptam* heluando, *vel* aliter dilapidavit, Creditori *petenti*, *ut debitum illud ex communi acquæstu*, *vel ex aliis amborum Conjugum propriis bonis solvatur*, specifica Versionis probatio *pariter* nullatenùs incumbit. *num.* 86.

Dolus à *cujuscunque* Societatis quæstuariæ præfectô, in rebus *ipsius* administrationi *concreditis*, quomodocunque commissus, *potiùs* sociis præponentibus, *quàm illis*, *qui cum ipsô bona fide contraxerunt*, *& non saltem ipsius*; *sed etiam reliquorum Sociorum personas & bona communia in oculis habuerunt*, officere debet. *num.* 87.

Hæc doctrina *etiam* Conjugibus, *ceu* quæstuariis *bonorum* Sociis, applicatur *rectissimè*. *num.* 87.

Inutili & superfluâ Probatione nemô *est* onerandus. *num.* 88.

Ad legitimandum Debitum Sociale *sufficit*, *si* Creditor probet, *Maritum* Societatis causâ, *sive* in verisimilem ejus utilitatem, *pecuniam vel aliam* rem accepisse. *num.* 89.

Hinc etiam, *si* Maritus, Societatis causa, *es alienum contraxerit*, *licet* Eventus non responderit, *&* pro speratô Lucrô Damnum *indè* secutum *fuerit*; *tamen* Debitum *manet* sociale. *num.* 90.

Idque sive Casu fortuitô, *sive* Mariti imprudentiâ & culpâ *damnum illud acciderit*. *num.* 91.

Licet Ædes, quarum *comparandarum*, *vel noviter exstruendarum* gratia, Maritus *mutuam pecuniam accepit*, *mox iterum* in cineres redactæ *fuerint*; *tamen* pretium *pro illis debitum*, *vel* Mutuum *earum causâ contractum*, ab utroque Conjugum, solvi *ac restitui debet*. *num.* 92.

Idem dicendum, *si* Marito pecunia, *ex Venditione rerum socialium redacta*, per furtum *vel* rapinam, *domi*, *vel foris*, *rursùs fuerit* ablata. *num.* 93.

In rem alterius Versum, *in jure*, *id omne dicitur*, *quod* in necessitatem, *vel* utilitatem *ipsius* expensum, comparatum, *vel* acceptum *est*. *num.* 94.

Tametsi res, *eo fine comparata*, posteà Casu perierit, *nec effectivè eò impensa vel consumpta probari possit*. *num.* 95.

Quibus casibus Procurator mandati *habet* actionem, *&* Negotiorum Gestor *actionem* negotiorum gestorum, *in illis etiam aliquid* in rem alterius Versum *esse rectissimè dicitur*. *num.* 96.

Tùm Procurator, *tùm* Negot. Gestor mododicta Remedia, *cum pleno effectu*, *sine dubio tunc* intendere *valent*, *quando* negotium, *ab ipsis*, ex necessariâ *vel* utili ratione, *inchoatum & susceptum ostendi potest*. *num.* 97.

Si Oves, *vel aliæ pecudes*, communis quæstûs gratia, in Galliam, *ut ibi carìus vendantur*, missæ, per Luem, *inter ejusmodi pecudes*, ibi grassantem, *intereant*, *totum illud* Damnum *utrique Conjugum* commune, *&* sociale *est*. *num.* 98.

Quan-

Quandocunque Maritus, *conjugalis bonorum* Societatis causa, *seu in speratum* rei familiaris augmentum & commodum *debita contraxit*, pro iisdem *solvendis etiam* Uxor *ipsius est* obligata; *sive quaratur* de Societatis *hujus* necessitate, *sive* utilitate. *num.* 100.

Socius, circa negotia Societatis, *semper* mandatum, *ab alterò*, habere *jure intelligitur. num.* 101.

Sufficit, negotium, *ex quò tale Debitum sociale processit*, ex primâ Socii conjugalis intentione, utiliter gestum *esse*, *etiamsi* effectus *ei planè* non responderit. *num.* 102.

Etiam Statuta, *quibus* æris alieni, *durante* matrimonio, contracti, solutio utrique Conjugi imponitur, *ità passim DDres interpretantur, quòd, si quidem* Maritus in sui solius utilitatem *contraxerit*, Uxor *pro illo* haudquaquàm *teneatur*; Sin *autem* Contractus *ab illo celebrati*, ex bona ipsius intentione, in communem Societatis utilitatem *fuerint* directi, *tunc* ambo *Conjuges* ex tali, *ceu* verè sociali, Debito obligentur *indubiè. num.* 103. *& seqq.*

Ad fundandum Debitum sociale *non sufficit*, Contractum *constante societate Bb. conjugali fuisse initum*; *sed & porrò requiritur, ut ille quoque* ratione communis utilitatis *fuerit initus. num.* 104.

Omne Damnum, *quod* ex causâ Societatis, *&* Juris maritalis *accidit*, commune *est. num.* 105.

Etiam Jure Würtembergico Uxor, *ex* contractibus Mariti socialibus, *statim*, pro parte dimidia, *efficaciter* obligatur. *num.* 106.

Tertium, *proximè præcedentis consecutivum*, Argumentum *est*, *quòd*, *quia* Uxor Debitoris *in substrato*, *unà cum suo speciali Curatore*, *debitum sociale quæstionis solvere*, *ex annuo intervallo*, *promiserit*, illa, ad dimidiam ejusdem solutionem, *etiam* ex titulô Constituti, *& quidem hactenùs* Debiti proprii, *validissimè Creditori sit* obligata. *num.* 107. *usque ad num.* 115.

Uxor, *cum Marito*, sua propria Debita *solvere promittens*, pro suô Maritô intercessisse *dici haud potest. num.* 108.

Debita socialia, *pro parte dimidia*, Uxoris sunt propria. *num.* 108.

Etiam Mulieres de Constituto *tenentur*, si non interceserint. *num.* 109.

Quando Fœmina *suum* proprium Debitum constituit, *tunc neque* Senatusconsulti Vellejani, *neque* novæ Constitutionis *dispositio locum obtinet. num.* 110.

Idem dicendum, *si illa* prima *quidem* facie alienam, *in* rei *tamen* Veritate suam *propriam* Obligationem *suscipiat. num.* 111.

Si Maritus, *&* Uxor ob talem rem, mutuam *recipiant* pecuniam ex quâ *si Creditor pecuniam non dedisset*, majus damnum ipsa Mulier passura fuerat, Scto Vellejano nullus *est* locus. *num.* 112.

Sin *autem* in aliquam *v. g.* emtionem *mutua pecunia accipiatur*, *tunc solùm* pro dimidia Uxoris parte *ejus sanctio* cessat. *num.* 112.

Quando Mulier mandati actione *obligata est*, *tunc* in rem suam obligari *videtur*, *& propterea* excluditur. *num.* 113.

Quoad Debita *verè* socialia, à solo *quantumvis* Marito, contracta, Uxor neque Scti Vellejani, *neque* Novæ Constitutionis beneficio *juvatur. num.* 114.

Quartum, *in substratô*, *pro Creditore*, *militans* Argumentum *est*, *quòd ad fundandum* Debiti Socialis Constitutum, *ex parte Uxoris*, nec alterius *specialis* Curatoris adhibitio, neque jurata, *vera*, *vel quasi* Scti Vellejani, *aut* Beneficii Novæ Constitutionis Renunciatio necessaria; *sed solius Mariti & Uxoris consensus ad istum effectum sufficiens sit. num.* 115. *usque ad num.* 134.

Quando Maritus & Uxor simùl *cum aliquo tertiô* contrahunt, tunc *illa regulariter*, *etiam secundum* Jus Würtembergicum, nullo *aliô* Curatore opus habet. *num.* 116. *& seqq.*

Si summa C. florenos excedat, *& simùl* suspicio *adsit*, Uxorem, vi metuve, *aut* dolosâ Mariti persuasione, *ad Contractum* inductam *esse*, *tunc* isto Jure, *non saltem* alterius Curatoris Consensus; *sed etiam* Judicis cognitio *requiritur*. *num.* 116. *& seqq.*

Quibus casibus, Maritus, *ad dictos Effectus*, *habeatur* suspectus? *n.* 117.

Argumentum à Contrario, *in Legum & Statutorum interpretatione*, *est* efficacissimum. *num.* 118.

Exceptio supponit *&* firmat Regulam *in contrarium*. *num.* 118.

Maritus in Foro *tùm* Saxonico, *tùm* Würtembergico, legitimus Uxoris *non saltem* Curator; *sed & universorum* illius bonorum (*exceptis receptitiis*) Administrator *est*. *num.* 119.

Vxor *ad solvendum* æs alienum sociale, *à se & Marito contractum*, *tenetur*; tametsi ipsa nullum alium *adhibuerit* Curatorem. *num.* 120.

De Statuto, Curatoris consensum *in* Contractibus Mulierum requirente, *communis* Practicorum traditio *hæc est*, *quòd* Maritata, *quando non cum Marito*, *neque in ejus commodum contrahit*; *sed* cum extraneo, aliô Curatore non opus *habeat*; *sed* solius Mariti consensus *sufficiat*. *num.* 121.

Ubi nulla *est* Mulieris Intercessio, *ibi* nulla *quoque* Sc̃ti Vellejani, *vel* Beneficii novæ Constitutionis Renunciatio pedem figere, *nedùm* exigi *potest*. *num.* 123. *in fine. juncto. num.* 130.

Non-entis nulla *sunt* Accidentia, *nulla* Affectiones. *num.* 124.

Ut Uxor juratò, *vel*, *in terris VVürtemberg.* locô Jurisjurandi, *ad hunc Judicii*, factâ promissione, Beneficio Novæ Constitutionis *in Authentica*, *Si qua mulier. Cod. ad Sc̃t. Vell.* renunciare *necesse habeat*, oportet, ut ipsa, pro suô Maritô, verè intercesserit, *sicque* pro ipsius solius propriô Debitô, se, *vel sua* bona obligaverit. *num.* 125.

Quando Uxor *ad* sui proprii, *seu talis* Debiti, *ad quod* Ipsa, *vel* Sola, *vel*, *tanquàm* Socia, pro rata, *v. g. dimidia*, *tenetur*, solutionem *sese obstrinxit*, *tunc*; *ut* omnis Intercessio *totaliter* exulat; *ità etiam* Beneficium novæ Constitutionis, *ceu notoriè solas pro Maritô*, *solitariè obligatô*, *factas Intercessiones pro objectô habens*, *similiter* exulat, *& dehinc quoque ejus* Renunciatio *planè Domitiana & ridicula est*. *num.* 126.

Id, quod non est, nullam *quoque recipit* affectionem. *num.* 127.

Quando ambo Conjuges, in *connubialis* Societatis utilitatem, simùl cum tertio contrahunt, *tunc etiam* uterque *ad illud solvendum* æqualiter obligatur. *num.* 129.

Neque Beneficium Sc̃ti Vellejani, *aut* Novæ Constitutionis *hîc aliquid* operari *potest*. *num.* 130.

Ad cessationem *tùm* Sc̃ti Vellejani, *tùm sæpius allegatæ* Novæ Constitutionis Beneficii *nihil refert*, *sive* Uxor, ab initio *statim*, cum *suo* Marito, unà & simùl, *cum Tertio* contrahat, *& exindè* obligetur; *sive* ex Contractu, à solo *quidem* Marito; *sed* in communem *Societatis* utilitatem, *cum Tertio* inito, *juxta Societatis bonorum conjugalis naturam*, *quam etiam de Jure VVürtemberg. habet*, illicò obligata, *unà cum Marito*, per speciale Constitutum, *ex aliquo intervallo*, sese *porrò* obstringat. *num.* 131. *& seqq.*

Prætor, dùm, *Edicto suo*, Constituta *consensu facta* custodit, naturali Æquitati favere *verissimè dicitur*. *num.* 133.

Fidem *alteri datam* fallere grave *reputat Prætor*. *num.* 133.

Quintum *affirmativæ Decisionis* Argumentum *hoc constituit*, *quòd*, per *superiùs relatum solennissimum Debiti quæstionis* Constitutum, uterque Conjugum *adeò* pecuniæ constitutæ Reum sese fecerit, *ut non solùm* Maritus; *sed etiam* Uxor, *non obstante Acquæstuum ab ipsa facta Renunciatione*, *vel* actione empti venditi, *vel* de constitutâ pecuniâ, *efficaciter* conveniri queat. *num.* 134. *usque ad num.* 157.

Hac Juris doctrina, *quòd* Uxor, Acquæstui connubiali, suique Mariti

Hære-

ditati, *& exindè sibi debitæ* Portioni Statutariæ renuntiando, *se* ab ære sociali eximere *valeat*, in *omnibus his* casibus, *ubi* Uxor *vel* Sola, *puta sine Marito; veruntamen cum alterius legitimè constituti* Curatoris *consensu*, *vel* unà cum Marito, *vel* simpliciter, *vel* in solidum, (*modò non* pro Marito) *sese alteri* obligavit, officium *suum* perdit. *num.* 138. *& seqq.*

Creditoribus Uxoris jus *semel legitimè*, contra illam, quæsitum, ex sola *illius* Renunciatione, invitis *haudquaquàm* auferri *potest. num.* 141.

Sicut ab initio *omnes* Contractus liberæ *sunt* voluntatis; *ità illi*, ex postfacto *ejus* necessitatis *sunt*, *ut obligationi ex illis contractæ*, invito Creditore, renuntiare *possit nemo. num.* 142.

Novum non est, *ut*, *quæ* semel utiliter constituta *sunt*, licet casus subsequatur, à quo *ista* initium capere haud potuissent, nihilominùs durent. *num.* 143.

Quando Uxor, se, *unà cum suo Maritò*, in Instrumentô debendi nominari, *passa est*, *tunc* Renunciatio *conjugalium lucrorum* ab Obligatione *& executione ipsam* non liberat. *num.* 144.

Mulier non *gaudet* Sćto Vellejano, *quando se* obligat in rem propriam. *num.* 145.

Nec *etiam*, *quando* se obligat in rem communem, *quam* sua interest totam conservari. *num.* 145.

Quod ità Commune *est*, quodammodò meum *dici potest. ibid.*

Modò adducta *Juris* definitio *etiam* in Forô Würtembergico, *absque dubitatione*, *locum sortitur. num.* 146.

Textus in Provinc. Würtemb. *in* Part. 1. Tit. 76. §. Nicht weniger. *de qualibus casibus veniat exaudiendus? num.* 147.

Hujus generis statutariæ dispositiones, *quòd nimirum* Renuntiatio Acquæstûs Conjugalis Uxorem ab iis *saltem socialibus* Debitis immunem *præstet*, in quæ ipsa, *vel* sola, *vel* cum Marito, specialiter non consensit. *etiam in* Palatinatu, Comitatu Solmensi, *&* Civitate Francofurtana *similiter obtinent. num.* 146.

Si Uxor *se non statim cum Maritô obligaverit*; *sed demùm* post aliquot menses, *vel* annos, ad instantiam Creditoris, Mariti facultates suspectas habentis, *pro* Debito maritali *clancularìè contracto*, *sese obstringat*, *tunc ipsam* Creditoris talis fraude inductam *hoc feciisse* præsumendum, *ac propterea* ad beneficium Sćti Vellejani, & Novæ Constitutionis, *vel*, *si huic renuntiaverit*, *ad* Restitutionem in integrum *admittendam esse*, *rectè statuit Grivellus. num.* 149.

Inter hunc *tamen*, *&* substratum Casum *non unum*, *neque exigui momenti* discrimen *intercedere*, *eaque de causa* ab unô ad alterum concludi non posse, *operosè ostenditur. num.* 150. *usque ad num.* 156.

Quæ in omnium oculis *&* palàm, *imò* cum publici Officialis, *&* totius Judicii *syncerâ & candidâ* approbatione, *peracta sunt*, *regulariter*, *nullam* fraudis *vel* doli suspicionem *admittunt. num.* 152.

Creditor *ab* initio solius Mariti fidem *secutus*, *si dein* hujus facultates suspectas habens, post aliquot *demùm* annos, Uxorem *sibi adhuc* obligari *velit*, *id* versus Maritum, *eo animo*, *ut* Uxorem beneficio consuetudinis *& futuræ* Renunciationis excluderet, procurâsse *censetur. num.* 153.

A diversis mala *fit* illatio. *num.* 155.

Sextum *affirmativæ decisionis* Argumentum *hoc est*, *quòd* sæpememorata Uxoris pro Debito *Q.* Obligatio *etiam in vim* veræ *&* legitimæ intercessionis pro Marito *validissimè propugnari possit. num.* 157. *usque ad num.* 207.

Idque tùm ex hâc *omnium* palmariâ ratione, *quòd ipsa* hanc, *juxta* sæpiùs *dicta*, *pro parte socialem*, Obligationem *non nisi* de *sibi competentibus*, Vellejani *nimirum* Sćti, *&* Novæ Constitutionis, beneficiis *sufficientissimè* munitorata, *&* sub præviâ, per Promissionem, locô Jurisjurandi, ad baculum judi-

judiciarium, mit Angloben an Eydes statt / *factâ horum* solehni Renunciatione, *liberô* animô *& consensu*, in solidum *subierit. num.* 165. *& seqq.*

Tùm ex hisce ulteriùs in Facto concurrentibus, *istam* primam *Rationem multùm* roborantibus, *summi ponderis Circumstantiis, quòd videlicet hoc ipsum* (1) cum alterius *legitimè constituti* Curatoris specifico consensu; (2.) sub *Ipsius* Serenissimi Principis, *ejusdemque* jurati Præfecti, *& porrò alterius inferioris Officialis, seu* Sub-Præfecti, Raisigen Schultheissen / totiusque Judicii, plenissimè *& exactè* de omnibus informatorum, *respectivè clementissima* concessione, authoritate & approbatione *peractum*; *& in majorem horum omnium fidem* (3) à publico Judicii Actuario, ad simultaneam Utriusque Conjugis, in scriptis *factam*, rogationem, *solenne &* publicum Instrumentum *desuper* confectum; *hocque ipsum* (4.) præter Loci Præfectum, *&* Sub-Præfectum, duosque Consules, *non solùm* à Marito; *sed & ipsâ* Uxore, *ejusdemque* Curatore dativo, *specialiter* subscriptum *fuerit. num.* 158. *& seqq.*

Quando Conjuges mutuam pecuniam *eô fine* accipiunt, ut æs alienum Mariti proprium *exindè* solvatur, *simùlque in* unô eodemque instrumentô, *vel* simpliciter, *vel* singuli in solidum *ad restitutionem ejus* sese obligant, *tunc* solus Maritus *exindè obligatur*; Uxoris *verò* obligatio *ipsô jure* nulla *est. n.* 168.

Uxor, *in talibus terminis*, contra *expressam tùm* Juris communis, *tùm* Würtembergici dispositionem, verè intercedit, *& per consequens* tale Debitum ex solius Mariti facultatibus *solvendum. num.* 169. *& seqq.*

Quando Uxor, *vel* unà cum suo Maritô, *in eodem instrumento*, pro Debito solum Maritum concernente, mediante corporali Jurejurando, *vel, juxta consuetudinem loci*, Promissione ad baculum judiciarium, *se* in solidum obligat, *vel* sola, *in* singulari *aliquo* instrumento, simili modô, *seu* fidejubendo, *seu* constituendo, *seu* expromittendo, se *vel sua* bona *sub* dicto vinculo, *ejus gratia* devincit, *tunc neque* exceptio Scti Vellejani, *vel similis, neque* Nullitatis *Uxori competit. num.* 172.

Non quidem inspectô Jure Justinianeô; *Attamen* Canonicô *&* Usu forensi. *num.* 173. *& sq.*

Idem dicendum, quando Uxor *non quidem in specie Beneficio Vellejani Scti, & Authenticæ, Si qua mulier. Sed tamen* in genere omni Legum auxilio, allen Weiblichen Behelffen / *vel etiam de illis* non satis admonita, *seu* certiorata, *mediante* Juramento, *vel* loco illius factâ *Promissione*, renunciavit. *num.* 175. *& seq.*

Si ad excludendum, *tùm* Scti Vellejani, *tùm* Novæ Constitutionis, *Beneficium, sola Uxoris, pro Marito*, mediante Juramento, *vel alia ejusdem* vices explente Promissione, *in genere facta* Intercessio *sufficit, tunc multo magis tàm specialis &* tot prægnantissimis, *quales in Casu substrato, juxtà præcedd. num.* 158. *& seqq. occurrunt*, circumstantiis vallata Intercessio *ad dictum effectum* sufficiens *erit. num.* 177.

Renuntiatio *Scti Vellejani & Beneficii novæ Constitutionis* ab Uxore, *vel* per *suum* Curatorem præsentem, *vel* Judicii Actuarium *satis* certiorată, sub præstatione & promissione fidei, loco Jurisjurandi, mit Angloben an eines leiblichen oder geschwohrnen Eydes statt an den Gerichts-Stab / *facta eundem* in foro Würtembergico *producit effectum, quem* de Jure Communi corporalis & solennis Juramenti præstatio. *num.* 179.

Simultaneus omnium *&* singularum, *num.* 158. *& seqq. descriptarum*, Circumstantiarum *in substratô* Concursus, *ex Actis, speciatim & distinctè* ostenditur. *à num.* 180. *usque ad num.* 188.

Instrumentum *sub Ipsius Serenissimi* Principis, *duorumque* juratorum Officialium, *&* totius Judicii *autoritate, directione, atque approbatione. ab aquè* jurato Judicii Actuario *confectum*, omnium maximè *& justissimè pro* publico *&* solenni Instrumento *habetur. num.* 189.

Etiam in terris Würtembergicis Grammatei *&* Actuarii *non minùs, quàm* publi-

publici Tabelliones, *seu Cæsarei Notarii*, publica Instrumenta conficere *valent. num.* 190.

Hodiè plerumque ad Instrumenta publica *conficienda constituuntur* Personæ publicæ juratæ, die geschworne Stadt- und Ampt-Schreiber. *ibid.*

Pro Instrumentô publicô *tamdiu* Veritatis *militat* præsumtio, donec contrarium *legitimè* probetur. *num.* 191.

Uxor, Debiti socialis *solutionem*, in solidum, *sive* cum Marito, *sive* Sola, *promittens*, *in casu*, *si Mariti bona non sufficiant*, etiam ultra socialem dimidiam *tenetur. num.* 192.

Instrumentum, *ab aliquo* recognitum, plenam, *adversus ipsum*, fidem *meretur*, *illudque* producens *suam intentionem* plenariè probasse *dicitur. num.* 193.

Tale Instrumentum etiam mortuis testibus *subsistit*, nec de fide *& veritate* ejus *ampliùs* dubitare *licet. num.* 194.

Scriptura recognita *pro* Instrumento publico *haberi debet. num.* 195.

Instrumentum publicum *dicitur* Probatio probata, *&* non demùm probanda. *num.* 196.

Item Veritas evidens, Probatio notoria, nulla ulteriore indigens discussione. *num.* 197.

Ad Exceptiones Vis & Metûs, *itemque* omissæ *tùm præambula Uxoris* Certiorationis, *tùm etiam Ipsiusmet* loco jurisjurandi, ad baculum judicii, *& coram* totô Judicio *faciendæ* Promissionis, *à Debitoris Uxore propositas*, *incidenter*, *maximam tamen partem* remissivè, respondetur. *num.* 199. *usque ad num.* 207.

Ad publici, *præsertim pluribus* aliis adminiculis suffulti, Instrumenti plenam, *quam facit*, fidem convellendam *hujus generis* Testimonia, *si videlicet Testes dicant:* Sie können sich nimmer erinnern / seye schon Neun Jahr / seit daß dises geschehen: Er könne nicht so lang gedenckhen / *nullatenùs sufficiunt. num.* 206.

Ut testium depositiones adversus Instrumentum publicum *fidem mereantur*, *oportet*, *ut illæ* contentis Instrumenti, *ceu* apertò falsis *&* in rei veritate nullatenùs fundatis, positivè, concludenter, necessariò, *atque* indubitanter contradicant. *num.* 206.

Septimum *contra Debitoris Uxorem*, *in substrato*, *militans* Argumentum *est*, *quòd*, *si ipsa Debiti quæstionis solutionem non* in solidum *in suam quoque personam recepisset*, ipsa *sine dubio*, ex jamjam contra suum Maritum, ratione *ipsius hujus Debiti*, decretâ executione & incarceratione, longè majus Incommodum & Detrimentum, in re familiari, passura *fuisset. num.* 207. *usque ad num.* 214.

Fœmina, *licet pro solutione* Debiti Socialis *sese* expressè in solidum *obliget*; *tamen*, *regulariter*, pro parte *solummodò* dimidia, *cum effectu*, *tenetur*; quòad alteram *verò sine dubio gaudet* beneficio Scti Vellejani. *num.* 207. *& seq.*

Aliud *dicendum*, *si* se obliget in rem communem, quam etiam sua interest totam conservari. *num.* 208.

Veritas Septimi *hujus* argumenti, quoad hypothesin, ex Actis *probatur & dilucidatur. num.* 209. *& seqq.*

Carcer, *omnium judicio*, mala *est* mansio. *num.* 211.

Quando Uxor, in causâ Societatis, ex aliquâ rei familiaris Necessitate, *se*, *cum suô Maritô*, in solidum *obligat*; *& quidem in tali Familiæ statu. ut*, si ipsa hoc non fecisset, majus Damnum exindè passura fuisset, *tunc etiam ipsa Creditori* in Solidum *cum effectu tenetur*, neque *vel* beneficio Scti, *vel* Novæ Constitutionis, *in talibus terminis locus patescit. num.* 212. *& seq.*

Adducuntur *hanc in rem* duo Exempla. *num.* 212.

Octavum Argumentum, *quod ex præcedenti Septimo nonnihil specialiùs*

formatum, in eo consistit, quòd ex hac ipsa Uxoris pro Marito Debitore, in solidum facta, Intercessione triplex *è contra* Emolumentum, *nempe* (1) Liberatio Mariti ab incommodo, *adversus ipsum* ad peram & saccum usque *jamjam* decretæ, Executionis; (2) Redemtio ejusdem *ab illi pariter, ad solutionem ultimi oboli usque, jamjam intentatæ* diuturnæ, *& non sine* maximo *tùm* Uxoris, *tùm* utriusque Conjugum familiæ existimationis detrimento, *perferendæ*, Incarcerationis *haud postremâ* Ignominiâ; *denique* (3) Salubertima, *aliàs certò pertimescendæ ipsorum, tùm temporis vixdùm cœptæ*, Oeconomiæ & Lanionio-Cauponariæ Negotiationis, *totalis &* omnimodæ Ruinæ Aversio *ad ipsam evidentissimè redundaverit. num.* 214. *usque ad num.* 222.

Debitor, *Jure tùm Communi, tùm VVürtemb. regulariter, tamdiu* in Carcere detinetur, donec solvat, *vel* bonis cedat. *num.* 216.

Adducitur, pro firmamento Octavi Argum. notabile Dnn. Jctorum Jenensium Præjudicium, *quô* Uxor, *quæ in terminis non adeò urgentibus*, Creditoribus Mariti, ne Fama ipsius periclitaretur, & Executio in ipsius bona fieret, *indemnitatem his formalibus promiserat*: Die Kirche *(scil. Creditrix)* solte bey ihrem Mann nicht zu kurtz kommen; Sie wolte es lieber Selbsten miſſen / *hôc insuper habitô, quòd illa* Beneficiis sibi competentibus, *neque* in genere, *neque* in specie *renuntiaverit; tamen* à beneficio Sct. Vellej. & Novæ Constitutionis prorsùs excluſa, *&* Ecclesia Creditrix, ipsi, *etiam* ratione dotis, *& exindè acquisitæ* antiquioris hypothecæ, *in bonis Mariti*, prælata *fuit. num.* 218. *& ſqq.*

Si Fœmina, ne ipsius Pater *à Judice condemnatus*, propter solutionem, vexetur, *aliquid liberaliter v. g.* promittendo, solvendo, *&c. pro illo fecerit, illa* Senatusconsulto Vellejano *pariter* uta non erit. *num.* 220. *juncto n.* 222.

Si etiam Uxor *sui* Mariti debitum *ideò suscipiat*, ne *etiam* Maritus, propter illud, vexetur, idem *multo magis* obtinere *censendum est. num.* 220. *& ſeqq.*

Inter Maritum & Uxorem major, *quàm* inter Patrem & Filiam, affectio *præsumitur. num.* 221.

Notatur aliud supremi Parisiorum Senatûs Arrestum, *quô ille*, ob cautionem ab Uxore apud Acta, Judicio sisti, pro Maritô, *eapropter* à Carceris molestiis *liberatô, præstitam*, Senatusconsulti Vellejani apices *pariter exulare jussit. num.* 222.

Nonum, *ad Beneficium tùm Sct. Vellej. tùm Novæ Constitutionis, in proposito, excludendum faciens*, Argum. *hoc est, quòd hac ipsâ* Uxoris, pro suo Maritô, *seu* jam incarceratô, *seu mox* incarcerandô *facta* Intercessio, *licet* nullo Juramenti, *vel huic aquivalentis* Promissionis, *& sub illis facta* utriusque Muliebris beneficii Renunciationis, *vel præviæ eorundem* Certiorationis, *firmamentô* roborata *sit, tamen à DDbus pro* irretractabili *communiter* habeatur. *num.* 223. *usque ad num.* 238.

Ad proximè notatum effectum nihil refert, *sive* Uxor pro Marito, *jam* incarcerato, *sive, juxta teneriem* suæ Obligationis *& naturam* Instrumenti guarentigiati, *sive in consequentiam jam latæ* Sententiæ condemnatoriæ, *sive talis à Principe profecti* Rescripti, *quô vel parata Solutio, vel tamdiu duratura Incarceratio, donec illa sequatur. Marito imponitur*, mox incarcerando, *se ipsam, vel sua bona obstringat. num.* 224. *& ſeq.*

Idem *dicendum, si ipsa, olutionem, licet intercedendo, eô fine promiserit, ut* Honor Mariti, *vel* utriusque Conjugis *sartus tectus præstetur. num.* 225. *in fine.*

Adducuntur Rationes hujus juris. *num.* 226. *& ſqq.*

Hujusmodi Intercessio *concernit* Pietatem, Marito, ab Uxore, *vi individuæ vitæ consuetudinis* debitam. *num.* 227.

Ob hanc *etiam* alia Beneficia Mulieribus *indulta* cessant. *ibid.*

Hinc

Hinc eandem quoque DDres, non malè, piam, *imò etiam* piissimam *passim appellant. num.* 228.

Hinc quoque, eandem ob causam, Alienatio fundi dotalis, *contra ordinariam Juris regulam, permissa est. num.* 228.

Intercessio Uxoris pro *suo* Marito incarcerato, *vel* incarcerando, *non ex planè Voluntariâ; sed* ex apertissimè necessariâ Causâ *provenire censetur. num.* 229.

Tales Causæ *similiter omnem* Muliebribus Beneficiis locum præcludunt. *num.* 229.

Idem dicendum, si Uxor pro aliquô aliô suorum Necessariorum è vinculis liberando *sese obligaverit. num.* 230.

Maritum, in carcere detentum, alendi necessitas, *cessantibus omnibus muliebribus Beneficiis*, Uxori incumbit. *num.* 230.

Licet Uxor ad intercedendum pro Marito, *utut* carceri mancipato, invita *cogi nequeat; si tamen de facto sic intercesserit, tunc exindè pronatam Sui Obligationem, nec* Senatusconsulti, *nec* novæ Constitutionis *auxilio convellere potest. num.* 231.

Causa pro Marito incarcerato, *vel* incarcerando intercedendi *non tàm aliena, quàm ipsiusmet* Uxoris *intercedentis* propria *censetur. num.* 2,3.

Sicuti Alienatio fundi dotalis, *itemque* Fideicommissi, etiam familiæ, pro Marito *tùm* ex hostibus *redimendo, tùm* ex Carcere *liberando, contra Regulam Juris*, valida *est*: *Ità quoque* Intercessio *ab Uxore* ex eadem causâ *facta non minùs* firma *censeri debet. num.* 234. *& seq.*

Tametsi in Contractu pro liberatione Mariti incarcerati, *vel* incarcerandi, *ab Uxore initô*, Solennitates, per Statutaria Locorum Jura, *aliàs in Mulierum Contractibus* observatu necessariæ, adhibitæ haud fuerint; *iste tamen, ex causa, propter quam celebratus est, favore, nihilominùs subsistit. num.* 236. *& seqq.*

Etsi Filiusfamiliàs, ex formâ Statuti, *obligari non possit* sine Patris consensu; *ejus tamen* Obligatio *nihilominùs sustinetur*, *si* pro Patre è carceribus liberando *subeatur. num.* 237.

Si debitum pro utriusque Sustentatione *contractum fuerit*, *Uxor*, *ad illud exolvendum*, fundum dotalem alienare *benè potest. num* 238.

Decimum, *proximè præcedentium multùm confirmatorium*, Argumentum *in hoc positum est, quòd hæc ipsa, de qua quæstio est*, Uxoris pro Marito à Carceris molestiis liberando Intercessio *ulteriùs* (1.) ad *enixum ejus* Matris, *in ipso* actu Intercessionis præsentis, consilium; (2) ad *specialem* Præfecti in loco informationem; *itemque* (3.) ad præambulam, *tùm* materni, *tùm* proprii Curatoris *ad litem, sub hisce specialissimis formalibus*: Daß / wann Sie sich einmahl zu diser Schuld bekennen / Sie solche alßdann bezahlen müssen / plusquàm decies factam seriam Dehortationem & Certiorationem; (4) coram juratô *Actuarii* Substituto; (5) mediante Promissione loco Jurisjurandi, *& quidem* (6) *adeò* maturato proposito facta *fuerit*, *ut, quamvis ipsa eandem facere* diu ante tergiversata *fuerit*; *tandem tamen, Matris potissimùm persuasione, reique necessitate commota*, sciens lubensque *in eandem non saltem de facto* consenserit; *verùm etiam ( ) mododictum* Actuarii substitutum, *una cum Marito sollicitè* rogaverit, *ut* ipsorum nomine Libellum supplicem, *quô mediante* veniam omnia sua bona, *tàm præsentia, quàm futura*, in securitatem *hujus* debiti, *& ex illo præstandarum* Usurarum, oppignorandi *à Principe impetrarent, quantocius conciperet num.* 239. *usque ad num.* 251.

Veritas *omnium* hatum Circumstantiarum, ex Actis, *specialiter fir-mat. num.* 243. *& seqq.*

Solennitates Statutariæ *non habent locum, quando* Uxor ex piâ causâ *se obligat. num.* 245.

Promissio loco jurisjurandi *ad baculum Judicii facta, in* Foro Würtemb.

ex inveterata Consuetudine, etiam ad solennem *tùm* Scti Vellejani, *tùm* novl Beneficii *in Auth. Si qua Mulier. indulti,* Renuntiationem *non minùs, quàm* corporalis Jurisjurandi præstatio, *sufficiens habetur. num. 246.*

Omne Juramentum, *quod* non vergit in dispendium salutis æternæ *personæ jurantis, nec* in Tertii præjudicium, *irrevocabiliter* servari *oportet. num. 246. in fin.*

Renunciatio novæ *potissimùm* Constitutionis beneficii, *tàm ex* Juris Communis, *quàm* Würtembergici *expressa sanctione, regulariter*, præcisè in locô Judicii *fieri debet. num. 247.*

Ad hunc autem effectum, ut Judicialis *seu* in loco Judicii *facta dicatur, non sufficit, si illa* coram aliquot saltem, *in hunc ipsum licet finem specialiter convocatis,* Scabinis, *vel solummodò coram* Judicio pupillari, dem Waisen-Gericht / *vel* coram Præfecto *in* ædibus ejusdem privatis, *vel denique, ad speciale hujus jussum,* coram solô Judicii Actuariô, in der Amptschreiberey / *præstetur. num. 248.*

Ab hac *tamen* Regulâ Renunciatio, in gratiam Mariti è carceribus liberandi *facta, sine omni dubitatione,* excipitur. *num. 249.*

Utrum quoad notabilem hanc Limitationem, *quòd videlicet Uxor, pro Marito incarcerato, vel incarcerando, ad illum liberandum, licet absque juratâ tùm Scti Vellej. tùm alterius Beneficii, Renuntiatione, efficaciter obligetur, aliqua* inter incarcerandos, *vel* incarceratos ob Delicta, *vel* Debita, Distinctio facienda? *num. 250. & seqq.*

Sequuntur Rationes respondendi *ad superiùs adductas* Dubitandi *Rationes. num. 252. usque ad num. 326.*

Ad Primam. *num. 252. & sqq.*

Hæc *regula*, quòd *Uxor ex Contractibus* sui *Mariti* obligari haud *possit*, in *illis* locis, *ubi* inter Conjuges universalis bonorum Societas, *in specie* universarum fortunarum, *intercedit*, suum officium *penitùs* amittit. *num. 253.*

Idem etiam de illis locis, ubi Societas universalis simpliciter bonorum *viget, ac in specie quoque* de Ducatu Würtembergico, *in tali casu, quando* uterque Conjux cum Tertiô *simùl contrahunt, &* in unô eodemque Instrumento, singuli in solidum *sese* obligant; *ipsum verò* Debitum *ità comparatum est, ut*, nisi pro illo, *dictô modô*, etiam Uxor se obstringeret, majus *exindè* Damnum in ipsam, *vel* ejus bona facillimè redundare *posset, absque dubitatione statuendum videtur. num. 254. & sq.*

Notantur remissivè *adhuc* alii Casus, *quibus* Uxor, *æquè ac in casu pro Marito incarcerato præstita Intercessionis, vel ex capite* ejusdem, *in* aliis *tamen* Circumstantiis *& causis, pro ipsô* factæ Intercessionis, *vel* ex causa Societatis bonorum Conjugalis, *exclusis omnibus Beneficiis*, ad Solutionem, pro Marito, de propriis suis bonis *faciendam, invita* compelli *potest. num. 257.*

Ad Secundam *remissivè respondetur. num. 258.*

Ad Tertiam. *num. 259. usque ad num. 278.*

Debitor obæratus, *etiam inspecto Jure Würtembergico, vel* solvere, *vel* Carceris Squalorem, *tamdiu*, donec solvat, *aut* caveat, *aut* bonis cedat, sufferre *tenetur. num. 260.*

Beneficium Cessionis bonorum Debitori *obærato, etiam hoc jure*, id *solummodò* præstat, ne judicatus detrudatur in Carcerem. *num. 260.*

Vis, *quam* Magistratus, jure licito, *& honoris, quem sustinet, infert*, rectè inferri *in Jure dicitur. num. 261.*

Hinc etiam Debitor, per Mandata compulsorialia *ad solvendum compulsus, vel* Carceri *tamdiu, donec Debita solvat*, inclusus; *tametsi hoc* cum protestatione *faciat, se nimirum* vi metuque compulsum *solvere, tamen contra talem vim nec* in integrum Restitutionis *auxilium implorare, nec ad* aliud *ullum* Juris Remedium *confugere valet. num. 262.*

Uxor ex Contractu, *ex parte* Sui, prætensivè coacto, per *integros* novem

vem Annos, & post Præfecti, à quo sese *ad eundem ineundum* compulsam *prætendit*, ex isto loco *plenarium* discessum, Usuras annuas, sine omni *omninò*, *vel* minimâ, Mussitatione, *nedùm legitima* Protestatione, *unà cum Marito*, *Creditori* solvens, *eundem* pro legitimo & omni Coactionis vitio carente *toties quoties* agnovisse *justissimè præsumitur*, *sic*, *ut* posteà *eundem* ex hoc capite impugnare *ipsi* non ampliùs permissum *censeri queat*. *num. 263.*

Utrum hæc in Principio Tituli XXIX. Part. II. Juris Provinc. Würtembergici *obvia* verba: Es wäre dann / daß Sie das aus freyem und gantz ungezwungenem willen / und NB. **Gemeiner Haußhaltung zu guthem thäte / solches auch vor Gericht genugsamblich erscheinte** / de reali & effectivâ Versione *in rem communis Bb. Societatis*; *an verò tantùm ità accipienda sint*, *ut*, *juxta illa*, *Contractum in communem societatis utilitatem*, saltem ex voto, spe, *atque* intentione contrahentium Conjugum, *vel* utriusque, *vel* solius Mariti, *si ipse*, *ceu hujusdem Societatis præpositus* Magister & Administrator, *eundem solus inierit*, celebratum esse sufficiat? *num. 264. usque ad num. 277.*

In hoc *ipso* Principio *principaliter* de illis *saltem* Debitis *agitur*, *quæ ipsum* Maritum solitariè *respiciunt*, *& ad quæ solvenda* ipse solus obstrictus *est*. *num. 267. juncto num. 273.*

Mulier, *pro* hujusmodi Debitis *sese* obligans, *reverà* intercedit. *n. 268.*

Neque exindè aliter tenetur, *quàm si* pecuniæ *in* apertam *ipsius* Mulieris, *vel ejusdem* Liberorum utilitatem versæ *probentur*. *num. 269.*

Hinc aliud *è contra* de Debitis, communis Societatis causa, ab utroque *Conjugum*, *vel* à solo Marito; *sed tamen ut legitimo societatis* Præposito *& Administratore*, contractis, *quorum etiam in dicto principio simùl*, *licet* quasi incidenter & oppositivè, mentio *fit*, *juxta mentem Serenissimi* statuendum *esse*, vel sola Oppositionis & Contradistinctionis ratio *extra omnem dubitationis aleam ponit*. *num. 269. & seqq.*

Adducitur, *huic per omnia* consentiens, B. Dn. Lauterbachii interpretatio. *num. 272. & seqq.*

Nemo probatione *illius*, *quod* ad suam intentionem *fundandam & obtinendam* non requiritur, onerati *debet*. *num. 275.*

Hæ *duæ* Positiones: *Quòd ad istum effectum*, *ut ex Contractu*, *à solo Marito*, *cum Tertio inito*, *etiam* Uxor *obligetur*, Debitum Societatis causa, *seu* in Societatis utilitatem contractum esse *debeat*: *Et quòd*, *ad eundem effectum*, Pecuniam, *vel* Rem, ex Contractu, in communem pariter Societatis utilitatem, à solo Marito, *cum aliis* inito, acquisitam, *etiam* realiter & effectivè in rem Uxoris versam esse oporteat, *toto cœlo à se invicem* differunt. *n. 276.*

Tametsi Maritus pecuniam, Societatis causa, *mutuò sumptam*, in suam propriam utilitatem *converterit*; Uxor *tamen*, ex semisse, *ad ejus restitutionem* obstricta *est*. *num. 276.*

Hinc Creditor, *cum Marito* bona fide *contrahens*, non tenetur *inquirere*, *in quam* causam Maritus eam *sit* conversurus? *ibid.*

In Casu, *quando* Uxor pro Debito *solius* Mariti proprio, *quomodocunque intercedendo*, se, *vel* bona sua obligat, *& simùl* Beneficio *tùm* Novæ Constitutionis, *mediante* Juramento, *vel* loco Juramenti facta Promissione, *renuntiat*, *omnis* de Versione in rem Uxoris, *ejusque* probatione quæstio vana *prorsùs & Domitiana* est. *num. 277.*

Resp. ad Quartam Dubit. Rat. *num. 278. usque ad num. 311.*

Intercessionem quæstionis, eidemque conjunctam *Scti Vellej. & Beneficii Novæ Constitutionis* Renuntiationem *non saltem*, *(uti falsò prætendit Debitoris Uxor) coram Actuario Substituto*; *sed &* iteratò coram integro & pleno Judicio factam, *imò etiam posito*, *sed non concesso Casu*, sine hoc nihilominùs *efficacissimè* valituram *esse*, *multis*, *& concludentissimis rationibus* demonstratur. *num. 279. & mult. seqq.*

Scri-

Scripturæ, ex morte *sui* Authoris, *si persona* bonæ famæ & existimationis *fuerit*, haud exiguum *accedit* momentum. *num. 282.*

Instrumentum, publici *cumprimis* Officii nomine, subscribens, *omnia ejus* contenta *accuratè prius* perlegisse *præsumitur. num. 289.*

Instrumentum publicum *fortissimam* Juris præsumptionem pro se *habet, omniaque in illo perscripta tamdiu* pro veris & legaliter factis *habentur, quoad usque contrarium evidentissimis rationibus demonstretur. num. 293.*

Hinc etiam ejusmodi Instrumentum à DDbus, Probatio realis, rem reddens manifestam, ob duplicem *pro ipso militantem*, *tùm* Veritatis, *tùm* Solennitatis, præsumptionem, *passim vocatur. num. 294.*

Quanto plures Personæ *in* publicis Officiis *constituta tale Instrumentum vel* suis Sigillis, *præprimis ratione* Officii *impressis*, *vel* Subscriptionibus *corroborant*, *illiusque* Contenta, coram ipsis peracta, *tanquàm* certa *&* vera *testificantur*, tanto plus *quoque* fidei *ei attribuendum est. num. 295.*

Qui Instrumentum *suâ* propriâ manu *ipsi subscripsêre*, omnia *ejus* contenta pro veris profiteri *censentur. num. 296.*

Frequentissima Reorum Negatio haud attenditur. *num. 296.*

Fœminarum Curatores *ad litem validum*, pro illis, testimonium ferre non possunt. *num. 299.*

Testes *ità deponere debent*, *ut ipsorum* depositio per necesse *concludat, & proindè* incerta atque dubia Depositio nullam fidem *meretur. num. 301.*

Talis depositio *censetur & illa*, *quando Testes deponunt*, se non amplius recordari, *vel* Se nescire. *num. 302. & seq.*

Ubi nullum ex jurato Testium examine commodum *sperandum, ibi etiam* illud, *regulariter, non* decerni debet. *num. 303.*

Etiam absenti Mulieri Curator *ad litem*, à Judice *competente*, constitui *potest. num. 305.*

Resp. ad Quintam. *num. 312. usque ad num. 317.*

Non semper *sufficit*, dicere, *imò etiam* probare, *quòd aliquid* factum *sit, sed necesse est, etiam illud probare*, quo Tempore *hoc vel illud sit factum? n. 313.*

Quoad Contractus, *in* verisimilem *saltem & probabilem* communis Bb. Societatis Utilitatem initos, *sola* Vxoris Contradictio *non impedit*, *quo minùs* Debita *per eosdem contracta sint* socialia, ex *communi* Acquæstu *socialì* solvenda. *num. 314.*

Aliud *dicendum*, *si* Maritus *aliquam*, prorsùs insolitam, *sua* conditioni *atque* professioni non convenientem, *omniumque judicio* damnosam, *vel saltem* valdè periculosam Negotiationem *suscipiat. num. 315.*

Si bona fide *cum* alterutro, *vel* utroque Conjugum contrahentes *certum* communis Vtilitatis *eventum vel* effectum præstare *tenerentur*, *ipsis, per hoc*, Obligatio *ferè* ad impossibile *incumberet. num. 316.*

Ad impossibile Obligationem Leges ubique, *tàm* in Contractibus, *quàm* Sententiis, *&* præceptis, *odio habent justissimo.*

Ad Sextam. *num. 318. & seq.*

Maritus ad felicem & prosperum Contractuum, societatis *bonorum conjugalis* causa, *à se initorum*, Eventum *præstandum*, non magis, ac alii Contrahentes, *tenetur. num. 319.*

Ad Septimam. *num. 320. usque ad num. 324.*

Damnum, ex Baccho, Venere, Aleâ, *similive* Mariti prodigalitate *discendens innocenti ipsius* Vxori, *regulariter*, imputari haud debet. *num. 321.*

Diversum *tamen*, *quoad hoc punctum*, pro Statutorum inter Conjuges *obtinentium* diversitate, judicium *ferendum. num. 322.*

Si Maritus pecuniam, *vel aliam*, Societatis nomine acquisitam, rem *non in Societatis causam impendat*; *sed* ludendo, *vel* alia prodigalitatis specie, *cum gravissima familiæ jactura*, deperdat; *tunc*, *siquidem*, *desuper*, inter ipsosmet Conjuges, *vel ipsorum* Hæredes *controversia oriatur*, *tale* damnum Maritus

tus *haud dubiè* solus de suo præstare *tenetur*? *Sin autem inter talem* Creditorem *&* ambos Conjuges *lis desuper moveatur*, *tunc* dolus à Marito, *ceu societatis Præpositô*, *commissus longè* justiùs Vxori, *ejusdem conditionis gnaræ*, quàm Extraneo, bona fide *cum ipso* contrahenti, *& omnis* culpæ *utplurimum* experti, *imputatur*. *num.333. & seq.*

Ad Octavam. *num. 325. & seq.*

Quando Vxor *sese obligat* in rem communem, *quam* sua interest totam conservari, *& quidem* in solidum, *tunc illa*, excluso Sćto Vellejano, *& non solùm* pro suâ; *sed etiam* pro sui Mariti parte *efficacissimè obligatur*. *num.326.*

Commendatur *sub finem*, *potissimùm* in gratiam impuberum Debitoris Liberorum, *suscipiendum*, Transactionis tentamen. *num. 326.*

Subnectitur Sententia *totius Edictalis hujus Processus* definitiva. *num. 327.*

Vs denen hiebey remittirenden Actis haben wir / zu allhiesiger Juristen-Facultät verordnete Decanus und andere Doctores, bey derselben durchlesung / in mehrerem ersehen / welcher massen / nachdeme Hanns Jacob Eberlin / Burger- und Ochsen-Wirth zu Knittlingen / durch sein vielfältig / unvorsichtig und schädliches handlen / auch argistige hinterführung der leuth / je länger je mehr in einen grossen Schuldenlast eingesunckhen / also / daß er dahero seine Creditores nicht mehr zu contentiren vermocht / und dahero gebetten / ihme das beneficium Cessionis Bonorum angedeyhen zulassen / die Obrigkeit endlich / wegen vielen anlauffs der Creditorum, bewogen worden einen ordentlichen Concurs-process anzustellen / zu dem ende allerförderist besagten Eberlin / und seine Haußfrau mit leiblichen Eyden de fideliter indicandis omnibus suis facultatibus, zubelegen / und so fort ein vollständiges Inventarium über ihre Vermögenschafft begreiffen zulassen; da sich dann / nachdem alle Creditores edictaliter citirt wurden / und in Loco erschienen / förderist so viel ergeben / daß die auf —— 2828. Gulden / 46. Cr. sich belauffende Summa der passivorum das vorhandene Vermögen umb —— 1779. Gl. 11. Cr. 1. hllr. übertreffen;

nach dem innhalt Inventarii, *pag. 65. in fin.*

Ja / wann man das jenige / so des Eberlins fünff Kindern / mit 284. fl. 24. Cr. 4. hllr. von ihrer Avia materna verschafft worden / von der beyden Eheleuthe aigenthumblichem Vermögen / so in allem mehr nicht ist / als Sibenhundert / sechszig und fünff Gulden / 10. Cr. 1. hllr. nach erhaltschung der hatteren Rechten / defalcirt / so ergibt sichs / daß die Summa passivorum der beyden Eheleuthe aigenthumbliche Bona umb zwey Tausend drey und sechszig fl. 35. Cr. und 2. hllr. übersteige; also / daß diser nach / wann des Closters Maulbronn bestellten Hoffmeisters / Herrn Jacob Zeeben / auf 968. fl. 51. Cr. 3. hllr. sich belauffende Forderung von beyden Eheleuthen bezahlt werden muß / nicht einmahl diser Creditor, umb seine gantze Prætension / nemlich nicht nur umb sein / auf 696. fl. noch ausständiges Capital; sondern auch (nach Verordnung so wohl der Gemeinen / als Hoch-Fürstl. Land-Rechten;

L. 18. ubi vulgò DDres. *ff. qui potior. in pign. habeant.* Fürstl. Würtemb. Landr. *part. 1. tit. 75. pag. 209.* §. Ob dann wohl ibi; Auch solcher Vorgang nicht nur auff das Haupt-Guth; sondern auch die verfallene Zinse zuverstehen;) die darauß / mit 272. fl. 51. Cr. 3. hllr. verfallene Zinsen / contentirt werden kan; geschweigen daß den samptlichen übrigen Creditoribus (ausserhalb der Maulbronnischen Pflege zu Ettlingen / vor schuldigen Bodenwein) ein einiger heller assignirt werden könne. Und dieweilen es alles auf diese beyde Creditores ankommt / so ist forderist / als viel die Hoch-Fürstliche Pfleg zu Knittlingen concertirt / brevissimis hiebey zupræmittiren / daß der dasige Herr Pfleger / nahmens Ihm anvertrauter Pfleeg / an der massam Bonorum, sub nomine, in Anno 1709. ausständig verblibenen / Bodenweins —— 1. Imi 4. Maaß / und solche zu geld gerechnet - 1. Gulden 3. Cr. nicht alleine gefordert; sondern sich auch zu solcher prætension, ratione officii, gnugsamb legitimirt; und dieselbe so wohl aus seinem Außstands-Register / als der beyden Eheleuthe freywilliger Bekantnuß legaliter liquidirt;

laut Gant-protocolli, *pag. 58.*

Daß aber dergleichen Herrschafftliche Bodenzinß (So viel auch das punctum Prælationis betrifft) allen andern Creditoribus, tametsi tempore anterioribus, von Rechtswegen vorzuziehen / darun[illegible] bey uns nicht der wenigste zweifel.

8 Quamvis enim diversum ex eo dicendum videri posset, quod passim DDres tradunt: Dominum directum rei superficiariæ & emphyteuticariæ, quoad Solarium
9 (Quod in nostra vernacula den Bodenzinß appellamus) Jure Communi non saltem non absolutum jus Prælationis; sed veriùs nec simplicem Hypothecam habere:

Antonius Negusantius, in *tract. de pignorib. parte 2. membro 4. num. 127.* Alvarus Valascus, de *jure emphyteut. Q. 4. num. 6. & 7.* Garsias Mastrillus, in *Decc. Sicilian. Decis. 171. num. 3.* Georg. Franzkius, in *tract. de laudem. cap. 3. num. 10.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de legali hypoth. §. 14. num. 98. 99. 100. & 102.*

10 Non obstante Novella 7. *cap. 3. §. 2. L. 15. Qui potior. in pign. habeant. L. 1. ff. in quib. caus. pign. tac. contrah.* quas contrariæ sententiæ faventes Autores communiter urgent;

præcipuè Carpzovius, *part. 1. C. 28. D. 54.* & in *Respp. electoral. lib. 4. Resp. 12. n. 7.* & Johannes Marquardus, de *jure mercator. lib. 2. cap. 8. num. 60.*

11 Ad hos siquidem txx. aliaque ejusdem sententiæ præsidia quid debeat regeri? suppeditat laudatus Dn. Lauterbach, *dicto. num. 98.*

12 Tamen rectiùs alii, circa istum articulum, inter Fiscum, si ille directum vel superficiei, vel prædii emphyteutici dominium habeat, & inter privatum vel Superficiei, vel Emphyteuseos dominum distinguunt; ità nempe, ut modò relata sententia in hujusmodi privatis Dominis directis quidem verissima sit; Fiscus verò, ratione Canonis emphyteutici, vel publici Censûs, aut publici Solarii, non minùs, quàm ratione aliarum publicarum pensitationum, omnibus hypothecariis, licet anteriorem hypothecam habentibus, creditoribus præferatur:

per *L. 2. & 13. Cod. si propt. publ. pensitation. L. 2. L. 3. Cod. sine censu & reliq. fund. compar. non posse.* Antonius à Mara, de *concursu creditor. lib. 2. tit. 3. §. 4. & tit. 4. §. 73.* Joachim. Wibelius, de *prælat. creditor. pag. 27. & seqq.* Richter, de *jure & privil. credd. cap. 2. membro 5. num. 4.* verbis: Als Erbzinsen/ Frohn- Gelder. ꝛc. Dn. Lauterbach, de *legali seu tac. hypoth. §. III. num. 7.* ibi: Erbzinß.

Und dieweilen fürnemlich Anno 1695. am 14. Maji, omnis dubitationis, super talibus, olim motæ, tollendæ causa, ein
13 Hoch-Fürstliches general Rescript in das Land publicirt worden/ daß alle Debita, womit man den Clöstern/ auch Stätten und Dörffern/ ex contractu emphyteutico, aliove consimili, zu einer Gült oder Zinß obligirt/ in primam classem referirt werden sollen; so hat es mit disem Pöstlein umb so mehr seine richtigkeit/ daß dasselbe allerforderist abgeführt werden muß.

Belangend/ fürs zwaitte/ die auff — 14
968. Gulden 51. Cr. 3. hllr. sich belauffende Zeebische prætension/ so hat Herr Jacob Zeeb/ des Closters Maulbronn bestellter Hoffmeister/ an deren am 16. Xbris, Anni proximè præterlapsi, gehaltenen Juridica, durch seine persöhnliche comparition/ sich/ wie sichs gebührt/ legitimirt/ auch/ 2dò, durch vorlegung deren/ von beyden Eheleuthen/ nebst des Eheweibs Gerichtlich verordnetem Kriegs-Vogten/ und anderen Personen aigenhändig unterschribenen/ und besigelten original Obligation/ seine Forderung liquidirt; alse/ daß/ für das dritte/ so viel den Ehemann/ 15
Hanns Jacob Eberlin selbsten betrifft/ Er indubitatò sein gantzes Vermögen/ als in Solidum obligirt/ an disen Creditorem zu überlassen verbunden und schuldig; auch Er Herr Creditor, und willen Er nicht nur eine publicam; sondern auch/ der zeit 16
nach/ inter omnes antiquissimam, sicque tùm ratione Temporis, tùm Modi, potiorem Hypothecam, welche nemlich allschon am 30. Xbris, Anno 1701. auf dem gantzen Vermögen constituirt worden/ notoriè hat/ præferirt werden muß;

juxta ea, quæ, quà Facti, de hac prætensione prolixiùs referuntur in dem Gant-Protocoll, *pag. 28. & seqq.* und in deren/ sub *Nro 2.* ad Acta gelegten original Obligation/ auch sub *Nro. 3.* beygelegter Abrechnung; & quà Juris leguntur partim in *L. 2.* ibi: *Cùm de pignore utraque Pars contendat, prævalet jure, qui tempore prævenit. Cod. qui potior. in pign. hab.* partim verò à DDbus communissimè traduntur, *argum. L. 11. & Authent. Si quis. Cod. d. tit. L. 10. ff. de probation. L. 6. Cod. de re judic. L. 30. cum L. seq. Cod. de donation.* Fürstl. Würtemb. Land-R. *part. 1. tit. 75. pag. 211.* §. Wa einem Glaubiger alle des Schuldners Haab und Güther/ ligends und fahrends/ insgemein verschriben/ ist derselbig allen denjenigen/ denen hernach ꝛc. Addar. ibid. *pag. 209.* in verbis: So etwa älttere/ und bessere Verschreibungen. B. Dn. Lauterbach, in *colleg. th. theor. pract. tit. Qui potior. in pign. hab. §. 3. & 4.* B. Collega noster, Dn. D. Bardili, ad *prior. Pandectar. part. exercit. 39. conclus. 1.* Carpzov. in *J. F. part. 2. C. 23. D. 9.* Dn. Fleck. in *Bibliothec. Jur. Civil. lib. 5. tit. 83. num. 19.*

So weit aber des Eberlins aigenthumb- 17
liches Vermögen zu dises grossen Debiti bezahlung nicht raicht/ so ist nunmehro weiter zu untersuchen: Ob zu des Residui vollkommener Vergnügung auch sein Eberlins Haußfrau/ als welche sich/ mit und neben

ben Ihm / auch in Solidum obligirt / geschehen lassen müsse / daß Herr Hoffmeister Zeeb auch alles das jenige / was an der vorhandenen massa bonorum Ihr / als aigenthumbs-Herrin / zuständig ist / zu seiner Vergnügung / so weit solche auff der Massa obtinirt werden kan / zu handen ziehe? Wir sagen: Ob des Debitoris Haußfrau dises
18 müsse geschehen lassen? Dann was die gesampte übrige Glaubiger betrifft / so hat sich dieselbe gegen keinem unter Ihnen / als allein gegen dem seeligen Herrn Statt-schreiber von Gochsheim / weyl. Hanns Jacob Heinrichen / laut deren in *Actis*, sub *Nro. 5.* befindlichen Beylag / auch expresse obligirt. Weilen aber dise Schuld ein Viertel Jahrs jünger ist / als die Zeebische Forderung / mithin dise jener andern / propter Temporis privilegium, (quod appellat Imperator, in *L. 12. §. 1.* verbis: Licet anterioris sint temporis privilegio vallati. *Cod. Qui potior. in pign. habeant.*) imò etiam ex eo, quòd pro illâ priore publica Hypotheca; pro hâc verò tantùm privatum Pignus sit constitutum, unverneinlich vorgehet / so zeigt sichs von selbsten / daß alles allein auf dises ankomme / ob des Eberlins Haußfrau / diser Zeebischen Schuld halber / sich mit solchem bestand und rechtlichem valòr verbündtlich und hafft gemacht / daß alles das jenige / was von ihres Mariti aigenthumblichem Vermögen / an diser Schuldforderung / nicht bezahlt werden kan / mit ihrem Vermögen / so weit solches sich erstreckt / ersetzt werden müsse?

Bey diser Frag nun hat es zwar / ersten
19 anblickhs / kein geringes ansehen / als ob auff dieselbe mit Nein zuantwortten / in reiffem betracht / daß / vor das Erste / Sie Eberlinin an den jenigen dreyen Käuffen / da Herr Zeeb ihrem Mann / zu dreyen unterschidlichen mahlen / Hämmel und Schaaff verkaufft / nie den wenigsten theil gehabt / oder selbige / mit und neben ihrem Marito, mit Herrn Zeeben errichtet; sondern Er / der Maritus, dieselbige / jedesmahls / gantz allein eingegangen: welchem dann auff dem fuß dises nachzufolgen scheint / daß auch Er / der Maritus Eberlin / allein / ex his tribus contractibus, dem Verkäuffer / Herrn Zeeben / obligirt worden sey.

Neque enim Maritus, ex suis contractibus, Uxorem suam quovis modo obligare,
20 & ad Æs alienum ab ipso solo contractum solvendum obstringere potest;

per *tot. tit. Cod. ne uxor pro marito*, ibique DDres.

21 Welche Rechtslehr / in proposito, der ursachen / umb so mehr statt und platz zu haben scheint / dieweilen / fürs zwaitte / die Eberlinin beständig vorgibt / daß Sie von all diser / von ihrem Marito, zu dreyen mahlen / eingehandleter Schaaffwahr nicht ein einiges Stückh gesehen / geschweigen / daß selbige Gar / oder zum theil / in ihrer Haußhalttung und treibender Wirthschafft verbraucht worden seyn soltten: wohlbetrachtet / daß auf dise weiß / dem ansehen nach / illæsâ Veritate, nicht gesagt werden kan / daß dises wahrhafftig ein De- 22
bitum sociale, oder solche Schuld sey / welche von dem Ehemann in communem conjugalis Societatis utilitatem, der gemeinen Haußhalttung zum besten / gemacht und contrahirt worden:

juxta ea, quæ legimus in Jure Provinciali Würtembergico, *part. 4. tit. 4. §.* Da nun. verbis: Gemeiner Haußhalttung zu nothdurfft / nutzen und guthem. & §. Da aber. ibi: Zu nöthiger Ausbringung gemeiner Haußhalttung. & sollicitè explicat *B.* Dominus Leuterbach, in *Diss. de are alieno in societ. conjug. contracto solvendo*, §. *18. & seqq.*

Drittens ist es an deme / daß / wann 23
eine Ehefrau / für ihren Maritum sich kräfftig und gülttig verbinden soll / hierzu / Erstlich / dises / daß Sie solches aus freyem und gantz ungezwungenem willen; 2dò gemeiner Haußhalttung zu guthem thue; so dann / 3tiò, daß solches auch vor Gericht gnugsamlich erscheine / austrücklich erfordert wird /

in dem Fürstl. Land-Recht / *part. 2. tit. 29.* §. Wir setzen und ordnen. ubi additur, daß / wann wider dise verordnung gehandlet werde / solches keine krafft noch würckung haben solle: Es vermöchte dann der Schuldherr oder Creditor erweisen / daß der jenige Contract oder Handlung / darumb das Weib sich verbunden / zu ihrem oder ihrer Kinder scheinbarem nutzen geraicher hätte.

Alldieweilen nun / diser heilsamen Sa- 24
tzung zuwider / des Eberlins Haußfrau / in den *Actis*, über disem / daß Sie von dem damahligen Herrn Closters-Vogten / Licentiat. Grebern / zu ertheilung ihres Willens oder Consensûs zu deren diß ohrts hauptsächlich in streitt und quæstion kommenden Zeebischen Obligation / so wohl wider ihren aigenen / als auch ihres Kriegs-Vogts Willen / gezwungen worden sey / sich sehr beclagt; anbenebenst von seitten Herrn Hoffmeisters Zeeben dises nicht probirt worden / oder / nach dem wort Land-Rechtens / vor Gericht gnugsamlich erschinen / daß dise Verbindung für ihren Ehewirth / gemeiner Haußhalttung zu guthem / geschehen; so hat es aus diser gedoppelten Ration kein geringes ansehen / daß Sie Eberlinin / wegen

diſes / von ihrem Marito allein gemachten Debiti, keine ſatisfaction von ihren facultatibus zu geben verbunden:

25 Nam & iſta violenta Conſensûs extorſio hanc ipſam Uxoris Promiſſionem vel omnimodæ nullitatis vitio afficit, eo quòd, præſuppoſitâ tali Compulſione, contra literam Statuti peccatum foret, vel ad minimum æquitati Reſciſſionis eandem ſubjugat;

per regulas *Legis 5. Cod. de LLb.* textûsque ſpecifici in dictis verbis: Da wider diſe unſere Satzung in einigen weeg gehandelt / ſolches keine krafft noch würckung haben ſolle. & *L. 3.* ibi: *Si quid per injuriam fecit populi Romani Magiſtratus, ff. quod met. cauſa geſt. er.*

26 Et quòd etiam in caſu, quando Conjuges ſimùl in uno eodemque Inſtrumento ſe obligant, Uxor non aliter Creditori de ſuo ſatisfacere teneatur, quàm ſi ille hoc ipſum, quòd pecunia, Marito, ab ipſo numerata, in communem Familiæ utilitatem revera
27 ſit verſa, legitimè probet; eo quòd conjugalis Bonorum Societas non excludat beneficium SCti Vellejani ſeu de interceſſionibus: in hujusmodi verò caſu, quando
28 Creditor Verſionem in rem Uxoris, vel ipſius Liberorum, demonſtrare non poteſt, non poſſit non ipſa pro marito ſuo interceſſiſſe videri.

Videat. omninò Joachimus Wibelius, de *contractib. mulier. cap. 5. num. 131.* Chriſtophorus Beſoldus, ad *Jus Provinc. Würtemberg. Diſp. 4. §. 26. & 27.*

29 Welche richtige Rechtslehr / in ſubſtrato, fürnemlich ex hac Ratione, deſto kräfftigern ingreſs zu finden ſcheint / weilen Sie Eberlinin beſtändig angibt / daß Sie von denen / dem Herrn Hoffmeiſter Zeeben / von ihrem Mann abgekaufften Schaaffen und Hämmeln nichts zu ſehen bekommen / auch von ſolcher Schaaffwahr weder in die Wirthſchafft / noch in ihre Haußhaltung / ein einiges Stückh vermezget worden: wohlbetrachtet / daß / auff ſolche weiß / ihrer gäntzlichen meinung nach / nicht geſagt werden kan / daß die / anfänglich von ihrem Marito, ſolitariè und allein / ohne einiges ihr vorwiſſen oder einwilligung / mit Ihme Herrn Zeeben / abgeſchloſſene Käuffe der Gemeinen Haußhaltung und treibender Wirthſchafft zu guthem gekommen; ſondern daß diſes lautter einſeittige Contract ſeyen / die der Eberlin / im anfang / für ſich / einig und allein mit demſelben errichtet: welchem dann auf dem Fuß
30 zufolgen ſcheint / daß ihre / erſt lang hernach gefolgte Obligation / da Sie / neben ihrem Mann / diſen nahmhafften Poſten mitzuzahlen verſprochen / anders nichts ſey / als eine in Rechten höchſtverbottene Interceſſio pro proprio Marito, jam anteà, ex cauſa iſtorum contractuum, ſolitariè obſtricto, folglich alles von lautteren unwürden ſey;

per notoriam ſanctionem *Novellæ 134. cap. 8.* & exindè deprompt æ *Authent. Si qua mulier. Cod. ad SCtm. Vellejan.* Fürſtl. Würtemb. Land R. *d. part. 2. tit. 29. princ.* Bb. Dnni. Anteceſſores, apud Beſoldum, *conſil. 92. num. 22. & ſeqq.* Johannes à Sande, *Decc. Friſicar. lib. 2. tit. 5. Def. 8. vers. Si Maritus.* Dn. Lauterbach, de *arr. alieno in S. C. contracto ſolvendo. §. 19. pag. 49. n. 6.*

Nam quòd imprimis in materia Contractuum, & inveſtigandâ tùm illorum naturâ, 31
tùm efficaciâ, cujusvis contractûs Initium ſpectandum ſit, nemo ullus eſt, qui neſciat. *L. 8. ff. mandat. L. 1. Cod. de lucrat. deſcript. impon. L. 1. §. 13. ff. depoſ.* Barboſa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Initium. axiom. 3.* Johannes Harpprechtus, ad *princip. Inſt. quib. mod. re contr. oblig. num. 65.* Flaminius Pariſius, de *reſignat. benefic. lib. 1. Q. 11. num. 7. & 8.* Anton. Faber, in *rational. ad L. 3. §. 3. verb. Licet. ff. ad Sena. conſultum Maced.* Petrus Barboſa, ad *L. Poſſ dotem. num. 75. ff. ſol. matrim.* Stephanus Gratianus, *Diſcept. forens. cap. 202. num 15. cum ſeqq.*

Und wiewohlen hierwider eingewendet werden möchte / daß / umb willen / ex poſt 32
facto, Sie Eberlinin diſe von ihrem Marito allein abgeſchloſſene Contracte meniglichen ihrem Obrigkeitlich verordneten Kriegs-Vogt / Selbſten auch contrahirt / ja ſogar / auf erſtatteten unterthänigſten Bericht des damahligen Vogten im Cloſter-Ampt Maulbronn / und vorjetzo Hoch Fürſtl. fürtrefflichen Regierungs-Raths / Herrn Licenciat Grebers / und auf ſolches hin ergangenen Hoch-Fürſtl. Befelch / in præſentia Eines gantzen verſamleten Gerichts / nächſtbeſagtem Beneficio novæ Conſtitutionis, in *Authent. Si qua mulier. Cod. d. tit.* vermittelſt Anglobens an leiblichen Eydes ſtatt / renunciirt / diſem allem nach Sie / wider all diſe Käuff / und daher ruckhſtändige gantze Zeebiſche Forderung / mit rechtlichem beſtand nichts einwenden könne / indeme / obgleich / de Jure Communi, erſtgedachtes Beneficium anderſt nicht / als allein vermittelſt eines endlichen / five per corporalis Juriſjurandi præſtationem errichtender verzeihung / ausgeſchloſſen werden kan: 33

Hondedæus, *conſil. 45. num. 18.* Surdus, *conſil. 367. num. 29.* Carpzovius, *part. 2. Conſt. 16. Def. 1.* Scharſchmid. ad *Novell. 134. cap. 8.* Hartmannus Piſtoris, *lib. 4. Q. 6. num. 1.* Modeſtin. Piſtoris, *vol. 2. cons. 19. Q. 2. num. 33.* Rittershus. ad *Novell. part. 2. cap. 4. num. 20.* Joh. Voetius, in *commentar. ad tit. ff. ad SCtm. Vellejan. §. 19. in fin.*

in fin. Gutierrez; de *juram. confirmator. part. 1. cap. 20. num. 2.* post plures, Tabor. in *addition. ad Coll. Jur. Argentorat. tit. ad Sct. Vellejan. §. 55. num. 21.* post plures, Helfric. Ulricus Hunnius, *encycloped. Jur. part. 3. tit. 6. cap. 3. num. 3.* Fulvius Pacianus, *consil. 35. num. 5.* Johann-Franciscus Balthasar, ad *Jus Bavar. part. 1. tit. 1. Resol. 11. num. 16.* Hercules Matescottus, *varr. resoll. lib. 2. cap. 5. num. 17.* Klock. *relat. Camer. 24. num. 37.* Beneckendorff, in *addition. ad Seraphini de Seraphinis tract. de privil. Juramentor. privil. 118. num. 2.* Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2, Loco 23. num. 386. & 396.* ubi in individuo definire non dubitat, quòd non satis sit, Uxorem sub fide Christiana, an Eydes statt / promittere, quòd ipsa Creditori de propriis facultatibus satisfacere velit:

doch in disem hochlöbl. Hertzogthumb Würtemberg auch das blosse Angloben an leiblichen Eydes statt sufficient sey;

juxta ea, quæ latè proponit Wibelius, de *contract. lib. mulier. cap. 5. num. 135. & sqq.*

So ist doch / für das Vierte / auch wider disen einwand / von der Eberlinin / und ihrem Kriegsvogten / starckh replicirt / und derselben hauptgrund / daß Sie nemlichen jemahls / diser Forderung halber / an leiblichen Eydes statt / an den Gerichts-stab angelobt habe / selbsten contradicirt worden;

inmassen aus dem / wegen diser Gant-Sach / gehaltenem Protocollo in mehrerem erhellet.

Quò ipsò suppositò, wann solches Angloben nicht vor gnugsamb erwisen angenommen werden müste / dises gantze Negotium, da Sie Eberlinin / für ihren Maritum sich obligirt / in allweeg pro invalido, & ipso jure omnimodò nullo indubitatò zuhalten seyn würde.

Sanè enim cùm Uxor, propter affectionem, quâ erga suum Maritum fertur, & reverentiam, quam ei debet, ad hoc, ut suam personam, vel bona pro illo obstringat, faciliùs inducatur, quapropter Leges hanc intercessionem, etiam multoties reiteratam, novo Jure in totum invalidam & nullam esse jusserunt;

in txx. proximè jàm allegatis. Berlich. *part. 2. concl. 19. num. 55.* Grotius, in *manuduct. ad Jurisprud. Holland. lib. 3. cap. 3. num. 28. & 29.* Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 3. tit. 11. Def. 4.* Johannes Voetius, in *commentar. ad tit. ff. ad Sctm. Vellejan. §. 10.* B. Dn. Lauterbach, ad *eund. tit. §. 1. num. 6.*

ità, ut, licet Uxor, ejusque Maritus, in eodem instrumento, tanquam Correi debendi, æquè principaliter se obligaverint; tamen Uxor exindè haudquaquàm tenea-

tur; etiamsi pecunia; Uxore præsente, actualiter & verè numerata probetur, & ipsa publica Mercatrix esset: Nisi, ut jam audivimus, hoc à creditore manifestè probetur, quòd pecunia in propriam ipsius Uxoris, ejusdemve Liberorum utilitatem sit versa;

per *dd. txx.* Gail. *lib. 2. Observ. 89. num. 1.* ibique Græveus. Paulus Christinæus, *Decc. Belgicar. vol. 5. Decis. 187.* Carpzovius, in *Respp. electoral. lib. 2. Resp. 75.*

vel, ut diximus, beneficio dictæ Constitutionis, inspecto communi Jure, mediante corporali jurejurando;

de quo, ultra jam laudatos, videatur Berlichius, *dicta conclus. 19. num. 63.* Johannes à Sande, *d. lib. 3. tit. 11. def. 3. & 4.* & ab illis laudati;

& in terris Würtembergicis per promissionem loco jurisjurandi, ad baculum Judicii fuerit renunciatum;

de quo pluribus Wibelius, *d. cap. 5.*

Ja umb willen / für das Fünffte / die Eberlinin beständig angibt / daß Sie wider ihres Manns unbesonnene / und ihrer gemeinsamen Haußhaltung schädliche Contracte sich mehrfältig gesetzt / und ihren dissensum apertissimè declarirt / so hat es so mehr das starckhe ansehen / daß die von ihrem Marito allein / als nicht nur einem unvorsichtigen Mann; sondern auch / neben disem / einem schlimmen Betrüger / der / nach innhalt der Acten / viele ehrliche leuthe boßhaffter weiß angeführt / contra suæ Uxoris apertissimum dissensum atque contradictionem abgeschlossene Contractus Sie zu nichts obligiren können:

Ità namque DDres de Condominis & Sociis passim definiunt, quòd nemo ex illis in re communi aliquid facere, vel de illa, invitò alterò, disponere valeat;

L. 28. ff. comm. divid. Natta, *consil. 244. num. 7.* Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. casu 157. num. 7.* Surdus, *consil. 447. num. 17.* Vincent. Carocius, *Decis. 2. num. 1. & 9.*

& quòd propterea Prohibitio seu Contradictio unius ex sociis majorem vim habeat, quàm plurium concessio;

Cap. 56. de regul. Jur. in 6. Andr. Gailius, de *pignoration. cap. 20. num. 8.*

imò unus ex sociis omnes reliquos prohibere possit;

Anton. Tessaurus, *Decis. Pedemont. 41. num. 20.* Hector Felicius, de *Societ. & commun. cap. 28. num. 9.* Brunnemannus, ad *d. L. 28. num. 3. ff. comm. divid.*

sicque semper conditio prohibentis, præcæteris, melior existimetur.

DDres commr. ad *d. L. 28.* Surdus, *consil. 43. num. 3.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Communio. num. 6.* Heeser, de *acquæstu conjug. parte 1. Loco 3. num. 6. cum seqq.*

Quæ ipsa doctrina quòd etiam inter con-
47 juges, quoad connubialem bonorum societatem, locum obtineat, in puncto determinat Petrus Barbosa, ad *L. 1. parte 3. num. 62. & 63. fol. matrimon.* ubi ità inter alia: *Videtur limitanda, aliud esse, si Uxor expressè contradixerit; Aliud enim est, tacere, & aliud, expressè contradicere. Capit. Sicut tuis. de Simon. L. fin. Cod. de negot. gest.* & ità in terminis Matiençó, *lib. 2. tit. 9. lib. 5. Ordinam. glossa 1. num. 60.* Johannes à Sande, *Decc. Frisicar. lib. 2. tit. 8. Def. 8. vers. Si mulier expressè contradixerit.*

48 Und dieweilen / fürs Sechste / der selbst redende augenschein mehrfältig gewisen / daß / wie nächstangemerckht / die von disem so tieff verschuldeten Ochsenwirth Hanns Jacob Eberlin / mit so vielerley Leuthen errichtete Contracte der gemeinen Haußhalttung gar zu keinem nutzen oder Vortheil gedihen; sondern vielmehr derselben völligen Ruin unvermeidlich und zeitlich verursachen müssen / so will auch der selbsteredenden rechtlichen Billichkeit disen nicht gemäß scheinen / daß sein hieran unschuldiges Weib solcher seiner unvorsichtigen / und nicht nur cum levissima vel levi culpa; sondern cum lata & crassa culpa fast durchgehends vermängter / auch durch eben solch seine supinam imprudentiam die gemeine Haußhalttung ruinirender Handlungen zuentgelten verbunden und schuldig seyn solle;

per notata Besoldi, ad *Jus Provinc. Würtemberg. Disp. 4. th. 11.* ubi scribit: Debita si culpâ Unius sint contracta, communia acquisita non minuere.

49 Alles disen scheint / Sibendens / in casu proposito, auch ex hac Ratione, desto cräfftiger zu würckhen / dieweilen von mehrgemeldter Eberlinischen Ehefrauen / und ihrem Kriegsvogten / in den Actis, noch ferner auch disen wider ihren Maritum geclagt worden / daß Er die / mit gelegenheit / aus denen erkaufften Schaaff- und andern Waaren / zerschidener mahlen erlöste Gelder / gantz üppiger weiß / im sauß und brauß durchgebracht / also / daß Sie niemahlen / wann er endlich gleichwohlen / offt nach vier oder sechs wochen / oder gar einem halben Jahr wider nach Hauß gekommen / einiges Gelt / so er aus den verkaufften waaren erlöst / bey ihme gesehen / geschweigen von ihm / zu führung der Haußhaltung / empfangen habe;

nach breitterem innhalt des / an / diser Gant halben vorgewesenen Juridica, geführten Protocolli, *pag. 37. & 64.* waselbsten das Weib sich dahin vernemmen läst / daß Sie ihn offt umb Gottes willen gebetten / Er solle sein schäd- und gefährliches Handlen bleiben lassen / auch deßwegen mit ihm immer uneins gelebt / und öffters von ihm geschlagen worden: Er seye offt fünff / sechs / biß 10. Wochen / ja gar einmahl ein völliges halbes Jahr aneinander außgewesen / und habe sich wenig umb die Haußhaltuug bekümmert: Welches nicht nur der Gant-Richter / als eine bekannte sach / attestirt; sondern auch / daß Sie ihm öffters abgewöhrt habe / der Eberlin selbsten bekanntlich seyn müssen.

Quòd verò imprimis in talibus terminis, 50
quando Maritus talem periculosam, atque omnium saniorum judicio damnosam negotiationem, contra suæ uxoris & amicorum dehortationem & consilium, suscipit, & ità Æs alienum contrahit, tametsi hoc ipsum in communem societatis utilitatem se facere prætendat; tamen Debitum tale non ex communi massa solvendum, neque Uxor exindè obstricta sit, eo quòd in his terminis dici non possit, maritum, ceu prin- 51
cipem, & principalem totius familiæ administratorem, conjugalis bonorum societatis administrationi quasi præpositum,

(Jungat. Jus Provinc. Würtembergic. *part. 3. tit. 7. §.* Was dann. ibi: Als dem die Administration und Verwaltung darinnen gebührt. Roderic. Suarez. *tract. de lucro mariti & uxor. tit. 1. num. 58. ferè in fin. vers. Cùm constante.* Lopez. de *lucro mar. & uxor. cap. 9. num. 12. & cap. 6. n. 3. pag. 249. ferè in med.* B. Dn. Lauterbach, in *Dissert. de ære alieno in societ. conjug. contracto solv. §. 63. num. 3. & 6.*)

suæ præpositionis limites & terminos debito modo observâsse; sed illos potiùs excessisse videatur.

arg. *L. 5. §. 11. L. 11. §. 5. ff. de institor. act.* Dn. Lauterbach, *dicta Dissert. §. 70.*

Et quòd præcipuè, si quidem Maritus 52
in communem conjugalis societatis utilitatem contrahat; sed ludendo, heluando, aliove consimili prodigalitatis modo pecuniam perdat, Maritus solus illud de suo præstare teneatur, ejusque nomine, ex massa communi, nihil sumere valeat, nihil dubii relinquit doctrina B. Dn. Lauterbachii, *dicta Dissert. §. 68. num. 2.* ubi pro hac sententia admittit rxx. in *§. fin.* Juris Provincial. Würtemberg. in *partis 4. tit. 4.* verbis: Und unnützem Wesen. *pag. 437.* & *L. 59. §. 1. ff. pro soc.*

Maritus siquidem isti connubiali societa- 53
ti & communibus ejus Bonis non nisi ad illa tuenda, augenda & conservanda præpositus intelligitur; ubi verò per luxum atque prodigalitatem æs contrahit alienum, legem præpositionis evidenter non servat, & per consequens Uxor socia indè non obligatur, neque partem talis debiti ferre tenetur;

arg.

arg. *dicta L. 5. §. 11. L. 11. §. 5. ff. de institor. act.* & per ea, quæ tradit Alvarus Valascus, *Decis. 98. num. 3. ferè in fin.* Nicol. Everhardus Junior, *vol. 2. consil. 27.* Matthias Berlichius, *Decis. 252. num. 8.*

54 Sodann ist/ für das Achte/ und finaliter hiebey zu consideriren/ daß/ wann gleichwohlen die Eberlinin zu bezahlung dieser Zeebischen starckhen Prætension gehaltten seyn solte; solches doch weitter nicht/ als auf deroselben dimidiam partem, sich extendire:

55 Quando enim duo pluresve Socii, communi consensu, cum extraneo contrahunt, tunc Singuli quidem exindè obligantur; verùm regulariter non in solidum; sed duntaxat pro rata seu parte sociali:

L. 4. princip. ff. de exercitor. act. L. 11. §. 2. de duob. reis. L. 44. §. 1. ff. de Ædil. edicto. Alvarus Valascus, *Decis. 98. num. 6.* Diodorus Tuldenus, ad *tit. Cod. de obligat. & action. num. 6.* Hieron. Magonius, *Decis. Lucensi 1. num. 28.* Joh. Bapt. Costa, de *quota & rata, Q. 99. num. 1. & seqq.*

56 Et cùm nec de Conjugibus sociis, seu in connubiali bonorum societate viventibus, & cum aliquo extraneo simùl contrahentibus, contrarium ullibi constitutum occurrat; sed potiùs in Jure nostro Provinciali *parte 4. tit. 41. pag. 437.* generaliter & indefinitè sit cautum, daß die von beeden Eheleuthen/ in währender Ehe/ gemachte Schulden/ wann kein errungenes Guth vorhanden/ von jedes Ehegemächts anderem aigenthumblichen Guth/ NB. zum halben Theil/ erstattet werden sollen:

Quocircà non saltem Johannes Grivel-
57 lus, inspectâ Juris Communis veritate, dictam Regulam etiam in sociis Conjugibus admittendam pronuntiat;

Decis. Dolana 20. num. 11.

58 sed & idem secundum hujus nostri Ducatûs Jura pariformiter sentiendum dicit Dominus Lauterbach,

de *ære alieno in societ. conjug. contr. §. 55.* licet aliter sentiat Christophorus Besoldus, ad *Jus Würtemberg. Disp. 4. §. 28.* verbis: *Sed si debitum sit commune, & ex modo dictâ causa contractum, tunc, si maritus nihil habet in bonis, in solidum Uxor tenetur.*

59 Und wiewohl in subsidium die beyde Eheleuthe/ Hanns Jacob Eberlin/ und seine Haußfrau/ dieser Zeebischen Schuld halber/ sich austruckhlich/ als Correi, in solidum obligirt/ auch in talibus terminis von Johanne Lopezio darvor gehaltten wird/ daß ein solche correaliter verbundene Uxor, wann ihr Mann nicht solvendo, die bezahlung des gantzen und völligen Debiti nicht decliniren könne:

de *lucro mariti & uxor. cap. 10. num. 2.* ibi: *Et subdit fortius.*

Umb willen jedoch ein solches Weib/ ra- 60
tione ihres Manns dimidiæ partis, verè & formaliter intercedirt; alle Intercessiones aber pro proprio marito ipso jure null/ nichtig/ und von pur lautterer ungültigkeit seyn;

sæpedicta *Novella 134. cap. 8. Authent. Si qua mulier. Cod. ad Sct. Vellejan.*

so behält es so mehr das starckhe ansehen/ daß Sie Eberlinin/ allen falls/ weitter nicht/ als ad Partis dimidiæ solutionem, propitio Jure, adigirt werden könne;

per dicta Jura, & argum. *L. 17. §. fin. ad Sctm. Vellejan.* Jungat. Berlichius, *parte 2. conclus. 19. num. 82.* Nicolaus Valla, de *reb. dub. tract. 13. num. 19.* Grivellus, *dicta Decis. 20. num. 1.* ibi: *Nec etiam quando se obligat in rem communem, quam sua interest totam conservari.* & *num. 2.* ibi: *Quod ità commune est.* Johann-Franciscus Balthasar, *practic. resoll. parte 1. tit. 1. Resol. 11. num. 19.*

Dessen allen jedoch/ und was dessen 61
noch mehr beygebracht werden möchte/ unangesehen/ seyn wir/ nach reiffer dieser Sache erwägung/ der einmüthigen meinung/ daß die Eberlinin/ unerachtet der von Ihr gethanen Renunciation der Acquæstuum conjugalium, von bezahlung dieser Zeebischen Prætension/ nach vergönstigung der Rechten/ sich nicht loßwürckhen könne. Dann da ist allerförderist in reifes und fleissiges bedenckhen zunemmen/ 62
daß der Ochsenwirth Eberlin alle diese Contracte/ welche er mit dem Hoffmeister Zeeben getroffen/ noch in der zeit/ mit Ihme errichtet/ ehe Er Jemand anderem unter allen seinen übrigen vielen Creditoribus, die sich bey der Gant angemeldt/ einigen Creuzer schuldig geworden: aller massen die Data aller zu disen Actis gekommener Schuldbrieffe clärlich an den tag legen. Ja es ist diese gantze Zeebische Schuld/ 63
allem ansehen nach/ gleich in dem ersten Jahr des Ochsenwirtths Ehestands/ da man noch nicht gewust/ oder vorsehen können/ daß er einen so liederlichen und unvorsichtigen/ geschweigen arglistigen und betriegerischen Hauß-Vatter und Negotianten abgeben werde/ contrahirt worden: wohlerwogen/ daß Er mit diesem seinem Weib/ Anno 1699. d. 20. Junii, das erste mahl/ nach innhalt Extractûs sub *Nro. 18.* in den Ehestand getretten/ und gleich in Anno 1701. in dem Monath Januario, auff vorhero erstatteten unterthänigsten bericht/ der Hoch-Fürstliche Consens wegen dieser Schuld Verbrieffung allschon erhaltten und würckhlich ertheilt/ auch Endlich der Beeden Eheleuthe Obligation in einem solenni & publico Instrumento, nebst des Weibes vorhero erstatte-

tem

tem Hand-Gelübd / wie auch der Vogtamptlichen Sigillation / und also / mit einem Wort / alles und jedes hiebey nöthig gewesenes / deren Jedes seine zeit und weile bedörfft / zuwegen gebracht / und respective in richtigkeit gebracht worden. 64 Alldieweilen nun Er Eberlin selbsten bekannt / daß Er an denen / dem Herrn Hoffmeister abgekaufften / Schaffen und Hämmeln / zu dreyen unterschidlichen mahlen gekaufft / nemlich das erste mahl 211. St. das andere 121. Stückh / so dann das dritte und letzte mahl wider 120. Stückh / laut Gant-Protocolli, *pag. 38.* und daß Er dise gesampte Wahr / zu dreyen unterschidlichen zeitten und mahlen / über den Rhein hinüber getriben; zu Drusenheim aber von denen Hoch-Gräflich Hanauischen Beampten / wegen abgefahrnen Weggelds / in langwührige händel / mit dictirung einer Straff von hundert Gulden / eingeflochten worden; welches letzte allein / allem ermessen nach / eine zeit von zwey monathen; alle dise drey Contracte aber / und biß Eberlin solche Schaaffwahr / diversis temporibus & vicibus verkaufft / eine zeit von viel Monathen erfordert und fürgewährt: So erhellet von selbsten / daß dise drey Käuff zwischen ihm und Herrn Hoffmeister wohl gleich im ersten halben Jahr nach seiner Verheurathung ihren anfang genommen / ehe noch sein Weib selbsten / wir geschweigen Jemand anderer / von seinem erstnachgefolgten unfürsichtigen und schädlichen negotiiren einige wissenschafft gehabt. 65 Welches alles wir diß ohrts / aus dem Gant-Protocoll, *pag. 38. & seq.* zu dem Ende præmittiren / damit so wohl des Herrn Creditoris und Hoffmeisters Zeeben / bey disen Contractibus bewisene bona fides, sinceritas, & candor, als auch dises zugleich vor augen gelegt werde / daß man Ihme das jenige / was sich erst ex postfacto, wegen dises Debitoris unbedächtlich und schädlichen / zum theil auch verthunischen / und in unterschidlichen occasionen von ihme bezeugten arglistigen Handthierens geäussert hat / zu suspectirung diser / mit ihme Eberlin / nicht nur richtig und redlich; sondern auch / wann er nur die / bey solcherley Handthierungen nöthige prudentz / sorgfalt / und fleiß hätte mögen anwenden / zu seiner Hußhalttung grossem nutzen und frommen errichtete Käuffe / nicht entgegen halten könne.

66 Sanè enim si Creditor, tali etiam in casu, quando, tempore celebrati contractûs, hoc nondùm scivit, nec prospicere potuit, quòd Maritus pecuniam, vel rem à se emptam, malè collocaturus, vel improvidè profusurus, vel omninò per luxum dilapidaturus sit, nihilominùs Uxorem, ex Mariti contractibus, efficaciter convenire potest; eò quòd talis Dolus, vel Culpa Mariti, conjugalis bonorum societatis Administratoris, & communibus illius bonis Præfecti, potiùs Uxori, quàm Creditori, qui bona fide cum Marito contraxit, & verisimillimè non saltem ipsius; verùm etiam Uxoris Personam & Bona in oculis habuit, atque ità, uno verbo, communia conjugalis Societatis, cujus gratia Contractus cum marito celebrati, bona respexit, imputetur justissimè: 67

arg. *L. 1. §. 9. & L. fin. ff. de exercit. act. L. 11. §. 4. ff. de institor. act. L. 5. princ. ff. de tributor. act. L. 10. Cod. de procurator.* Johannes à Sande, *Decc. Frisicar. lib. 2. tit. 5. Def. 8. vers. Si maritus.* Jungatur Rota Genuensis, *Decis. 14. num. 17. & 125.* Marius Giurba, *Decis. 88. num. 10.* Johann-Bapt. Costa, de *quota & rata, Q. 43. num. 8.* Dn. Lauterbach, de *ære alieno in societ. conjug. contracto solv. §. 67. num. 6. pag. 58.*

Quanto minùs in substrato, ubi hùjus 68
Debitoris Imprudentia in tali negotiatione, partim etiam Profusio, & erga nonnullos juniorum Creditorum commissa Improbitas ejus propriæ Uxori, nedùm aliis, cum illo non tàm arctam, frequentem, & quotidianam conversationem habentibus personis, demùm innotuére, primo ejus Creditorum omnium ignaro, hoc quidquam præjudicii generare valuerit?

Vor Eins.

An dem andern ist hiebey fürnem / und 69
hauptsächlich zu consideriren / daß dise / nach allen / in dem Gant-protocoll und übrigen Actis befindlichen Umbständen / allschon in Anno 1700. und also nicht lang nach des Ochsenwirths Eberlins angetrettenem Ehestand / mit dem Hofmeister Zeeben geschlossene Käuffe / sampt und sonders / desselben und seines Weibs gemeiner Haußhaltung zum besten und Vorstand / unwidersprechlich errichtet worden; wohlbetrachtet Er Eberlin / seiner profession ein Metzger / und Wirth / auch angehender junger Haußmann / mit disem Schaffhandel / wie dergleichen unter Metzgern gar frequent und gemein / für sich / und sein Weib / auch cum temporis erst noch erwartete Kinder / ein ehrlich stückh broths zuerwerben getrachtet / und in diser absicht / die gesampte vom Zeeben / in dreyen unterschidenen Zeitten und Käufen / eingehandelte Schaaf und Lämmer / juxta talium hominum notoriam Consuetudinem, über den Rhein getriben / und alda in zerschidenen Oehrtern verkaufft: 70 Alldermassen / daß Er Eberlin / auch mit seiner Haußfrauen vorwissen und willen / diser Schaffhandel angefangen / besonders auch hierauß apertissimè erhellet / daß sie beyde Eheleuthe / in ihrer / erst noch im hernachgefolg-

gefolgten Jahr / nemlich in Anno 1702. gegen dem damahls lebenden Herrn Statt-ſchreibern zu Gochzheim / Johann Jacob Heinrichen / außgeſtellten / und von Ihnen beyden Eheleuthen eigenhändig unterſchribenen obligation, eben diſen Schaaffhandel ihre Schäfferey außtruckhlich / und zwar zum zwaitten mahl genannt;

Actor. Nro. V. in verbis: zu unſerem beſten nutzen und fortführung NB. Unſerer Schäfferey. & in his mox ſequentibus: Verſetzen wir ihme / zu beſſerer verſicherung / unſere Schäfferey und ligende Güther. Addatur die Zeebiſche Obligation ſelbſten / circa princ. verbis: zu unſerem angehenden Metzger / Handwerckh und Handthierung &c.

71 Daß nun aber alle ſolche Contracte und Handlungen / die ein Ehemann / als princeps & caput Familiæ, der Gemeinen Haußhalttung zu nutzen und vorſtand / mit andern errichtet / diſen gantz ungezweiffelten effect nach ſich ziehen / daß auch des Manns Weib / ex primo cujusvis contractûs momento, zu derſelben vöſthaltung / einfolglich auch deren / aus ſolchen Contracten herrührenden Schulden auffrichtiger bezahlung verbündlich gemacht werde / alſo alle ſolche Debita verè Socialia Debita ſeyen / ex quibus Uterque Conjugum obſtringitur, daran läſt uns nicht zweiffeln die außtruckhliche diſpoſitio Juris noſtri Würtembergici,

in *parte 4. tit. 4. §.* Da nun. ibi: Zu ſeiner Haußhalttung zu nothdurfft / nutzen und guthem:

ex quo textu rectiſſimè B. Dominus Lauterbach hanc concluſionem deſumit & for-
72 mat, quòd, ob connubialis bonorum Societatis Utilitatem, omne illud Æs alienum dicatur contractum, quod ex tali cauſa venit, cujus Commodum principale ipſi Societati cedit, & ad connubialem Acquæſtum pertinet, ſic, ut, ſi qualescunque Res in communem Familiæ utilitatem emantur, Pretium pro illis debitum rectè dicatur Æs alienum Sociale; eò quòd illæ Res amborum Conjugum procul dubio communes ſint, & ad connubialia Acquiſita pertineant; arg. *L. 7. ff. pro ſoc.* & eorum, quæ tradit Petrus Sanz, in *tract. de rer. divis. lib. 2. cap. 11. num. 4.*

in *ſæpè laudata Diſſert. de ære alieno in ſocier. conjug. contracto. §. 18. num. 3. 8. & 9.*

73 Und obwohlen Er Eberlin diſe Schaaffwahr / zum theil / nicht einmahl nach Knittlingen / als in ſeines domicilii locum, gebracht / auch dahero ſein Weib deren mehrern theil nicht einmal zu geſicht bekommen / geſchweigen / daß ſelbige in gemeine Haußhalttung oder Wirthſchafft verbraucht worden; ſo hindert jedoch diſes lediglich nichts / daß der für dieſelbe verſprochene Kauffſchilling nicht ſolte ein verum atque indubitatum Debitum Sociale ſeyn / und alle effectus einer ſolchen gemeinſamen Schuld operiren.

Neque enim, ut Debitum dicatur ſociale, 74
præcisè requiritur, ut illis rebus, quæ ex cauſa talis debiti ſunt comparatæ, Uterque Conjugum, Maritus & Uxor, conſtante conjugio, æqualiter utantur, vel ut Ambo easdem æqualiter tractent, vel de illis diſponendi, commercandi, & communiter negotiandi facultatem conſequantur:

arg. laudati Juris Provincialis in *parte 4. tit. 4. §.* Da nun. *& ſqq. pag. 139. cum ſqq.*

Sed ſatis eſt, modò hujus generis Res ad connubialem acquæſtum pertineant, & omne lucrum atque emolumentum, quod ex illis ſperatur, communi Familiæ & Societati bonorum cedat.

Dn. Lauterbach, *dicta Diſſ. de ære alieno in S. C. contr. ſolv. pag. 19. §. 19. num. 6. & 7.*

Eben wenig mag ferner diſes Debiti 75
Qualitati, daß es nemlich kein Debitum ſociale ſeyn ſollte / diſes hinterlich ſeyn / daß der Eberlin diſe Kauffe / in ablentia ſeines Eheweibs / allein errichtet.

Cùm enim Maritus, ut jam ſuprà audivi- 76
mus, ſit Familiæ princeps, & propterea etiam conjugalis bonorum Societatis, Matrimonii & Familiæ gratia contractæ, Adminiſtrator;

Fürſtl. Würtemberg. Land-R. *in parte 3. tit. 7. §.* Was dann. ibi: Als dem die Adminiſtration und Verwaltung gebührt.

& communibus bonis, ad illa tuenda, conſervanda, augenda, quaſi præfectus ſive præpoſitus:

Lopez, de *lucrò mariti & uxor. cap. 6. num. 3. pag. 249. ferè in med.*

ſic, ut propterea illud omne, quod ipſe 77
ſua opera & induſtria, negotiando & contrahendo, durante hac Societate, acquirit, etiam ejus Uxori communicetur & acquiratur, & ipſa confeſtim, pro ſua portione, indiviſâ nimirum, ejus poſſeſſionem & dominium acquirat; licet nulla Uxori traditio fiat:

juxta ea, quæ legimus in noſtro Jure Provinc. *part. 3. tit. 7. §.* Wann Eheleuth. verbis: Sollē an allen / in währender Ehe errungenen und gewonnenen Güthern / jedem Ehegemächt der halbe Theil zugehörig ſeyn. *& ſeq. §.* Was dann. ibi: Sampt obvermeldtem ſeinem Theil Errungens und Gewonnens. & paulo poſt ibi: Ungeachtet das Weib von dem Ihrigen. & ex ſpeciali Friſiorum Statuto ſtatuminat Sande, *Decc. Friſic. lib. 2. tit. 5. Def. 6.* tùm & pluribus Rationibus, atque autoritatibus operosè conſtabilit Collega noſter D. Harpprecht, in *ſuo tract. theoret. pract.*

de renunciat. aequestûs conjugal. §. 57. pag. 72. & tribus seqq. Johannes Garsias, de *expens. & meliorat. cap. 13. n. 13.* verbis: Uxor Domina est suæ Partis, & verè eam possidet ex dispositione Legis. Johannes à Someren, de *jure novercar. cap. 9. §. 2.* ibi: *Eaque* verè Uterque *possidet.* plenissimè Grivellus, *Decis. Dolana 114. num. 22. & sqq.* ubi vide omninò. Dn. Lauterbach, *d. Diss. pag. 54. §. 63. num. 4.*

78 Etiamsi Maritus hujusmodi contractus, proprio nomine, celebraverit, & aliquid, quod alias, secundum naturam hujus Societatis, ad illam pertinet, ex illis quæsiverit: laudatus Grivellus, *Decis. Dol. 65. num. 8. & Decis. 114. num. 41.* Lopez. de *lucro mariti & uxor. cap. 6. num. 3. pag. 249. in fin.* Didacus à Segura, in *repetit. L. 3. §. ult. ff.*

79 *de liber. & posthum. num. 78.* (Licet aliud juxta Juris Communis principia, quoad hoc, judicandum foret; advertente Lauterbachio, *dicta pag. 54. num. 5.*) Facit verò pro ista Grivelli sententia Jus Provinciale, *d. tit. 7. §.* Wann Eheleuth. *& §. seq. pag. 350.* Addat. Felicius, de *societ. cap. 31. num. 27. & seq.* Mynsinger. *centur. 1. Obs. 29. per tot.* Gœddæus, *vol. 2. consil. 24. num. 13. 14. & 277.* Gailius, *lib. 2. observ. 90.* Heringius, de *fidejussor. cap. 7. num. 407.* Wibel. de *contract. mulier. cap. 5. num. 104.*

Cùm, inquimus, hæc omnia ità se habeant,
80 prono alveo hinc profluit, quòd, si Maritus in tali causa, quæ ad istam bonorum societatem pertinet, contractum ineat, & ex illo contractu alterius Debitor efficiatur, etiam ipsum hoc Debitum inter Conjuges pariter communicetur, sic, ut etiam Uxor ad illud solvendum obligetur indubiè.

arg. *L. 1. & tot. tit. de institor. act. L. 29. de reb. credit. L. 17. §. ult. ff. d. tit. de institor. act. L. ult. pro soc. §. ult. Inst. quod cum eo, qui in al. potest. negot. gest. esse dicet.* Johannes à Sande, *d. lib. 2. tit. 5. Def. 8.* Grivellus, *Decis. Dol. 65.* Lopez, *d. tract. cap. 10. num. 2.* Dn. Lauterbach, *d. Diss. §. 64. num. 6.* Abrahamus à Wesel, de *connubiali societ. tract. 2. cap. 3. num. 43.*

81 ubi solum maritum Societatis magistrum esse dicit, cujus laxiores in communes utriusque fortunas habenæ sint, etiam insciâ ac inconsultâ Uxore.

82 Ob nun gleich auch diß ohrts der Ochsenwirth Eberlin dessen / daß Er für sich / und zugleich auch im nahmen seiner Haußfrauen / oder ihrer Gemeinen Haußhalttung zur auffnahm und beförderlichem nutzen die mit dem Hoffmeister celebrirte drey Käuff errichtet haben wolle / keine meldung gethan; sondern in seinem nahmen solitariè contrahirt: So ist doch all genug / daß diese Hammel- und Schaaffwahr / deren Eigenthumb alsobald / ex primo harum Ovium Emptionis momento, Ihm und seiner Haußfrauen / Jedem zum halben theil / jure veri Dominii acquirirt worden / von Ihme in diser alleinigen Absicht und Intention / daß er solche alsgleich / oder ohne verweilung / über Rhein treiben / und daselbsten zu Nutz der Gemeinen Haußhalttung verssilberen möchte / erhandlet worden;

per ea, quæ docet laudatus Lopez, *d. c. 10. num. 2.* & Dn. Lauterbach, *dicta Diss. de ære alieno in S. C. contr. §. 63. num. 7.* & in *Diss. de obligat. socior. ex conventione cum extran. inita. cap. 5. §. 45.*

Cùm enim Res ipsæ, videlicet Oves ab 83
illo coemptæ, Uxori confestim, pro parte dimidia, sint acquisitæ, & dehinc in communem Societatis arcam illatæ videantur, ipsa Æquitas & natura Societatis deposcit, ut & Uxor, ceu Socia ratione Bonorum, etiam ex talibus, à solo quantumvis Marito initis, contractibus obligetur;

arg. *L. 82. ff. pro soc.* Dn. Lauterbach, *d. §. 63. num. 7.*

Ja wann gleich der Eberlin diser / an sich 84
selbst nutzliche / und seiner Haußhaltung gar nicht schädliche Käuffe / auch wider seines Weibs austruckhlichen dissensum und contradiction / errichtet hätte; so würde jedoch auch dises nicht hindern / das Sie dennoch das gantze / vor dise Schaaffwahr versprochene Pretium, als ein Debitum sociale, neben ihrem Marito, zubezahlen verbunden / und in allweg condemnirt werden möge;

per ea, quæ docet Christianus Rodenburg, de *jure conjug. tit. 3. cap. 1. num. 21.* & Dominus Lauterbach, *d. Diss. de ære alieno &c. §. 63. num. 8. pag. 58.* novissimè Rösler, in *Decc. Saxo-Coburgic. sect. 5. Decis. 15. num. 120.* Collega noster, D. Harpprecht, *vol. 6. Resp. 92. num. 275.*

Und daß diser effectus, daß nemlichen 85
auch das Weib dise Kauff-Schuld auch de suo, nebst dem Mann / zubezahlen obligirt worden sey / dessen unangesehen / daß Herr Hoffmeister Zeeb die würckhliche Versionem in communem Societatis utilitatem, wie viel nemlich entweder von diser Schaaffwahr in die Wirthschafft / oder sonsten in die gemeine Haußhalttung verspeist und gemezelt / oder wie viel an dem darauß erlösten Geld der Gemeinen Haußhalttung / durch würckhliche verwendung auf derselben nothwendige oder nutzliche Außgaben / zu guthem gekommen? nicht eben specificè zu probiren vermag / jedannoch platz habe / das erhellet widermahlen ex specifica doctrina sæpissimè laudati Domini Lauterbachii,

dicta Diss. de Ære alieno in S. C. contracto solv. pag. 58. §. 68. ubi dicit, quòd nec in 86
tali casu, quando Maritus in communem

qui-

quidem causam sive utilitatem hujus Societatis cum aliquo contraxit; sed deindè pecuniam, vel aliam rem ab illo acceptam, heluando, ludendo, vel aliter deperdidit, Creditori petenti, ut Debitum, à marito, constante matrimonio contractum, ex communi Acquæstu, vel ex aliis amborum Conjugum Bonis propriis solvatur, necessitas incumbat, ut probet, pecuniam, vel aliam rem à marito acceptam, in Societatis & Conjugis utriusque utilitatem effectivè & realiter versam fuisse; eo quòd, ut jam supra ex
87 Jure firmatum, Dolus à cujuscunque Societatis quæstuariæ præfecto, in rebus, quarum Administratio à reliquis sociis ipsi concredita, quomodocunque commissus, potiùs Sociis præponentibus, & sic etiam Uxori potiùs, quàm illis, qui cum Marito bona fidè contraxerunt, & non saltem ipsius; sed etiam Uxoris Personam, & Bona inter ipsos communia in oculis habuerunt, officere debeat;

arg. *L. 11. §. 4. ff. de institor. act. cum parallel.* & eorum, quæ traduntur in Disp. Dn. Lauterbachii, de *obligat. socior. ex convent. cum extran. inita, cap. ult. §. 58.*

88 & quòd neminem illius, quod ad intentionem ejus obtinendam & fundandam Jura neutiquàm requirunt, probatione onerari conveniat;

arg. *L. 21. Cod. de probat. L. 14. ut legator. causa caveat.*

89 ac proindè sufficiat, si Creditor probet, Maritum, per tempora constantis matrimonii, Societatis causa, sive in verisimilem ejus utilitatem, pecuniam vel aliam rem accepisse, sicque Debitum, conjugalis Societatis causa, esse contractum.

Johannes à Sande, *decc. Frisic. lib. 2. tit. 5. Def. 8. vers. Si maritus.* Dn. Lauterbach, *eit. l. §. 68.* Addantur omninò, quæ disserit Peckius, de *testam. conjug. lib. 2. cap. 6. in fin.* Joachimus Burger, in *addition. ad Johann. à Sande, dicta Def. 8. vers. Uxor, seu haredes Uxoris.* Domini Antecessores Facult. Jurid. Marpurgensis, *vol. 1. consil. 24. num. 13.* ibi: *Totus hic contractus videtur* pro communi utilitate utriusque Conjugis *initus*, NB. ut indè rem familiarem augerent, victum quærerent, &c.

90 So dann daß an begründung einer solchen gnugsamen Obligation der beyden Eheleuthe / und also auch diß ohrts der Eberlinin / dises / daß ihr Ehewirth in verkauff- und versilberung diser / zu dreyen mahlen / aller apparenz nach / der gemeinen Haußhaltung zu verhofftem guthem Nutzen / eingehandelter Schaaff- und Hammel-Wahr / als Er mit derselbigen über Rhein gekommen / nicht alückhlich gewesen; sondern bald disen / bald jenen Unsern / zum theil auch durch aigene unfürsichtigkeit verursachten Schaden an derselben erlitten / nullo modo verhinderlich / und dem Herrn Creditori nachtheilig seyn könne / das erhärtet abereins die austrückhliche definitio laudati Lauterbachii,

dicta Diss. de are alieno in S. C. contr. solv. §. 69. ubi ità signanter: Ex dictis, inquit, sua sponte quoque sequitur, quòd, si Maritus, Societatis causa, & in ejus utilitatem æs alienum contraxerit, licet Eventus non responderit, & pro sperato Lucro Damnum indè secutum fuerit; tamen Creditor, ex Acquæstu, vel, hoc deficiente, ex aliis Conjugum propriis bonis, suam satisfactionem jure petere valeat;

arg. *dicta L. 11. §. 4. de inst. act. L. 1. §. 9.* 91 & *L. ult. de exercit. act. L. 10. §. 1. de negot. gest.*

Idque sive hoc Casu fortuitò evenerit, sive Mariti imprudentia & culpa damnum illud acciderit:

arg. *L. 10. Cod. de procurat. dicta L. 11. §. 4. ff. de institor. act.* Fürstl. Würtemb. LandR. *part. 4. tit. 4.* Lopez. *de lucro mariti & uxor. cap. 10. num. 70. in fin.*

Dann gleichwie / wann der Eberlin 92 auch eine Behausung für seine Famili entweder erkaufft / oder auch von entlehntem Geld neu auffgebaut hätte / und dieselbe bald hernach im Rauch auffgienge / beyde Eheleuthe doch den versprochenen Karff- Schilling zuzahlen gehaltten / oder das zu dem Bau entlehnte Geld zu restituiren verbunden seyn würden:

per *§. 3. Instit. de empt. vendit. tot. tit. Cod. de commodo & peric. rei vend. L. 11. Cod. si cert. petat.* juncta *L. 52. §. 4. ff. pro soc. L. 5. princip. & §. 1. L. 60. §. 1. & L. seq. ff. eod.* cum iis, quæ tradit Gabriel Mudæus, ad *d. L. 52. §. 4. num. 2.* & *ad L. 58. princip. num. 3. ff. d. tit.* Franciscus Cardinalis Mantica, de *tac. & ambig. convent. lib. 6. tit. 21. num. 14.* Johannes Voetius, ad *d. tit. ff. pro soc. §. 13.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. dicti tit. pro soc. §. 11. num. 3. vers. De casibus fortuitis.*

Gleichwie ferner / wann der Eberlin diese 93 Schaaffwahr / über Rhein / in hohen pretiis, angebracht hätte / und damit der Haußhalttung einen grossen und sonderbahren Vortheil geschafft; he. nach aber das Geld ihme / entweder noch unterwegs / oder zu hauß / von Räubern / oder Dieben / weggenommen worden wäre / dises einen als andern weeg ein Debitum Sociale ungeändert verpliben / und sein Weib / neben Ihm / zu desselben bezahlung verpflichtet seyn würde:

Sanè enim quòd Legum apertissima sanctio etiam de Versione in rem disponit, 94 quòd videlicet in rem alterius versum illud omne dicatur, quod in necessitatem, vel

utilitatem ipsius expensum, comparatum, vel acceptum;

L. 3. §. 2. L. 5. §. 2. ff. de in rem vers.

95 tametsi Res in necessarios, vel utiles ejus usus, ab alio coempta, vel pecunia tali fine mutuò accepta, posteà casu perierit, nec effectivè & actualiter in rem ipsius impensa, vel consumpta probari possit:

d. L. 3. §. 7. 8. & ult. L. 17. princ. d. tit. Simon à Græneweegen, ad *d. L. 3. num. 1.* Andr. Alciatus, ad *L. 27. num. 20. de reb. credit.*

96 Quibus enim in casibus procurator mandati habet actionem, & negotiorum gestor actionem negotiorum gestorum, in illis quòd etiam in rem versum dicatur, nihil dubii relinquit dicta *Lex 3. §. 2. eod. tit.*

97 Quòd verò tùm procurator, tùm negotiorum gestor mododicta Remedia cum pleno effectu intendere valeant, modò negotium ab ipsis susceptum ex necessaria vel utili ratione inchoatum & susceptum ostendi possit, txx. iterum rotundi evidenter evincunt in *L. 10. L. 12. L. 22. de negot. gest. L. 4. Cod. mand.* Facitque *Lex 11. §. propenult. ff. de minor. L. 47. §. 1. de solution. L. 17. de in rem verso.* Dn. Lauterbach, in *tract. Synopt. tit. de in rem verso. §. 1. num. 3.* & in *commentat. ad L. 27. de reb. credit. cap. 2. §. 8.* Collega noster, D. Harpprecht, *consil. 80. num. 75. cum seqq.*

Hoc rectissimè etiam in proposito applicari, Rationis identitas, & omnia hucusque stabilita evincunt.

98 Ja gleichwie auch in casu, wann der Mann etlich hundert Stückh aigenthumblicher Schaafe in dise Ehe eingebracht / und dieselbe hernach / der gemeinen Haußhaltung zur beförderlichen auffnahm / zur zeit / da solches zuthun erlaubt / ins Elsaß / oder gar in Franckhreich hinein tribe; daselbst aber alle / durch eine darinnen unter solcherley Vieh grassirende Seuche / miteinander crepirten / ein solch Damnum in allweeg juxta indolem & Jura damnorum socialium zubeurtheilen seyn würde;

juxta ea, quæ etiam de talibus casibus eruditè deducit Dominus Lauterbach, in *Diss. de periculo rer. in societ. conjugal. illatar. membro IV. §. 55. num. 6. & seqq.*

99 Also können wir nicht absehen / aus was gültigen und in Rechten gegründeten Rationibus, propugnirt werden möge / daß / da in substrato der Ochsenwirth Eberlin / dem Hoffmeister Zeeben / seine Schaafe und Hämmel / in dreyen unterschidlichen Käuffen / zu disem End / abgekaufft / daß Er / als ein junger Mezger / Wirth / und Haußmann / durch einen damahlen erst anfangenden Schaaff-Handel / seine Nahrung und ehrliches stückh broths / mittelst Göttlichen seegens / gewinnen möchte / die von Ihme / deßwegen / gemachte Schuld kein Debitum sociale, seu in communem Ipsius Familiæ, & connubialis Bonorum Societatis utilitatem contractum Debitum, ad omnes Juris effectus, seyn solle / dessen unangesehen / daß diser Schaaff-Handel / durch seine ungeschickhlichkeit und imprudenz / grössern theils / einen solchen sinistrum eventum gewonnen / als im Gant-protocoll von ihm angegeben worden: Dann es bleibet auch 100 diß ohrts ungezweifelt darbey / quòd, quandocunque Maritus, conjugalis bonorum Societatis causa, seu quod idem est, in speratum rei familiaris augmentum & commodum,

ex descriptione Marii Giurbæ, ad *Consuetud. Messanens. cap. 9. glossa 8. part. 1. num. 1.* verbis: *Transit Lex ad aliam debiti speciem, quæ, durante matrimonio,* in rei familiaris augmentum *fuerit contracta.* Abrahami à Wesel, de *connubiali bonor. societ. tract. 2. cap. 3. num. 45.* ibi: *Cui exindè nulla* sperabilis Utilitas.

debita contraxit, pro iisdem solvendis etiam Uxor ipsius sit obligata; sive quæratur de Societatis hujus necessitate, sive Utilitate: 101 eo quòd Socius, circa negotia Societatis mandatum ab altero habere censeatur:

Stephanus Gratianus, in *addition. ad Decis. 178. num. 9.* Antonin. Tessaurus, *Decis. Pedemont. 136. num. 3.* Everhardus Junior, *vol. 2. consil. 6. num. 89.* Petrus Sanz, de *divis. bonor. lib. 2. cap. 4. num. 11.* laudatus Giurba, *cit. l. num. 4.*

Ità quidem, ut sufficiat, Negotium, ex 102 quo tale debitum processit, ex Socii conjugalis intentione utiliter gestum esse; etiamsi Eventus exindè speratus ejus intentioni haudquaquam responderit;

per txx. jàm suprà à nobis adductos. Anton. Capycius, *Decis. 180. num. 5.* Gratianus, *dicta Decis. 178. num. 6.* Giurba, *dicta parte 1. num. 7.*

seu quòd tale negotium à sui initio utile fuerit, nullâ futuri habitâ ratione;

arg. *L. 2. Cod. de negot. gest.* & eorum, quæ habent Marta, *Voto 243. num. 4.* Surdus, de *aliment. tit. 9. Q. 41. num. 30.* Hedor Felicius, de *societ. cap. 27. num. 20.* Alexander Raudensis, *vol. 1. consil. 10. num. 27.* Seraphinus de Seraphinis, *Decis. 366.* *num. 2.* Pelaez, de *majoratu, part. 4. Q. 4.* Redoanus, de *reb. Ecclesiæ non alienand. Q. 20. num. 139.* Giurba, *d. l. num. 8.* Heeser. de *acquæstu conjug. part. 2. Loco 23. num. 220.*

Ex quo passim 103 Dres hujus generis Statuta, quibus Æris alieni, constante conjugio contracti, Solutio utrique Conjugi, tàm Uxori, quàm Marito contrahenti imponitur, in hanc sententiam interpretantur, quòd, si quidem Maritus in sui solius utilitatem contraxerit, Uxor pro illo haud-

qua-

quàquam teneatur, eò quòd tale creditum non possit dici in communem negotiationem contractum, vel versum: Si verò è contra Contractus ab illo cum aliis celebrati, ex bona Mariti intentione, in connubialis Societatis emolumentum tendant, tunc ambo Conjuges ex tali debito, ceu, hâc ipsâ de causâ, verè sociali, obligentur indubiè.

Andreas Gailius, *lib. 2. Obs. 90. num. 6.* ubi hoc diligenter in Praxi notare jubet. Johannes Gœddæus, in *consill. Marpurgens. vol. 1. consil. 24. num. 156.* Marcus Anton. 104 Natta, *consil. 567. num. 5.* ubi scribit, non sufficere, contractum constante conjugali bonorum communione fuisse initum; sed & porrò requiri, ut creditor probet, ut ille sit initus ratione communis utilitatis. Quibus adstipulatur in terminis Mevius, ad *Jus Lubec. lib. 3. tit. 1. artic. 10. num. 80.* ubi hoc certum esse, atque ità aliquoties judicatum esse dicit, quòd Uxor non aliter ex sui mariti contractibus obligetur, quàm ratione conjugalis Societatis, & de rebus ad illam pertinentibus. Heeserus, *d. l. num. 221. & seqq.* ubi pluribus hæc corroborat. Abrahamus à Wesel, de *connubiali bonor. societ. tract. 2. cap. 3. num. 14.* ubi di- 105 cit, omne damnum, quod ex causa Societatis & juris maritalis accidit, commune esse. Jacobus Coren, *consil. 18. num. 38.* Rodenburg. de *jure conjug. tit. 2. cap. 1. de maritis potest. in contrahendo, num. 12. vers. Differentiæ ratio.*

106 Allermassen nun dises / daß / wann der Mann / tanquàm princeps familiæ, & connubialis societatis Præfectus, Magister, seu Administrator, ex causa istius Societatis, & in sperabilem ejus utilitatem, einige Debita contrahirt / auch sein Eheweib / als Socia, zu derselben bezahlung / mit und neben Ihm / verbunden / und in Casu substrato, daß / so bald der verschuldete Ochsenwirth Eberlin einen Kauff / nach dem andern / mit Herrn Hofmeister Zeeben / wegen diser Schaaffwaar / seine nahrung und nutzen der gemeinen Haußhaltung dardurch zuverschaffen / utiliter eingegangen / auch sein Weib zur bezahlung des darvor Jedesmahls schuldig worddenen Kauffschillings / tanquàm Æris alieni vel maximè socialis, nach der Fürstlich Würtembergisch- andrechtlichen Verordnung de hac connubiali Bonorum inter Conjuges Societate, pro parte dimidiâ, efficaciter obligirt / und / neben ihrem Mann / Mit-Schuldnerin worden sey / ausser allem

107 zweiffel stehet: Also ist / für das Dritte / nach all disen unverwerff- und unzweiflichen suppositis, noch ferner hiebey in terres und fleissiger bedencken zunemmen / daß / nachdeme die Ochsenwirthin / eine zimmliche Zeit nach errichtung der dreyen / mit ihrem Ehewirth abgeschlossenen Kauffe / mit und neben ihrem Mann / cum specifico consensu eines Ihr Obrigkeitlich zugeordneten Kriegs-Vogts / zur Bezahlung diser Schuld / gar in einem solenni und publico Instrumento, sich verbindlich gemacht / Sie / hôc ipsô, kein fremdes; sondern / zu dessen helffte / ihr Selbstaigenes Debitum, zu dessen abführung Sie bereits / tanquàm Socia, vi Societatis bonorum conjugalis, verbunden gewesen / zubezahlen versprochen / und sich mithin dem Hofmeister Zeeben / ex Constituto sui proprii debiti, verbündlich gemacht hab.

Daß aber in so fern / wann ein Eheweib / 108 mit und neben ihrem Marito, sua propriâ Debita, (Cujus generis haud dubiè, pro parte dimidia, hujusmodi socialia Debita seyn / ut hucusque audivimus.) zubezahlen verspricht / sub nullo colore gesagt werden könne / quòd ipsa pro suo Marito intercesserit, das erhärtet und erhaltet vel sola *Lex prima §. 1.* ubi ità diserte Ulpianus pronunciat:

Nam & Mulieres de constituto tenen- 109 tur, si non intercesserint. juncta *L. 28. ff. de const. pecun.* & doctrinâ B. Dn. Lauterbachii, in *tract. synopt. tit. ad Sctm. Vellejan. §. 1. num. 8.* in verbis: NB. Alienum debitum constituendo. Hugo Donellus, *commentar. Jur. Civ. lib. 12. cap. 29.* Hentic. Bocerus, *classe 2. Disp. 17. th. 5. lit. b.* Joachim. Wibelius, de *contract. lib. mulier. cap. 5. num. 14.* ibi: *Licet Mulier*, non intercedens; *per se constituendo obligare se possit.*

Welchem dann auf dem fuß nachlaufft / 110 daß / auch talibus in terminis, weder das Beneficium Senatusconsulti de intercessionibus, seu Vellejani, noch der also genannten novæ Constitutionis, in *Authent. Si qua mulier. Cod. ad Sctm. Vellejan.* & in *Novella 134. cap. 8.* ex quâ illa deprompta, ullo modo anschlage / oder einigen ingress finde;

juxtà ea, quæ in simili Consulti suppedi- 111 dant in *L. 13. princ.* ubi Gajus: Aliquando, licet alienam obligationem suscipiat mulier, non adjuvatur hoc Senatusconsulto, quod tùm accidit, cùm primâ quidem facie alienam; revera autem suam obligationem suscipiat. *ff. ad Sctm. Vellejan.*

& in *L. seq. 17. §. fin.* ubi ita Africanus: 112 Mulier & Titius cùm in rem communem mutuarentur, ejusdem pecuniæ Rei facti sunt, non omnimodò Mulierem pro parte Socii videri interessisse dicebat: Nam si ob eam causam mutuam fuerint, ex quâ si creditor pecuniam non dedisset, majo damnum mulier passura fuerat, potius esse, ut Sctо locus non sit: At si in aliquam

emptionem mutua pecunia sit accepta, tunc, pro parte, intercessionem factam videri, & ideò creditorem partem duntaxat pecuniæ à muliere petere posse. *ff. eod.*

113 Addat. *Lex 22.* ibi: Quia, mandati actione obligata, in rem suam videtur obligari. *eod. tit.*

Et *Lex 8. §. 1.* verbis: Nisi in rem suam fidejubeant. *ff. qui satisd. cogant.*

114 Quibus omnibus congruenter de hujusmodi debitis verè socialibus, à solo quantumvis Marito contractis, ita in individuo B. Lauterbachius: Neque Uxor hîc juvatur Beneficio SCti Vellejani, aut novæ Constitutionis; arg. *L. 13. L. 17. §. fin. ad SCtum. Vellejan.* Augustin. Barbosa, in *Cod. d. Authent. Si qua mulier. Cod. ad SCt. Vellejan.* Alexander Trentacinquius, *lib. 3. tit. de fidejussor. Resol. 3. num. 15.* Matth. Berlichius, *parte 2. conclus. 19. num. 81.* Nicol. à Valla, de *reb. dub. tract. 13. num. 9.* Johann-Francisc. Balthasar, *parte 4. pract. resol. tit. 1. Resol. 11. num. 19*: Ex his, addens, apparet, non simpliciter procedere, quæ Besoldus, ad *J. P. W. Disp. 4. §. 26.* & ex eo Dn. Wibelius, de *contract. mulier. cap. 6. num. 31.* scribit: Sed tamen non cessat ob hanc Quæstûs communionem SCti Vellejani beneficium, nec Uxor, propter *titulum 4. §.* Da aber. tenetur ad debita, ultra acquisita, de propriis suis bonis;

in *sæpelaudata*] *Dissert. de ære alieno in S. C. contracto solvendo, §. 51. pag. 43.*

115 Für das Vierte daß zu einer solchen Obligation/ da ein Weib/ mit und neben ihrem Mann / mit einem extraneo oder Tertio contrahirt / einfolglich auch ad validitatem hujusmodi Constituti obligatorii, da dieselbige/ mit und neben ihrem Marito, ceu legitimo Curatore, & simul conjugali Bonorum Socio, zur bezahlung eines solchen Debiti socialis, warzu Sie / tanquàm Socia, vi istius conjugalis Communionis, gleich ex primo contracti talis debiti momento schon verpflichtet gewesen/ sich auch tanquàm constitutæ pecuniæ Rea, gegen ihrem gemeinschafftlichen Creditore, repetitim verpflichtet / kein besonderer Kriegs-Vogt / und / indeme ein solches Constitutum proprii debiti apertissimè keine Intercessio ist/ auch keine jurata, oder/ loco Juramenti, vermittelst Anglobens an den Gerichtsstab/ solenniter facienda Renunciatio tùm Vellejani SCti, tùm alterius Beneficii in Authent. Si qua mulier. erfordert werde / oder nothwendig sey/ das kan ohne besondere difficultät vor augen gelegt werden. 116 Das Erste membrum, daß zu solchen Contracten / welche ein Eheweib / neben ihrem Marito, mit einem Tertio errichtet und schliest/ Sie das Weib/ Regulariter, keines anderen Kriegs-Vogts benöthiget sey / das erhellet ex Juris nostri provincialis specifica sanctione,

in *parte 2. tit. 29.* §. Ferner wollen wir. als in welchem verordnet wird/ daß erst alsdann / wann gezweiffelt werden möchte / ob Sie/ durch ihren Mann/ zu solchem Fürnemmen/ i. e. zu treffung einigen Contracts/ (juxta verba ibid. proximè antecedentia) gefährlich beredt oder gezwungen worden / (Quales casus recenset Christophorus Besoldus, ad *Jus Prov. p. 2. §. 159.*) ein besonderer Vogt Ihr gegeben werden solle. Ausser solcherley Fällen aber daß ihres zugleich contrahirenden Mariti Consensus allein für gnugsamb zuhaltten / das erhellet so wohl aus disen außtrückh- und deutlichen wortten: In disem Fall / (wann/ wie gemeldt/ einiger solcher zweifel vorfiele) ist ihres Eherwirths Bewilligung nicht gnugsamb ꝛc. argumento formato tùm à contrario, quod notoriè 117 in Legum & Statutorum interpretatione efficacissimum; tùm ex Regula, quòd Exceptio contrariam Regulam supponat & firmet; tùm ex eo, quòd Maritus, in hoc 118 nostro Würtembergico & Saxonico Foro, legitimus Uxoris non saltem Curator; sed & universorum illius bonorum (exceptis receptitiis) sit Administrator.

Besoldus, *dicta Disp. ad Jus Prov. §. 159.* Dn. Lauterbach, ad *d. part. 2. §. 41. num. 2.* ibi: *Maritus sit curator & omnium ejus bonorum legitimus administrator.* Adde tr. expr. in Jure Provinc. *part. 4. tit. 4. pag. 437.* §. Nemlich. ibi: Wann die Schulden NB. von beeden Eheleuthen gemacht.

Ex quo ità in puncto idem noster Lau- 120 terbachius: Quæ, ait, hactenùs dicta, quòd scilicet Æs alienum sociale, ab utroque Conjugum contractum, ex Acquæstu conjugali, vel, ex propriis conjugum bonis, æqualiter sit solvendum, procedunt & locum habent, licet illud Maritus unà cum sola Uxore contraxerit, nullo alio Uxoris curatore adhibitô. W. R. *part. 4. tit. 4. §.* Nemlich. *pag. 437.* & argum. *part. 2. tit. 29. §. 1.* ubi in fine tunc demùm alterius Curatoris consensus, &, si Summa Florenos excedat, Judicis Cognitio requiritur, si suspicio adsit, Uxorem vi metuve, aut dolosa Mariti persuasione ad Contractum esse inductam. Ergò regulariter ob- 121 tinet contrarium. Exceptio enim probat & firmat Regulam in casibus non exceptis. Videat. Besoldus, ad *J. P. W. Disp. 2. §. 179. & seq. 164.* & *Consil. Tubing. 98. num. 27. & 28.*

Ità Dn. Lauterbach, *d. Diss. de ære alieno in S. C. contracto solv. §. 57.* Quibus porrò addi possunt, quæ modo laudatus Besoldus statuminat in *consil. 290. num. 2.* ubi optimè dicit, quòd de tali Statuto, quòd mulier 123 non

non possit sine consensu curatoris contrahere, communis practicorum traditio hæc sit, quòd Maritata, quando non cum Marito, neque in ejus commodum contrahit; sed cum extraneo contractum celebrat, alio curatore non opus habeat; sed Mariti consensus ad hoc sufficiat; ex Wesembecii *consilio 11. num. 17.* & Anton. Heringio, de *fidejussor. cap. 18. num. 55. & seqq.*

123 Das andere Membrum aber / daß nemlichen das von beyden Eheleuthen / am dreyssigsten Decembris, Anni 1701. über die / schon in Anno 1699. und 1700. dem fast unzweiflichen ansehen nach / errichtete drey unterschidliche Käuff / (zu deren völst- und bezahlung des Jedesmahls accordirten Kauffschillings Beyde Eheleuth gleich / tanquam Socii bonorum, obligirt worden seyn) mit Herrn Hoffmeister Zeeben eingegangene Constitutum, oder nochmahls / in publico & solenni Instrumento, widerhohlten Vetspruch / den starckhen Ruckhstand an dem Kauffschillings-Quanto treu- und redlich zuzahlen / keiner juratæ, oder mittelst an Eydes statt erstattenden Handgelübds / in Judicio errichtender Renunciation der Weiblichen Freyheiten / und insonderheit des in *Authent. Si qua mulier. Cod. ad SCt. Vellejan.* enthaltenen Beneficii benöthiget gewesen; sondern / absque illius Renunciatione, seine unhintertreibliche Krafft und gültigkeit gehabt / das erhellet zur gnüge ex hucusque præmissis, da wir nemlich gezaigt / daß / wann ein Weibsbild / cum sui Mariti, ceu legitimi Curatoris, omniumque bonorum ejus Administratoris, specifico consensu, ihre aigene Schuld zubezahlen verspricht / dises für keine speciem Intercessionis, und per consequens auch für keine speciem Intercessionis pro suo Marito, mit bestand angezogen / und dahero auch von keiner Weiblichen Freyheit / oder deren Verzeihung gefragt werden könne: Cùm
124 notoriè non entis nulla sint accidentia, nullæ affectiones;

per communia Logicorum & Jurisprudentum,

125 Ut Uxor juratò, vel in terris Würtembergicis, loco Jurisjurandi, ad baculum Judicii factâ Promissione, Beneficio novæ Constitutionis in Auth. Si qua mulier. renunciare necesse habeat, oportet, ut ipsa, pro suo Marito, verè intercesserit, atque ità pro illo, vel ipsius solius proprio debito, aut suam substantiam; aut personam obligaverit.

Nov. 134. cap. 8. verbis: Si qua mulier Crediti instrumento consentiat proprio Viro, & propriam substantiam, aut ipsam obligatam faciat. & exindè deprompta *Auth. Si qua mulier. Cod. ad SCt. Vellej.* ubi vulgò Scribentes.

Ubi verò è contra Uxor ad sui proprii, 126
seu talis Debiti, ad quod Ipsa, vel Sola, vel, tanquàm Socia, ad sociale, & in connubialis Bb. communionis utilitatem contractum, pro dimidiâ, tenetur, solutionem sese obstringit, tunc, ut omnis Intercessio totaliter exulat; ità etiam Beneficium novæ Constitutionis, ceu notoriè solas, ab Uxore, pro Marito, tanquàm pro solitariè obligato Debitore, factas Intercessiones pro Objecto agnoscens, similiter exulat, & dehinc quoque ejus Renunciatio nullatenùs necessaria, imò planè ridiculâ, inanis & vana est;

per proximè à nobis adductam Regulam, 127
quòd id, quod non est, nullam recipiat affectionem; ex doctrina Philosophi, *lib. 2. de anima.* quam in simili à Pontifice legimus approbatam, in *Cap. fin. in fin. de pœnit. distinct. 2.* Baldus, ad *L. Si Pater. Cod. de instit. & substitut.* Vasquius, *lib. 2. controv. 40. num. 12.* Tabor, apud Barbosam, *axiomatum lib. 5. cap. 12. axiom. 2.*

So wenig die Ochsenwirthin / in hisce 128
terminis, wann Sie gleich ab initio dem Hoffmeister Zeeben / mit und neben ihrem Mann / seine Kämmer und Schaaf Selbst abgekaufft hätte / dem Beneficio SCti Vellej. oder mehrgedacht neuer Constitution in diact Novel. & Auth. Si qua mulier. zu renunciiren nöthig gehabt hätte; wohlerwogen ja / solchen falls / kein mensch ichtwas hiervon gesagt haben würde / und viel weniger mit bestand hätte können behaupten / quòd ipsa pro suo Marito intercedat, & propterea ipsa, ex istâ Emptione, non aliter teneatur, quàm si etiam Beneficio novæ Constitutionis, mediante Juramento, vel, loco Juramenti, ad baculum Judicii factâ promissione, renunciaverit: Quando 129
enim ambo Conjuges, Maritus & Uxor, in connubialis societatis utilitatem, contractum simùl cum Tertio celebrant; & ad aliquid exindè præstandum se obligant, tunc quòd utique Uterque, sicque non solùm Maritus; verùm etiam Uxor, ad exolvendum hoc Debitum sociale æqualiter obligentur, nemo adeò hospes est in moderna Germaniæ, imò etiam aliarum ditionum & regnorum Jurisprudentia, ut nescire non pudeat;

juxta ea, quæ solidè de hoc indubitato Casu, arg. *L. 27.* ibi: Omne æs alienum, quod, manente Societate, contractum est, de communi solvendum. *ff. pro soc.* & ex Jure nostro Patrio, in *parte 4. tit. 4. §.* Nemlich. verbis: Wann die Schulden von beeden Eheleuthen gemacht / sollen dieselbe von dem gemeinen / in solcher Ehe / durch beede Ehegemächt errungen und gewon-

wonnenem Guth/ und/ da sich solches so weit nicht erstreckht/ von eines jeden Ehegemächts aigenthumblichem Guth/ erstattet werden ꝛc. commentatur B. Dominus Lauterbach, de *ære alieno in S. C. contr. solv.*
130 *cap. 4. §. 49. & seqq.* ubi etiam in §. *51.* disertissimè stabilit, quòd Beneficium Senatusconsulti Vellejani, & novæ Constitutionis hîc nihil operetur: Cujus hoc, quòd nec ulla ejus Renunciatio, nedùm planè jurata, vel eidem æquipollens Renunciatio necessaria sit, prorsùs indubitatum consectarium esse, res ipsa commonstrat:

131 So wenig mag auch in solcherley termini, als wir hier vor uns haben/ da der Mann zwar im anfang/ mit dem Hoffmeister Zeeben/ Allein contrahirt/ und die drey/ mit demselben errichtete/ Käuff solitariè abgehandlet; aber alles der gemeinen Haußhaltung zum besten/auffnahm und verbesserung/ also daß/ ex hac ipsa justissima Ratione, auch seine Haußfrau zu dises Socialis Debiti bezahlung/ ex natura & indole conjugalis Bonorum societatis, pro parte dimidia, alßgleich obligirt worden/ sub ullo colore behauptet werden/ daß/ nachdem Sie hernach/post decursum totius annui Temporis, zu dises beraits/ pro dimidia parte, auff ihr hafftenden Debiti, ex Venditionis contractu profecti, gebührender Bezahlung/mit und neben ihrem Mann/ sich verbündtlich gemacht/ und/respectu diser Helffte/ anders lediglich nichts/ als wazu Sie beraits/ in krafft der dreyen/ von ihrem Ehewirth/ der Haußhaltung zu nutzen/ errichteter Käuffe/ nach claren Land-Rechtlicher Dispositon/ und der ehelichen Güther-Gemeinschafft Natur/ verbunden gewesen/ per subsequens Constitutum, zubezahlen versprochen/ Sie für ihren Eheimann einen einigen heller zuentrichten sich verbunden/ und sich also für Ihn/ in forma ullius Intercessionis, obligirt habe/ also/ daß Sie dahero dem Beneficio novæ Constitutionis zu renunciiren/ nedùm medio juramento, vel eidem æquipollente & quasi jurata promissione zu renunciiren/nöthig gehabt hätte;

per jam suprà laudatam doctrinam Lauterbachii, *dicta Diss. de ære alieno in S. C. contr. solv. cap 5. §. 63. & seqq.* junctis illis, quæ pariter, de Constituto debiti proprii, in præmissis jam firmavimus.

132 Quid enim interfit, sive Uxor, ab initio, cum suo Marito unà & simul, cum aliquo Tertio Contractum celebret, verbi grat. Emptionis, & ex hoc, ab Utroque celebrato, Contractu illicò obligetur; sive exemptionis, à solo quidem ipsius Marito; sed in Societatis connubialis communia commoda, cum illo Tertio celebrato Contractu, juxta Societatis istius naturam, quam etiam de Jure Würtembergico habet, illicò obligata, unà cum Marito, socialiter obstricto ad jam debitum Pretium Venditori solvendum, per Constitutum, sese porrò obstringat? Certè, si verum est, ut verissimum est, quòd Prætor, edicto suo de Constituto, naturali, hôc ipsô, dùm constituta consensu facta custodit, faveat æquitati, grave scilicet reputans, ut fides à quoquam alteri data fallatur; 133

L. 1. princip. ff. de constit. pecun.

quid obstet, quo minùs etiam in proposito eidem æquissimo naturalis Justitiæ, cujus Prætor ubivis fuit studiosissimus, principio pariformiter inhæreamus?

Allem bißdaher ausgeführtem folgt/ 134 fürs Fünffte/ auf dem fuß nach/ daß/ obgleich die Ochsenwirthin bey diser Gantt ihre weibliche Freyheit anzuruffen vermeint/ solches doch/ wider dise Zeebische Prætension/ aus diser haupt-ursach keinen ingress finden/ oder platz greiffen möge/ dieweilen Sie nicht allein/ vi societatis bonorum conjugalis, zu helfftiger bezahlung dises Debiti socialis, tanquam Socia Bonorum, gleich à primo momento der errichteten Käuffe verpflichtet gewesen; sondern auch solche ihre primordial Obligation/ durch 135 bißhero untersuchtes solennissimum Constitutum, dergestaltten noch weiters confirmirt und bestärckht/ daß Sie auch/ mit und neben ihrem Marito, ceu constitutæ pecuniæ Rea, ad solutionem hujus Debiti socialis sich efficacissimè hafft gemacht und verknüpfft/ so/ daß nicht nur ihr Mann/ von dem Hoffmeister Zeeben/actione empti-venditi, vel de constituta pecunia belangt; sondern ebener massen auch Sie Ochsen- 136 wirthin selbsten/ ex istis tribus, à suo Marito, tanquàm societatis bonorum conjugalis præposito seu magistro, celebratis Emptionibus, mit gleichen Actionibus, videlicet empti-venditi,

per §. *final. Inst. quod cum eo, qui in al. pot. negot. gest. esse dicet.* ibique Harpprechtum, Vinnium, & alios, & quæ plenius disserit Dn. Lauterbach, in *Diss. de obligat. socior. ex convent. cum extraneis inita, §. 17. num. 6.* junctis illis, quæ tradit in *Diss. de ære alieno in S. C. contr. §. 63. num. 3. & 4. & passim aliàs.*

und ex hoc suo proprio, unà cum Ma- 137 rito celebrato, Constituto, quô & ipsa se huic sociali Creditori validissimè obligavit, Actione de constituta pecunia, mit allem bestand angefast werden mag: wadurch Sie dann sich/ so viel dise Schuld concernirt/ der Weiblichen Freyheit gantz verlustigt gemacht.

Cele-

138 Celeberrimi namque Juris est, quòd, si Uxor, vel unà cum suo Marito, Contractum aliquem, in connubialis Societatis utilitatem, illicò ab initio cum Tertio inierit, vel ex tali contractu, à solo Maritô, ob communia commoda similiter inito, socialiter obligata, ad hoc ipsum, pro sua sociali portione, suum proprium Debitum, Creditori solvendum, per Constitutum, Semetipsam obstrinxerit, Ei contra hoc suum proprium factum & pactum, ceu non minùs, quàm Contractum unà cum Marito illicò ab initio cum Tertio initum, validissimum & firmissimum, cum pernicie hujus generis Creditorum venire, & à nexu per Ipsammet, licet unà cum Marito, efficaciter contractæ Obligationis sese rursùs eximere liceat vel minimè. Ista namque do-
139 ctrina, quòd Uxor, Acquæstui sive lucris conjugalibus, &, si Maritus obæratus sit mortuus, etiam Hæreditati ejus, & exindè sibi debitæ Portioni Statutariæ renunciando, se ab ære alieno, verè licet sociali, se eximere valeat, in omnibus his casibus, ubi Uxor vel sola, puta sine Marito; veruntamen cum alterius, legitimè constituti, Curatoris consensu, vel unà cum Marito, le-
140 gitimo modo, vel in solidum, (Modò non pro marito, atque intercessoriè) sese alteri obligavit, officium suum notoriè perdit.

141 Generaliter quippe verum est, quòd Uxoris Creditoribus Jus, semel legitimè contra illam quæsitum, ex solâ illius Renunciatione, invitis auferri haudquaquam possit.

L. 25. Cod. de pact. ubi vulgò Scribentes. Johannes Grivellus, *Decis. Dolana 20. num. 5.*

142 Sicut enim ab initio universi Contractus & Conventiones sunt liberæ voluntatis; ità semel celebratæ & firmiter concluſæ sunt necessitatis; atque obligationi semel contractæ, nisi Creditor consentiat, renunciare potest nemo.

L. 5. Cod. de obligat. & act. princip. Inst. de obligat.

143 Neque novum est, ut, quæ semel utiliter constituta sunt, licet casus subsequatur, à quo ista initium capere non potuissent, nihilominùs durent. *L. 85. §. 1. de regul. jur.* Grivellus, *d. l. num. 6.* Videat. Alphonsus de Azevedo, ad *L. 8. num. 15. tit. 9. lib. 5. novæ Recopilat.* Petrus Sanz de Morquecho, *tract. de divis. bonor. lib. 2. cap. 17. num. 8.* Paulus Christinæus, ad *LL. Mechlin. tit. 9. artic. 8. num. 7.* Nicol. à Valla, de *reb. dub. tract. 13. num. 10.* verbis: *Si ipsa contraxit, non eximitur ab obligatione per Renunciationem.* Chassanæus, ad *Consuetud. Bourbonens. cap. 21. art. 245. tomo oper. suor. 3. pag. nobis. 246.*

144 Ex quo ità nervosè Bertrandus Argentræus: Quodsi etiam Uxores nominari se passæ sunt in Obligatione, executionem patiuntur. Renunciatio eas solùm eximit, quæ nominatæ non sunt;

ad *Consuetud. Britannic. artic. 415. gloſſa 1. num. 3.* & pleniùs laudatus Johannes Grivellus, *d. Decis. 20.* ubi sic:

Mulier non habet beneficium Vellejani, quando se obligat in rem propriam; *L. Aliquando. ff. ad Sct. Vellejan.* nec etiam quando se obligat in rem communem, 145
quam sua interest totam conservari. *L. Vir uxoris. §. fin. ff. eod.* Cùm enim, quod ità commune est, quodammodò meum dici possit; *L. Servi electione. §. Labeo ait.* cum *§. seq. de legat. 1. L. Illud dubitationis. ff. de ritu nupt. L. 2. Cod. de comm. servo manum. L. Rectè dicimus. ff. de verb. ſignific.* certè consequens fit, Mulierem fidejubendo, aut obligando se in rem ità communem, dici quodammodò se obligare in rem propriam, quo casu cessat Vellejanum. *d. L. Aliquando. cum ſimilib.*

Et quòd eadem definitio etiam in nostro 146
Würtembergico foro locum obtineat, nihil dubii relinquunt illius Interpretes;

Christoph. Besoldus, ad *Jus Prov. Disp. 4. §. 27.* ubi etiam tunc, quando scilicet ac- 147
quæstui renunciavit, (De hoc enim in verbis ibi immediatè præcedentibus egit) ad communia Debita Uxorem adstringi, specificè determinat. Et apertiùs B. Dominus Lauterbach, de *ære alieno in S. C. contr. ſolv. §. 58.* ubi textum partis primæ Juris Provincialis *tit. 76. §.* Nicht weniger. nervosè declarat, quòd videlicet ille de casu loquatur, quô solus Maritus debitor est; per verba: Des abtrettenden Schuldners Haußfrauen; atque adeò Uxor, quæ legitimo modo semetipsam obligavit, per istum §. sua obligatione eximatur haudquaquàm.

Cujus generis Statutariæ dispositiones 148
quòd etiam in aliis Germaniæ ditionibus frequentes sint, eluceſcit ex Jure Electorali Palatino, *parte 4. tit. 17. §. 1.* ibi: Und also mit den Schulden nichts zu thun haben / dann allein so viel Es sich / neben dem verstorbenen Ehegemächt / rechtmässiger weise verbunden und verschriben. Jure Provinciali Comitatûs Solmensis, *parte 2. tit. 28. §. 7.* ibi: Alßdann ist der letzt lebende weiter nicht / dann den halben Theil / so Er machen helffen / zuzahlen schuldig. Reformat. Civitat. Francofurtanæ, *part. 3. tit. 7. §. 3.* verbis: Alßdann soll es auch an den Schulden weitter nicht / dann die Obligationes und Schuldverschreibungen / Ihn den letzt-lebenden mittbesagend / zu seinem theil zubezahlen schuldig seyn.

149 Und wiewohl wider diſes unſer rechtliches deciſum kein geringes momentum pro contraria ſententia zugeben ſcheint/ was mehrbelobter Johannes Grivellus, Senatûs Dolani olim Conſiliarius, poſt etiam Alberti & Iſabellæ, Archiducum Auſtriæ Conſiliarius intimus, von ſolcherley fällen/ wann nemlich ein Weib/ neben ihrem Mariro, mit einem Tertio, nicht gleich im anfang / Selbſten auch contrahirt; ſondern der Mann den Contract, mit einem Tertio, allein celebrirt/ und erſt hernachgehends / da des Creditor in die ſorg/ daß Er ex ſolius mariti facultatibus nicht werde bezahlt werden/ nach langer zeit/ oder etlichen Jahren/ geſetzet wird/ Er einen neuen Brieff/ warinnen das Weib ſich/ neben ihrem Mann / auch obligirt/ von Ihnen zuwege bringt/ ſo wohl Selbſt judicirt/ als auch/ daß in Dolano Burgundiæ Senatu judicirt worden ſey/ notabiliter anführt/ wann Er nemlichen alſo ſchreibt:

Quartò limitari poteſt in ea, quæ non ſimùl cum Viro; ſed poſt aliquot annos ſeſe obligavit pro eodemmet debito, quod Vir ſolus anteà contraxerat: Ex eo enim, quòd Creditor ab initio ſolius Mariti fidem ſequutus eſt, & deindè, facultates mariti ſuſpectas habens, voluit Uxorem ſibi adhuc obligari, facilè præſumitur fraus & dolus, cenſeturque id procuraſſe Creditor verſus maritum, ut Uxorem beneficio Conſuetudinis, & Renunciationis futuræ excluderet. Ita nuper judicavit Senatus, qui beneficium Reſtitutionis in integrum indulgendum eſſe ſanxit mulieri cuidam, quæ ſeſe obligaverat pro ſolutione cujusdam annui reditûs, per maritum ſolum, ante quatuor annos, eâ inſciâ & ignorante conſtituti, & cujus pretium in rem propriam & privatam dicebatur convertiſſe. Quinimò, ſi Mulier iſta, quæ ex poſtfacto mariti obligationi acceſſit, Vellejano non renunciavit, vel Authent. Si qua mulier. non indiget Reſtitutione in integrum: Nam ſatis ipſo jure tuta eſt, cùm habeat exceptionem Vellejani, vel iſtius Authent. Si qua mulier. Cujus ope obligationem infringit & annullat. Sicque etiam judicavit Senatus;

dicta Decis. Dolana 20. num. 29. & 30.

Quam deciſionem, cæteris paribus, etiam Collega noſter, D. Harpprecht, Juris analogiæ & æquitati non incongruam judicat, in *ſuo tract. theoretico-pract. de renunciatione acquaſtus conjugalis*, §. 100. pag. 125.

150 So können wir doch impræſentiarum nicht dafür halten/ daß diſe/ gleichwohlen ſonſt nirgends beſtändſame; jedoch aber in talibus, quales format Grivellus, magni ponderis terminis, nicht unbillliche ſententia auch diß ohrts anſchlage: Für das erſte deßwegen/ weilen alle diſe drey/ zwiſchen dem Hoffmeiſter und dem Ochſenwirth Eberlin errichtete Käuff/ de quibus hîc Qr. nicht hinterruckhs ſeines Weibs; (wie in proximè memorato caſu geſchehen/ juxta iſta Grivelli diſer rißima formalia: Eâ inſciâ & ignorante. *d. num. 29.*) ſondern/ allem erachten nach/ (wie für nemlich hieraus/ daß Sie mit ſolcher Wahr/ auch in nachgefolgter Zeit/ ihre Nahrung gemacht/ und bey diſen des Ochſenwirths erſten Contracten noch keine Urſach/ Ihn hiervon abzuhalten/ vorhanden geweſen/ nicht unclar erhellet) mit ihrem Vorbewuſt und Willen geſchehen.

Jungat. das vorhandene Gant-Protocoll, *pag. 30.* ibi; Sie werden wiſſen, junctis illis, quæ leguntur in deren/ein völliges Jahr hernach/ an den Statt-ſchreiber Heinrich/ unter beeder Eh-leuthe/ des Ochſenwirths Eberlins/ und ſeines Weibs/ eigenhändiger unterſchrifft außgeſtellten Verſchreibung, verbis ſuprà jam adductis.

Auch/ addò, es mit diſem/ daß die Eberlin ſich zu diſer Schuld auch ſolennirer obligirt/ kaum ein halbes Jahr angeſtanden/ alſo nemlich/ daß/ nachdeme/ allem anſehen nach/ der Hoffmeiſter Zeb Jedermahlen verhofft/ daß Er/ wegen diſer Käuffe keiner Obligation ullo modo bedörffen; ſondern Er/ Alt-zelt/ das erlöſende Geld/ bey des Eberlins Widerkunfft/ aus ſeinen handen zuhalten haben würde/ Er hingegen/ erſtnach ſeinem/ im Elſaß erlittenem/ unterſchidlichem Ungemach/ ſich gleichwohlen zu einraumung einer/ erſt dazumahlen primâ vice, in Vorſchlag gebrachten ſchrifftlichen Obligation/ nolens volens, reſolviren müſſen: Da hingegen/ in denen/ à Senatu Dolano, und Johanne Grivello anderſt determinirten Caſu, es auch diſe anderwertige bewandtnuß gehabt/ daß der Maritus Guillaume Barreſſoz ſich gantze vier Jahr vorher/ omninò ignarâ & inſciâ Conjuge, und alſo auff eine gantz ungetreue und heimtäckiſche weiſe/ zur bezahlung einer jährlichen Gülte obligirt hat;

ut pateſcit ex verbis dictæ Deciſionis, *num. 29.* ibi: Quæ ſeſe obligaverat pro ſolutione cujusdam annui reditûs, per Maritum ſolum, ante quatuor Annos, eâ inſciâ & ignorante conſtituti.

Und dieweilen/ fürs Dritte/ diſe beyde 151
Eheleuthe/ nach ablauff einer ſo kurtzen Zeit/ bey der Fürſtlichen Cantzley alsobald eingekommen/ daß Ihnen/ eine ſolche Obligation an den Hoffmeiſter auszuſtellen/ die gnädigſte erlaubnuß gegeben werden möchte; diſe auch/ auff deroſelben unterthänigſt übergebenes Memorial/ und von

löb-

söblichem Vogtampt / zweifelsfrey denen obgehabten Pflichten gemäß / hier über erstatteten unterthänigsten Bericht / Ihnen gnädigst verwilliget / auch hierauffhin eine von Ihnen Beyden / und / zum überfluß / auch einem Ihro der Ochsenwirthin / über ihren Maritum, vom gantzen Gericht zugeordneten Kriegsvogten / aigenhändig unterschribene / ja gar von dem damahligen Herrn Rath und Vogt Grebern / dem reisigen Schultheissen zu Knittlingen / Willered / und den beyden Burgermeistern / Benckhendörffern und Hübner / subscribirte / und mit dem Vogtamptlichen Sigill, contra omnem vel Fraudis, vel Simulationis, vel Coactionis, vel à LLbus improbatæ Persuasionis suspicionem, confirmirt und bevöstigte Obligation Ihme Hoffmeister Zeeben zu handen gestellt / folglich alles Palàm & in omnium oculis, imò cum Serenissimi, Ejusdemque Præfecti & hucusque merentissimi atque excellentissimi Consiliarii, nec non alterius Officialis, totiusque, in Conjugum Domicilio, Judicii, respectivè clementissimâ, syncerâ, & candidâ approbatione, abgeschlossen und verhandlet worden;

juxta ea, quæ infrà nonnihil specialiùs repræsentabimus: Jungantur intereà, quæ in simili differit Collega noster, D. Harpprecht, *consil. 34. num. 321. 322. & 332.*

152 So erhellet ab all disen höchst-considerablen und wichtigen Umbständen / daß auch wider diser beyder Eheleuthe Verschreibung keine Fraus oder Dolus, daß Er nemlich das Weib umb ihre Freyheit seu licentiam Acquæstibus renunciandi, auff eine in Rechten verbottene weise / zubringen getrachtet / von claren Rechtswegen præsumirt werden könne: Da im gegentheil widermahlen / in sæpè adducto deciso Dolano, fast das gantze fundament auf disem gesetzt worden / daß / weilen der Mann mit seinem Gültkäuffer nicht allein solitariè; sondern auch clancularìe, einen schäd / und beschwehrlichen Gülte-Verkauff contrahirt / also / daß Er von disem successivo, und alljährlich recurrirendem Onere, vier völlige Jahr lang / alles vor seinem Weib / Johanna Bourlot, gefliſſentlich verhäblt; und darneben alle Umbständ Ihn auch hierinnen suspectirt / daß Er diſes sein Weib / in gratiam Creditoris, Selbsten umb diſe Freyheit / denen Lucris conjugalibus zu renunciiren / zubringen getrachtet;

ut patescit ex his in dicto Deciso porrò
153 obviis formalibus: Ex eo enim, quòd Creditor ab initio solius Mariti fidem sequutus est, & deindè facultates mariti suspectas habens voluit Uxorem sibi adhuc obligari, facilè præsumitur Fraus & Dolus, censeturque id procurasse creditor NB versus Maritum, ut uxorem beneficio Consuetudinis excluderet; junctis hisce, in notis, sub *lit. d.* ibi porrò sequentibus: Ce relief fut outroyé à Jeanne Bourlot, veuve du feu Guillaume Barressoz de Jussey, qui s' etoit obligé au payement d' une Rente, constituée quatre Ans auparavant, par son mary, sans qu' Elle en eut NB rien veu, ny sceu. &c.

Ja umb willen / vors Vierte / in dicta 154
Dolana decisione hauptsächlich auch diſes noch hinzugesetzt wird / quòd Pretium ex dicta annui Reditûs Venditione obtentum, à Marito in rem NB Ipsius privatam & propriam versum fuerit;

in verbis finalibus *dicti num. 29.*

Diſes aber in proposito sich gantz anderst verhält / also nemlich / daß Eberlin die drey / nacheinander / an Schaaffen und Hämmeln errichtete Käuff / als ein Metzger und Wirth / seiner / nicht lang zuvor angetrettenen Wirthschafft / und mit seinem jungen Weib angefangener ehelichen Güther-Gemeinschafft / oder ihrer gemeinen Haußhaltung zum nutzen / mit Herrn Zeeben getroffen / auch / was er gleichwohl an seinem Erlöß noch nach hauſe gebracht / zu verringerung diſer ersten Debitorum socialium, ihm zu handen gelüfert: Diſem allem nach zeigt sich allenthalben von selbsten / daß diſe decisio Senatûs Dolani, ceu in planè diversis circumstantiis consistens, unſere bißdaher bestens bevöstigte sententiam weder zu hindern / noch ändern vermöge;

cùm notoriè à diversis nulla fiat illatio; 155
und eben darumb auch mehr allegirter Grivellus selbsten notabiliter referirt / daß / da das bißdaher untersuchte decisum Anno 1599. intuitu dictarum Circumstantiarum, à laudato Senatu Dolano ertheilt worden / nur zwey Jahre hernach / in einer andern Sache / in contrarium judicirt und gesprochen worden sey;

in notis *d. lit. d.* ibi: Toutefois du de- 156
puis, par solennelle deliberation, du 16. Juillet del' An 1602. pareil Relief fut refusé à Damoiselle Jaqua Dard, femme d' Antoine Morel de Borbonne, en une Cause, qu' elle avoit, comme Impetrante en interinement de lettres civiles, par elle obtenues en Flandre, sur le Fait de pareil Relief, contre Guillaume Dard, son fiere, Deffendeur: Et fut dit, que l'on la relevoit seulement pour la moitié de la Somme, à laquelle elle s' etoit obligée; la declarant non recevable, NB pour l' autre moitié, quoy qu' elle eut renoncé à la participation des Meubles & Acquests, faits constant le mariage.

157 Wann wir nun/ nach hinwegraum- und gründlicher solvirung dises/ primo intuitu, wichtigen Dubii, in diser Sach weiter gehen/ so finden wir/ Sechstens/ daß/ wann wir auch dise der Eberlinin Obligation/ als eine wahrhaffte Intercession pro proprio Marito, seu pro parte, seu in solidum, ansehen wollen; dieselbe jedoch/ weder hôc sub respectu, daß Sie ihres Mariti Debitum constituirt/ noch in krafft ihrer Freyheit/ da Sie allen Acquæstibus renuncirt/ und nur ihre Illata wegzunemmen verlangt/ von diser Schuld sich loßzuwürckhen vermöge: Wohlbetrachtet/

158 daß/ Erstlich/ nachdeme der Eberlin die Ihme/ zu dreyen unterschidlichen mahlen/ verkauffte Schaafwaar über den Rhein getriben/ und/ so guth Er gekönnt/ daselbsten verkaufft; den verkäuffer Zeeben aber umb den grösseren Theil des Kauffschillings nicht contentiren können/ und dahero Er Zeeb entweder ihne Eberlin gleich umb die völlige bezahlung executivè conveniren/ oder mit einer gnugsamen verbrieffung diser Schuld vor lieb nemmen müssen/ auf dises hin förderist die gantze Sach an den damahligen Maulbronnischen Vogten/ Herrn Licentiat Grebern/ gebührend ge-

159 bracht; auch/ 2dò, alßfort zum Hochfürstl. Regierungs-Rath ein unterthänigstes memorial/ warinnen umb die gnädigste Concession/ solche Schuld auf Landläufige verzinsung zuverbrieffen/ unterthänigst

160 gebetten; nicht weniger/ 3tiò, vom Hochlöbl. Vogtampt der status Causæ, und der Eberlinischen Haußhalttung beschaffenheit Serenissimo, durch erstatteten unterthänigsten Bericht/ repræsentirt; und/ disem zu

161 folge/ solche Concession/ pro 4to, ohne anstand gnädigst ertheilt; & his omnibus

162 præmissis, pro 5to, auch die Eberlinin vor das Vogt-Ampt erfordert; zuvorher aber/

163 6tò, Ihr ad hunc Actum ein in Actis benannter besonderer Kriegsvogt constituirt;

164 und/ 7mò, Sie/ mit und neben demselben/

165 wie auch ihrem Marito, sich zu diser Schuld zahlung so wohl/ als ihr Mann/ in Soli-

166 dum obligirt; und zwar/ 8vò, auf vorhergangene gnugsame Information/ warinnen die Weibliche Freyheiten bestehen/

167 und was solche außweisen; so dann/ nonò, dises alles mit würckhlichem Handgelübd an leiblichen Eydes statt/ bestäthiget hat: Allermassen dises alles die vorhandene schrifftliche original Obligation/ quoad omnes & singulos istos Articulos, durchgehends erhärttet und in richtigkeit stellet.

168 Ob nun wohl in den Rechten sonsten heilsamlich versehen/ quòd, quando Conjuges, durante conjugio, ex. grat. mutuam pecuniam eô fine accipiunt, ut Æs alienum Mariti proprium, ab ipso in hoc matrimonium illatum, exindè solvatur, simùl in ano eodemque instrumento, ad illud solvendum, vel simpliciter & in genere, vel singuli in solidum se obligarunt, tamen solus Maritus exindè obligetur; Uxoris verò obligatio ipso jure nulla sit; eo quòd Uxor, 169 in talibus terminis, pro suo marito verè intercedat, contra literam expressam novæ Constitutionis, in Authent. Si qua mulier. Cod. ad Sct. Vellejan. & nostri Juris Provincialis, in *part. 2. tit. 29. princip.*

Bb. Domini Antecessores, apud Besoldum, *vol. 3. consil. 92. num. 22. & seqq.* Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 2. tit. 5. Def. 8. vers. Si maritus.*

& per consequens tale debitum nec ex 170 Acquæstu connubiali, nec ex utriusque jugis propriis bonis; sed ex solius mariti facultatibus exolvi oporteat;

Besoldus, *dicto consil. 92.*

eo quòd illud non Societatis causa con- 171 tractum sit, & proindè nec ipsius conjugalis bonorum Societatis Æs alienum vocari valeat, adeoque in illo humanissima dispositio Juris Communis, talem intercessionem ipso Jure annullantis, & à Jure nostro Patrio specialiter approbati, perindè observanda sit, acsi inter tales Conjuges nulla prorsùs bonorum Societas esset;

B. Dn. Lauterbach, de *ære alieno in S.C. contr. solvendo, §. 59.*

So ist doch auch hinwider bey allen 172 Rechtslehrern eine ausgemachte sache/ daß/ wann eine im Ehestand lebende Weibs-Person/ entweder mit und neben ihrem Mann/ in eodem instrumento, zugleich/ und in solidum, vor eine/ ihren Mann solitariè und allein concernirende Schuld/ sich obligirt/ oder auch für denselben/ in einer besonderen Obligation/ seu fidejubendo, seu constituendo, seu expromittendo, sich obligirt und zwar mediante corporali Juramento, oder/ wa dises herkommens/ vermittelst Anglobens an leiblichen Eydes statt/ alsdann alle Beneficia muliebria cessiren/ also/ daß ein solch Weib sich weder der Exceptionis Sct. Vellejani, noch Nullitatis zubedienen befugt; non quidem 173 inspecto Justinianeo Jure;

per tradd. Rittershusii, ad *Novellas, part. 2. cap. 4. num. 20.* Rauchbahri, *parte 1. Q. 34. num. 15. & seqq.* Berlichii, *part. 2. concluss. 19. num. 63.*

attamen Canonico: Ut ex Canonistarum unanimi decisio, ceu in foro interno longè 174 securiori, hoc in Praxi receptum testantur Pacianus,

consil. 35. num. 5. Johann-Francisc. Balthasar, ad *Jus Bavar. part. 1. tit. 1. Resol. 11. num. 16.* Hercules Marescottus, *varr. resolut. lib. 2. cap. 5. num. 17.* ubi ità per Rotam Romanam judicatum recenset, Caspar Klockius,

kius, in *votis Cameral. Relat. 24. num. 57.* Antonin. Teſſaurus, *Deciſ. 223. num. 7.* ubi idem concluſum nullam difficultatem habere, & in praxi ſervari ſcribit. Nicol. Everhardus à Middelburgo, in *Topica legali, loco à vi juram. num. 4.* ubi illud, ceu quotidianum, memoriæ mandandum dicit. Johann-Petrus Surdus, *conſil. 367. num. 13.* Johannes Gutierrez. de *juram. confirmator. parte 1. cap. 55. num. 6.* Martinus Benekendorff. in *addition. ad Seraphini de Seraphinis tract. de privil. juram. privil. 118. num. 2.* Hartmannus Hartmanni, *obſerv. 3. num. 1. cum ſeqq.* Carpzov. *lib. 2. Reſp. elector. 75. num. 6. cum ſeq.* & in *7. For. parte 2. conſtit. 16. Def. 4. num. 4.* ubi aliquot hanc in rem Præjudicia exhibet. Zanger. de *exception. parte 3. cap. 11. num. 73.* Heeſer. de *acquæſtu conjug. parte 2. Loco 23. num. 385. & ſeq.* ubi *num. ſeq. 387. & 388.* iſtam Regulam hac geminâ ampliatione, quòd idem obtineat, licet Uxor in ſpecie Beneficio Vellejani Sti, & Authenticæ. Si qua mulier. non ſpecia-
175 liter; ſed in genere omni Legum auxilio, allen weiblichen Behelffen/ vel de illis non
176 admonita, ſeu certiorata, renunciaverit, ſignanter colluſtrat.

177 Quodſi ergò hæc Jura in talibus terminis, ubi Uxor, pro Marito ſuo, Sola interceſſit, & hanc interceſſionem corporali juramento, vel in vicem juramenti (de quo mox plura) factâ promiſſione corroboravit, locum ſortiuntur: Quanto magis in talibus, in qualibus hîc verſamur, terminis, ubi Uxor non ſaltem cum alterius legitimè conſtituti Curatoris ſpecifico conſenſu; verùm etiam ſub Ipſius Sereniſſimi Principis, jurati Præfecti, & inferioris Officialis, totiusque Judicii, reſpectivè clementiſſima conceſſione, autoritate, atque approbatione, ſe pro Debitô, non ſolius Mariti proprio; verùm ſociali, & dehinc, pro dimidia, uniuscujusque Conjugis proprio, in hac forma obſtrinxit, ut priùs de hoc præcipuô Legum erga Sexum favore, ſive de Beneficiis eidem indultis benè certiorata, loco jurisjurandi ad baculum Judicii factâ promiſſione, ſe in Solidum obligaverit, & in ejusdem obligationis majorem fidem ac ſecuritatem à jurato Sereniſſimi Principis Præfecto, publici, quô in rebus, ratione officii, corroborandis utitur, Sigilli appoſitionem, unà cum Marito, & illo altero ſpeciali Curatore, Ipſamet exoraverit; imò etiam ſolenne, ſuper tali Uxoria promiſſione, à publico Judicii Actuario confectum Inſtrumentum, præter Loci Præfectum, & Sub-Præfectum, den reiſigen Schultheiſſen/ duosque Conſules, unà cum Marito, & dativo Curatore, ipſa etiam Uxor, ſuâ Subſcriptione, ſpecialiter communierit, eidem deciſo ſuus locus patebit? Sanè 178
enim quòd & talis Renunciatio, quâ Uxor de ſibi competentibus Beneficiis, Vellejani nimirum Senatusconſulti, & Authenticæ, Si qua mulier. *Cod. ad Sctm. Vellejan.* per ſuum, quem habet, Curatorem præſentem, vel Judicii Actuarium (Jungatur 179
Wibelius, de *contractib. mulier. cap. 5. num. 85.*) ſatis certiorata, ſub præſtatione & promiſſione fidei, loco Jurisjurandi, mit Angelobeu an eines leiblichen oder geſchwohrnen Eydes ſtatt an den Gerichtsſtab/ in loco Judicii renunciavit, eundem in his Würtembergicis terris effectum producat, ex hujus Ducatus praxi & uſu in puncto ſtatuminat laudatus Wibelius, de *contractib. mulier. cap. 5. num. 134.* ubi in *ſubſeqq.* etiam addit Rationes.

Daß aber bey diſer Eberliniſchen Obli- 180
gation/ da die Eberlin nicht ein ſolch Debitum, ſo den Eberlin allein; ſondern/ als ein veriſſimè ſociale Debitum, Sie zugleich angegangen/ alle diſe jetzterzählte/ theils nothwendige Requiſita, theils diſe Verſchreibung noch mehrers beſtärckhende/ und ad excluſionem ſæpedicti Beneficii novæ Conſtitutionis ſehr dienſame Stückhe/ in caſu propoſito, alle copulativè zuſammen ſchlagen/ das erweiſet die vorhandene/ vom Herrn Ampts-Vogten Grebern ſubſcribirte und ſigillirte/ und/ 2dò, von dem auch noch lebenden Herrn Amptſchreiber Godelmann aigenhändig verfertigte/ 3tiò von dem damahligen raiſigen Schultheiſſen zu Knittlingen/ wie auch/ 4tò, den zweyen fürnehmſten Gerichts-Gliedern/ und daſelbſtigen Burgermeiſtern/ ja auch/ 5tò, des Eberlins/ 6tò, ſeiner Haußfrauen/ und 7mò, ihres/ ad hoc ipſum negotium Gericht- und abſonderlich verordneten Kriegs-Vogts aigenhändige Unterſchrifften/ welche von Ihnen dreyen/ dem Ochſenwirth Eberlin/ ſeinem Weib/ und dem Dietzen/ als ihrem Kriegs-Vogten/ noch erſt bey diſer Gant/ für Ihrer aller unverneinliche Hand willig und ordentlich recognoſcirt worden;
atteſtante Protocollo, *pag. 29.*

Daß/ pro primo, beyde Eheleuth/ 181
das unterthänigſte Memorial umb gnädigſt erlaubende Verbriefung diſer Schuld bey dem Fürſtl. Regierungs-Rath eingeraicht haben/ das zeiget der clare und haittere buchſtab der original Obligation/ gleich in diſen Eingangs-wortten: Daß auff unſer beſchehenes unterthgſtes ſuppliciren.

Daß/ 2dò, beyde Eheleuth/ und ein 182
Jedes beſonders/ zu diſes Socialis, als zu ihrem NB angehenden Metzger-Handwerckh und Handthierung (juxta verba formalia dictæ Obligationis) contracti Debiti gebührender Bezahlung ſich in Solidum obligirt/ demonſtrant verba:

Also uns so wohlen der Mann vor das Weib / als das Weib vor den Mann / in Solidum, Eines für alle / und Alle für eins / stehen sollen.

183 Daß / 3tiò, das Weib dises und alles anders / was gleichbalden auch gemeldt werden solle / cum specifico consensu ihres / von dem Gericht zu Knittlingen / ad hoc ipsum negotium specialiter beygeordneten Curatoris, Johann Bernhard Diezen / gethan und verhandlet / ostendunt verba dictæ Obligationis initialia, videlicet hæc:

Ich Hanns Jacob Eberlin / und mit ihme Ich Anna Margaretha / seine eheliche Haußfrau / deßgleichen Ich Hanns Bernhard Dietz / des Weibs Gerichtlich zugeordneter Kriegs-Vogt;

& præcipuè finalia, cum toto reliquo Instrumenti contextu.

184 Daß / 4tò, Ihr die Weibliche Freyheit nicht nur von nächstgenanntem ihrem sonderlichen Kriegs-Vogt; sondern auch vor Gericht deutlich explicirt worden / denuo ipsa litera dictæ Obligationis extra dubium collocat, verbis mox adducendis:

Daß / 5tò, auf solche judicialem Certiorationem, Sie Eberlinin sich des Beneficii tùm Vellejani Sc̃ti, tùm etiam novæ Constitutionis in Authent. Si qua mulier. durch Angeloben an den Gerichtsstab an Eydesstatt / und zwar vor Gericht / verzihen habe / das wird durch dise / keinen zweifel admittirende / formalia dargethan:

185 „Dann absonderlich Ich das Weib „Anna Margaretha / durch Angloben „an Gerichtsstab / an Eydes statt / NB. „vor Gericht / mich des Rechtens / ge„nannt Senatusconsultum Vellejanum, „item des Beneficii in Authent. Si qua „mulier. so mir / bey dier gemachten „Schuld / vor Gericht Teutsch erclärt / „und von meinem Curatore absonderlich „zu gemüth geführt worden / wissentlich „verzigen habe.

Ja daß / 6tò, der damahlig lebende
186 raisige Schultheiß / Burgermeistere / und Gericht zu Knittlingen dises alles / als lauttere / in rei veritate so geschehene / Sachen / unter ihren aigenhändigen Unterschrifften bekennen und asseveriren / daß Sie Eberlinin ihrer weiblichen Beneficien / NB vermittelst eydlichen Anglobens / NB vor Ihnen im Gericht / sich würckhlich verzihen / evincunt hæc porrò ibidem sequentia:

„Wie dann Wir raisiger Schultheiß / „Burgermeister und Gericht zu Knitt„lingen / NB. absonderlich hiemit beken„nen / daß ernannts Eheweib sich ihrer „weiblichen Beneficien / vermittelst eyd„lichen Anglobens / vor Uns / im Ge„richt / würckhlich verzigen und begeben „habe:

Und daß / 7mò, beyde Eheleuth / und des Weibs Kriegs-Vogt / auch / neben 187
denselben / der raisige Schultheiß / Hermann Willerede / und beyde Burgermeistere / Georg Friderich Benckhendörffer / und Matthias Hübner / zu dessen allen noch mehrerer bekräfftigung / wegen dises vor Ihnen beschehenen Verzigs / den damaligen Herrn Vogten Licentiat Greber absonderlich gebetten / daß Er sein Ampts-Sigill solcher Obligation / neben seiner aigenhändigen Unterschrifft / aufgetruckt:

Daß / 8vò, neben Ihme Herrn Closters-Vogt Grebern / auch der Raisige Schult- 188
heiß / zween Burgermeistere / der Debitor Eberlin / und seine Haußfrau / neben ihrem Kriegsvogten Johann Bernhard Diezen / solche Obligation gleicher massen aigenhändig subscribirt haben / das erweisen derselbigen verba finalia, und gleich darauff folgende Subscriptiones.

Anders mehrers / so bißheriae Deduction noch weitter an hand gibt / sub specialiori consideratione, diß ohrts nicht zuberühren.

Alldieweilen nun dise / sub Ipsius Sere- 189
nissimi, duorumque juratorum Officialium, & totius Judicii summâ autoritate, directione, atque approbatione, ab æquè jurato Judicii Actuario aufgerichtete Obligatio ein solenne & publicum Instrumentum ist:

(Nam quòd nostri Grammatei & Actu- 190
rii talia publica Instrumenta, in his terris Würtembergicis, non minùs quàm publici Tabelliones, seu Cæsarei Notarii, conficere valeant, nihil dubii relinquit Jus Provinciale, *parte 1. tit. 34.* §. Welcher besigelte ibi: Oder durch glaubwürdige Notarios, Statt-Ampt- oder Gericht-Schreiber ꝛc. eidemque conformis doctrina B. Dn. Lauterbachii, in *Colleg. π. tit. de fide instrumentor. §. 7.* ibi: *Et hodiè plerumque ad Instrumenta publica conficienda constituuntur Personæ publicæ jurata*, die Ampt- oder Statt-Schreiber.)

Und an derselben kein substantial Defect, 191
ja auch nicht die geringste suspicio zufinden / daß derselben gantzer Innhalt nicht in rei veritate gegründet seyn solte; angesehen denselben so vieler beaydigter / und in publicis officiis so wohl damahls gestandener / als / potissimam partem, noch auf disel stund stehender und lebender Personen / wider welche sampt und sonders nichts einzuwenden / aigenhändige Unterschrifften extra omnem Falsitatis, aliasque quascunque suspiciones so lang setzen und halten / biß von seitten der beyden verschulde-

ten

ten Eheleuth das Contrarium apertiſſimè
192 verificiret werde: So iſt nunmehr / ſolchem allem nach / nicht der wenigſte zweifel hiebey zu machen / daß / als lange die Sach in hoc ſtatu verbleibt / auch die Eberlinin ſelbſten / zu Rechtsſchuldiger folge ſolcher Obligation / von bezahlung diſer Schuld / auch / ſo weit ihres Manns vermögen nicht zuraicht / über ihre Dimidiam, ſo Sie ſonſten daran / als an einem Debito verè ſociali, ex natura & lege conjugalis bonorum Societatis, zubezahlen gehabt hätte / ſich und ihre facultates zu ſubduciren durchaus nicht befugt ſey.

193 Explorati namque Juris eſt, quòd Scriptura, vel Inſtrumentum, ab aliquo recognitum, plenam adverſus ipſum fidem mereatur, &, qui illud produxit, ſuam intentionem, hôc ipsô, plenariè probaſſe dicatur:

Colerus, de *proceſſib. executiv. tit. 14. artic. 2. num. 71.* Matthæus de Afflictis, *Deciſ. Neapolit. 181.* Rutger. Rulantus, de *commiſſar. & commiſſion. part. 2. lib. 5. cap. 39. num. 14.* Theodor. Höpingk. de *jure ſigillor.*
194 *cap. 13. num. 204.*

in tantum, ut etiam mortuis teſtibus Inſtrumentum ſubſiſtat, nec de fide ejus ampliùs, &, cujus probandæ ergo confectum fuit, veritate dubitare Judicantibus liceat.

Höpingkius, *d. l. num. 217.* Colerus, *d. cap. 1. num. 98.* Sutorius, de *edit. inſtrument. §. 264.*
195 Ex quo paſſim pronunciant, quòd Scriptura recognita pro publico inſtrumento haberi debeat.

Höpingk. *d. l. num. 216.* Carpzov. *J. F. parte 1. Conſt. 17. Def. 22. num. 6.* Colerus, *d. cap. 1. num. 100.* B. Collega noſter, Dn. Bardili, de *recognitione inſtrumenti, th. 34.*
196 *num. 6. 9. & 15.*

Et quòd publicum Inſtrumentum ſit Probatio probata, & non demùm probanda;

prout loqui amat Baldus, ad *L. Quotiet.* in verbis ult. *Cod. de judic.* DDres, ad *Capit. ult. X. de libelli oblat.* Rolandus à Valle, *vol. 2. conſil. 18. num. 6.* poſt plures, quos laudat, Jacobus Bornitius, de *inſtrumentis, lib. 3. cap. 3. pag. 249.* Rota Genuens. *Deciſ. 219.* poſt alios, quos exhibet, Flavius Amendola, in *additionib. ad Vincentii de Franchis Deciſ. 279. num. 3.*
197 & in ipſa materia Interceſſionum noſter Juſtinianus diſertè conſtabilit,

in *L. 23.* ibi: Si inſtrumentum publicè confectum, & à tribus teſtibus conſignatum, omninò eſſe credendum. *Cod. ad*
198 *Sctm. Vellejan.*

ſeu, ut alii loquuntur, Probatio notoria, Veritas evidens, nullâ ulteriore indigens diſcuſſione, & quæ plura his gemina elogia Doctores cuivis publico Inſtrumento, & Probationi, quæ per illud efficitur, paſſim attribuunt;

quæ ex illis congeſſit laudatus Bornitius, *d. cap. 3. per integr.*

Es hat zwar wider diſes verè publicum 199
Inſtrumentum, ad convellendam illius fidem, die Eberlinin / ihr Mann / und Kriegs-Vogt unterſchidliches eingewandt / nemlich daß Sie in diſe Schuld / und darüber gefertigte Obligation / mit freyem Willen nie conſentirt; ſondern von dem damahligen Herrn Vogten dazu gezwungen worden: Daß / 2dò, Sie niemahls von 200
der Weiblichen Freyheit / ſeu de Sexui muliebri competentibus Beneficiis, von Jemanden informirt oder certiorirt worden: Daß / 3tiò, Sie nirgends anders / 201
als in der Maulbronnitſchen Amptſchreiberey / gegen einem Scribenten / ſich ſolcher Freyheit verzihen habe: Geſchweigen daß / 4tò, Sie ſolchen Verzieg / vermittelſt 202
Anglobens an den Gerichtsſtab / vor dem Gericht zu Knittlingen præſtirt haben ſollte; ſo Sie mit einem leiblichen Eyd betheuren könne:

alles nach innhalt ihres aigenen Vortrags in dem Gant-Protocoll, *pag. 29. & ſeq.*

Welches auch der Kriegsvogt / Hanns 203
Bernhard Diez in ſo fern beſtähiget / daß Sie und Er zu bezahlung diſer Schuld ſich lang nicht verſtehen wollen: Weiſen aber Herr Vogt ſich außtrückhlich dahin vernemmen laſſen / daß / wann Sie ſich ihrer Weiblichen Freyheit nicht wolle verzeyhen / Er ihren Mann in den Thurn legen / und darinnen verfaulen laſſen; ja auch ihne Kriegsvogten gleichfalls incarceriren wolle; ſo hab zwar ſeine Kriegsfrau die Eberlinin / auf Zuſpruch ihrer Mutter / ſich endlich gleichwohlen zu ſolchem Verzieg ihrer Freyheit erbotten; Er Kriegsvogt aber hab ſich erclärt: Er gehe es nicht ein; und wann es ſeine Kriegsfrau eingehe / ſo geſchehe es nicht mit ſeinem Willen; und was deſſen noch mehr zufinden

in ejusdem Protocolli *pag. 31. & 32.*

Mit welchem allem fürnemlich auch di- 204
ſes zu combiniren / daß weder der Einige / unter denen / ſo dickhbeſagte Obligation unterſchriben / noch lebende Richter / Matthias Hübner / noch der Ochſenwirthin Mutter damahlen geweſener Kriegsvogts Hanns Zaiger / auch ein Richter zu Knittlingen / noch ſeine zu diſer Zeit lebende Mit-Richtere von diſem / zu Knittlingen vorgegangenen Verzieg / und darüber an Gerichtsſtab erſtattetem Hand-Gelübd nichts wiſſen wollen;

laut ermeldten Protocolli, *pag. 34.*

Was

205 Was aber wider diſe/ prima fronte, faſt wichtige und bedenckhliche Einwendungen mit beſtand zuantwortten/ das ſolle hieunden/ in Reſolutione Rationum dubitandi, in mehrerem gezaigt und vor augen gelegt
206 werden. Unterdeſſen kan diſes ad interim genug ſeyn/ quòd ad publici Inſtrumenti, præcipuè tot firmamentis muniti, plenam, quam facit, fidem ſubruendam & convellendam, hujus generis Teſtimonia, daß die Zeugen nur ſagen: Sie können ſich nimmer erinnern/ ſeye ſchon neun Jahr/ ſeit daß diſes geſchehen/ Er könne nicht ſo lang gedenckhen;

wie Matthias Hübner mit diſen formalien ſich hierauff verantwortet/ *dicta pag. 34.* nicht ſufficient ſeyen; ſondern ihre auſſagen die contenta Inſtrumenti poſitivè, concludenter, neceſſariò, atque indubitanter, als ungegründet und falſch/ widerſprechen/ und mithin das Contrarium deſſen/ was in hujusmodi Inſtrumento enthalten/ als die richtige und Ihnen wohlbekannte Wahrheit/ erhärtten müſſen;

ut videre eſt apud Jacobum Bornitium, *dicto tract. de inſtrum. part. 2. lib. 2. cap. 4.* quò ad interim hoc remittimus, plura infrà additurì.

207 Præſuppoſitô verò hôc, daß all diſe Kundſchafften/ wann dieſelbe auch gleich mit leiblichen Eyden beſtärckhet wären/ in diſem Innhalt/ als proximè angemerckht/ diſes publicum Inſtrumentum nicht zuruckhtreiben möchten/ iſt bey diſer Sach/ Sibendens/ in ſpecie über diſem/ daß die Eberlinin/ diſes Debiti halben/ gar auch in Solidum gehaltten ſeye/ in reiſſes und fleiſſiges bedenckhen zunemen/ daß zwar/ Regulariter, deſſen unangeſehen/ daß/ pro ſolutione eines Debiti ſocialis, das Weib ſich expreſsè in Solidum obligirt; Sie jedennoch allein pro parte dimidia exequirt werden möge; cùm ipſa revera, pro ſui Mariti Dimidiâ, intercedat;

contra ſæpecitatam *Authent. Si qua mulier. Cod. ad Sct. Vellej.*

208 & in talibus terminis ipſæ Leges Uxori, pro rata Mariti, diſertè ſubveniant;

L. 17. §. fin. ibi: Si in aliquam emptionem mutua pecunia ſit accepta, tum, NB. pro parte, interceſſionem factam videri, & ideò Creditorem partem duntaxat pecuniæ à muliere petere poſſe. *ff. ad Sctm. Vellejan.* Videat. Berlichius, *parte 2. concluſ. 19. num. 82.* Nicol. à Valla, de *reb. dub. tract. 13. num. 19.* Johannes Grivellus, *Deciſ. 20. num. 1.* ibi: Nec etiam quando ſeſe obligat in rem communem, quam ſua intereſt totam conſervari. & *num. 2.* ibi: Quod ità commune eſt. Johann Franciſcus Balthaſar, *pract. reſoll. part. 1. tit. 1. Reſol. 11. num. 19.*

Alldieweilen aber diß ohrts/ in der Zeit/ 209
da Sie Eberlinin ſich in ſolidum obligirt/ (ſo erſt ſub finem menſis Decembris, 1701. laut der Obligation in fine, geſchehen) die Sach ſchon lang in diſem beſchwehrlichen ſtatu geſtanden/ daß/ auf Beyder Eheleuthe/ ſchon im monath Januario ejusdem Anni, eingereichte unterthänigſt- und demüthigſte Supplic, der Hoch-Fürſtliche Befehl dahin ergangen/ daß ihr Maritus Hanns Jacob Eberlin die dazumahlen noch in debito verbliebene — 696. fl. entweder gehörig verſichern/ oder Er Debitor NB. ſo lang/ biß die Schuld abgeſtattet ſeyn werde/ incarcerirt werden ſolle;

ſecundum formalia des Hoch-Fürſtl. Reſcripti verbotenùs relata *Actor. Nro. 4.*

Daſern aber diſes zur execution ge- 210
bracht worden wäre/ ſein Eheweib hiervon noch gröſſeren Schaden in re familiari erlitten haben würde; wohlbetrachtet/ daß auf diſe weiß/ indeme Er nirgendsher (als viel wir aus denen verhandenen Actis ermeſſen können) zu bezahlung einer ſolchen/ faſt auf 700. fl. ſich belaufenden/ Schuld/ die benöthigte Mittel zuhoffen gehabt/ Er ſelbſten ſein leben in Carceris ſqualore, (quàm miſerabiliter intelligunt omnes, qui tàm malam manſionem (verbo JCti, in *L. 7. princ. depoſ.*) aliquando experti, vel eandem à DDbus, itemque ab aliis audiére deſcribi, 211

jungat. Carpzovius, *Q. crimin. III. num. 2. & ſeqq.* Wibel. de *contract. mulier. cap. 3. §. 8. num. 66.*)

hätte zubringen müſſen/ und ſeine Geſundheit leicht darüber verlieren; Sie aber/ als ein noch junges Weib/ welche auf den Januarium 1701. eben anderthalb Jahr in conjugio gelebt/ weder ihrer Wirthſchafft/ noch übriger Haußhaltung/ bevorab ihren Feld-Güthern/ mit nutzen vorſtehen/ und die bezahlung nur der jährlichen Zinſe aus ermeldten 700. fl. wie auch/ aus ſolchen Güthern/ in ſo langen Kriegs-Jahren/ die ordinari und beſchwehrliche Kriegs-Anlaagen/ Quartier/ und andere ſehr viele publicas præſtationes, neben denen Baukoſten/ Knecht und Mägde Lidlohn/ auch Ihrer Beyder Klaidern/ Nahrung/ Artzeneyen/ und mehr andern dergleichen neceſſitatibus, ſine maxima & ſumma difficultate, nicht auffbringen hätte können; Einfolglich nothwendig und unvermeidlich in noch mehrere Schulden ſich einſenckhen müſſen.

Quòd verò omninò in tali caſu, quando 212
Uxor, in cauſa Societatis, ex aliqua rei familiaris neceſſitate, ſe, cum ſuo Marito, in Solidum obligaret; & quidem in tali Familiæ ſtatu, ut, ſi ipſa hoc non feciſſet, majus

majus damnum exindè passura fuisset, etiam ipsa Creditori in Solidum teneatur, ità, ut, si Maritus non sit solvendo, etiam illa in Solidum cum effectu condemnari, atque executivè ad illud solvendum compelli valeat, definire non dubitat Beatus Lauterbachius,

per tx. in *L. 17. §. fin.* ubi ità Africanus: Si ob eam causam mutuati fuerint, ex qua, si Creditor pecuniam non dedisset, NB. majus damnum Mulier passura fuerat, veluti quòd communis insula (seu domus) fulta non esset, vel quòd Fundus communis in publicum committeretur, potius esse, ut Senatusconsulto, (&, ex Rationis identitate, etiam Beneficio novæ Constitutionis) locus non sit. *ff. ad Sctm. Vellejan.*

in *sæpè laudata Dissert. de ære alieno in S. C. contr. solv. §. 56. num. 4. & sqq.*

313 Eandemque sententiam, jam ante ipsum, intrepidè amplexi sunt Matthias Berlichius, *pract. conclus. parte 2. conclus. 19. num. 81. & 82.* in verbis: Quod tamen ità accipiendum est, si mulieri, ad Bona communia conservanda, summè necessaria fuerit pecunia, &, si Creditor pecuniam non dedisset, majus damnum passura fuisset &c. & verborenùs hoc ejus decisum describens Johann-Franciscus Balthasar, *dicta Resol. 11. num. 19. vers. Quod tamen ità accipiendum est.* Johannes Grivellus, *dicta Decis. Dol. 20. num. 1. & seq.*

314 Und wann wir / fürs Achte / jetztgemeldte Ration noch auf eine andere weise betrachten / diſe nemlich / daß die Ochſenwirthin / durch diſe / von Ihr / auf zuſprechen ihrer aigenen leiblichen Mutter / in Solidum eingegangene Obligation / Erſtlich / von ihrem Mann die unfehlbar alsgleich erfolgte Execution und Excuſſion ad peram & ſaccum; wie ingleichem / fürs

315 zwaitte / diſen auch auf Sie Selbſten / ihre Mutter und Freundſchafft / mit ihrer allſeitigen höchſten betrübniß / (ut alia taceamus) unabwendlich redundirenden äuſſerſten Schimpff / biß er alles bezahlen würde / im Schuld-Thurn zuligen;

316 congruenter non ſaltem Juri Communi; ſed & noſtro Würtembergico, *part. 1. tit. 75. pag. 202. §.* Letzlich. ibi: Gefangen und in Thurn gelegt / und darinnen ſo lang erhaltten werden / biß er bezahlt / oder Bonis cedirt;

317 ſo dann / drittens / von Beyden / den damahlen alsgleich (weil Sie Selbſten mehr nicht / als ihr Heurath-Guth gehabt) unfehlbar erfolgten gäntzlichen Ruin ihrer / ſo kurtz vorher angefangenen / Haußhaltung & cauponariæ Negotiationis, ſalutariter abgewandt / ſo können wir abereins keine gnugſame Urſach ſehen / warumb der von Ihr / wahrhafftig mit Angloben an leiblichen Eydes ſtatt / ut inferiùs audiemus, gethane Verzieg ihrer Weiblichen Freyheit nicht kräfftigſt gehandhabt / und dahero auch Sie / zu bezahlung deſſen allen / was ihr Maritus nicht zu zahlen vermag / adigirt werden ſollte; in reiffem betracht / daß auch andere tapffere Juriſconſulti, in ſimilibus Caſibus, & quandoque 218
in terminis non adeò urgentibus, doch auf gleichen ſchlag judicirt: Geſtaltten fürnemlich à perilluſtri Domino de Lyncker, in hujusmodi caſu, da ein Weib / in concurſu ihres Manns Creditorum, einer Kirche Schuld / ex privilegio Dotis und Paraphernalium, & pro illis competente antiquiori hypotheca, vorgezogen ſeyn / und darneben nicht darfür haltten wolte / daß Sie für ihren Mann fürnemlich intercedirt hab; hingegen durch Zeugen erwiſen wurde / daß Sie gebetten / ihren Mann mit der Execution nicht zu beſchimpffen; die Kirche ſolte bey ihrem Mann nicht zu kurtz kommen; und noch ein anderer Zeug atteſtirt / daß Sie darzu geſetzt: Sie wolte es lieber miſſen / diſe merckhliche deciſio von demſelben referirt wird / daß der Kirchen / aus des Manns Verlaſſenſchafft / vor des Weibs Prætenſion / zu ihrer Forderung billich verholffen werde: Dann / obwohl das Weib ihrer Gerechtigkeit / dißfalls / ſich nicht förmlich begeben; Quando tamen 219
Uxor creditoribus mariti, eos indemnes fore, promittit, ne Mariti fama periclitaretur, & Executio in ejus Bona fieret, tunc factum ipsius ne quidem pro Interceſſione haberi, *L. 8. §. 1. L. 19. princ. §. 1. 2. ad Sctm. Vellejan.* Mevius, *part. 8. Decis. 229. & ſq.* & propterea ipsam Scto frui non poſſe. Accedere *Legem 21. §. 1. dicti tit.* in 220
verbis: *Si quid liberaliter fecerit, veluti* ne judicatus Pater *ejus*, propter ſolutionem vexetur, non erit tuta Senatusconſulto: Undè infert, quòd, ſi etiam Uxor ſui Mariti debitum ideò ſuſcipiat, ne etiam Maritus propter illud vexaretur, eidem deciſo locus debeat competere; eo quòd nulla differentiæ Ratio inter Patrem & Matrem, tùm & Filiam & Uxorem oſtendi valeat; arg. *L. 8. Cod. ad Sct. Vellejan.* imò inter Maritum & Uxorem majorem præſumi affectionem; ut in ſimili Heringius, de *fidejuſſor. cap. 7. num. 420.* Ità Dnnos Jenenſes Ao. demùm 1678. menſe Julio, Raceburgum pronunciaſſe, his ferè formalibus refert Dominus de Lyncker, 221

centur. 5. Decis. 440. pag. 276. & ſeq. Quibus gemina tradit Chriſtianus Rodenburg. de *jure conjug. cap. 1. tit. 2. §. XXIII. pag. 217.* ubi dicit, ſummam rationem eſſe, quæ pro hac religioſiſſima obligatione faciat, poſt Tiraquell. Antonius Mornacius, ad *L. Cùm is, qui. §. Mulier. ff. de cond. indeb.*

indeb. ubi etiam in casu, quo Uxor, apud
222 Acta judicio sisti, pro marito suo cavit, ea-
propter à carceris molestiis liberato, quòd
Parisiorum supremus Senatus Sc̃ti Velle-
ni apices, pietatis causa, valere jusserit.
Johann-Petrus Surdus, *consil. 367. num. 25.*
verbis: Facit *L. Si pro aliquo. in fin. ff. ad*
Vellejan. ubi, si quid facit, ne Pater con-
demnatus vexetur, non juvatur Vellejano,
puta, si pro eo solvit vel promisit; Ergò
idem erit, si promittat pro Marito. Anto-
nius Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 21.*
Def. 17. Joh. Voetius, ad *tit. ff. ad Sctm.*
Vellejan. §. 10. in fin. ibi: Aut si se, ad elu-
dendam Executionem, quæ fiebat in bona
mariti, obligaverit pro marito. Steph.
Gratianus, *Discept. forens. cap. 108. num. 16.*
223 Und daß / für das Neunte / eben dise
Causa, ne Maritus in carcerem, donec
solvat, detrudatur, vel in illum jam de-
trusus ex illo quantocyus suæ pristinæ liber-
tati restituatur, ad eundem hunc effectum,
ut Uxoris pro Marito, nullo licet Jura-
mento, vel huic æquivalente Promissio-
ne roborata Interc̃essio pro valida & irre-
tractabili habeatur, vor gnugsamb zuhalt-
ten / communior Interpretum definitio est;
quam & noster B. Dn. Lauterbachius, de
illo Casu, quô Maritus jamdùm fuit incar-
ceratus, his formalibus suam fecit: Uxor,
quæ pro Marito incarcerato, ad illum libe-
randum intercedit, efficaciter obligatur,
neque dictis beneficiis, (Vellejani nimi-
rum Sc̃ti, & Authent. Si qua mulier.) ad-
juvatur.

in *conclus. forensib. exerc. 28. conclus. 22.*

Quòd verò inter hos duos Casus, sive
224 Uxor pro Marito jam incarcerato, sive,
juxta tenorem suæ Obligationis & natu-
ram Instrumenti guarentigiati, (de quo
optimè Surdus, *consil. 367. num. 19. & seqq.*)
sive in consequentiam jam latæ Sententiæ
condemnatoriæ, sive talis à Principe pro-
fecti Rescripti, quô, sub alternativâ, vel
parata Solutio, vel tamdiu duratura Incar-
ceratio, donec illa sequatur, Marito impo-
225 nitur, mox incarcerando, suam perso-
nam, vel bona obstringat, nihil prorsùs
interest, in individuo, his formalibus de-
terminat Stephanus Gratianus:

„Cùm etiam stantibus debitis per virum
„contractis esset Timor carcerationis, &
„Executionum, quæ contra eum pote-
„rant fieri, ob quas impediendas va-
„let Obligatio Uxoris, non secùs ac si se
„obligasset pro illo redimendo è carceribus;
„cùm sufficiat adesse Causam metuendi, ut
„suspicionem ac timorem, qui idem ope-
„ratur, ac ipse Actus: Neque enim ulla Ra-
„tio diversitatis potest dari, quare magis
„liceat se obligare pro liberatione Mariti,
„quàm pro eo defendendo, ne occurrat
„Casus incarcerationis, cùm hoc respiciat
„eundem finem.

Discept. forens. cap. 952. num. 4. & seqq.
Idem, *dicto cap. 108. num. 16.* Quod & latè
constabilit Johann-Petrus Surdus, *consil.*
367. num. 18. & mult. seqq. ubi plures in
hoc Rationes accumulat. Rimin̄aldus Se-
nior, *consil. 67. num. 16.* Roitius, in *addi-*
tion. ad Vincentii de Franchis Decis. 578.
Domini Antecessores Marpurgenses, *vol. 1.*
consil. 24. num. 158. verbis: *Aut eo fine, ut*
Honor Mariti, *vel* Utriusque Conjugis
conservetur, Carcer & reliqua Mala, ea-
que ignominiosa avertantur, &c.

Die Ursachen aber / welcher wegen die 226
Rechtslehrere dergleichen uxorias Interces-
siones pro liberatione sive redemptione Ma-
riti jamjàm in carcerem detrusi, vel mox in-
carcerandi, etiam sine Juramento, vel loco
Juramenti facta promissione, tùm & sine
utriusque muliebris Beneficii, Vellejani
nimirum, & Authenticæ, Si qua mulier.
Renunciatione, vel prævià illorum Certio-
ratione, vor Rechtsbestándig und kräfftig
erkennen / bestehen in disem / quòd, primò,
hujusmodi interc̃essio Uxoris concernat
pietatem, vi illius individuæ, quam Con-
juges in facie Eccleśiæ contraxerunt, vitæ
consuetudinis, & participationis utriusque
fortunæ Marito debitam; ob quam passim 227
Beneficia mulieribus indulta exulare pro-
nunciant:

Ludov. Romanus, ad *Authent. Similiter. speciali 3. Cod. ad Sctm. Vellejan.* Ra-
phael Cumanus, in *L. Quamvis. ff. sol. ma-*
trim. Tiraquellus, de *privilegio pia causa.*
privil. 113. Calcaneus, *consil. 13. vol. 2. vers.*
Primò quia videtur. Gratianus, *dicta Di-*
scept. 952. num. 3. & 10. & in *Discept. 108.*
ubi liberationem incarceratorum appel-
lat piissimam, & propterea tùm talem Ob-
ligationem pro Marito ex carceris miseriis 228
redimendo, tùm & Alienationem fundi do-
talis eandem ob causam, valere pronun-
tialis eandem ob causam, valere pronun-
tialis eandem ob causam, valere pronun-
talis eandem ob causam, valere pronun-
talis eandem ob causam, valere pronun-
tal

kein dergleichen negotium genennt werden möge / quod ex causa omninò voluntaria procedat; sondern ex apertissimè necessa-
230 ria Causa: Quales causæ quòd pariter Beneficiis muliebribus locum præcludant, ex Baldo, Cumano, & aliis statuminat laudatus Surdus,

d. consil. 367. num. 14. argum. *L. Quamvis*, cum *LL. seqq. fol. matrimon.* ubi valida dicitur Uxoris Promissio pro aliquo suorum necessariorum ex vinculis liberando. & comprobat Gratianus, *dicta Discept. 952. num. 10.*

231 Sicut enim Uxori necessitas incumbit Maritum in carcere conclusum alendi; cessantibus omnibus muliebribus Beneficiis; ità rectè exindè concludi existimant, quòd,
232 tametsi Uxores non invitæ compelli sive adigi valeant ad intercedendum pro suis Maritis, licet carceri mancipatis; si tamen omninò, suâ intercessione, eosdem ex Carceris squalore redemerint, hanc deindè, mediante vel Exceptione Senatusconsulti, vel auxilio novæ Constitutionis in Authent. Si qua mulier. retractare ipsis neutiquàm permissum censendum sit;

de quo pluribus, ex Natta, Surdo, Cephalo, Tessauro, Lambertingo, Tiraquello, & aliis, quos laudat, laudatus Gratianus, *dicta discept. 108. num. 3. cum seqq.*

233 Ja daß / 3tiò, eine solche Causa intercedendi pro proprio Marito, seu ex carcere extrahendo, seu ab illo redimendo, non tàm aliena, quàm ipsius Uxoris, ità intercedentis, propria Causa sey; cùm hîc non saltem de ipsius Mariti; verùm etiam de Uxoris necessitate, utilitate & honore quæratur; sine cujus opprobrio Maritus in carcere, præprimis perpetuo, vel tamdiu duraturo, donec ipse ex asse creditoribus satisfaciat, à propria Uxore, quæ una cum ipso caro effecta, & dehinc quoque omnis fortunæ socia, sine certis & summis Familiæ molestiis, graviori jactura, & cumulatissimis difficultatibus, relinqui nequit, das erhaltet in mehrerem laudatus Surdus,

saped. consil. 367. num. 14. cum seqq. & Stephanus Gratianus, *dicta Discept. 952. num. 10. & seqq.*

waselbsten Sie disen beständigen schluß
234 machen / daß / gleichwie denen Eheweibern auch dises / in Legibus, contra Regulam vergönnet ist / daß Sie pro Marito, tùm ex hostibus redimendo, tùm ex carcere liberando, auch ihre aigene fundos dotales verstibern und weggeben; ja auch pro ea-
235 dem causa Bona fideicommissi agnatitii nexu devincta veräuffert werden können; also auch / wann ein solches in connubiali societate lebendes Weib vor ihren / im Schuldthurn entweder schon ligenden / oder Ihn damit würckhlich / und zwar justissimè betroffen Mann intercedirt / und auff ihrem Vermögen die benöthigte Caution præstirt / solche ihre Intercessio denen sonsten per regulam obtinirenden Verordnungen nicht unterwürffig sey: Also / daß /

obgleich / Viertens / die per Statutaria 236
Locorum Jura, in Contractibus Mulierum legaliter celebrandis, & præprimis in talibus intercessoriis contractibus & pactis, nöthige Solennitates nicht attendirt worden; dieselbe jedennoch / propter dictas Rationes, pro firmis & validis zu haltten seyen; ut in terminis Baldus, *consil. 213.* Andr. Tiraquellus, de *Llb. connubialib. glossa 8. num. 255.* Stephanus Lamberting. de *contract. eorum. &c. glossa 18. num. 25.* Stephanus Gratianus, *dicta Discept. 952. num. 5.* & præ omnibus Surdus, qui ità: Præterea, inquit, ubi deficerent Statuti Solennitates, adhuc Promissio esset valida, quia Statutum non habet locum, quando Mulier obligat se ex causa tàm pia, qualis est ea, per quam liberatur Maritus à Carceribus, & quæ reputatur necessaria; ut in simili Statuto dicit Baldus, in *cons. 213. lib. 2.* ubi dicit, quòd, etsi Filiusfamilias 237
ex forma Statuti obligari non possit sine Patris consensu; tamen sustinetur ejus Obligatio, si fiat pro Patre liberando è carceribus, quia est causa pia & necessaria. Sicut igitur casum prædictum non includit Statutum ad favorem Patris; ità nec includere debet ad favorem Mariti, qui æstimatur eadem caro & eadem persona, & cui ut Uxor obediat, relinquit patrem & matrem. Quâ ratione Cephalus dixit, (*consil. 51. num. 21.* secutus Baldum, in *consil. 5. vol. 5.*) quòd Uxor potest fundum dotalem alienare, ut 238
solvat maritum è vinculis, & præcipuè quando debitum mariti esset contractum pro utriusque sustentatione, secundum Baldum Novellum, de *dote*, *part. 7. in 1. privil. 4ta limitat. num. 8.*

Hucusque Surdus, *d. consil. 367. n. 26.*

Wann nun dises statt hat in talibus ter- 239
minis, da eine Ehefrau / posthabitis Statutariis Solennitatibus, für ihren / entweder schon incarcerirten / oder von seiner Obrigkeit / denen Rechten gemäß / incarcerirenden Maritum, Cautionem præstirt; wie viel eher und mehr wird dann / für das Zehende / diß ohrts gleich billiches judicium zufallen seyn / da nicht nur Serenissimus, neben der generalen Land-Rechtlichen Verordnung / den verschuldeten Ochsenwirth in den Schuld-Thurn / so lang / biß Er bezahle / oder gleichwohlen Bonis cedire / einzuströckhen befohlen; sondern auch der Herr Vogt / nach deren für Ihn militirenden Rechtlichen præsumption / alles / was hiebey immer zu thun gewesen / wohlgläublich gethan; und / wann man auch gar den

den schon oben untersuchten unverdächtigen Innhalt der Obligation gantz ausser den augen setzt; und nur die Beylag sub *Nro 4.* wie auch was ihr und ihrer Mutter Gerichtlich verordnete beyde Kriegs-Vögte / in dem Gant-Gerichts-protocoll / *pag. 31. & 32.* von der Sach deponirt / in consideration ziecht; dennoch so viel bevor
240 bleibt / daß / unangesehen ihr aigener Kriegs-Vogt / indem Sie von Knittlingen auf Maulbronn gangen / Sie mehr / als zehenmal / abgewarnet / und gesagt: Sie solle sich nicht zu diser Schuld bekennen: wann Sie sich einmahl darzu bekenne / so müsse Sie solche helffen bezahlen; auch / disem zu folge / Sie Eberlinin / nachdeme Sie / mit und neben ihrer Mutter / auch Ihrer beyder judicialiter verordneten Kriegs-Vögten / von mehrermeldtem Hn. Vogten Selbst coràm angehört / daß / wann Sie sich ihrer weiblichen Freyheit nicht wolle verzeyhen / er ihren Mañ so lang in Thurn am boden setzen lassen wolle / biß er bezahle / sich zwar im anfang sehr hierwider gesetzt / und sich hierzu durchauß nicht bequemen wollen; endlich aber / auf zuspruch ihrer leiblichen Mutter / es gleichwohl eingegangen / und also zur zahlung / mit und neben ihrem Mann / sich verbündlich gemacht hat. Und wiewohlen ihr
241 Kriegs-Vogt nicht geständig seyn will / daß er seinen Consensum hierzu ertheilt; so kan Er jedoch selbst nicht abredig seyn / daß Herr Ampts-Vogt seine Kriegs-Frau die Eberlinin in die Amptschreiberey zugehen befelchet;

in dem Gant-Protocoll *pag. 32.*

Daß aber daselbsten Er Kriegs-Vogt Dietz / wider den alsobald / daselbsten / vor einem geschwohrnen Substituten / von diser seiner Kriegs-Frau errichteten Verzieg ihrer weiblichen Freyheit / vel verbis, vel factis, seinen Dissensum im geringsten bezeugt / oder selbigen ullatenùs zu hindern gesucht; sondern vielmehr denselben so wohl durch seine Persöhnliche Gegenwart / als fürnemlich hierdurch nachtruckhsamlichst approbirt / confirmirt / und beständiget / daß / neben dem Eberlin / (1) seine Haußfrau / (2) Er Dietz / ihr Judicialiter verordneter Kriegs-Vogt; so dann (3) auch Ihrer der Eberlinin leiblicher Mutter ebenmässig Gerichtl. bestellter Kriegs-Vogt / Johannes Zaiger / zuförderist den Innhalt des von dem Herrn Vogten publicirten Hoch-Fürstl. Befehls / dem (als Dietz ausgesagt) in der Amptschreiberey damahlen zugegen gewesenen Substituto Selbst angezaigt / und Ihne gebetten / eine Supplic gegen gnädigste Herrschafft dergestalten auszufertigen / darinnen / neben Verpfändung aller des Manns / als Debitoris, und dessen Haußfrauen ligend und fahrender Haab und Güther / gegenwärtig und zukünfftiger / gemeldt werden solle / daß NB die Schuldnere / Jährlich / auff zwey oder mehrere Jahr / das gewöhnliche interesse ferner zu lüfern / und / so bald Ihnen / als angehenden Haußhalttern / die Hand länger worden / und Sie zu bessern kräfften kommen würden / Sie alsdann / neben dem interesse, künfftig an diser Schaafschuld / so viel Ihnen möglich / abzustatten versprochen: Und 242
daß auff dises alles hin / die Eberlinin / in gegenwart ihres Manns / und der beyden Kriegs-Vögt / NB. aller deren / dem Weiblichen Geschlecht / in Rechten / zu trost und guthem geordneten Beneficien sich / und zwar auf vorherige Erinnerung und Unterricht / so von denen beyden Kriegs-Vögten geschehen / gäntzlich begeben; und darneben dem Eberlin noch ferner beditten worden / daß sein Weib auch vor dem ordentlichen Richter / zu allem überfluß / ihren Beneficien / wie herkommens / renunciiren / und deßwegen einen Schein zur Amptschreiberey einlüfern solle:
Dises alles daß es sich in der wahrheit so 243
zugetragen / setzen ausser allem zweifel die von des Weibs Kriegs-Vogten / Hanns Bernhard Dietzen / ihrem Ehemann dem Eberlin / und der Mutter Kriegs-Vogten / Johannes Zaigern / unter das / in hoc Actu gehaltene / Protocoll mit aigener hand beygezeichnete Unterschrifften. *dict. Nro. 4.* Und daß solcher Verzieg vermittelst Anglobens an leiblichen Eydes statt / gegen dem dazumahlen zugegen gewesenen Substituto, auch in rei veritate geschehen sey / das bezeuget so wohl des Kriegs-Vogts Dietzen expressissima depositio,

in dem Gant-Protocoll, *dicta pag. 32.* ibi: Allwa Sie einem Substituten an Eydes statt angelobt.

als auch der Eberlinin selbstaigene Gerichtliche Confession;

in ejusdem Protocolli *pag. 29.* verbis: Daß Sie zwar ihre Weibliche Freyheit verzigen; Es sey aber nicht vor Gericht; sondern zu Maulbronn / vor einem Substituten / in der Amptschreiberey / in beyseyn Hanns Zaigers / und ihres Kriegs-Vogten / geschehen. juncta *pag. 33.* ibi: Sie wisse ihr lebtag nie / daß Sie angelobt habe / als zu Maulbronn.

Wie auch ihrer Mutter Curatoris Auffag / qui ità signanter: Die Mutter hab Ihr zugesprochen / was Sie machen wolle / Sie solle es eben eingehen; Sie werden ja auch noch etwas miteinander erhausen; Und als sie das Weib sich hierzu verstanden / habe Herr Greber Sie in die Amptschrei-

schreiberey gewisen/ allwa Sie/ in abwesenheit Herrn Amptschreibers/ einem Substituten angelobt habe;

sæpedicti Protocolli *pag. 31.*

244 Dann daß auch eine solche nachtruckhliche Promissio, NB. pro Marito à Carceris molestiis redimendo, da gleichwohlen sein Weib/ pro primo, auff zuspruch ihrer leiblichen Mutter; 2dò, auff ihres vorgesetzten Amptmanns special Anweisung; 3tiò, auf vorhergangene gnugsame Verwarnung und Unterricht sowohl ihres aigenen/ als der Mutter Kriegs-Vogts/ daß/ wann Sie sich einmahl zu diser Schuld bekenne/ Sie solche alßdann bezahlen helffen müsse;

245 (Quæ verba haud dubiè hoc totum negotium, mulieribus indultorum Beneficiorum renunciatorium, summariè continent, &, pro rusticanæ Mulieris captu, illud satis significant) 4tò des Amptschreibers verpflichtetem Substituto; 5tò mittelst Anglobens an leiblichen Eydes statt; uneracht Sie/ 6tò, als ihres hierunter versirenden Schadens schon zur gnüge verständiget/ sich vorher lang geweigert/ gleichwohl endlich so wohl ihrem vorgesetzten Amptmann wohlbedächtlich versprochen/ daß Sie sich ihrer Freyheit verzeihen wolle/ als auch/ auf solches hin/ in die Amptschreiberey sich verfügt/ und daselbst actualiter, cum consensu ihres Kriegs-Vogts/ an leiblichen Eydes statt sich derselben verzihen; auch/ 7mò noch/ neben ihrem Marito, und so wohl ihrem aigenen/ als der Mutter Kriegs-Vogten/ umb außfertigung einer solchen/ als oben vermeldt/ unterthänigster Supplic ansuchung gethan/ vor sufficient angenommen werden möge/ daran läst uns nicht zweifflen/ was in talibus ter minis pariformiter decidirt Johann-Petrus Surdus,

sæpedicto consil. 367. num. 25. vers. Statutum autem. ibi: Adfuit Dominus Prior Collegii, qui suam interposuit autoritatem, & decretum, adfuerunt & Agnati, atque ideò contractus remanet validus. Præterea ubi deficerent Statuti Solennitates, adhuc Promissio esset valida, quia Statutum non habet locum, quando mulier se obligat ex causa tàm pia, qualis est ea, per quam liberatur Maritus á carceribus.

246 Und dieweilen in disem Würtembergico Ducatu dises gantz ungezweifelten herkommens ist/ daß dergleichen Angloben an leiblichen Eydes statt auch ad solennem Renunciationem tùm Vellejani Senatusconsulti, tùm & novi Beneficii in Auth. Si qua mulier. *Cod. ad Sctm. Vellej.* vor sufficient gehaltten wird;

teste locupletissimo Joachimo Wibelio, *loco suprà citato.*

So kan desto eher in casu proposito admittirt und gesagt werden/ daß/ weilen die Ochsenwirthin/ für ihren Mann/ damit Selbiger nicht/ mit ihrem/ sein selbst/ und ihrer gesamptenFamiliæ grossem ungemach/ auf lange zeit hin/ in den Schuldthurn gestöckht werde/ ihre quasi juratam fidem interponirt/ Sie dahero dise ihre/ an leiblichen Eydes statt gethane zusag/ nach nächstangeführtem Herkommen/ so vöst und heilig zuhaltten verbunden/ als ob Sie dieselbe/ mittelst eines gelehrten und cörperlichen Eydes/ interponirt hätte;

per tx. generalem in *Capit. 2. de pact. in 6.* junctis illis, quæ in specie de tali uxoria Intercessione pro Marito in carcerem conjiciendo, ex DDbus porrò statuminat Surdus, *d. consil. 367. num. 15.*

Wir erinnern uns zwar hingegen gar 247
wohl/ daß/ zu begründung einer Rechtscräfftigen Renunciation/ fürnemlich des dickhbesagten Beneficii novæ Constitutionis. *in Auth. Si qua mulier. Cod. ad S. Vellej.* von dem seeligen Herrn Wibelio, und andern Doctoribus, eine Judicialis, seu in loco judicii facta Renunciatio erfordert werde/ und daß dises auch also in dem Fürstl. Land-Recht/ *d. part. 2. tit. 20. princip.* in verbis: Solches auch vor Gericht gnugsamblich erscheinte. & §. *sq.* ibi: Ohne unserer Amptleuth und Gerichte erkanntnuß. austruckhlich genug verordnet sey/ daran waltet auch bey uns nicht der wenigste zweifel/ daß wir auch zu solch einer 248
beständigen Renunciation nicht vor gnugsamb haltten können/ wann solche entweder nur vor etlichen wenigen besonders hierzu erforderten Richtern/ oder vor denen Waysen-Richtern/ oder vor dem Amptmann in seinem Ampthauß/ und mithin auch allein/ auff des Amptmanns Gehaiß/ in der Amptschreiberey/ vor dem Amptschreibern selbst/ oder seinem Substituto, errichtet werden;

per ea, quæ legimus apud Schäfferum, *pract. Q. 9. parte 2. Q. 2. num. 11.* Carpzovium, *J. F. parte 2. C. 16. Def. 18.* Wibelium, *de contractib. mulier. cap. 5. num. 66. & sqq.*

Es ist aber hierwider wohl in obacht zu- 249
nemmen/ daß dises allein von der Regula zuverstehen. Daß wir aber hingegen impræsentiarum in Casu à Regula Excepto versiren/ das erhellet ex hactenùs operosè firmatis; warbey wir dann auch so wohl dise octavam, als die übrige Rationes, pro decisione hujus Litis adductas, bewenden lassen: Nur daß wir allein noch
dises aufügen/ daß zwar einige Rechtsleh- 250
rere der meinung seyn wollen/ quòd Uxores tùm demùm, pro suis Maritis, seu incarcerandis, seu jam incarceratis, hac molestia eximendis, non præstitâ juratâ Renuncia-

tione tùm Vellejani Sᵗi, tùm alterius Beneficii, efficaciter & validè intercedere valeant, si propter Delictum ab ipsis commissum carceri mancipentur; Secùs verò si hoc saltem propter Debita mariti, sive Æs alienum ab ipso contractum fiat:

Videatur omninò Antonius Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 4. tit. 21. Def. 16. num. 5. & seqq.*

251 Daß aber auch dises nicht zu considerirẽ sey; sondern dise Exceptio promiscuè statt habe/ sive Uxor pro Marito, propter ejus Delictum, sive propter ejus Debita, à carceribus eximendo, suam fidem interponat, das hat/ præ aliis, sollicitè & solidè vor augen gelegt laudatus Surdus,

sæped. consil. 367. per integr. Stephanus Gratianus, *dicta Discept. forensi 108. num. 35. & Discept. 952. num. 29.* ubi ità judicatum addit. Matthias Berlichius, *part. 2. conclus. 19. num. 86.* ibi: *Imò quòd Uxor possit se obligare pro redemptione Mariti*, pro quacunque causa capti & incarcerati. Octavius Simoncellus, in *tract. de decretis & aliis solennib. in contract. minor. lib. 3. tit. 8. inspect. 11. num. 75. vers. Secundò facit, quod voluit. & seq.*

252 Prout etiam B. Dn. Lauterbach istam Limitationem, quòd Uxor, pro Marito incarcerato, ad illum liberandum intercedens, efficaciter obligetur, exclusis Beneficiis Sexui indultis, sine distinctione inter incarceratos ob Delicta, vel Debita, simpliciter suam facit;

in jam *supra cit. exercit. 28. conclus. 22.* Addantur, quæ tradit Vincentius de Franchis, in *Decc. Neapolitan. Decis. 378. num. 12.* Joachimus Wibelius, de *contractib. mulier. cap. 4. num. 184.* ubi pariter scribit, quòd Sexui muliebri concessa Beneficia non obtineant in casu, quando Uxor se obligat pro marito in carcere existente liberando & redimendo. Andr. Gailius, *lib. 1. observ. 133. num. 9. & seqq.*

253 Und diser in Rechten aufs beste gegründeten decision mag nicht den geringsten abbruch gebähren/ was in antecedentibus pro contraria sententia præmittirt worden. Dann so viel allerförderist dise Erste Rationem dubitandi betrifft/ quòd Uxor, pro sui mariti debitis, ad solutionem compelli non possit; so ist freylich an sich selbsten dise Regula richtig. Daß aber dieselbe/ pro

254 primo, in Locis, da unter Eheleuthen eine universalis, in specie universarum fortunarum Societas ist/ regulariter, in totum, ihr officium verliere/ eluceſcit ex illis, quæ de hoc argumento plenissimè tradit Abrahamus à Wesel,

de *connubiali bonor. societ. tract. 2. cap. 3.* Johannes Christenius, de *causis matrimonial. Dissert. 4. Q. 31.* Petr. Gudelinus, de *jure noviss. lib. 3. cap. 11. §. E contrario.* ubi scribit, conjugium parere communionem æris alieni. Lambertus Goris, *adversar. jur. tract. 1. cap. 4. num. 3.* latè Simon van Leeuwen, *censura Belg. forens. lib. 4. cap. 23. num. 20. & seqq.*

Daß dieselbe/ 2dò, auch in denen Pro- 255
vinzien/ wa unter den Eheleuthen nur eine Societas universalis simpliciter bonorum statt hat/ als in ipso hoc nostro Würtembergico Ducatu, in hujusmodi terminis nicht obtinire/ wann beyde Eheleuthe/ mit einem Tertio, zugleich contrahiren/ und sich gegen demselben/ in uno eodemque instrumento, obligiren/ dergestalten/ daß nicht nur Ein Jedes der Eheleuth/ pro parte dimidiâ; sondern auch/ wann Sie sich in Solidum verbunden/ und in specie dem Weib an der Sache/ warvor Sie sich also verbunden/ ein grosses gelegen/ so/ daß/ wann Sie sich nicht also obligirte/ Sie leichtlich darvon gröſſern Schaden nemmen würde/ Sie auch für ihren Mann bezahlen müsse/ das ist in præmissis prolixè gezaigt worden.

Quorsùm etiam referenda, quæ tradit Molinæus, in *tract. de usur. Q. 38. num. 288. 291. cum seqq.* Nicol. à Valle, de *reb. dub. tract. ult. cap. 37.* Grivellus, *Decis. 20.*

Ingleichem/ daß/ 3tiò, in talibus termi- 256
nis, wann ein Weib auch für ihren in den Schuldthurn gestöckhten/ oder auch in denselben/ vi jam latæ Sententiæ condemnatoriæ, vel Præcepti Principalis, einstöckhenden Maritum intercedirt/ sæpedicta Beneficia Mulieribus, & in specie maritatis, indulta ebenmässig cessiren/ das ist ebenermassen/ juxta hactenùs deducta, eine ausgemachte Sache.

Und daß auch noch viel andere dergleichen Casus, da auch ein Eheweib für ihren 257
Mann/ entweder ex capite pro ipso præstitæ intercessionis, oder/ als conjugalis bonorum Socia, excluso in totum Sᵗi Vellejani Beneficio, & Novellæ sanctionis, in Authent. Si qua mulier. für ihren Maritum, de Suo, zuzahlen obligirt werden kan/ tanquàm Excepriones à dicta Regula, hin und wider befindsamb/ das erhellet ex traditis Antonii Heringii,

de *fidejussorib. cap. 7. num. 412. & seqq.* Matthiæ Berlichii, *parte 2. conclus. 19. num. 72. & mult. seqq.* Collegii Jurid. Argentoratens. ad *tit. π. ad Sᵗum. Vellejan. §. 5.* passimque aliorum.

Und wiewohl/ in der Zwaitten Ratione 258
dubitandi, zu gar scheinbarem einwand wider dise der Ochsenwirthin Obligation/ dises eingewandt worden/ daß/ umb willen der Ochsenwirth die vom Hofmeister Seeben eingehandelte Schaaff und Hämmel nicht nach Knittlingen gebracht/ also/ daß

Sie

Sie dieselbe nicht einmahl zu gesicht bekommen/ geschweigen/ daß solche Alle/ oder zum Theil/ in ihre Haußhalttung/ oder Wirthschafft verbraucht worden / disem nach ja durchauß nicht gesagt werden möge / daß die zwischen dem Ochsenwirth und Jhme Hofmeistern errichtete Käuff der Gemeinen Haußhaltrung zu Nutzen geschehen: So ist doch in dem gegentheil/ fürnemlich in der zwaitten Ratione decidendi, fundamentaliter vor augen gelegt worden / was dise phrasis, daß ein entweder mit dem Ehemann allein / oder mit Beyden Ehegesellen errichteter Contract der Gemeinen Haußhaltrung zu nutzen und vorstand celebrirt worden sey / importire und andeutte; wahin wir uns nochmahls ohne anstand beziehen.

159 Daß aber/ in Tertia dubitandi Ratione, an ihrer der Ochsenwirthin Obligation/ hauptsächlich auch dises mit-desiderirt worden / daß Sie / von dem damahlig Maulbronnischen Herrn Vogten / zu derselben Eingehung / unter diser Betrohung / daß/ wann Sie sich nicht zu bezahlung diser Schuld/ neben ihrem Ehemann/ bequemen würde / Er den Mann in den Thurn / ja/ als ihr Kriegsvogt Hanns Bernhard Diez hiervon deponirt / in den Thurn an dem boden/ so lang/ biß Er bezahle/ und soltte er auch darinnen verfaulen / einsetzen lassen wolle/ genöthiget worden: So ist forderist hierwider zupræmoniren / daß dergleichen was hartt und scharff- lauttende specialia weder die Eberlinin/ noch auch ihrer Mutter Kriegsvogt Johannes Zaiger / noch ihr aigener Mann / noch sönsten wer anderer/ nur mit einigem Wort berührt/ folglich alles auf den Diezen / der sich in seiner aussag fast über gebühr animos aufgeführt / solitarie ankomme / und dahero nicht sonders zu consideriren stehe. So viel aber dise Nöthigung an sich selbsten betrifft / so ist/ zu deroselben Rechtsbeständiger abfertigung/ in reiffes und fleissiges bedenckhen zunemmen / daß nächstangezogene Vogtamptliche Comminatio, den Ochsenwirth Eberlin / so lang / biß er bezahle / in den Schuldthurn zustöckhen/ weder denen Gemeinen/ noch dises Hochlöblichen Hertzogthumbs Würtemberg wohlverfasten Land-Rechten zuwider lauffe; sondern / wann man auch gar mit Einstöckhung des Eberlins gleich damahlen den würckhlichen anfang gemacht hätte/ erst das jenige/ was so wohl solche beyderley Rechtliche Constitutiones, als das in hac Causa absönderlich ergangene Hochfürstl. Rescript erlaubt und befohlen/ gegen Jhme justissimè verhängt worden wäre.

260 Quem enim hoc fugiat, quòd Debitor obæratus, juxta illam æquissimam Prætoris vocem: Solve, quod debes, vel solvere teneatur, vel carceris squalorem tamdiu sufferre, donec solvat, aut caveat, aut bonis cedat?

juxta tx. *Legis 1.* ubi ita Imperator: Qui bonis cesserint, nisi Solidum creditor receperit, non sunt liberati: In eo enim tantummodò hoc beneficium eis prodest, ne judicati detrudantur in carcerem. *Cod. Qui bon. ced. poss.* Fürstl. Würtemb. Land-R. *part. 1. tit. 75. pag. 202. §.* Lezlich. in verbis: So der Schuldner nichts übriges noch bevor hat / mag er / auf anhalten des obsigenden Theils / gefangen/ und in Thurn gelegt / und darinnen NB. so lang erhaltten werden / biß er bezahlt/ oder Bonis cedirt. B. Dn. Lauterbach, ad *tit. ff. de cessione bonor. §. 3. 6. & 17.*

Et quem hoc lateat, quòd, si quam vim 261
Magistratus, jure licito, & jure honoris, quem sustinet, inferat, hæc ipsa vis rectè dicatur inferri?

effato Ulpiani, in *L. 3. §. 1. ff. quod met. caus. gest. erit.*

sic, ut propterea nec Debitor, per man- 262
data compulsorialia ad solvendum compulsus, imò nec carceri tamdiu inclusus, donec debita sua solveret, tametsi hoc faciat cum protestatione, se vi metuque compulsum solvere, contra talem, ceu nullatenùs injustam, Vim, nec in integrum restitutionis auxilium implorare, nec ad aliud ullum Remedium Juris confugere valeat;

per *d. L. 3. §. 1.* ibidemque à DDbus communiter notata. David Mevius, *part. 2. Decis. 41.* Müller. ad Struv. *exerc. ad ff. 8. th. 12. lit. b.*

Welchem nach sich von selbsten zeigt/ daß von disem Einwand so viel als nichts zuhaltten sey / und die Eberlinin selbsten von diser putativa Coactione das wahre und aigentliche wort gebraucht habe / daß Sie zu Eingehung diser Obligation nur gleichsamb genöthiget worden sey.

Dessen nicht zugedenckhen / daß / besage 263
Actorum, Sie Eberlinin / von solcher zeit an / gantze Neun Jahr lang / neben ihrem Marito, dem Hofmeister Zeeben / die Zinß williglich gelüfert / und dabey jedesmahls / wegen widerheimbgebung des Capitals / nur umb Gedult gebetten: wardurch dann nicht nur / bevorab da die Zahlung nach des damahligen Herrn Vogten Abkunfft/ welche gleich in dem Zehenden monath hernach gefolgt/ etliche Jahr lang/ ohne murmeln / geschweigen einig förmliche Contradiction/ von beyden Eheleuthen continuirt worden / dises Debitum nicht nur/ als eine auffrichtig/ und zu ihrer Haußhaltung verhofftem Nutzen gemachte Schuld / zu so vielen mahlen von denselbigen agnoscirt; sondern auch dise Käuff ab omni Violentiæ

&

& Coactionis suspicione ad abundantiam befreyet worden;

per *L. 4. Cod. de non numer. pecun. L. 2. Cod. de his, quæ vi metusve c.* ibique DDres. Addantur omninò, quæ, contra Mornacium, ad *L. Cùm is, qui. §. Mulier si in ea opinione sit. ff. de condict. indeb.* signanter advertit Christianus Rodenburgius, de *jure conjugum, cap. 1. tit. 2. §. XXIII. pag. 217.* ubi dicit, Violentiæ exceptionem hîc omninò non quadrare.

264 Und so hält es sich auch / quâ Juris, mit disem / was in hac tertia dubitandi Ratione noch weiter gemeldt wird / daß ein Eheweib / alßdann erst sich / für ihren Ehemann / efficaciter obligire / wann Sie solches nicht nur aus freyem und ungezwungenem willen; sondern auch gemeiner Haußhaltung zu Guthem thue / und eben dises / daß es nemlich der gemeinen Haußhaltung zu Guthem geschehe / auch vor Ge-
265 richt genugsamblich erscheine. Dann wiewohl dise wortt expressissimè zuerfordern scheinen / quòd Uxor non aliter validè obligetur, quàm si Creditor actualem Pecuniæ seu Rei, vel mutuò acceptæ, vel ex causa Emptionis, aliâve quacunque quæsitæ Versionem in rem communis Bonorum Societatis, ad sufficientiam in Judicio demonstret: Id quod tùm nativus istorum verborum, der gemeinen Haußhaltung zu guthem / und daß solches auch vor Gericht genugsamblich erscheine / significatus, in *Princip. tituli 29. partis 2.* Juris Provincialis, tùm & verba finalia ejusdem Principii, videlicet ista: Der Schuldherr möchte dann beweisen / daß der Contract oder Handlung / darumb das Weib sich verbunden / zu ihrem / oder ihrer Kinder scheinbarem Nutzen gereicht hätte; extra omnem controversiam collo-
266 care videntur: So ist wider dise gantz irrige meinung wohl in obacht zu nemmen / daß durch mehrbesagte wortte: der Haußhaltung zu guthem / keine realis & effectiva Versio in rem; sondern einig und allein dises / quòd Contractus in communem Societatis Utilitatem, ex Voto, Spe, atque intentione contrahentium Conjugum, vel Utriusque, vel solius Mariti, si ipse, ceu Princeps totius familiæ, & connubialis conllatorum Bonorum Societatis, tùm à Lege, tùm tacitâ Uxoris voluntate, præpositus Magister & Administrator, illum solus inierit, sit celebratus. Dann
267 daß weder in his terminis, wann Beyde Eheleuthe sich zugleich obligiren / noch auch talibus in casibus, da der Ehemann allein; jedoch nicht für sich selbst; sondern ex causa conjugalis Bonorum Societatis, der Gemeinen Haußhalttung zu nutzen und guthem / mit anderen contrahirt / die actualis & effectiva Versio in rem der Gemeinen Haußhaltung / und mithin auch insonderheit des Weibes / und der Kinder / vor Gericht dargethan und probirt werden müsse / das erhellet ex ipso dicti Tituli Principio, als warinnen von jetzt gesagten beyderley Casibus nichts disponirt; sondern einig und allein diser Casus gesetzt und decidirt wird / daß kein Weib sich NB. für ihren Ehemann umb Schulden verbinden solle; nemlich solcherley Schulden / quæ ipsum Maritum solitariè respiciunt, & ad quæ exolvenda ipse Solus obstrictus est; Indem freilich eine 268
solche Verbindung des Weibs für ihren Ehemann eine indubitata Intercessio wäre / aus deren kein Weib anderst obligirt wird / als wann solche dem Weib entweder Selbsten / oder wenigstens ihren Kindern zum claren und scheinbaren Nutzen geraicht;

quæ verba desumpta sunt ex ipsa *Novella 134. cap. 8.* & exindè descripta *Authent. Si qua mulier. Cod. ad Sct. Vellejan.* ibi: Ni manifestè probetur, *quòd pecunia in propriam ipsius Mulieris utilitatem expensæ sint.*

Daß aber hingegen ein in matrimonio 269
lebendes Weib nicht nur alsdenn / wann Sie Selbst mit und neben ihrem Marito der Gemeinen Haußhaltung zur Nothdurfft / Nutzen / und Guthem / einen Kauff oder andern Contract celebrirt; 270
sondern eben so wohl auch in talibus terminis, wann ihr Ehemann allein / als dem die Verwaltung und Administration der gemeinsamen Güther auch alleine gebührt;

nach dem Teutschen buchstaben des Hoch-Fürstlichen Land-Rechtens / *part. 3. tit. 7.* §. Was dann. ibi: Ohngeachtet das Weib von dem ihrigen / ohne vorwissen und bewilligen des Manns / als dem die Administration und Verwaltung darinnen gebührt. *pag. 350.*

Der Gemeinen Haußhaltung ebenmässig zu Nutzen / seu in speratam ejus Utilitatem, einem Tertio was abkaufft / Geld von jemand entlehnt / oder sonst einen andern Contract celebrirt / daß / sagen wir / auch eines solchen Manns Weib / so wohl als Er Selbst / zu bezahlung einer solchen / die Gemeinsame Haußhaltung angehenden Schuld / sive Debiti verè & indubiè socialis, tanquàm Socia Bonorum, gehaltten sey; dessen unangese- 271
hen / daß der Schuldherr oder Creditor auf keinerley weiß noch weeg zuprobiren vermag / daß auß solchem Contractu Emptionis, vel Mutui, vel quolibet alio, ein einiger Heller in ihren Selbstaigenen / oder auch ihrer Kinder würcklichen oder scheinbaren Nutzen gekommen / das erhellet

hellet so wohl ex Casûs in dicto Principio prohibiti oppositione ad hos alios Casus, ceu ab illo valdè dispares, tùm ex §. mox subseq. Ferner wollen wir auch. prout in præcedentibus, & quidem præcipuè in Ratione decidendi secunda, abundè deduximus.

272 Et quòd hæc ipsa hujus textûs declaratio planè non cerebrina; sed verissima sit, etiam hujus Ducatûs, æquè ac cæterorum Jurium, dùm viveret, gnarissimus Interpres B. Lauterbachius, tùm illô de casu, quô ambo Conjuges, cum aliquo Tertio, simùl contraxerunt, tùm etiam de illo, quando solus Maritus quidem; sed in communis Societatis ab Ipsômet intentam, & non absque ratione speratam utilitatem contraxit, in *sepissimè laudata accuratissima Dissertatione, de ære alieno in Soc. conjug. contracto,* eruditè statuminat;

273 de Priore quidem Casu in §. *62. num. 16.* ubi ità disertissimè: Neque huic sententiæ refragatur Würtemb. Land-Recht *parte 2. tit. 29. princip. pag. 317.* quippe quod loquitur de Casu, quô Uxor, pro Marito, propter illius debita & negotia, se obligat; non verò de eo casu, quo Uxor cum Maritô, & sic Utrique, tanquàm Socii, communi consensu, in communem Societatis causam, contrahunt, & sese obligant: Hujusmodi enim Casum ipsum Jus Würtembergicum excipit, in dicto Principio, ibi: Es wäre dann / daß Sie es/ aus gantz ungezwungenem Willen / und gemeiner Haußhaltrung zu guthem thäte/ solches auch vor Gericht gnugsamblich erscheinte: Ubi notandum, quòd hujusmodi in casu hoc saltem requiratur, ut Uxor NB. in communem causam & utilitatem sese sponte obligaverit, & NB. Hoc in Judicio appareat, quòd scilicet sponte in communem utilitatem & causam sese obligaverit: Quòd autem, hujusmodi in casu, ibidem excepto, Creditor etiam Versionem in rem Uxoris probare tenetur, ibidem non dicitur: Sed hoc saltim requiritur in Casu principaliter ibi proposito, à quo noster excipitur:

274 De postremo verò Casu, quô quidem Maritus solus contraxit; sed pariter ex causa conjugalis Bonorum Societatis, der Gemeinen Haußhalttung zu Nutzen und Vorstand; etiamsi Eventus nec in illo priori, nec in hoc altero casu, responderit, in *seq.* §. *68.* hisce denuò formalibus: Ex dictis etiam apparet, nec hujusmodi in Casu, (ubi nempe, secundum §. *68.* & porrò sequentes, Maritus solus; sed in Societatis causam, contraxit) Creditorem agentem, & petentem, ut Debitum à Marito, constante matrimonio, Societatis causa contractum, ex communi Acquæstu, vel ex aliis Conjugum bonis propriis æqualiter solvatur, teneri, ut probet, Pecuniam, & Rem à Marito acceptam versam esse in utilitatem Societatis, & utriusque Conjugis; argum. *dd. LL.* nempe *L. 11. §. 4. ff. de institor. act. L. 1. §. 9.* & *L. ult. ff. de exercitor. act.* & traditorum in *Disp. de Socior. obligat. ex convent. cum extran. inita*, §. *58.* Nemo enim 275 probatione illius, quod ad suam intentionem fundandam & obtinendam non est necessarium, onerari debet. arg. *L. 21. Cod. de probation.* Sufficit itaque, si Creditor probat, Maritum, constante matrimonio, NB. Societatis causa, pecuniam accepisse, & Debitum Societatis causa contractum esse. Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 2. tit. 5. Def. 8. vers. Si maritus.*

Aus welch letzteren wortten sich von 276 selbsten hervorthut / daß freylich dises zwey toto cœlo differirende positiones seyen: Quòd ad istum effectum, ut ex Contractu, à solo Marito, cum Tertio inito, etiam Uxor obligetur, Debitum Societatis causa, seu in communem conjugalis Bonorum societatis utilitatem contractum esse debeat: Et quòd, ad fundandum eundem effectum, Pecuniam, vel Rem, ex contractu, in communem Societatis utilitatem, à solo Marito, cum aliis inito, etiam realiter & effectivè in rem Uxoris versam esse oporteat: Und daß zwar das Erste / secundum naturam conjugalis bonorum societatis, nothwendig sey; dises letzte aber gar nicht;

ex doctrina laudati Johannis à Sande, *dicta Def. 8. vers. Si maritus.* ubi ità signanter: Si Maritus pecuniam mutuò sumptam converterit non in communem; sed propriam causam, fortè in solutionem Æris alieni ab ipso contracti ante matrimonium, an Uxor ex Semisse obligetur? Quod videtur; quia Creditor, qui bona fide cum Marito contrahit, non tenetur inquirere, aut curiosus esse, in quam causam Maritus eam pecuniam convertet, vel si mavis conversurus sit?

Wobey wir / finaliter, von disem nichts 277 sagen wollen / daß / wann auch ein Weib/ pro Debito, solius Mariti proprio, und warvor Sie durchauß nicht zustehen gehalten / vel fidejubendo, vel constituendo, vel expromittendo, vel alia ratione intercedendo, sich und ihre aigenthumbliche facultates verbunden; und / zu mehrerer versicherung eines solchen Creditoris, ihren weiblichen Beneficiis, nempe tùm Vellejani Sc̃i, tùm Authent. Si qua mulier. mediante Juramento, vel loco Juramenti factâ Promissione in histerris Würtembergicis, renunciirt hat/ das jenige alles/ was de Versione in rem Uxoris bißhero gefragt

worden / nicht in die geringste consideration komme.

278 Es hat zwar die Ochsenwirthin / nach innhalt der vierten Rationis dubitandi, zu hintertreibung ihrer Obligation / sich hauptsächlich auch hiemit zubehelffen gesucht / daß Sie zwar / zu vösthaltung ihres verspruchs / in dem Closter Maulbronn / vermittelst Anglobens an leiblichen Eydes statt / sich hafft gemacht; aber dises ihr Handgelübd allein gegen des Amptschreibers Substituto von sich gestellt hab; mit beständigem widerspruch / daß Sie hingegen auch vor dem Gericht zu Knittlingen nochmahls / vermittelst Anglobens an den Gerichtstab / solchen ihren Verspruch / widerhohlt haben solle. Ob nun wohl dises so gar confidenter von Ihr vorgetragen worden / daß Sie auch gar zu præstirung eines Eydes sich hoc nomine anerbotten /

laut Gant-Protocolli, *pag. 33.* ibi: Sie könne allenfalls mit leiblichem Eyd behaupten / daß Sie dem Richter zu Knittlingen / weder auf dem Rathhauß / noch sonsten in einem andern Hauß / niemahls angelobt habe:

279 Welchem nach / ersten anblickhs / es wohl einiges ansehen gewinnen dörffte / als ob / vor ausfällung einer Definitiv / wegen dises Haupt-Puncten / ex officio, Beweisung zuerkennen seyn möchte. Alldieweilen aber / Primò, eben diser Haupt-Punct / daß Sie nemlich auch zu Knittlingen / vor dem Gericht / denen beyden Beneficiis, Vellejani nimirum Senatusconsulti, & subsecutæ novæ Constitutionis in Auth. Si qua mulier. und zwar auch auff derselben genugsame zu gemüth-führung / mittelst eydlichen Anglobens / sich würcklich verzihen / von dem Raisigen Schultheissen / Burgermeistern / und Gericht zuerstbesagtem Knittlingen / in einem / vom Amptschreiber / ceu ad talia specialiter sub jurejurando obligata Persona, auffgerichteten solenni & publico Instrumento, expressissimè attestirt; pro 2do von erstgedachtem
280 raisigen Schultheissen / Hörmann Wilcred seeligen / und den beyden Burgermeistern / Benckhendörffer und Hübner / dises alles mit ihren eigenhändigen Un-
281 terschrifften; ja auch / pro 3tio, mit des raisigen Schultheissen / und des Bürgermeisters Benckhendörffers leider auch erfolgtem Tod / noch mehr / corroborirt;

282 juxta ea, quæ passim de Scripturis Mortuorum DDres definiunt:

Nicolaus de Janua, *tract. de script. privat., lib. 1. Q. 8. per integr.*

Quartò dises / daß solche Renunciation 283
vor dem Gericht zu Knittlingen wahrhafftig geschehen / nicht nur specialissimè von besagten Schultheissen / Bürgermeistern und Richtern / wie gemeldt / attestirt; sondern auch / daß Sie Selbst / wegen dises / vor Ihnen wahrhafftig geschehenen Weiblichen Verzigs / ihren damahls vorgesetzten Herrn Vogten gebetten / daß Er sein gewöhnliches Ampts-Insigill eben disem Instrument beytruckhen möchte; welches / 5tò, auch würcklich von Ihme ge- 284
schehen; neben dem / daß Er / 6tò, dasselbige 285
auch mit seiner aigenhändigen Subscription noch mehrers becräfftiget; wie ingleichem auch / 7mo, der Debitor Eberlin / ja / 286
8vo, auch sein Weib / und / welches die 287
Sach noch glaubwürdiger macht / nonò, 288
auch Ihr / ad hoc solum negotium, von dem Richter zu Knittlingen / sive Judicialiter zugeordneter Kriegs-Vogt / Johann Bernhardt Dietz / NB zu dessen allen wahrem Urkund / und daß / insonderheit wegen dises zu Knittlingen / vor dem Gericht / geschehenen Verzigs / auch Sie alle Drey / der Mann / das Weib / und ihr sonderlicher Kriegs-Vogt / den Herrn Vogten umb auffdruckhung seines publici Sigilli alles fleisses gebetten / mit ihren gleichmässigen aigenhändigen Unterschrifften / (welche nicht zweifflen 289
lassen / daß Sie alles vorhero sich durch den Herrn Amptschreiber werden haben gründlich und pünctlich vorlesen lassen;

juxta ea, quæ latissimè deducit Collega noster, D. Harpprecht, *consil. 95. num. 370. & seqq.*)

als die richtige wahrheit bestäthiget haben: Und da / decimò, allschon am 290
18. Augusti, Anni 1701. des Herrn Amptschreibers Substitut, welcher damahls von Ihr der Eberlin in das Handgelübd an leiblichen Eydes statt / in der Amptschreiberey zu Maulbronn / abgenommen / ihrem Mann / in præsentia auch ihres so wohl / als der Mutter Kriegs-Vogts / eines Richters von Knittlingen / seriò inculcirt / daß Sie / zum überfluß / auch zu Knittlingen / vor Gericht / ihren Beneficien renunciiren / und deßwegen einen schein zur Amptschreiberey einlüfern solle; es hingegen mit ausfertigung der in medio ligenden Obligation biß auf den 30. Dec. mododicti Anni, angestanden: Innerwelcher / sich über vier völlige Monath erstreckhenden zeit / so wohl der Herr Vogt / als Amptschreiber zu Maulbronn hundert occasiones vor eine gehabt / über disem / auch zu Knittlingen / vor gesessenem Gericht / juxta dictum attestatum, vorgegangenen Verzieg sich gründlich und eigentlich

gentlich zu informiren; dergestalten/ daß
191 undecimò, bey solcher bewandtniß kein zweifel walttet/ daß zuförderist der Herr Amptschreiber/ seiner Eydes-Pflicht gemäß/ das vorhandene Instrument, in disem Innhalt/ als dasselbe verfast/ mit bestand und zu steur der Wahrheit ausfertigen; der Herr Vogt solches unterschreiben/ und mit seinem Sigillo præfecturali corroboriren; der raisige Schultheiß und die beyde Bürgermeistere dise gantze/ als eine Ihnen bestens bekannte und durch ihre Selbsteigene hand und direction geloffene Sache/ zu wahrem Urkund/ und illæsis conscientiis, haben können unterschreiben/ und also Sechs mit leiblichen Eyden belegte Personen/ nemlich Herr Vogt/ Herr Amptschreiber Godelmann/ der raisige Schultheiß/ zween Bürgermeister und der Kriegsvogt Dietz/ ihre allerseits obgehabte schwehre Pflichten und Eyde/ mit wahrhaffter Bezeugung dises/ mittelst Anglobens an leiblichen Eydes statt/ vor dem Richter zu Knittlingen/ errichteten Verziegs/ in gewissenhafft und fleissiger obacht
192 zuhalten: Massen auch/ duodecimò, die verdoppelte und starckhe rechtliche Præsumption/ so wohl für das vorhandene publicum Instrumentum, pro quo tùm Veritatis, tùm Solennitatis præsumptio pugnat, als auch für alle dise/ in so starckher Anzahl/ de illius Veritate attestirende Personen; ja noch ferner auch dise rechtliche Præsumptio, quæ etiam, ex propriis istorum Conjugum subscriptionibus, contra hanc ab Uxore nunc demùm objectam Exceptionem, semetipsam ostentat, auf das träfftigste militiren; So können wir nicht absehen/ wie wider ein solches auf so viele starckhe Gründe sich fundirendes Instrument/ ob hanc solam Uxoris, sine allegatione ullius, vel minimam Verisimilitudinem parientis, Rationis, einige Rechtsgnügliche Probation angehofft werden möge:

193 Cùm è contrà notoriè omne tale Instrumentum habeat præsumptionem juris pro se, & tamdiu pro veris & legaliter factis habenda sint omnia in illo perscripta, quoad usque contrarium evidentissimis & clarissimis Rationibus ac Probationibus non
194 demonstratur, sic, ut indè DDres communissimè definiant, quòd Instrumentum sit Veritas evidens, probatio realis, rem reddens manifestam, duplici præsumptione, nempe tùm Veritatis, tùm Solennitatis pro eodem militante;

juxta latè ex DDbus & LLbus firmata per Prosperum Farinacium, de *falsit. & simulat. Q. 156. num. 146.* & Jacobum Bornitium, de *instrument. parte 2. lib. 2. cap. 2. per integr.* Addantur, quæ in terminis de intercessione Uxoris pro marito, ex Berlichio, Trentacinquio, & Heringio tradit Helfricus Ulricus Hunnius, *encyclopæd. jur. part. 3. tit. 6. cap. 3. num. 12.*

Et quanto plures Personæ in publicis 295
officiis constitutæ id vel suis Sigillis, præprimis ratione Officii impressis, vel Subscriptionibus corroborarunt, illiusque Contenta, coram ipsis peracta, tanquam certa & vera testificantur, tanto plus quoque fidei ei attribuendum sit;

arg. *L. ult.* in verbis: Ut per ampliores, seu plures homines, perfectissima veritas reveletur. *Cod. de fideicommiss.* junctis illis, quæ tradit Aymo Cravetta, *consil. 95. n. 11.* Jacobus Menochius, de *præsumption. lib. 5. præsumpt. 20. num. 55.* Marianus Socinus, *lib. 3. consil. 46. in fin.*

Et præterea illi omnes, qui Instrumen- 296
tum suâ propriâ manu sive subscriptione ipsi communivere, omnia ejus contenta similiter pro veris profiteri censeantur;

per ea, quæ legimus in *L. 8. §. 15. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solvit. L. 26. §. ult. ff. depos. L. 13. Cod. de non numer. pecun. L. 26. §. 1. ff. de pignorib. L. 39. ff. de pignerat. act. L. 1. §. 4. ff. quod jussu.* Camill. Borellus, *consil. 40. num. 40. & seqq.* Steph. Gratianus, *Decis. March. 137. num. 9.* post Josephum de Nunno, Intrigliol. & alios, Julius Caponus, *Discept. for. 114. num. 55.* Caspar Klock. *tomo 2. consil. 62. num. 6.* Hermann. Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 4. consil. 32. num. 143.*

Welches alles diß ohrts auch/ decimò 297
tertiò, ex hac ulteriori consideratione, desto kräfftiger operirt/ dieweilen/ so wenig der Eberlinin blosse Negatio, daß Sie ihrer Freyheit/ vor dem Richter zu Knittlingen/ nicht renuncürt/ zu würckhen vermag:

Cùm Reorum Negatio, ceu frequentissima, haud attendatur:

So wenig auch ihr Kriegsvogt/ mit sei- 298
ner auffag/ zu ihrem behuff/ zubezeugen vermag; indem Er weiter nicht vor gewiß sagen können/ als daß er mit und neben seiner Kriegsfrauen vorgestanden/ und/ als Kriegsvogt/ angelobt habe. Von disem aber/ daß Sie seine Kriegsfrau nicht auch vor dem Richter/ so wohl/ als Er/ zu Knittlingen angelobt/ und sich ihrer Freyheit nicht verziehen haben solle/ nichts zu sagen gewust: Dessen nicht zuge- 299
schweigen/ daß er/ allen falls/ auch keinen gültigen Zeugen abgeben kan/ indeme bekannt/ quòd etiam Fœminarum Curatores ad litem nullum validum, pro illis, testimonium perhibere queant.

DDres commr. *ad L. fin. ff. de test.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. th. theor. pract. tit. de testib. §. 26.* Carpzovius, *lib. 3. Resp. 91.*

300 Und nicht besserer Beweiß kan auch aus deren / zum theil noch lebenden / Gerichts-Personen zu mehrbesagtem Knittlingen auch sub jurejurando einziehenden zeug-schafften geheffet werden / indem Sie bereits sich dahin vernemmen lassen / und zwar förderist der Burgermeister Tobias Hübner / daß er sich nimmer erinnern könne / seye schon neun Jahr / könne nicht so lang nachdenckhen; die übrige samptliche Scabini aber gleichwol so viel gesagt: Daß das Weib einmahl NB bey Gericht / auf dem Rathhauß vorgewesen: Ob Sie aber an Gerichts-stab angelobt habe / oder sich ihrer Weiblichen Freyheit verzihen? wissen sie nicht /

alles juxta formalia des Gant-Gerichts protocolli, *pag.* 34.

301 Sanè enim cùm Testes ità debeant deponere, ut ipsorum depositio per necesse concludat, & proindè incerta atque dubia depositio nullam fidem mereatur:

Cap. In præsentia. 8. ubi vulgò DDres. *de probat. L. 4. Cod. unde cognat.* post plurimos, Farinacius, *tract. de testib. Q. 68. num. 1. & 2.* Bertazzolius, *lib. 2. consil. 251. num. 26.* Mascardus, de *probationib. conclus. 1363. num. 6.*

302 idemque in specie & tunc locum habeat, quando Testes deponunt, se non ampliùs recordari;

Alexander Tartagnus, *lib. 1. consil. 7. n. 7. & lib. 7. consil. 87. num. 9.* Monticellus, in *repertor. rubr. Quid si per verbum, nescio, vel non recordor, p. 248. col. 1. & 2.* Farinacius, de *testib. Q. 68. num. 12.*

303 vel se nescire:

Monticellus, *d. l.* Farinacius, *ibid. n. 13.*

Quocirca vix est, ut, si etiam juratum horum Testium examen decernere vel suppeditare vellemus, multum commodi exindè sperare sit integrum.

Ja umb willen Sie Richtere gleichwohl 304 dises positivè zu zeugen gewust / daß die Ochsenwirthin / ein mahl / auf dem Rathhauß zu Knittlingen / bey Gericht vorgestanden / so ist vielmehr zu glauben / daß solches / nach dem so claren innhalt des vorhandenen publici, à tot juratis Personis subscripti, & Præfecturali Sigillo muniti, imò etiam ab ipsis Conjugibus Reis, cum Uxoris Curatore ad litem, subscripti, & ab ipsis recogniti Instrumenti, wegen ihres Verziegs der Weiblichen Freyheit / als allein wegen zuordnung eines Kriegs Vogts / geschehen sey; in reiffem betracht / daß dergleichen Kriegs-Vögte / gar wohl auch in absentia ihrer künfftigen Kriegsfrauen / von einem Gericht können constituirt werden / auch solcher gestalten öffters constituirt werden:

305 prout, præter usum Fori & quotidianam experientiam, attestatur Wibelius, de *contractib. mulier. cap. 3. §. 8. num. 90.* verbis: *Neque* necesse est, ut Mulier, cui debet Curator dari, in Judicio sit præsens; *sed ei absenti quoque constituitur Curator.* Carpzovius, *J. F. part. 2. C. 15. Def. 28. num. 7.* ubi adjicit Præjudicia. Berlichius, *part. 2. conclus. 18. num. 13.* Moller, *lib. 4. semestr. cap. 23.* B. Collega noster, Dn. D. Bardili, de *curat. ad lit. §. 33.*

Dergleichen Verzieg aber der Weibli- 306
chen Freyheit die persöhnliche Gegenwart eines Weibs vor Gericht in allweeg requiriren.

Welchem allem nach wir für einen pur 307
lautteren überfluß haltten / daß / bey solcher beschaffenheit / über disen von der Ochsenwirthin widersprochenen Umbstand / daß Sie ihrer Freyheit / zu Knittlingen / vor Gericht / sich mittelst Anglobens / verzihen habe / eine eydliche Zeugen-verhörlerst vorgenommen werde: Und zwar dises so mehr auch aus disen Rationibus, weilen es sich eines solchen / an statt leiblichen Eydes errichtenden Verzigs der Weiblicher Freyheit / so wohl ex hoc capite, weilen Beyde Eheleuthe / ex causa conjugalis suorum Bonorum Societatis, gleich à primo momento deren mit dem Hofmeister getroffenen Käuffe zu bezahlung dises Debiti verè socialis, æqualiter obligirt; auch / adò, in 308
dem / bald nach solcher zeit / ex clementissima Ipsius Serenissimi concessione, sub auctoritativâ directione ihres Herrn Vogts / vom Herrn Amptschreiber auffgesetzten Solenni Instrumento, sich in Solidum verbunden / und zwar / ztiò, das Weib zu 309
heilsamer abwendung viel gröseren Ungemachs / ja gar den Ruin ihrer nicht lang vorher angetrettenen Haußhaltung / nach sich ziehenden Schadens / damit nemlich ihr Mann / nach dem innhalt des hierunter eingeloffenen Hochfürstlichen Rescripti, nicht in den Schuldthurn / so lang / biß er alles bezahlt / geworffen werden möchte / durchauß nicht bedürfft hat; auch Sie / 4tò, gleichwohlen die / vor 310
ihren ins Gefängniß sonst einstöckhenden Mann / dise Schuld zu bezahlen / gegen ihrem Herrn Vogt / und Gnädigste Herrschafft gethane zusag / mit würckhlicher verzeihung ihrer Weiblichen Freyheit / und Angloben an Eydes statt / in die Amtschreiberey / gegen einem Substituto, auf ihres Kriegs-Vogts vorhero geschehene gnugsame Certioration / bestähtiget hat: Wel- 311
ches zu einer solchen / zum halben theil angenen Obligation pro solutione hujus Debiti socialis, und / so weit Sie den Mann betrifft / pro ipso à Carceris molestiis redimendo, mit allem valor gethanen Verspruchs noch mehrerer becräfftigung / indubitatè

bitatò ein grosses beyträgt; in nochmahligem betracht/ daß in talibus terminis die Weibliche Freyheit ganz keinen ingress findt/ und dahero auch derselben gratis renunciirt wird;

per superiùs longa serie adductas gravissimas decidendi Rationes.

311 Was aber in der Fünften Ratione dubitandi noch weitters von disem gemeldet worden/ daß die Eberlinin ihrem Mann öffters eingeredt/ daß Er nicht nur in seinen Contrácten und Handlungen mehreren Fleiß und prudenz gebrauchen möchte; sondern ihme euch gar contradicirt; Er aber/ dessen ungeachtet/ dennoch einen ungeschickhten/ und gemeiner Haußhaltung nachtheiligen Handel über den andern getroffen habe; so ist allbereit oben/ in Ratione decidendi prima & secunda, in mehrerem gezeigt worden/ daß dise Exceptio zwar wohl auf die/ in hernachgefolgten Zeitten/ da das Weib erst gesehen/ was Sie für einen liederlichen Ehegesellen an ihm habe/ errichtete Contrácte; aber nicht auch auf die mit dem Hofmeister Zeeben/ getroffene Käuffe applicirt werden möge/ als welche/ so viel aus den Actis zuerlernen/ der damahlen gehabten gantz billichen Hoffnung/ und allen Umbständen nach/ in communem conjugalis Societatis Utilitatem, der gemeinen Haußhalttung zu verhofftem guthem Nutzen angesehen gewesen; Ja in eben solcher Hoffnung noch der mit dem Herrn Stattschreiber Heinrici, von beyden Eheleuthen/ im monath Martio, Anno 1702. errichtete starckhe Anlehnungs-Contract, da Er Ihnen/ über allberait vorhero gelihene Einhundert Rthlr. noch weitter Vierhundert Gulden/ paaren Geldes/ gelihen/ abgeschlossen worden; da Sie noch in die Ihme deßwegen behändigte Obligation diese formalia hinein gesetzt haben: Deß dises zu ihrem besten Nutzen/ und fortführung ihrer Schäfferey angewendet werden solle;

nach schon ob/ referirtem breitterem inhalt *Nri Actor. 5.*

313 Also/ daß es/ ratione des Weibs angegebenen Contradicirens/ wohl haissen mag: Quòd non satis sit, dicere, imò etiam probare, quòd aliquid factum sit; sed necesse sit, etiam illud probare, quô Tempore hoc vel illud sit factum?

per congesta Barbosæ, & ad illum Taboris, in *axiomatib. vocab. Tempus. axiom. 2.*

314 Neben deme/ daß auch/ in dergleichen Contrácten/ welche/ aller guthen Hoffnung nach/ zu gemeiner Haußhalttung Nothdurfft/ Nutzen und Bestem/ à solo Marito, ceu Familiæ principe & administratore, errichtet werden/ des Weibs Contradiction nichts zuhindern vermag/ daß die daherorerwachsende Schulden nicht pro Socialibus, ex communi Acquæstu, &, in hujus defectum, cujuslibet Conjugis propria substantia solvendis Debitis zuhaltten seyn soltten;

juxta ea, quæ suprà in Ratione decidendi secunda prolixius adduximus.

Genug ists/ daß der Mann keine prorsùs insolitam, suæ conditioni atque professioni non convenientem, omniumque judicio damnosam, vel saltem valdè periculosam negotiationem unternommen; 315

juxta ea, quæ legimus apud Dn. Lauterbachium, de *ære alieno in S. C. contr. solv.* §. *70.*

und daß die auch à Solo Marito mit andern eingehende und abschliessende Contrácte/ aller guthen apparenz und Hoffnung nach/ der Gemeinen Haußhaltung zu Nutzen gemeint seyen. Den Eventum darvon den Eheleuthen zugewähren/ wann man denen Creditoribus, die entweder mit dem Mann solitariè und allein/ oder mit beyden Eheleuthen/ bona fide contrahiren/ auffbürden wolte/ so würde dises eine Obligation ad impossibilia apertissimè seyn; qualem obligationem quòd Leges ubique, nempe tàm in contractibus, quàm sententiis & præceptis, justissimè oderint & aversentur, nec tironibus incognitum sinit Jctus, 316 317

in *L. Impossibilium. de regul. Jur.* §. *10. Inst. de hæred. instit.* §. *10. Inst. de inutil. stipul. Cap. 6. de reg. jur. in 6.* cum parallel. Flaminius Parisius, de *resignat. beneficior. lib. 11. Q. 13. num. 8.* Dominicus Cardinalis Tuschus, in *conclus. practicab. lit. I. conclus. 54.*

Wannenhero auch diese Sechste Ratio dubitandi, daß die mit dem Hofmeister errichtete Schaaff- und Hämmel-Käuff miteinander keinen glückhlichen eventum gehabt/ und diser Eheleuthe Gemeine Haußhalttung keinen nutzen; sondern grossen Verderb und Schaden darvon erlitten/ ihre leichte und gründliche abfertigung bekompt: allermassen auch schon oben in mehrerem gezeigt worden/ quòd nec alii Contrahentes ad alterius desideriis faventem Eventum eidem præstandum de Jure teneantur: wahin wir uns nochmahls/ 318 319

wie ingleichem auch wegen dises weitteren Einwurffs/ daß/ juxta Septimam dubitandi Rationem, der Ochsenwirth Eberlin offt viel wochen lang außgebliben/ und die etwa zu handen bekommene Gelder üppiger weise verthan und durchgebracht habe/ uns auf das/ so auch hierwider/ fürnemlich in der Ersten und Zwaitten Ratione decidendi, in §. Und daß diser Effectus &c. bereits angeführt worden/ beständig 320

beziehen; nur noch diſes repetitim hiebey annectirende / daß in der Zeit / als Zeeb ſeine drey auffeinander gefolgte Käuffe mit dem Eberlin eingegangen / von ſeinem theils ungeſchickhten / theils zöhrhafftem und verthuniſchem / und in letzten Jahren gar betriegeriſchem Weeſen / weder ſein aignes Weib / noch der Hofmeiſter Zeeb / noch auch andere Leuthe / als viel aus den Actis erlernt werden mag / einige wiſſenſchafft gehabt; ſondern all ſolcher Ubelſtand ſich erſt hernachgehends an den tag gelegt hat. Wannenhero daſſelbe weder Ihme Hoffmeiſter / als deſſen Contracte alle gleich in dem Erſten Jahr diſer Leuthe Eheſtandes / da ſein liederliches weſen noch niemand gewuſt / celebrirt worden ſeyn / einigen nachtheil / noch des Eberlins Weib einigen Vortheil bringen kan.

321 Tametſi enim hoc largiſſimè largiamur, quòd, ſi damnum, ex Baccho, Venere, Alea, ſimilive mariti prodigalitate, ac diſſolutâ ejus vita deſcendat, hæc innocenti ipſius uxori imputari non debeant:

arg. *L. 59. §. 1. ff. pro ſoc.* & Juris noſtri Provinc. *part. 4. tit. 4. pag. 400.* §. Da nun von des Manns. & §§. *ſeqq.* maximè §. *ult.* ibi: Durch ſein ſelbſt freygebigkeit / oder verthuniſch / üppig / zöhrhafft weſen. Thomas Herbajus, *rer. quotidianar. cap. 14.* Paulus Chriſtinæus, ad *LL. Mechlin. tit. 9. art. 11. num. 10. in fin.* Mevius, ad *Jus Lubec. lib. 1. tit. 5. artic. 7. num. 37. & ſeqq.* Alvarus Valaſcus, de *partitionib. cap. 24. per tot.* Dn. Lauterbach, de *ære alieno in S. C. contr. ſolv.* §. 46.

322 (Licet non neſciamus, quòd, pro Statutorum inter Conjuges obtinentium, diverſitate, diverſum in pluribus locis obtineat; notante Grotio, Grœnewegio, Neoſtadio, Joh. à Sande, Burgundo, Peckio, Sanzio, Gutierrezio, Giurba, Garſia, in locis, quos refert Abrahamus à Weſel, de *connubiali Bb. ſociet. tract. 2. cap. 2. num. 50. & ſeqq.* Chriſtiano Rodenburgio, de *jure conjugum, cap. 1. tit. 2. §. VI. pag. nob. 199.*)

323 Si tamen Maritus in cauſam Societatis, ſeu communem illius utilitatem, cum aliquo contrahat, exempli grat. pecuniam, ad pretium paulo ante coempti fundi ſolvendum, mutuam accipiendo, vel vinum, frumentum, vel alias res, ad credentiam, ſeu fide de pretio habitâ, eo fine, emendo, ut illas deindè cum lucro divendat; deindè verò pecuniam creditam, vel ex mercium illarum venditione redactam, non in Societatis cauſam impendat; ſed ludendo, heluando, & genio indulgendo, aliâve quâ ſimili ſpecie prodigalitatis, cum graviſſima familiæ jactura, deperdat, tunc, ſi quidem, deſuper, inter ipſosmet Conjuges, vel ipſorum Hæredes, controverſia oriatur, tale damnum Maritus haud dubiè ſolus de ſuo præſtare & ſufferre teneatur, nec hôc nomine quidquam ex maſſa communis ſocietatis prætendere valeat:

per *d. L. 59. §. 1. ff. d. tit.* F. W. R. dicta *part. 4. tit. 4.*

Sed ſi è contra inter talem Creditorem & ambos Conjuges lis deſuper oriatur, Creditor rectè alleget, quòd ipſe, tempore Venditionis, vel pecuniæ numeratæ, nullam prorsùs de hoc notitiam habuerit, Maritum pecuniam à ſe mutuò acceptam, vel ex rebus ipſi venditis & traditis redactam prodigaliter conſumpturum, vel in commoda communia non collocaturum, & propterea Dolus à marito commiſſus non utique ſibi, qui cum illo bona fide, & tanquam culpæ prorsùs expers, contraxit; ſed, ceu à præfecto Societatis commiſſus, potiùs Uxori officere debeat, ex jam ſuprà laudatis autoribus & textibus in puncto firmavimus, ex ſpecifico deciſo ß. Lauterbachii, de *ære alieno in S. C. contracto ſolvendo*, §. 69. quò & iſta remittimus. 324

Was noviſſimo loco in der Achten Ratione dubitandi von diſem gemeldt worden / daß allen falls die Eberlinin / nicht alles das jenige / was / über abzug ihres Ehewirths facultatum, an der Zeebiſchen Forderung noch ruckhſtellig ſeyn wird; ſondern an diſer gantzen Schuld allein die Helffte zuleyden gehaltten ſey / darvongeben hucusque à nobis deducta, & quæ eruditè de his differit Grivellus, *Deciſ. 20. n. 5.* & ex illo Collega noſter, D. Harpprecht, in *tract. theor. pract. de renunciat. acquæſtûs conjugal. pag. 120. §. 96. circa fin.* ibi: *Adde quòd, cùm Communio bonorum &c.* genugſame nachricht; wahin wir auch diſes nochmahlen remittiren / und finaliter nur noch 326 diſes dem Herrn Gant-Richter / aus wohlmeinender liebe zu der Chriſtlichen Billichkeit / recommendiren / daß derſelbe zuförderiſt zwiſchen Herrn Hoffmeiſter Zeeben und der Eberlinin die Güther dahin / tentiren wolle / daß Er irgends / wa je nicht ſeine ſamptliche zufordern habende zinſe; Jedoch einen ergibig- und merckhlichen Theil daran / zu troſt und hülff ihrer armen / annoch unerzogenen / Kinder güthig nachſehen möchte. Auff deſſen entſtehung aber könte denen Partheyen eröffnet werden nachſtehende

Urthel.

IN Creditôr-Sachen ſich haltend 327
zwiſchen Hanns Jacob Eberlin / und ſeinen geſampten Creditoribus, in Actis benannt / wird hiemit / allem Gerichtlichen für- und anbringen nach / auff gethae-

gethanen beschluß / genommenen bedacht und eingehohltem Rath / mit Urthel zu recht erkannt: Daß / unter den samptlichen Eberlinischen Creditoribus, nach abrichtung der Gant-Kosten /

Erstlich / die Maulbronnische Pfleeg zu Knittlingen / für Bodenwein 1. fl. 3. Cr.

Zweittens der Hoffmeister Jacob Zeeb umb seine gantze / an Haupt-Guth und Zinsen / auff —— fl. Cr. sich belauffende Forderung / so weit des Schuldners Eberlins Vermögen sich erstreckht; umb den völligen Rest aber aus seines hiervor auch verhaffteten Eheweibs vorhandenem Vermögen;

Drittens / die verwittibte Stadtschreiberin zu Gochsheim Heinrichin / und ihre Kinder / umb Capital und verfallene Zinß —— —— 618. 27. Cr. 2. hlr.

Wann am Vermögen noch etwas bevor bleibt / und der vorher in Actis bemerckhte Gewaltt in gebührender form eingeschickht werden wird:

Die übrige Creditores aber / wann Eberlin hiernächst zu neuen mitteln gelangen ſolte / benantlichen

Herr Pfarrer Finger zu Hochdorff / umb noch zu fordern habende —— 188. fl.

Georg Luz / Schultheiß zu Bretten / umb erst an deren / diser Gant halben / gehaltenen Juridica, mit dem Debitore zusammen gerechnete —— 106. fl. 30. Cr.

Otto Böhringer und Simon Zachmann / Metzger zu Ettlingen / umb verkauffte Fell —— —— —— —— 61. fl.

Christoph Kientsch von Mühlhausen an der Enz vor verkaufften Wein —— 27. fl.

Johannes Heldmeier Lamm-Wirth zu Renningen vor verkauffte Hämmel noch ruckhständige —— —— 10. fl. 45. Cr.

Michael Kußmaul / vor Wein / noch restirende —— —— 37. fl. 53. Cr. 3. hl.

Herr Vorstmeister Heller zu Liebenzell / vor gelihen Geld und anders —— —— —— 35. fl. 30. Cr.

Abraham Kehrwerckher vor einen verkaufften Ochsen. —— 22. fl. 30. Cr.

Jung Michael Schäffer von Gindelbach gleichfalls für einen ihme abgekaufften Ochsen / über bezahltes / noch —— —— —— —— 9. fl. 34. Cr.

So dann Hanns Martin Morlockh / umb schuldige Zöhrung —— 2. fl. 55. Cr.

ohne einige unter Ihnen haltende Ordnung des Vorzugs oder Priorität / bezahlet werden ſollen.

So viel aber das / des Eberlins Kindern / von ihrer Großmutter verschaffte Legat betrifft / so haben die beyde / von Ihr / der Großmutter verordnete Pflegere / nach dem wörtlichen innhalt ihrer disposition / alles zu ihren handen zunemmen / und den Kindern getreulich zu administriren; jedoch / daß ihrer Mutter / der Eberlinin / die jährliche nutzung von Ihnen gelüfert werde. Alles von Rechts wegen

Wolten wir zu verlangter Rechtsbelehrung unangezeigt nicht lassen. Actum Tübingen / in Collegio nostro, den 25. Augusti, Anno 1711.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM PRIMUM.

SUMMARIA.

DE Fidejussione Mulieris pro Extraneo, *tùm* simplici, *tùm* reiterata.
De requisitis Codicilli, *tàm* simplicis, *quàm* privilegiati.
De Legatis ad pias causas, *eorumque* immunitate *ab onere* Falcidiæ, *ac* Foro competente.

PRæmittitur Factum, & Quæstiones *hîc enucleandæ. num.* 1. *usque ad num.* 11.

Prima Quæstio: Utrum *in proposito* à superstite defuncti Officialis Uxore, pro ejusdem *in officio* Successore, *præstita* Cautio fidejussoria teneat, *ita, ut, ob eandem,* Executio in bona ab illa relicta, *post ejus mortem,* decerni possit? *negativè deciditur. num.* 13. *usque ad num.* 64.

Sctum Vellejanum Mulierum intercessiones *non ipsô jure nullas reddit*; *sed tantùm* quoad effectum *easdem in totum* irritas efficit. *num.* 16. *& seqq*

An exceptio Sti Vellejani *etiam Mulieris* Hæredibus *competat? num.* 17.

Quot modis Mulier, *pro aliô*, intercedere *dicatur? num.* 18

Quando Exceptio Sti Vellejani *etiam* à Successore singulari, *in specie* Legatario, *opponi* possit? *num.* 20. *& seqq.*

Exceptio-

Exceptiones reales *etiam* Hæredibus, & illis, quos Jus Autoris circa rem sequitur, *competunt*. *num.* 22.

Etiam Legatarii *in horum classem referendi*. *num.* 23.

Ad hoc, ut Sctum Vellejanum *locum habeat, requiritur, ut* Fœmina intercesserit instrumento publicè confecto, & à tribus Testibus consignato. *num.* 24. *& seqq.*

Deficiente alterutrô *horum requisitorum* tota *Fœminæ* Intercessio ipso jure nulla & invalida *est, sic, ut ipsa vel ejus hæredes* exceptione Scti Vellejani nullatenùs indigeant. *num.* 25. *& seqq.*

Quando ipsa Mulieris Intercessio *omnimodæ* nullitatis vitio *laborat, tunc* Exceptio renunciati Scti Vellejani, *præprimis ex verbis tantummodò Generalibus elicita, prorsùs* Domitiana *est. num.* 28. *& seqq.*

Ad excludendam Scti Vellejani exceptionem *generalis* Renunciatio omnium Exceptionum, *vel* omnium in commodum sexûs *inductorum* Juris Remediorum, aller und jeder Weiblich- oder Fräulichen Gerechtigkeit ꝛc. non sufficit; *sed* specifica *ejusdem* Renunciatio *requiritur*. *num.* 31. *& seq.*

Ad *validam* Scti Vellejani Renunciationem *imprimis etiam hoc requiritur, ut* Mulier *priùs* in specie de beneficio Scti Vellejani sufficienter certioretur. *num.* 33. *&* 35.

Multi DDres *etiam* generalem *Scti Vell.* Renunciationem sufficere *contendunt*. *num.* 34.

Alii *è contra* hanc Q. Utrum huic *singulari* Beneficio, *ullò modò efficaciter* renunciari queat? pro admodùm dubia habent. *num.* 36.

Plerique *in hoc unanimes sunt, quòd hæc ipsa* Renunciatio *non aliter subsistat, quàm si* Mulier intercedens, *tùm* de mente Scti Vellejani, *tùm* de ipsa Renunciatione, ejusque effectu, *antecè* sufficienter *fuerit* certiorata. *num.* 37.

Renunciatio Scti Vellej. absque *prævia tali* Certioratione *facta, regulariter*, nullius *momenti habetur*, nisi *corporali* Juramento *sit* roborata. *num.* 38.

Idem *dicendum, si* Fœmina majorennis, post biennium, iteratò, sese *pro extraneo* obligaverit. *num.* 39. *& seq.*

Quis *in hac materia* Extranei nomine *veniat? num.* 41.

Quæ ab initio *statim* nulla *sunt, regulariter, solo* temporis tractu convalescere *nequeunt*. *num.* 43.

Quando in actu geminato idem vitium *subest, quod erat* in primo, *tunc, regulariter*, nulla Geminationis ratio *habetur*. *num.* 43.

Alienatio fundi dotalis, *vel prorsùs non, vel saltem taxationis causa æstimati, licet* cum *specifico* Uxoris consensu, & *expressa* Scti Vellej. renunciatione *facta, tamen adeò nulla & invalida censetur, ut non tantùm* Uxor; *sed etiam* ipse Maritus *eandem, contra suum proprium factum*, impugnare *valeat*. *num.* 45.

Quid si Uxor *suum* consensum, post *elapsum integri* biennii spatium, iteratò *declaraverit? num.* 46. *& seq.*

Novella 61. cap. 1. §. 3. *& exindè desumpta Auth. Sive à me.* §. 1. *Cod. ad Sctm. Vellej.* quomodò exaudienda? *num.* 48. *& seq.*

Etiam Alienatio rei immobilis, *à Marito, Uxori* propter nuptias donatæ, *cum speciali* Uxoris consensu *facta*, ipso jure nulla *est*. *num.* 50.

Et tamen, si Uxor, post biennium, *priorem* consensum confirmaverit, *ipsique* ex aliis *Mariti* bonis, ratione Dotis & Donationis propter nuptias, satisfieri *possit, ejusmodi* Alienatio rata *habetur*. *d. l.*

Jus Romanum *hosce duos* Casus, *si videlicet* Uxor in alienationem rei *immobilis* propter nuptias donatæ, post biennium, *denuò expressè* consentiat, & *hunc alterum, si* Fœmina *suam* Fidejussionem pro alio *præstitam*, post biennium, *iteratò* confirmet, *invicem* æquiparat. *num.* 51.

Applicantur *hæc jura* Casui proposito. *num.* 52.

Quænam

Quænam verba, *inter alia*, ad fundandam Fidejussionis à Muliere *pro Extraneo* præstitæ confirmationem *sufficiant? num.* 52.

Geminatio, *regulariter, etiam* Actui invalido *robur &* firmitatem conciliat. *num.* 53.

Contraria *DDrum* Regula, *quòd Geminatio actum ipsō jure nullum non invalidet*, de quibus negotiis & casibus *sit* exaudienda? *num.* 54. *& seqq.*

Quando Hæreditas non *est* solvendo, *tunc* Legatarii *simplices, non obstante legali eisdem competente hypotheca*, omnibus Creditoribus hæreditariis, *etiam simplicibus*, postponi *debent. num.* 60.

Etiam Legata ad pias causas *non aliter* debentur, *quàm* exoluto *omni* ære alieno. *num.* 61.

Legata ex ejus, *qui* non *est* solvendo, supremo elogio, qualecunque *illud sit*, nullatenùs *debentur. num.* 62.

Examinatur Secunda Quæstio, *in qua de validitate Codicilli à Fœmina, de qua hîc agitur, post præstitam Fidejussionem, ordinati disquiritur. num.* 65. *usque ad num.* 118.

Etiam ille, qui intestatus *decedere vult, tamen* Codicillos ordinare *potest. num.* 66.

Hinc Codicilli *communiter dividuntur* in testamentarios, *&* ab intestato *factos, quorum hi per se subsistunt, illi verò omnem vim ex testamento accipiunt. num.* 67.

Etiam plures Codicilli ab una persona *relinqui possunt*; *modò sibi invicem* non *sint* contrarii. *num.* 68.

Codicilli non-privilegiati, *tùm* scripti, *tùm* nuncupativi, requisita. *num.* 70. *& seq.*

Codicilli *tempore* Pestis, *vel* à Rustico *ruri confecti*, *itemque* à Patre inter Liberos *ordinati*, præter binarium testium numerum, *nullas requirunt* Solennitates. *num.* 72.

In Testamentis *ac* Codicillis ad pias causas Jus Civile *de Solennibus nihil remisit. num.* 73. *& seqq.*

Jure Canonico, *eidemque in hoc conformibus* Moribus *modernis*, *tàm* Testamenta, *quàm* Codicilli ad pias causas, *coram* binario *saltem* testium numero, *validè conficiuntur. num.* 77. *&* 78.

Subscriptio Codicillantis *ne quidem in scriptô Codicillô necessaria est. num.* 80.

Rasura, nulli damnosa, nullam *quoque* considerationem *meretur. num.* 86.

Codicilli *etiam* per *meram* Nuncupationem *confici valent. num.* 88.

Nihil prohibet, *quo minùs etiam* Legatarii nuncupari *possint. num.* 89.

Minister, *vel* Officialis in Testamento, *in quo ipsius Dominus hæres instituitur, vel alio modo honoratur, benè* testis munere fungi *potest. num.* 91.

Legata piis Causis *relicta, cæteris paribus*, per testes saltem fide dignos, *probari sufficit. num.* 92.

Huic qualitati solus Domesticitatis nexus, *quo etiam* Officiales *suo Domino obstringuntur*, nihil derogat. *num.* 93.

Adducitur novissimum, *pro hac sententia*, Aug. Cameræ Imper. præjudicium. *num.* 94.

Quando Testator rem *aliquam certo* pretio; *sed tamen* longè viliori, *quàm reverà res valet*, certæ personæ vendi *mandat, tunc talis dispositio valet* in vim Legati, *&* ab Hærede *præcisè* adimpleri *debet. num.* 98. *& seqq.*

Idem dicendum, si Testator hæredem suum æquo pretio *rem aliquam* emere *jusserit. num.* 100.

Si is, cui centum legata *sunt*; post tempus duplum restituere *rogetur, tunc ejusmodi dispositio etiam* ultra summam legatam, pro quantitate Usurarum *interea temporis ex ista summa debitarum, valet. num.* 101.

Ad omne Legatum, *regulariter*, quinarius Testium numerus, *eorumque* simultanea præsentia *necessariò requiritur. num.* 103.

Si unicus *saltem* Testis *deficiat, tota ejusmodi* dispositio nulla *est. num.* 103.

Legata *personis* domesticis, *intuitu Servitiorum*, *relicta nonnulli* DDrei in classem legatorum ad pias causas *referre non dubitant. num.* 105.

Merces, Famulis & Ancillis *debita*, *jure Saxonico, Marchico-Brandenburgico Pomeraniæ, Prussiæ, Francofordiæ, Hamburgi, Lubecæ*, *imò* universali Germaniæ consuetudine, *in concursu Credd.* ad primam classem *refertur. num.* 106.

Rationes hujus Juris *remissivè notantur. num.* 107.

Si non constet, *quantum* Famulis Mercedis nomine *debeatur*, *tunc*, *in hoc*, *regulariter*, *proprio* ipsorum Juramento *standum. num.* 108.

Merces *ab ipso* defuncto *in ultima voluntate specificè* determinata *ab ejusdem* Hæredibus *præcisè* præstari *debet. num.* 109.

Quando non de solô Hæredum; *sed simùl etiam defuncti* Creditorum Præjudicio *agitur*, *tunc* sola Debitoris Confessio *de Quantitate ejusmodi Mercedis*, *ad ejus probationem*, *non sufficit. num.* 117.

Nemo suâ, *tametsi*, juratâ, annotatione, *vel summarum à se debitarum* determinatione privatâ, *suis* Creditoribus *ullatenùs* præjudicare *valet. num.* 117.

Exhibetur Tertiæ Quæstionis *resolutio. num.* 119. *usque ad num.* 131.

Expressa *Testatoris* prohibitio Falcidiæ *detractionem*, Jure novo, *haud dubiè* excludit. *num.* 123.

Legata Ecclesiæ, *vel alii* pio Corpori *relicta*, ab onere Falcidiæ, *regulariter*, *sunt* immunia. *num.* 125.

Quando Hæreditas *neque ex testamento*, *neque ab intestato est adita*; *sed* Fiscus *bona defuncti*, *ceu* vacantia, jure regalium, *occupavit*, *tunc ille* Legata ad pias causas, *etiam* sine Falcidiæ detractione, *exsolvere tenetur. num.* 130.

Quartæ Quæstionis, *in qua* de Foro competente Legatorum ad pias causas *agitur*, *decisio. num.* 132. *usque ad finem.*

Legata ad pias causas *facta*, *in terris* Augustanæ Confessioni *addictis*, *tàm* ratione Executionis, *quàm* Administrationis, *regulariter*, *ad Judices* & Magistratus seculares *pertinent. num.* 133.

Notatur remissivè peculiaris, quoad Stipendia, *in* Foro Saxonico *obtinens*, Observantia. *num.* 134.

Controversiæ *super* Legatorum ad pias causas *tùm validitate*, *tùm executione*, *tùm administratione*, *hujusdemque annuatim præstandis Rationibus*, *&c.* secundum Jus *Commune*, *tàm* Romanum, *quàm* Canonicum, *ad causas* Fori mixti *referri debent. num.* 135. *& seqq.*

Alimenta Uxori, *vel alii* non-Pauperi *personæ relicta*, Legatum ad pias causas *haudquaquàm constituunt. num.* 137.

Legata piis causis *relicta à Scriptoribus Ecclesiæ Romanæ addictis*, *adeò* mixti Fori *censentur*, *ut ne tunc quidem*, *si* ab ecclesiasticis personis relicta, & Hæredes, *iisdem onerati*, seculares personæ *sint*, *diversum dicendum esse contendant. num.* 140.

In causis mixti Fori *locus est* Præventioni, *ità*, *ut* ad eum Judicem *causæ cognitio pertineat*, qui priùs *de re* cognoscere incepit. *num.* 142.

Nec in illis à Judice ecclesiastico ad secularem, *vel* contra appellare *permissum est. num.* 144.

Nemo partes Creditoris & Judicis simùl sustinere *potest. num.* 145.

Hinc etiam in proposito suadetur Compromissum, *d. num.* 145.

SPECIES

SPECIES FACTI.

1 NAchdeme im Frühling 1687. auff ableiben des Freyhl. Spechtischen Vogts Heydlauff zu Duntzdorff/ verschidene Competenten umb sothanen Vogts-dienst sich hervorgethan / und dessen hinterlassene Wittib vor ihres gedachten Mañs Schwester Kind / Johann Adam Steinmayern / instantissimè sollicitirt ; Von der Herrschafft dann auch favorisirt worden/ à condition Sie vor Ihn die gehörige Caution einzulegen / weilen Er gar kein vermögen / mithin die præstanda nicht præstiren könnten : wozu Sie sich / laut der beylaag/ verstanden.

1 Nun hat sich nach etlichen Jahren zugetragen / daß / nach dergleichen alter Weiber gebrauch und caprice, Sie sich mit Ihme zerfallen / in der meinung / Er stöcke Ihro nicht genug zu / da Er doch alle möglichkeit gethan / auch so gar zum theil die Herrschafftliche Gelder (die Er dato im Recess anhero verbleibt) angegriffen / so 1 forth auff Sie verwendet ; Worauff Sie/ besag Schreibens in Anno 1704. umb die freysprechung der Caution angehalten ; von Herrschaffts wegen aber wegen angeregten verbleibenden Recess, auch daß Er Vogt Steinmayer nicht von seinen ; sondern von denen Herrschafftl. Geldern einiges Ackherfeld und Wißwachs an sich gebracht / umb so weniger in solch petitum, wohl aber dahin condescendirt worden/ an gedachten Vogten ein Stuckh ihrer Güther pro 200. fl. zu verkauffen / wozu Er auch/ diß orths aber ohnwissend/ die Herrschafftl. 1 4 Mittel employirt. Zwey Jahr hernach lässet Sie der Herrschafft/ durch den gewesenen Raths-Consulenten zu Schwäbisch Gemünd/ der zugleich Notarius, jedoch ohne bey sich habende Zeugen / auch ex post durch den Freyh. Rechbl. Ober-Vogten/ die Bürgschafft auffkünden/ unter der proposition, Sie Wittib verhoffen wolle/ Ihr Vetter / der Vogt / werde biß daher gute treue Dienste gelaistet haben / und Er habe/ wie gedacht/ nun selbsten Güther. Deme / so viel erinnerlich / diß orths in antworth gegeben worden / daß solches nicht angehe / gefolglich nicht bey Ihro stehe/ nach ihrem Willen von der Caution sich loß zu machen / ob Er auch schon etwas aigenthumbliche Güther / so wären Sie noch lang nicht erklöckhlich / auch der Herrschafft gehörig / aus Ursach / weil selbige von solchen Geldern acquirirt worden / mit dem zusatz / Sie hause nicht wohl / stöckhe studiò alles ihrer bey sich habenden Baasen zu/ und zwar mit grössestem schaden und nachtheil ihrer übrigen Befreundten und Erben / da doch dise Ihro eben so nahe ; dahero besser keinen Gewalt zuhaben / ferner zu verkauffen / bevorab Sie auch eine Unterthanin / mithin die Herrschafft vor Sie sorg zutragen habe; könne noch länger leben / so fort das ihrige noch wohl brauchen / darumb auch der Cautions-Brieff nicht (der dann dessenthalben noch dato in disseitigen handen) extradirt werden könne; unter weiterem anhang / es bleibe sothaner Vogt Steinmayer ja nichts im recess so fort mehr schuldig. Es will aber diser Statt- 6 schreiber/ wie auch der Ober-Vogt/ als gute fautores diser Wittib und angeregter Baasen von obiger disseitigen replic nichts wissen ; sondern vorgeben/ man wolte den Cautions-brieff nur darumb behalten/ damit sie ursach habe besser zu menagiren. Nun ist dise 7 Wittib mit hinterlassung eines Testaments ohngefehr vor einem paar Monath verstorben/ worinnen 250. fl. pia legata, auch mehrgedachter Ihrer Baaß so viel zum Vorauß/ und zwar doppelt angeschafft / daß weder ihre in die 400. fl. bestehende Schulden (der eingelegten Caution geschweigend) von der Verlassenschafft können abgetilget werden / noch auch und viel weniger denen nächsten Verwandten / als Erben / einiger heller verbleibet ; massen die gantze massa nur in 600. fl. bestehet / da Sie Testatrix ihr hauß nur pro 400. fl. taxiret ; so jedoch gegen 700. fl. anzubringen. Die hinterlassene mobilien seynd von solcher Kleinigkeit / daß sie vor nichts zu æstimiren / bevorab wann der angeschaffte Voraus davon gehet.

Als entstehen folgende Quæstiones, und 8 zwar

1. Ob die Herrschafft ratione des noch in handen habenden Bürgschaffts Brieffs (massen des Vogts Rechnungs Recess ist 1400. fl.) umb sich zu erhohlen / so fort bezahlt zumachen / den vorhandenen Codicillum in so weith zu annulliren berechtiget sey?

2 Ob diser Codicillus, mit seinem 9 anhang oder beylag / die requisita und solennitäten habe / die zu einem Codicill in Rechten erforderet werden?

3. Ob der Frauen Haydlauffin 10 Erben ab intestato ursach haben/ den quæstionirenden Codicill umb-

zustossen / weilen Ihnen gar nichts in handen verbleibt / oder ob die Falcidia (so doch austruckhlich darinnen verbotten) platz und ingress finde / dazumahlen es das starckhe ansehen haben will / daß so wohl von der Testatrice, als ihrer Baaß in fraudem gehandelt / damit weder der Herrschafft / noch denen Erben etwas verbleiben möchte: Auch die beylag nur einen tag vor ihrem Tod concipirt / also / daß nicht unzeittig zu præsumiren / (Angesehen auch die Unterschrifft in der letzteren Scheda zeiget / daß nicht einmahl ihre aigene hand darunter gezeichnet.) daß Sie dannahlen nicht mehr sanæ mentis gewesen sey / folglich auch die Gedächtniß nicht mehr gehabt / daß Sie ihre Baaß bereits in dem Codicill / (worinnen zumahlen der Unterschied ihrer Hand und Nahmen gantz deutlich zu ersehen) mit einem guten Voraus / aus eben solchen bewegursachen / als in diser letzteren Scheda bemerckht / honorirt und bedacht hab?

So dann Viertens und Letztens:

11 Ob / wegen diser Sache / des Hn. Bischoffs zu Costantz Hoch-Fürstl. Gnaden Geistliche Jurisdiction ullo modo fundirt se?

I. N. D. N. J. C.

12 WEr nächst præmittirte vier Fragen nun unsere rechtliche Gedanckhen zu communiciren / als wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen freundlichst ersucht worden / haben wir nicht ermanglet / in unserem deßwegen versammleten Collegio, nach fleissiger durchlesung der gesampten an uns überschickhten literalien / und besonders der dreyen darbey übersandten rechtlichen Bedenckhen / von allem sorgfältig zu deliberiren / und uns folgender conclusorum / welche wir / nach Verlangen / nur kürtzlich verfast / miteinander verglichen.

Und zwar bey diser

Ersten Quæstion:

13 Ob die Freyherrliche Spechtische Herrschafft ratione des noch in handen habenden Bürgschaffts-Brieffs / und sich / wegen ihres Vogts Johann Adam Steinmayers auff 1400. Gulden sich belauffenden Rests, auff der hypothecirten Heydlauffischen Verlassenschafft zuerhohlen / und von derselben bezahlt zumachen / den vorhandenen Codicill / in so weit / zu annulliren berechtiget sey?

können wir / nach sorgfältiger aller / von 14
diser Bürgschafft / in denen gesampten vorhandenen literalien enthaltener Umbständ zusammen-lesung / noch zur zeit nicht positivè erkennen / daß die von der seeligen Vögtin Haydlauffin / für ihres Manns Schwester-Sohn / gelaistete Bürgschafft von einigem bestand oder gültigkeit sey / also / daß dannenhero die Freyherrliche Specht-Bubenheimische Herrschafft sich an dieselbe / Ihrer an den Steinmaier habenden Forderung halben / mit valor und nachtruckh zuhalten befugt sey. Dann 15
gleichwie / diß ohrts / förderist / in Facto richtig / daß die verwittibte Frau Vögtin Haydlauffin / vor ihres gewesenen Ehemanns Successorem in officio, den bißherigen Vogten / Johann Adam Steinmayer / als der / solchen Ampts halben / in casum eines von ihm setzenden Rests sich gegen seiner Herrschafft principaliter obligirt / so wohl ihre Persohn / als Selbstschuldnerin / Bürgin und Zählerin / als auch ihre gesampte ligend und fahrende Haab und Güther zu Dunzdorff mit dem nexu einer universal-Hypothec obstringirt und verhäfftet: Also ist auch / quà Juris, eine rich- 16
tige sache / daß / wann eine Weibs-Persohn sich / für Jemanden andern / gegen seinem Creditore, dergestalten verpflichtet / daß Sie entweder für denselbigen Bürgschafft leistet / oder auch ihre Güther zum Unterpfand einsetzt / und also vielmehr / wann Sie beydes zugleich thut / alsdann zwar eine solche / in unsern Rechten so genannte / Intercessio, sive fidejussoria, & pignoratitia Mulieris Cautio, zwar nicht ipso jure gantz und gar null und nichtig; jedoch aber von solch schwacher 17
beschaffenheit ist / daß nicht nur eine solche Weibs-Persohn selbsten; sondern eben wohl auch / nach ihrem Tod / ihre Erben und Nachkommen / wider alle / ex tali vel fidejussione, vel Hypothecæ constitutione, competirende Actiones und Remedia Juris mit der Exceptione Senatusconsulti Vellejani, seu de intercessionibus, auf das allernachtrückhlichst sich schützen und schirmen können;

per tot. tit. ff. & Codic. ad Sctm. Vellejan.

Tralatitium enim est, quòd Sctum Vel- 18
lejanum Mulierum intercessiones, (Quæ quàm variè fiant? videri potest ap. Dn. Lauterba-

terbachium, in *tract. synopt. tit. ad Sctm. Vellej. §. I. n. 7. & 8.* & Johannem Voetium, in *comment. ad tit. π. ad Sctm. Vellej. §. 8.*) non ipso
19 jure nullas reddat, nec exindè descendentes Actiones impediat; sed tamen easdem, quoad effectum, in totum reprobet, atque irritas efficiat.

L. 7. L. 16. in fin. L. 23. ff. d. tit. ad Sct. Vellej. L. 9. Cod. eod. D. Lauterbach, *d. §. I. num. 12.*

20 Ob nun wohl/ in proposito, es das starckhe ansehen hat/ daß die von der Heydlauffin hinterlassene Erbschafft/ als welche zu völliger contentir- und bezahlung der vorhandenen passivorum, und ad pias causas verschaffter Legatorum, allem ansehen nach/ nicht sufficient ist/ von ihren Hæredibus ab intestato, nicht werde adirt oder angetretten werden/ und dahero die sache dahin verfallen/ daß Sie keinen Hæredem oder Juris successorem habe/ welcher dise Exceptionem der Freyherrl. Herrschafft op-
21 ponire und entgegen halte: So walttet jedoch bey uns kein zweifel/ daß/ im fall dises je geschehen solte; Jedoch auch die vorhandene Legatarii, tametsi tantùm singulares Successores, diser Exception sich zugebrauchen nicht verhindert werden könten:
22 Ità namque Doctores generaliter tradunt, quòd Exceptiones, quæ rei cohærent, sive reales, Hæredibus competant, & illis, qui in rem succedunt, sive quos Jus autoris circa rem sequitur.

ut in terminis definit Henricus Zœsius, ad *tit. π. de exceptionib. num. 20.* Petrus Müller, ad *Struv. exerc. ad π. 46. th. 11.*

23 Ad quam classem quin etiam Legatarii pertineant, nihil dubii nobis supperit;

argum. *L. 4. §. 27. ff. de doli mali except.*

24 Ja umb willen/ fürs zwaitte/ die heittere Rechten ad validitatem einer solchen muliebris Intercessionis, noch weitters erfordern/ daß dieselbe in einem publicè confecto, & à tribus Testibus subsignato Instrumento errichtet werde; also/ daß/ wann hingegen eine solche Bürgschafft oder Unterpfands Einsetzung entweder in einem
25 Instrumento privato, oder zwar in einem publico, verbi grat. à Notario publico confecto; aber von dreyen Zeugen nicht unterschribenem/ Instrumento gethan wird/ eine solche Intercessio, seu Fidejussio & Oppignoratio pro alio facta ipso jure null/ nichtig/ und von pur lautteren unwürden ist/ so/ daß gar keine Actio wider solche Weibs-Persohn erwachsen kan/ und dahero weder Sie/ noch ihre Nachkommen/ sich/ mit besagter Exceptione Sti Vellejani, contra talem Creditorem, zu schützen und schirmen ullo modo nöthig haben.

ex. expr. in *L. 23. §. ult.* cujus hæc sunt formalia: Ne autem mulieres perperàm 26
sese pro aliis interponant, sancimus, NB. non aliter eas, in tali contractu, pro aliis posse sese obligare, nisi Instrumento publicè confecto, & à tribus testibus subsignato, accipiant homines à muliere pro aliis confessionem: Tunc enim tantummodò eas obligari, & sic omnia tractari, quæ de interceſſionibus fœminarum veteribus LLbus cauta, vel ab Imperiali autoritate introducta sunt. Sin autem extra eandem observationem mulieres acceperint intercedentes, pro nihilo habeatur hujusmodi scriptura, tanquàm nec confecta, nec penitùs scripta, NB ut nec Senatusconsulti auxilium imploretur; sed sit libera & absoluta, quasi penitùs nullo in eadem causa subsecuto. *Cod. ad Sct. Vellejan.*

Ex quo ità B. Anteceſſor noster Lauter- 27
bach: Ut Sctum Vellejanum locum habeat, requiritur novo Jure, ut Fœminæ interceſſerint instrumento publicè confecto, & à tribus testibus consignato. Hôc enim omissô intercessio est ipso jure nulla, nec aliter intercedentes Senatusconsulti auxilio indigent;

in *tract. synopt. dicti tit. ad Sct. Vellejan. §. I. num. 9.* ibique laudati Franzkius, Busius, Bocerus, & Sande. Quibus addesis Voetium, ad *tit. π. ad Sctm. Vellej. §. 1. in fin.* Strykium, de *cautel. contract. sect. 2. cap. 6. §. 12.* Müllerum, ad *Struv. exerc. ad π. 21. th. 4. lit. a.*

Drittens ist zwar nicht ohne/ daß die 28
nunmehr auch abgeleibte Vögtin Heydlauffin/ in deren von Ihr geleisteten Bürgschafft/ zwar allen und jeden Exceptionibus, in hac generalitate, renunciirt/ daß Sie/ ihre Erben und gesampte Nachkommen/ keine Exceptiones, sie seyen wie sie wollen/ schützen noch schirmen sollen.
Es dient aber auch hierauff zur beständi- 29
gen abfertigung/ daß/ so viel mehrbesagte Exceptionem Sti Vellejani betrifft/ dieselbe hierunter/ ob istius Interceſſionis omnimodam Nullitatem, nicht begriffen seyn könne; eo quòd, ubi tota Interceſſio 30
nulla est, hæc ipsa Exceptio nec pedem figere, ac proindè nec ei, tanquàm nonenti, renunciari queat;

arg. eorum, quæ in simili definit Jctus in *L. 76. de solution.* & per ea, quæ in terminis statuminat Perezius, ad *tit. Cod. ad Sctm. Vellejan. num. 21. in fin.* Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 3. tit. 11. Def. 2.* Diodor. Tuldenus, ad *d. tit. Cod. num. 9. in fin.* Johannes Grivellus, in *Decc. Dolanis, Decis. 132. num. 10. & 11.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. dicti tit. §. II. num. 6.* ibi: Interceſſionem in publico instrumen-

to fieri necesse est: Aliàs nec renunciatio Sctι Vellejani aliquid prodesset.

91 Und wann gleich dieselbe / für und an sich selbsten / auffs beste fundirt / und der Frauen Haidlauffin nachgelassene Erben / wider die Freyherrl. Spechtische Herrschafft / sich derselben zu bedienen so wohl berechtiget / als benöthiget wären: So würde Ihnen doch nächstbesagte generalis Renunciatio hieran durchaus nicht verhinderlich fallen; Wohlerwogen / nach aller bewährt- und berühmtesten Rechtslehrere

92 concluſis, ad hunc effectum, ut Mulier intercedens Senatusconsulti auxiliô excidat, eine solche generalis Renunciatio omnium Exceptionum, imò etiam illa, quâ Mulier intercedens omnibus Juris Remediis, in commodum Sexûs inductis, renunciat, nicht vor sufficient gehaltten werden will; sondern eine specifica Renunciatio Senatusconsulti Vellejani erfordert wird:

juxta ea, quæ hanc in rem in individuo decidunt Gailius, *lib. 2. observ. 77. num. 3. & 8.* Anton. Heringius, de *fidejussorib. cap. 7. num. 473.* Valentin. Francus, in *simili tract. cap. 2. num. 199.* Vincent. Carocius, *tract. de exeuss. part. 2. Q. 17. num. 18. & 21.* Cardinalis Pariſius, in *addition. ad Bartol. in L. fin. §. Si mulier, ult. ff. ad Sct. Vellejan.* Dominicus Cardinalis Tuſchus, *practic. conclus. lit. M. conclus. 421. num. 4.* Matthias Berlichius, *parte 2. conclus. 19.*

93 *num. 35.* ubi dicit, de neceſſitate requiri, ut Mulier in ſpecie de beneficio Senatusconsulti certioretur, neque ſimplex & ejusmodi generalis Renunciatio ſufficiat, quâ mulier omnibus privilegiis, Sexui muliebri à Lege conceſſis, omnique Legum auxilio, aller und jeder ihrer Weiblichen oder Fräulichen Gerechtigkeit renunciat, quam plerique Notarii inſtrumentis à ſe conditis apponere conſueverunt. Johannes Voetius, in *comment. ad tit. π. ad Sctm. Vellejan. §. 9.* Müller, ad *Struv. exerc. ad π. 21. θ. 10. lit. b.*

94 Aus welchem zugleich auch diſe fernere Einred wider diſe Heidlauffiſche Verpfändung und Bürgſchafft ſich von ſelbſten hervorthut / daß nemlichen / wann auch gleich nächſtangezogene generalis Renunciatio für ſufficient angenommen werden wollte:

prout equidem huic ſententiæ haud pauci ſubſcribunt, quos inter eſt Bartolus, ad *L. Si quis ſub conditione. ff. de teſtam. tut. num. 21.* ibi: *Quidſi non renunciavit.* ad *Authent. Matri & aviæ. num. 14.* ibi: *Quero, quid ſi non renunciavit. Cod. quando mul. offic. tut. fungi queat.* Andr. Tiraquellus, ad *L. Si unquam. in præfat. num. 121.* ibi: *Ex quibus fit, quòd per renunciationem. Cod. de revoc. donation.*

Dieſelbe jedoch / ex hac Ratione, von 95
keinem valôr oder würckhſamkeit wäre / alldieweilen die Frau Heidlauffin / als viel hiervon aus dem kurtzen innhalt der gelesteten Bürgſchafft colligirt werden mag / von diſes / zu vorſtand des Weiblichen Geſchlechts / eingeführten Beneficii natur und würckhungen / wie auch hiervon / was deſſelben legaliter errichtete Renunciatio importire und nach ſich ziehe / von niemanden berichtet / noch zu rechtlicher gnüge darvon certiorirt worden: da doch unter den 96
Rechtslehrern auch ſo gar über diſer Frag: Utrum huic ſingulari, pro ſexu ſequiore, introducto Beneficio, ullo modo, efficaciter renunciari queat? noch auf diſe ſtund viel ſtreittens iſt;

ut videre eſt apud Anton. Merendam, *lib. 2. cap. 36.* Bachovium, ad *Treutl. Vol. 1. Diſp. 25. θ. 4. lit. E. & F.* Vinnium, in *ſelect. Qq. lib. 1. cap. 48.* aliosque, quos refert Johannes à Sande, *Dece. Friſic. lib. 3. tit. 11. D. 6.* Johannes Voetius, in *commentar. ad tit. π. ad Sctm. Vellejan. §. 9.*

Die mehrere aber in diſem einträchtig 97
ſeyn / daß diſem Beneficio anderſt nicht mit beſtand renunciirt werden könne / es ſey dann / daß ein ſolche / ſich Selbſt / oder ihre Güther obligirende Weibs-Perſohn von diſer Ihr competirenden Rechtshülff / und dickhbeſagten Senatusconsulti hochheilſamer Würckhung / und hingegen auch de illius Renunciationis Vi & operatione, von einer deſſen allen gnug-berichteten Perſohn gründ- und gnugſamlich belehrt und verſtändiget werde / alſo / daß / wa ein ſolche fundamentalis Certioratio nicht adhibirt worden / diſes heilſamen Beneficii Renunciatio von nicht der geringſten operation / communiſſimis ſuffragiis, geholtten wird; es ſey dann / daß ſelbige mit præſtirung eines 98
leiblichen Eydes beſtärckht und bevöſtiget ſey;

juxta ea, quæ tradit L. B. Enenckelius, de *privileg. lib. 3. cap. 16. num. 26.* Gailius, *lib. 2. Obſ. 77. num. 1. & 2.* ibidemque Græveus, *concluſ. 77.* Maſtertius, *tract. de Sct. Vellej. Q. 9.* Joh. à Sande, *d. tit. 11. Def. 6.* poſt plures, Lauterbach, in *tract. ſynopt. dicti tit. ad Sct. Vellejan. §. 11. num. 6. in med.*

Das einige / ſo hiebey der Freyherrlichen 99
Herrſchafft noch einigen Vortheil zubringen ſcheint / beſtehet in diſem / daß / wann ab ſeitten mehrhochwohlgedachter Herrſchafft beygebracht werden könte / daß Fr. Vögtin Heidlauffin / nach Verlauff zweyer Jahr / à tempore præſtitæ fidejuſſionis, & in gradu excellentiori ità dictæ Univerſalis Hypothecæ conſtitutionis, und alſo poſt Annum 1687. im Dritten / Vier-

ten

ten / oder weiters gefolgten Jahren / den von Ihr / Generaliter, eingewandten Verzücht aller Exceptionum, per novi consensûs declarationem, reiterirt und beſtäthiget habe: (Inmaſſen / daß ſolches geſchehen ſey / auch die præmittirte Facti Species ſelbſten faſt vermuthen und glauben macht:) ſolchen falls die Exceptio Senatusconsulti de interceſſionibus mit keinem nachtruckh opponirt werden möchte; obgleich gantz und gar keine Certioratio von diſem Beneficio adhibirt worden wäre.

40 Ità namque in puncto ipſe Juſtinianus ſignanter reſcribit, quòd, ſi Fœmina majorennis ſuam interceſſionem, poſt Biennium, renovaverit, & ſe iteratò pro extraneo obligaverit, (Extranei verò nomine, exceptô ſolô ipſius Maritô, quoscunque alios Debitores venire, etiam Patrem mulieris, Filium, Fratrem, Sororem, nihil dubitationis relinquit *Lex 2. §. 1. ff. Lex 3. L. 8. Cod. ad Sct. Vellejan.* Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. ejusd. tit. §. 1. num. 6.* Struv. *exerc. ad π. 21. θ. 3.* ibi: *Mariti, Patris, Filii, ſive Extranei.*) tunc ſæpiùs nominatæ exceptioni nullus penitùs locus competat:

41

in *L. 22. Cod. d. tit.* ubi jungeſis Brunemannum, & ab illo laudatos. D. Lauterbach, *d. §. II. num. 6.* Heringius, de *fidejuſſor. cap. 7. num. 450.* ibi: *Quinimò voluerunt.* Francus, in *ſimili tract. cap. 2. num. 210. vers. Quod tamen poſterius.* Menochius, de *præſumpt. lib. 3. præſumpt. 21. num. 3. vers. Nec hoc caſu requiritur.* cum Baldo & Alexandro, Berlichius, *parte 2. conclus. 19. num. 44.* Salicetus, ad *d. L. 22. in fin. Cod. d. tit.* Baldus, *ibid.* & DDres commr. Menochius, *lib. 3. præſumpt. 21. num. 3.* Zanger, de *except. part. 3. cap. 9. num. 38.* Dn. Sam. Stryke, de *cautel. contract. ſect. 2. cap. 6. §. 7.* ubi vide omninò. Müller, ad *Struv. exerc. ad Pand. 21. θ. 10. lit. E.*

42 Es iſt aber auch diſes / ob / wann auch gleich eine ſolche wohlbedächtliche Reiteratio zu rechtlicher gnüge demonſtrirt werden könte / dieſelbe / diß ohrts / erſtgemeldten effectum zuwürckhen vermöchte? nicht auſſer zweifel: wohlbetrachtet / daß diſe Haydlauffiſche Interceſſio, ceu in privato tantùm Inſtrumento, & nullo Teſte adhibitô præſtita, gleich à ſui primordio, ipſo jure, totaliter null und nichtig geweſen; wannenhero es ſcheint / daß dieſelbe per talem Reiterationem ſive Geminationem zu keinen kräfften gebracht werden können.

43 Quemadmodùm enim ea, quæ ſtatim ab initio nulla ſunt, regulariter tractu temporis convaleſcere nequeunt; ità etiam objectum Geminationis haud videntur conſtituere; ſed eidem nullitati, quâ primus actus infectus fuit, etiam ſubſequens ſubjacere;

argum. eorum, quæ tradit Textor, in *Diſſert. de geminat. cap. 6. num. 4.*

Wir wolltten aber doch / wann nur eine 44
ſolche Reiteratio zu rechtlicher gebühr beygebracht werden könte / ſolche primordialem invaliditatem hujus interceſſionis uns / ex hac ratione, nicht irr machen laſſen / dieweilen auch in anderen Fällen / deſſen ungeſehen / daß ein ſolches Negotium reiteratum, à ſui primordio, ipſo jure null und nichtig iſt; daſſelbe jedennoch / per ſubſequentem Reiterationem, zu einem Rechtsgültigen Negotio ausſchlägt; zum exempel / wann der Mann einen Fundum do- 45
talem, vel inæſtimatum, vel taxationis ſaltem cauſa æſtimarum, auch cum ſpecifico Uxoris conſenſu, eidemque competentis Privilegii expreſsâ renunciatione, alienirt / ſo iſt diſe Veräuſſerung eine lautere Nullität / alſo / daß auch der Mann / ſo ein ſolches Guth verkaufft / wider diſes ſein aigenes Factum agiren / und daſſelbe à quolibet vindiciren kan;

per *tot. tit. π. & Cod. de fundo dot. Princip. Inſt. quib. alien. lic. vel non.* juncta *L. un. §. 15. Cod. de rei uxor. act. & L. 42. ff. de uſurpat. & uſucap.* quam egregiè expliçat Dn. Lauterbach, in *Diſp. de fundo dotali, θ. 39.* junctis ibi *præcedentib. & ſeqq.*

Wann aber das Weib ſolche an ſich 46
ſelbſt nichtige und gantz uncräfftig Alienation / nach Verlauff zweyer Jahr / per novam conſenſus ſui declarationem, widermahlen beſtäthiget / ſeyn viele fürnehme Doctores der meinung / daß / inſuper habitâ talis Alienationis primordiali invaliditate & omnimodâ nullitate, dieſelbe jedennoch dergeſtalten hierdurch becräfftiget werde / daß auch ein ſolch Weib nichts weiters darwider / tàm diſſoluto, quàm conſtante connubio, einzuwenden befugt und berechtiget ſeyn ſoll:

prout paſſim DDres exaudire videmus *Novellam 61. cap. 1. §. 1.* & exindè depromptam *Authent. Sive à me. Cod. ad Sctm. Vellejan.* Gloſſa & Abbas Panormitanus, ad *Capit. Cùm contingat. de jurejur.* Georgius Franzkius, *lib. 3. Reſol. 3. num. 77.* verbis: Ex geminatum Uxoris conſenſum Fundi dotalis alienationem, alioquin invalidam, validam reddere. &c. Joh. Wolffgang Textor, *dicta Diſſert. de geminat. cap. 3. §. 11. num. 65 & ſeqq.*)

Und wiewohlen wir diſer meinung / quo- 47
ad alienationem Fundi dotalis, cum Uxoris geminato conſenſu factam, ex hac ratione, nicht ſubſcribiren / weilen die generalis prohibitio Legis Juliæ de fundo dotali non alienando, per dictas ſanctiones Juſtinianeas, dergeſtalten erweittert und exten-

extendirt worden / ut omnes illius Alienationes generaliter, & sine ulla distinctione inter Semel, & Sæpiùs, ab uxore, Marito impertitum Consensum, prohibitæ legantur in dicta *L. un. §. 15. Cod. de rei uxor. act.* & *Princip. Inst. quib. alien. lic. vel non*: Ut proindè non liceat istam distinctionem in proposito admittere;

juxta ea, quæ doctè hanc in rem commentantur Bachovius, ad *Treutler. vol. 2. Disp. 7. th. 9. lit. D.* Molina, de *J. & J. tract. 2. Disp. 428. num. 2.* Dn. Lauterbach, in *Diss. de fundo dotali, §. 34.*

48 Non obstantibus illis, quæ in dicta *Novella 61. cap. 1. §. 3.* in his verbis leguntur: Et multo potiùs hæc in Dote valebunt, si quid dotis aut alienetur, aut supponatur, & exindè descripta *Authent. Sive à me. §. 1.* ibi: *Et multo magis idem in Dotibus locum obtinet. Cod. ad Sctm. Vellejan.* Quòd enim

49 hæc verba tantùm de prohibitâ Dotis Alienatione, quòd illa nec cum consensu Uxoris fieri possit; sed non etiam hac Modificatione, si Consensus uxorius sit geminatus, exaudienda sint, in puncto advertit Petrus Barbosa,

ad *L. 1. part. 5. num. 14. & sqq. sol. matrimon.* Brunnemannus, ad *d. Authent. Sive à me. num. 9. Cod. ad Sctm. Vellejan.*

50 So können wir doch diſe assertion / quòd per Consensûs geminationem etiam Actui in se invalido & nulli robur addatur, & ille validus indè efficiatur, ex dicta *Novella 61. cap. 1. §. 1.* mit einem andern / nemlich diſem / Exemplo corroboriren / daß / obgleich auch eine Alienatio rei immobilis, à marito, uxori propter nuptias donatæ, etiam cum speciali Uxoris consensu facta, ipso jure nulla iſt; ſolche Nullitas jedoch / per uxorii consensûs Geminationem, dergestalten corrigirt / und ein ſolche Veräuſſerung zu unhintertreiblichen Kräfften gebracht wird / daß / wann das Weib ihren / Erſtmahls / dem Mann ertheilten consensum, nach Verlauff zweyer Jahre / reiterirt / Sie alßdann ein auf ſolche weiß veräuſſertes Guth / weder / als ein beſonderes Pignus suæ Dotis, mit der hypothecaria actione anfaſſen / noch vi Pacti dotalis de Donatione propter nuptias lucranda, einige weittere anſprach zuformiren vermag; ſondern ſich mit diſem / daß Sie gleichwohlen ihre eingebrachte Dotem, und Gegen-Vermächtnuß / ex aliis sui mariti Bonis noch erhalten und ſalviren kan / vergnügen muß;

juxta ea quæ optimè de his statuminat Dn. Lauterbach, in *Disp. de donat. propter nupt. §. 56.* præcipuè in verbis: *Sanè ſi, post Biennium, mulier novo instrumento priorem consensum confirmaverit, ipſique ex aliis mariti bonis, ratione Dotis & Donationis propter nuptias, ſatisfieri poſſit, tunc* NB. *rata habetur alienatio.* Dn. Samuel Stryke, de *cautel. contract. ſect. 2. cap. 6. §. 7. in fin.*

Und weilen der Kayſer Juſtinianus, in ſr hac ipſa *Novella 61. cap. 1. §. 1. & ſeq.* diſe beyderley Caſus, ſi videlicet Uxor in Alienationem rei immobilis propter nuptias donatæ, poſt Biennium, denuò expreſsè conſentiat, & hunc alterum, ſi Fœmina ſuam Fidejuſſionem, vel aliam quamlibet Interceſſionem, pro alio præſtitam, erga ejus Creditorem, poſt Biennium denuò repetitô conſenſu ſpeciatim corroboret, inſinvicem æquiparirt /

præprimis in verbis: Conſenſus etenim in talibus, aut in hypothecam, aut in venditionem, aut in aliam alienationem conſcriptus percipienti omninò non proderit, ſi ſemel Couſenſus fiat; ſed, ſicut in interceſſionibus ſcripſimus, ut oporteat, Biennii tempore exiſtente & rursùs aliam profeſſionem ſcribi confirmantem conſenſum; & tunc ratum eſſe, quod factum eſt: Sic & in hoc fiat:

Demnach walttet bey uns deſto weniger ſr zweifel / daß / wann auch in propoſito, bereits angezeigter maſſen / beygebracht werden könte / daß / à tempore interpoſitæ Fidejuſſionis, nach verfloſſenen zweyen Jahren / die Frau Vögtin Haydlauffin / gegen gnädige Herrſchafft / oder auch Dero Vogten und Hauptſchuldner Steinmayer / ſich jemahlen dahin vernemmen laſſen: Daß es bey ihrer gelaiſteten Bürgſchafft ſein Verbleibens haben ſolle / oder andere diſen gleich-kommende wort / worauß ihr Voluntas, diſe Bürgſchafft zubeſtättigen / demonſtrirt werden könte / ſolche lange zeit über gebraucht und geredt / oder erſt noch in Anno 1704. da Sie diſe Bürgſchafft auffzukünden vermeint; und hingegen die Herrſchafft ihr gleichwohl die befugſame / einig ligendes Guth an Herrn Vogten zuverkauffen / eingeraumt und vergönnt; dabey aber diſer Bürgſchafft Continuation beſtändig beharrt / Sie auf ſolche Vergünſtigung ein ſtückh Geldes zumachen / ſich nicht nur bedanckht; ſondern ſich auch anbey / daß gleichwohlen im übrigen ihre Bürgſchafft noch weiters fürwähren ſolle / oder ſonſt auff dergleichen weiß ſich declarirt habe / diſe / anfangs / an ſich gantz nichtige Bürgſchafft / per hunc ipſum expreſsè geminatum Conſenſum, zu völligen Kräfften gebracht worden wäre.

Nam & ità DDres pro Regula paſſim de- ſſ finire videmus, quòd Geminatio actui ſimplici & invalido firmitatem & robur addat, ſive confirmationem illius inducat.

Chriſtoph. Philipp. Richterus, *Decil. 99. num. 56.* Aymo Cravetta, *conſil. 105.* Cardinal. Pariſius, *lib. 2. conſ. 10. num. 122.* Dd-

mini-

minicus Cardinalis Tuschus, *lit. G. concl. 28. num. 32.* ex Wesembecio, Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Geminatio.* ibi: *Et quòd geminatio & repetitio actûs eundem confirmare dicatur; exempli gratia: Mulier iterando intercessionem amittit beneficium Vellejani &c.*

54 Et tametsi haud pauci hâc contrariâ Regulâ hinc indè utantur, quòd geminatio actum non reddat validum, qui ex se nullus est, neque aliquid operetur, nisi circa negotia validè gesta & peracta:

laudatus Parisius, *lib. 1. consil. 110. num. 45. & 48.* Philippus Corneus, ad *L. Si idem. 7. Cod. de codicill.* Hieron. Gabrielius, *lib. 2. consil. 106. num. 35.* Domini Jenenses, in *Responsis Linckianis, post Responsum 12. Resp. adoptivo 2. pag. 95. num. 26.*

55 Tamen facilis hujus dubii resolutio est, si nimirum hanc alteram traditionem de talibus negotiis, ubi vel geminatus actus eôdem, quô primus, Errore infectus; vel Consensus agentis, propter Dolum Adversarii, in utroque actu deficit; vel eôdem, quô simplex sive primordialis actus, etiam talis geminatus actus, quocunque consimili Vitiô laborat,

Hippolyt. Riminaldus, *consil. 750. num. 17. & 18.* Textor, *d. Diss. cap. ult. num. 2, 3. & 4.*

56 vel Legis expressa & specifica Prohibitio omnem geminationi efficaciam adimit, prout in geminatâ Uxoris pro suo proprio marito intercessione:

Novella 134. cap. 8. ibi: Jubemus nullatenùs hujusmodi valere aut tenere, sive Semel, sive multoties hujusmodi aliquid pro eadem re fiat. Textor, *dicta Diss. cap. 3. num. 40.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. ad SCt. Vellejan. §. 1. num. 6.* Müller, ad *Struv. exerc. ad π. 21. θ. 10. lit. ζ.*

57 vel Libertas Voluntatis, per vim & metum, in actu geminato non minùs exclusa probari potest, quàm in primordiali actu;

de quo Domini Jenenses, in *dicto Resp.* Dn. Henrici Linckii *adoptivo 2. num. 26. pag. 95.*

aliisque similibus exaudiamus;

58 de quibus plenius laudatus Textor, *dicto cap. ult.*

59 Und aus disen suppositis läst sich nunmehr dise Erste Quæstion von selbsten dahin leichtlich determiniren / daß / wann / mehrgemeldter massen / eines solchen geminati Consensûs declaratio auf die gewesene Frau Vögtin Haidlauffin beygebracht werden kan / die Freyherrl. Herrschafft / ungeachtet des von Ihr hinterlassenen Codicilli, in allweeg sich an ihre gelaistete Bürgschafft mit nachtruckh zuhalten / und / so weit des Steinmayers / als des principal Schuldners / vermögen nicht zureicht / sich von ihrer verlassenschafft / auf vorgängig pflichtmässige Æstimation deren darein gehöriger Güther / an Eigenschafft und Wahrnuß / gebührende satisfaction zuverschaffen wohlberechtiget sey; dessen unangesehen / daß die von Ihr verschaffte Legata fast lautter legata ad pias causas seyn.

Expeditum enim est, quòd, quemadmodùm in casu, quando Hæreditas non est solvendo, Legatarii simplices, non obstante, quam habent in omnibus bonis à defuncto relictis, legali hypotheca; tamen omnibus creditoribus hæreditariis, etiamsi sint nudi chirographarii, postponi debeant: 60

L. ult. §. 5. in fin. Cod. de jure deliber. juncta *L. 1. Cod. comm. de legat.* & iis, quæ tradit Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de legali seu tacita hypoth. §. IX. num. 54.* & in *disp. de tacito pignore, θ. 31.* Bachov. de *pignorib. lib. 1. cap. 10. num. 5.* Richter. de *jure & privil. credd. cap. 4. sect. 1. num. 155. & seqq.*

ità etiam Legata ad pias causas non aliter debeantur, quàm exolutô omni ære alieno. Generaliter namque verum est, 61 quòd legata ex ejus, qui non est solvendo, supremo elogio, qualecunque illud sit, debeantur haudquaquàm. 62

d. L. fin. §. 5. Cod. d. tit. §. fin. Inst. de L. Falcid. L. 4. §. 1. L. 6. ff. de separat. L. 6. Cod. ad L. Falcid. David Mevius, ad *Jus Lubec. parte 2. tit. 1. artic. 7. num. 9.* Carpzov. *J. F. parte 2. C. 13. D. 18. ibique in not.* Goswinus ab Esbach, *num. 1.* in terminis Cöppen, *lib. 1. Observ. 129. num. 14.* Peregrinus, *Decis. Patavina 15.* nostra Facultas, apud Besoldum, *consil. 116. num. 38.* B. Collega noster, Dn. D. Bardili, in *peculiar. dissert. de legatis ad pias causas, θ. 33.*

Dafern aber / ab seitten der Freyherrl. Herrschafft / kein solcher geminatus Consensus zuerweisen / so können wir nicht absehen / sub quo alio prætextu atque solido fundamento mehrhochwohlgedachte Herrschafft diser / an sich selbst nichtigen / und ungültigen Bürgschafft / sich / zu nachtheil der andern / seu hæreditariorum, seu testamentariorum Creditorum, mit bestand prevaliren könne. Von disem / ob der verstorbenen Frau Vögtin hinterlassene Baase / ratione des Ihr / in besagtem Codicillo verordneten Lidlohns / juxta talis Mercedis, quæ de pane Debitoris viventibus Famulis & Ancillis debetur, hodiernam naturam, pleriubique locorum ei inditam, der Herrschafft zu præferiren? darvon wird nach dem / so wir ad sequentes Quæstiones melden werden / das urtheil leichtlich zufallen seyn. Wenden also uns nunmehr zu 63 64

Der Zwaitten Quæstion:

65 **Ob der von der Frau Heidlauffin aufgerichtete Codicill / und dessen hernach / bloß vor ihrem ableiben / gefolgte Beylag / die Requisita und Solennitäten habe / die zu einem Codicill in Rechten erfordert werden?**

66 Warbey wir zuerst unerinnert nicht lassen sollen / daß / gleichwie ab den heitteren Rechten bekannt / daß / wann jemand gleich kein Testament macht; Er jedoch in allweeg einen oder mehrere simplices Codicillos ab intestato ordiniren / und nach sich

67 verlassen könne; allermassen dahero niemand unbekannt ist / quòd Codicilli communiter dividantur in testamentarios, & ab intestato factos; ità, ut illi quidem ad præcedens, vel subsequens Testamentum referantur, & exindè, ceu illius sequela & pars, vim suam accipiant:

§. 1. Inst. de codicill. L. 2. §. 2. L. 3. §. fin. L. 14. princ. L. 16. L. 19. ff. eod.

hi verò per se subsistant & validi sint.

d. §. 1. Inst. d. tit. d. L. 2. §. fin. L. 3. princ. L. 8. L. 16. ff. d. tit. D. Lauterbach, in *colleg. Pand. theor. pract. tit. de jure codicill. th. 4.*

68 Et quòd tot codicillos, quot lubet, quilibet facere possit, sic, ut omnes subsistant, modò non sint contrarii, & posterior codicillus in priori disposita non specificè revocet, complures expressi passim textus statuminant;

in *§. fin. Inst. L. 5. L. 6. §. 1. ff. de jure codicillor. L. 3. Cod. eod.* Dn. Lauterbach, *c. l. th. 15.* Arnoldus Vinnius, ad *§. fin. num. 1. Inst. d. tit.* Dn. Joh. Georgius Fleck, in *bibliothec. jur. lib. 2. tit. 49. num. 10. & sqq.*

69 Alldieweilen nun auch die noch zuletzt / in ultimo vitæ die, von der Vögtin Heidlauffin auffgerichtete Verordnung / warinnen Sie die / in ihrem vorher gemachten Codicill / verordnete Legata ad pias causas nochmahlen bestäthiget / so dann den ihrer Baase Annâ Rosinâ Steinmajerin / vorhero allein auf 50. fl. und eine vollkömlich ausgerüstete Bettstatt bestimpten Lidlohn umb ein merckhliches erhöhet / in rei veritate, anders nichts ist / als ein solcher Codicillus, æquè ac ille prior, ab intestato factus, so hat es / in so fern / daß diser / neben jenem / (In quantum de Forma quæstio est.) wohl subsistiren könne / seine sichere richtigkeit;

per Jura proximè à nobis adducta.

70 Für das ander præmittiren wir / daß / so viel die in beyden codicillis, respectivè verordnete / und confirmirte Legata ad pias causas betrifft / wir in so fern nicht in terminis solcherley Codicillorum, qui, sive in scriptis fiant, sive per nuncupationem, suam certam, in Legibus, præcipuè ultimâ, *Cod. de codicill.* præscriptam Formam notoriè requirunt; sondern privilegiariorum codicillorum versiren; da nemlichen brevissimis aus den Rechten zuerhohlen / daß / obgleich / regulariter, zu beständiger auffrichtung eines Codicilli non-privilegiati fünff zeugen / welche alle zugleich beysammen seyn / und einer codicillirenden Persohn / so Sie selbst sehen und hören müssen / letzten Willens-Verordnung / explicitè, oder implicitè anhören / auch / wann solcher Codicill in scriptis gemacht wird / denselben mit ihren aigenhändigen Unterschrifften / unâ actus contextu, unterzeichnen / erfordert werden; 71

dicta L. fin. §. ult. Cod. de codicill. ibique DDres. *L. 30. ff. Qui test. fac. poss.* Carpzov. *J. F. part. 3. C. 4. D. 37.* Zepper, de *codicill. cap. 8. num. 36.* Franciscus de Barry, de *successionib. testati & intest. lib. 1. tit. 6. n. 6.* D. Lauterbach, in *colleg. π. tit. de jure codicillor. th. 6.*

Diese Forma jedoch in dergleichen codi- 72
dicillis, welche tempore Pestis, oder von einem Baursmann / an end und ohrten / wa man nicht leichtlich so viel zeugen haben kan / oder auch à Parente inter liberos disponente, oder ad pias causas auffgerichtet werden / ex communissima Interppr. sententia, relaxirt und nicht nöthig sey; sondern vor gnugsamb gehaltten werde / wann nur zween gülttig und tüchtige Zeugen adhibirt worden;

ut de prioris generis codicillis, nimirum à Rustico ruri codicillante, vel tempore Pestis factis, in puncto videre est apud Zepperum, de *codicill. cap. 8. num. 19.* Francisc. de Barry, *cit. loc. num. 2.* Carpzovium, *p. 3. C. 4. D. 3.* Dn. Lauterbach, *cit. loc. num. 8.* nec non de codicillo paterno inter Liberos ordinato, Covarruv. *part. 3. rubr. de testam. num. 21.* Brunnemann. ad *d. L. ult. num. 16. Cod. de codicill.*

Was aber von dergleichen Codicillis zu- 73
halten / in quibus Legata ad pias causas relinquuntur? da ist kürtzlich zumerckhen / daß zwar quoad illos in Jure Civili, quoad dicta Requisita, lediglich nichts relaxirt; gestaltten / daß so wohl Testamenta ad 74
pias causas, in quibus videlicet Pium aliquod Corpus ad hæreditariam successionem, vel institutionis, vel substitutionis titulo vocatur,

(Jungat. omninò Fagundez, de *J. &. J. lib. 6. cap. 43. num. 18.* Escobar, *theol. moral. tract. 3. de justit. exam. 4. cap. 7. n. 71.* Dnni Antecessores hujus Universitatis apud Mauritium, *cons. Tubing. 10. num. 11.* Dn. Samuel Stryke, ad *Jus ecclesiast. Brunnem. lib. 2. cap. 12. §. 1.* Collega noster, D. Harprecht,

precht, in *tract. academic. de ſucceſſionib. parte 2. pag. 13. §. 42. num. 1. & ſqq.*)

75 als auch ſolcherley Codicilli, in quibus tantummodò aliqua Legata piis Cauſis relinquuntur, adhibitis omnibus Solennitatibus, in ſolenni teſtamento, vel non-privilegiato Codicillo adhibendis, hôc Juſtinianeô Jure auffgerichtet werden müſſen/ conceptiſſimis verbis verordnet zu finden/ in *L. 13.* ibi: Sive Vidua &c. vel Teſtamento, vel Codicillo ſuo (Quod tamen tamen NB aliâ omni Juris ratione munitum ſit) Eccleſiæ, vel Pauperibus aliquid crediderit relinquendum, &c. *Cod. de SS. Eccles.*

76 Quam ſententiam Interppr. unanimiter ferè propugnare, ex Baldo, Aretino, Alberico de Roſate, Jaſone, Cyno, Odofredo, Claro, Mantica, Boerio, aliisque compluribus demonſtrat Gilkenius, ad *L. 1. num. 4. & ſeqq. Cod. de SS. Eccleſ.* poſt Zœſium, & alios, Brunnemannus, ad *eund. tx.* Collega noſter D. Harpprecht, *dicta part. 2. pag. 1159. th. 28. num. 6. cum ſeqq.* Ludwell. de *ultim. voluntatib. pag. 351.* Dn. D. Bardili, de *legat. ad pias caus. th. 11.*

77 So viel aber das Jus Canonicum concernirt/ eidemque conformem moderni temporis Jurisprudentiam, da walttet kein zweifel/ daß/ gleichwie Teſtamenta ad pias cauſas mit zweyen idoneis teſtibus vergnügt ſeyn:

Capit. 11. X. de teſtam. ubi omnes Scribentes; operosè & plenè Collega noſter D. Harpprecht, *dicta part. 2. pag. 1162. & mult. ſeqq.*

78 alſo auch und vielmehr dergleichen Codicilli, als in welchen es nicht umb die univerſalem & hæreditariam Succeſſionem eines Corporis Pii, ſondern einig und allein umb einige/ etwa wenige/ Legata zu thun iſt/ pariter coram binario Teſtium numero, mit allem beſtand auffgerichtet werden mögen;

Carpzovius, *J. F. part. 3. C. 4. D. 34.* ubi *num. 1*: *Quocunque*, inquit, *modo*, *ſive per Heredis inſtitutionem*, *ſive per modum* Legati, *aut* Codicilli, *quid relictum fuerit ad pias cauſas*, *jure ſubſiſtit*, *adhibitis licet* duobus ſaltem teſtibus. Bachovius, ad Treutler. *vol. 2. Diſp. 13. th. 2. lit. D.* poſt Rittershus. & Colleg. Jurid. Argentorat. Goswinus ab Esbach, ad *Carpzov. dicta Def. 34. num. 1.* Johannes à Sande, *Decc. Friſic. lib. 4. tit. 1. Def. 13.* Johann-Petrus Surdus, *Decis. 272.*

79 welchem nach dann durchaus kein zweifel waltet/ daß/ indem wider die/ bey ordinirung des erſten Codicills adhibirte/ zween Herrn Zeugen keine in Rechten agnoſcirte Exceptio in medio iſt/ auch allen falls/ da es ſolte verlangt werden/ diſe beyde Herrn Zeugen ihre Subſcriptiones auch mit leiblichen Eyden zu corroboriren/ nach dem innhalt der vorhandenen rechtlichen Bedenckhen/ nicht difficultiren ſollten/ und darneben/ zum überfluß/ der Frau Codicillantin aigenhändige und unzweifliche Subſcriptio und Subſignatio:

Quæ quòd in Codicillis haudquaquàm requiratur, eluceſcit extx. *Legis 6. §. 1. & 2. ff. de jure codicill.* & in puncto decidit Matthæus Weſembecius, *part. 1. conſil. 17. n. 10.* Wilhelmus Zepper, de *codicill. cap. 8. num. 33. & ſq.* Carpzovius, *part. 2. Decis. 152.* Dn. Lauterbach, in *Colleg. π. tit. de jure codicill. th. 6. in fin.* 80

vor augen ligen/ die drey Legata, ad pias cauſas, in priori Codicillo ſpecificè ordinata, & in poſteriore generaliter confirmata, vor Rechtscräfftig und gültig zu halttten ſeyen; alſo/ daß/ wann die Freyherrliche Spechtiſche Herrſchafft/ oben ausgeführter maſſen/ mit Rechtsgrüglicher Beweiſung der Frau Vögtin Heydlauffin geminati Conſenſûs nicht auffkommen ſolte/ diſe dreyerley Legata plenariè abgeführt; dafern aber ſolche Probation 82 ihre richtigkeit erlangte/ dieſelbe von dem/ was/ über der Herrſchafft vollſtändige contentirung/ aus des principal Schuldners/ und der Frauen Heydlauffin/ als Bürgin/ Vermögen/ an diſem letztern noch übrig verbleiben möchte/ ſo weit ſolches immer raicht/ an ihre Gehörde bezahlt werden müſſen. 81

So viel aber diſe weittere Verordnung betrifft/ da die Frau Heydlauffin auch ihrer Baaſen/ Anna Roſina Steinmayerin/ in dem erſten Codicill/ an paarem Geld fünffzig Gulden/ und darneben eine völlige und wohlausgerüſtete Bettſtatt/ pro liberâ Ipſiusmet electione, und zwar ſub titulo eines Lidlohns/ vor ihre vieljährige dienſte/ verſchafft; welches Sie hernachgehends/ in ihrem/ neun völlige Jahre hernach/ kurtz vor ihrem ableiben/ adjicirtem Codicillo, dahin erhöcht/ daß Sie/ diſer ihrer Baaſe/ ihre in Duntzdorff gehabte Behauſung/ unerachtet dieſelbe 700. fl. wehrt/ in einem/ umb 100. Rthl. geringern Preiß/ dergeſtaltten/ verſchafft/ daß Sie an denen 550. fl. warauff Sie dieſelbe im pretio geſetzt/ für ihre geleiſtete treue dienſte/ als einen Lidlohn/ Einhundert und fünffzig Gulden defalciren und innbehaltten; die reſtirende Vierhundert Gulden aber mit 150. fl. paaren gelds/ oder übernemmung eines dergleichen Capitals in die Gottshäuſer zu Duntzdorff/ ſo dann den Reſt der 250. fl. Jährlich mit Fünffzehen Gulden/ zihlsweiß/ bezahlen ſolle; ſo iſt forderiſt hiebey zu præmittiren/ 84 daß/ obgleich wider diſen letzteren Codicill 83

hauptsächlich zwey Einreden/ nemlich diseremovirt worden/ daß/ pro primo, in demselben/ bey disen zahl-buchstaben 150. fl. eine evidentissima Rasura zu finden; und/ 2dò, die darunter befindliche Subscriptio der Frauen Heydlauffin sonsten wohlbekannter hand/ bevorab wie dieselbe in dem ersten Codicill befindsamb ist/in nicht einem einigen buchstaben gleich komme; dannoch
85 diese Einreden von keinem valor seyen; die Erste deßwegen/ dieweil die Rasur nothwendiger weiß adhibirt werden müssen/ angesehen sonst die Summa des von der Frau Heydlauffin auff 550. Gulden gesetzten Pretii nicht herauskommen wäre/ und diese Rasura weder gnädiger Herrschafft/ noch den andern Creditoribus der Frauen Heydlauffin/ noch auch sonst Jemand anderem præjudicirlich ist:

86 De cujusmodi rasura quòd illa parum admodùm considerationis mereatur, nihil dubii relinquunt, quæ in individuo definit B. Dn. Samuel Stryke, in *pecul. dissert. de Rasura, cap. 2. num. 7. ibidemque laudati.*

87 Die andere aber aus diser ursach/ weil wir oben schon angemerckht/ daß einer codicillirenden Persohn Subscriptio gar nicht nothwendig sey; quod frugiferè huc repetimus. Und wann endlich hiebey noch einiger zweifel übrig verbleiben solte; so könte doch solchem/ durch der beyden darbey gewesenen Herrn Zeugen leibliche Beaydigung leichtlich abgeholffen werden/ also/ daß/ wann gleich die vorhandene Scriptur gantz ausser augen gesetzet würde/ dennoch diser Codicill/ als ein Codicillus nuncupativus, (habitô respectu ad ejus Formam) vor beständig und güttig angenommen werden müste.

88 Explorati namque Juris est, quòd Codicilli etiam sine scriptis & per nuncupationem confici valeant:

txx. expressi in *L. fin. §. fin.* ibi: *Sive in scriptis, sive sine scriptis Voluntas conficiatur. Cod. de codicill.* ibidemque Brunnemann. *num. 15.* & ab illo laudati, Donellus, Hilligerus, Bachovius, & P. Gregorius Tholosanus. Ludwell. *tract.* de *ultim. voluntat. part. 2. cap. 5. §. Fiunt codicilli. pag. 395.* Zepper, de *codicill. cap. 3. num. 7. cum seqq.* Hartmannus Hartmanni, *lib. 2. tit. 39. observ. 1. num. 8.* Dn. Lauterbach, in *colleg. π. tit. de jure codicill. th. 4.* Dn. Bardili, *exerc. ad π. 7. conclus. 2.*

89 Quid enim prohibeat, quo minùs etiam Legatarii nuncupentur?

rectissimè pronunciat Dn. Samuel Stryke, in *tract. de cautel. testam. cap. 23. §. 3.*

90 Dessen unangesehen/ daß der Eine von den Zeugen Hoch-Gräflich Rechbergischer Obervogt ist/ und daß dem Herrn Grafen die Collatur in Duntzdorff allein zusteht; wohlerwogen/ daß/ wann auch sein Herr Principal Selbsten/ der Herr 91
Graff von Rechberg/ zu einem Hærede vel Legatario, von der Frauen Heydlauffin ernennt worden wäre/ solches dennoch durchaus nicht zuhindern vermöchte/ daß Er Ober-Vogt auch einen solchen letzten Willen mit seiner Kundschafft bec.äfftigen könte;

per ea, quæ legimus apud Dn. Lauterbachium, ad *tit. π. Qui test. fac. poss. th. 65.* ubi ità in Camera Imperiali judicari testatur.

Satis etenim est, hujusmodi legata piis causis relicta per Testes probari, qui fide 92
sint digni;

ex Covarruvia & Mollero, David Mevius, ad *Jus Lub. part. 2. tit. 1. artic. 13.* in *addit. ad num. 32. in fin.* ibi: *Modò fide digni sint.*

Cui eidem qualitati quòd vinculum seu nexus Domesticitatis, quô, inter alios, 93
etiam Officiales suo Domino obstringuntur, solitariè nihil deroget, prolixiùs exequitur Collega noster D. Harpprecht, in *Diss. de testimon. testamentario hæredi interdicto, th. 22.* Müller, ad *Struv. exerc. ad π. 32. th. 13.*

Ex quo etiam augusta Imperii Camera, in ardua Causa citation. ad videndam Im- 94
missionem ex *L. fin. Cod. de edicto D. Hadr. toll.* ubi pariter illustrissimi Hæredis Ministri & Consiliarii ritè testamentario testimonio functi fuerant, XX. Decembr. 1702. eandem sententiam sequi non dubitavit, Addat. Lauterbach, *d. th. 65.*

So viel aber die Contenta fürnemlich 95
dises letzteren Codicilli betrifft/ so ist forderist hiebey zwischen dem/ was die Frau Codicillantin diser Steinmayerin/ mit 170. fl. zu Lidlohn verschafft/ und der übrigen Vermächtnuß/ da Sie Ihr nicht allein in forma eines/ per nuncupatum Codicillum angeordneten/ Freunds-Rauffs/ ihre auff Sibenhundert Gulden æstimirende Behausung höher nicht/ als allein pro 550. fl. und also/ suppositâ dicti Pretii Certitudine, umb Einhundert und fünffzig Gulden zu gering angeschlagen/ und mithin in effectu diese hundert Reichsthaler Ihr wahrhafftig legirt; sonde.n 96
auch die bezahlung deren Vierhundert Gulden so erträglich und leidenlich angesetzt hat/ daß Sie jährlich mehr nicht/ als Fünffzehen Gulden/ daran abführen solle: Welches/ wann man hingegen diese Vierhundert Gulden zu paarem Geld rechnet/ ein Interusurium von ... fl. ausmachen würde/ ein sorgfältig und merckhlicher Unterscheid zumachen. Betreffend 97
nun diese beyderley emolumenta, so ist forderist dises/ daß Sie Steinmayerin Hundert Thaler zu wenig/ vor dises Hauß

zahlen

zahlen solle / ein indubitatum & verissimum Legatum:

98 Ità namque DDres communissimè definiunt, quòd, si Testator, in suprema voluntate, sive testamentaria, sive codicillari, rem aliquam certo pretio; sed longè viliori, quàm reverà res valet, certæ Personæ vendi mandaverit, tunc quòd talis Dispositio in vim Legati subsistat & valeat, neque hoc modo onerati Hæredes gratiosam hujusmodi venditionem subterfugere valeant, nihil dubitationis relinquit Ulpianus,

in *L. 49. §. fin.* ubi ità: Quodsi, ait, certò pretiò damnatus sit facere (sive Fundum vendere, juxta verba ibi proximè antecedentia) necesse habebit NB. tanti vendere, quanti damnatus est. *de leg. 1.* ubi jungesis Gothofredum, *lit. i.*

Talis siquidem Voluntas nihil aliud in-
99 tendit, quàm quòd Testator id omne, quod justo & vero fundi pretio deest, emptori, ceu vero legatario, donare, sicque suum hæredem, ad Residuum pretii, eidem donandum obstringere velit:

ut ex Baldo, Aretino, Jasone, Romano, Alexandro, Fabiano de Monte & aliis, nobiliter tradit Antonius de Padilla, ad *L. 2. num. 64. Cod. de rescind. vendit.* Arius Pinellus, ad *eand. L. part. 1. cap. 1. num. 19.* Augustin. Barbosa, *ibid. num. 62.* Anton. Merenda, *controvers. Jur. lib. 1. cap. 35. num. 6.* Tholosan. in *S. J. U. lib. 25. cap. 24. num. 15. in fin.*

100 Addantur omninò ista optimè illustrantes *Lex 66.* ubi Gajus: Si, inquit, æquo pretio emere, vel vendere jusserit hæredem suum testator, adhuc utile legatum est. &c. *de leg. 1. Lex 54. de legat. 2. Lex 13. §. 5.* ubi denuò Ulpianus: Si parvo pretio jussus vendere Hæres Titio hæreditatem vendidit, dicendum putat Papinianus, adversus Fideicommissarium dari actionem. *ff. de hæred. petit.* & quæ ad pleniorem horum illustrationem operosè deducit Collega noster, D. Harppr. in *tract. de venditione gratiosa, §. 29.*

101 Eben solches judicium, daß auch de dicto Interusurio zufällen sey / daß nemlich auch selbiges / (wann anderst die Heydlauffische Behausung Sibenhundert Gulden / paar / wahrhafftig wehrt wäre / und hiernächst / durch verpflichtete und der sachen verständige Æstimatores, so hoch gewürdiget werden solte) ein wahrhafftes Legatum impörtire und ausmache / daran lässet uns widermahlen durchaus nicht zweiflen das merckwürdige responsum Jurisconsulti Papiniani,

in *L. 70. §. 1.* ibi: Si, centum legatis, Duplum restituere rogatus sit, ad Summam legati videbitur constitisse. Si autem post tempus fideicommissum relictum sit, NB. Usurarum duntaxat Additamentum admittetur. *de legat. 2.* Arnoldus Vinnius, ad *§. 1.* verba: *Ne plus rogetur quisquam restituere. Inst. de singul. reb. per fideicomm. relict.* Brunnemannus, ad *d. L. 70. num. 1.* ibi: *Habetur ratio interusurii.*

Præsuppositò verò hôc, daß dise beyder- 102
ley Emolumenta wahrhaffte Legata seyen / ergibt sichs von selbsten / daß dieselbe ipso jure / null / ungultig und nichtig seyen / ex hâc indubitatâ decidendi ratione, weilen Beydes kein Lidlohn / auch kein ullâ ratione privilegirtes; sondern ein simplex & ad causas profanas verschafftes Legatum ist; derengleichen Legata aber / wann sie / pri- 103
vata Testium fide, mit valôr und bestand ordinirt werden sollen / zum wenigsten den Numerum & simultaneam quinque Testium præsentiam ungezweifelt erfordern / also daß / wann auch nur an solcher zahl ein Einiger ermanglet / alles auff eine lautere Nullität hinauslauffet;

juxta textus disertissimos in *L. fin. §. fin.* 104
Cod. de codicill. L. ult. Cod. de mort. causa donat. §. ult. Inst. de fideicommissar. hæredit. ibique DDres.

So viel aber hingegen dise Disposition betrifft / daß Frau Vögtin Heydlauffin diser Annâ Rosinâ Steinmajerin / in dem ersten Codicill / vor ihre angerühmte vieljährige treue Dienste / neben einer vollkommen außgerüsteten Bettstatt / an paarem Geld / Fünffzig / und im letztern Codicill, Einhundert und Funffzig Gulden / sub nomine eines wohlverdienten Lidlohns verschafft / da hat es zwar wohl das starckhe ansehen / als ob dises für eine Rechtscräfftige und gültige Disposition / so wohl ex hac ratione, zuhaltten / dieweil einige 105
Rechtslehrere auch dergleichen Legata, quæ, pro præstitis servitiis, Domesticis relinquuntur, gar in classem Legatorum ad pias causas referirt haben wollen;

prout in individuo definit Referens apud Klockium, in *votis Camer alib. Relat. 10. pag. 214.* ibi: Exceptis paucis legatis, quæ non inconvenienter quoque pietatis causa, privignis & domesticis, ob præstita servitia, relicta dici possunt.

Und wann gleich disem nicht also wäre; 106
so hat es jedoch / noch zur zeit / das fast ungezweiffelte ansehen / daß / weilen der Lidlohn ein / heutte zu tag / ex universali totius Germaniæ, imò etiam aliarum ditionum Consuetudine, so gar privilegirtes Creditum ist / daß dasselbige auch in concursu creditorum gleich in die erste Class deren jenigen Creditorum, welche ein absolutum prælationis privilegium haben / referirt zu werden pflegt;

ut imprimis de hoc testatur David Mevius, ad *Jus Lubec. part. 3. tit. 1. artic. 1.*

num. 59. ubi Jure Saxonico, Marchico-Brandenburgico, Pomeraniæ, Prussiæ, Francofordiæ, Hamburgi, Lubecæ, imò universali Germaniæ consuetudine receptum hoc dicit, quòd Merces, in tali processu edictali, ad primam classem referri debeat. Addat. Hahnius, ad *Wesemb. tit. Qui potior. in pign. habeant. num. 3.* Colleg. Jurid. Argentorat. ad *tit. π. de reb. autor. judic. possid. b. 32. num. 21.* Goswinus ab Esbach, in *addit. ad Carpzov. part. 1. C. 28. D. 24.*

107 Et hoc quidem ex æquissimis, ex Jure Divino non minùs, quàm humano peritis Rationibus;

de quibus Johannes Cardinalis de Lugo, de *J. & J. Disp. 2. sect. 5. num. 82. & 87.* Leonhardus Lessius, de *J. & J. lib. 2. cap. 15. Disp. 4. num. 35.* Felicianus de Solis, *tract. de censib. tom. 2. lib. 3. num. 11.* Addatur omninò Collega noster, D. Harpprecht, in *Different. Jur. Comm. & Marchico-Badensis, pag. 47. & 61.*

108 auch / da sonsten gebröthete Diener/und Ehehaltten das Quantum dessen / so Sie/ als Lidlöhner oder Bröthlinge / sub titulo eines Lidlohns / zu fordern haben/ zum wenigsten vermittelst ihres leiblichen Eydes/ zuerhärten gehaltten;

juxta ea, quæ tradit Bened. Carpzovius, in *J. F. part. 1. C. 28. Def. 34.*

109 Hingegen diß ohrts die Frau Vögtin Heydlauffin solches Lidlohns Quantität in ihren Codicillis selbsten determinirt/ und/ als viel Sie vermeint/ daß dise ihre Baaß wohl verdient haben möchte/ Ihr darinnen verordnet hat: Welcher specificæ determinationi daß ihre Hæredes ab intestato zugeleben und nachzukommen von Rechts wegen verbunden/ non est quod dubitemus;

argum. eorum, quæ de defuncti Confessione & suarum facultatum professione atque consignatione notabiliter constituit noster Justinianus, in *Novella 48. in præfat. & cap. 1.*

110 Es scheint aber diser Punct / der ursachen/ noch nicht so gar richtig zustehen/ dieweilen nicht nur in dem ersten Codicill selbsten vestigia befindsamb / daß Frau Vögtin Heydlauffin diser Baase anfänglich einen stattlichen Vorauß oder Præcipuum, sub titulo legati, zu verschaffen vorhabens und intentionirt gewesen: Als man aber Sie verständiget / daß solches præcisè coram quinario Testium numero gethan werden müsse / so ist solch Legat in einen Lidlohn

111 verwandlet worden: Sondern es hat fürnemlich / wider disen Lidlohn/ der jetzmahlige Vogt Steinmayer gar viele/ fast wichtige / einstreuungen gemacht / fürnemlich daß dise Baaß Ihr der Frauen Heydlauffin gar keine arbeit oder magd-dienst geleistet; sondern / unerachtet Sie beyde allein gewesen; doch beständig eine Magd/ welche alle arbeit allein verrichtet/ gehaltten werden; und so gar die Frau Heydlauffin Ihro selbst kochen müssen; und was hin- 112
gegen Sie Baaß Steinmejerin mit Spitzenwürckhen und Tapet-machen für sich erobert / Sie an ihren aigenen Leib gehängt und verwandt/ und da Sie zerschiedene gu- 113
the gelegenheiten sich entweder zuverheurathen/ oder anderwerz ihr stückh broths ehrlich zuerwerben/ unter handen bekommen; Sie jedoch mit verdruß der Frauen Heydlauffin solche allezeit außgeschlagen/ und Ihr ob dem Halß gelegen; auch in der zeit/ als Sie in ihrer Famili gewesen / Ihr etzliche Tausend Gülden durchbringen und verröhren geholffen: also/ daß auch dahero 114
Herr Vogt Steinmayer den Regreß an Sie vorbehaltten/ und sein petitum dahin formirt/ daß Sie Rechenschafft zuthun angehaltten werden möchte. Bey welcher 115
beschaffenheit wir / noch zur zeit/ den endlich auf 150. fl. in dem letztern Codicill erhöheten Lidlohn Ihr Steinmayerin weder simpliciter zu- noch absprechen können; sondern / weilen zumahlen die von dem Herrn Vogten eingewandte Einreden alle in mero, planè incognito, facto beruhen; so erfordert zuförderist die rechtliche nothdurfft / daß all dise Einwendungen genau und pünctlich/ wohl gar durch eine endliche Zeugen-abhör / rechtlicher Ordnung gemäß/ examinirt/ und/ wann alles beysammen/ ein gerechtes decisum darüber ertheilt
werde. Warwider auch dises/ daß Frau 116
Vögtin Heydlauffin dises Lidlohns Quantitatem selbst determinirt / keine irr- oder hinderung zu geben vermag; Wohlbetrachtet/ daß diß orths nicht allein de Hæ- 117
redum; sondern auch der Heydlauffin gesampter Creditorum interesse & damno die frage ist; in quorum præjudicium daß kein Debitor, oder Debitrix, mit ihres vermögens/ auch eydlicher/ Verzaichnung/ vel Summarum à se debitarum determinatione, ichtwas gültiges und bündiges verfügen könne/ apertissimè sich ergibt/

ex dicta *Novella 48. cap. 1. §. 1.* verbis: Sed hæc quidem inter Hæredes, qui curiosi esse videntur in defuncti substantia, valere volumus: Non tamen hoc ratum esse & inter Creditores; eo quòd nostris decla- 118
ratum est Legibus, quæcunque quilibet pro se dixerit, aut scripserit, hæc nihil ei prodesse, neque creditoribus præjudicare; sed illis licentia sit omnia perscrutari, quô volunt, modô &c.

Warbey wir daß dises dermahlen nothwendig bewenden lassen müssen; und dahero fortschreitten

Ad

ad hanc

Tertiam Quæstionem:

119 Ob der Frauen Haydlauffin Erben ab intestato nicht ursach haben/ den quæstionirenden Codicill umbzustossen/ weilen Ihnen gar nichts in handen verbleibt/ oder ob die Falcidia, (die doch außtrückhlich darinnen verbotten) platz und ingress finde; da zumahlen es das starckhe ansehen haben will/ daß so wohl von der Testatrice, als ihrer Baaß/ in fraudem gehandlet/ damit weder der Herrschafft/ noch denen Erben etwas verbleiben möchte; auch die Beylag nur einen Tag vor ihrem Tod concipirt/ also/ daß nicht unzeittig zupræsumiren/ (angesehen auch die Unterschrifft in der letzteren Scheda zaigt/ daß nicht einmahl ihre aigene Hand darunter gezeichnet) daß Sie damahlen nicht mehr sanæ mentis gewesen sey/ folglich auch die gedächtnuß nicht mehr gehabt/ daß Sie ihre Baaß bereits in dem Codicill/ (in welchem zumahlen der Unterschied ihres Nahmens und Hand gantz deutlich zuersehen) mit einem guthen Vorauß/ aus eben solchen Ursachen/ als in diser letzteren Scheda bemerckht/ honorirt und bedacht hab?

120 Auf dise Quæstion was zu antworttten sey? erhellet hauptsächlich ex hucusque ad secundam Quæstionem deductis: Nemlich daß allerforderist diser Eventus abgewartet werden müsse/ ob die Frey-Herrl. Spechtische Herrschafft mit Rechtsgnüglicher Beweisung diser Quæstion aufkommen werde: Ob Frau Vögtin Heydlauffin/ post Annum 1689. ihre/ zwey Jahr zuvor/ vor Herrn Vogtē Steinmayer geleistete Caution/ mit erclärung ihres nochmahlig freywilligen Consensûs, de novo bestäthiget hab/ oder nicht? In betrachtung/ daß/ wann dises Rechtsgebührend probirt und erhärtet werden solte/ allem ansehen nach/ weder den legitimis Hæredibus, noch auch denen Legatariis Viel bevor bleiben dörfte.

122 Dafern aber die Herrschafft mit solcher beweisung nicht aufkommen könte/ so bleiben zwar förderist die/ im ersten Codicill specificè benannte/ dreyerley Legata ad pias causas in ihrem valôr; dergestaltten/ daß/ wann auch von den nächsten Verwandten die Erbschafft gleichwohl/ irgends cum beneficio Legis & Inventarii, angetretten werden solte; von disen dreyen Legatis jedoch/ ex hac duplici ratione, keine Quarta Falcidia deducirt werden könte; weil dieselbe 123
nicht allein die Frau Codicillantin außtrückhlich verbotten; idque Juribus congruenter,

juxta tx. disertum in *Novella 1. cap. 2. §. 2.* & ea, quæ disserit Dn. Lauterbach, in *colleg. π. tit. ad L. Falcid. §. 19.*

sondern auch in eodem novissimo Jure 124
(Contrà quàm olim de Jure Pandect. & Codicis obtinebat;

Jungat. *L. 1. §. 5. ff. ad L. Falcid. Lex 49.* 125
Cod. de episc. & cleric. Schilter. in *praxi for. exerc. 39. §. 132.*)

die legalis prohibitio hinzugekommen/ sic, ut de legatis Ecclesiæ, vel alii pio Corpori relictis hæc ipsa Quarta, regulariter, haud deduci possit.

Novella 131. cap. 9. cum seqq. Gailius, *lib. 2. observ. 119. num. 7.* Christinæus, *Dec. Belgic. vol. 4. Decis. 55. num. 1.* Carpzov. *J. F. part. 3. C. 1. D. 16.* Hahnius, ad *Wesemb. tit. ad L. Falcid. num. 8. verb. Videlicet.* Dn. Lauterbach, *d. l. §. 25.* Dn. Bardili, in *Diss. de legat. ad pias caus. §. 31.* Brunnemann. ad *d. l. 1. num. 3. ff. d. t.*

So viel aber das jenige/ was Sie Frau 126
Heydlauffin/ fürnemlich in ihrem letzteren Codicill/ der Annâ Rosinâ Steinmajerin verschafft/ da muß der von Ihr selbst gemachte Unterscheid zwischen dem auff Einhundert und Fünffzig Gulden/ angesetzten Lidlohn/ und den übrigen/ beraits oben evolvirten Legatis auch allhier widerhohlt werden/ daß nemlich/ so viel den Lidlohn betrifft/ allerförderist die/ sub finem der zwaitten Frag von uns angeführte Dubia, so/ wie es die rechtliche ordnung erfordert/ erläuttert/ und aus dem weeg geraumt werden müssen: Auff welchen erfolg/ pro 127
re nata, diser Post/ dem Gewissen und der heiligen Justiz gemäß/ zuerörtern seyn wird.

Die übrige/ Ihr Annâ Rosinâ auch ver- 128
ordnete zwey Legata aber seyn von keinem bestand/ und verbleiben den Erben totaliter in handen/ also/ daß Sie/ in so fern/ keiner Falcidiæ vonnöthen haben:

juxta ea, quæ suprà ad 2dam Quæstionem sollicitè deducta; aus welchen zumahlen auch dises erhellet/ daß/ so viel mehrbesagte dreyerley Legata ad pias causas concernirt/ wider beyderley Codicillos, ratione deren Form und rechtlicher Gültigkeit nichts in Rechten valables eingewandt werden könne: Auffer disem al/ 129
lein/ wann die Freyherrliche Spechtische Herrschafft/ mehrmahls widerholter massen/ ratione der Bürgschafft/ der Heydlauffin geminatum Consensum Rechtsgebührend hiernächst zu erweisen vermöchte; welchen falls in allweeg (so weit Herr

Vogt

Vogt Steinmayer Selbsten nicht solvendo ist) auch diſe Recess-Schuld / ſo wohl als all übrige Credita hæreditaria, was nemlich Frau Heydlauffin auch andern Creditoribus, in ihren lebzeitten / ſchuldig verbliben / auch vor denen Legatis ad pias causas abgeführt werden müſſen.

130 Wai bey wir noch diſes anzufügen nicht ermanglen ſollen / daß / wann die Hæredes ab intestato diſe Erbſchafft gar nicht / auch cum beneficio Legis & Inventarii, nicht antretten wollen; alßdann zwar die geſampte Heydlauffiſche Bona, tanquàm vacantia, der Freyherrl. Herrſchafft / als Domino territorii, heimb- und zufallen würden; von Derſelben aber doch (wann kein ſolche geminata Cautionis Confirmatio auff die ſeel. Heydlauffin beygebracht werden könte.) die geſampte Legata ad pias causas plenariè und gantz (Hôc ſemper ſuppoſitô, daß die ſamptliche Creditores hæreditarii ihre Satisfaction vorhero erhaltten.) abgeſtattet werden müſten;

per tx. in *L. 96. §. 1. de leg. 1. L. 14. de jure fiſci. L. 6. §. 3. ad Sctm. Silanian.* & ea, quæ poſt Fachinæum, Salicet. Baldum, Bocerum, & alios, firmat Dn. Lauterbach, in *Diſp. de teſtam. deſtit. §. 20. pag. 16. & 17.*

131 Dafern aber auch die Herrſchafft ſich dictum in Caſum, diſer Bonorum, tanquam vacantium, nicht annemmen wolt / ſo würde dieſelbe nicht können verwöhren / daß / ſolchen falls / des Herrn Biſchoffs Hochfürſtl. Gnaden die hände einſchlagen / und beſonders die Legata ad pias causas zu ihrem effect zubringen beſorgt ſeyen; Auſſer welchem fall wir ſonſten

auf diſe Vierte und letzte Quæſtion:

132 Ob / wegen diſer ad pias causas verſchaffter Legatorum, des Herrn Biſchoffs zu Coſtanz geiſtliche Jurisdiction ullo modo fundirt ſey / ſo / daß die Sache entweder ſo gleich dahin gehöre / oder irgends hiernächſt / wann vorhero ein Urtheil eröffnet ſeyn wird / an höchſt-ermeldt Seine Hochfürſtl. Gnaden / per Appellationem, devolvirt werden könne?

unſer rechliches deciſum in kürtze dahin
133 geben / daß / bey ſo / als gleichbalden gemeldt werden ſolle / beſchaffener ſache / die Jurisdictio eccleſiaſtica diß ohrts keinen
134 platz finde. In terris quidem Auguſtanæ confeſſioni addictis iſt an diſem aſſerto, daß dergleichen Legata ad pias causas, und was deren anhängig / ſo wohl ratione deren Execution und würckhlicher vollziehung / als auch / wa ſich derentwegen eine Adminiſtration befindt / regulariter, ad Judicum & Magiſtratuum ſecularium judiciariam cognitionem & deciſionem, juxta quotidianam obſervantiam, gehören;

ut imprimis videre eſt apud Carpzovium, *Jur. For. part. 3. Conſt. 4. Def. 33. num. 3.* in verbis: Quoties enim apud Judicem ſecularem eſt controverſia de legatis piis &c. Davidem Mevium, ad *Jus Lubec. part. 2. tit. 1. artic. 15. num. 16.* verbis: Sed hoc Hodiè non ſervatur ampliùs in terris Evangelicæ religioni addictis, ubi Magiſtratui ſeculari, etiam inferiori, hæc cognitio competit. Quibus tamen addenda, quæ de Stipendiis & fori Saxonici de his obſervantia nobis exhibet B. Cancellarius Fritſchius, in *tract. de ſtipend. cap. 12. num. 27.*

So viel aber das Jus Commune betrifft / 135
tàm Romanum, quàm Canonicum, ſo finden wir / daß faſt alle Rechtslehrere / und beſonders auch die / ſo der Römiſch-Catholiſchen Kirche anhangen / in diſem einträchtig / daß dergleichen Controverſiæ und Strittigkeiten / welche ſuper Legatorum ad pias causas tùm Validitate, tùm Executione, tùm Adminiſtratione, hujusdemque annuatim præſtandis Rationibus, und was deſſen mehr ſeyn mag / ad Causas mixtas, ſeu mixti fori gehörig ſeyen / alſo / daß über ſelbige ſo wohl die Geiſt- als Weltliche Richtere / und diſe hinwider ſo wohl / als jene / die Gerichtliche Erkantnus und Deciſion / und alſo mit einem wort die Jurisdiction haben:

Quam in rem à DDbus communiter ad- 136
ducitur *Lex 5. §. 1.* in verbis: Quamvis enim ſtricto Jure nullâ teneantur actione Hæredes ad monumentum faciendum; tamen Principali, vel Pontificali autoritate compelluntur ad obſequium ſupremæ voluntatis. *ff. de hæred. petit.* itemque *Novella 131. cap. 10.* ubi ità ipſe Juſtinianus conſtituit: Si quis ædificationem venerabilis oratorii, aut Xenodochii, aut Prochii, aut Orphanotrophii, aut alteriùs reverendæ Domûs, in noviſſimâ voluntate fieri diſpoſuerit, oratorium intra quinque annos compleri jubemus Providentiâ locorum Epiſcopi, & NB civilis Judicis. Addat. omninò *Lex 3.* ibi: Conſules, vocatis his, à quibus vobis alimenta deberi ex cauſa fideicommiſſi conſtiterit, quis & à quibus percipiatis, decernent. *ff. de alim. & cibar. leg.* Canoniſtæ communiter, ad *Cap. Relatum. X. de teſtam.*

Ex quo ita Bartolus: Quæro, ait, co- 137
ram quibus Judicibus hoc petatur? Reſpondeo, ſi quidem alimenta relicta ſunt non ob piam cauſam, uti Uxori ſuæ; & non pauperi; & tunc Judices ſeculares habent facere hoc; hîc & in Specul. de *inſtrumentor. edit. §. Nunc verò aliqua. vers. Sed numquid Judex.* Si verò alimenta ſunt relicta

licta Pauperibus, tunc non solùm Judex laicus; sed & Episcopus potest cognoscere; ut *Capit. Significantibus. X. de offic. deleg.* Et sic NB Judex laicus exequitur legata ad pias causas; ut hîc; & *L. Liberto. §. Largiùs. de ann. legat.* Facit *L. Hæreditas. §. fin. de hæred. petit.*

ad *L. Solent. n. 13. ff. de alim. & cib. leg.*

Quibus gemina tradit Alexander Tartagnus, *lib. 2. consil. 170. num. 1.* ubi pariter dicit, quòd causa legati relicti ad pias causas potest tractari tàm coram Judice ecclesiastico, quàm laico; ut est tx. & ibi notat Glossa, maximè Baldus & DDres, in *L. Hæreditas. §. Si defunctus. ff. de hær. pet. Cap. Relat.* & ibi Gl. & DDres. *de test.* junctâ *L. Solent.* & ibi notat Bart. *de alim. & cib. leg.* & notat Joh. Andreas, & alii, in *Cap. Johannes.* & in *Cap. Si hæredes. de testam.* & Archi-Diaconus. *Il. Q. 1. in Cap. Sylvester.* & notant DDres, in *Capit. Significantibus. de offic. deleg.* 138

Eandemque doctrinam, quòd Executio piorum legatorum sit mixti fori, & dehinc ad utrumque Judicem spectet, ecclesiasticum & secularem, propugnat etiam Johann-Petrus Fontanella, in *Decisionib. Cathalon. Decis. 288. & 289.* Antunez Portugal, de *donation. reg. lib. 2. cap. 31. num. 57. & seqq.* Andreas Tiraquellus, de *privileg. pia causæ, privil. 149.* ubi Omnes fateri scribit, quòd Legata ad pias causas relicta sint mixti fori; collaudato præprimis Andrea Barbatia, *consil. 42. col. antepenult. vers. Capio nunc secundam dubitationem. & seq. usque ad fin. lib. 4.* Doctor Marta, *tract. de jurisd. part. 2. cap. 15. num. 14.* post plures, Diana, *part. 7. tract. 6. resol. 32.* late Fagundez, de *instit. & contractib. lib. 6. cap. 4. per tot.* ubi dicit, legata piis causis relicta adeò mixti fori esse, ut ne tunc quidem, si talia legata ab ecclesiasticis personis relicta, & Hæredes, qui illa solvere recusant, seculares personæ sint, diversum dicendum sit. Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Legatum. num. 11.* Addatur omninò B. Lauterbachius, in *commentat. de executorib. ultimar. volunt. pag. 73. num. 158.* 139 140

Præsuppositò verò hôc communissimô omnium DDrum conclusô ergibt sichs von selbsten / daß es in der litigirenden Partheyen Willkuhr stehe / vor welcherley Obrigkeit / vor der Geist- oder weltlichen Sie solcherley Strittigkeiten anhängig machen wollen: 141

De quo optimè Molina: Juxta dispositionem, inquit, Juris Communis, tàm ad Episcopos, eorumque vicarios, quàm ad seculares Principes, Judicesque ab eis destinatos, spectat Cura & Compulsio, ut defunctorum voluntates executioni mandentur, rationem ab Hæredibus, aliisque Executoribus testamentorum exigendo, &, si opus fuerit, illos ab administratione removendo, ac pœnis competentibus puniendo. Et quidem quòd ad Episcopos, eorumque Vicarios, præsertim quando dispositiones sunt ad pias causas, id pertineat, manifestum est ex *Cap. 3. Cap. Si hæredes. Cap. Tua nobis. de testam.* & Concil. Tridentini *sess. 8. cap. 8. de reform.* Quòd verò ad Judices quoque seculares spectet cura & compulsio, ut ultimæ defunctorum Voluntates executioni mandentur, etiam quando dispositiones sunt ad pias causas, constat ex *Authent. de Eccles. §. Si quis ædificationem.* & ex *L. Hæreditas. ff. de petit. hæred.* quibus in Juribus ea cura promiscuè judicibus secularibus & ecclesiasticis conceditur: Quô fit, ut hæc res mixti sit Fori, sitque proindè locus Præventioni, ità, ut ad eum Judicem causæ cognitio pertineat, qui priùs eâ de re cognoscere inceperit. Consentiunt Gregorius Lopez, Panormitanus, Covarruvias, & alii. 142

Hucusque Molina, de *1. & 7. tract. 2. Disp. 250. num. 1.* Cujus traditioni suum etiam suffragium adjicit noster Dn. Lauterbach, de *executorib. ultimar. volunt. pag. 74. num. 159.* ubi plures collaudat.

Wohlerwogen nun / in proposito nicht allein der Freyherrliche Spechtische Vogt Johann Adam Steinmayer; sondern auch der Hoch-Gräfliche Rechenbergl. Ober-Vogt Benedict Jehlin / diser gantzen Sach obrigkeitliche Decision mehr hochwohlgedachter Freyherrlicher Spechtischer Herrschafft / mittelst eingereichter schrifftlicher Implorationen / plenariè übergeben / so können wir forderist dises nicht absehen / wie Einer von beyden Theilen / re non amplius integrâ, dise Sache / so gleich in prima instantia, des Herrn Bischoffs zu Costantz Hoch-Fürstl. Gnaden ecclesiasticæ jurisdictioni unterworffen / und die Freyherrl. Spechtische Jurisdiction hindansetzen können; sondern wir hatten auch beständig darvor / daß / wann des Herrn Spechten / Hochfreyhl. Gnaden die Untersuchung und Decision diser gantzen / noch mit vielen difficultäten behängten / Sache / der heilsamen rechtlichen Verordnung gemäß / ergehen lassen werden / alßdann auch von Dero / auff einhohlenden rath unpartheyischer Rechtsgelehrten / publicirenden Sentenz an Seine Hoch-Fürstl. und Bischöffliche Gnaden auch nicht einmahl werde appellirt werden können; 143 144

juxta ea, quæ in terminis determinant Innocentius, ad *Capi Si duobus. X. de appellat.* Bartolus, ad *L. 1. §. Si quis appellatione. ff. de appell.* & ad *Cap. Sollicite. X. de majorit. & obedient.* Cornelius Bredero-

dius, in *tract. de appellation. part. 1. tit. 15. lit. E. pag. nobis. 140.* ubi scribit, à Judice ecclesiastico non esse appellandum ad Judicem secularem; nec è contra. &c.

145 In dem übrigen sollen wir / coronidis loco, ungemeldet nicht lassen / daß zwar die Freyherrliche Spechtische Herrschafft über disen Quæstionibus: Ob die von der Frau Heidlauffin vorhandene Codicilli gülttig oder nicht? Ingleichem ob die / in dem letztern Codicill / der Annâ Rosinâ Steinmajerin (Ausserhalb des Lidlohns) verschaffte Legata Rechtsbeständig / oder nichtig seyen? So dann auch über disem: Ob der für Sie verordnete Lidlohn / ungehindert Herrn Vogts Steinmajers darwider eingewandter vieler Exceptionen / abzufolgen / oder nicht? wohl cognoscie-
146 ren und urtheilen können. So viel aber im gegentheil dise Frage antrifft: Ob die von der Frau Heidlauffin / Ao. 1687. für Herrn Vogten Steinmajer gelaistete Caution von solchem bestand und gülttig sey / daß auch die Legata ad pias causas, so lang und viel / biß die Herrschafft umb ihre gantze Forderung vergnügt / zurückh stehen müssen? da können wir nicht absehen / wie Seine Gnaden der Herr von Specht / in so fern / als Selbst Creditor und Prætendent / zugleich auch partes Judicis vertretten könne; sondern wir halten vielmehr für unvermeidlich / daß auff einige unpartheyische der Rechten verständige / und tapffere Personen / mit allerseittigem belieben / zu- 147
compromittiren / welche / wann man vorhero / durch einen wohlgeübten Kayserl. Notarium, in præsentia zweyer verständiger Zeugen / alles / was man / qua Facti, zu untersuchen noch nöthig hat / nach Verordnung der Rechten / so weit möglich erlernen / und fürnemlich auch die zur Erbschafft gehörige Immobilia & Mobilia Bona, per peritos & juratos rerum æstimatores (congruenter *Legi 6. §. 1. Cod. de sec. nupt.*) gewissenhafft und treulich angeschlagen seyn werden / ihren rechtlichen Entscheid auch hierüber ertheilen / damit ja niemand an seinem Rechten verkürtzt werden möge. Dises ist es / was wir von dieser Sache denen Rechten durchgehends gemäß zuseyn erachten / salvo quovis rectiori aliorum judicio. Actum in Collegio nostro, d. 9. Junii, Anno 1711.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM SECUNDUM.

SUMMARIA.

DE Testamento à Comite Palatino confirmato.

Præmittuntur Tres Quæstiones *hic resolvendæ. num. 2. 3. & 4.*

Evolvitur Prima Quæstio: An Testamentum coram solo Comite Palatino Cæsareo, *citra adhibitionem Testium, vel aliarum Solennitatum*, ordinatum pro valido *habendum*? *num. 5. usque ad num. 25.*

Non creditur *facilè* Comiti Palatino, *asserenti*, se hanc *vel* illam à Principe potestatem *habere*, nisi *id ipsum*, per literam Diplomatis expressam, demonstret. *num. 7. & 8.*

Facultas confirmandi Testamenta, Pacta dotalia, Unioris prolium, & *quantascunque* Donationes, *aliosque* voluntariæ Jurisdictionis Actus, *regulariter*, cuilibet Comiti Palatino *concedi solet. num. 9.*

Quicquid ejusmodi Comes, ex delegatione Summi Principis, *facit*, *illud* ab hoc ipso factum *esse censetur. num. 10. juncto num. 12. & seq.*

Dantur Comites Palatini, *qui non solùm* à Cæsare; *sed &* à Pontifice *suam potestatem & privilegium habent. d. num. 10.*

Testamentum Principi, Comiti, *vel alii* Imp. Statui, *etiam absque ulla vel testium, vel alterius cujuslibet testamentariæ Solennitatis interventu oblatum, non minùs* validum *est, quàm coram VII. Testibus ordinatum. num. 11.*

Idem *etiam* de Testamento coram solo Comite Palatino *vel* ordinato, *vel ab illo* confirmato *dicendum num 12.*

Comitibus Palatinis *sæpè datur* facultas concedendi *id, quod* ad Regalia, *& quidem* majora, *spectat. num. 13.*

Etiam

Etiam soli Judici, *præprimis* in ipso Judicii loco, insinuatum Testamentum, *jure Communi*, *pro* valido *habetur*. *num.* 14. *& seq.*

Acta *solius* Judicis conscientiam *&* præsentiam *requirunt*; non *etiam* Scabinorum, *vel cujusvis* alterius. *num.* 15.

Donatio, *summam* 500. *Solidorum excedens*, *licet* apud solum Civitatis Defensorem, *vel* Provinciæ Moderatorem *publicata fuerit*, *tamen* Actis insinuata *rectè dicitur*. *num.* 16.

In jure insolens haud *est*, *ut* saltem Unius, *maximè fidem publicam merentis*, auctoritas *alicui* actui valorem *conciliet*. *num.* 17.

Etiam Sereniss. Saxoniæ Elector Legem 19. Cod. de testam. *non alio sensu*, *quàm quòd* solius Judicis præsentia *ad Testamenti judicialis ordinationem sufficiens sit*, exaudiendam *esse existimat*. *num.* 18.

Adducuntur hanc in rem aliquot conformia Responsa *&* Præjudicia Dnn. Jenensium *&* Lipsiensium. *num.* 19. *& seqq.*

In quibusdam locis Testamenta *etiam* soli Procuratori specialiter ad hoc constituto (dem Testaments-Herrn/ *sive* Testaments-Secretario *exindè dicto.*) exhiberi *sufficit*; *modò illa à Testatore exarata vel subscripta sint*. *num.* 21.

Talis Consuetudo *obtinet* in Civitate Brunsuicensi. *num.* 22.

Illatio *ex hucusque deductis Juribus* ad validitatem Testamenti soli Comiti Palatino oblati. *num.* 24.

Omnes Testamentariæ Solennitates *sunt* juris *merè* positivi. *num.* 25.

Principem *alicui* Privilegium sine omni *omninò* Solennitate testandi *concedere posse*, *dummodò* Solennitas probatoria *non intermittatur*, *indubium est*. *num.* 25.

Recensetur tale Privilegium ab Imp. Rudolpho II. *olim concessum*. *ibid.*

Hinc pariter pro Validitate Testamenti Comiti Palatino oblati *concluditur*. *ibid.*

Enucleatur Secunda Quæstio: Utrum Testamentum, *de quo quæritur*, *ex eo, quòd pro ejusdem confirmatione requisitum Dn.* Comes Palatinus *illud* suo privato saltem Sigillo subsignaverit, pro nullo *habendum sit*? *num.* 26. *usque ad num.* 35.

Instrumentum à Notario confectum *à multis non aliter habetur* pro publico, *quàm si etiam* Sigillo Notariatûs signatum *fuerit*. *num.* 26.

Omissio Formæ *in conficiendo Instrumento*, *publico necessariæ* in qualibet, *quantumvis* minima, parte totum *vitiat* Instrumentum. *num.* 26.

Adducuntur plures Authores Signi Notariatûs usum *etiam in talibus* Instrumentis, *quæ* super Testamentis, *& præcipuè* nuncupativis *conficiuntur*, præcisè necessarium *existimantes*. *num.* 28.

Appensio Notariatûs Sigilli, *ex sententia communi*, non *est* præcisæ necessitatis, *neque ejusdem* omissio *Instrumentum annullat*. *num.* 29.

Nisi aliud per Consuetudinem *sit introductum*. *num.* 30.

Cuilibet Notario, *à Comite Palatino*, *vel ab ipsomet Imperatore*, peculiare Notariatûs Signum *concedi solet*, *quod ab ipso deindè* mutari *nequit*. *num.* 31.

Comiti Palatino liberum *relinquitur*, *num* ordinario suæ familiæ, *an verò* peculiari *sibi ipsi privatim formando* Sigillo, in perpetuum, *vel* ad tempus *saltem*, uti *velit*? *num.* 32.

Quod alicujus potestati *permittitur*, *id non subjicitur* Juris necessitati. *num.* 33.

Testamentum à Comite Palatino subscriptum *ac confirmatum non minùs validum est*, *ac* apud Acta Judicis *solennissimè confectum*. *num.* 34.

Resolvitur Tertia Quæstio: An ejusmodi *à solo Comite Palatino confirmatum* Testamentum *etiam* in Lib. Imper. Civitate Suevo-Hallensi, *hos non obstante quòd illà* peculiaribus testandi formis ac Juribus *gaudeat*, *tamen validum sit*? *num.* 35. *usque ad finem.*

Statuta *in loco Statuentium* Jus civile *constituunt*, præ Jure communi, *ibidem præcisè* observandum. *num.* 38. *& seq.*

Licet Statuto *certa* testandi Forma *introducatur*; *non tamen propterea* aliæ Formæ Juris Civilis *sublata censentur. num.* 41.

Quicquid in Statuto non specificè expressum, *illud* Juris Communis dispositioni *relictum intelligi debet. num.* 42.

Jura Statutaria *semper ità sunt explicanda, ut, quantum possibile,* Jus Commune, *per illa,* non lædatur; *sed potiùs illa* ad terminos Juris Civilis *reducantur, &* ex illo restringantur *ac* suppleantur. *num.* 43. *& seq.*

In dubio Statuta à Juris Communis *sanctione* haud exorbitare *præsumi debent. num.* 45. *junctò num.* 47.

In Statuto non expressa *habentur pro omissis. num.* 46.

I. N. D. N. ℑ. C.

1 NAchdeme Wir endsbenañte freundlich ersucht worden/ über weyl. Tit. Frauen Catharinâ Elisabethâ Wiblin/ gebohrner von Berckh/ am 29. Junii, Anno 1709. aufgerichtetes Testament/ und besonders über dise Fragen:

I.

2 Ob/ wellen dasselbe vor einem Comite Palatino Cæsareo, ohne einiges Zeugen beyseyn/ wie auch ohne adhibirung anderer testamentarischer Solennitäten/ aufgerichtet worden/ dasselbe jedennoch vor gülttig zuhaltten?

II.

3 Ob solches nicht ex hac Ratione, weil der Comes Palatinus, so dasselbe becräfftiget/ sein Palatinat Signet nicht aufgetruckht; sondern allein sein privatum Sigillum, vor null und nichtig zudeclariren?

III.

4 Ob in des Heyl. R. Reichs Frey Wohllöblicher Statt Hall/ welche ihre besondere Statutaria Jura & Privilegia in condendis Testamentis hat/ ein dergleichen Testament jedennoch für gülttig zuhaltten sey?

unsere rechtliche gedanckhen nur decisivè zu communiciren/ sprechen wir zu allhiesiger Juristen-Facultät verordnete Decanus und andere Doctores, nach reiffer der Sache überlegung/ vor Recht; und zwar

5 allerforderist ad Primam Quæstionem, daß/ obgleich die wohlseelige Frau Wibelin dises ihr Testament vor einem Cæsareo Comite Palatino, allein auffgerichtet/ und dabey weder einigen Zeugen adhibirt/ noch andere rechtliche Solennia observirt; dasselbe jedennoch für cräfftig und gülttig zu-

6 haltten sey/ wohlbetrachtet in des hierunter erbettenen Herrn Comitis Palatini, Christoph David Stellwagen/ Geheimen zu Hall/ Comitivæ Diplomate dise Macht und Gewaltt/ daß Er/ unter andern actibus voluntariæ jurisdictionis, auch Testamenta auffzurichten/ zuauthorisiren und zubestättigen macht haben solle/ nominatim enthaltten; in massen der passus hoc punctum concernens von Ihme Herrn Geheimen und Cæsareo Palatino, auffbegehren/ gern und williglich vorgelegt worden; conformiter illis, quæ in terminis annotat Theodorus Höpingk, in *tract. de insignib. cap.* 8. §. 1. *membro* 4. *num.* 81. ubi dicit: Non creditur facilè Comiti Palatino, asserenti, se hanc vel illam à Principe potestatem habere, nisi id ipsum probet; ut ex Curtio seniore, *consil.* 17. *num.* 9. *vers. Circa quintam.* Rolando à Valle, *consil.* 89. *num.* 24. & aliis refert Fulvius Pacianus, de *probat. lib.* 2. *cap.* 36. *num.* 7. *&* 8. & quidem Privilegii istius tenorem expressè hoc sonare docet. *Cap. Porrò.* 7. *X. de privileg.* Plura ibi videantur. Allermassen nun dise 9 facultas und macht Testamenta, so von einer testirenden Person einem Comiti Palatino vorgelegt werden/ zuconfirmiren/ so wohl/ als die befugsame/ auch andere wichtige Actus voluntariæ jurisdictionis validissimè zuerrichten/ Pacta dotalia, Unionis Prolium, quantumcunque excessiva Donationes, & sic deinceps zuconfirmiren/ regulariter, fast allen Comitibus Palatinis, eingeraumt zuwerden pflegt/

notante Georgio Mundio à Rodach, in *peculiari tract. de Comitib. Palatin. cap.* 3. *num.* 324. *& seqq.* post Johannem Christianum Viliz. Johann Ludovicus Diethertus, in *additionib. ad Besoldi Thesaur. pract. vocab.* Pfaltz-Grafen.

und was Sie hierinnfalls verhandlen 10 und thun/ alles ex sacratissimæ Cæsareæ Majestatis clementissima & perpetua Delegatione, und in allerhöchstem Nahmen Sr. R. Kayſ. Mayestät Selbsten verhandlet wird; perillustris Dn. Baro de Lyncker, *Responso* 41. *num.* 13. verbis: Ut nempe Comiti-

mitivâ sit facultas quædam Actus nonnullos, qui antehàc in Cæsaris Palatio fiebant, ex delegatione Cæsaris; sed nunc extra Palatium & extra Comitatum Cæsaris exercendi. & *num. sq. 19.* ibi: weil daſſelbige nicht aus ihrer Macht; ſondern ex Cæsarea poteſtate geſchichet. Regnerus Sixtinus, in *tract. de regalib. lib. 1. cap. 4. n. 105.* verbis: Et sunt ex iis, (puta Comitibus Palatinis) qui non solùm à Cæsare; sed & à Pontifice suam poteſtatem & privilegium habent; perindeque est, acsi ab utroque factum esset, quod hujusmodi Comites faciunt, sive illud ad Regalia, sive alia spectet &c.

11 also waltet bey uns nicht der wenigſte zweifel / daß Sie auch Teſtamenta und andere letzte Willen auffzurichten / zubeſtätigen und autoriſiren gut fug und macht haben / dergeſtalten / daß / gleichwie ein Teſtamentum ipſi Principi, Comiti, vel alii Imperii Statui oblatum, absque ulla vel Teſtium, vel alterius cujuslibet teſtamentariæ Solennitatis interventu, ſo beſtändig und cräfftig iſt / als wann daſſelbe vor ſiben und mehr / ſpecialiter hierzu erbettenen / zeugen auffgerichtet worden wäre;

juxta tx. in *L. 19.* ubi vulgò DDres. *Cod. de teſtam.* Petrus Peckius, de *teſtam. conjug. lib. 3. cap. 24. num. 2.* Fridericus Pruckmannus, ad *§. Soluta poteſtas. cap. 3. num. 84.* Chriſtophorus Beſoldus, in *Theſaur. pract. vocab.* Teſtament.

12 also auch ein dergleichen coram Comite Palatino vel ordinatum, vel ab illo confirmatum ſupremum elogium, licet nullus omninò Teſtis adfuerit, omnesque reliquæ in ſolennis Teſtamenti ordinatione alioquin neceſſariæ ſolennitates omiſſæ fuerint, vor gültig und cräfftig zuhalten ſey.

ut in terminis definit laudatus Mundius, *dicto cap. 3. num. 324.* ibi: Teſtamentorum favor ut maximus, & favorabilior, quàm causa Liberorum; Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 3. tit. 20. Def. 1. num. 10.* ità Imperator prudentiſſimè concedit Palatinis Beneficium eadem confirmandi, quæ proindè ab ipſis ſubſcripta & confirmata, quamvis Teſtibus & omni ſolennitate careant, non ſecùs, acſi judicialiter & apud Acta eſſent facta, valere & obtinere, executionique mandari debent: quemadmodùm & Donationes, cujuscunque vel magni, vel mediocris valoris, ipſis inſinuatæ, acſi coram competente Magiſtratu factæ, & eidem inſinuatæ, robur & firmitatem ſuam habent perpetuam: Valentque ſic confirmata Teſtamenta & Donationes non ſecùs, acſi ipſe Imperator confirmâſſet & approbaſſet. Quicquid enim fit ex Conceſſione vel delegatione ſupremi Principis, ab Ipſomet factum eſſe cenſetur. *Capit. De his, quæ autorit. de prabend. in 6. Cap. Cùm aliquibus, de reſcript. in 6. L. 2. §. Si quid ex his. Cod. de jure veteri enucl.* Sixtinus, de *regal. lib. 1. cap. 4. num. 104. & ſqq.*

Quibus gemina nobis exhibet Theodorus Höpingkius, in *tract. de inſignib. cap. 8. §. 1. membro 4. num. 77.* ubi ità: Palatinis, inquit, ſæpè dari facultatem concedendi id, quod ad Regalia, & quidem majora, ſpectat, ex illis, quæ Sixtinus, de *regal. lib. 2. cap. 17. num. 17.* & Matthias Stephani, de *jurisdict. lib. 2. part. 1. cap. 6. membro 1.* Kirchner, *lib. 1. de offic. & dignit. Cancellar. cap. 6. num. 78. 79. & 80.* pertractârunt, plenè conſtare poteſt: Nec aliter, quàm ſi ab ipſo Principe conceſſum fuerit, habeatur, ſecundum Regulam Juris, quâ illud, quod ex conceſſione, vel delegatione Superioris fit, ab ipſo factum eſſe cenſeatur. Thomas Lanſius, in *Diſſert. de academ. lit. N. pag. 95.* Dn. Ericus Mauritius, *conſil. Tubing. 8. num. 19. pag. 228.* ibi: Und ſeyn dergleichen Reſtitutiones à Comitibus Palatinis factæ eben ſo cräfftig / als wann Sie von Ihro Kayſerl. Mayeſtät Selbſten geſchehen; cùm vice ac nomine Imperatoris officio ſuo fungantur, & quicquid ex delegatione vel conceſſione ſupremi Principis fit, ab Ipſo factum eſſe cenſeatur. 13

Hôc ampliùs ſi etiam ſoli Judici, præprimis in ipſo Judicii Loco, inſinuatum Teſtamentum, inſpectâ Juris Communis veritate, pro valido habetur; ut intrepidè definiunt Bened. Carpzovius, *J. F. part. 3. C. 3. D. 15.* & in *Reſpp. electoral. lib. 6. Reſp. 12. num. 12. & ſeqq.* Richter, *Deciſ. 30. num. 28.* Dn. Lauterbach, de *teſtam. judiciali, §. 16.* Dn. Mencke, in *Juris controverſi theoret. practici decade 5. controv. 5. pag. 859.* Johannes Struckius, *cons. 10. n. 4.* 14

eo quòd celeberrima conſtitutio Principum in *L. 19. Cod. de teſtam.* ad hoc, ut hujusmodi Teſtamentum ſubſiſtat, nihil aliud requirat, quàm ut Voluntas Actis cujuscunq; Judicis publicetur; nullâ vel Actuarii, vel Scabinorum mentione injectâ: Et Acta ſolius Judicis præſentiam & conſcientiam requirant; non etiam Scabinorum, vel cujusquam alterius. D. Lauterbach, *d. l.* Et quemadmodum etiam Donatio inter vivos, 500. ſolidorum Summam excedens, Acta quidem publica ſimiliter efflagitat; veruntamen illa etiam apud ſolum cujuscunque Civitatis Defenſorem, vel cujuslibet provinciæ Moderatorem, publicata ſubſiſtit; 15

ut expreſsè reſcribit Imperator Leo, in *L. 30. Cod. de donat.* 16

neque etiam aliàs in noſtris LLb. inſolens eſt, ut ſaltem Unius, maximè fidem 17

publicam merentis, autoritas actui valorem conciliet;

arg. *L. 5. Cod. de exactor. tributor.*

18 & dehinc illam ipsam *L. 19. Cod. de testam.* non alio sensu, quàm quòd solius Judicis præsentia ad judicialis testamenti ordinationem sufficiens sit, etiam ipse Serenissimus Saxoniæ Elector exaudiendam existimavit, in *novissimis Decis. 45.* verbis: Was aber die / vor unserer Decision/dem Richter allein übergebene / und zu den Acten gebrachte Testamente betrifft / die verbleiben / wann sonst kein mangel sich darbey findet / zu verhütung allerhand inconvenienzien / und aus andern ursachen / nicht unbillich bey Kräfften.

19 Quibus etiam conformiter tùm Dnni Jcti Jenenses apud Richter. *c. l.* in verbis: Es ist die Gerichtliche Ubergab / unangesehen zur Zeit derselben auffrichtung / bey dem Ampts-Befehlhaber / von Schöpfen niemand zu gegen gewesen / der Solennien und Substantialien halber / zu Recht gnugsamb beständig: tùm & Domini Scabini Lipsienses responderunt, recitante Carpzovio, *d. parte 3. C. 3. D. 15. in fin.* ibi: Und möchte daher / daß der Schösser damahls allein gewesen / und keine Gerichts-Personen mehr bey sich gehabt / nicht gefochten / noch hinterzogen werden. & in *Respp. electoral. lib. 6. Resp.* ubi etiam in Supremo Appellationum Judicio ità pronunciatum addit.

20 Quibus aliud his geminum Facultatis Juridicæ Lipsiensis responsum de Anno demùm 1702. refert Dn. Mencke, *dicta decade 5. controv. 3.*

21 Imò cùm etiam Statuta Locorum eousque procedant, ut suprema elogia plenam & justam formam habere dicantur, si modò à Testatore, vel Testatrice, exarata aut subscripta tradantur Procuratori specialiter
22 ad hoc constituto; (Quem vulgò vocant den Testaments-Herrn oder Testaments-Secretarium.)

23 Qualem immemorialem Brunsuicensis Civitatis Consuetudinem recenset Johannes Stuckius, *consil. 10. num. 4.*

24 Quidni etiam coram solo Comite Palatino, pro quo gravissima præsumptio militat, quòd ipsius solertiam, probitatem, scientiam, & circa Cæsareas jussiones fidem, ex antegressis multis rerum argumentis, Summum Cæsaris Palatium perspectissimam habeat, sine suspicione ordinatum Testamentum, ex eodem, quod superiùs, laudavimus, principio, consimiliter validum pronunciemus?

25 Et cùm haud dubiè omnes testamentariæ Solennitates sint Juris positivi, & propterea Princeps, quamcunque lubuerit, testandi Formam præscribere valeat, modò certam Testatoris Voluntatem habeamus, sic, ut etiam Privilegium Testamentum sine ullo Teste, sine Principis, Judicis, vel cujuspiam alterius personæ interventu, privatim condendi concedere valeat, dummodò in illius confectione Solennitas Probatoria & quæ ex Gentium Jure descendit, non intermittatur, & propterea illud, vi solius Testatoris Subscriptionis & Sigilli, quô utitur, impressionis, subsistat & valeat; Cujusmodi Privilegium ab Imperatore Rudolpho II. concessum recenset Christophorus Besoldus,

in *Thesauro suo pract. vocab.* Testament. ubi pluribus hæc exequitur:

Quare non dubitandum, quin & talia elogia coram Comite Palatino solo confecta, vel ab illo confirmata, modis omnibus valeant, & dehinc quoque præsens, de quo quæritur, Testamentum pro firmo & valido haberi debeat.

Bey der Zwaitten Quæstion hat es 26
mehrere dubia, dieweilen bekannt / quòd, si etiam Instrumentum à Notario confectum non publico Notariatûs Sigillo signatum fuerit, id, ex plurium Doctorum autoritate, non valeat in vim publici Instrumenti;

per *Constit. Imper. Politic. de Anno 1512.* ubi utique appositio publici Notariatûs Signeti pro forma & solennitate publici Instrumenti requiritur; cujus Formæ omissio in qualibet, quantumvis minima, particula totum vitiat Instrumentum;

ut in puncto definit Benedictus Carpzovius, *Resp. Electoral. lib. 3. Resp. 85. per tot.*

Et cùm Signetum Notariatûs in testi- 27
monium hujus publici Officii, sub jurejurando Notario concrediti, hôc ipso fine apponi debeat, ut Instrumenta à Notario confecta isto publico Notariatûs Signeto autorisentur, hunc effectum procul dubio privato Sigillo attribui non posse statuminat per *L. 14. §. 2. Cod. de assessorib. & domestic.* laudatus Carpzovius,

sit. loc. ubi etiam notabile hanc in rem Præjudicium Dnn. Scabinorum Lipsiensium exhibet.

Eandemque doctrinam & decisionem in specie etiam talibus Instrumentis, quæ super Testamentis, & quidem præcipuè nuncupativis, conficiuntur, accommodat Vasquius, de *success. creat. lib. 2. §. 14. n 37. & §. 15. num. 117. nec* non *§. 20. num. 191. vers. Tricesimò quartò.* Johannes Dauthius, in *apostilla marginali ad n. 404. n. 419. de testam. ordin.* Caspar Manzius, in *commentar. regulari, ad §. fin. num. 17.* verbis: Si Testamentum nuncupativum in scripturam sit redactum, necesse est, Notarii Signum apponi, & Nomen ejus subscribi. *Inst. de testam. ordin.* Johannes Philippus Corneus, *vol. 3. consil.*

consil. 226. num. 5. Fridericus Pruckmannus, *vol. 1. consil. 12. num. 91.* ubi valdè signanter: Illud, inquit, principalius in Testamentis Requisitum est, ut Notarius, quoties ut Notarius horum confectioni adhibetur, signum NB Notariatûs sui in fine apponat. Alioquin enim Testamentum planè concidit, nec ut Codicillus, nec ut Donatio mortis causa, nec ut Fideicommissum valebit. Addantur, quæ tradit Bartolus, in *proœm. Digestor. in princip. num. 6.* Baldus, ad *L. Si quis ex argent. §. Si initium. n. 32. ff. de adend.* ubi hanc communissimam testatur sententiam. Anton. Sola, ad *Constit. Saband. antiq. Rubr. de oppositi. contra formulas extens. instrumenti. Glossa 2. num. 12.* Bartholomæus Bertazzolius, *tract. de clausul. in proœm. num. 13.* Anton. Tessara, de *errorib. Notar. cap. 34. num. 1.* Hieron. Cævallos, in *tract. de commun. opin. contra commun. Opin. 32.* Aymo Cravetta, *consil. 72. num. 4.* Hermannus Vultejus, in *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 15. n. 220.* Daniel Moller, *semestr. lib. 4. cap. 15. num. 3.* Didacus Covarruvias, *practicar. resoll. tomo 2. cap. 20. num. 5.* Johannes Cephalus, *consil. 509. num. 24.*

29 Ungehindert aber dessen seyn wir diser einmüthigen rechtlichen meynung / daß der in diser zweitten Quæstion bemerckhte Defect, daß nemlich Herr Stellwag nicht sein Palatinat-Signet; sondern nur sein privatum seu familiare sigillum an das Testament quæstionis gehängt / keinen abbruch demselben zugebähren vermöge / nicht so wohl der ursach / weil viel tapfere Doctores auch von denen Notariis und ihren Instrumentis die widrige meinung hegen / quòd nimirum appensio publici Notariatûs Sigilli non sit præcisæ necessitatis, neque ejus Omissio Instrumentum annullet;

quam, tanquam communem, sententiam propugnat Michael Grassus, in *recept. sentent. lib. 2. cap. 18. Q. 3.* Villalobos, in *commun. conclus. lit. S. vocab. Signum. num. 5.* Farinacius, *Decis. 368. num. 4.* Tuschus, *practic. concl. lit. S. conclus. 242. num. 1.* Natta, *consil. 46. num. 1.* Mascardus, de *probat. concl. 1243. num. 24.* ubi publici Sigilli impressionem tantùm levem appellat Solennitatem:

30 Nisi de Consuetudine Necessitas illud Instrumentis apponendi sit introducta:

Mascardus, *c. l.* Wamesius, *cent. 1. consil. 64. num. 3. & 4.* Tuschus, *d. conclus. 242. num. 1. & seq.* Theodorus Höpingk. de *jure sigillor. cap. ult. §. 3. num. 44. pag. nobis, 494. junctis ibi præcedentibus & porrò sequentibus.* Addat. omninò B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. π. tit. de fide instrum. §. 41.*

31 als vielmehr aus diser wohlgegründeten Ration, weilen zwar den Notariis von Comitibus Palatinis, oder auch ab ipsômet augustissimo Cæsare, ein peculiare Signum Notariatûs, quod ipsis nullatenùs variare permissum;

Hontem. *lib. 2. Notariat. cap. 52. num. 2.* Höpingk, *dicto tract. de jure sigillor. cap. ult. §. III. num. 24. pag. nob. 490.*

in dem gegentheil aber dergleichen Comitibus Sacri Palatii à Cæsarea Majestate kein besonders Comitiv- oder Palatinat-Signet mitgetheilt / und dasselbe præcisè zugebrauchen aufferlegt wird; sondern in eines jeden arbitrio stehet / ob Er bey seinem Sigillo Familiæ, welches Er / als ein Membrum Familiæ hat / simpliciter verbleiben / oder sich ein besonders Palatinat-Signet zulegen wolle; Welches aber zugebrauchen oder nicht zugebrauchen / unsers gäntzlichen ermessens / in seinem gleichmässigen arbitrio stehet. 32

Quod enim alicujus potestati permittitur, id non subjicitur Juris necessitati. 33

L. 40. de judic. L. 8. de offic. præsid. Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Necessitas. axiom. 11.*

allermassen dahero auch superiùs à nobis laudatus Mundius zu einem dergleichen / coram Cæsareo Comite Palatino auffgerichteten / oder nur von demselben confirmirten Testament weitters lediglich nichts erfordert / quàm ut Comes Palatinus id subscribat & confirmet; 34

dicto cap. 1. num. 324. ibi: Quæ proindè ab ipsis subscripta & confirmata non secùs, ac si judicialiter & apud Acta essent facta, valere & obtinere debent.

So viel endlich die Dritte und letzte Frag concernirt / so hätten wir zwar Einer wohllöblichen Freyen Reichs-Stadt Hall Privilegia und Statuta wohl selbsten in ihrem gantzen tenore einsehen mögen. In ermanglung aber dessen seyn wir kürtzlich der meinung: Entweder seyn selbige dergestalten verfast / daß niemand / wer in diser Freyen Reichs-Statt ein Testament machen will / dasselbige anderst zu machen befugt und berechtiget seyn solle / als auff die in ermeldten Privilegiis und Statutis vorgeschribene Form: Oder es ist kein dergleichen præcisa & necessitans Restrictio in denselben beschehen. In dem ersten Fall 35 36 37 könten wir dises / als den Statuten nicht gemäß / und conformiter gemachtes Testament nicht vor kräfftig erkennen;

Eo quòd Statuta in tali Civitate, in qua vigent, jus faciant Commune, & pro Jure Communi haberi debeant, imò arctiùs ligent, quàm Jus Commune, eidemque, ceu 38 in Loco Statuentium Jus Civile, 39

David Mevius, *consil. 1. num. 67.* Johannes Göppen, *lib. 1. Obs. 18. num. 5.* Petrus

Wesem-

Wesembecius; *consil. 20. num. 31.* Ludov. Postius, *resol. 130. num. 22. & 23.*

præferenda, & præcisè servanda sint.

Johann-Petrus Surdus, de *aliment. tit. 5. Q. 7. num. 55.* Schurffius, *centur. 1. consil. 34. num. 5.* post Sichardum, Palæott. Ancharan. Gratianum, & plures, quos laudat, Helfric. Ulricus Hunnius, *encycloped. Jur. univ. parte 1. tit. 3. cap. 6. num. 1.* Mevius, *consil. 20. num. 14.*

40 In dem letztern Fall aber trügen wir keinen anstand / mehrbesagtes Testament / hôc non obstante, daß in mehrangeregten Statutis Hallensibus, ein anderer Modus Rechtsbeständige und gültige Testamenta zu machen introducirt / doch pro firmo & valido zudeclariren.

41 Expeditum enim est, quòd, licet Statuto certa testandi Forma introducatur; non tamen propterea aliæ Formæ Juris Civilis sublatæ censeantur:

Lana, *consil. 2. num. 18.* Besoldus, ad *Jus Provinc. Würtemberg. parte 3. th. 4.*

eò quòd, quicquid in Statuto non specificè expressum, illud Juris Communis dispositioni relictum omnes intelligere debeant.

42 Andr. Tiraquellus, du *retrait lignag. §. 2. glossa 1. num. 15. in fin.* Covarruv. *variar. resoll. lib. 2. cap. 5.* post Jason. Cravettam, Alexandrum, & alios, Matth. Wesembecius, *consil. 219. num. 37. & consil. 229. num. 12.* Carpzovius, *part. 1. Decis. 63. num. 16.* Schurffius, *cent. 1. consil. 55.*

43 Unde passim à DDbus inculcari videmus, quòd Jura Statutaria semper ita explicanda & accipienda sint, ut, quantum possibile, Jus Commune per illa non lædatur; sed potiùs illa ad terminos Juris Civilis reducantur, eidemque conformentur, & ex illo restringantur, ac suppleantur,

B. Dn. Lauterbauch, in *Disp. de dotis collat. pag. 63. num. 11. & pag. 64. num. 18.* Idem, in *conclus. forensib. exercit. 1. conclus. 2.* Magonius, *Decis. Lucensi 135. num. 2.* Cothmannus, *vol. 4. Resp. 20. n. 7.*

44 Et quòd Jura Statutaria ac Municipalia, quoad fieri potest, non contra; sed secundum Jura Communia sint interpretanda, ut id nempè non corrigant; sed magis confirment, vel minùs offendant;

cum Bartolo, Alexandro, Panormitano, & Mynsingero, Matthæus Wesembecius, *consil. 219. num. 9. & consil. 203. n. 9.* Petrus Wesembecius, *consil. 15. num. 85.*

45 ac proindè, in dubio, Statuta à Juris Communis sanctione haud exorbitare, vel divortium facere præsumi debeant;

cum Bartolo & Gailio, Johannes Marquardus, de *jure mercator. lib. 1. cap. 14. num. 32.*

46 hincque valdè solenne sit argumentandi genus: Quòd, quæ in Statuto non sunt expressa, habeantur pro omissis:

Mevius, *parte 9. Decis. 253. num. 6.* Dnni J. Argent. *consil. 73. num. 102.*

47 Nunquàm enim Statuentes abrogare præsumuntur, quod est dispositum Jure Communi,

Cephalus, *lib. 1. consil. 138. num. 30.* post Corneum, Ruinum, & Decium, Alderanus Mascardus, de *generali Statutor. interpretat. conclus. 5. num. 149.* Addantur, quæ tradit Clemens Merlinus, *Decis. 390. imprimis num. 22.*

Welches alles wir kürtzlich zu verlangter Rechtsbelehrung zu communiciren keinen umbgang nehmen sollen: alles salvo, si datur, rectiore judicio. Act. Tübingen / in Collegio nostro, d. 10. Jan.

1711.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM TERTIUM.

SUMMARIA.

EXhibetur *Resolutio* duarum notabilium, ad Concursum Creditorum spectantium Quæstionum.

Prima *quærit de hoc*: *Utrum* Expensæ, pro Examine Rationum Officialis, in Commissarios Principis factæ, *in Concursu Creditorum*, aliquo prælationis Privilegio *gaudeant*, & quam in Classem *illæ debeant referri*?

Secund. *de hoc*: *Si quis alicui* aureos nummos, *ea lege, tradiderit*, quòd pro usuali, *seu currente* Moneta, ab aliis mutuandâ, illos oppignorandi licentiam haberet; *sed* post tempus Trimestre, *unà* cum Interesse, in natura eosdem restituere *debeat*, quale Negotium *inter illos celebretur*, & *an tali Creditori* Jus Separationis ordinarium *competat, ità, ut sese* Processui edictali *non cogatur* immiscere?

Prima Quæstio affirmativè *decidit*ur. *num. 5. usque ad num. 24.*

Ratio-

Rationes Officialium, *regulariter*, Sumptibus Principis *examinantur. num.* 7.

Aliud tamen dicendum, quando Culpa *vel* Dolus Officialis *ejusmodi* Examini *vel* Revisioni, per Commissarios *faciendæ*, causam *dedit. num.* 8.

Multi DDres ejusmodi Sumptus (*vulgò* Commissions-Kösten) *in classem* creditorum simplicium *referunt. num.* 10.

Tales Sumptus, in Ducatu Würtembergico, eodem, *quò* Mulctæ, aliæque *his* similes Præstationes, privilegiô *gaudere solidè demonstratur. num.* 11. *& seqq.*

Sine expressa Legis dispositione tacita Hypotheca, *præprimis* cum privilegio Prælationis *conjuncta*, *multoque magis* absolutum Prælationis privilegium *nemini concedi potest. num.* 12.

Officialis *publicus*, doli *vel* culpæ *quoad suam* Administrationem, *& desuper reddendas* Rationes, *commisse convictus*, ad refusionem Sumptuum Inquisitionis, der *Commissions*-Cösten/ *etiam* per modum Pœnæ *tenetur. num.* 14. *& 17.*

Hinc etiam dispositio Iuris Provinc. Würtemb. in parte 1. tit. 75. rubr. Herrschafft/ Gemein Nutz und Obrigkeit. *ex mente Serenissimi*, ad eosdem *validissimè porrigitur. num.* 15. *& seqq.*

Vocabulum, Dergleichen/ *eique æquipollens Latina Vox*, Talis, *vel* Talia, *regulariter*, omnes Casus *in Lege* expresso Casui æquales *seu* similes *complectitur. num.* 16.

Fiscus, *ratione commissi delicti*, ad Pœnam pecuniariam *agens*, de mero Lucro captando *certat. num.* 18.

Aliter *se res habet*, *quando is* ad refusionem Sumptuum Inquisitionis *in* dolosam *vel* culposam Officialis Administrationem *agit. num.* 19.

Tales Sumptus *sub nomine generali*, Gemein Nutz / *benè exaudiri*, *sicque etiam* eôdem privilegio *cum illis*, *qui ob* publicam salutem & utilitatem *erogati*, *digni haberi valent. num.* 19.

Commissiones *ad* examinandas *vel* revidendas *Officialium* Rationes à Principe, ut tali, *decernuntur. num.* 20.

Omnia Debita, ad Principem, ratione jurisdictionis, *spectantia*, absoluto Prælationis jure *gaudent. num.* 22.

Eodem jure *etiam censentur* Expensæ in Processu criminali *factæ. num.* 23.

Evolutio Secundæ Quæstionis. *num.* 24. *& seqq.*

Demonstratur Contractum quæstionis non *posse haberi* pro Contractu Mutui. *num.* 27. *& seqq.*

Quando alteri Pecunia, *eâ lege*, *datur*, ut eadem in specie reddatur, *tunc* non contrahitur Mutuum; *licet* Contrahentes *id ità* appellaverint. *num.* 29.

Qualem *Partes* Contractum *celebrare voluerint*, *multùm* à propria ipsarum Denominatione *dependet. num.* 30.

Hæc *tamen* non attenditur, *si* ipsa Contractûs *ab illis denominati* natura *reclamet. num.* 31.

Hoc, ut pecunia mutuò data in specie *seu* in naturâ reddatur, salvâ Mutui substantiâ, *convenire non potest. num.* 32.

Talem Conventionem in varias Contractuum species *incidere*, *easque* facillimè recipere *posse*, ex speciali Juris Romani textu, *ejusdemque* Interpretibus *ostenditur. num.* 34. *& seqq.*

Demonstratur, 2*dò*, Contractum, *de quo hîc quæritur*, non esse Precarium; *num.* 39.

Nec, *tertiò*, Depositum. *num.* 40.

Etiam Pecunia numerata *vel* ad pompam & ostentationem, *vel* ad oppignorandum, *alteri*, *sub titulo tùm* Commodati, *tùm* Locationis-Conductionis, *credi potest. num.* 41. *& seqq.*

Vocabulum, Leihen/ *non solùm* de Contractu Mutui; *verùm etiam de* Commodato, & Locatione-Conductione *prædicatur. num.* 44.

Etiam ob tale Commodatum, *quo quis alteri* suæ Pecuniæ, in natura *sibi* restituendæ, usum *concedit*, Honorarium, *salvâ illius substantia*, promitti *potest. num.* 45.

Hinc multo magis congrua Merces pro Locatione ejusmodi Pecuniæ *promitti vel exigi potest. num.* 46.

Ejusmodi *Pecuniæ* Creditor *talem* pecuniam *in bonis Debitoris adhuc* extantem, *extra Credd. Concursum*, jure Separationis ordinario, *justissimè vindicat. num.* 47.

Vocabulum, Interesse, *in ejusmodi, de quali hic quæritur*, *Contractu obvium*, *cæteris paribus*, *benè* de ipsa Mercede pecuniaria, *pro usu talis pecuniæ debita*, juxta legitimum usurarum modum, *accipi potest. num.* 48.

Quando sæpememoratus Contractus *transeat* in Speciem Contractûs innominati, & qualem *illum*? *num.* 50.

Vtrum Facultas pecuniam *alteri ad usum* ità concessam, *adhuc extantem* vindicandi, *etiam* in casu *celebrati* Contractus innominati *competat? num.* 51. *& seqq.*

Quando alicui pecunia *statim* ab initio mutuò datur, ut eadem in specie reddatur, *sine dubio* Contractus *innominatus* Do, ut des, *celebratus censeri debet. num.* 52.

Hoc casu dominium pecuniæ *indubitatò in Debitorem transfertur. num.* 53.

Vocabulum, Leihen/ *in nostra vernacula*, *æquè* de Commodato *vel* Locatione-Conductione, *nec minùs etiam* de Contractu *aliquo* innominato à faciendo *incipiente*, *ac* de Contractu Mutui *prædicatur. num.* 55.

Traditio rei ad aliquem usum *sine animo dominii transferendi facta intelligitur. num.* 56.

Res aliena, consensu Domini oppignorata, Creditori, *ante solutionem debiti*, auferri *nequit. num.* 58.

Aliud *tamen dicendum*, *si* licentia oppignorandi ad certum *saltem* tempus concessa *fuerit. num.* 59. *& seqq.*

Limitata Causa limitatum *producit* effectum. *num.* 60.

Omnes illi, *qui* re sibi commodata, pignorata, locata, deposita, invito domino, diutiùs, *vel* aliter, *vel* simpliciter utuntur, *ratione talis Vsûs*, Furtum *committunt. num.* 63. *& seq.*

Idem *dicendum*, *quando* Commodatarius rem sibi commodatam rursùs alii, *invito commodante*, commodat. *num.* 66.

Toties Furtum *fit*, *quoties quis* Usum rei alienæ *in suum* lucrum *convertit*, *vel quoties* res in eam causam non *est* accepta. *num.* 67.

Multi Doctores in bonis *illorum*, *qui* in Contractu *vel alio* Negotio *cum ipsis celebrato*, Dolum malum commiserunt, tacitam Hypothecam *ex illo læsis asserunt. num.* 69.

Hanc sententiam nullo Jure fundatam *esse brevibus ostenditur. num.* 70. *& seqq.*

Ne *quidem* in bonis Furum, Raptorum, & Spoliatorum tacita *competit* hypotheca. *num.* 71.

Ne Judæorum *quidem*, *vel aliorum* manifestorum Usurariorum bona *nexu* taciti pignoris *tenentur. num.* 72.

Omnes ejusmodi Creditores *in* ultima *saltem* Classe *collocari debent. num.* 73.

Inter Hypothecam expressam & legalem, *regulariter*, ratione prælationis, *extra solum temporis ordinem*, nulla *est* differentia. *num.* 74.

Creditum in concursu perens, *etiam* aliis remediis, extra Concursum, *illud* persequi *non prohibetur. num.* 76.

In

1 IN denen hiebey remittirenden Gant-Actis haben wir subsignirte / zur Juristen-Facultät / bey allhiesiger hoher Schul / verordnete Decanus und andere Doctores des mehreren ersehen / daß alle und jede Creditores Herrn Caji ihre Prætensiones, neben ihrer Personen Legitimirung zu disem Rechtsstand / Rechtsgebührend liquidirt / und daß es allein bey gleich meldenden zweyen Posten einen starckhen anstand gewinnen wolle; 2 nemlich Erstlich: Umb willen / zu untersuchung des verschuldeten Caji etlichjähriger Rechnungen eine zimmlich lang fürgewährte Fürstl. Commission erkannt werden müssen / so entstehet

Die Frage:

3 In welche Claſs solche Commissions-Kosten / denen Rechten gemäß / zu referiren?

Für das Ander:

4 Dieweilen Herr Pfarrer N. dem Herrn Debitori eine zimmliche Post Geldes / an vierfachen / doppelten und einfachen Ducaten / hac lege, gelihen / daß Er dieselbe / nach Verlauff dreyer Monathen / ihm in natura, sampt dem interesse, wider heimbgeben solle; dato aber noch nicht erkundiget werden können / wa dise Gelder hingekommen / so wird ferner gefragt: Wie auch diser Herr Creditor, bey abfassender Gant-Urthel / zu consideriren sey?

Anlangend nun also die

5 ## Die Erste Quæstion:

In welche Claſs die auffgeloffene Commissions-Kosten zu referiren?

6 so hat es zwar wohl damit in sofern / daß zu derselben refundirung Herr Cajus von Rechts wegen angehaltten werden können / seine unlaugbare richtigkeit. Wohlerwogen / 7 daß / obschon / regulariter, die Abhör und Justificirung der Rechnungen eines Beampten / auff gnädigster Herrschafft Kosten / geschehen und vorgenommen werden sollen;

post plures, quos refert, Francisc. Munnoz de Escobar, de *ratiocin. administrat. cap. 42. num. 12.*

8 Es jedoch eine gantz andere beschaffenheit in disem Fall hat / wann eines Rechnungs-Bedienten Negligenz oder ausgeübte Untreu / zu einer durch hierzu besonders abschickhende Commissarios vornehmenden Inquisition anlaß gegeben; allermassen / daß alsdann ein solcher Rechnungs-Bedienter / wider welchen / als einen ungetreuen / eine Untersuchung angestellt / und derselbe auch falsch und untreu befunden worden / alle dißfalls auffgegangene Unkosten zu leiden und zu ersetzen von heiteren Rechtswegen verbunden seyn solle / die Rechtslehrere hin und wider den beständigen schluß machen;

ut patescit ex iis, quæ hanc in rem traduntur à Menochio, de *arbitr. judic. quæst. lib. 2. cap. 228. num. 18. & 19.* Burgero, in *Observat. juridico polit. militar. cent. 4. observ. 42. per tot.* Naurath. de *rationar. pag. 16. & 17.*

Ob aber diſen Commissions-Kösten 9 gleiche Prærogativ mit dem Residuo, und andern dahin sich qualificirenden schuldigkeiten / welche von diſes Hochlöbl. Hertzogthumbs Serenissimo Domino Llatore denen piis Corporibus, in *parte 1. Juris Provincialis, tit. 75.* eingeraumt werden / auch zugeschriben werden könne? das scheint noch vielen und starckhen dubiis unterworffen zu seyn: Inmassen zerschidene Doctores dar- 10 vorhaltten / daß die Herrschafft / aus zerschidenen / von denenselben angeführten fundamentis, umb solcher Prætensionen willen / unter keine andere / als nudos & simplices Chirographarios, collocirt werden könne:

de quo videat. Dn. Baro de Lyncker, in *Decc. Cent. 15. Dec. 146.*

Wann wir aber die Sache was genauer 11 erwägen / so können wir solcher meinung / vornehmlich umb deren in dem Fürstlichen Land-Recht befindlichen Stellen willen / nicht beyfall geben; sondern haltten vielmehr beständig darvor / daß dergleichen Commissions-Kösten eôdem, quô Mulctæ, aliæque his similes Præstationes, Prælationis Privilegio gaudiren: dann obwohlen 12 so leichtlich sine expressa Lege keine tacita Hypotheca, præprimis cum Privilegio Prælationis conjuncta, und noch vielweniger ein absolutum Prælationis privilegium inducirt werden solle:

Cœlius Bicchius, in *Decc. Rotæ Rom. Decc. 611. num. 6.* Jacobus Caimus, ad *L. 1. num. 60. in f. de legat. 1.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Trutina XX. pignor. tacit. vel indubiè spuriorum vel summè dubiorum, §. 19.*

Und aber in præsenti eine deut- und aus- 13 truckhliche constitutio Serenissimi nostri Llatoris abzugehen scheinet; auch dahero es das starckhe ansehen gewinnet / daß dieselbe schlechter dinge in classem ultimam referiret werden müssen: So vermag jedoch 14 diſes Negirung auch des absoluti præ-

lationis privilegii uns nicht zubewegen; wohlbetrachtet / daß / vors Erste / nicht gelaugnet werden mag / daß ein solcher ungetreuer Administrator, nach dem / so wir nächst oben gemeldt / zu Erstattung deren in Untersuchung seiner ausgeübten Untreu und Negligenz auffgeloffener Uncosten per Modum Pœnæ angehaltten / und propter Commissum Dolum vel Culpam, zu derselben erstattung condemnirt werde.

15 Umb willen nun / vor das Andere / in dem Fürstl. Land-Recht / *dicta part. 1. tit. 75. rubr.* Herrschafft / gemeine Nutz / und Obrigkeit / ꝛc. dem wort / Frevel / noch ferners ab ipsômet Sereniſſimo noſtro Nomotheta notanter die wort: Und dergleichen / annectirt worden: die Rechtslehre-

16 re aber die voculam, Dergleichen / oder / quæ huic particulæ correſpondet, Latinam vocem, Talis, vel Talia, gemeiniglich dahin interpretiren / daß unter derselben alle Caſus in Lege expreſſo Caſui æquales ſeu ſimiles, mit dem vorhergehenden indubitatò begriffen seyen.

Jungat. Strauch. in *Lexico Particular. Jur. pag. 88. & 89.* Beſold. in *Theſ. pract. vocab.* Dergleichen.

17 Und aber die Ersetzung solcher Commissions-Kösten / als ein theil der Straffe / in talibus terminis, angesehen werden müssen; so können wir auch keinen andern schluß machen / als daß dieselbe / ex mente Sereniſſimi Llatoris, auch mit unter solchem wort verstanden werden müssen:

18 Umb so mehrers / als ja / vor das dritte / am tag ligt / quòd Fiſcus ratione commiſſi delicti, ad pœnam pecuniariam agens, de mero Lucro captando certet;

Confer. Perezius, ad *tit. Cod. Pœnis fiſcalib. Credd. præferri. num. 3.*

19 In diſem Fall aber mehr de æquiſſimè vitando damno, ex hujusmodi Expenſis emergente. als von einigem Lucro gefraget werde. Ja wann auch diſes alles nicht

20 wäre / so will uns doch / Viertens / nicht unzeittig beduncken / daß / umb willen die allgemeine Nothdurfft der Herrschafft und Unterthanen enixè erfordert / daß solchen Rechnungs-Beampten genau auff die Finger gesehen / und / wann je einer oder der andere in den Verdacht übeler adminiſtration / aus wichtigen ursachen / gezogen wird / so gleich auff das fleiſſigſte inquirirt / und dahero beſorgender gewisser Verlust abgewendet werde / daß die / wegen solchen gemeinen Nutzens der Herrschafft / und Unterthanen auffgewendte Uncosten / talis culpatus vel dolosus Adminiſtrator von Rechts wegen verbunden / unter dem general wort / Gemeiner Nutz / noch wohl mitlauffen / und gleiche Prærogativ, tanquam Expenſæ ob publicam ſalutem & utilitatem erogatæ haben mögen.

Addat. Plebſt. ad *Jus Provinc. part. 2. tit. 8. §. 106.* ibi; *Aliiſque rebus publicam ſalutem & utilitatem conſernentibus.*

Dessen / Fünfftens / hiebey nicht zugeſchweigen / daß dergleichen Commiſſiones à Principe, ut Principe, und von Obrigkeits wegen / angeordnet werden. Dieweilen nun alle Debita ad Principem, ratione Jurisdictionis, ſpectantia mit dem abſoluto Jure Prælationis verwahret seyn: 21 22

Beſoldus, ad *Jus Provinc. part. 2. tit. 8. §. 42.*

also / daß auch dahero die Expenſæ in Proceſſu Criminali factæ eben diſes abſoluti Prælationis Privilegii eben äſſig gaudiren; 23

ut in puncto advertit Collega noſter, D. Harpprecht, *Reſp. 92. num. 603. & ſeqq.*

diſem allem nach waltet bey uns kein zweifel / daß in alle weege auch diſe Herrn Cajo æquiſſimè zuerkandte Commiſſions-Kösten nicht auch in die erste Claſs zusetzen seyn soltten.

Anlangend die Zwaitte Frag / so ist forderist bey derselben zu præmittiren / daß Herr Pfarrer zu N. an Hern Cajum, kraffte einer den 4. Febr. 1708. datirten Obligation / wegen angelihenen geldes zu fordern habe auffwechsel auf 54. Ducaten à 10. Cr. 116. fl. 9. fl. zinß auff 2. Jahr als 1709. & 1710. 22. fl. also zusammen — 247. fl. 30. Cr. welche Er / zwischen einer zeit von dreyen monathen / in naturâ, sampt dem Intereſſe, wo der heimbzugeben versprochen; jedoch aber / auff den fall der nicht so bald erfolgenden bezahlung / eine general Hypothec seines gantzen Vermögens conſtituirt hat: 24

Gleichwie nun Er Herr Pfarrer / mittelſt schrifftlich ad acta gegebener Deduction seiner an den Herrn Cajum machenden Prætenſion / sich zu diſem Rechtsstand gnugsam legitimirt; also hat auch / bey diſer seiner Prætenſion / das Punctum Liquidationis, durch des Debitoris vorgelegte / und von niemanden in zweiffel gezogene / auch von dem geschwohrnen Stadtschreiberey Scribenten vidimirte / mit des Debitoris aigener hand geschribene Obligation / ihre richtigkeit erlangt. Anlangend nun auch das Punctum Prælationis, so ist / bey desſelben gründlicher determinirung / vorhero nothwendig diſe Frag zu erörtern: Was zwiſchen dem Herrn Pfarrern / und des Herrn Caji Sohn / im nahmen und von wegen seines Vatters / des gewesenen Hoffmeisters / für ein Negotium oder Contractus celebriret worden sey? da dann kürtzlich zu wiſſen / daß zwar der wörtliche Innhalt des ad acta gegebenen kurtzverfaßten Schuld-Scheins auff einen unzweifflichen Contractum Mu- 25 26 27

rũi abzuzielen scheine / indeme austruckhlich darinnen gemeldt wird / daß Herr Pfarrer N. dem Hoffmeister Herrn Cajo Paar angelihen und geschossen habe an Vierfachen / doppelten und einfachen Ducaten / zusamen —— 216. fl. mit angehängter zusag / daß Er dieselbe zwischen einer zeit von dreyen monathen / sampt dem interesse, wider heimgeben wolle. Weilen aber zugleich expressissimis verbis, auch bey Bidermanns Treu / Ehr und Glauben / diese weitere zusag dabey angehängt worden / daß NB. dises geld (das ist / eben die jenige vierfache / doppelte / und einfache Ducaten / welche Er Ihm gelihen) zwischen einer zeit nur von dreyen Monathen / NB. in natura, das ist eben die Jenige vierfache / doppelte / und einfache Ducaten / die Er / auff eine so kurtze zeit ihm zu handen gestellt / wider heimgegeben werden sollen / so kan diser Contract unmüglich für einen Contractum Mutui angesehen und gehalten werden.

29 Quandocunque enim alteri Pecunia numerata, vel quælibet alia fungibilis Res, hâc specificâ lege, datur, ut eadem, suo tempore, in specie reddatur, tunc Mutuum haudquaquàm dici potest contractum, etiamsi Contrahentes id hôc nomine appellaverint.

ex expr. in *L. 2. pr.* in verbis: *Mutuum damus*, non recepturi NB. eandem speciem, quam dedimus; (Alioquin Commodatum erit, aut Depositum) *sed idem Genus. ff. de reb. cred.* Francisc. Cardinalis Mantica, de *tacit. & ambig. convent. lib. 8. tit. 4. num. 16. & seq.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de mutuo*, §. *1. num. 15. & 16. pag. 14.* ibi: *Sed negotium esset vel quasi Commodatum, vel Contractus innominatus.*

30 Quamvis enim è Partium contractum ineuntium denominatione multum dependeat, qualem ipsæ Contractum celebrare voluerint?

Johannes Gœddæus, in *consil. Marpurg. vol. 4. Cons. 42. num. 27. & 66.* Tiberius Decianus, *vol. 1. Resp. 2. num. 6.* Aymo Cravetta, *cons. 20. num. 4. & 13.* Johannes Cephalus, *consil. 117. num. 9. & 10.*

31 tamen aliud dicendum, si ipsa contractûs ab illis nominati natura reclamet.

Cravetta, *dicto cons. 20. num. 13.* Cephalus, *d. consil. 17. num. 9. & 10.* Nicol. Reusnerus, *vol. 3. cons. 26. num. 19.* Francisc. Bursatus, *consil. 100. num. 5.*

32 Ex quo omnes, in hoc, uno corde conspirant, quòd hoc ipsum, ut Pecunia mutuò data in specie, seu quod idem est, in natura reddatur, salvâ Mutui substantiâ, conveniri non possit;

quod prolixè statuminat Daniel Moller, *semestr. lib. 3. cap. 1.* ubi dissentientis Hieronymi Butigellæ argumentis sigillatim & ex asse satisfacit: Quod & ante ipsum præstitit laudatus Mantica, *d. tit. 4. à num. 18. usque ad fin.* ubi videomninò.

Wann wir nun fürter gehen / und in reiffes bedenckhen ziehen / was denn für ein anderes genus Contractûs zwischen mehrwohlgedachtem Herrn Pfarrer N. und Herrn Cajo celebrirt worden sey? so ist dises eine Frag / die nicht erst heut / primâ vice, auffs tapet kompt; sondern es hat hiervon nicht allein schon der Römische Jurisconsultus Paulus seinen ausschlag dahin gegeben / daß / von der sache in thesi zureden / ein solches Negotium (Quod exempli saltem gratia ab ipso dicitur) entweder auff einen Contractum Commodati, oder Depositi hinauslauffen könne; 33 34 35

in *d. L. 2. princip. ff. de reb. cred.*

Sondern / wie solche Sachen sich gar leicht alteriren; also kan es auch leicht geschehen / daß ein solche Conventio entweder / wie gemeldt / als ein Commodatum, oder als ein Depositum, oder als ein Precarium, oder endlich auch als eine Locatio-Conductio, oder gar als ein Contractus Innominatus bestehen und gelten kan: 36

ut in puncto determinat Fridericus Albertus Maulius, in *suo thesauro theor. pract. tract. de Mutuo, tit. 1. num. 3.* ubi ità signanter: Secundò, inquit, requiritur ad substantiam Mutui, quòd Mens contrahentium sit, ut non idem Corpus, quod traditur, restituatur; sed aliud. *L. 2. ff. de reb. credit.* Si is, qui rem tradit, paciscatur sibi easdem res restitui, non contrahitur Mutuum; sed, si ad certum Usum, gratuitò, est concessa, erit Commodatum; si ad incertum Usum, erit Precarium; si pro certo Pretio, Locatio.

Wohlermogen nun / in proposito, Herr Pfarrer ermeldte güldene Müntz-Sorten / dem Herrn Debitori, sub expresso hoc pacto & lege, gegeben / daß Er selbige Ihme / nach verlauff dreyer Monathen / widerumb in naturâ, wie sie Ihm / von demselben / zu handen gestellt worden / und zwar sampt dem interesse, zu restituiren gehalten seyn solle: So zeigt sichs von selbsten / daß dises unter Ihnen abgehandelte Negotium, pro primo, kein Mutuum, ex jam dictâ Ratione; auch / 2dò, kein Precarium; weilen mehrbesagte Geldere nicht alleine nicht Gratis; sondern auch nach dem innhalt theils der Obligation / theils deren von Ihme Herrn Pfarrer N. ad Acta, gegebenen / und von seiten Herrn Casi nicht contradicirter / schrifftlichen Remonstration / nicht ad aliquem incertum, momentaneum, & instabilem; sed ad certum & specificè determinatum, sive Modo & Tempore circumscri- 37 38 39

ptum Usum, dem Cajo gegeben worden;
40 Und / pro 3tio, auch kein Depositum sey; angesehen Er Ihme diſe Gelder gar nicht nur in seine Verwahrung; sondern zu diſem ende / zugestellt hat / daß Er / auff dieselbe / Current-Geld auffnemmen / und zur versicherung solchen / anderswa entlehnenden / gemeinen Current-Gelds / solche aureos Nummos zu einem Unterpfand einsetzen möchte.

41 Und dieweilen hingegen gantz und gar nichts im weg ligt / daß jemand dem andern auch Pecuniam numeratam, entweder ad pompam & ostentationem, oder zu diſem End / daß er selbiges jemand anderem / von dem er geld auffnimmt / als ein faustpfand einsetze / tùm titulo Commodati, tùm Locationis-Conductionis einhändige und leihe;

42 ut de tali Commodato in terminis loquuntur Jcti, in *L. 3. §. fin. & L. 5. §. 12.* ibi: Rem tibi dedi, ut Creditori tuo pignori dares. *ff. commod.* ut & Impp. in *L. 3.* ibi: *De restituendis rebus, quas Marito* NB. obligandas pro se dederas, commodati actionem *exercere potes. Cod. eod.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. commod. §. 1. num. 5.* in verbis: *Interdum etiam res fungibilis.* & *§. 6.* ibi: *ut commodatarius rem commodatam creditori suo pignori det.*

43 Et de hujusmodi Locatione, præter *d. L. 5. §. 12.* verbis: *Quod ego puto verum esse, nisi* Merces *intervenerit. Tunc enim vel in factum, vel* NB. *ex* Locato-Conducto *agendum erit. ff. d. tit. commod.* Collegium Juridicum Argentoratense, ad *tit. π. locati cond. §. 11.* ibi: *Res fungibilis.* & in *§. 9.* ibi: *Pecunia numerata.* Henr. Zœsius, in *comment. ad und. tit. num. 12.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. dicti tit. locat. cond. §. 1. num. 7.* Nicol. Mozzius, in *tract. de contractib. tit. de locat. conductione, rubr. de rebus, quæ locari possunt, num. 12.* ubi sic: Quid dicendum de Pecunia, poteritne locari? Dicendum, quòd sic, nempe si aliquis locet alteri pecunias retinendas ad pompam, super banco, vel mensa nummularia; non ut illas expendat. &c.

44 Anbenebens auch diſes auſſer allem zweiffel stehet / daß unter dem wort / Leihen / nicht allzeit und allein ein Contractus Mutui; sondern eben so wohl auch die beyde Contractus, Commodati, und Locationis-Conductionis angeditten werden;

prout in individuo ipse noster Serenissimus Llator Württembergicus hoc pluribus insinuat in *Jur. Provinc. part. 2. tit. 1. tr.* & *tribus §§ is seqq. pag. 234. & seq.* cum quo ferè ad apicem gemina occurrunt in Jure Electorali Palatino, *parte 2. tit. 2.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. dict. tit. commodati, §. 1. num. 1.* Wehnerus, in *ob. serv. pract. vocab.* Leihen.

Und endlich auch diſes der ahrt und natur 45
eines solchen Commodati, oder Locationis, durchauß nicht zuwider ist / daß auch ein solcher Commodatarius, pro sibi concesso tali usu pecuniæ, dem Commodanti, in grati sui animi declarationem, ein proportionirtes und billiches Honorarium,

arg. *L. 6. pr. mandat. L. 2. §. 24. vi bonor. raptor.* D. Lauterbach, in *tract. synopt. dicti tit. Commod. §. 1. num. 6. in f.*

oder auch ein Conductor Locatori Pecu- 46
niæ, pro tali ejus usu, eine congruam Mercedem, paciscire und zusage:

in terminis Mozzius, *dicto num. 12.* verbis: *Et in isto casu licitè poterit aliquod lucrum, seu mercedem recipere:*

So sehen wir nicht / wie Ihme Herrn 47
Pfarrer / illæsâ Justitiâ, verweigert werden könne / daß Er diſe / zumahlen ihm doctissimè (massen seine übergebene schrifftliche Vorstellung in mehrerem zu erkennen gibt) aus dem Beutel geschwatzte / und von ihme durchauß nicht titulo Mutui, oder animo eorundem Dominium transferendi; sed tantùm ad trimestrem, ad solam videlicet oppignorationem, concessum Usum, eingehändigte Goldmüntzen / wann dieselbe annoch in naturâ vorhanden / und bey einem Creditore des verschuldeten Herrn Cajі versetzt wären / extra Concursum, jure Dominii zu vindiciren / berechtiget seyn solte;

per notissimos txx. *L. 5. §. 18. ff. de tributor. act. L. 31. pr. de pecul. L. 14. L. 31. ff. de reb. cred. cum parall.* juncta *L. 1. cum L. seq. ff. commod. L. 39. & L. 60. §. 1. loc. cond.* Dn. Lauterbach, in *Colleg. u. theor. pract. ad tit. de reb. autor. judic. possid. & privil. credit. §. 14. & 16.*

Dann daß auch das von Ihme expresse 48
angedingte Interesse gar wohl auff ein solche / pro dictorum Nummorum trimestri Usu, præstandam Mercedem pecuniariam, juxta legitimam usurarum Metam & Modum, per Leges publicas satis determinatam, geditten werden könne / daran läſt uns nicht zweifflen / was de significatu Vocabuli Interesse, und de Mercede per l. publicas determinata, bey denen Rechtslehrern hin und wider befindsamb.

Jungantur, quæ latè ex DDbus exhibet Collega noster D. Harpprecht, *Cons. 62. num. 16. & seq.* Speidelius, in *Specul. vocab. Interesse. vers. Est autem Interesse.*

Und falls je jemand hieran noch scrupu- 49
liren wolte / ob das von Herrn Pfarrer angedingte Interesse pro pecuniariâ certâ Mercede passiren könne; so würde doch wenigstens diſes auſſer allem zweifel stehen / daß das zwischen Ihm und dem Debitore errichtete Negotium eine Speciem Contra- 50
ctuum

dum innominatorum, videlicet Facio, seu Concedo tibi usum meorum scutatorum, ad trimestrem illorum oppignorationem, ut, Trimestri elapsô, eos mihi, una cum interesse, in naturâ restituas, constituire / und dahero die Actio Præscriptis Verbis, quam in Factum appellat JCtus, in *d. L. 5. §. 12.* Verbis: *Tum enim vel* in factum, *vel ex locato-conducto agendum erit. ff. d. tit.* ibique Glossa. *lit. k.* ibi: *Si certa merces, tunc ex locato; si incerta, tunc in factum, id est, præscriptis verbis*, statt und platz habe.

Und dieweil das Dominium, auch suppositis his terminis, nicht transferirt wäre; so verblibe / auch auff solche weiß / die facultas vindicandi illos aureos Nummos, si adhucdûm extarent, procûl dubio in salvo.

Es sagt zwar der seelige Herr D. Lauterbach, quod, si Pecunia, vel alia res fungibilis, ea lege, ab initio mutuò data fuerit, ut eadem in specie reddatur, tunc quidem non Mutuum censeatur contractum; sed tamen hoc negotium in aliud genus Contractuum transeat; & quidem in Contractum innominatum Do ut des;

in *Conclus. forens. exerc. ad tit. 22. concl. 1.*

Welches so es auch diß ohrts geschehen wäre / ein gantz anders Decisum, aus diser ursach / abgefast werden müste / weilen auff solche weiß der Herr Pfarrer das Dominium von seinen Ducaten an Herrn Cajum transferirt / einfolglich des Juris zu vindiciren sich selbsten beraubt hätte: Demnach aber in substrato dises gar nicht gewiß ist / quòd Domini Pastoris aurei Nummi fuerint mutuò dati; sondern / nach dem innhalt seiner Deduction / dieselbe allein zu disem ende / daß / gegen anderswa entlehnendem Currentgeld / selbige / nur auff drey Monath / möchten oppignorirt werden / dem Cajo gelihen worden; dises wort / Leihen / aber / in nostra Vernaculâ, nicht præcisè ein Mutuum; sondern eben so leicht auch ein Commodatum, oder Locationem-Conductionem, vel quod aliud his ipsis Contractibus affine negotium, idque innominatum quidem; sed non à Dando, seu à Dominii Translatione initium capiens; verùm à faciendo, importirt und bedeuttet;

per superiùs firmata:

Allermassen in terminis, quòd ejusmodi Datio ad rem utendam, (verbi grat. Creditori oppignorandam) nihil aliud sit, quàm nuda Traditio sine affectu & animo dominii transferendi, notanter gelehrt wird in Collegio Jurídico Argentoratensi,

ad *tit. Pandect. de præscr. verb. & in fact. action. th.*

So ergibt sich von selbsten / daß auch hierauß dem Herrn Pfarrer nicht das wenigste Præjudiz zuwachsen könne.

Wird demnach allein an disem ligen / daß Herr Pfarrer beweise / daß dise Gold-Sorten annoch bey einem Cajschen Creditore, als ein handpfand versetzt / oder auch bey Jemanden in Deposito stehen / welches gründlich zu erfahren / Er dem alten Herrn Cajo, und / nach befindung / auch seinen beyden Söhnen / welche mit disen Geldern beschäfftiget gewesen / einen leiblichen Eyd / mit all rechtlicher befugsame / an den halß werffen kan.

Und wiewohlen es scheint / daß / umb willen Herr Pfarrer selbsten hierein consentirt / daß dise Ducaten / vom Herrn Cajo, gegen irgendswa entlehnendem Currentund gemeinem Geld / vor ein faust- oder handpfand versetzt werden möchten / disem nach Er dieselbe einem solchen Creditori nicht hinweg nemmen könne:

per tx. in *L. 20.* ibi: *Aliena res pignori dari, voluntate Domini, potest. ff. de pignor. act.*

So zaigt doch so wohl der haittere buchstab der vorhandenen Schuldverschreibung / als noch weiter des Herrn Pfarrers Deduction / daß diser Contentus sich weiter nicht / als nur auff drey einige Monath erstreckhe; also / daß es hier billich heißt: Limitata causa, non, nisi limitatum, producit effectum;

per *L. 16. de acquir. rer. domin.* ibique DDres. Barbosa & Tabor, in *axiomat. vocab. Causa. axiom. 15.*

Einfolglich auch dises dem Herrn Pfarrer an seinem Jure Vindicationis nicht verhinderlich seyn könne:

juxta ea, quæ iterum in terminantissimis determinat terminis laudata Glossa. ad *d. L. 3. lit. e.* ubi sic: *Aut* trado alii rem meam, ut illam obliget; *aut ego obligo pro illo. Et si trado, aut Gratis, & tunc datur actio commodati; ut hic,* (scil. in *d. l. 3.*) *aut* non gratis, *& tunc* præscriptis verbis, *vel* locati. *Sed cùm ego obligavi, agam pignoratitia actione contra Creditorem.* Agitur autem his actionibus *NB.* cùm transactum est Tempus, ad quod obligari passus sum rem; *aut, si tempus non sit expressum, agam, cùm diu est in solutione cessatum. &c. Cod. de commodat.*

Dafern aber / fürs Dritte / diser / ad solam Pignoris Constitutionem ad Trimestre duraturam, dargezehlte Ducaten von dem Herrn Debitore sonst ausgegeben / und entweder zu bezahlung seines Rests angewendet / oder in andere wege veräussert und consumirt worden / so können wir hiervon anderst nicht judiciren / als daß zuförder ist / umb willen derselbe dickhbesagte Ducaten nicht auff art und weise / wie Ihme præcisè

und

und allein erlaubt worden/ gebraucht; sondern vielmehr in andere Usus converirt/ ja gar völlig veräussert/ und gantz unbefugter weiß in seinen anderwärtigen aigenen nutzen verwendet/ er sich zugleich auch hierdurch eines Furti schuldig gemacht habe; allermassen allbekannten Rechtens ist/

63 quòd illi omnes, qui re sibi commodatâ, pignoratâ, locatâ, apud sese depositâ, invitò Dominò, diutiùs, vel aliter, vel simpliciter utuntur, ratione ipsius Usûs, furtum committant;

L. 16. ff. de condict. furtivâ. §. 6. Inst. de obligat. quæ ex delicto nasc. L. 5. §. 8. L. 18. ff. commod. L. 17. L. 40. pr. de furt. Johannes Harpprechtus, ad *d. §. 6. num. 6. Inst. d. tit.* Blumblacher, ad *Ordin. Crimin. art. 170.* Berlichius, *part. 5. Concl. 37. num. 16.*

64 Et quòd in specie Commodatarius, rem sibi commodatam in alios usus, quàm Commodans concessit, transferens furti reus evadat,

patet, præter allegatos textus, etiam ex *L. 36. ff. de condict. indeb.* Addat. Arnold. Vinnius, ad *d. §. 6. inst. de obligat. quæ ex delicto nasc.* Colleg. Jurid. Argentor. *tit. de furt. §. 8. num. 8.*

65 Imò quòd etiam Commodatarius, rem sibi commodatam rursùs alii saltem commodans, ejusdem delicti reatum incurrat, tametsi hîc planè nihil sui lucri causa facere videri possit, nullum dubium relinquit *Lex 54. §. 1. ff. de furt.*

66 Toties enim furtum fit, quoties quis usum rei alienæ in suum lucrum convertit;

juxta valdè emphaticum Gaji effatum, in *d. L. 54. §. 1.* ibi: *Ex quo satis apparet, furtum fieri, etsi quis usum alienæ rei in suum lucrum convertat. ff. de furt.*

67 Et quoties Res in eam causam non est accepta;

juxta aliud Pauli enunciatum, in *L. 82. princ.* illic. *Quia non in eam causam ab eo videntur acceptæ. ff. de furt.* ibique Taborem, in *racemat.* Collega noster D. Harpprecht, *Resp. 54. num. 62. & seq.*

68 Im fall aber/ daß bißdaher an- und außgeführte Rechtslehr/ wegen einigen/ ad fundandam Rei Vindicationem, nothwendigen Requisiti sich ergebenden defectûs, nicht ingress finden könte/ so müste Herr Pfarrer/ zu folge und crafft deren in der Obligation enthaltenen General-Hypothec, in tertiam Classem collocirt werden: Dañ

69 obwohlen nicht wenige bewährte Rechtslehrere der meynung seyn wollen/ quòd etiam legalis seu tacita hypotheca in bonis illorum, qui in Contractu, vel alio Negotio cum aliquo celebrato, Dolum malum commiserunt, seu dolosè versati sunt, vel alio modo alterius bona fraudulenter abstulerunt, ex dolo illo læsis competat;

uti videre est apud Hippol. Riminaldum, *Cons. 587. num. 17.* Negusant, de *Pignor. memb. 4. part. 2. num. 124.* Cyriacum, *contr. for. 182. num. 27.* Merlinum, de *Pignor. lib. 2. quæst. 90.* Rebuffum, ad *Constit. Gallic. tit. de constit. art. 1. gl. 14. num. 28.* Gratianum, *discept. for. cap 934. num. 24. & 31.* Novar. de *privil. miserab. person. privil. 107.* Josephum de Rosa, *Consult. jur. 24. num 17.*

So können wir doch dieser meinung/quæ, 70
judicio Cardinalis de Luca, manifestum æquivocum continet, & nullo Jure, nullaque solidâ Ratione munita est, durchauß nicht beyfallen; Tùm (1.) ex eo, quòd Ll. 71
secundum verissimam, & tàm communi DDrum calculo, quàm rerum in foro judicatarum, authoritate firmatissimam definitionem, ne quidem in Furum, Raptorum, & Spoliatorum, omnium maximum dolum & fraudem committentium, bonis jus tacitæ hypothecæ indulgeant;

ut latissimè statuminat Cardinalis Mantica, de *tacit. & ambig. convent. lib. 11. tit. 14. num. 9. cum seq.* Anton. Merenda, de *Cambio nundinali, cap. 18.* post alios, Merlin. de *Pignor. lib. 3. Q. 35. à n. 11. usque ad fin.*

Tùm (2.) ex eo, quòd nec Judæorum, 72
omni fraude, nequitiâ, & dolo refertorum, ut & aliorum manifestorum Usurariorum bona, tùm Juris veritate præ oculis habitâ, tùm & Praxi forensi, nexu taciti pignoris devincta sint illis, in quorum gravissimam læsionem & perniciem usuraria illorum pravitas tetendit;

prout, præter B. Dn. Lauterbachium, & ab illo laudatos, de *legali hypothecâ, §. 14. num. 105.* determinat Costa, de *quotâ & ratâ, quæst. 58. num. 4.* Henricus Zœsius, ad *tit. X. de usur. num. 25.*

Et propterea etiam B. Collega noster, 73
Dn. D. Frommannus tales Creditores ad ultimam simplicium Classem releget;

in *pecul. dissert. de anatoc. §. 36.* Addat. omninò Cardinalis de Luca, in *tract. de Credito, disc. 36. num. 26. cum seq. & disc. 39. num. 10. & 11.* Johann. Paulus Melius, in *Decc. Rotæ Romanæ, Dec. 86. in fin.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Trutinâ XX. Pignorum, vel indubiè spuriorum, vel summè dubiorum. §. 10.*

Es ist aber gleich viel/ ob Herr Pfarrer 74
eine solche legalem hypothecam habe/ oder aber auf die ihme/ vom Debitore, expressè constitutam Hypothecam sich steure; wohlbetrachtet/ daß/ wann gleich ein stillschweigendes Unterpfand/ ex dictâ Causâ, ihm competirte: solches doch Ihm das wenigste Jus Prælationis vor andern tempore prioribus Hypothecis licet nudo, à debitore pactô constitutis, nicht zuweg bringen würde;

per

per texx. expressos in *L. 8. ff. qui pot. in pign. habeant. L. 2. L. 4. Cod. eod.* & ea, quæ tradit Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. de legali hypoth. §. XV. num. 108.* Struv. *exerc. ad n. 26. th. 28.* Richterus, de *jure & pralat. Credit. cap. 5. sect. 1. num. 10. & sq.* Collega noster, D. Harpprecht, *Resp. 92. num. 101. & sq.* Carpzov. *Iprud. For. part. 1. C. 28. Def. 110.*

75 Welchem allem wir / Fünfftens / noch dises anzufügen vor nöthig erachten / daß / umb willen Er Herr Pfarrer / in seiner ad acta gegebenen Deduction / sich den weitteren Regress an des Debitoris Sohn / den jungen Herrn Cajum, von welchem Er so argistiger weise hinterführt zu seyn klagt / per expressum sich vorbehalten / wir nicht absehen können / daß Er dardurch / daß Er sich in disem Gauth-Process miteingelassen / an seiner habenden befugsame / dise seine Prætension noch weiter zu prosequiren / auff den fall / wann Er je ex massâ Bonorum, oder per ordinariam separationem, seine befridigung nicht solte erhalten / das wenigste vergeben; sondern in allewege noch freye hand habe / seine Satisfaction an Ihn den jungen Herrn Cajum zu suchen:

Eo quòd petens Creditum in Concursu 76
non impediatur, extra illum, adhuc aliis, pro suo consequendo, remediis uti.

Mevius, *part. 7. Dec. 23.*

Und dises ists / was wir von disen zweyen Fragen denen heilsamen Rechten gemäß zuseyn erachten; jedoch absque rectioris judicii præjudicio. Actum in Collegio nostro, die XX. Jul. 1710.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM QUARTUM.

SUMMARIA.

De Cessione Privilegiorum, in concursu Creditorum, Fisco competentium, *sollicita Disquisitio.*

Utrum is, qui Residuum à Quæsturæ ecclesiasticæ Administratore *debitum, de suo,* solvit, *petere possit, ut ipse* in locum Fisci Ecclesiastici, *etiam* quoad absolutum de Jure Würtembergico, *eidem,* ratione talis residui *competens,* prælationis Privilegium *substituatur? num.* 3. *usque ad num.* 49. *juncto num.* 72. *& seqq.*

Is, qui Creditorem privilegiatum, *Debitori à se* creditâ pecuniâ, dimisit, *regulariter,* in Creditoris dimissi *locum &* privilegium *succedit; licet* nullum specificum Pactum *desuper initum fuerit, num.* 4. *& seqq. juncto num.* 17.

Modò pecunia *hôc* specificô fine *credatur, ut priori Creditori exindè satisfiat, eademque etiam* priori Creditori reverà solvatur. *num.* 8.

Creditor Extraneus, *in locum &* jus Creditoris hypothecarii, *pro quo solvit,* successurus, *non aliter admittitur, quàm si inter ipsum & Creditorem primum, vel Debitorem* expressè conventum *sit, ut* (1.) idem Pignus sibi obligetur, *&* (2.) ipse in locum illius succedat. *num.* 9. *&* 15.

Utrum alterutrum *horum sufficiat? num.* 10.

Extranei Creditoris nomine *in hoc juris articulo quis veniat? num.* 9.

Modo dictum Pactum quo tempore *adjici debeat? num.* 12.

Ea, quæ Negotium statim sequuntur, *juris intellectu,* eidem inesse *censentur. num.* 13.

Creditor chirographarius, in jura *& locum* Creditoris *saltem* privilegiarii *successurus,* à necessitate *prædicti* specifici Pacti immunis *est. num.* 16.

Quando Creditor chirographarius *Debitori* pecuniam *non eo fine, ut* Creditori privilegiario *exindè satisfiat; sed* simpliciter credit, *tunc,* licet illa *postea* huic Creditori soluta *fuerit; ipse tamen* in illius jura successionem *frustrà desiderat. num.* 18. *& seq.*

Ad hunc effectum, ut pecunia ad satisfaciendum privilegiato Creditori *tàm* credita, *tàm* soluta *dici possit, nihil refert, sive illa statim ipsi* Creditori privilegiato, *sive* Debitori, *& dein* per hunc illi, soluta *fuerit. num.* 19.

Si de hac Creditoris chirographarii destinatione *non constet*, unde *illa, inter alia*, probari *valeat? num.* 19.

Multi DDres, *ad fundandum jus successionis in locum ejusmodi Creditoris privilegiarii*, solam pecuniæ creditæ versionem, *modò hæc* non demùm ex intervallo *sit facta*, sufficere *contendunt. num.* 20.

An, *&* quo Jure, Ecclesia, *aliaque* pia Corpora, in bonis *suorum* Administratorum *jus* taciti pignoris *habeant? num.* 24. *& seq.*

Absolutum Jus Prælationis *de* Jure Würtembergico Hospitalibus *& similibus* Pauperum Ærariis, in bonis *suorum* Administratorum, *concessum, rectissimè etiam de omnibus* Ecclesiarum, *& ad illas spectantium* Quæsturarum, Geistliche Verwalttungen / Academiarum, Scholarum, Stipendiorum, *&* Monasteriorum Administratoribus *exauditur. num.* 23. *& seqq.*

Hoc debitum statim post Sumptus funebres *&* Mercedes famulorum, *etiam* ante Tributa, *& similes præstationes*, exolvitur. *num* 26. *&* 32.

An hoc, *ratione residui, in bonis suorum Administratorum*, Ecclesiæ, *vel aliis* piis Corporibus, *de* Jure Würtembergico *competens* Jus personale *sit, vel reale? &* utrum *illud alteri* cedi *possit? num.* 28. *& seqq.*

Etiam illud Privilegium exigendi simplex, *quod, inter alios personaliter privilegiatos Creditores*, Reipublicæ *competit*, Privilegium personale *est. num.* 30.

Etiam in *alicujus* fictæ personæ *singularem* favorem *introductum* Privilegium *pro* personali *haberi debet. num.* 30.

Omnia Privilegia Fisco in Concursu Creditorum *concessa sunt* personalia. *num.* 31.

Privilegia personalia, *regulariter, neque* ex causa lucrosa, *neque* onerosa, *alteri* cedi *possunt. num.* 33. *& seqq.*

Quandocunque deficit Persona *singulariter* privilegiata, *etiam* ipsum Privilegium *deficere necesse est. num.* 36.

Applicatur hoc Cessionario, *itemque* Creditori extraneo, *qui* pecuniam Creditori hypothecario, *præcipuè* privilegiario, *debitam*, animo *eidem* succedendi, *exsolvit. num.* 37.

Etiam privilegium exigendi personale, *quòd* Minoribus, *de Jure Pandectarum*, in Bonis *suorum* Tutorum *vel* Curatorum *competit, non fuit* cessibile. *num.* 38.

Privilegium exigendi personale *ne tunc quidem* in Cessionarium *transfertur, quando is* in specie pecuniam *ad hoc*, ut *illa* Creditori privilegiato solvatur, credidit, *illaque revera* eò impensa *fuit. num.* 39. *& seq.*

Quando Privilegium *est* reale, *tunc* Creditori privilegiato solvens, *etiam* citra specialem conventionem, *vel* cessionem, *in ejus Jus & Locum* succedit. *num.* 40.

Etiam personalia Privilegia Fisco *competentia*, in Nominum *ejusdem* Cessionarios *transferri possunt. num.* 41. *& seq.*

Notatur remissivè varius Legis ult. Cod. de privil. fisci. intellectus, *& simùl tùm* verior, *tùm* usualis *ejusdem* interpretatio *annectitur. num.* 44.

Ad hoc, ut personalia Fisci privilegia *in* Cessionarium Nominis *transferantur*, specialis *eorundem* Cessio *requiritur. num.* 45. *juncto num.* 93. *& sqq.*

Hinc etiam in casu, quo quis Fisco, *quod alius eidem debet, eò animò* solvit, *ut eapropter* in ejusdem Jura *& locum* succedat, idem *pariter* actum *&* expressum *esse oportet. num.* 46. *& seqq.*

Quando Debitor *obæratus* uni ex chirographariis Creditoribus solvit, *vel aliquem fundum* in solutum *dedit*, reliqui Chirographarii *illum* revocare *non possunt. num.* 54.

Tametsi Creditor, sciens prudensque Debitorem non solvendo *esse*, *vel* Foro cedere *velle, debitum exegerit. num.* 55.

Creditor, *tali in casu*, suum recipiens, à Dolo immunis *est. num.* 56. *& sq.*

Sicut

Sicut tali Creditori *sibiipsi* Vigilanti industria sua *prodest*; *sic è contra* Negligentibus inertia sua *justissimè officit. num.* 58.

Modò solutio, ante *actualem* immissionem Creditorum in bona *debitoris, facta fuerit. num.* 59.

Semel facta *hac* Immissione *Debitor omni* facultate de bonis suis disponendi *penitùs exuitur. num.* 60.

Talis Præoccupatio *unius Creditoris chirographarii* cæteris *quidem* chirographariis; *sed* non etiam *Creditoribus* hypothecariis, *vel* personaliter privilegiatis, *omniumque minimè* singulari, *vel planè* absolutô Prælationis privilegiô munitis *præjudicat. num.* 61.

Hinc illud omne, quod uni, *vel* omnibus Creditoribus chirographariis, *etiam* ante actualem immissionem, *sive bonâ, sive mala fide,* solutum *fuit,* à reliquis Creditoribus *repeti potest. num.* 62.

Creditor hypothecarius anterior *etiam* contra posteriores *Creditores* actionem hypothecariam *intendere potest. num.* 63.

Præventio *quoad bona debitoris* tantùm inter pari jure munitos Creditores *locum habet. num.* 64.

Nemo ità sibi prodesse *debet, ut justiori* alterius petitioni *detrahat. num.* 65.

Creditor infirmiore, *vel prorsùs* nullo privilegio munitus, *cum* damno justiùs petentium, *aliquid* anticipans, suum recipere *dici nequit. num.* 66.

Quando Solutio à Debitore *obærato* per Gratificationem *fit. tunc etiam illa bona,* licet à Creditoribus nondùm possideantur, *tamen* revocationi *obnoxia sunt. num.* 71.

Multi DDres ad hunc effectum, ut is, qui Fisco, pro *ipsius* Debitore, *aliquid* solvit, *in* absolutum prælationis, *vel aliud* personale Privilegium *succedat, etiam* tacitam Pactionem, *vel ad minimum tales* Actus, *ex quibus* Animus talis Juris cessionem in alterum faciendi *haud obscurè possit colligi, sufficere contendunt. num.* 73. *& seqq.*

Hæc Quæstio: Utrum, & quando is, qui Creditori, *vel* hypothecario, *vel* privilegiario, *id, quod* alius *eidem* debet, solvit, in omnia Debitoris jura *&* privilegia *succedat? diversimodè à DDbus deciditur. num.* 76.

Adducuntur tres diversæ *DDrum de eadem* sententiæ, *& quidem in specie quatenùs illa* de Debitore fiscali, *ac pro ipso facta solutione formatur. num.* 78. *& seqq.*

Subnectitur sententia verior. *num.* 89. *& seqq.*

An dentur Privilegia mixta? *remissivè. num.* 88.

Etiam tacitæ, *tùm* Fisco, *tùm etiam* Privatis, *per LL. concessa* Hypothecæ *vera sunt* Privilegia. *num.* 90.

Jus Cessionarii, *regulariter,* potentius *est, quàm* pro Debitore *Creditori* Solventis. *num.* 91.

Quod nonnulli DDres de legali & tacito Privilegii personalis transitu *in eum, qui* privato Creditori personaliter privilegiato *id, quod alius debet, solvit, asserunt,* ad inducendam eminentioris Juris Fisco competentis transitionem *haud sufficit. num.* 97.

Tale Pactum, *ut,* debitô *sua die* non solutô, Creditor rem *oppignoratam* justo pretio *habeat* emptam, *omninò subsistit. num.* 102.

Si tamen illa res *jam* anteà *alii fuerit* oppignorata, *tunc* Creditor *eandem,* nonnisi cum sua causa, *acquirere potest. num.* 104. *& seq.*

Pignus *in alium translatum,* nonnisi cum sua causa, *transit. num.* 105.

Hypotheca privata postponitur publicæ. *num.* 108.

P. P.

1 ALs unsere hoch- und vielgeehrte Herrn hiebey zurückhkommende hochwichtige Gant-Acta, in Sachen Hn. Mevii Creditores betreffend / an unser Collegium, allein zu dem Ende / zuschickhen beliebet / daß wir des zweitten und dritten Creditoris, Christiani, und Antonii Prætensiones, so dieselbe an die Massam bonorum machen / und zwar also und dergestalten / daß / umb willen die von Ihnen / dem verschuldeten Mevio angelihene Gelder / zu würckhlicher bezahlung seines Residui, wamit er der Durchläuchtigsten Hohen Landes-Herrschafft / getragenen Ampts halber / schon vor etlichen Jahren / verhafftet gewesen / der Herrschafft alsgleich zu handen gelüfert worden / Sie dahero allen übrigen Creditoribus Mevianis, auch so gar höchsternannter gnädigster Herrschafft selbsten / in der Gant-Urthel mögen vorgesetzt werden / in reiffes und fleissiges bedenckhen nemmen möchten; haben wir / nach obhabender schwehren ampts-incumbenz / uns nicht entbrechen wollen / noch sollen / von solch wichtigem Haupt-Puncten in unserem deßwegen versammleten Collegio, mit geziemender sorgfalt zudeliberiren; da wir dann forderist so viel befunden / daß Herr Christianus, Burgermeister zu N. wegen eines / den 22. Aug. 1708. dem Herrn Mevio, à Ein Tausend Gulden vorgelihenen Capitals / sampt zwerjährigem Interesse --- à 100. fl. in summa gefordert —— 1010o. fl.

2 Wohlerwegen nun / in seinem des Herrn Bürgermeisters nahmen / sein Herr Schwiger-Sohn Celsus, Jurium Licentiatus, disem Liquidations-Process beygewohnt / und wider die / von dem Herrn Debitore, dises Posten halber ausgestellte / und in originali producirte Obligation / niemand ichtwas eingewendet / so hat hierdurch das Punctum Legitimationis & Liquidationis seine unfehlbare richtigkeit erlangt: So viel aber das Punctum Prælationis betrifft / so ist von ernandtem Herrn Licentiat Celso in die feder gegeben worden / daß dise Eintausend Gulden / Ihme Mevio, auff sein innständiges ansuchen / und in specie zu bezahlung seines / von dem Fürstl. Herrn Cammer-Rath und damahligen Commissario Campanella, erfundenen Rests / paar angelehnt und hergegeben worden; waßenhero Er hoffe / daß / weilen das geld in utilitatem Serenissimi verwendet worden / ihme das solchen Creditoribus, quorum pecuniâ alius privilegiatus Creditor dimissus fuit, in den Rechten gegönnte idem Prælationis Jus, werde angewisen werden.

3 Bey disem Puncten nun finden wir / quoad thesin, de Privatorum debitis & 4 Creditis, keinen sonderlichen anstand / daß nemlichen / wann ein solcher privilegirter Creditor, von einem andern / nicht gleichergestalten privilegirten Creditore, umb seine vollkommene Anforderung vergnügt wird / alsdann ein solcher bezahlender Creditor in alle und jede des bezahlten Creditoris Privilegia & Jura, ipso jure, eintrette / und / wann es hernach zu einer Verganthung kompt / Er auch disem Creditori, wegen anderer / nicht eben also privilegirter / Prætensionen / præferirt werden müsse; dessen unangesehen / daß Er weder gegen ihm / dem / von solch seinem Geld / bezahlten Creditore, noch auch gegen dem Schuldner / per expressum und specificè sich dahin vernemen lassen / daß Er in deß / von seinem Geld contentirten / Creditoris Recht / Stelle / und Privilegien eintretten wolle;

per ea, quæ mox ex textibus & DDribus pluribus demonstraturi sumus.

5 Wannenhero es kein geringes ansehen gewinnt / daß / wann auch mehrehrengedachter Herr Burgermeister nur dises zu recht zu probiren vermöchte / daß besagte Ein Tausend Gulden / in specie zur bezahlung des damahlen dem Mevio abgeforderten Rests / Ihm wahrhafftig gelihen / und von disem auch hierzu würckhlich angewendet worden / auch Ihme ein gleiches Prælations-Recht / so den Geistlichen Corporibus, ratione hujusmodi ab Administratore Redituum Ecclesiasticorum debiti Residui, in *parte I. tit. 7.* Juris Provincialis à Serenissimo Llatore zugelegt wird / competire und zukomme;

6 In reiffem betracht / daß die mehrere Rechtslehrere den beständigen schluß machen / quòd is, qui Creditorem privilegiatum, Debitori à se creditâ pecuniâ, dimisit, in illius dimissi Locum & Privilegium succedere debeat; licet nullum de hoc, quòd ipse in Locum, Privilegia & Jura à se creditâ pecuniâ dimittendi Creditoris, succedere debeat, specificum Pactum adjectum fuerit: Dummodò ille secundus Creditor vel ipsemet illi privilegiario Creditori id, quod ei debetur, ipsi immediatè, vel ad minimum Debitori, versuram facienti, hoc specificò fine, pecuniam numeret, ut priori Creditori exindè satisfaciat; eademque pecunia huic priori creditori postmodùm etiam actualiter & revera solvatur.

L. 24.

L. 24. §. ult. ff. de reb. autor. jud. possid. L. 2. ff. de cessione bonor. L. 7. ad Sctm. Macedon. L. 1. §. 10. ff. de tutela & ration. distr. act. Carpzov. *Jprud. For. part. 1. C. 28. def. 134. num. 1.* Colleg. Jurid. Argentorat. *tit. de reb. author. judic. possid. sub rubr. de Privilegio Credit. th. 33. num. 5.* Franzk. in *Comment. ff. tit. qui pot. in pign. num. 86.* Dn. Henricus Born, Consul olim Lipsiensis, in *disput. inaugur. Ao. 1668. Argentorati habitâ, de jure illius, cujus pecunia Creditor alterius fuit dimissus, cap. 4. §. 2°* B. Dn. Samuel Stryke, de *Cautel. Contract. sect. 2. cap. 4. §. 40.*

9 Dann obgleich die Rechtslehrere ad hoc, ut Extraneus, quô nomine ille venit, qui anteà Debitoris Creditor non fuit, vel etiam simplex Chirographarius, in Hypothecarii sive Pignoris jure muniti Creditoris locum succedat, insgemein requiriren / daß ein solcher Extraneus, & hucusque Non-Creditor, vel nudus Chirographarius Creditor, bey anlehnung des zu dimittirung eines solchen Creditoris hypothecarii anwendenden Geldes / mit einem expresso & specifico Pacto, ut idem Pignus, Creditori modò dimittendo obligatum, etiam sibi obligetur, & ipse in locum & jura illius succedere debeat, sich selbsten zu prospiciren gemüssiget sey:

per *L. 1. Cod. de his, qui in prior. Credit. loc. succed.* Johannes Voetius, ad *tit. ff. qui pot. in pignor. habeant. num. 34.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. theor. pract. ad d. tit. qui pot. in pign. hab. th. 16.* B. Dn. Bardili, *exerc. ad n. 42. concl. 10.*

10 also gar / daß die mehrere und bewährteste Doctores beständig darvor halten / quòd hæc sola Conventio, ut idem Pignus etiam secundo Creditori obligetur, haud sufficiens sit; verùm etiam hæc altera, quòd ipse in locum & jura creditoris, cui de suâ pecuniâ satisfactio præstatur, succedere debeat, necessaria sit:

per *d. L. 1. Cod. d. tit.* post Azon. Pacium, Neguzant. Perezium, Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 8. tit. 9. def. 2.* Carpzov. *p. 1. C. 24. def. 133. num. 4. & def. 135.* Dn. Lauterbach, *d. th. 16.* Dn. D. Bardili, *d. concl. 10.* Addat. Brunnemann. ad *L. 1. Cod. de his, qui in prior. Credit. loc. succed.*

11 Und hingegen in substrato von einem dergleichen Pacto, vel cum Debitore, vel cum Creditore, hoc fine, inito, quòd Dominus Christianus in Jura & Locum prioris Creditoris, Quæsturæ videlicet Ecclesiasticæ, succedere debeat,

(Conferat / præter hactenùs laudatos, Cravetta, *Cons. 582. num. 2.* Neguzantius, de *pignor. part. 5. membr. 3.* Bachov. de *pignor. lib. 4. cap. 15.*)

in denen Actis das wenigste vestigium nicht zu befinden; Solches aber jedoch so 12
gleich illo ipso tempore, quo Creditor alterius pecuniâ dimittitur, und also in hoc Casu, als das Geld zu bezahlung des Rests hergeschossen worden / oder endlich auch nur eine kleine zeit hernach / cùm ea, quæ 13
statim negotium sequuntur, eidem inesse intelligantur,

per *L. 7. §. 5. ff. de pact. L. 40. ff. de reb. credit.*

hätte errichtet werden sollen:

Carpzov. *Jprud. For. p. 1. C. 28. def. 135.* Dn. Born. *d. dissert. cap. 3. §. 9.*

Und es dahero / auch ex solo hôc capite, 14
das stärckhe ansehen gewinnen möchte / ob Ihme Herrn Christiano das solchen Creditoribus zukommende Privilegium abgeschlagen werden müste: So würde doch 15
solches Ihm an disem gesuch nicht verhinderlich seyn / wohibetrachtet / daß ein solches austruckhliches und besonderes Pactum, quòd idem illud Pignus, quod priori Creditori fuit constitutum, etiam tali Creditori, ex cujus Pecuniâ priori satisfit, devinctum manere, & ipse in hujus dimissi locum succedere debeat, allein bey dergleichen simplicibus Creditoribus, & Extraneis, qui hucusque non fuere Creditores; nunmehr aber in locum eines NB. hypothecarii Creditoris succediren wollen / vor nöthig gehalten wird: Und in 16
dem gegentheil die jenige Creditores, die in die stelle eines NB. Privilegiarii Creditoris einzutretten verlangen / à talis specifici Pacti necessitate durchgehends von denen Doctoribus unanimiter frey und ledig erkannt werden:

per tradita Carpzovii, in *Jprud. For. part. 1. cap. 28. Def. 134. per tot.* post multos, quos refert, laudati Bornii, *d. dissert. cap. 4. §. 2.*

Und dieweilen im übrigen in talibus ter- 17
minis, da jemand in eines privilegiarii Creditoris Locum & Privilegia zu tretten intendirt / die Rechtslehrere allein diese beyde stückh erfordern / ut, Primò, Pecunia à secundo Creditore, hoc ipso fine, ut priori Creditori exindè satisfiat, fuerit mutuò data; sic, ut è contrà haud sufficere censeatur, 18
si pecunia simpliciter & citra modo-dictam destinationem mutuo data, priori Creditori deindè solvatur; Et, adò, pecunia, hôc ipsô fine mutuò data, à debitore, illi privilegiario Creditori reverà solvatur: 19

prout partim ex *L. 24. §. 3.* in verbis: *Perveniſſe autem quemadmodum accipimus? Utrum ſiſtatim profecta eſt* ab inferioribus ad Privilegiarios? *an verò ſi* per Debitoris personam, *h. e. ſi ante ei numerata ſit, & ſic Debitoris facta Creditori privilegiario numerata eſt? Quod quidem benignè poteſt*

dici, *si* modò non post aliquod intervallum *id factum est. ff. de reb. author. jud. possid.* Partim verò ex notis Gothofredi patescit, ad eandem hanc *L. 24. lit. p.* ubi dicit, quòd destinatio secundi Creditoris, in talis privilegiarii creditoris locum successuri, semper sit necessaria: Ità tamen, ut, si de hâc destinatione non satis constet, illa, tali in casu, quando pecunia à secundo Creditore numerata & credita, illicò post hanc ipsam Numerationem, illi privilegiario Creditori soluta est, ex hâc statim subsequuta solutione præsumi debeat:

20 Ja zerschidene andere berühmte Scribenten auch das erste Requisitum nicht für nöthig erkennen / ut videlicet Pecunia nominatim in hanc Causam, ut ex illa Creditori privilegiario satisfactio præstetur; sondern mit disem Requisito allein / quòd pecunia ad talem privilegiatum Creditorem actualiter & verè, sive statim & rectà ex manu ipsius secundi Creditoris, illâm mutuò dantis, sive mediante Persona Debitoris, versuram facientis, modò non ex intervallo demùm, perveniat, vergnügt seyn;

per ea, quæ tradit Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 8. tit. 9. Def. 1.* Christoph. Philipp. Richter, de *jure & prælat. credit. cap. 6. num. 4.* ubi ità Anno 1627. à Dominis Jenensibus responsum commemorat. Bened. Carpz. in *Jprud. For. part. 1. C. 28. Def. 124.* Dn. D. Bardili, *exerc. ad π. 42. concl. 8.* Georg. Franzkius, in *comment. ad tit. w. qui pot. in pign. habeant. num. 86.* Paulus Christinæus, *Decc. Belgic. vol. 4. Dec. 19. num. 4.* Dn. Lüderus Mencke, ad *tit. qui potior in pign. hab. pag. 292.*

21 So scheint disem in allweeg auff dem fuß nachzufolgen / daß / wann endlich Herr Christianus allein dises / daß mehrbesagte Ein Tausend Gulden / so bald solche von Ihm dem Mevio gelihen / von disem alsgleich / oder doch so bald hernach / zur bezahlung seines damahls Ihme angesetzten Rests / an die Geistliche Quæsturam wahrhafftig bezahlt worden / zu rechtlicher gnüge zu beweisen vermöchte / demselben der Eintritt in dises Pii Corporis, nemlich mehrangeregter Geistlichen Quæsturæ, gehabte Jura & absolutum Jus Prælationis nicht verwaigert werden möge.

22 Wie scheinbar aber gleich alle bißdaher angeführte Rationes und Rechtsgründe zu statuminirung diser meinung seyn mögen; so können wir doch / wann auch gleich Er Herr Christianus, oder andere Creditores, zu erweisen vermöchten / daß ihre / zur zahlung des Mevischen Rests / hergelihene Gelder an die Geistliche Quæsturam, oder gnädigste Herrschafft alsobaiden bezahlt worden / durchauß nicht absehen / wie Ihme Herrn Christiano, oder andern Creditoribus, mehrbesagtes absolutum Prælationis Privilegium, welches denen Armen Cästen / Spitälern / und Heyligen / auff der Heyligen Pflegere / Armen-Casten-Verwaltere / und Spithalmeistere gesampten Vermögen / ratione ihres Rests / in dem Fürstl. Land-Recht specialiter eingeraumt / auch zu statten kommen möchte; Nicht zwar 23
aus diser Confideration / als ob dises sonderbahre und pinguissimum Privilegium, Hospitalibus & similibus Pauperum Ærariis, in bonis suorum Administratorum specialiter concessum, nicht auch dergleichen Geistlichen Quæsturis, & piis Corporibus, gleichermassen competirte:

Quamvis enim de hoc: An Ecclesia seu 24
Ærarium Ecclesiasticum, das Kirchen-Guth / in Ducatu Würtembergico der Kirchen-Cast / in omnium suorum Administratorum bonis, vel Jus taciti Pignoris, vel simplicis, vel cum singulari Prælationis Privilegio conjuncti, vel planè absolutum Prælationis Privilegium habeat? magna inter DDres, tùm Evangelicos, tùm Romano-Catholicos altercatio sit; affirmativam propugnante Francisco Munnozio de Escobar, de *ratioc. administrat. cap. 39. num. 13. vers. Sed prædictis.* Amatore Rodriquez, de *concursu Credit. part. 1. art. 5. num. 11.* & è contra negativæ patrocinantibus Trentacinquio, *varr. resol. lib. 3. tit. de pignor. Resol. 7. num. 4.* Baldo, ad *Cunct. num. 15. Cod. de SS. Eccles.* Gaito, de *Credito, Cap. 4. Quæsito 11. num. 2040.* Negusantio, de *Pignor. part. 2. membr. 4. num. 121.* post Gregor. Lopezium, Augustin. Barbosa, *consult. canonicar. lib. 3. consult. 82.* imprimis *num. 71. & per tot.* ubi totus in eo est, ut demonstret, bona Syndici ordinis S. Francisci, pro pecuniarum, ad Fratrum Ejus ordinis necessitates sublevandas, à Fidelibus collectarum, Administratione, non esse tacitè hypothecata, quod pluribus ibidem exequitur paginis, atque inter Prælatum & inferiores tales Administratores non contemnendam diversi Juris rationem assignat. Antonius à Mara, de *concursu credit. lib. 2. tit. 6. §. 64. & 67.* item *tit. 12. §. 8.*

Tamen, quicquid de hoc, ex Juris veri- 25
tate, sentiri mereatur, nostris moribus, in plerisque Evangelicis terris, etiam istorum Administratorum Bona, non quidem ex Jure, quod firmissimè credimus, Civili vel Canonico; benè tamen ex Juribus complurium ditionum Provincialibus, & Fori tritâ, nexu taciti pignoris devincta esse, patet ex adversariis Matthiæ Berlichii, *part. 1. concl. 62. num. 47. & seq.* Henrici Hahnii, ad *Wesembec. tit. in quib. caus. pign. tac. contrah. num. 5.* Richteri, de *jure & prælat. credit. cap. 4. sect. 1. num. 98.* Carpzovii, *part. 1.*

part. 1. C. 28. d. 115. Grotii, in *manuduct. ad jurisprud. Holland. lib. 2. cap. 48. num. 22.* Johannis à Sande, *Decc. Frisic. lib. 3. tit. 12. def. 1. circa fin.* Anton. Matthæi, de *auction. lib. 1. cap. 19. num. 50. & 58.* Joh. Voëtii, in *commentar. ad tit. ff. in quib. caus. pign. tac. contrah. §. 25.* Joh. Caroli Antonelli, de *tempore legali, lib. 4. cap. 33. num. 26.*

26 Et quòd in hoc noſtro Würtembergico Foro etiam illud abſolutum Jus Prælationis, quod in Jure noſtro Patrio, in *parte 2. tit. 75. §.* Wa ein Kaſten. *pag. 210.* in caſibus, da ein Kaſten- oder Heiligen-Pfleger/ oder Spithalmeiſter / etwas von ſeiner Verwaltung eingenommen / und dahero dem Kaſten / oder Spithal etwas ſchuldig verbleibt / in tanta plenitudine his Corporibus indulgetur, daß ein ſolcher Kaſt/ oder Spithal (Poſt ſumtus funebres, & Mercedes Famulorum) vor allen andern Glaubigern / auch vor gnädigſter Herrſchafft Selbſten/ von eines ſolchen Schuldners Güthern bezahlt werden ſolle / etiam de omnibus Eccleſiarum, Academiarum, Scholarum, Stipendiorum, & Monaſteriorum Adminiſtratoribus, allen Geiſtlichen Verwaltern / exaudiendum ſit, definire non dubitat B. Wibelius, in *Diſp. de Jure prælat. §. 7. pag. 24.* Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. de legali hypoth. §. III. num. 6. pag. 44.* & in *Poſition. de domicil. Pauper. th. 22.* nec non in *Differ. Jur. Comm. & Würtemb. part. 1. tit. 75. th. 94.* ubi rectè
27 advertit, quòd in Ducali ordinatione de Ærariis Pauperum, in der Fürſtl. Kaſten-Ordnung / non ſemel illud Generalius nomen, Geiſtliche Verwaltere / his aliis nominibus, Spithal- und Kaſtenmeiſter/ addatur, & hæc tria, die Kirchen / Arme Kaſten/und Spithal conjungantur; ut in §. Es ſollen auch. & in *præced. §.* Man ſoll
28 auch: Sondern aus diſer unverwerfflichen Ration / weilen diſes gar groſſe und fürtreffliche Privilegium, daß dergleichen Pia Corpora, ratione Reſidui à ſuorum bonorum adminiſtratoribus debiti, allen andern Creditoribus, tametſi & ipſi ſint primæ claſſis, in concurſu Creditorum talis Adminiſtratoris præferirt werden ſollen / ſine dubitatione ein perſonaliſſimum Privilegium iſt/ und dahero auch ab ipſo hujusmodi Pio Corpore (wann von diſem reſpect, daß unſers gnädigſt. Lands-Fürſten und Herrn Fiſcus Eccleſiaſticus hierbey intereſsirt / abſtrahirt wird) an niemanden andern / etiam per Ceſſionem, transferirt werden kan:
29 Tantum abeſt, daß daſſelbe in conſequentiam talis Mutuationis, quâ hujusmodi Pio Corpori, ab alio Creditore, tali Adminiſtratori, hôc ipſo fine, ut de ſuo Reſiduo, Pio Corpori, exindè ſatisfacere valeat, pecuniam credente, hâc eidem paulo poſt exolutâ, ſatisfit, ab hoc ipſo Creditore prætendirt werden könne.

Quemadmodum enim etiam illud Privi- 30
legium exigendi Perſonale ſimplex, quod in concurſu, inter alios tantùm perſonaliter privilegiatos Creditores, etiam Reipublicæ notoriè competit; *L. 38. §. 1.* ibi: *Respublica Creditrix omnibus chirographariis creditoribus præfertur. ff. de reb. author. judic. poſſid.* latè Dn. Lauterbach, in *Diſp. de Privil. Cred. perſon. ſimpl. §. 21.* ceu in Ipſius ſolius ſingularem, ſive (Jcti verbo, in *L. 42. ff. de adminiſtr. tutor.*) præcipuum favorem ſpecialiter introductum, hâc ipsâ de causâ Perſonale intelligitur;

in individuo Dn. Lauterbach, *d. Diſſert. de Privil. Credit. perſon. ſimpl. §. 46.* verbis: *Nec aliud dicendum videtur de Privilegio Reipublicæ, qua* perſonam *aliquam, non quidem veram; ſed* fictam *ſeu myſticam repræſentat; atque ſic* Privilegium, *tanquam in Ipſius favorem principaliter introductum,* perſonale *eſt.*

Quemadmodum & illud multiplex Pri- 31
vilegium, in Concurſu Creditorum etiam Fiſco conceſſum, & quidem non uno caſu cum ſimili jure & prærogativâ abſolutiſſimæ Prælationis, pariformiter, ex eo, perſonale reputatur, quòd, in illo concedendo, non ad Cauſam ſeu Rem, aut Genus Actionis, ut loquitur Paulus, in *L. 68. de regul. Jur.* ſed ad peculiarem Qualitatem ipſius Perſonæ Fiſcalis reſpectum fuerit; quô ipsô cuicunque privilegio reali, quod ipſam Rem ſeu Cauſam intuetur, contradiſtinguitur:

Georgius Franzkius, *lib. 1. Reſol. 14. num. 18. & 19.* Fabius Capyc. Galeota, *Reſp. fiſcali 1. num. 108.* ibi: Privilegia Fiſcalia *non tàm* Cauſæ, *quàm ad ipſius* Perſonæ Principis, *quam* Fiſcus *repræſentat, prærogativam conceſſa fuiſſe.*

Ità nulli dubitamus, quin & hoc abſo- 32
lutum Jus Prælationis, quod Piis Corporibus, ratione Reſidui à ſuis Adminiſtratoribus debiti, poſt ſumtus Funebres, & Mercedes Famulorum, ante alios omnes, quantumcunque privilegiatos, Creditores, à noſtris Sereniſſimis Llatoribus ſingulariter conceſſum, pro merè perſonali haberi debeat.

Præſuppoſitô verò hôc, daß diſes ein 33
Perſonal Privilegium ſey / gibt die richtige folge ferner/ daß/ ſo wenig dergleichen perſonalia Privilegia, ex cauſa lucroſa, vel oneroſa, qualiscunque illa ſit, mediante Ceſſione, an Jemanden andern transferirt werden können; So wenig auch diſes abſolutum & plenisſimum Jus Prælationis einem ſolchen Creditori, welcher einem tieff verſchuldeten Geiſtlichen Verwalter / vel

cujus-

cujusvis alterius ecclesiastici aut pii Corporis administratori, hôc specifico fine, daß Er seinen Rechnungs-Rest darvon abstossen könne / einige Gelder vorstreckht / licet istud Residuum, ex hâc ipsâ pecuniâ mutuatitiâ actualiter solvatur, zu einigem vorstand gedeylich seyn möge.

35 Cùm enim hujusmodi personalia Privilegia semper certæ alicujus, seu veræ, seu fictæ & mysticæ Personæ singularem favorem solitariè respiciant, &, quod Justinianus dicit, singulari certarum personarum providentiâ sint introducta: §. 29. ibi: *Cujus solius providentia hoc induximus. Inst. de action.* ubi vulgò Scribentes: Quare ultrò hinc sequitur, quòd illa Personam, singulariter spectatam & privilegiatam, haud egrediantur, nec cuiquam alii proficere valeant; per inconcussam hanc in rem Juris Regulam, in *L. 68. & L. 196. de regul. jur.*

36 Quandocunque enim deficit persona singulariter privilegiata, etiam ipsum privilegium, ei soli concessum, deficere necesse est; per *d. L. 68. ff. d. tit.*

37 Ubi verò vel Creditor, ad dimittendum adeò singulariter & absolutè privilegiatum Creditorem pecuniam mutuans, vel Cessionarius, seu in rem suam constitutus Procurator, adversus cessum, vel à primo Creditore liberatum Debitorem, in suum Compendium & proprium lucrum, in judicio experitur, ibi, cùm in effectu deficiat Persona, cui hoc ipsum absolutum prælationis privilegium solitariè adhærer, & cui soli Llator prospicere voluit; arg. *L. 4. L. 9. vers. Nec potest dici. Cod. de procurator. L. 2.* verbis: Propria *lite. ff. eod. L. 13.* ibi: *Loco* domini. *ff. de pact. L. 2. §. 11. & 12. ff. quando appell. sit.* non potest non etiam hoc tanti momenti & ponderis Beneficium simùl deficere.

38 Prout etiam in simili Privilegium illud personale simplex, quod, de Jure Pandectarum, Minorennibus in Concursu Creditorum Curatoris, vel Tutoris, solitariè competit, (Jungat. *L. 19. §. 1. de reb. auth. jud. possid. L. ult. de tut. & ration. distrah.*) excellentissimus Jctus Papinianus, ex eadem ratione, ob ipsius nimirum Privilegii naturam, quia nempe non Causa; sed Persona Minoris hunc præcipuum Legis favorem meruit, in rem suam constituto Procuratori disertissimè denegat.

de quo pluribus B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de Procurat. in rem suam. §. 32. & 33.* Ferdinandus Arias de Mesa, *varr. resoll. lib. 1. cap. 10. num. 3. & seq.* Johannes à Sande, de *actionum Cessione, cap. 9. num. 9.* Cæsar Barzius, *Decis. Bonon. 70. num. 28.* Horatius Carpanus, ad *Statuta Mediolan. cap. 47. num. 134.* Carpzov. *part. 1. C. 28. Def. 95. num. 6.* Johannes Voetius, ad *tit. ff. de hared. vel act. vend. §. 12.*

Und daß dise Rechtslehr in specie auch 39
his ipsis in terminis, wann einem Debitori eine Summ paares gelds / zu disem ende / austrückhlich / von jemanden vorgelihen wird / und der Debitor dises geld zu eines privilegirten Creditoris contentirung würckhlich gebraucht / ihren gültigen ingreis und würckhsamkeit habe / das lehret in terminis terminantissimis Petrus Barbosa,

ad *L. Post dotem. 41. sol. matrim. num. 62.* ubi ità in puncto: Succedit, inquit, secunda Quæstio: Si Creditor, cui solutum est, habebat privilegium personale prælationis, utrum hoc privilegium transeat in solventem, qui loco prioris Creditoris successit? Et videtur respondendum transire; ut videtur probare tx. in *L. Si ventri. §. Eorum, & ibid.* notat Ripa, *num. 1. ff. de privil. Credit.* Videtur etiam (scil. facere) textus *Legis final. Cod. de privil. fisci.* Contrarium tamen tenendum est propter Regulam *Legis 43. (42. vult dicere) ff. de administr. tutor.* Et videtur txt. in *Auth. Ut exactione instante dotis. post princ. collat. 7. & §. Fuerat. in fin. Inst. de action.* Et tenet magis communis adversus Bartolum. Neque obstant Jura adducta in contrarium: Nam ad primum, *d. L. Si ventri. §. Eorum. ff. de privil. credit.* respondetur, esse intelligendam de privilegio, competente ratione Causæ vel Actionis: Hoc enim transibit cum ipsa actione, juxta regulam *Legis, In omnibus. 68. de regul. Jur.* Nam si ratione Personæ competat, non transibit in Cessionarium, juxta regulam in *L. 42. de administr. tutor. & L. un. Cod. de privil. dot.*

Eandemque sententiam suo etiam suffra- 40
gio comprobavit Brunnemannus, ad *L. 1. num. 4. Cod. de his, qui in loc. prior. credit. succed.* & ad *L. 24. §. 3. ff. de reb. author. judic. possid. num. 9.* Martin. Chemnitius, de *concursu creditor. th. 222.* Carpzovius, *Jprud. For. part. 1. C. 28. Def. 133.* Henricus Born, *dicta Disput. de jure illius, cujus pec. creditor alt. fuit dimissus, cap. 4. th. 6.* ubi ità: Planè, inquit, si Privilegia personalia, quæ in favorem solius Personæ data sunt, & non simùl intuitu Causæ, putaverim, eadem in dimittentem non transire; scil. cùm nec in Cessionarium transeant, B. Collega noster, Dn. Bardili, in *Conclus. theor. pract. exerc. 42. concl. 7.* ibi: *Qui solvit Creditori privilegiato, citra omnem Conventionem, aut Cessionem, succedit in ejus locum*; Modò Privilegium sit reale.

Und wann wir auch gleich auff dises re- 41
flectiren wollten / daß die Geistliche Quæstiones Dem Ærario seu Fisco Serenissimi nostri

stri Principis Ecclesiastico zugehörte / und hôc ipsô respectu noch ferner betrachten / quòd etiam personalia, & singulari Personæ fiscalis (Quam appellat Georg. Franzkius, *d. lib. 1. Resol. 14. n. 19.*) sive Fisci favore, concessa Privilegia, in Nominum Fisco competentium Emtores & Cessionarios
42 transferri possint: Ut enim Fiscus tantò facilius pecuniam inveniat, hoc ipsum specialiter receptum testantur ipsi Imperatores, quòd illius Privilegia, etiam personalia, & non Causæ, seu ipsi Actioni adhærentia, in actionum emtores & cessionarios transferri valeant:

L. ult. Cod. de privil. fisci. Ferdinandus Arias de Mesa, *variar. resoll. lib. 1. cap. 20. num. 17. cum seq.* & *cap. 21. num. 16.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. de hared. vel act. vend. §. II. num. 25.* Jungatur Franzk. *d. Resol. 14. num. 16. & seqq.* post Bartolum, Salicetum, Neguzantium, Alfarum, Noguerolam, Acostam, & plures, quos laudat, Alphonsus de Olea, *tract. de jurium & actionum cessione, tit. 6. Q. 3. num. 26. & sq.*
43 ubi scribit, quòd, licet dictæ Legis finalis varii, inter Doctores, intellectus occurrant; & hos inter ille magis communis & receptus sit, quòd illa de solo Privilegio reali, seu de tacitâ hypothecâ, quæ Fisco conceditur, in *L. 2. Cod. in quib. caus. pign. tac. contrah. L. Aufertur. §. Fiscus. de jure fisci.* Non verò de privilegio prælationis, quod, ut personale, in cessionarium transire non posse, tradat Schifordeckerus, ad Anton. Fabrum, *tract. 23. Q. 22.* & hæc ipsa sententia in puncto Juris rectè defendi
44 possit; tamen, quia illa altera, quòd Fiscus etiam sua personalia privilegia in alium transferre queat, à tot viris doctis recipiatur, idcircò ab illa non debeat recedi:

45 So ist doch auch hierwider wohl in obacht zu nemmen / daß solches nicht anderst ingress und platz finde / es seye dann / daß in talibus casibus, wann der Fiscus seine habende Actiones verkaufft / Er auch die Ihm singulariter competirende personalia Privilegia NB. specialiter cedire / und ohne eine solche Special-Cession auch dergleichen fiscalium Actionum Emtores & Cessionarii sich keines dergleichen privilegii personalis mit bestand prevaliren können / das ist eine communissimo Interppr. suffragio approbirte traditio, de quâ ità
46 Barbosa: Speciale est in Fisco, ut in Cessionarium transeat Privilegium etiam Personale: Undè inferas, quòd, licet in eo, qui solvit, quod debebatur Fisco, NB. requiratur, quòd ei fiat Cessio, ut in eum transeant Jura Fisci; *L. 3. Cod. de privil. Fisci. L. 2.* juncta Glossa, *verb. Jure. Cod. de bis, qui in prior. credit. L. Cùm alter. Cod. de fidej.* tamen speciale est in Fisco, ut in hâc Translatione contineantur etiam privilegia personalia Fisco competentia, dùm tamen NB. id fit expressum in Cessione; ut colligitur ex *L. fin. Cod. de privil. fisci.*

ad *d. L. Post dotem. 41. num. 63. soluto matrim.*

Et Johannes Brunnemannus: Titius, ait, 47
debuit Reipublicæ, vel Fisco Centum. Ego solvo pro Titio, & Judex mihi petenti Jus & Privilegium Fisci cedit, ac in me transfert. Quær. An in jus & locum Fisci succedam; adeò, ut, sicut Fiscus omnibus Creditoribus, præsertim posterioribus, præfertur, ità & ego præferar? Aff. Quia Cessio transfert in Cessionarium omne Jus cedentis. Nota benè, sine Cessione non transferri in eum, qui pro privato Reipublicæ solvit, personale Privilegium Reipublicæ; per hanc *L.* (intellige ultimam) & *L. 3. Cod. d. tit. de privil. fisci.* Ità optimè Brunnemannus, ad *d. L. ult. num. 1. cum seq. Cod. de privil. fisci.*

Addantur Bartolus, Salicetus, Neguzant. 48
Cephalus, Tiraquellus in locis, quos refert Ferdin. Arias de Mesa, *varr. resoll. lib. 1. c. 20. num. 17.* verbis: *Speciale esse in Fisco, ut ei permittatur, Jus prælationis, ex peculiari privilegio sibi concessum, in alium transferre,* si hoc agatur. & *cap. seq. 21. num. 16.* ibi: Si modò hoc actum sit. Marcus Anton. Peregrinus, de *jure fisci, lib. 7. tit. 3. n. 34.* ibi: *Fiscum per Cessionem transferre privilegia sua in privatum.* Johann-Petrus Surdus, *lib. 2. cons. 280. num. 13. & 149.*

Alldieweilen nun hingegen in Casu sub 49
strato dergleichen nichts zum vorschein gekommen / daß nehmlich im nahmen dero Geistlichen Quæsturæ, oder Fürstlichen Kirchen-Kastens / unsere gnädigste Herrschafft entweder dem Herrn Burgermeister Christiano, oder auch einem andern Mevischen Creditori mehrgenanntes absolutum Jus Prælationis expressè cedirt und eingeraumbt habe / so zeigt sichs von selbsten / daß auch auf disen besonderen Rechtsbehelff impræsentiarum keine reflexion gemacht werden könne / wann man gleich sagen wolte / daß die von Ihme Herrn Burgermeister dem Herrn Mevio gelihene Ein-Tausend Gulden Serenissimi nostri Principis Fisco ecclesiastico zu guthem gekommen / und derselbe / umb das ihme damahlen schuldig gewesene Residuum, pro ipsa hac summa, contentirt worden sey. Anders mehrers soll hiervon in untersuchung des gleich folgenden Postens angezeigt werden.

Der Zwaitte Haupt-Post / da Herr 50
Raths-Verwandter und Apotheckher zu N. zwar an einer Schuld / wegen bey Ihme genommener und gebrauchter Medicamentorum nur noch 19. fl. 26. und ei-

nen halben Cr. fordert / und die übrige 90. fl. durch eintauschung einer Wiß von dem Debitore; So dann noch andere ihm angelehnte 150. fl. wegen käufflicher überlassung eines dem Debitori zuständigen Garthens / vor bereits bezahlt angibt / hätte zwar ratione Legitimationis, da Er Herr Antonius selbst persöhnlich erschienen / wie auch Liquidationis, seine unzweiffliche richtigkeit erhaltten: Anlangend aber 51
auch das Jus Prælationis, so hat sich zwar derselbe weiters nicht / als allein wegen der 19. fl. 26. und eines halben Cr. in dem Ganth-Proceß einlassen wollen; und sich im übrigen an seine beede Käuff / unter welchen der eine am zehenden Xbris, 1701. und der andere nur zwey tage hernach getroffen worden / da Er nemlich zu erst am 10. Xbr. an seiner / auff 109. fl. sich belauffenden Apotheckher-Schuld / 7. Viertel Wißen in solutum angenommen / und am 12. ejusdem mensis dem Herrn Mevio 150. fl. gelihen / und zugleich angedingt / daß / wann solches Geld Ihm / innerhalb eines Jahrs / nicht wider bezahlt werden möchte / alsdann seine drey Viertel Garthens ihme / für dises Geld / verkaufft seyn sollen / zu halten gesucht. Wir halten aber / nach 52
reiffer der sache erwägung / darvor / daß nicht allein aus diser ursach / weilen beede von ihme vorgebende Käuff / nur wenige tage vor einlangung des Hoch-Fürstl. Inquisitions-befehls / daß der Richter zu N. über keinen von Ihm Debitore Herrn Mevio, über seine Immobilien / errichteten Kauff hinführo erkennen / und gutheissen solle / und diesem bald nachgefolgter zweyer anderer Befehle / daß über sein Vermögen ein ordentliches Inventarium begriffen / und ein Curator bonorum verordnet werdē solle / und die Gerichtliche Insinuation / unerachtet nach dem / vondem löblichen Gant-Richter / wider des Herrn Antonii vorgeben / in dem Protocollo Liquidationis enthaltenem Attestato, zu zerschidenen mahlen / Gerichts-Täge gehaltten / totaliter unterlassen / auch wider sein Antonii abermahliges Vorgeben / die Güther / noch biß dato, dem Mevio in Steuer und Zinß gelassen worden / so viel / vor das Erste / die Apotheckher-Schuld à 109. fl. concernirt / Herr Antonius diser Käuffe sich nicht prevaliren könne; sondern Er / wegen diser 53
Schuld / sich in diten Proceß einzulassen in allweeg obligirt / und nicht allein die gnädigste Herrschafft / im nahmen und von wegen dero Geistlicher Verwalttung / in krafft Ihro zuständigen absoluti Privilegii Prælationis; sondern auch alle andere ältere Creditores hypothecarii, und darunter fürnehmlich auch des seeligen Herrn Probsts Ludovici Pii hinterblibene Erben (Angesehen seine Schuld von 300. fl. allschon in Anno 1697. contrahirt worden) in krafft habenden ältteren Juris hypothecarii, die Ihme Herrn Antonio, wegen diser Apotheckher Schuld / überlassene Wise / mediante Actione hypothecaria, in dise Vergantthung mit allem bestand und nachtruckh zu ziehen jure optimo maximo berechtiget seyen: Er aber ratione diser Prætension anderst nicht / als inter simplices Chirographarios, collocirt werden könne. Dann / wiewohlen in Rechten eine längstens ausfündige und richtige Sache ist / quòd, si Debitor uni ex Chirographariis Creditoribus solverit, vel aliquem fundum in solutum dederit, reliqui Chirographarii id, quod ille obtinuit, avocare haud possint; eò quòd Creditores tales, quotquot sint, pari jure universi nitantur, hincque, sibi vigilando & præoccupando, suam Conditionem meliorem efficere omninò possint; 54

L. 19. de re judic. Carpzov. *Jprud. For. p. 1. C. 28. D. 179. num. 1.* Adde textus expressos, in *L. 6. §. 2. de reb. autor. judic. possid. L. 6. §. 7. ff. de his, quæ in fraud. credit. L. 24. vers. quid ergò. ff. eod.* post Gailium, Köppen. Berlichium, Stracchan, & alios, Carpzov. *d. part. 1. C. 28. d. 178.* Vincent. Carocius, *Dec. 109. num. 23. & sq.* Wibel, *d. dissert. 6. 20. pag. 55.* Strur. *exerc. ad π. 44. th. 81.* ubi addit ex Molina, hoc etiam in Foro Conscientiæ procedere. Hahn. ad Wesembec. *tit. de privil. Credit.* ad verba: *sibi vigilaverit.*

Tametsi Creditor, sciens prudensque Debitorem non solvendo esse, vel Foro (ut hîc loquitur Florez Diez de Mena, *varr. quæst. lib. 1. quæst. 6. num. 3.*) cedere velle, debitum exegerit; 55

d. L. 6. §. 7. ff. de his, quæ in fraud. Credd. ibique Brunnem. *num. 28.* Hahnius, *d. l.* ibi: *Etsi sciverit debitorem non esse solvendo.*

suum enim recepit: 56

d. L. 6. §. 7. ff. d. tit. L. 1. §. 11. de aq. pluv. arcend. act.

& sibi vigilavit; *d. L. 6. §. 7. ff. eod.*

adeòque, dùm suum recipit, à Dolo immunis est. 57

L. 129. de regul. jur. Mevius, ad *Jus Lubec. lib. 3. tit. 1. art. 3. num. 5.*

meritòque Creditori tali vigilanti & solerti industria sua prodest; & è contra negligentibus inertia sua nocet; 58

d. L. 24. ibi: *Quoniam alii Creditores sua negligentia expensum ferre debent. ff. d. tit.* Wibel, *d. l.* Carpzovius, *d. def. 178. n. 2.*

Si modò Solutio, vel huic æquipollens Datio in solutum fiat; antequàm Bona Debitoris à Creditoribus possessa fuerint; 59

d. L. §. 7. ff. d. tit. Gail. *2. Obs. 23. n. 14.* Carpzov. *d. l.* Plebst. ad *Jus Provinc. Wirt. Disp. 1.*

disp. 1. th. 160. Mevius, *d. l. num. 27. & sq.* ubi plures rationes adducit. Hartm. Pistoris, *part. 3. quæst. 20. num. 1. & sq.* Struv. *d. exerc. 44. th. 80.*

60 Tunc namque cujusvis Creditoris vigilantiæ regulariter nullus porrò locus conceditur, cùm debitor, factâ immissione, omni facultate de suis, quas hactenùs habuit, facultatibus ulteriùs disponendi, sicque etiam Creditoribus satisfaciendi omninò exuatur.

Benvenut. Straccha, de *decoctor. part. ult. tit. qui potior. in bonis decoctor. habeant.* Gaspar Antonius Tessaurus, *Q. for. lib. 1. quæst. 16. num. 14.* Johann-Franciscus Salgado de Somoza, in *Labyrintho Credd. part. 1. cap. 14. num. 6. & 7.*

61 So vermag jedoch dises mehrgedachtem Herrn Antonio den geringsten Verstand/ der ursachen / nicht zuwegen zubringen/ dieweilen auch dises clar-versehenen Rechtens ist / daß ein solche Præoccupatio unius Creditoris chirographarii zwar andern Chirographariis præjudiciren; Aber denen Creditoribus hypothecariis, vel personale Privilegium habentibus, & multò magis vel singulari, vel planè absolutò Prælationis Privilegio munitis das geringste præjudiz nicht zuziehen könne; sondern alles das jenige / so einem oder denen gesampten Chirographariis, etiam antequàm Creditores in bona immissi sunt, in solutum überlassen / oder bezahlt / und von Ihnen / seu bonâ, seu malâ fide empfangen worden/ von denselben in alleweeg avocirt werden könne;

62 ix. txx. expressos, in *L. 18. §. ult. & L. sq. de jure fisci. L. 5. Cod. de privil. fisc. L. 52. §. 1. ff. de pecul. L. 3. ff. quod cum eo, qui in al. potest.* Fürstl. Würtemb. Land-Recht/ *part. 1. tit. 75. pag. 209.* ibi: Daß keinem seine behändigkeit und fürlauff / gegen anderem/ der seiner Forderung bessere und erhebliche re ursachen hat. ꝛc. *ibique* Besold. *th. 143.* Hahn. *d. l.* Carpzov. *d. Const. 28. def. 139.* Brunnem. *d. l. num. 29.* Struv. *d. th. 81.*

63 Tralatitium enim est, quòd, cùm jus Pignoris rei hypothecatæ ità inhæreat, ut illius vindicatio seu Persecutio adversus quemcunque possessorem obtineat, idcircò & illi, qui hypothecas habent anteriores, etiam contra Creditores juniori duntaxat hypothecâ munitos eâdem actione potentissimè experiri queant:

L. 17. ff. de pignor. & hypoth. L. 18. Cod. eod. L. 12. §. 5. ff. qui potior. in pign. hab. L. fin. §. 5. & 6. Cod. de jure deliber. L. 18. §. uit. de jure fisc. Hartm. Pistoris, *lib. 3. Q. 20. n. 19.* Andr. Gailius, *lib. 2. Obs. 25. num. 10. in pr.* post Straccham, Berlichium, Carocium, & alios, Bened. Carpzovius, *Jprud. For. part. 1. C. 28. d. 180. num. 10. & seq.*

Neque enim vigilantia & industria unius 64
(ceu tantùm inter illos, qui parili jure muniti sunt, tali præventioni locum concilians,

Richter, de *Jur. & privil. Credd. cap. 6. num. 34.* Esbach. ad Carpz. *p. 1. C. 28. Def. 179.*)

alteri, in jure jàm ante quæsito, præjudicare debet;

prout latiùs id firmat Hartmannus Pistoris, *tit. loc. num. 28.* Carpzov. *d. const. 28. d. 179. num. 3.* Berlichius, *d. concl. 71. num. 20. cum sq.*

Neque ità sibi quisquam prodesse debet, 65
ut justiori alterius petitioni detrahat;

L. 31. §. 1. ff. depos. L. 1. §. 11. ff. de aq. pluv. arc. L. ult. §. 5. Cod. de jure deliber. Mevius, *d. l. num. 7.*

Quod enim, cum damno justiùs peten- 66
tium, alius infirmiore, vel prorsùs nullô Privilegiô munitus Creditor accipit, hoc veriùs illis auferre dicitur, quàm ut suum recipiat, hincque repetitioni justissimè subjacet;

arg. *L. 16. pr. ff. de condict. indeb.* Mevius, *d. l. num. 7.* Goswinus ab Esbach, *d. def. 179. num. 4.* Addatur sollicitè de his disquirens Collega noster, D. Harpprecht, *Resp. 92. num. 370. & mult. sq.*

Vor Eins.

An dem Andern / gleichwie dises gar 67
verdächtig heraus kommt / daß Herr Antonius nur zwey einige Tage voneinander/ des Debitoris Wise / und Garthen / an sich zubringen getrachtet hat; und doch die / diser beyderley Güther-stückh halber/ errichtete Contracte / bey dem Richter zu N. zuinsinuiren nicht allein unterlassen; sondern auch sein hierunter gebrauchter Vorwand / als ob Er hierzu keine gelegenheit gehabt / durch des gantzen Gerichts contrarium Attestatum, als in welchem gesagt wird / daß / nach solcher Contracte abschliß- und errichtung / unterschidliche Gerichts-Täge gehalten worden / gantz hinaus gewisen worden; wie ingleichem auch 68
dises sein Herrn Antonii anders vorgeben/ daß Ihme solche beyde Güther / die Wise und Garthen / à dato Contractuum, in Steuer und Zinß geloffen seyen / durch besagtes Attestatum gleichfalls contradicirt wird; anbenebens Er selbsten / an deren/ 69
diser Ganth halben / vorgewesenen Juridica, sein gantzes hiebey geführtes Intent nicht verborgen halten können / indem Er vermeldt / Er habe gemuthmasset / es möchte mit des Herrn Mevii Sache nicht wohl stehen / und sich dahero in diesen Kauff eingelassen;

teste Ganth-Protocollo, *pag. 5. & 6.* und seiner ad Acta, *sub Nro. 19.* gegebenen Schrifft;

70 Alſo iſt es an deme / daß / wann diſer Wiſe Datio in Solutum, per Gratificationem, wie es das ſtarckhe anſehen gewinnet / geſchehen wäre / dieſelbe vom Einwurff in diſe Ganth / auch hâc ſolâ de Cauſâ, nicht würde frey geſprochen wer-
71 den können: Eò quòd, ſi Solutio, vel datio in Solutumà Debitore, per Gratificationem fiat, illa ipſa, licet Bona à Creditoribus nondùm poſſideantur, tamen revocationi obnoxia ſit;

per *L. 6. §. 2. de reb. author. jud. poſſid. L. 24. verſ. ut ſi per gratificationem. ff. de his, quæ in fraud. Credit.* Hartm. Piſtoris, *d. quæſt. 20. num. 3. & ſq.* Manz. in *Conflictu Credit. part. 7. cap. 7. num. 59.* Mevius, ad *Jus Lubec. lib. 3. tit. 1. art. 3. num. 32.* Struv. *exerc. ad π. 44. th. 77.* Carpz. *p. 1. C. 28. def. 178. in f. ibique* Esbach. in *addit.* Dn. Lauterbach, de *privil. Credit. perſon. ſimpl. th. 52.* Collega noſter D. Harpprecht, *Reſp. 92. num. 367.*

Wamit aber in mehrerem uns aufzuhalten wir vor einen pur lauteren überfluß achten.

72 So viel aber die von Ihme Herrn Antonio dem Debitori Herrn Mevio paar angelehnte hundert Thaler concernirt, ſo hat es zwar kein geringes anſehen / als ob Ihme / umb willen Er diſes geld alſobald zu bezahlung deß vormahls dem Mevio abgeforderten Reſts angewendet / und von Ihme / wie Er ſagt / denen Hochfürſtl. Herrn Commiſſariis ſelbſten gleich immediatè behändiget worden / das mehrmahlen angemerckte abſolutum Jus Prælationis, welches gnädigſter Herrſchafft / in nahmen und von wegen dero geiſtlichen Verwaltung / auff dem geſampten Meviſchen Vermögen / und inſonderheit auch auff dem / vom Mevio in caſum, wann Er diſe hundert Rthlr. innerhalb eines Jahrs / nicht würde bezahlen / dem Antonio zu kauffen gegebenem Garthen / als welcher der Herrſchafft / neben andern Unterpfändern / pro 48. fl. ſpecialiter mit verhafftet / ex hac ratione, nicht verwai-
73 gert werden können / weilen einige Rechtslehrere darvor halten wollen / daß ad iſtum effectum, ut ille, qui Fiſco, pro ipſius debitore, aliquid ſolvit, in tale abſolutum prælationis privilegium ſuccedat, nicht eben præciſè eine expreſſa & ſpecifica ceſſio erfordert werde; ſondern ſolches auch tacitè, oder ad minimum per tales Actus, ex quibus Animus talis Juris ceſſionem in alterum faciendi, haud obſcurè poſſit colligi, bewerckſtelliget werden könne;
74 prout prius, quòd ſcilicet etiam tacita pactio, ad hoc ipſum ſufficiat, in puncto definit Jacobus Cujacius,

Obſervat. lib. 18. cap. 40. ubi ſic: Aliud, inquit, eſt Privilegium, quod in actionibus hypothecariis Fiſcus habet ex tempore; & in hoc privilegium non ſuccedit, cujus pecunia ad Fiſcum pervenit, niſi nominatim, auctoritate Judicis, in eum fuerit translatum, cùm pro Debitore ſolveret. Et aliud eſt privilegium, quod Fiſco, præcipuò quòdam Jure, competit in actionibus perſonalibus, de quo in *L. 2. ff. de ceſſ. bonor. & L. 24. §. pen. & ult. de reb. author. jud. poſſid.* & in hoc utique, NB. tacito intellectu ſuccedit, cujus pecuniâ pervenit in Fiſcum.

Illud alterum verò, quòd ceſſio talis perſo- 75
nalis privilegii etiam per Actus, voluntatem cedendi, aut non aliter ſolvendi, quàm cum Conditione Succeſſionis in locum Creditoris privilegiarii, & in ſpecie etiam per talem Actum, ſi ſolvens rem ipſam oppignoratam vel Nomen, pro quo tali privilegiario Creditori ſatisfacit, ab illo comparet, haud obſcurè declarantes, fieri valeat, ſingulariter decidere videmus Mevium,

part. 4. dec. 214. num. 3. & 4. ubi addit in notis, quòd talis Juris, quod Creditor, alterius pecunia dimiſſus, in bonis debitoris hucusque habuit, emtio etiam in dubio facta intelligatur, eo quòd nemo alio nomine ſolviſſe credatur. Quod & ſequitur Brunnem. ad *d. L. 24. num. 15. & ſq. ff. de reb. author. jud. poſſid.*

Nachdemmahlen aber diſe rechtliche 76
Verordnung / daß / wann einem Creditori, vel hypothecario, vel privilegiario, das Jenige / ſo Er an ſeinen Debitorem zu fordern hat / entweder von einem andern Creditore ejusdem Debitoris, oder aber von einem hactenus Non-Creditore, ſive extraneo, würcklich bezahlt wird / der / welcher denſelben alſo bezahlt / in alle deſſelben Jura und Privilegia, ſub jam ſuprà notata diſtinctione, eintretten möge;

(Quam communi Rationi planè adver- 77
ſam, diligenter notandam, mentique tenendam appellat Baldus,

ad *L. 12. §. A Titio. ff. qui potior. in pign. habeant.* obſervante Beuthero, de *jure prælat. Credit. lib. 1. cap. 5. pag. nobis. 83.*)

Von denen Rechtslehreren admodùm 78
diverſimodè angeſehen wird: Indem etli-
nige auch die Jenige / qui pro Debitore Fiſcali ſolvunt, juxta definitionem Juris Conſultorum, in *d. L. 2. ff. de ceſſ. bonor. & L. 24. §. penult. & ult. de reb. author. judic. poſſid.* beurtheilen wollen:

ut ferè ſentire videtur Mevius, *dicta Dec. 214.* ubi textus de Fiſco & aliis loquentes, in *dd. Llb.* & in *tit. Cod. de privil. Fiſc.* promiſcuè & generaliter allegat, abſque ullo, quod adderet, inter illos diſcrimine, qui

qui pro privati, vel Fisci debitore, illis debitum exolvunt.

79 Andere aber darvor halten/ quòd, si de Fiscali debitore quæratur, tres Casus distinguendi sint, Primus scil. hic: Utrum & quomodò posterior Creditor, qui post Fiscum contraxit, & à debitore hypothecam accepit, pro eodem debitore id, quod Fisco ab illo debetur, exolvat, in locum Fisci, quoad Jus ei competens, rectè succe-
81 dat? Secundus hic: An & quomodo Creditor, nullam habens hypothecam, Fisco solvens, in Ipsius Hypothecam succe-
82 dat? Et Tertius iste; Utrum & quomodò quivis alius Creditor, pro debitore, Fisco solvens, in personale, quô Fiscus
83 potitur, privilegium succedat? Ut in primo quidem casu posterior Creditor hypothecarius, Fisco satisfaciens, etiam citra transcriptionem judicialem, sive citra Cessionem mandato Judicis factam, in Jus Fisci succedat, eò quod, cùm & ipse Hypothecam jam habeat, in talibus termi-
84 nis non nisi de prælatione ex Temporis Prioritate quæratur: § In secundo verò Casu dispositio *L. ult. Cod. de privil. fisci.* obtineat; & hic, secus ac inter Privatos juris est, Authoritas Judicis necessaria sit; ex hâc duplici ratione hujus specialitatis, vel quòd Fisci Hypotheca non ex Conventione; sed Lege descendat, ut propterea etiam ad translationem ejus, Legis ministro, nempe Judice, opus sit: vel quôd ad Fisci Procuratorem res non pertineat; sed ad Principem, vel Rempublicam; quô fiat, ut tanto difficilius translatio talis hypo-
85 thecæ procedat: Et denique etiam quoad tertium Casum decisio de Fiscali Debitore non ex *L. 2. ff. de cess. bon.* & *L. 24. ff. dereb. auth. judic. possid.* ceu in quibus de Fisco nulla mentio fit; & ad quem etiam à jure Privatorum minus rectè concludi argumento est, quod proximè de fisci Hypotheca, non, nisi per Cessionem judicialem, transferenda, audivimus: De quo etiam *L. 3. Cod. de privil. Fisci.* & *L. 2. Cod. de his, qui in loc. prior. credd. succed.* à plerisque exauditur, desumi valeat, ac propterea de illo ità pronunciandum sit, quòd personale Fisci privilegium in eum, qui solvit pro illius debitore, etiam citra Cessionem seu transcriptionem Judicis, transeat. Quam sententiam singulariter propugnat Bachovius,

in *animadverss. ad Treutler. vol. 2. disp. 14. th. 6. lit. D.*

86 Und hingegen/ diser meinung è diametro zu wider/ einige andere darvor halten/ quòd Cessionarius Fisci quibuscunque illius, tùm personalibus, tùm realibus juribus, sicque non solùm anterioris Hypothecæ; sed & Prælationis Jure, æquè ac ipse Fiscus uti possit; & hoc ipsum ex eo, quia Fiscus non moritur, singulariter introductum sit;

prout, post Jmolensem & Baldum Novellum, determinat Neguzantius, in *tract. de pignor. & hypoth. membro 4. part. 2. princip. num. 187. in f.*

Und noch andere inter illa personalia 87
Privilegia, quæ Personæ conceduntur propter personam, & quæ quidem Personæ; sed propter Causam concessa sunt, in erörterung diser Frag/ einen unterscheid machen wollen; also nemlich/ daß zwar hujus ultimi generis personalia Privilegia auch Cessionariis, & illis, qui Fisco pro illius debitore solvunt, zu statten kommen: Nicht aber auch Jene;

imprimis per text. in *L. 42. ff. de administr. tut.* de quo plura videri possunt apud hujus sententiæ unicum patronum, Johannem Dominicum Gaitum, in tr. *de Credito, cap. 4. Quæsito 11. num. 1691. & sq.*

Gleichwie aber allerförderist dise letzte 88
sentenz in unsern Rechten keinen grund hat/ und auß dem/ was in simili, nemlich von diser Frag: An etiam dentur Privilegia mixta? solidissimè lehret Georgius Franzkius, in *comment. ad tit. ff. de constitut. Princip. num. 43. & 44.* dieselbe gar leicht hingewisen werden kan: Also schliessen jedoch die bewährt- und berühmt-ste 89
Rechtslehrere dahin/ quòd inter Privilegia Fisci Realia, (Expeditum enim est, quod & tacitæ Hypothecæ, tùm Fisco, tùm etiam 90
Privatis concessæ, vera sint Privilegia.

B. Dn. Lauterbach, de *tac. pign. th. 10.* verbis: *Inter alia, quæ ipsis concessa sunt, Privilegia, etiam jus tacitæ hypothecæ. etc. & th. sq. 17.* ibi: *Jus tacitæ hypothecæ etiam transit ad Successores, tanquàm Privilegium* causæ potiùs, *quàm Personæ adhærens:* Henr. Hahnius, ad Wesembec. *tit. de reb. auth. jud. possid. & privil. credit. num. 4.* in verbis: *Aliter Bachovius privilegiarios dicit esse duplices, scil. qui vel habeant privilegium reale, h. e. Hypothecam, vel personale &c.*)

Et Personalia hanc distinctionem adhiberi oporteat, quòd quidem ad hoc, ut Hypotheca Fisco competens in Creditorem dimittentem transferatur, privatæ Conventio, quòd ipse in locum Creditoris dimissi succedere debeat, sola neutiquàm sufficiat; sed illam præcisè & necessariò Judicis authoritate transferri oporteat;

per *d. L. 3. & L. ult. Cod. de privil. fisc. L. 45. §. 9. de jure Fisc. L. 11. Cod. de fide juss.* Julius Pacius, in *anal. Cod. tit. de his, qui in loc. prior. cred. succed.* Jacob. Cujacius, *d. obs. 40.* & in *recit. Cod. ad tit. de Privil. Fisc.* Franzk. ad *tit. ff. qui potior. in pign. habeant. num. 58.* Treutler. *vol. 2. disp. 24.*

th. 6. lit. D. ibidemque Bachov. Johannes Voet. in *Comment. ad tit. ff. qui potior. in pign. habeant. §. 34.*

91 Quantum verò è contra ad personalia Fisci Privilegia, singulari fiscalis Personæ favore, verbo Franzkii, concessa, de his quidem nonnulli ità definiunt, quòd, cùm illa non transeant in Cessionarium, etiam in dimittentem transire non possint, cùm jus cessionarii potentius sit, quàm dimittentis.

B. Dn. Henr. Born, de *jure illius, cujus pecuniâ creditor alterius fuit dimissus. cap. 4. §. 6.*

92 Sed, cùm ipsa hæc Ratio, quòd personalia privilegia Fisci in Cessionarium transferri non possint, rectissimè ab aliis rejiciatur;

per *sæpecit. L. ult. Cod. de privil. Fisc. L. 43.* juncta *L. 17. §. 5. ff. de usur.* Dn. Lauterbach, de Mesa, Franzkius, Neguzantius, Bartolus, Salicetus, Peregrinus, Alfarus, Acosta, de Olea, Barbosa, Brunnemannus, & Alii superiùs laudati: quibus addesis Voetium, ad *tit. ff. de hæred. vel act. vend. §. 12.* ibi: *Fisci quoque privilegium, unà cum Actione per Fiscum cessa, in privatum transire posse, patet ex L. ult. Cod. de privil. Fisc.*

Quare, insuper habitâ hâc contrariâ 93 sententiâ, de hoc quidem non adeò dubitandum videtur, quòd etiam personalia Fisci privilegia in eum, qui solvit pro Fisci debitore, non minùs transferri possint, quàm in Cessionarium; sed quòd tamen hoc non aliter fieri possit, quàm si illa specialiter & expressè cedantur, plerorumque communissima definitio est.

prout, præter superiùs longâ serie laudatos summi nominis Ddres, in terminis 94 determinat Dn. Baro de Lyncker, *cent. 4. Dec. 381. in f.* ibi: Illud verò maximè considerandum, quòd non sufficiat, solventem pro Debitore Fisci habere cessam Actionem Fisci: Nisi NB. ipse Fiscus ei disertè Jus & Prærogativam suam cedat; *L. 3. & fin. Cod. de privil. fisc.* Josephus Male, in *addit. ad Gizzarell. dec. 1. num. 74. & 75.* Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diverf. tractt. §. Fiscus. num. 16. §. Quæ autem Privilegia.* Anton. Perezius, ad *tit. Cod. de privil. fisc. num. 8.* ibi: *Observandum est, eum, qui pro debito Fiscali Fisco solvit, non succedere in Privilegium Fisci*, nisi, dùm solverit, Jus Privilegiumque Fisci in eum à competente Judice fuerit translatum. Julius Pacius à Beriga, in *anal. Cod. tit. de privil. Fisc. num. ult.* verbis: *Qui Fisco pro ejus debitore solvit, in locum & Jus Fisci non succedit*, nisi, dùm solveret, Jura Fisci in eum, à competenti Judice sint translata. Johann. Brunnemann. de *Cessione act. cap. 3. num. 93.* ubi ità signanter: Privilegia Fisci, quamvis, si hoc expressè conventum sit, cedi possint; *L. f. Cod. de privil. Fisc.* Quando tamen non sunt expressè cessa, licet actio personalis à Fisco cessa sit, Privilegia tamen Fisci cessa non intelliguntur. *L. 3. & ult. Cod. d. tit.* addens, quòd Fiscus tùm quoad Hypothecæ, tùm quoad suorum personalium Jurium Translationem in eum, qui ipsi pro suo debitore pecuniam infert, sive satisfacit, à Creditore Debitoris privati, quem alius sua pecunia dimittit, quoad successionem in locum & Jura ipsius, differat, & de diversitate horum Jurium plura adjicit. Bartholom. à Saliceto, ad *d. L. ult. Cod. de privil. Fisc.* ubi scribit, quòd non solùm communia Jura Fisci; verùm etiam illius Privilegia cedi valeant, & quòd ipsa hæc Cessio practicetur dupliciter, uno modo, quòd, de Judicis mandatô, Procurator illa cedat nomine Fisci, & 2do ut Judex ipsemet dicat: Quia tu solvisti pro tali, & animo abs eo recuperandi, & succedendi in locum Fisci, ideò jure Fisci tibi adscribo, & in te transfero.

Et tametsi Bachovius hujusmodi specialem & expressam Cessionem non quoad 95 omnia personalia Privilegia, in concursu Creditorum Fisco competentia, necessariam reputet; tamen etiam ipse quoad tale sublimius & absolutum Prælationis Privilegium, cujus vi Fiscus in primam Classem (in hoc inclyto Ducatu etiam ratione talium Residuorum) referri solet, haud obscurè hanc communem sententiam approbat, quando dicit: Non immeritò in hâc Quæstione NB. simplex Privilegium exigendi ab aliis Fisci juribus distingui debere.

dicta Disp. 24. §. 6. lit. D.

Wohlerwogen nun/ daß/ secundum 96 hucusque firmata, bevorab und fürnehmlich ad hujusmodi absoluti Prælationis Privilegii Translationem à Fisco in eum, qui pro ejus debitore ipsi satisfacit, eine solche expressa & specifica Cessio à plerisque erfordert und für nöthig gehalten wird/ so ergibt sich zuförderist dises von selbsten/ daß das jenige/ was hingegen de Privilegio 97 exigendi personali simplici die Rechtslehrere statuiren/ quòd videlicet illud, si privato Creditori, pro ipsius debitore, ab alio solvatur, mododictum Privilegium sola Legis potestate, & ipso jure, in Solventem transferatur; prout loquitur Brunnemannus,

d. cap. 3. num. 93.

vel ut Mevius loqui amat, quòd Voluntas seu Animus Privilegium, Creditori dimisso competens, dimittenti cedendi, & in illum transferendi, ex variis actibus, imò

imò etiam in dubio non alius Animus præsumi debeat;

supradicta part. 4. dec. 214.

ad hujusmodi absoluti, sicque longè majoris atque eminentioris Juris legalem Transitum, seu tàm facilè inducendam ejus Transitionem, contra Juris hujus Fisco specialiter concessi singularem naturam, mit keinem valôr extendirt werden könne. Und
98 dieweilen hingegen in Casu proposito keine solche expressa & specifica Cessio hujus eminentissimi Juris prælationis, quod in terris Würtembergicis Fisco Ecclesiastico, ratione Residui à suis Quæstoribus, sive Administratoribus debiti, competit, an Herrn Antonium geschehen / ja so gar der damah-
99 lige Fürstl. Herr Commissarius in den Actis austruckhlich und lautterlich attestirt / daß man Commissions-wegen nicht einmahl in den / zwischen Ihme Herrn Antonio und dem Schuldner Herrn Mevio, am 12. Xbr. 1708. eventualiter errichteten Kauff den Consens zu ertheilen instruirt gewesen / so können wir schließlich gantz und gar nicht absehen / wie Er Herr Antonius den Eintritt in dises / gnädigster Herrschafft / im nahmen Ihrer Geistlichen Verwaltung / competirendes absolutum Jus Prælationis
100 mit bestand prætendiren könne. Welchem allem auff dem fuß nachfolgt / daß Er Herr Antonius den / vor dise Schuld / von dem Debitore Ihme überlassenen Garthen in die Ganth anhoch einzuwerffen verbun-
101 den und schuldig sey: Wohlerwogen / daß / wann gleich zwischen Ihm und Herrn Mevio ein förmlicher Kauff abgeschlossen worden wäre; derselbe jedoch in alle weege / nicht allein und fürnemlich von gnädigster Herrschafft / als Dero / wegen schuldigen übergrossen Rechnungs-Rests / auff allem von Ihm inngehabtem Vermögen / ein absolutum Jus Prælationis unverneinlich competirt; sondern auch von den andern Hypothecariis, istam Venditionem antegressas hypothecas habentibus Creditoribus, avocirt werden könte: Dann / ob-
102 wohlen dises / quòd tale Pactum, ut, debito suâ die non soluto, Creditor rem oppignoratam justo pretio habeat emtam, omninò subsistat, eine gantz ausgemachte sache ist;

L. 16. §. f. de pignor. act. L. fin. de contrah. emt. Mæstert. *tr. de Lege commissoriâ, art. 14.* Gabriel Mudæus, de *pignor. tit. de Pacto Legis commissor. num. 3.* Trentacinq. *lib. 3. tit. de pignor. resol. 11. num. 14.* Lugo, de *Just. & Jure, disp. 25. sect. 8. num. 178.* Carpzov. in *asylo debitor. cap. 2. Pos. 52. num. 304. 29. & sq.*

Und laut deren ad Acta gegebenen Me- 103
vischen Obligation, ein solches Pactum derselben in specie angehängt worden: So 104
mag jedoch dises unserem Deciso den wenigsten abbruch / der ursachen / nicht gebähren / dieweilen nicht nur der Geistlichen Verwaltung / und gnädigster Herrschafft auff dem Garthen quæstionis eine specialis; sondern / neben deroselben / insonderheit auch dem Herrn Probst Ludovico Pio eine universalis, in gradu excellentiori ità dicta, Hypotheca, auff dem völligen Mevischen Vermögen constituirt / und / da diser Garthen in specie vom Herrschafftlichen nexu pignoris, intra spatium Anni, vom Mevio hätte sollen frey und ledig gemacht werden / auch dises von ihm nicht effectuirt worden; und dahero derselbe non, nisi cum ipso hoc vinculo Hypothecæ, an mehrgenannten Apotheckher Antonium transferirt werden können: Cùm notorium 105
sit, quòd omne Pignus in alium translatum non nisi cum sua Causa transire valeat;

L. 18. §. 2. ff. de pignor. act. L. fin. §. 1. de donat. L. 14. L. 15. Cod. de pignor. L. 10. Cod. de remiss. pign. cum parall. Mercurialis Merlinus, de *pignor. lib. 4. quæst. 95. n. 90. & sq.* Johannes Heeserus, de *acq. conjug. part. 1. Loc. 8. num. 130.* Arisminus Tepatus, in *Compend. Decc. part. 3. Dec. 501. cap. 6.*

In dem übrigen aber ist es an deme / 106
daß / wann Herr Antonius mit besagter Beweisung nicht auffkommen kan / Er wegen diser 150. fl. inter Creditores hypothecarios referirt werden muß: Jedoch / 107
umb willen der zwischen Ihm und dem Herrn Mevio Ao. 1708. am 12. Xbr. errichtete Contract und die Ihme darinnen eingesetzte Hypothec nicht allein jünger ist / als der andern Creditorum Hypothecariorum eingesetzte Unterpfänder; sondern auch / indem selbige nicht vor Gericht kommen / nur eine privata Hypotheca ist; cujus generis quæ sunt, notoriè omnibus, quæ pu- 108
blicâ Judicii authoritate constitutæ sunt, postponi solent;

per tradd. B. Dn. Lauterbachii, in *Colleg. ff. tit. qui potior. in pign. hab. §. 3.*

so kans anderst nicht seyn / als daß Er allen anderen publicis Hypothecis gleichfalls nachgesetzt werde.

Welches alles wir also / zu behuff der Justiz / denen Herrn nicht verhalten sollen.

Actum in Collegio nostro,
die 20. Julii, 1712.

CON-

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM QUINTUM.

SUMMARIA.

DE Crimine Homicidii, propter Hæmorrhagiam, extra ordinem punito.

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Subjunguntur ejusdem Rationes. *num.* 2. *usque ad finem.*

Probatur defectus Corporis delicti in proposito, *ad hunc effectum, ut* Pœna capitalis *dictari queat, aliàs* necessarii. *num.* 3. *usque ad num.* 51.

In Crimine Homicidii *non minus, ac* in aliis omnibus Criminibus, Corpus Delicti, *ante omnia*, Judici repræsentari *debet. num.* 4.

Ut quis Homicida *dici queat, quid requiratur? num.* 3. *& seqq.*

Si Vulneratus non mortiferè, *negligentiâ*, perierit, *Jure Romano*, actio de Vulnerato *saltem competit*; *non etiam de occiso. num.* 5.

Etiam Jus divinum *ad fundandum Homicidium, & ob illud decernendam Pœnam capitalem*, talem actum *requirit, ex quo* mors immediatè, *& non per accidens*, secuta *fuerit. num.* 6.

Ad dictandam pœnam capitis, *non sufficit*, Vulnus *alicui inflictum fuisse* Mortis occasionem; *sed necesse est, ut id* Mortis causa proxima *fuerit atque* immediata. *num.* 7. *& seqq.*

Quando Vulneratus non obiit ex ipsô Vulnere, *tanquàm* per se lethali; *sed* ex alio Sympromate superveniente, *tunc pœna Legis Cornelia de sicar. cessat, &* tantùm pœna extraordinaria *locum sortitur. num.* 11.

Quæ non ex ipso Facto, *tanquàm* unica *&* ad hoc ordinata causa, *requuntur*; *sed tantùm accessoriè*, *huic* Facto ipsi imputari *non possunt. num.* 12.

Mododicta Pœna extraordinaria *non illis solùm Casibus obtinet, quando Vulneratus, aliquot diebus vel septimanis post vulnerationem*, ex malo regimine, *vel ex superveniente* vulneraria Febri, *item* Gangræna, *vel* Epilepsia *moritur*; *sed etiam si* propter nimiam, *quam ex vulnere & proprii Sanguinis Profluvio concepit*, Consternationem, *vel ex nimia* Animi indignatione, Apoplexia, *vel ex* Illisione Cervicis seu Capitis ad fulcrum mensæ, *vel* ad Lapidem, *aut* alium locum periculosum, *vel ex* Colaphi *seu* Alapæ impactione, *aut* ex modici Lapidis projectione *mortem obire necesse habuit. num.* 13. *& seqq.*

Aliud *tamen* dicendum, *quando cum ejusmodi facto* directus occidendi Animus *concurrit. num.* 22.

Quando Vulneratus Hæmorrhagia non lethali *moritur, sine ulla tamen hominis culpa, verbi grat.* quia Medicus *vel* Chirurgus præsens esse non potuit, *peritè* Pœna *solummodò* extraordinaria *decernitur. num.* 23. *& seqq.*

Plures Vulnerati *haud dubiè* viram recepissent, *nisi defuissent, qui* subito Symptomati, *tùm maximè* Sanguinis profusioni, *peritam* manum adhibere *potuissent. num.* 24.

Illustratur *hoc aliquot* Casibus. *num.* 25. *& seqq.*

Vulnera Brachio inflicta, *(modò non axillaris arteria mox sub axilla lacerata vel discissa sit.)* per se lethalia non sunt. *num.* 32. *& seq. juncto num.* 36.

Hinc, licet ità Vulneratus, ex *subsecuta* nimia Hæmorrhagia, fato concesserit; *tamen, regulariter, saltem* extraordinaria Pœna *decerni potest. num.* 32. *& seqq.*

Modo *& hîc*, Vulnerantem dolosum *& directum* occidendi propositum habuisse, *non appareat. num.* 34. *& seqq. juncto num.* 40.

Ani-

Animus occidendi directus *imprimis etiam* ex genere Armorum *colligitur. num.* 34.

Quando Hæmorrhagiæ ex Vulneribus brachialibus, *non ad occisionem directo proposito inflictis, secutæ*, ob absentiam Chirurgi, obviam iri *non potuit, tunc Vulnerans*, vix ultra Relegationem, *vel ad summum* ad pœnam Fustigationis *damnari debet. num.* 36. *juncto num.* 50.

Quoad *dictandam* Pœnam ultimi supplicii, *inspecta veritate tàm Divini, quàm humani Juris*, nihil refert, *sive* Vulnerans directam occidendi Voluntatem *habuerit, sive* indirectam. *num.* 37.

Modò Vulnus *illatum* ab initio statim, per se lethale, *&* Mors exindè necessariò secuta *fuerit. num.* 38.

Vulnera Venarum & Arteriarum, *regulariter*, non *sunt* lethalia. *num.* 39.

Notatur speciale Programma *de ejusmodi Casibus*, quando Vulnerati ex nimia Hæmorrhagia, *ob defectum Medici vel Chirurgi secuta*, Vitam amittunt, à B. Dn. Sam. Strykio *publici juris factum. num.* 42.

Affertur notabilis hanc in rem Casus à Struvio relatus, *cum justo* Ejusdem Voto de hoc *ipso* Articulo, *per* Imperialem Decisionem, *specialiùs & accuratiùs determinando. num.* 42. *juncto num.* 31.

Hac sententia, *quòd*, *ad* ultimi supplicii pœnam *dictandam*, Vulneratio, per se, necessariò, atque immediatè lethalis, *requiratur*, in Praxi receptissima *est. num.* 43.

Medici *tale* Vulnus, *quod* ob Hæmorrhagiam, *&* Medici absentiam *demùm* lethale *evadit*, *tantùm* per accidens tale *statuunt. num.* 44. *& seqq.*

In Quæstionibus de lethalitate *vel* non lethalitate *Vulnerum tùm* Judicum, *tùm* Jurisprudentum *Collegia* à Medicorum judicio *dependent. num.* 45.

Medici de Vulnerum lethalitate [*non ex copiosa Sanguinis profusione; sed* ex natura & qualitate Partis vulneratæ *judicant. num.* 46.

Firmatur *hoc egregio* Facultatis Medicæ Hallensis responso. *num.* 47.

Judicium Medici *&* Chirurgi de Casu proposito. *num.* 48. *& seq.*

Animum occidendi directum, *in proposito Casu*, defuisse *demonstratur. num.* 52. *& seqq.*

Defectus Corporis Delicti ad pœnam *solummodò* extraordinariam *dictandam* solus non sufficit. *num.* 53.

Condemnatur Inquisitus, *ultra* diuturnam Incarcerationem, ad Operas publicas, *&* *ad* refusionem omnium Sumptuum. *n.* 60. *juncto n.* 1.

An das Königl. Preussische Hof-Gericht zu Stargart.

Urthel.

1 IN Peinlichen Rechts-Sachen / sich haltend zwischen dem Advocato Fisci, an einem / so dann Hanns Jürgen Plötzen / ex capite Homicidii Inquisiten / am andern Theil / erkennen und sprechen von Gottes Gnaden Wir Friderich der Erste / König in Preussen / des Heyl. Röm. Reichs Ertz-Cämmerer und Churfürst / (tit. tot.) auf eingeholten rath unpartheyischer Rechts-gelehrten / allem fürbringen nach / mit urthel vor recht: Daß Inquisit, wegen seines begangenen Excesses, über allbereit erstandenen Inquisitions-Proceß und langwührige Gefängnus / noch drey Monat lang in der Wall-Arbeit schaffen / auch dem Advocato Fisci, nebst bezahlung seiner Atung / alle Unkosten / auf Hofrichterliche Mässigung / zuwiderkehren schuldig und verbunden seyn solle.

(L.S) Daß diese Urthel denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß / erkennen wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen; unter unserem Collegio anvertrauten Insigels gewöhnlichem

lichem urkund. Actum, den 3. Junii, Anno 1712.

RATIONES SENTENTIÆ.

2 SO vorstehender Urthel hat uns/kürtzlich/ bewogen/ daß quoad dolosi, Inquisito imputati, Homicidii Crimen, so wohl das Formale, Dolus scilicet malus, als das Materiale, sive Corpus delicti, ad hunc summum effectum, ut Pœna capitalis dictari valeat, nach denen hierbey revertirenden Actis, zu rechtlicher genüge 3 nicht probirt worden. Dann so viel alerförderist das Corpus delicti (Quod in 4 crimine homicidii non minùs, ac in aliis omnibus criminibus, ante omnia, Judici repræsentandum.

Mynsinger. *centur. 3. observ. 81.* Mevius, *parte 8. decis. 116. in not. num. 1.*) in substrato betrifft/ so ist niemanden unbekannt/ quòd tùm demùm Homicida quis dici valeat, si Homo reverà ab ipso occisus,

Scheidewinus, ad §. *3. num. 5. Inst. de publ. judic.* Gailius, de *pace publ. lib. 1. cap. 14. num. 18.* Schöpfer. in *Synopsi Jur. priv. tit. ad L. Cornel. de sicar. num. 8.* ibidemque laudati;

Sive talis ab illo Actus fuerit exercitus, ex quo ipso Vulnerati Mors immediatè, & non per accidens, sequuta fuerit; cum Royzio, Guazzino, & Paulo Zacchia, Gerhardus Feltmannus, in *tract. de cadav. inspic. cap. 55. num. 2.* Dn. Lauterbach, in *colleg. Pandect. tit. ad L. Cornel. de sicar. §. 11.* Mevius, *part. 8. Decis. 116.*

Id quod non solùm Romanus Juris- 5 consultus, licet alio respectu, nimirum in ordine ad Legis Aquiliæ actionem fundandam, his formalibus insinuat: Si Vulneratus non mortiferè, negligentiâ autem perierit, de vulnerato actio erit; non de occiso; in *L. 30. §. fin. ad L. Aquil.*

6 Sed & ipse Supremus è cœlis Llator non semel in sua sanctissimâ criminali Jurisprudentiâ his significantissimis verbis inculcat: Wirfft er ihn mit einem Stein/ (damit jemand mag getödtet werden) daß er NB. darvon stirbt/ so ist er ein Todschläger/ und solle des todes sterben.

Numeror. *35. vers. 17.*

7 Neque enim ad hoc, ut quem, tanquam Homicidam, pœna capitis expectet, hoc, ut Vulneratus interierit, sufficit; sed & porrò requiritur, & præcisè requiritur, ut ille ex ipso Vulnere perierit:

L. 52. princip. in verbis: *Si* NB. ex plagis *servus* mortuus *esset. ff. ad L. Aquil.*

8 Eo quòd nemo alius Homicida dici valeat, quàm qui, juxta nativum hujusdem nominis significatum, hominem occidit; neque aliter occidisse quisquam dici mereatur, quàm qui mortiferum homini vulnus inflixit:

dicta L. 30. §. fin. ibidemque Brunnemannus & DDres commr. *ad L. Aquil.*

Cùm & ipsum Homicidium nihil ali- 9 ud sit, quàm hominis cædes, seu vitæ hominis violenta ademptio; *Can. 28. de pœnitent. distinct. 1. Can. Displicet. Caus. 23. Q. 4. L. 1. ad L. Cornel. de sicar.* Dn. Joh. Georg. Fleck. in *Biblioth. Jur. Civil. lib. 4. tit. 33. num. 1.*

Neque satis est, Vulnus, alicui inflic- 10 tum, fuisse Mortis Occasionem; sed necesse est, ut id Mortis Causa proxima fuerit atque immediata; non saltim per accidens.

David Mevius, *dicta Decis. 117. num. 3. 4. & 5.* D. Lauterbach, *d. l.*

Ex quô uno Omnes votô magnis animis 11 sic definiunt, quòd, si Vulnus abinitio, & de per se non fuerit lethale, sicque Actio Vulnerantis non exiterit Causa proxima & necessaria Occisionis;

ut cum Carpzovio hæc effert Fleckius, *cit. loc. num 22. cumsq.*

sive quoties, ut æquivalens aliorum vox habet, Vulneratus non obiit ex ipso Vulnere, tanquàm per se, & sine accessu alterius symptomatis, lethali; sed ex alio symptomate superveniente, toties etiam Homicida à pœnâ Legis Corneliæ liberetur, & tantummodò pœna quædam extraordinaria locum obtineat.

Bened. Carpzovius, in *praxi crimin. Q. 26. num. 1.* Petr. Theodoricus, in *colleg. crimin. cap. 7. aphor. 1. num. 37.* Nicol. Boerius, *Decis. Burdegal. 323. num. 17.* Finckelthaus, *Observ. 61. num. 3.* Gailius, *obs. pract. lib. 2. observ. 111. num. 22.* Ayrer, de *homicidio voluntar. part. 2. num. 69.* Mevius, *d. l. num. 4.* ibi: *Per symptomata.* Stephani, ad *artic. 147. Constit. Criminal. Carolinæ, pag. 180.*

Cùm ea, quæ non ex ipso Facto, tan- 12 quàm unicâ, & ad hoc ordinatâ causâ, sequuntur; sed tantùm accessoriè, huic Facto ipsi imputari non possint.

Covarruv. de *homicid. relection. part. 2. §. 1. num. 1.* Mevius, *d. l. num. 5. in not.* prolixiùs Carpzovius, *Q. crimin. 1. num. 53. & sqq. plurib. usque ad fin.*

Allermassen nun die Rechtslehrere/ 13 auch in vielen andern Fällen/ und zwar nicht nur/ wann erst ex postfacto, nemlich einige Tage/ oder Wochen nach geschehener Vulneration, die an sich nicht lethal, ein todsgefährliches Symptoma, oder Accidens, zu dergleichen Wunde schlägt; verbi grat. Wann ein also verwundeter Mensch ex malo regimine;

de quo Carpzovius, *Q. crimin. 26. num. 11.* omniumque plenissimè Dn. Johan. Joachi-

Joachimus Schöpfer, in *peculiari Dissert. de hæmorrhagia vulnerator. cap. 4. num. 55. & mult. seqq.* Daniel Clasenius, ad *Ordinat. Carolinæ artic. 147.* B. Strykius, in *Usu Pandect. moderno, tit. ad L. Cornel. de sicar. §. 6.* Mevius, *d. num. 4.* verbis: *Vel vulnerati diutam noxiam.*

14 Vel ex superveniente vulneraria Febri, Von einem zuschlagenden hefftigen Wund-Fieber/ qualis Vulnus inflictum, regulariter, vel utplurimùm, non solet excipere;

juxta ea, quæ stabilit Prosper Farinacius, *Q. crimin. 127. num. 68.* verbis: *Si constat, Vulnus non fuisse mortale, tum supervenientia Febris non facit teneri quem de occiso, saltim pœna ordinaria.* Andr. Gallius, *lib. 2. observ. 111. num. 23.* Anton. Gomez. *varr. resolut. lib. 3. cap. 3. num. 29.* Schöpfer. *dicta diss. cap. 3. num. 128. & plurib. seqq.*

15 Vel ex Gangræna supervenienti, wann der Kalte-Brand darzu schlägt; utique nisi in eo Medici conspirent, Gangrænam ex tali Vulneratione necessariò, vel utplurimùm, subsequi, nec ex regulis artis medicæ præcaveri valere;

de quo denuò Schöpferus, *d. cap. 3. num. 136. & seqq.* curatiùs Fachinæus, *lib. 3. consil. 82. num. 74. vers. Neque Febris efficere potest.*

16 Vel ex Epilepsia, non lethaliter vulneratum corripiente, sein leben verliert:

prout Dnn. Scabini Lipsienses ad Sereniss. Saxoniæ Electorem, Anno 1631. his formalibus rescripserunt: So halten wir doch dergleichen Præsumptionem, quæ, pro præcisâ Vulneris lethalitate, ex solo brevis temporis intervallo, desumitur, viel zu schwach zu seyn/ die Todes-Straff zuerkennen/ und dem Gefangenen das Leben abzusprechen: Dann es wohl seyn können/ daß der verwundete aus andern zufällen/ als schwehrer Noth/ Schlag/ Verbluthung/ oder auch Selbstaigener anderer Verwahrlosung gestorben; Wie sich dann bey solchen Verwundungen zum öftern begeben thut ꝛc. apud Carpzovium, *Q. crim. 26. n. 46.* Addat. Dn. Lauterbach, in *differ. Juris Commun. & Würtemberg. circa causas criminal. §. 12. num.* 16. Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 48. tit. 5. cap. 3. num. 17.* ibi: *Aut supervenienti gravi symptomate, ut Convulsione, Febri, Epilepsia, moriatur:*

17 Sondern auch in dergleichen Fällen/ da jemand für und an sich selbsten/ nach beschaffenheit einer oder mehrerer Wunden/ nicht lethaliter vulnerirt ist; aber doch/ zum Exempel/ propter nimiam, quam ex Vulnere & proprii Sanguinis profluvio concipit, Consternationem, gähen todes dahin stirbt;

de quo ex Pechlino, & aliis, quos laudat, laudatus Schöpfferus, *dicto cap. 3. cum plurimis seqq.* Andr. Gailius, *dictâ observ. 111. num. 22.* Gothofredus Welsch. in *rationali vulnerum lethal. judic. cap. 14. & ult.* Dn. Lauterbach, *d. §. 12. num. 15.* verbis: *Interdùm mors ex subitâ animi, à Causa externâ,* Consternatione, *spirituumque animalium & vitalium stertore quasi, fixatione & suffocatione contingit:*

Vel ex nimiâ animi indignatione, sive Jræ gravissimâ excandescentiâ, morte abripitur, ità, ut Medici ad minimum dubitent, an Causa mortis immediata sit Percussio gladiô, vel baculô facta; an verò vi Jræ homo præsertim biliosus decesserit? 18

notante, & pluribus etiam istum articulum illustrante Schöpfero, *d. cap. 3. num. 140. cum seqq. præcipuè num. 161.*

Vel ex mox accedente Apoplexia non lethaliter vulnerato mortem acceleratam, chirurgico-medicum judicium definiat; 19

laudati Scabini, in *dicto Responso ad Dominum Electorem, in verbo:* Schlag. Dominus Schöpfer. *d. cap. 3. num. 165.*

Vel ex Jllisione Cervicis seu Capitis ad fulcrum mensæ, vel ad Lapidem, aut alium locum periculosum, ex quo baculo, fuste, vel pugno percussus, & in terram prostratus, fractô craniô, cerebrum & vitam effudit, vel fractô collô animam efflavit: 20

Jungatur Bechmannus, in *commentar. ad ff. tomo 2. parte 2. exercit. 9. num. 93. Observ. pract. 1.* Carpzov. *Q. crimin. 3. num. 63. & Q. 3. num. 40.* Hahnius, ad Wesembec. *tit. de sicar. num. 9.* Schöpfer. *d. cap. 3. num. 277. & seqq.* Harpprechtus, *ad §. 5. Inst. de publ. judic.* B. Collega noster, Dn. D. Bardili, *conclus. theoret. pract. exerc. 36. conclus. 2.*

Vel ex Colaphi seu Alapæ impactione; pariterque ex modici Lapidis projectione, von einer Maulschelle mit flacher Hand/ oder von einem geringen Steinwurff/ wa von dem geschlagenen/ oder geworffenen Nase und Maul so sehr gebluthet/ ut tàm contumax narium hæmorrhagia nullo medicamento sedari valuerit, mortem obierit; de cujusmodi contingentiis porrò Dominus Schöpfer, *dicta Dissertat. cap. 3. pag. 62. num. 26.* item *pag. 64. num. 38.* tùm *& pag. 67. num. 48.* 21

Allermassen/ sagen Wir/ in all solchen/ und mehr andern und dergleichen Fällen/ die äusserste Todes-straff anderst nicht statt hat/ es sey dann/ daß in etlichen bißher angeführten Casibus der boßhafftige Will seu occidendi Animus directus beygebracht werden möge; 22

ut hanc Limitationem adjectam videre

est apud laudatum] Dn. Schöpfer. *dicto cap. 3.* passim:

23 Alſo iſt es an deme / daß auch unter den Rechtslehrern eine pridem recepta, & communiter approbata traditio iſt / daß / wann jemand an ſich nicht tödlich verwundt / ſive Vulnus eidem ab alio inflictum non absolutè, ſeu ſimpliciter & per ſe, vel ſaltem utplurimùm, mortiferum eſt; ſed citò adhibitâ, & neceſſarium auxilium ferente manu medico-chirurgicâ etiam Hæmorrhagiæ, ſive nimiæ ſanguinis profuſioni, efficaciter occurri poteſt; auf empfangene Wunden aber nicht gleich ein Wundarzt / Barbierer / oder ſonſten Jemand / der ein ſolche Blut-ſtürzung hemmen und ſtillen kan / gegenwärtig und zur ſtelle iſt / und alſo aus ſolcher zuſchlagender Urſach ein ſolcher nicht Tödtlich verwundeter menſch ſeine ſamptliche lebens-geiſter / in kurzer Zeit verlieren muß / alsdann ebener maſſen die äuſſerſte Todesſtraff nicht platz greiffen mag; ſondern allein eine Extraordinaria decernirt werden kan;

juxta ea, quæ rurſùs in puncto ſtatumi-
24 nat laudatus Schöpferus: Maximâ, inquit, difficultate laborare videtur: Si Vulneratus hæmorrhagiâ non-lethali moriatur; ſine ullâ tamen hominis culpâ, quia Medicus præſens eſſe non potuit. Wenn ſich der Menſch tod gebluthet / ehe man
25 ihme zuhülff kommen können. Plures enim haud dubiè vitam recepiſſent niſi defuiſſent, qui ſubito ſymptomati, tùm maximè ſanguinis profuſioni peritam manum adferre potuiſſent. Pechlin. in *ephemeridib. vulner. thor. art. 2. comment.* §. *Quemadmo-*
26 *dùm*, Finge, aliquem extra urbem, in ſylvis, pratis, vel hortis, fuiſſe vulneratum, ut hæmorrhagiâ inſigni; non tamen lethali, mortuus ſit, antequàm ad urbem deferri, & Chirurgi copia haberi potuerit.
27 Finge, in civitate alicui Venas aut Arterias in brachio fuiſſe laceratas; Chirurgum verò vel Medicum abſentem fuiſſe, wann eben kein Medicus oder Barbierer
28 zu hauſe geweſen. Finge, ramum Venæ vel Arteriæ majoris in fœmore, vel brachio, tantâ vehementiâ hæmorrhagiam profudiſſe, ut Chirurgi, licet extemplò vocati & præstò fuiſſent; vulneratum tamen ferè exanguem & mortuum invenerint, & hinc ei ſuppetias & medicas ma-
29 nus ferre non potuerint. Qui ex hæmorrhagia Vulneris moritur, verè ex vulnere moritur, inquit Dn. D. Bohn. in *renunciat. vulner. pag. 111.* quia Hæmorrhagia & Vulnus ſe habent ut Effectus & Cauſa. Et
30 Vulnus dicimus lethale, ſi medicas manus, propter Situm, non admittat. Quid verò refert, an Situs medicamenta reſpuat, an Sanguinis velociſſimus curſus chirurgi manum non expectet? Meminit ſimilis cujusdam Caſûs Dn. Struvius, *Diſſert. crimin.* 31
6. §. 6. quò Titio novem vulnera, in Campo, Cajus inflixerat; quorum neutrum quidem per ſe fuit lethale; quoniam verò Chirurgus tàm citò, ab oppido, ob diſtantiam Loci, non poterat vulnerato adeſſe & | Remedia adhibere ſalutaria, ob copiam Sanguinis effluentem mortuus eſt Titius: Ecce ſola hæmorrhagia, in ſe quidem non lethalis, ex eo tamen lethalis, quòd impoſſibile fuerit, chirurgum citiùs advocari potuiſſe; & tamen Cajô vulneranti pœna dictata fuit tantùm extraordinaria à Facultate Juridicâ Jenenſi, teſte excellentiſſimô Dn. Struvio, *d. l.* Hucusque Schöpferus,

dicto cap. 3. num. 366. & ſeqq. Cum quo gemina tradit B. Strykius, in *annotament. ad Compend. Schüzio-Lauterbachian. tit. ad L. Cornel. de ſicar.* ad verba: *Per accidens ſecuta.* ibi: *Vel ex defectu Chirurgorum.* Daniel Claſenius, ad *Nemeſin Carolin. Artic. 147. pag. 635. vers. 11. aliorum quoque hominum teſtimonia.* ibi: *Vel etiam num ex Medici negligentiâ, ſcilicet vel* iſtius Abſentiâ, *vel imperitiâ, mortuus fuerit vulneratus?*

Welche Rechtslehr daß ſie fürnehmlichen auch bey Wunden am Arm / als von denen die Herrn Medici, und aus ihren principiis auch unſere Doctores, pro Regula lehren / quòd Vulnera brachialia, ſive brachio inflicta, (modò non axillaris 33
arteria ſeu vena mox ſub alis ſeu axillis lacerata vel diſciſſa ſit;

notante Bohnio, de *renunciat. vulner. pag. 60. in fin.* Welſchio, de *rationali vulnerum lethal. judic. cap. 14. circa fin. pag. 116.*)

per ſe non ſint lethalia;

prout in individuo ex pluribus aliis definit Guazzinus, in *tract. de defenſione reor. Def. 4. cap. 11. num. 10.* cum Baldo, Blanco, Cœpolla, Corneo, & Hippolyto de Marſiliis, Andr. Fachinæus, *d. lib. 2. cons. 82. num. 71.* Farinacius, *lib. 2. conſil. 82. num. 6.* Boerius, *Decis. Burdegal. 323. num. 3.* Gerhard. Feltmannus, in *tract. de cadavere inſpic. cap. 55. num. 5.* Marius Giurba, *conſil. crimin. 17. num. 27.*

ingreſs und ſtatt habe / daß nemlich auch wegen einer ſolchen Armwunde / obſchon / wegen nicht gleich zur ſtelle geweſenen Chirurgi, vel Medici, die dahero erfolgte groſſe Bluthſtürtzung / und mithin auch die Verſchwindung aller ſpirituum animalium & vitalium nicht gehemmt werden mögen / die äuſſerſte Todes-Straff / Regulariter, nicht; ſondern allein eine extraordinaria, pro ratione circumſtantiarum attemperanda, Pœna decernirt werden könne; (Es 34
wäre dann ſach / daß der jenige / welcher eine

eine solche Wunde geschlagen / nicht nur einen indirectum, ex genere Armorum, quibus usus est, colligendum;

15 Jungat. Carpzovius, *Q. crimin. 1. per integr.* Dn. Böhmer. in *introduct. in Jus Digester. tit. ad L. Cornel. de sicar. §. 16. & 17.*

sondern einen directum, seu directè & præcisè in hominis internecionem tendentem, Animum, sive dolosum occidendi propositum gehabt zuhaben convincirt werden könte; oder / wie gemeldt / die Vena seu Arteria axillaris nächst an der Achsel entzwey geschnitten / oder zerrissen wäre:

16 De quo utroque Casu omninò videnda, quæ tradit Schöpfferus, *dicto cap. 3. num. 74.* ibi: Si vena vel arteria axillaris mox sub alis, seu axillis, fuerit lacerata, vel discissa; quale Vulnus à medicis lethale censetur; adjuncto ibid. Exemplo de Ao. 1678. quò die 12. m. Januar. vasa axillaria, injectione securis, Studioso lacerata; ex quo ille intra horulæ dimidium, sub enormissima hæmorrhagia, fato concessit. & *num. seq. 77.* ubi etiam de altero Casu excepto, nempe cædis ex dolosa brachii vulneratione, in ipsammet Cædem directè tendente, subsecutæ disquirit.)

das erhellet ex traditis laudati Guazzini, Fachinæi, & omnium proximè collaudatorum; præcipuè Schöpfferi, *d. cap. 3. num. 76. & 82.* ubi dicit, quòd & hactenùs, quando hæmorrhagiæ ex vulneribus brachialibus, non malitiosè & ad occisionem directô animô sive proposito, inflictis sequutæ, ob absentiam Chirurgi, obviam iri non potuit, Vulnerans vix ultra Relegationem, vel ad summum ad pœnam Fustigationis damnari debeat.

17 Wir erinnern uns zwar wohl / quòd, inspectâ veritate tàm Divini, quàm humani Juris, inter directam & indirectam occidendi Voluntatem, etiam quatenùs Qr. de ultimo supplicio, nulla sit differentia;

ex sollicitè stabilita doctrina Carpzovii, *dicta Q. crimin. 1. per tot.* Brunnemanni, ad *L. 1. ff. & ad L. 1. Cod. ad L. Cornel. de sicar.* Martini, in *Jurispr. crimin. Diss. 4. cap. 1. sect. 4. num. 9.* Struvii, *exerc. ad π. 49. §. 52.* Hahnii, ad Wesembec. *tit. ad L. Cornel. de sicar. num. 9.* ad verba: *Animo occidendi.*

18 Daß aber diser Rechtssatz alsdann erst statt habe / quando Vulnus illatum ab initio statim (ut notanter dicit Fleckius, in *Biblioth. Juris Civil. lib. 4. tit. 33. num 22.*) & per se est lethale, & Mors necessariò ex illo sequitur, & non demùm ex alio symptomate supervenienti, quod non præcisè, necessariò, & indeclinabiliter, cum Vulnere conjunctum, sic, ut ei manus medica mederi non possit, das erhellet ex doctrina ejusdem Carpzovii, *dicta Q. 1. num. 31.* verbis: *Indirectè autem, & per accidens, fertur Voluntas in homicidium, quoties fertur in id,* ex quo immediatè & per se; non per accidens, *Homicidium sequitur.* & *num. 53. in fin.* ibi: *Undè postea* Mors necessariò sequitur. & sæpiùs hucusque laudati Schöpfferi, *d. cap. 3. num. 64. & seqq.* ubi plusscula de hoc videri possunt.

Wohlerwogen nun / daß im gegentheil 19
die Vulnera Venarum & Arteriarum, an und vor sich selbsten / nicht tödtlich zuachten; sie seyen denn an solchen Oehrtern und Theilen des Leibs / da / durch keine menschliche hülffe / das darvon sich ergiessende und verlierende Bluth gestillet werden kan / infligirt worden;

prout Medicam Facultatem Wittebergensem, die 28. Januar. 1615. respondisse recenset idem Dn. Schöpferus, *dicto cap. 3 num. 219.*

so zeigt sichs von selbsten / daß besagte Rechtslehr / de indirectæ occidendi voluntatis sufficientiâ ad dictandam etiam ultimi supplicii pœnam, diß ohrts nichts in weg lege; Es mag auch gleich mit diser Sententia de altero Casu, wann nemlichen Jemand den andern nicht lethaliter vulnerirt; jedoch aber mit disem Recht boßhafftigen Vorsatz / daß er ihn seines Lebens berauben wolle / und ein solcher an sich nicht lethaliter verwundeter / wegen eines zuschlagenden symptomatis, stirbt / die Todesstraff doch wider ihn zuverhängen sey / sich verhaltten / wie es will; als warvon wir diß ohrts ein mehrers zuhandlen nicht nöthig haben. 20

Conferant. quæ habet Bened. Carpzovius, *dicta Q. 1. num. 63.* verbis: Fallit hæc opinio, quando ex percussione dolosâ, quæ tamen fit absque animo occidendi, Homicidium non per se; sed per accidens sequitur; veluti, si Vulnus non est lethale; nihilominùs tamen vulneratus. vel ob defectum Curæ, vel ob alia symptomata accedentia moriatur. & Dn. Schöpffer, *dicto cap. 3.* ubi ista sententia, in pluribus ibidem propositis Casibus, repetita occurrit.

Dises aber möchte wohl einen mehreren 41
scrupul hiebey verursachen / daß / wann Inquisit den seel. verstorbenen Erdmann Tetzlaff / gewesenen Innwohner zu Zozenow / Adelich-Borckhischer Herrschafft / durch totale entzwey schneidung der Median Ader / wie auch all übriger Adern und Sehnen nicht so gefährlich verwundet hätte / Er auch sein leben nicht so liederlicher weise verlohren haben würde / und daß diser Umbstand / daß eben damahlen der Barbierer zu Regenwalde nicht anheimisch gewesen / einfolglich Er / erst nach seinem ableiben / in Zozenow angelangt / ihm / ex

hac ratione, nicht zustatten kommen könne/ weil es doch hiebey bleibt/ daß/ wann er nicht also verwundt worden wäre/ auch die unmittelbahr gleich nachgefolgte Blutstürtzung ihn seines lebens nicht beraubt ha-
42 ben würde; gestalten bekannt/ daß nicht allein der seelige Herr Strycke von solcherley Casibus ein besonders Programma heraus gegeben; sondern auch schon vor ihm der auch seelige Herr Struv deren meinung gewesen/ daß dises ein solcher schwehrer Punct sey/ welcher wohl meritirte/ per Imperatoriam decisionem, von so vielen darbey fürfallenden schwührigkeiten frey gestellet zuwerden; quando ità in puncto: Memini casûs cujusdam, quô Titio novem Vulnera in campo Cajus inflixit; quorum neutrum quidem per se fuerat lethale; quoniam verò Chirurgus tàm citò, ob distantiam Loci ab oppido, non poterat vulneranti adesse, & remedia adhibere salutaria, ob copiam sanguinis effluentem mortuus est Titius. Quamvis autem moraliter certè impossibile fuit, istum vulneratum servari; nihilominùs ob solam hanc rationem, quòd vulnera haud fuerint lethalia, non Gladii; sed Fustigationis pœna à Facultate Juridica fuit Cajo dictata. Dubito profectò, an hæc sit mens Sanctionis criminalis, quòd scilicet in hujusmodi casu, quô, propter vulnus inflictum, necessariò quis mortem obiit, ac illud, positis illis circumstantiis, ipsi actui Vulnerationis, ratione Loci, Temporis, aut Personæ vulneratæ conjunctis, non potuit persanari, à pœnâ ordinariâ Percussor sit immunis, quando nec Chirurgo, nec Vulnerato ulla imputanda venit culpa? Optandum sanè esset, ut Imperiali Interpretatione ille Articulus declararetur, ne hôc integumentô plurimi homicidarum ordinariam pœnam, contra severum DEI, summi Legislatoris, mandatum, evaderent.

dicta dissert. crimin. 6. §. 6. pag. 71.

43 Nachdem aber nicht allein diſe Sententia, quòd, ad ultimi supplicii pœnam dictandam, Vulneratio, per se, necessariò, atque immediatè lethalis erfordert werde/ sive Vulnus in se ità qualificatum, ut arte medicâ vel planè non, vel non nisi difficillimè curari valeat, in Praxi hucusque re-
44 ceptissima ist; sondern auch die Herrn Medici ein solches Vulnus, quod in se non lethale; sed ob Hæmorrhagiam, & Medici absentiam, demùm tale evadit, tantùm per accidens lethale nennen/ und
45 darvor erkennen; auch in solcherley Quæstionibus, von ihrem/ der Herrn Medicorum, judicio die Collegia rùm Judicum, rùm Jurisprudentum, notoriè dependiren/ so muß man wohl/ als lang keine andere Verordnung gemacht wird/ es bey solcher Regul bewenden lassen/ und kan dahero/ bey so bewandten sachen/ die äusserste Todes-Straff nicht decerniren. Daß aber die Herrn Medici die Absen-46
tiam Medici, sive Chirurgi, allein inter Fortuita Vulnerum referiren/ erhellet ob diſem/ daß Sie de Vulnerum lethalitate nicht ex copiosa Sanguinis profusione; sed ex natura & qualitate Partis vulneratæ, ihr judicium formiren;

autore Zacchia, in *Qq. medico-legalib. lib. 5. tit. 2. Q. 6. num. 13. in fin.*

Quorsùm optimè facit egregium Facul-47
tatis Medicæ Hallensis Responsum de 3. April. 1695. in quo ità inter alia: Das Hauptwerckh absolutæ lethalitatis Vulnerum bestehet eigentlich darinnen/ daß die Wunde/ oder deren unumbgänglicher oder unmittelbahrer Effect, als Hæmorrhagia, oder Interceptio usûs indispensabilis organi vitalis, oder Beydes/ durch keine menschliche Kunst/ oder Mittel/ zuhindern/ oder zu restituiren; und wird darbey zuförderist supponirt/ wenn auch gleich würckhlich solche Mittel zur gnüge vorhanden wären. So sie nun bey einem oder anderem Patienten nicht zur hand/ wird solche Absenz/ vernünfftig/ prore fortuitâ & accidentali geachtet/ einfolglich das Vulnus per accidens lethale genennet: Dergleichen Exempel ein Vulnus Arteriæ ad Carpum. seyn kan/ welches per Absentiam, oder Ignorantiam Chirurgi, mehr/ als ein mahl/ hæmorrhagiam lethalem nach sich gezogen/ da es doch von sich selbsten von solcher consideration nicht ist.

Videatur omninò Dn. Schöpffer, *dicto cap. 3. num. 173. & seq.*

Ja reiſſem betracht nun/ daß auch in 48
subſtrato nicht allein der Barbierer/ Martin Friſe, welcher gleich nach des seeligen Erdmann Tetzlaffs Verwundung auff Zozenow gehohlt; aber erſt/ da er schon verſchiden gewesen/ dahin gekommen/ zwar diſes/ daß der/ vom Corporal Plötzen/ durch sein Tetzlaffs Arm/ durch und durch gegangene Stich/ die Median Ader/ nebſt den andern Adern und Sehnen/ gantz entzwey geſchnitten habe/ also/ daß man den Knochen an dem Arm sehen können/ und alles entzwey gewesen; anbenebens aber selbſten auch diſes bezeugt/ daß/ weil kein Barbierer also fort bey der hand gewesen/ er ſich wohl habe zu tod bluthen müſſen: Und daß hingegen/ wenn so gleich ein verſtändiger Arzt dabey gewesen wäre/ Er beym leben hätte können erhaltten werden;

laut ſeiner erſtatteten Relation, Actor. *pag. 12.* und hernachgefolgter eydlicher Depoſition/ in Actis *pag. 70. a.*

Sonſ

Sondern von diser Wunde auch ein
49 Doctor Medicinæ, M. Hüselitt, sein judicium, in scriptis, dahin ertheilt/ daß Erdmann Tetzlaff/ wann zu rechter Zeit ein Medicus und Chirurgus, mit tüchtigen Bluthstillungen und anderen nöthigen Mitteln/ bey der hand gewesen wären/ gerettet werden können/ indeme nichts neues; sondern öffters geschehe/ daß ein Arm/ oder Bein abgenommen werde/ und der Patient doch beym Leben verbleibe;

in Actis *pag. 114.*

50 So können/ diesem allem nach/ wir auch in proposito kein anders/ als dises/ judicium fallen/ daß auch Inquisit Plötz mit der äusserstẽ Todes-straff/ bey so/ als bißhero mehrers ausgeführt worden/ beschaffener Sache/ nicht belegt werden möge; sondern allein eine extraordinari Straff
51 wider ihn zuverhängen: Allermassen die Rechtslehrere/ in hujusmodi terminis, vel Relegationis, vel Fustigationis, vel aliam consimilem pœnam extraordinariam zuerkennen gewohnt;

juxta ea, quæ advertit Carpzovius, *Q. crimin. 3. num. 41.* Struvius, *dicta Disp. 6. §. 6.* & præ aliis opulentiùs Dn. Schöpffer, *sæped. Diss. cap. 3. pag. 73. num. 76. pag. 123. num. 271. & pag. 126. num. 281.*

Welche rechtliche Decisio impræsentia-
52 rum desto mehreren ingress auch aus diser Ursach findt/ weilen auch das Formale, seu Dolus malus, & directa Intentio, den entleibten Tetzlaff seines lebens zuberauben/ wider Inquisitum Plötzen/ zu rechtlicher gnüge nicht beygebracht worden. Dann daß wir dises (Indem der defectus
53 Corporis delicti ad pœnam solummodò extraordinariam dictandam auch allein gnugsamb ist) saltem tribus anfügen/ so ist zwar dises/ daß Inquisit/ bey disem Todschlag ne quidem levissimam culpam begangen/ apertissimè nicht gegründet. Daß aber
54 derselbe/ so wohl in disem/ daß/ da Er nicht nur des Schultzen zu Zozenow; sondern auch des zugegen gewesenen Herrn von der Borckhe Obrigkeitliche hülffe/ ohne einige mühe/ anruffen und haben können/ Er mit hinwegnemmung einigen Bettgewands/ hergebung eines Pferds/ den Tetzlaff forciren wollen; als/ 2do, in di-
55 sem/ daß/ nachdeme Sie sich eine zeitlang/ vor und in dem Scheuren-Flohr/ umb das Bettwerckh gezerrt/ und ein ander auff dem Boden herumbgezogen; endlich aber wider gantz voneinander gewesen/ Er widermahlen/ privato ausu, Selbst ein Pferd angepackht/ und solches de facto hinwegführen wollen/ und/ als Tetzlaff solches ihm abzufolgen gewaigert/ Er denselbigen/ 3tiò, mit dem flachen degen/ etlichmahl/ über die Achsel geschlagen/ und 56
mithin denuò zu dem gefolgten tragico Casu anlaß gegeben/ eine nicht nur levissimam; sondern satis magnam Culpam begangen habe/ das zeigt ipsa Actorum notorietas überflüssig. Und wiewohl Er Tetzlaff/ auff 57
solches/ als ihme unschädliche/ Schlagen/ der sache/ in disem/ zuviel gethan/ daß Er mit dem Trösch-flegel einen todsgefährlichen Stràich auff Inquisitum geführt/ und/ als ihme die Kloppe von dem Steckhen hinweggefahren/ Er jedoch Inquisitum auch mit dem Flegel-Steckhen allein/ und auff ihne geführten gefährlichen Straichen/ so sehr forcirt/ daß er einige Schritte zuruckhweichen müssen/ und/ fürnemlich nach aussag des bey ihme gewesenen Soldaten Wunderlichs/ zu rettung seines lebens/ sich wider ihn wöhren müssen; so hat er jedoch/ als zumahliger Autor diser tragi- 58
cæ rixæ, nochmahlen auch hierinnen einen grossen Excess begangen/ daß er ihne Tetzlaff/ mit Verachtung und hindansetzung aller Ermahnungen/ endlich Friede zuhalten/ und besonders sein Tetzlaffs/ hierüber von Ihme Plötzen auch an der hand verwundeten/ Schwester sorgfältige und ernstliche interposition/ dannoch biß an den Pfuhl verfolgt/ und nicht eher von ihm ablassen wollen/ als biß er das Bluth vom verwundeten Arm starckh abfliessen gesehen: welches alles und mehr anders in den Acten enthaltenes/ diser/ von seinem Herrn 59
Defensore, mit anwendung vieles fleisses/ sehr colorirten Assertion/ daß dise Entleibung/ absque ullâ, etiam minimâ seu levissimâ culpâ, von ihme begangen worden/ keinen raum noch platz läst; sondern es würden ihm/ (wann das Materiale seine richtigkeit hätte.) alle seine Einstreuungen/ zu remittirung der Fustigation und ewigen Landsverweisung/ sicque Pœnæ mortis proximæ, wenig Vortheils gebähren. Weilen aber/ als oben in mehrerem aus- 60
geführt/ das Corpus delicti seine richtigkeit nicht hat; bevorab/ da man auch nach dem/ vom Wunderlich/ auff den Tetzlaff/ mit der Flegel-kloppe geführten beschwehrlichen Straich auff den Kopff/ bey eingezogener Inspection/ im wenigsten nicht gesehen/ und dahero auff dieselbe/ ad hunc præcipuè summum effectum, ut ultimo supplicio locus indulgeatur, keine vollständige reflexion genommen werden kan; anbey aber Inquisit, vom Monath Decembri, Anno 1709. biß auff diese zeit/ bald anderthalb Jahr lang/ in Carcere gelegen/ diesem allem nach seyn wir nochmahls der beständigen meinung/ daß deren von ihm hochbelangten Justiz ein genüge geschehe/ wann Er/ über nächst-erwehnte/ ohne seine Ver-

schul

schuldung so lang fürgewährte / Incarceration / mit deren in Sententia bemerckhten Straffe noch weiters möchte beleget werden; salvo quovis rectiore aliorum judicio. Tübingen / in Collegio nostro, den 3. Junii, 1712.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM SEXTUM.

SUMMARIA.

DE Crimine Falsi & Stellionatûs *multipliciter perpetrato.*

Ad hunc effectum, ut, ob crimen Falsi, *pœna* Fustigationis, *cum* perpetua Relegatione & Stigmatis inustione, *decernivaleat, ante omnia, de* Corpore delicti *constare debet. num.* 6.

Corpus delicti, *seu à Reo* in proposito *commissorum Falsorum veritu ex Actis luculentissimè & distinctè* demonstratur. *num.* 8. *usque ad num.* 108.

Falsa Subscriptio, *ad dolosum alterius jussum facta*, jubentem in Falsi reatu *constituit. num.* 20.

Falsas Literas dimissorias, Abschieds-Brieffe / *itemque* falsa Sigilla, *in fraudem & damnum aliorum, vel* ipse conficiens, *vel ab alio sibi* confici procurans, *ut* ultimo Supplicio proximæ Pœnæ *subjici valeat*, qualis, *inter alias*, probatio *sufficiat? num.* 17. *& mult. seqq.*

Mutatio Nominis, *regulariter, cuilibet* permissa *est. num.* 35.

Qui falso Nomine *in alterius* detrimentum *utitur, eoque* in celebratione Contractuum, ne *ex illis* conveniatur, *sese alium simulat*, Crimen falsi *procul dubio committit. num.* 36.

Nomina & Cognomina quo fine inventa *sint*? *num.* 37.

Qui in damnum aliorum, *ne ipsorum Falsitates & Fraudes, in Contractibus cum aliis celebratis commissæ, tàm facilè detegi queant*, falsum Militis titulum, *vel cujusvis* Artificis, *vel* Opificis, Ministri, *aut* alium *sibi adscribunt, eô ipsô non saltem* Mendacii; *sed, si alii exindè damnificentur, etiam criminis* Falsi reatum *incurrunt. num.* 50.

Reus, plurium *aliarum* Falsi specierum *legitimè* convictus, *etiam* quoad *aliud ipsi noviter* imputatum, Falsi crimen, *si præsertim cum prioribus aliquam affinitatem habeat, & per alias concurrentes probationes adjuvetur, efficacissimam* Juris præsumptionem *sibi* adversam *habet. num.* 57.

Criminis Falsi, *ceu satis difficilis*, probatio *utplurimùm ex meris; veruntamen* urgentibus indiciis & præsumptionibus *petitur. num.* 53.

Utrum, propter Crimen Falsi, *de quo* ex solis *vehementibus* Conjecturis & Indiciis *constat, etiam* pœna capitalis, *vel* ei proxima *decerni valeat? num.* 59. & 60.

Qui, *propter* Crimen, *aliquem* denunciat, *regulariter, pro* Teste omni exceptione majore *haberi non debet. num.* 75.

In casu, quando Denuncians nullum *ex sua delatione* commodum *sperare potest, itemque* in Processu inquisitorio *hac Regula suum officium perdit. n.* 76. *& seq.*

Querela personæ honestæ *atque integræ famæ*, de furtiva rerum *ad ipsam spectantium* Ablatione, *corporali* juramento firmata, *ad repræsentandum* corpus delicti, *in Crimine* Furti, *sufficiens habetur. num.* 78.

Idem *multo magis* de crimine Falsi & Stellionatus, *præprimis* in casu concurrentium *aliorum* Adminiculorum, *asserendum venit. num.* 79. & *seq.*

Modus *in judicio* aliquid asseverandi Anabaptistis *usitatus quisnam? n.* 83. *& seq.*

Ad probandum Crimen Falsi & Stellionatus *nonpracisè directa & vulgares*

gares requiruntur probationes; *sed etiam* perspicuæ, vehementes, urgentes & valdè evidentes Præsumptiones *ab ipsis LLatoribus admittuntur. num.* 86.

Non adminiculativa; *sed tantùm* Obstativa Testium Singularitas *juratæ eorundem* depositiones enervat. *num.* 87. *& seq.*

Depositio Domini *furtum passi*, *si* bonæ *sit* famæ *&* inculpatæ vitæ, *ad repræsentandum* corpus delicti *tàm* sufficiens *reputatur*, *ut*, *tametsi* res furtiva non ampliùs extet; *tamen etiam* ultimi supplicii pœna, *cæteris paribus*, *benè dictari queat. num.* 92. *& seq.*

Quando contra Saccularios, **Beutelschneider**/ *saltem* unum, duo, *vel* tria Furta *legitimè* probantur, *tunc*, ad alia plura pro sufficienter probatis habenda, *etiam sola ipsorum*, *tametsi* non aliter adminiculata, Confessio, *etiam* ad decernendam pœnam Laquei, *sufficit. num.* 95.

Hæc doctrina non saltem in Italiæ; *sed etiam in* Germaniæ foris *receptissimaest. num.* 96.

Quando duo Falsa, plenariè, *contra aliquem*, *sunt* probata, *tunc* etiam reliqua, *tametsi* per singulares *solummodò* testes *probata*, Falsa, ob concursum aliorum Adminiculorum, *pro satis demonstratis haberi possunt. num.* 96.

Sola Legis Corneliæ, *& cujusvis alterius de Falsis conditæ Legis* Notatio *specificam* inter Crimen Falsi *&* Stellionatûs differentiam *constituit. num.* 97.

Crimen Stellionatûs, *non minùs ac* Falsi, atrociorem, *& quidem* ex falsitate *profectum*, Dolum *ad sui constitutionem requirit. num.* 98.

Ad crimen Stellionatûs improbior, gravior *&* atrocior Dolus, *quàm* in actione de Dolo, *requiritur. num.* 99.

Inter *Crimen* Falsi *&* Stellionatûs, quoad pœnam, non magnum *intercedit* discrimen. *num.* 100.

Ad Crimen Falsi, *in sensu generalieri*, *etiam* Oppignoratio falsarum margaritarum, *&* catenarum *deauratarum*, *aliorumque* vasorum *pro veris & aureis obligatorum rectè refertur. num.* 101.

Dolosa ejusmodi rerum, *pro veris*, Venditio, *etiam inspecta Ordinatione Carolina*, *propriè sic dictum* Falsum *constituit. num.* 102.

Tàm illa Oppignoratio, *quando quis*, loco aureæ, *quam primò* ostenderat, *totam aream*, *vel etiam argenteam*; *sed tantùm* inauratam Catenam, *vel pro genuina &* vera Gemma, *Creditori* monstrata, *aliam* adulterinam *subdolè subjicit*, *quàm hæc*, *si quis*, non præcedente tali Ostensione, falsas catenas, margaritas, *&* similia, *pro veris*, *simpliciter pignori subjiciat*, *propriè loquendo non Falsi*; *sed* extraordinarium Stellionatûs Crimen *inducit. num.* 103. *& seqq.*

Ad formalem Criminis Falsi rationem *quænam requirantur? num.* 109. *& seqq.*

Paria *sunt*, Reum *habere* confessum, *vel* legitimè convictum. *num.* 115.

In hac Q. An Furtum *sit* magnum, *nec ne? potissimùm* ad *eam* personam, cui Furtum factum, respectus *haberi debet. num.* 117.

Quando damnum *ex Crimine* Falsi *vel* Stellionatus, *in Rempublicam vel aliquem Privatos redundans*, magnum *est* & notabile, *tunc*, *ob illa*, *etiam* ultimi supplicii pœna *decerni potest. num.* 118.

Idem *etiam* de frequenti horum Criminum Reiteratione, *pro qualitate aliarum circumstantiarum*, *asserendum. num.* 120.

Si non de una tantùm Falsitate agatur; *sed* de multis, ab eadem persona in grave aliorum damnum, sæpius repetitis, *tunc etiam* capitalis pœna *dictari solet. num.* 122.

Sacularius, *unius vel* plurium Furtorum legitimè convictus, *si alia* plura *à se commissa* fateatur, *etiam tunc* pœna ultimi supplicii *plecti potest*, *licet* nunquàm *ob illa fuerit* punitus. *num.* 124.

Crimen Falsi *communiter* Furtô gravius *habetur. num.* 126.

Pœna *criminis* Falsi, *hodiè*, *est* arbitraria. *num.* 127.

Malè Ant. Faber *ordinariam* Falsi pœnam Mortem *statuit. num.* 128.

Nisi facti atrocitas diversum efflagitet, Judex *hoc crimen*, ex sententia B. Carpzovii, *severiùs*, *quàm* Relegatione, *vel* Fustigatione, *coërcere nequit. num.* 129.

Etiam pœna Stellionatus *est* arbitraria. *num.* 129.

Pœna Furti, *itemque* Rapinæ, prima vice *commissi*, hodiè, *plerubique locorum*, non *est* capitalis. *num.* 130. *& seqq.*

Etiam Falsi crimen *subdolum &* occultum furandi genus *constituit. num.* 131.

Quare pœna Laquei *vel* Gladii adversus Saccularios justiùs *locum sibi vindicet*, *quàm contra* Falsarios? *num.* 133.

Ad hunc effectum, *ut* ob crimen Falsi pœna ultimi supplicii *dictari queat*, *tàm* gravis *&* atrox Falsitas *necessaria est*, *ut* cum Hominis, *capitaliter puniendi*, Vitâ habeat proportionem. *num.* 134. *& seq.*

In Delictis *semper* mitior Sententia *amplectenda. num.* 135.

Pœna Relegationis, *& desuper præstanda* Urpheda, hodiè, *aliquando etiam* ultra territorium jus dicentis *extendi solet. num.* 137.

Ex qua ratione Imp. Constantinus stigma fronti humanæ inuti *prohibuerit? num.* 138. *juncto & seq.*

An Statutum *huic prohibitioni* contrarium *pro valido habendum? num.* 139. *juncto num.* 142. *num.* 142. *& seqq.*

Quid in specie in Saxonia *quoad hoc punctum obtineat? num.* 141. *juncto num.* 149. *& seq.*

In quibus locis, *&* delictis, quo fine, *ac* quot modis *ejusmodi* Stigmatum inustio Hodiè *frequentetur? num.* 144. *& seqq.*

P. P.

1 DJebey zuruckhkommende Peinliche Acta, in Jnquisitions-Sachen/ Christoph Rathgeber/ aus der Statt Brixen/ in Oetschland/ gebürtig betreffend/ haben wir Subsignirte/ zur Juristen Facultät/ bey der Fürstl. Würtembergl. Universität Tübingen/ Verordnete Decanus und andere Doctores, so bald sie hieher gekommen/ alsgleich zu fleissiger durchles- und erwägung/ unter handen genommen/ des gänzlichen vorhabens/ mit unserem darüber verlangten Responso, noch vor dem hochheyligen festo Palmarum, unsere dienstliche
2 willfährigkeit bezeugen zukönnen. Nachdem aber der jenige/ den die Ordnung des auffsatzes in der Sache betroffen/ mittlerweile mit einiger unpäßlichkeit von GOtt heimgesucht worden/ so hat dises Responsi elaboration, wider willen/ so lang differi-
3 ret werden müssen. So bald es nun immer geschehen können/ haben wir nicht ermanglet/ in deßwegen besonders versammletem Collegio, von diser beschwehrlich und wichtigen Sache/ was in derselben/ circa punctum Torturæ, oder in Principali, denen Rechten gemäß/ an die hand zugeben seyn möchte? in reiff und sorgfältiges bedencken zuziehen; da wir dann unanimiter darvorgehaltten/ daß die Sache 4
gleichwohlen in statu quo anzunemmen/ und der Peinlich-Verhaffte mit einer empfindlichen Pœna extraordinariâ, auf hieunten gemeldte Weise/ zubelegen und anzusehen/ mithin disem schon lang unerörtert anhangenden Inquisitions-Process seine gäntzliche endschafft zugeben seyn möchte.

Es seyn zwar/ bey diser deliberation, viele wichtige Rationes ins mittel gekommen/ 5
wegen welcher es fast das ansehen gewinnen wollen/ daß vom Jnquisito noch nicht auszusetzen; sondern wider denselben die Peinliche Frage/ zu disem Ende/ zuverhängen seyn möchte/ damitt/ auf seine erfolgende Bekäntnus all und jeder wider ihn eingeclagter Falsorum, in salutarem plurimorum aliorum, eiusdem furfuris nebulonum, terrorem, an Jhme/ als einem/ nach dem wahren innhalt des von St. Gallen eingeloffenen Protocolli, Haupt-Betrieger/ ein Exempel der rechtlichen Schärffe statuirt werden möge:

Dann/ daß wir zugleich auch alles das 6
jenige/ was ad dictandam pœnam Fustigationis, und ewigen Lands-Verweisung/ nebst aufbrennung eines Stigmatis,

(Als

(Als welche Bestraffung / nach denen bißhero verhandleten Actis, Inquisitus gantz wohl verschuldt) so wohl in begründung des Corporis Delicti, seu ad Criminis Falsi à Reo commissi Veritatem legaliter repræsentandam, juxta ea, quæ in specie in hoc crimine requirit Conciolus, in *resoll. criminal. Vocab. Falsum, resol. 1.* & Marcus Anton. Sabelli, in *Summa divers. tract. eod. dict. num. 1.* als auch zu diſes Criminis Formali erfordert wird / neben dem / was insonderheit auch bey diſer weittern Frag: Ob nicht endlich diſe Sache ad statum dictandæ pœnæ ultimi supplicii, sich qualificiren möchte? zubedencken vorkompt / aus denen vorhandenen Inquisitions-Protocollis und Actis mit gebührendem fleiß vor augen legen; so iſt förderiſt hiebey / quoad Corpus Delicti, seu à Reo revera commissorum, Falsorum aus den Actis zuerhohlen / daß das von Inquisito, in so vielerley weiß und weeg / nemlich (1.) mit gefährlicher Fabricir- und Gebrauchung vieler falscher Abſchied; 2dò, zu deren autoriſirung / auf ſein verlangen / für ihne gestochenen / auch viel Jahr lang gebrauchten / falſchen Sigillis; 3tiò mit führung zerſchidener falſcher Vor- und Zu-Nahmen; 4tò niemahls von ihme getrogener Bedinenungen / noch erlernter Handthierungen falſcher profeſſion; 5tò mit aigenhändiger Fabricir- und verfertigung vor gülden verſezter / nur von Kupfer oder Möſſing gemachter Rettelein; 6tò mit ſo wohl diſer / als anderer falſcher und kein-nüziger Wahren / zu acht biß neun unterſchidlichen mahlen / bey zerſchiedenen / und theils gar / armen Perſohnen / zu derſelben unerſezlichem nachtheil und ſchaden / unter allerhand falſchen perſuaſionibus, bewerckſtelligter Verpfändung / und dargegen erhaltener Gelder- anlehnungen; 7mò mitt auch noch anderen falſchen Depoſitions-Scheinen / womit Er ſeine / als hier und dar in depoſito habende / und auf 40000. fl. ja auf zwey Tönnen Goldt angegebene Pretioſa, die Er von einem / wohl niemahlen in rerum natura geweſenem / Czaariſchen Obriſtwachtmeiſter / und Grafen von Wohlau / auf deſſen ableiben / bekommen zuhaben auch falſiſſimè angegeben / beglauben wollen; ſo dann / achtens und leztens / auch mit fälſchlich ſimulirter bald diſer / bald jener Religion, auch bald diſer / bald jener Familiâ, und Patriâ, begangene Crimen Falsi, ad effectum dictandæ Morti proximæ Pœnæ, von dem Herrn Malefiz-Richter zu aller genüge explorirt worden ſey:

Wohlbetrachtet / daß / ſo viel allerforderiſt die / auf ſeine beſtellung und requiſition, bevorab von dem Crämer / Hanns Michael Höſchel / fabricirte zimmlich viele / falſche Abſchied betrift / nicht allein ſein des Höſchels ſo ſchrift- ſo mündliche / und mit leiblichem Zeugen- ayd erhärttete kundſchaft in medio ligt / daß Er Selbſten / auf des Peinlich Verhafften erfordern / zum wenigſten ſechs ſolche falſche Abſchied Ihme verfertiget / und Ihm ſelbſt deren Viere; die zwey andere aber ſeinem Tochtermann Chriſtian Ganſer (deſſen nahmen / und daß Er aus Baſel ſey / Er / auf des Verhafften befehl / inſeriren müſſen) zu handen geſtellt; auch die Data darinnen ſo / wie ſolche Inquiſit zuhaben verlangt / in denſelben geſetzt hab;

als in mehrerem zuſehen im Protocollo inquiſitionali, *pag. 78. 87. & 128. cum ſeqq.* wie auch in denen beyden / mit *Nro. 6.* und *8.* bemerckhten Beylagen;

Sondern auch und noch weitter erſtgenannter ſein Tochtermann Chriſtian Ganſer / in deren zu St. Gallen mit Ihme errichteten Peinlichen Frage und Urgicht erhärtet / daß Er Ganſer ſelbſten weder ſolche falſche Briefe / noch Sigel machen und ſtechen laſſen; ſondern NB. Alles aus Verordnung ſeines Schwehers Chriſtoph Rathgebers / nemlichen jezigen Inquiſiti, geſchehen ſey;

nach braitterem inhalt des von der Canzley zu gedachtem St. Gallen eingeſchickten Protocolli und beygefügten Schreibens / Actor. *Nro. 14. b.*

Woſelbſten auch der mit der ſchariffen Frag ebenmäſſig angegriffene Knecht Balthaſar Chardon von acht ſolchen falſchen Briefen / welche Höſchel theils auf den Ferdinand Huber / (das iſt Chriſtoph Rathgeber) theils auf den Rothen (nemlich Chriſtian Ganſer) außgefertiget habe / und darneben noch diſe merckliche kundſchafft ertheilt hat / daß einer von ſolchen Briefen oder Abſchieden von Mattheo Lorenz Rathgeber (ſo des Peinlich verhafften leiblicher Sohn; nach ſein des verhafften ſelbſteigener anzeig / im Protocollo, *pag. 5.* und nach ſeines Weibs auſſag / *pag. 91.* ein Schreiber zu Coſtanz iſt) unterſchriben worden ſey:

Quæ ipſa Subſcriptio, ad doloſum Rei juſſum facta, ipſum porrò in Falſi reatu conſtituit;

juxta ea, quæ diſſerit Prosper Farinacius, de *falſit. & ſimulat. Q. 150. num. 92.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 76. num. 65.*

Und dieweilen neben diſen / theils per corporale Teſtium, Juramentum theils vermittelſt lega liter adhibirter Tortur, beygebrachten Bekantniſſen und Depoſitionibus, auch Inquiſiti ſelbſteigene Confeſſio in ſo fern concurrirt / daß Er / durch den Höſchel /

einmahl oder viere solche Päss abschreiben lassen;

laut Protocolli, *pag. 50.*

ja daß Er Inquisit, als überzeugt / auch
22 dises gestehen müssen / daß Er solche falsche Abschied schon vor fünfthalb Jahren (Höschel sagt schon vor zweyen und dreyen Jahren.) Ihne Höschel abschreiben lassen:

in eodem Protocollo *pag. 87. & 88.*

So dann auch die zum Vorschein ge-
23 kommene Vier / auf des Peinlich Verhafften befehl und angebung verfertigte / falsche Abschied / Ihne seiner betribenen grossen Falsch- und Boßheit in faciem convinciren / bevorab mit der Unterschrift / als die in einer jeden immer anderst gemacht / als in der andern;

ibi: Ich Carel Leboldt Freyherr von Beissel.

Ich Carel Leoboldt Freyherr von Baisel. mppr.

Carl Leopold Freyherr von Beisel.

Carel Leobolt Freyherr von Beysel.

So können wir nicht absehen / was an
24 disem ersten Falso, welches allso in Angebung / Bestell- und auf seine sollicitation bewerckstelligter außfertigung falscher Abschiede / mittelst deren Er allenthalben sich / als einen in Moscow bey einem / in selbigen allso genannten / Herrn Grafen von Wo.l. au gewesenen Hofmeister und Cammerdiener / bey Jedermänniglich zulegitimiren / und sein falsches Vorgeben / als ob Er von ihm grossen Reichthumb bekommen / zucoloriren / mithin ehrliche Leuthe / gegen seinen vor guth angegebenen falschen Wahren / ihm / mit zimmlich-starckhen Geldposten / anlehnungs-weiß auszuhelffen / zuinesciren dolosissimè gesucht / offenbarlich bestehet / bevorab ad effectum dictandæ tantùm Pœnæ extraordinariæ, quantumvis ultimo Supplicio proximæ, könte desideriret werden.

Jungatur Ordinatio Criminalis Carolinæ, *Artic. 112.* vebis: Welche falsche Brief machen. ibique Clasenius, Blumlacher, *pag. 440.* & cæteri Omnes. B. Collega noster, Dn. D. Grave, in *peculi. dissert. de crimine falsi, §. 11.* ibi; Abschieds-Briefe.

25 Das zwaitte Falsum, in disem bestehend / daß / zu vermeinter authentisirung aller solcher falscher Abschied / auf des Peinl. verhaften Christoph Rathgebers abermahliges Anfrembden / Bestell- und Angeben / auch zwey / zimmlich grosse / falsche Sigilla, zu Schwäbisch-Gemünd verfertiget / und allen solchen falschen Abschieden / theils mit schwarzem / theils mit rothem Wachs / aufgetruckht worden / hat der Peinlich verhafte zwar / in denen mit ihm vorgenommenen examinibus nicht an sich kommen lassen wollen: Wie ingleichem auch deßhalb / zu gedachtem Gemünd selbsten / kein richtiger Grund erlernet werden mögen. Wir haltten aber doch / indeme 26
es zumahlen / bereits öfters erwehnter massen / nicht umb die äusserste Todes Straff zuthun ist / einmüthig darvor / daß / indem nicht allein die mit falschen Sigillis betruckhte Abschiede in medio ligen; sondern auch bey dem Tochtermann / Christian Gansern / ein solch falsches Sigill zu St. Gallen gefunden; anbenebenst von Ihm per Torturam erhärttet worden / daß Er zwar nicht wisse / wie viel Sigel sein Schwehr habe; Jedoch das / so Er Christian bey sich gehabt / auff des Peinl. verhafften / als Schwehers NB Befehl / gestochen worden sey; so dann auch der Knecht Chardon gleichermassen in der Peinlichen Frage erhärttet / daß zwey solche Petschaft / zu Schwäbisch-Gemünd / eines dem Vatter / und eines dem Christian gestochen worden; dergleichen Sigill daß Ihnen nicht gehören / er sich wohl eingebildt; und daß eben von dergleichen Arth / wie man hinter dem Christian Eines gefunden / Er auch bey Inquisito eines gesehen;

nach mehrerer anzaig Actor. *Nro. 14. b.* 27

So haltten wir auch dises zwaitte Falsum, ad dictum effectum, vor gnugsamb probirt;

denuò congruenter dictæ Nemesi Carolinæ, d. Artic. 112. ibi: Welche falsche Sigel machen. Dn. D. Grave, *dicta Diss. §. 12. & 14.* Dan. Clasen. ad *d. artic. §. VI. pag. 44.* Theodorus Höpingk. *de jure sigillor. cap. 41. num. 18. cum seqq.* 28

Wie nicht weniger auch dises dritte à Reo begangene Falsum, daß Er / zu so vieler ehrlicher leuthe beschädigung / und daß seine betribene viele Betriegereyen desto weniger an das Liecht gebracht werden möchten / bald dises / bald jenes falschen Tauff und Zu-Nahmens sich gefährlich gebraucht hab / an dem haitteren Tage ligt / indeme nicht nur die in medio ligende Vier falsche Abschiede dises außfündig machen / daß Er sich Ferdinand Huber genannt; welches nahmens Er sich auch gegen dem Höschel beständig bedient / so / daß diser ihn allezeit unter disem nahmen angesprochen / und Er solchen von ihm angenommen;

laut Protocolli inquisitional. *pag. 24. 126. & 128.* 29

Wie ingleichem Er auch den einen / von ihm auch betrogenen / Widertäuffer / nahmens Hanns Ulrich Huber und so weiter auch den Müller von Gundelsheim / Alexander Layen / wie auch den Müller von

Ittes-

Itterspach / Johannes Mayen / daß er
diſes nahmens ſey / doloſiſſimè beredet:
in ejusdem Protocolli *pag. 2. 56. & 76.*

30 Sondern auch und noch weiter der zu St. Gallen torquirte Knecht Chardon, zu deſſen allen ſo mehrerer richtig-ſtellung und unzweiflicher gewißheit / notabiliter deponirt hat / daß Er bey Inquiſiti mehr-genanntem Tochtermann / Chriſtian Ganſer / drey oder vier Brieff (das iſt mehr angeregte falſche Abſchied) unter welchen der eine auf Ferdinand Hubern von Bern / und der ander auf Ferdinand Hubern von Inſprugg geſtellt geweſen / geſehen habe;
nach innhalt des zu beſagtem St. Gallen gehaltenen Protocolli, in Actis *Nro. 12.*

31 Das aber Inquiſit es hiebey nicht bewenden habe laſſen; ſondern zu andern Zeitten / und gegen andern Leuthen / auch anderer Nahmen ſich fälſchlich gebraucht hat / das erheittern die Kundſchafften Michael Caſtlers / Burgers und Mezgers zu Hailbrunn / welcher von ihm deponirt / daß / wie er vermeine / Inquiſitus Chriſtoph Huber haiſſe:
in dickangezogenem Inquiſitions-Protocoll, *pag. 15.*

32 Des auf dem Heydenhof bey Marpach wohnenden Bauren / Johannes Hauſermanns / welcher ſo viel / aus ſeiner nicht genannter Geſchweyh ihm gegebener nachricht / bekundſchafftet / daß Er ſich Hanns Georg Huber genannt hab;
innhalts dicti Protocolli *pag. 114. in fin.*

33 So dann des Schuhmachers Samuel Friſæi, welcher bey ſeinen Burgerlichen pflichten bekundſchafftet / daß Inquiſit ſich Chriſtoph Groſſen gegen ihn genannt habe.
in eodem Protocollo, *pag. 11.*

34 Allermaſſen nun diſe multipliciter à Reo facta Nominis Mutatio, præcipuè iſta, daß Er in allen ſeinen falſchen Abſchieden / und gegen hieobbemeldten / von Ihme in mercklichen Schaden geſezten dreyen Perſohnen / welche Alle ihre auſſagen mit leiblichen Eyden corroborirt / ſich Ferdinand Huber von Bern genannt habe / in einem
35 liquidiſſimo Facto beruhet; alſo waltet kein Zweifel / daß / ob ſchon an ſich die Aenderung des Nahmens kein verbottene ſache iſt;
L. *un. Cod. de nomin. mutat.* ubi vulgò DDres.

jedannoch / wann ſolches dem Nebenmenſchen zu ſchaden und nachtheil / und / wie
36 in ſubſtrato / zu dem ende geſchihet / daß der jenige / welcher andere im Handel und Wandel / mit ſeinen falſchen Wahren / in empfindlichen Verluſt ſetzt / von denen alſo beſchädigten Perſohnen unter ſeinem wahren nahmen / (Quem enim hoc fugiat, 37
quòd Nomina & Cognomina ad cognoſcendos & ab invicem diſtinguendos homines inventa ſint? *L. 12.* ibi: *Ad recognoſcendos ſingulos nomina comparata. Cod. de ingen. manumiſſ.*) nicht ausgekundſchaftet / und Er alſo zu ſolcherley ſchadens erſetzung rechtlich angehaltten werden möge / auch hierdurch ein wahrhaft- und unzweifliches Crimen Falſi committirt werde.

juxta ea, quæ legimus in *L. 13. princip.* & *L. 20. Cod. de fals.* Bartholom. Bertazzolius, *conſil. crimin. 408. num. 14.* Claud. Bertazzol. ad *Patris ſui Bartholom. conſil. 175. lit. B.* Farinac. *Q. crimin. 150. n. 143. cum ſeqq.* egregiè Damhouderius, in *Pract. crimin. cap. 125. n. 10.* Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 48. tit. 7. cap. 1. num. 17.* Laurentius Mattheu & Sanz. de *re crimin. controv. 5. num. 40. & ſeqq.* Ludov. Gilhauſen, in *arb. judic. crimin. cap. 2. tit. 26. num. 33.* Joh. Georgius Fleck, in *Bibl. Jur. Civil. lib. 4. tit. 24. num. 16. & ſeqq.* Carpzov. *Q. crimin. 93. num. 35.* B. Collega noſter, Dn. D. Grave, *in pecul. diſſert. de crimine Falſi, th. 11.* ibi: *Qui falſo nomine, in alterius detrimentum, utitur, eôque, v. gr. in celebratione contractûs cujusdam*, ne conveniatur, ſe aliam ſimulat.

Das vierdte / auf gleichen zweckh / als 38
proximè angeführt / collimirende / Falſum und in diſem beſtehend / daß Inquiſit auch allerhand falſche / von ihm niemahls erlernte / oder jemahls bediente / Meriers, Dienerſchafften / und Vitæ genera, ſchrift- und mündlich profitirt und von ſich außgegeben / iſt / durch mehr-allegirte ſeine falſche Abſchied / und der Zeugen auſſagen / ebenmäſſig in ſeine ungezweifelt vollſtändige gewißheit geſtellet: Dann / gleichwie Er in ſolchen vier falſchen Abſchieden / juxta ſuprà jam evicta, wider alle wahrheit / und alſo 39
falſiſſimè einſetzen laſſen / daß Er bey einem Herrn Graffen von Wohlau / des Nigrelliſchen Regiments / bey der Czaariſchen Armee, geweſenem Obriſt-Lieutenant / (von welchem der Eine ſolcher falſchen Abſchiede / daß Er in der letzten Action mit den Schwediſchen Trouppen / am Dnieperſtrohm; die drey andere aber / daß Er am 5. Junii (tùm temporis) innſtehenden (id eſt, lauffenden) Jahrs: welches abereins mit begehung eines triplicis Falſi, in dem einen Abſchied auf Annum 1706. und hingegen im andern 1707. ſo dann im dritten 1708. falſiſſimè geſetzt wird / im Recognoſciren tödlich bleſſirt worden) einhundert / ſechtzig und acht monath lang / als Hofmeiſter und Cammerdiener / in dienſten ſich aufgehaltten; alſo hat Er eben diſe gedoppelte Bedienung auch gegen 40

des Herren / Kieffers zu Zaisenhausen / Christoph Härtels / Haußfrau / nach ihrer hernachgehends mit leiblichem Eyd erhärteten auffag / unverschämt von sich außgegeben;

in Protocollo Inquisition. *pag. 66.* ibi: Und bey einem Herrn / als Hofmeister und Cammerdiener / gedient.

41 Wie auch gegen dem Müller zu Gundelsheim / Alexander Layen;

nach dessen gleichmässig aydlicher depositon, in ejusdem Protocolli *pag. 74.* verbis: Gab sich anbey vor einen Cammerdiener und Hofmeister aus. & *pag. 76.* &c.

42 Daß Er aber hingegen / bey andern gelegenheiten / sich von einer ganz anderen profession außgegeben / das erhellet ex litera sæpedicti Protocolli, woselbsten zuförderist Maria Magdalena / Jeremias Sixten / Schneiders Haußfrau wider ihn deponirt / daß Er sich vor einen Goldschmidt außgegeben:

pag. 12. ibi: Sich vor einen Goldschmid außgegeben.

43 Friderich Kastler ein Mezger hingegen / daß Er sich vor einen Silber-Händler außgegeben;

in ejusdem Protocolli *pag. 23.*

44 Welches gleicher massen auch / von Ihme gehört zu haben / der Crämer Hanns Michael Höschel bekundschaftet;

ibidem *pag. 25. in fin.* Addat. *Num. Actor. 8. & 9.*

45 Herr Peter Kölner / Goldarbeitter von Stuttgart / aber hat Ihn vor einen Handelsmann aus Franckfurt angegeben;

nach innhalt Actor. *Nri. 5. ad Q. 2.*

46 Daß Er aber noch weiter auch vor eines Obrist-Lieutenants Page sich venditirt / das hat der eine / auch von Ihme in grossen Verlust gesetzte Widertäuffer / Isaac Friderich / der / secundum hujus sectæ notoria principia, mit keinem Jurament vinculirt werden können / bey seinem guthen Gewissen bekundschafftet;

in sæpè citati Protocolli *pag. 58.* in verbis: Er Reus komme anjezo aus Niderland; (Quod & ipsum falsissimum) Er habe bey einem Obrist-Lieutenant gedient / als ein Page.

47 Gegen andern / als insonderheit dem Wagner zu Renckhlingen / Jacob Müllern benahmet / hat Er von sich gesagt: Daß Er eines Officiers in Moscow Auffwärter gewesen:

sæped cto Protocollo, *pag. 58.*

48 Und gegen dem Müller von Bönnigheimb / Hanns Jacob Döbeln / daß Er ein Reitknecht / und Alles bey seinem Herrn gewesen sey:

in ejusdem Protocolli *pag. 39. & 40.* woselbsten Er Müller sagt: Er habe geglaubt / Er sey ein Barbierer / indeme Er seinen beyden Knechten das Haar beschnitten / und gleich mit ihnen fertig gewesen; auch Scheer und Scheermesser in seinem Danister bey sich gehabt. Welches Haar-abschneiden daß Inquisit auch an obgedachtem Herrn Kieffer zu Zeisenhausen feliciter verrichtet / seine Haußfrau bekundschaftet / in eodem Protocollo, *pag. 65.*

In daß endlich / Sie Kiefferin / umb willen Er ihrer / damahlen auch zugegen- 49
gewesenen / Näterin zerbrochenes Scheerlein / mit einem kleinen Instrumentlein (dann Er noch mehrere / ihrer gäntzlichen meinung nach / der ursachen / bey sich gehabt haben müsse / weil es in seiner Tasche von Instrumenten geklapperet habe) wider zusammen gerichtet / Ihne Reum gefraget: Ob Er kein Göldschmidt sey? Ihr zur antwort gegeben: Es wisse kein Mensch / wer Er sey? Wann einer in der Welt fortkommen wolle / müsse er allerhand treiben / das hat nächstbesagte Kiefferin ebenmässig bezeugt /

in ejusdem Protocolli *pag. 69. in fin.* & *pag. seq. 68.*

Quòd verò & illi, qui, in damnum aliorum, ne videlicet ipsorum Falsitates & Fraudes, in Contractibus, cum aliis celebratis commissæ, tàm facilè detegi atque investigari queant, falsum Militis titulum, vel cujusvis Artificis, vel Opificis, aut alium, sibi adscribunt, eò ipsò reatum non saltem Mendacii; sed, si alii exindè damnificentur, etiam Falsi incurrant, eluceſcit ex iis, quæ partim ab ipso Jureconsulto, in *L. 27. §. 2. ff. ad L. Cornel. de fals.* partim verò à DDbus ibidem traduntur. 50

Conferatur Carpzovius, *sæped. Q. 93. num. 36.* Petrus Theodoricus, in *colleg. crimin. cap. 8. aphor. 2. lit. b.* Johannes Harpprechtus, ad §. 7. *num. 44. Inst. de publ. judic.* Dn. Collega, D. Grave, *dicta Diss. 8. 12.* Brunnemann. ad *d. L. 27. num.* . .

Das Fünffte Falsum, in disem bestehend / daß Inquisitus aus Mössing und anderem ignobiliore metallo, (Nach dergleichen daß Er bey denen Fürkäufflerinnen zu Hailbronn nachgefragt / notabiliter attestirt hat die Frau Oetingerin / 51

in Protocollo inquisition. *pag. 82.*)

falsche Kettelein gemacht / und so wohl selbige / als andere falsche Wahren / vor Guth und Gerecht / und mithin cum indubiâ perpetratione Criminis Falsi, per inferiùs demonstranda, vielen ehrlichen Leuthen Pfands-weiß angehängt habe / hatten wir ebenmässig für gnugsamb erwisen: Wohlbetrachtet / daß nicht allein Johann Fridrich Bierâugel / Schneider zu Hailbronn / bey seinen obhabenden Bürgerlichen 52

chen Pflichten bezeugt / daß eben dergleichen Ketten / wie dem Müller von Itterspach vom Verhafften versezt worden / Er Peinlich Verhaffter / in seinem des Bieräugels Hauß gemacht habe;

nach innhalt Protocolli *pag. 14.* wa-
53 selbst diser Bieräugel noch ferner notanter sagt / daß / als Er der Verhaffte etliche Ringlen von dergleichen Ketten seinem Buben geschenckht / und diser solches anderen Kindern gezaigt / auch Peinlich Verhaffter dises gesehen / Er hierauff sich vernemmen lassen: Er wolte / daß er die sach wider heroben hätte / NB. damit es nicht unter die Leuth käme: inmassen Er dann solche wider begehrt und gleich verschnitten:

Sondern auch Inquisit dises / daß Er
54 dergleichen ketten verfertigen könne / und solch schädliche kunst bey einer armen Frauen in Nürnberg gelernet hab; ja auch dises / daß Er / in des Bieräugels hauß / dergleichen Ketten zusammen gehängt hab / Selbst ultrò eingestanden / auch in præsentia der Herrn Inquisitorum eine Probe gethan / indem Er an deren dem Müller zu Itterspach von ihme versetzten Kettin ein Glaich auffgemacht / und solches gleich wider zusammen gefügt;

juxta literam Protocolli, *pag. 43.*

55 Ob nun wohl Er im übrigen die Herrn Inquisitores zubereden versucht / daß Er sein lebtag mehr nicht / als zwey / dergleichen falsche Kettelein gemacht / eines / an welchem Er dise arbeit gelernt / und das andere / so er einem Marquetenter / gegen bezahlung eines Guldens / gemacht; *dicta pag. 43.* so lassen jedoch die / zum grössesten theil / mediante corporali Testium jura-
56 mento, abgehörte Kundschafften / nemlich aller der jenigen / welche von Ihm / juxta mox alleganda, mit dergleichen falschen Kettelein und andern gleich falschen Wahren in schaden gesezt worden / nicht den wenigsten zweifel übrig / daß Er Selbsten auch alle solche falsche Ketten / und andere nichts taugende Versätze / zu des Nächsten grossem schaden / fabricirt und gemacht hab.

57 Tralatitium enim est, quòd, propter maximam affinitatem, quam talia Delicta inter se habent, plures aliæ Falsi Species à Reo commissæ, & ex propriâ ipsius confessione, vel aliis legitimis probationibus, in propatulo positæ, ipsum etiam alterius cum illis quàm proximè cognati Falsi suspectissimum reddant, imò planè, si & hoc ei porrò imputatum Falsum, per concurrentes alias probationes, multùm adjuvetur, ipsum etiam hujus alterius Falsi reum, per efficacissimam Juris præsumptionem, evincant & efficiant;

juxta ea, quæ de his benè disserit Alciatus, de *præsumptionib. Reg. 2. præsumpt. 7. num. 13.* Christophorus Crusius, de *indiciis delictor. part. 2. cap. 36. num. 109.* ibi: *Si in aliis Falsi speciebus falsum fecerit; idque propter magnam affinitatem, quam delicta habent inter se. &c.*

Utplurimùm namque hujus criminis 58
probatio, tanquàm satis difficilis, in meris indiciis & urgentibus præsumptionibus conquiescit;

notante Bartolo, ad *L. 6. ff. de edendo.* Philippo Decio, *consil. 189.* Christophoro Crusio, *d. cap. 36. num. 1. in fin.*

eo quòd nempe certa & meridianâ luce 59
clarior demonstratio, quam Causæ Criminales, & præcipuè capitales, regulariter deposcunt, hîc non semper occurrat; &, propter defectum directæ & plenæ probationis, tametsi non ultimi supplicii pœna; tamen extraordinaria, qualiscunque illa sit, utique pro ratione circumstantiarum, dictari valeat;

ex Bossio, Menochio, & Decio, Crusius, *dicta parte 2. cap. 36. num. 3. & 4.* Conciolus, in *resoll. criminal. vocab. Falsum. resol. 5.* Sabelli, *ead. voce. num. 5. vers. Quòd Falsitas non præsumatur.*

Addantur omnino, quæ de hac magis ar- 60
dua & difficili Quæstione: Utrum, propter Crimen Falsi, de quo ex solis vehementibus Conjecturis & Indiciis constat, etiam pœna capitalis decerni valeat? plena manu disquirunt Johann-Petrus Fontanella, in *Decc. Cathalon. Decis. 257. num. 10.* Josephus de Sesse, in *Decc. regni Aragon. Dec. 109. n. 20.* Jacobus Menochius, *consil. 538. num. 25.* & in majori generalitate Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. ϖ. 48. tit. 7. cap. 6. num. 4.* juncto *tit. 15. cap. 6. per integr.* Collega noster, D. Harpprecht, in *Respp. criminal. & civil. vol. 4. Resp. 75. num. 160. & mult. seqq.*

Das Sechste / und diß ohrts das aller- 61
fürnehmste und schädlichste / Falsum, oder vielmehr à Reo begangene Crimen Stellionatus, zu dessen vollziehung und endlicher bewerckhstelligung alles übrige abgezwecckhet / hülff und vorschub gelaistet / bestehet in disem / daß Inquisit die von ihm fabricirte falsche Kettelein / wie auch solcherley Perlen / Löffel / Messer / Gabeln / Becher / und andere falsche Wahren / vielen ehrlichen Leuthen / welchen allen Er niemahlen / unter hohen betheurungen / daß alles gerechte und guthe Wahr sey / ja darbey auch zuweilen vergossenen falschen Thränen / (als fürnemlich bey dem Widertäuffer Huber geschehen) auch prætexirter hoher Lebens-gefahr / welche Er allenthalben / wann die Leuth wissen solten / daß Er so viele kostbare Sachen bey sich und in seinem Vermögen habe / zubeste-

hen

hen haben würde / neben jederzeit hochbetheurlich geschehenem Versprechen seiner schleunigsten Widerkunfft / und von ihme prætendirender danckhbarer Erkantnuß / auch bey etlichen Creditoribus, zu Ihrer vermeinten so mehreren Versicherung / und beglaubung seiner redlichen intention / seines / Ihme sehr nöthigen und höchstnützlichen Abschieds mitt-geschehener Einhändigung / & sic deinceps, vergönnen wollen / daß Sie solche vorher / oder vor seiner / allezeit nur auff wenige Tage / an- und ausgesetzter Widerkunfft / vorzaigen möchten / gegen Ihm angelihenen zimmlich starckhen Geld-Posten / zu einem vermeinten Faust- und Unterpfand eingesetzt / und also Sie alle in grossen Verlust hierdurch gesetzet.

62 Dann daß Inquisit, Erstlich / den Müller zu Itterspach / Steinheimer ampts / Johannes Mayen / den 28. Monaths-Tag Mäji / Anno 1709. unter diser ertichteten grund-falschen Erzählung / als ob Er 40000. fl. von seinem in Moscow verstorbenen Herrn überkommen / und solche im Oden-wald / bey einem Pfarrer / nur gegen Ihm vorgestreckhten Dreissig Reichs-Thalern / in deposito stehen habe / auch darneben gebrauchtem vielem lamentiren / daß ihm das Geld ausgegangen / und Er also seine raiß in die Schweitz nicht fortsetzen könne / und was dergleichen viele andere fourberien im Protocoll / gleich im ersten und andern blatt / nach der länge erzählt werden / dahin vermocht habe / daß Er / gegen Versetzung einer falschen Ketten / Paters von falschen Perlen / und zerschidener anderer / im Protocoll / *pag.* 8. beschribener Stückh / auch besonders eines Abschids in Originali, von welchem Inquisit gegen Ihme vermeldt: Meinet Ihr dann / ich werde euch betriegen? diser Abschied ist mir umb 1000. Reichs-Thaler nicht feil ꝛc. Ihme Reo an paarem Geld 77. fl. vorgestreckht habe / das alles / und wie dises erste Crimen Falsi, durch seine des Inquisiti, welcher auff einem Nachen über den Neckhar / durch ergriffene Flucht / disem Müller zu entgehen sich aufs äusserste bemühet / innhäfftir- und beyfahung an den tag gebracht worden / wird in mehrerem referirt / in dickhbesagtem Protocollo,

pag. 1. *& seqq.* juncta *pag.* 29. waselbst Inquisitus dises / daß solcher Abschied mehr als 1000. Thaler wehrt sey / gegen Ihme dem Müller geredt zu haben / selbst geständig seyn müssen.

63 Daß / 2dò, Inquisit, auch dem Müller zu Bönnigheimb / Hanns Caspar Döbele / in zeit seiner abhör vor ungefähr 8. Jahren / auch mittelst gebrauchter / mit auffhebung dreyer Finger / gegen ihme gethaner / hoher contestationen / daß das Heyligthumb und das Nachtmahl an ihm verlohren seyn soll / wann er ihn anführe / und ihme sein Geld nicht in acht tagen wider heimb geben wolle / wolte Ihne / weil Er sein Landsmann / und mit Ihm einerley / nemlich reformirter / Religion sey / durchaus nicht anführen; wie auch mittelst darbey gebrauchter Jactanz / daß / wann Er alle / Ihme / von seinem gewesenen Herrn verschaffte Sachen / aus Moscau heraus hätte / Er solches nicht umb zwey Tonnen Golds geben wollte / ꝛc. zu einem Anlehnen von zehen Ducaten / gegen einem gleichmässigen nichts-gültigen Versatz von zweyen beströckhen / Meisser / Löffel und Gabeln / einem Perlen-Pater / einer Ketten mit einem silbernen Schild oder Anhang stückh / mit rothen und blauen Banden / verlaittet / das belehrt widermahlen dises Müllers ausführliche Depositiones in sæpedicti Protocolli *pag.* 37. *& seq.*

Und wie von disem falschen Versatz auch 64
der Müller zu Lauffen / Sebastian Müller / welcher solchen ungefehr bey dem Döbele gesehen / und Ihm / gegen 8. Würtenbergische Eimer Weins / abgehandlet; gleichwohl aber vom Döbele / nach offenbahrung dises diebischen betrugs / Ihme 30. fl. wider zurückhgegeben worden / darvon zeuget in mehrerem das gehaltene Protocoll, *pag.* 3. *& 4.*

Das / für das dritte / Er Inquisit auch 65
einen Chur-Pfälzischen Bauren und Unterthanen / der Widertäufferischen Secte zugethan / nahmens Hannß Ulrich Zubern / in zeit seiner abhör erst vor einem Jahr / auff gleiche art angeführt / indem Er denselben gleichbalden mit disen falschen wortten gegrüst: GOtt grüsse euch Vetter Huber: Er hab eine grosse Freud / daß Er einen da antreffe von seinem Geschlecht; auch aus falschheit geweint; und / nachdeme der Widertäuffer / auff Vorzaigung des Versatzes / gegen ihme vermeldt: Er werde ihn ja nicht anführen / Er zur antwort ertheilt: Ey ja wohl; Er wollte es ihm / umb der Famili willen / nicht zu leyd thun; auff dises hin ersitgenannter Widertäuffer Huber / ihm 60. fl. würckhlich gelihen / und Inquisit, noch bey dem weggehen / nochmahls recht geweint habe; Er der Widertäuffer aber / durch dises / ihm abbetrogene / Anlehnen / in völlige Armuth gerathen seye / das erhellet aus seiner umbständlichen Erzählung im Protocollo, *pag.* 53. 54. *& 55.*

Daß / fürs Vierte / noch ein anderer 66
Chur-Pfältzischer Widertäuffer / nahmens Isaac Friderich / so wohl / als der Huber / im Ampt Dihlsperg seßhafft / vor ungefähr vier / oder nunmehr bald fünff

jah-

jahren / vom Peinlich verhafften / auff gleich boßhaffte weise / umb eine Summ von 53. fl. in schaden gebracht worden / indem Er auch Ihme / sub prætextu einer Landsmannschafft / daß Er nemlich so wohl / als Er / von Bern gebürtig sey / und falscher Vorstellung / daß ihm das Geld ausgegangen / Er aber mit stattlichen Kostbarkeiten versehen sey; welche Er / propter maximum vitæ periculum, niemand wissen lassen dörffe / so dann auch beygefügter hoher betheurung / daß alles guth sey / dahin verlaittet / daß Er / gegen einem falschen Pater von Perlen / einem Anhänckherlein von blauen steinen / zweyen grossen und einem kleinen Löffelein / dreyen Gabeln / einem Messer / und andern falschen stückhlein / schon besagte Post Geldes ihme abfolgen lassen / das belehret seine Aussag in Protocollo inquisitionali, *pag. 57. 58. & seqq.*

67 Daß / fürs Fünffte / Inquisit auch den Müller zu Gundelsheimb / Adelich Menzingischer Herrschafft / nahmens Alexander Leyen / vor einer gar kurtzen zeit / unter einer ebenmässigen falschen beredung / als ob Er von seinem in Moscau verstorbenen Herrn alle das seinige / so in vielem Gold / Silber und Perlen bestanden / geerbt / mit vorzaigung eines auch falschen Scheins von einem Pfarrer zu Obernhausen / über dem Neckar / in krafft dessen Er bey Ihm / gegen einem anlehnen von 36. Thalern / über 20000. Thaler wehrt in deposito gelassen / wie auch gegen einhändigung seines Abschieds / auff Ferdinand Huber / (welchen nahmen Er auch gegen Ihme gebraucht) gerichtet und lauttend; von dem Er vermeldt / daß er selbigen nicht umb 100. Reichsthaler zuruckhlassen wolte / und mehr andern dergleichen rodomontaden / endlich dahin gebracht / daß Er ihm eine Summ von 80. fl. gegen einer gleichmässigen / in lautter nichtsgülttigen und falschen wahren bestandener Versicherung oder Unterpfand / zugestellt / das ist in mehreren umbständen zusehen /

in eodem Protocollo, *pag. 73. & seqq.*

68 Daß / fürs Sechste / Inquisit auch den oben schon genannten Herren-Kieffer zu Zaisenhausen / Christoph Härtel / und sein Weib Annam Barbaram / nach der zeit ihrer aussag vor zweyen Jahren / unter disem falschen Vorwand / daß Er viel 1000. fl. wehrt bey sich trage; wann es die jetzt lebende viele böse Leuth wüsten / so könte er drüber umbs leben kommen: Item daß er bey Mergenthal / bey einem Pfarrer zu Waldbach / eine Kiste stehen habe / warinnen Ketten / Becher / Löffel / aber nur kein Geld sey / und mehr andern dergleichen falschen persuasionen / so gar hart mitgenommen / daß Sie / gegen einer Perlen-Schnur / einem gelben Becher / vier grossen / und kleinen gelben Löffeln / zweyen Messern und Gabeln / einem silbernen Anhangstückh / mit des Kayſers Leopoldi und der Kayserin Bildnuß; so dann auch einem Paß / auf Ferdinand Huber lautend / und von einem Carl Leopold Freyherrn von Beysel unterschriben / Ihm an Doublonen / auch gantzen und halben Thalern / und einem Paar Gulden an Münz / 115. fl. gelihen / und da Er unter solcher Münz einen Groschen gefunden / Er denselben zweifelsfrey seine Boßheit umb so mehr auſſer allem Verdacht zuhalten / auszuschiessen sich erfrechet; mit disem Zusatz: Er wolle Ihnen auch wider guthes Geld geben / das alles und jedes haben beyde Eheleuthe Ihme Peinl. Verhafften unter augen gesagt;

als in mehrerem zu sehen in dickhbesagtem Inquisitions-Protocoll / *pag. 64. 65. & 66.* nec non *pag. 79.*

Daß / zum Sibenden / Inquisit; erst 69
vor ungefehr einem Jahr / auch Jacob Müllern / Wagner zu Neckhlingen / Brettheimer Ampts / unter disem Vorwand / daß Er seinen Herrn / so ein vornehmer Mann gewesen / in Moscau geerbt: weil ihm aber das Geld ausgegangen / so möchte Er gern / gegen einem zugleich vorgewisenen Versatz / nur auff drey tag / etwas geldes entlehnen; mit GOtt betheurend / daß er inner solch kurtzer zeit gewiß wider kommen / und alles mit danckh wider einlösen woltte / wie auch bey Teuffelhohlen sich vermessend / daß es nicht falsch; sondern vier mahl mehr wehrt sey / nächst gleichmässiger offerirung eines so genannten Passes / oder vielmehr Abschieds; welchen aber Er Wagner anzunemmen sich gewaigert / eine Post paaren geldes / von 72. fl. abgelogen / das wird / mit gleichmässiger specificirung seines eingesetzten Faust-Pfands / in mehrerem referirt /

in ejusdem Protocolli inquisitionalis *pag. 83. & seqq.*

Von disem / daß / Achtens / Er Inquisit, vor ungefähr 8. biß 9. Jahren auch Hanns Geistermann / (oder wie im Protocoll *pag. 117.* gelesen wird / Johannes Hausermann) vom Haidenhoff / Marpacher ampts / gegen eben dergleichen nichtsgülttigem Hand-Pfand / auch ein kostbares Pferd hinweggeritten habe / das will aus aller der jenigen Beschreibung / welche in denen Actis *Nro. 6. & 10.* junctο Protocollo, *dicta pag. 112. & seqq.* in mehrerem befindsamb / fast unzweiflich erhellen / weiters nichts zu gedenckhen. 70

Ob nun wohl Inquisit, wegen diser gesampter / aus den Actis mit fleiß gezogener / 71

Factorum, zur güthlichen bekantnuß bißanhero durchaus nicht zubewegen gewesen:

72 So ist doch / vor das Erste / hiebey wohl zubemerckhen / daß / als viel allerförderist das gegen dem Müller zu Itterspach ausgeübte Falsum concernirt / Er Selbsten rotundè bekennen müssen / daß Er wohl gewust habe / daß die demselben / gegen ihm angelihenen 77. fl. verpfändete Stückh miteinander falsch seyen;

laut Protocolli inquisition. *pag. 91.* ibi: Habe selbsten gesehen / daß es falsch sey; juncta *pag. 88.* ubi ipse fatetur: Er habe die sachen nicht drey tage gehabt / so hab Er den Müller von Itterspach damit betrogen.

73 Ja daß Er Inquisit, als der Müller ihn zu Sontheim ungefähr angetroffen / und ihn wegen diser falschen Unterpfänder zured gestellt / sich zwar im anfang / als ob Er Ihne nicht kenne / gestellt; nachdem aber diser ihme alles umbständlich vorzuhaltten angefangen / Er Ihne umbhalset / und ihne / umb tausend GOttes und der heiligen Dreyfaltigkeit willen / gebetten / Ihne nicht zuverrathen / mit Versprech / daß Er Ihne redlich bezahlen wolle: dises aber zuwerckh zurichten Er von dem Müller die ihm angehängte falsche Kette verlangt / und den Pfarrer daselbsten damitt gleichfalls betriegen / und mithin dises erste Falsum mit einem neuen und weitteren Falso accumuliren wollen / das hat Er Reus selber nicht in abred seyn können;

nach besag Protocolli, *pag. 2. & 6.* ibi: Er solle mit Ihm Inquisito, dem Pfarrer dise falsche Kette zu versetzen / gehen.

Daß demnach / quoad hoc, in ordine primum, Falsum, propter propriam Inquisiti confessionem, an dem Corpore delicti, ja auch an dem Formali, im wenigsten nichts zu desideriren.

74 Für das ander ist hiebey in gleich-fleissiges bedenckhen auch dises zunemmen / daß / so viel das / seiner Quantität nach / fürnehmste Falsum, so der Peinlich verhaffte gegen dem Herren / Kieffer zu Zaisenhausen / Christoph Härtel ausgeübt / und Ihne dardurch in einen Verlust von hundert und fünffzehen Gülden gesetzt / ein / obgleich à Reo non confessatum; jedoch durch dises Härtels / und seiner Haußfrauen / mittelst leiblicher Eyde erstattete Testimonia, juxta indolem hujus Criminis, ceu plerumque difficilis probationis, ad sufficientiam erwisenes Falsum sey; juxta ea, quæ legimus in Protocollo inquisit. *pag. 119. & 120.*

75 Dann obgleich sonsten eine richtige Regul ist / quòd ille, qui aliquem propter Crimen denunciat, regulariter, pro Teste omni exceptione superiori haberi non debeat:

Carpzovius, *part. 1. C. 16. D. 66.*

So hat doch dise Regul ihre viele abfäll; bevorab in processu inquisitorio; 76

ut in puncto advertit Christophorus Crusius, de *indic. delictor. parte 4. cap. 7. num. 22. & 23.*

Und wann zumahlen der Denunciant von solcher seiner denunciation nicht den 77
wenigsten heller profit oder nutzen zuhoffen hat: allermassen in substrato sichs gar zeitlich gewisen / daß die gesampte / durch des Peinlich Verhafften begangene Falsa beschädigte Personhen / ob ipsius insolventiam, nicht den wenigsten heller / zu ersetzung ihres schadens / zugewarten oder hoffen haben: Und wann auch in dem / mit disem gar nah-verwandten / Crimine Furti, 78
eines jeden bestohlenen Patrisfamiliâs, wann derselbe inculpatæ vitæ & famæ ist / zumahlen vermittelst seines cörperlichen Eydes geschehene Querela de furtivâ ad ipsum spectantium rerum contrectatione, ad Corpus delicti hujus repræsentandum, in quotidianâ, ubivis locorum recepta Praxi, vor sufficient admittirt und erkannt wird / warumb solte nicht gleiches auch de Crimine 79
Falsi, und Stellionatûs, ceu æquè difficilis probationis, zusagen seyn; bevorab wann dasselbe durch zweyer Eheleuthe / in fürgenomener Confrontation mit einem Falsario (Bey deren fürnemlich Christoph Härtel gegen Reo dise / sein gantz getrostes Gewissen bezeugende / formalia gebraucht: So wahr GOtt ob ihm sey / so wahr seye Er der Kerl / so ihne so sehr und empfindlich betrogen; Und vorher seine Haußfrau: So wahr Sie hier stehe / wann sie auch gleich in derselben Viertelstund sterben müsse / so seye Er es; nach besag Protocolli, *pag. 70. & 80.*) intrepidè beharrte / und mit leiblichen Eyden bekräfftigte Aussagen; ja noch ferner auch durch andere unverwerffliche Adminicula, als diß ohrts der vom Härtel zum Vorschein gebrachte / auff den / von Inquisito, juxta suprà firmata, dolosissimè angenommenen und geführten falschen nahmen eines von Ihm erdichteten Ferdinand Hubers notantissimè lautende / falsche Abschieds-Brieff ist / so gar sehr bestärckht / und ja gantz extra omnem planè dubitationem, unverneinlich gesetzt ist? 80

So viel aber auch die übrige Falsa betrift / 81
so ist zwar nicht ohne / daß ein Jedes derselben von mehr nicht als einer einigen / à Reo beschädigten / Personh mit leiblichem Zeugen- Eyd dargethan worden mögen: Allermassen das gegen dem Müller zu Bönigheimb Hans Caspar Döbele bewerckstelligte Falsum durch seine alleinige aydliche Deposition,

im Protocollo, *pag. 106.* 82
Das an dem Müller zu Gundelsheimb / Alexan-

Alexander Layen / außgeübte Falsum, gleichfalls von Ihm allein;

laut ejusdem Protocolli, *pag. 118.* adjuncto *Nro. Actor. 12.*

83 So dañ das an dem Wagner zu Renckhlingen / Jacob Müllern / verübte / auch durch seine alleinige / mittelst leiblichen aydes erstattete Aussag /

im Protocollo *pag. 10.*

84 Ja die von Inquisito, an den beyden Widertäuffern / begangene Falsa, indeme dieselbe / juxta regulam suæ sectæ, keinen leiblichen Eyd zuprästiren gewohnt /

Jungat. Setserus, de *juramento. lib. 1. cap. 2. num. 2.*

allein mit beziehung auf ihr guthes Gewissen asseverirt worden:

Conferatur Protocollum, *pag. 104. & seqq.*

85 Wir haltten aber / salvis melioribus, darvor / daß auch dise gesampte übrige Falsa, oder / magis specificè & propriè loquendo, begangene Crimina Stellionatûs, præprimis ad hunc effectum, ut Pœna solummodò extraordinaria, licet mortis pœnæ proxima, nempe Fustigationis, dictari valeat, vor gnugsamb probirt / angenommen werden können: So wohl / Erstlich /

86 deßwegen / weilen / öfters gemeldter massen / dise Crimina an sich selbsten von solcher natur und beschaffenheit seyn / daß sie nicht so gar leichtlich per directas & vulgares probationes beygebracht werden können; und dahero auch ab ipsis nostris Llatoribus auch perspicuæ, vehementes, efficaces, urgentes, & valdè evidentes Præsumptiones ad illa probanda admittirt werden:

per L. 6. Cod. de dolo malo. & magis specificum de crimine Falsi textum, in *L. 22.* verbis: Ubi Falsi examen inciderit, tunc acerrima fiat indago NB. Argumentis, testibus, scripturarum collatione, aliisque NB. Vestigiis veritatis. *Cod. ad L. Cornel. de fals.* Conferat. omninò Marius Muta, ad *Consuetud. Panormitan. Decis. 76. num. 6.* Franciscus Niger Cyriacus, *controv. for. 637. num. 1.* Farinacius, *Q. crimin. 2. n. 21.* Guazzinus, de *defensa reor. Def. 4. cap. 9. num. 1.* Laurentius Mattheu & Sanz. de *re criminali, controv. 76. num. 66.* Collega noster, D. Harpprecht, *Resp. 75. num. 155. & seqq.*

87 Als / 2dò, auch deßwegen / weilen diß ohrts von keiner obstativâ, quam dicimus; sondern evidentissimè de adminiculativâ Singularitate, indem nemlichen alle auf den Peinlich Verhafften angegebene Actus, da Er sich dises Criminis schuldig gemacht / auf eines abzweckhen / daß er nemlich / nach seines gewesenen Knechts / Balthasar Chardons / in der Peinlichen Frage erhärteter aussag / ein Haupt- oder Erz-betrieger sey / die frage ist.

Talis verò Singularitas quod etiam juratis Testium depositionibus haud contrarietur, seu fidem illarum ullo modo convellat, eluceſcit ex illis, quæ ex communibus DDrum traditis nobis exhibet Farinacius, 88

tract. de testib. Q. 64. num. 112.

Dessen / 3tiò, hiebey nicht zugeschweigen / daß dise juratæ & quasi juratæ Asseverationes, de quibus hic Qr. alle nicht gar allein seyn; sondern förderist alle per intrepidam constantiam deren mit Inquisito confrontirten Personen; so dann des Widertäuffers Johann Ulrich Hubers Depositions, durch dises Adminiculum, so von einem grossen silbernen Hosenknopf / welchen Inquisit damahls / als Er Ihne Huber über das seil geworffen; ja auch noch in der Zeit seiner ersten Verhör am leib getragen; hernach aber / da Er mit disem Huber confrontirt worden / solchen zu sich geschoben / und doch / auf sein begehren / hervor thun müssen / in dem Inquisitions-Protocoll gemeldt wird; 89

pag. 61. & 62.

und besonders so wohl dises Hanns Ulrich Hubers / als auch des Müllers von Gundelheimb Aussag / durch die von Ihnen Beyden producirte Abschied / unter welchen den letztern der Höschel alsgleich / daß Er selbst / auf begehren des Peinlich Verhafften / denselben verfertiget / ingenuè agnoscirt; 90

laut Protocolli, *pag. 77.* juncta *pag. 57.* 91

ja auch / wie gesagt / durch alles das jenige / so wir bißdaher ausgeführt / und besonders die beyde zu St. Gallen torquirte Gannser / und Chardon, des Inquisiti Tochtermann und Knecht / wider Ihn deponirt haben / zu rechtlicher gnüge stabilirt und besteifft; also / daß wir auch nicht den geringsten anstand hätten / wann es gleich umb die pœnam capitalem zuthun wäre / horum criminum corpora pro satis liquidatis & probatis zuhalten:

Bevorab da / pro 4to, nicht den wenigsten behelff / bereits angezeigter massen / noch ferner auch dises gibt / quòd in valdè cognato crimine Furti, ad corpus delicti hujus repræsentandum, seu, ut loqui mavult Tabor, 92

in *tract. de tortura & indic. delictor. cap. 4. §. 3.*

ad explorandam illius Certitudinem;

juxta hæc parallela formalia *Legis 1. Non instituendam esse quæstionem, nisi priùs de crimine constiterit. Cod. ubi causa fiscal.* 93

eines jeden bestohlenen Domini depositio, modò ille, ut diximus, bonæ famæ & morum sit, pro tàm sufficienti & validâ gehaltten wird / ut, tametsi Res furtiva non amplius ex-

extet, vel oculis Iudicis subjici valeat; tamen etiam ultimi supplicii pœna, etiam cæteris paribus, dictari valeat;

ex responsis Scabinorum id firmante Carpzovio, *Q. crim. 81. num. 14. & 17.* nec non in *Jur. For. parte 4. C. 33. D. 4.* Addantur, quæ habet Ludov. Gilhausen, in *arb. judic. crimin. cap. 2. tit. 27. num. 8.* Farinacius, de *furt. §. Est. num. 4.* ex Berlichio, & Fabro, Goswinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. d. parte 4. C. 33. D. 4.*

94 Ja gleichwie / für das fünfte / dises Hauptbetriegers Boßheit mit der so genannten Beutelschneider / oder Sacculariorum, technis & fraudibus eine gar gosse verwandtschaft hatt: alſo zweiffen wir gar nicht / daß auch die von dergleichen betriegerischem Diebsgesind unter allen Rechtslehrern

95 approbirte traditio, quòd, si saltem unum, duo, vel tria Furta contra tales Nebulones legitimè probentur & verificentur, ad alia plura pro sufficienter probatis habenda etiam sola ipsorum, tametsi non aliter adminiculata, vel instructa, Confessio, etiam ad decernendam pœnam Laquei, sufficiat:

prout de Crumenisecis in terminis definit Prosper Farinacius, in *praxi crimin. Q. 2. n. 15. in fine.* ibi: *Quæ tamen non locum habent in istis mariolis & vulgò dictis* Tagliaborse. Johannes Bapt. Bajardus, ad *Jul. Clar. §. Furtum. num. 27.* Thomas Grammaticus, *Decis. Neapolit. 48. ante num. 1.* post Modernum Romanum, Sebastian. Guazzinus, *tract. de defens. reor. Def. 4. cap. 7. num. 5.* ibi: *Si verò ageretur contra istos Mariolos, vulgò nuncupatos Tagliaborse, qui fatentur infinita, furto, marsupia incidisse, sufficit, quòd verificetur unum, duo, vel tria furta, quamvis levia, ut possint furca suspendi.* Johannes Bonifacius, in *tract. de furt. §. Est, 2. num. 80. in fin.*

96 Quæ eadem doctrina quòd etiam in nostra Germania frequentetur, ex illis, quæ contra alios disputat Berlichius, in *conclusion. part. 5. conclus. 46. num. 24. & seqq.* ubi scribit, hoc jam dudùm in Saxonia frequentari:

B. Dn. Samuel Stryke,

in *pecul. dissert. de sacular. & directar. cap. 4. num. 26.* ubi etiam inclytam Facultatem Juridicam Francofurtanam, Anno 1669. in eandem sententiam respondisse recenset; in verbis: Weil aus denen eingezogenen Erkundigungen von Leipzig / Stettin und Golnaw so viel erhellet.

Collega noster, D. Harpprecht,

vol. 1. consil. 10. num. 101. & seqq.

liquidissimum redditur:

auch in substrato solcher massen frugiferè applicirt werden könne / daß / da wider Inquisitum zum wenigsten zwey Falsa, ad omnem Juris sufficientiam, plenariè dargethan / auch die übrige / obgleich nur durch einzeler Personhen aydliche Depositiones erhärttete Falsa, ob concursum præcipuè tàm potentium aliorum Adminiculorum, pro satis probatis angenommen werden mögen.

Dises einige soll hiebey noch angezeigt 97
werden / daß / weilen all übriges / was Inquisit, mit seinen betribenen erbetriegereyen bißhero mißhandlet / ein specificè & propriè ità dictum Crimen Falsi ungezweifelt außmacht; per superiùs firmata, und zwischen denen beyden criminibus Falsi & Stellionatûs, ratione utriusque Constitutionis, fast keine / als dise principalis differentia notoriè fürwalttet / daß bey solcherley Falsitatibus & Impostüris, die auf ein crimen extraordinarium Stellionatus außlauffen / die alleinige Notatio Legis Corneliæ & cujusvis alterius de Falsis conditæ deficirt und abgeht;

Jungat. omninò Joh. Otto Tabor, in *Coll. Jur. Argentorat. ad tit. 2. Stellionat. l. 3.* post plures, quos laudat, Gabriel Alvarez de Velasco, *tract. de judice perfecto, rubr. 14. annotat. 4. num. 31. & 32.* Collega noster, D. Harpprecht, de *crimine stellionat. §. 3. pag. 5. &* præcipuè *pag. 6. in fin.*

in so fern aber / quòd etiam crimen Stel- 98
lionatus, æquè ac crimen Falsi, ex Falsitate proficiscatur, & improbiorem sive atrociorem Dolum requirat, zwischen beyden Criminibus kein unterscheid waltet;

ut ex nostrorum Antecessorum, B. Dn. Lauterbachii, & Dn. Gravii specifica doctrina demonstratur in eadem *Dissertat. pag. 6.* & imprimis de hoc, quòd etiam ad crimen Stellionatus improbior, gravior, 99
& atrocior Dolus, quàm actio de Dolo alioquin requirit, necessarius sit, præ cæteris, egregiè differit Tabor, in *racemat. extraord. de crim. stellion. §. 1.* Clasen. in *prolegom. ad Ordinat. crimin. Carolin. cap. 3. §. 5. pag. 18.* Höpingk. de *jure sigillor. cap. 14. num. 52.* Schilter. in *praxi for. exerc. ad t. 49. §. 51.* post plures, Collega noster, D. Harpprecht, *dicta Diss. §. 7.* ubi plura videri possunt:

So dann auch ratione beyder Criminum 100
Bestraffung / regulariter, keine sonderliche Differenz obtinirt;

juxta ea, quæ etiam de his traduntur in nostri Collegæ D. Harpprechti *Resp. criminal. & civil. vol. 3. Resp. 54. num. 74. cum seqq.* & à DDbus ibidem laudatis.

Disem allem nach / in deren vom Verhaf- 101
ten begangener Falsorum recensirung / wohl auch die von demselben so vielfältig betribene schädliche Oppignoratio falscher Ketten / Perlen / Becher / Messer / Löffel und dergleichen / an statt guther und gültener / in

sensu

sensu nonnihil generaliori, sub eodem illo nomine angeführt werden können:

Conferat. omninò Dionys. Gothofredus, ad *L. 1. lit. d. ff. de pignorat. act.*

102 In dem übrigen aber seyn wir der unzweiflichen meinung / daß / ob schon dergleichen totaliter falscher Perlen / Ketten / und anderer dergleichen Wahren Venditio ein propriè sic dictum crimen Falsi außmacht;

jx. ea, quæ tradit, post plures, Barbosa, ad *rubr. X. de crim. fals. num. 7.* Mevius, ad *Jus Lub. part. 4. tit. 12. art. 3. num. 9.* Dn. D. Grave, de *crim. falsi*, §. 30. Quod, inspectâ præsertim Carolinâ de Falsis nomotheſiâ, parum scrupuli alere, demonstratur in *dicta Diss. de crim. stellion. §. 25. & 27.* Addat. Damhouder. in *pract. crim. cap. 125. num. 13.* ubi scribit, quòd ille, qui orychalcum vendit pro auro, ut Falsarius puniendus sit, & quæ porrò de his disserunt Berttazzol. *cons. crim. 168. per tot.* post plures, Farinacius, de *falsit. & simulat. Q. 150. num. 57. & sqq.*

103 jedoch nicht nur eine solche Oppignoratio, ubi quis loco aureæ, quam primò ostenderat, totam æream, vel, ut hîc, orychalceam catenam, vel ad summum argenteam & tantùm inauratam, pro vero & per gemmarios probato saltem vitreum adamantem, vel pro aliâ verâ gemmâ, creditori monstratâ, aliam adulterinam subdolè subjicit & oppignorat, kein specificè & propriè sic dictum Falsum; sondern / propter defectum Legis Notationis, einen Stellionatum constituire:

txx. expressi in *L. 1. §. 1. & 2. & L. 36. princ. ff. de pignor. act.* Anton. Mornacius, ad *d. L. 1. §. 1.* Dominic. Gaitus, in *tract. de cred. cap. 4. Quæsito 6. num. 287. pag. 307.* Guazzin. de *defens. reor. Def. 33. cap. 4. num. 9.* Zœsius, ad *tit. π. stellion. num. 2.* Mantica, de *T. & A. C. lib. 11. tit. 3. num. 24.* Molina, de *J. & J. Disp. 532. num. 4.* Dn. Samuel Stryk. de *action. forens. investig. S. 1. membro 5. §. 35.* Tholosanus, in *S. J. univ. lib. 39. cap. 14. num. 3.* Tabor, in *racemat. extraord. de crim. stellionat. §. 7.*

104 sondern auch eine solche Verpfänd- und Versetzung / da jemand / ohne Vorzaigung gerechter und guther Wahr / solche falsche Ketten / Perlen / und dergleichen falsche Stück absolutè & simpliciter vor gerecht und guth ausgibt / und also versetzt / kein strictè sic dictum Crimen Falsi ausmache; sondern / weil auch diß ohrts die expressa Notatio Legis ermanglet / ein extraordinarium crimen Stellionatûs; sed non minùs, quàm illud, severissimè vindicandum,

jx. *L. fin.* ibique DDres. *Cod. stellionat.* durch dieselbe begangen werde;

per specificum, ut putamus, hanc in rem tx. in *L. 1. §. 2.* ibi: Si quis, cùm Æs pignori daret, NB affirmavit, hoc aurum esse, & ità pignori dederit, tenebitur pignoratitiâ contrariâ actione, qui dedit, NB præter Stellionatum, quem fecit. *ff. de pignorat. act.* Dominic. Gaitus, *cit. l. num. 288.* ibi: *Si, dando argenteum, dicat, aureum esse.* Mercurial. Merlinus, in *tract. de pignor. & hypoth. lib. 2. tit. 2. Q. 72. n. 3. & 4.* verbis: *Cùm quis, pignori as dando, affirmavit, esse aurum, pœnâ extraordinariâ stellionatûs venit plectendus debitor.* noviss. Dn. Justus Henning. Böhmer, in *introduct. ad Jus Digest. tit. stellionat. §. 2.* ibi: *Qui rem* falsam *pignori supponit.* Collega noster, D. Harpprecht, de *crim stellionat. §. 41. pag. 56.*

Ubrigens zweiflen wir auch im wenigsten nicht / daß auff obbemerckhtes Sibendes Falsum, in disem bestehend / daß Er auch dem Müller zu Gundelsheim Alexander Layen einen andern falschen Schein von einem Pfarrer zu Oberhausen / (von welchem Er auch dem Wagner zu Renckhlingen / Jacob Müllern / viel vorgeschwazt; nach außweiß Protocolli, *pag. 85.*) dises innhalts / vorgewisen / daß Er Pfarrer vom verhafften / gegen ihme gelihenen 16. Reichs-Thalern / einen Versatz über 20000. Thaler in handen habe / bey so / als bißhero mehrers ausgeführt worden / bewandter sache / guthe reflexion gemacht werden könne. 105

Wie ingleichem auch dises / oben gleichfalls angeregte / Achte Falsum, daß Inquisit ratione so wohl / bald diser / bald jener von sich ausgegebenen Religion / indem Er fürnemlich gegen dem Müller zu Bönnigheimb ausgegeben: Er seye / wie Er / der reformirten Religion zugethan; 106

in Protocollo inquisit. *pag. 28. & 39.*

als auch ratione Familiæ, & Patriæ, indem Er nemlich sich bald von Jnsprugg / bald von Bern / bald von Augspurg gebürtig zuseyn / und vor des Widertauffers / Hanns Ulrich Hubers Bluthsverwandten sich venditirt; 107

nach besag Protocolli inquisitional. *pag. 26. 53. 69.* der vorhandenen falschen Abschied / & *Nri Acter. 14. b.* die von ihm hergangene principalia Falsa, seu Stellionatus, auch mit disem zur beyhülff gebrauchten Falso so wohl facilitirt / als accumulirt hab / umb so leichter geglaubet und vor liquid angenommen werden kan: Also / daß / disem allem nach / an deren / cum magna sollicitudine, von denen verordneten Herrn Inquisitoribus explorirten Veritate deren vielen / dem Verhafften angeschuldigter Falsorum kein beständiger zweifel weitters übrig verbleibt.

Und gleichwie es sich also mit dem Corpore multipliciter perpetrati hujus Criminis 108

109 minis ungezweifelt verhältt: also können wir nicht absehen/ was auch circa hujus Criminis Formale, seu Formam, ad quam
110 notoriè hæc Tria sufficiunt, ut, primò Veritas immutata, seu perversa sit:

Novella 73. princip. L. 23. ff. ad L. Cornel. de fals. B. Collega noster, Dn. D. Grave, de *crim. falsi*, §. 32. Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 48. tit. 7. cap. 1. num. 7.* Francisc. Vivius, in *Decc. Neapolit. lib. 1. Decis. 62. num. 2.* Andr. Fachinæus, *consil. 101. num. 2.* Dn. Joh. Georg. Fleck, in *Bibl. Jur. Civ. lib. 4. tit. 24. num. 1.*

111 Secundò Dolo malo; juxta latè firmata in *sapecit. Diff. de crim. stellionat. pag. 7.*

112 Et, 3tiò, ut hæc Veritatis Immutatio ità sit comparata, ut aliis vel reipsa noceat, vel adhucdùm nocere possit, si non impediatur;

arg. *L. 5. §. 11.* ibi: *Nec spectamus, ut noceat; sed ut nocere possit. ff. de his, qui effud. vel dejecer. & L. 36. §. 1. ff. de pignor. act.* Ludovic. à Peguera, *Decis. 81. num. 16.* ubi scribit, hanc sententiam esse communem; quam etiam numeroso DDrum catalogo corroborat Clarus, in *reb. sentent. §. Falsum. num. 35.* ubi scribit, satis esse, ut Falsi as tantùm in futurum apta sit, ut aliquo casu nocere possit. Ancharanus, Socinus, Parisius, Hondedæus, Verallius, & alii, in locis, quos exhibet Nicolaus de Passeribus, *tract. de script. priv. lib. 1. Q. 4. num. 5.* Carpzov. *Q. crimin. 93. num. 12.* Rota Romana, in *Decc. noviss. parte 2. Decis. 31. num. 9.* Matthæus de Afflictis, *Decis. 404. num. 8.* Farinac. *Q. crimin. 150. num. 29.* Clasenius, ad *Const. criminal. Carolin. art. 112. pag. 438.* Barnabas Cornazzanus, *Decis. 111. pag. 157.* Dn. D. Grave, *cit. loc.* Anton. Matthæus, *d. cap. 1. num. 1.* Laurent. Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 37. num. 6. in fin.* ibi: *Et ratio est, quia Falsum definitur. & controv. 5. num. 37.* Marc. Anton. Sabelli, in *Summa divers. tractt. §. Falsum. num. 13.* Christ. Phil. Richterus, *vol. 2. cons. 163. num. 14.*

bey bißhero operosè beläuchteten Mißhandlungen/ des Peinl. Verhafften/ sub
113 ullo colore könte desiderirt werden. Wannenhero hiebey weitters nichts übrig ist/ als daß von seiner/ denen Rechten gemäß decernirenden/ Bestraffung/ die benöthigte ausführung annoch beygefüget werde.

114 Als wir nun bereits oben umb etwas vorläuffige meldung gethan/ so hat es/ prima fronte, kein geringes ansehen/ als ob Inquisitus, dessen unangesehen/ daß Er/ ausser einem einigen/ aller übriger von ihme begangener Falsorum nicht geständig seyn will; cùm paria sint, Reum habere
115 confessum, vel legitimè convictum.

L. 16. ubi vulgò DDresi *Cod. de pœn.*

mit der äusseristen Todesstraff/ ob concursum sequentium Circumstantiarum, nicht verschohnt werden könne; Indeme 116
zuförderist der/ von denen/ durch seine Falsitates & Fraudes beschädigten Personen/ erlittene Verlust/ ad ipsorum Personas, als welche entweder arme dürfftige Baurs- oder Handwerckhsleuth seyn/ unter welchen fürnemlich der eine Widertäuffer/ nahmens Hanns Ulrich Huber/ gar wehmüthig sich beclagt/ daß Er durch Inquisitum in die völlige Armuthey gerathen;

laut Protocolli, *pag. 55.*

respectu habitô, auff einen empfindlichen und zimmlich grossen Schaden hinauslaufft; und/ wann man auch den/ an des Hausermanns Pferd erlittenen Verlust mitcomputirt/ eine Summ von 650. fl. herauskommt. Allermassen nun 117
auch die Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung in magnitudinis commissi Furti consideratione, præcisè auff dises: Wie schädlich dem Beschädigten der Diebstahl seyn möge? alle reflexion zunemmen befihlt;

in *artic. 160.* verbis: Und wie schädlich dem Beschädigten der diebstahl seyn mag. ibique in *not.* Matthias Stephani, ibi: *Etiamsi per se, ratione Quantitatis, omninò sit parvum & modicum*: & omnes cæteri Commentatores:

also ist niemand unbekannt/ daß/ wann 118
auch das/ ex Crimine Falsi, vel Scellionatûs, ad Rempublicam, vel Privatos redundirende Damnum notabiliter groß ist/ die äusserste Todesstraff/ auch propter hoc Crimen, wohl verhängt werden möge;

juxta dispositionem tùm Juris Romani, in *L. 22.* verbis: *Si id exigit* magnitudo commissi. *Cod. ad L. Cornel. de fals.* cùm novissimi Carolini, in *Artic. 112.* ibi: Nach dem die fälschung beßhafftig und schädlich geschicht. & *seq. Artic. 113.* verbis: Und es möchte solche falsch/ als offt/ Gröblich und boßhafftig geschehen/ daß der Thäter zum Tod gestrafft werden solle.

Laurentius Mattheu & Sanz, de *re criminali, controv. 37. num. 13.* ibi: *Ratione magnitudinis commissi.* Farinacius, de *falsitate, Q. 150. num. 24.* verbis: *Hæc sit. & simulat. Q. 150. num. 24.* verbis: *Hæc autem pœna mortis non solùm potest imponi, quando* Falsitas est magna. & *Q. 154. n. 11.* Donatus Antonius de Marinis, in *Observ. ad Decis. 302. supremæ Camera Neapolit.* ibi: *Si* Falsitas gravis *sit, adhuc pœna mortis practicari possit.* Struvius, *Diff. crimin. 8. §. 20.* verbis: *Magnam falsitatem.* Carpzovius, *Q. crimin. 93. num. 96.* ibi: *Si falsitas sit magna.* Jodoc. Damhoudertius, in *praxi rer. criminal. cap. 123. num. 23.*

Zwaif-

119 Zwaittens kompt / in erörterung diser Quæstion, auch in starckhen betracht dises Criminis multiplex Reiteratio, daß nemlich Inquisit diſe ſeine Boßheit / in ſo weniger zeit / nur umb die Statt Hallbronn herumb / bey ſo vielen leuthen ausgeübt / auch Sie alle mit ſo vielerley / zum theil ſcheinbaren / perſuaſoriis, technis & fraudibus, in ſein ſchädliches garn gebracht.

120 Nam quòd etiam hujus criminis Reiteratio, ceu cum ſceleſtâ aliis nocendi habitudine conjuncta, reatum & pœnam illius adaugeat, &, pro religioſo judicantium arbitrio, etiam ad ultimum ſupplicium porrigat, nihil dubii relinquit dicta Nemeſis Carolina,

in *dicto artic. 113.* ibi: Als offt, ubi optimè Claſenius: *Reiteratio*, inquit, *Criminis pœnam auget, cùm ibi propoſitum fallendi & delinquendi magis ſe exerat, quàm ſi quis ſemel aut bis delinqueret. pag. 451.* Addat in ſimili *Lex 3. Cod. de epiſcop. audient. L. 28. §. 10. ff. de pœn. L. 1. Cod. de ſuperexactor.* Matthias Stephani, ad *d. artic. 113.* poſt plures, Farinacius, *Q. crimin. 150. num. 24.* Johannes Grivellus, *Decis. Delana 101. in fin.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 37. num. 13.* ibi: *Similiter ratione Reiterationis, vel Frequentia, extendenda eſt.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diverſor. tractt. §. Falſum. num. 12. vers. Quòd pœna Falſi ſit arbitraria.*

121 Nec non de criminis Stellionatûs Reiteratione Collega noſter, D. Harpprecht, in *Reſpp. criminal. & civilib. vol. 3. Reſp. 53. pag. 648.* Joh. Otto Tabor, in *racemat. extraordinar. ad tit. de crimine ſtellionatûs, pag. 312.* Donatus Anton. de Marinis, ad *d. Decis. 302. num. 3.* Struvius, *dicta b. 20.* ibi: *Aut iteratum.* Carpzovius, *d. Q. 93. num. 96.* ibi: *Aut pluries iterata.* & *num. ſeq. 97.* ubi verba ſuperiùs ex *Artic. 112.* à nobis relata: Und es möchte ſolcher falſch / als offt / gröſßlich / und boßhafftig geſchehen / daß der Thäter zum Tode geſtrafft werden ſoll / clariſſimâ eſſe, & ſufficienter probare pronunciat, Judicem ad pœnam mortis, ob Falſum atrox, ſæpius veiteratum, tutò pervenire poſſe.

122 Und dieweilen / fürs Dritte / Inquisit, in betreibung ſeiner ſchädlichen Falſorum, nicht allein iſt; ſondern mit ſeinem Tochtermann / Chriſtian Ganſern / ſeine falſche Sigill / Abſchieds-Briefe / und anders / juxta ſuprà relata, gemeinſchafftlich hat / und durch diſes / als die Obrigkeit der Statt St. Gallen / diſe loſe leuth beſchreibt / leichtfertige / faule / und betriegeriſche Geſind / welche ſich auch ſtarck machen / alle Tortur auszuſtehen / und (wie bißdaher Inquisit, als ein von ſeinem geweſenen Knecht in der Peinlichen Frag ſo genannter Haupt / Betrieger / auch recht meiſterlich gethan) an offenem tag ligende Wahrheiten zuverneinen;

nach breitterem innhalt Actor. *Nro. 12.*

viele ehrliche Leuthe / wie höchſtens zuſorgen / durch dergleichen Falſitatum Continuationem, in ferneren ſchaden eingeſtürtzt werden können; ſo behältt es ſo mehr ein gar ſtarckhes anſehen / als ob Inquisit mit der äuſſerſten Todesſtraff nicht verſchont werden könne:

argum. eorum, quæ in ſimili conſiderant Domini Collegæ noſtri, D. Schweder, & D. Harpprecht, in *dicto Reſp. 75. num. 266. & ſeqq.* ubi ità egregiè Johannes Grivellus: Si, ait, non de unâ & ſimplicî tantùm falſitate agatur; ſed de multis, ab eâdem perſonâ ſæpiùs repetitis, in grave damnum alterius, tùm ſanè plerumque ultimô ſuppliciô afficere ſolemus, pro delicti gravitate & atrocitate;

ex jam ſuprà laudatâ ejus *Deciſione 101.*

123 Waran auch / vors Vierte / diſes / daß Inquisit, als viel aus denen vorhandenen Protocollis erlernt werden mag / in ſpecie wegen ſolcher betriegeriſchen Handlungen (Dann daß Er zu Ulm anderer urſachen halber geſtrafft worden ſey / notorium iſt) noch niemahls geſtrafft worden / nicht verhinterlich zu ſeyn ſcheint: wohlbetrachtet / daß auch in deren / mit dergleichen Falſariis und ehrlicher leuthe höchſtſchädlichen Betriegern fraternizirender Beutelſchneider Beſtraffung / diſes / daß Sie noch nie geſtrafft / nicht attendirt; ſondern / wann Sie ergriffen / und nur ein oder zwey beutelſchneideriſche Furta wider ſie Rechtsgebührend dargethan werden mögen; Sie aber ſich auch zu noch mehreren bekennen / gleich die äuſſerſte Todesſtraff / mit dem Strang oder Schwerdt / an ihnen vollzogen wird: 124

juxta ea, quæ legimus apud Sichardum, ad *Authent. Sed novo jure. num. 26. Cod. de ſerv. fugitiv.* Bajardum, ad *Clarum. §. Furtum. num. 59.* Damhouderium, in *praxi crimin. cap. 110. num. 35.* & Dn. Samuel. Strykium, in *ſuprà laudata diſſert. de ſacular. cap. 4. n. 26. pag. 51.* ibi: *In reiteratione delictorum* die beſchehene Beſtraffung / in ſolchem Fall / von denen DDbus nicht gerechnet wird.

125 Welches impræſentiarum, auch ex hac ratione, deſto eher ingreſs, als daß man das jenige / was in Pœnis aliorum communium Furtorum obſervirt zuwerden pflegt / auch allhier attendiren ſollte / zufinden ſcheint / dieweil die Rechtslehrere insgemein dahin ſchlieſſen / quòd crimen Falſi ſit Furtô gravius; 126

ut ex Claro, Peguera, Deciano, Farinacio,

nacio, Menochio, & aliis concludit Carpzovius, *Q. crimin. 93. num. 2.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 37. num. 16.*

127 Nachdemmahlen aber niemand unbekannt ist / quòd, nostris præcipuè moribus inspectis, (Quicquid dicat Schilterus, in *Prax. for. exerc. ad π. 49. §. 137.*) pœna criminis Falsi arbitraria sit:

Struvius, *Diss. crimin. 8. t. 20.* Carpzov. *d. Q. 93. num. 20.* Clasen. ad *Ordinat. criminal. Carolin. artic. 113.* Ludwell. ad *§. 7. num. 2. 7. de publ. judic.* Anton. Matthæus, in *tract. de crimin. ad lib. π. 48. tit. 7. cap. 2. num. 1.* Marc. Anton. Sabelli, in *Summa divers. tract. §. Falsum. num. 12.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 37. num. 10.* Ahasverus Fritsch, *tract. de mendicantib. validis, cap. 16. num. 6.* Sigism. Scaccia, de *judic. lib. 2. cap. 8. num. 475.* Joh. Bapt. Thoro, in *compend. Desc. tit. 3. vers. Falsitas commissa in subscriptione. in princip.*

128 Fallit enim gravissimè & ipsemet fallitur Antonius Faber, quando dicit, ordinariam Falsi pœnam esse Mortem;

in *Cod. Saband. lib. 9. tit. 13. Def. 6.*

129 & dehinc etiam, acerrimus quantumvis criminum vindex, Carpzovius, nisi Falsi atrocitas diversum efflagitet, nolit suasor vel autor esse, ut Judex severiùs, quàm Relegatione, vel Fustigatione hoc crimen coerceat:

sapedicta Q. 93. num. 95. Cum quo etiam transit B. Collega noster, Dn. D. Grave, *dicta Diss. de crim. falsi, §. 43. in fin.*

Addantur, quæ etiam de Stellionatûs arbitrariâ pœnâ tradunt Christinæus, *Decc. Belg. vol. 4. Dec. 201. num. 18.* Farinac. *Q. crim. 19. num. 34.* Menoch. de *arbitr. judd. Qq. casu 381. num. 4.* Brunnemann. ad *L. 3. num. ult. ff. stellionat.* Tuschus, *lit. S. concl. 691. num. 6.* Carpzov. *Q. 92. num. 29.*

130 Disem nach / und dieweil / bereits angeregter massen / der Peinlich Verhaffte / wegen solcherley Verbrechens / noch niemahls gestrafft worden; hingegen so wohl

131 in crimine Furti, (welches mit dergleichen Falsis, tanquàm subdolo & occulto furandi genere, quod dicit Richterus, *vol. 2. consil. 19. num. 18. pag. 124.* & Jodocus Damhouderius, in *Pract. crimin. cap. 121. n. 1.* eine grosse Verwandtnuß hat) als auch

132 in dem graviori delicto Rapinæ, primâ vice, gar selten / nach der heuttigen / vieler ohrten prævalirender / Observanz / (De qua in nostris Responsis passim plura videri possunt) die äusserste Todesstraff exequirt

133 zu werden pflegt; anbenebenst zwischen einem dergleichen Falsario, und einem Bursicopo seu Sacculario diser merckhliche unterscheid / daß vor disem auch vorsichtige und auff das ihrige acht habende Leuthe

134 non nisi cum magna sollicitudine; vor jenem aber Jedermann sich leichtlich vorsehen und hüthen kan, manifestè vorwaltet / also / daß dessentwegen bey Beutelschneidern die äusserste Todesstraff billich eher verhängt wird; so dann nicht eine jede Reiteratio, oder jede Magnitudo eines criminis Falsi, ad pœnam ultimi supplicii dictandam, vor gnugsamb gehalten; sondern von den Rechtslehrern fast erachtet werden will / quòd, ad statuminandum hunc summum effectum, tàm gravis & atrox Falsitas necessaria sit, ut cum Hominis, capitaliter puniendi, vitâ habeat Proportionem: De quo ità egregiè & signanter

135 laudatus Mattheu & Sanz: Quantumvis, inquit, Falsitas reiteratione aggravetur; non tamen apparet de Consuetudine puniendi tertiam Falsitatem capitali pœnâ. Ideò, nisi Casu, quô Excessus Reiterationis ità maximus sit, ut proportionem obtineat cum hominis vita, similis Pœna non est imponenda; cùm in delictis semper mitior sententia (ipsius verbo) amplecti debeat;

in *sapè allegata controv. 37. num. 20.* ubi plures collaudat. Addantur, quæ porrò de pluribus Falsitatibus, diverso tempore commissis, disputat Bartholom. Bertazzolius, *consult. decisivar. lib. 2. cons. 14. & 15.*

136 Solchem allem nach wolten wir / salvo quovis rectiore aliorum judicio, lieber diser meinung beytretten / daß gleichwohlen Inquisito, zu disem mahl noch / die lebensstraff nachgesehen; Er aber hingegen mit deren auff solche nächst-folgenden Straff des Ruthen-außhauens / und der ewigen Lands-Verweisung / (welche / heuttiger

137 Observanz nach; de quâ optimè Manzius, in *centur. Qq. Palatin. decade 10. Q. 100.* Besoldus, in *suo thes. pract. vocab.* Uber Rhein und Donau weisen. Speidel. in *spec. vocab.* Lands-Verweisung. B. Collega noster, Dn. D. Bardili, *conclus. theor. pract. exerc. 38. conclus. 16.* wohl v. grat. drey meilen scheibenweiß umb die Reichs-Stadt Hailbronn eingerichtet / und von ihme in seiner hierüber præstirenden Urphed / beschwohren werden könte.) und darneben Ihm noch weitter / damit hiernächst einfältige leuthe sich vor seinen so schädlichen betriegereyen desto mehr hüthen können / ein Brandmahl auff die Stirn gebrannt werden möchte;

arg. *Cap. Ad audientiam. X. de crim. falsi.* Jacobus Thomingius, *Decis. 7. num. 16.* ibi: *Quò ab aliis distingueretur atque dignosceretur:*

Quamvis enim hanc pœnam non solùm 138
Constantinus, jàm sua ætate, ex hac ratione, quòd facies hominis Divinam suo modo

modo imaginem repræsentet, singulariter abrogaverit;

in *L. 17.* ubi jungesis Brunnemannum. *Cod. de pœn.*

139 in tantum, ut etiam contrarium Statutum, quô videlicet ista pœna in usum revocatur, invalidum pronunciet, post Angelum & Alexandrum, Mynsingerus, *centur. 2. observ. 46.* Robert. Marantha, in *Speculo, parte 4. distinct. 2. num. 8. & 9.* Julius Clarus, in *Pr. crimin. lib. 5. §. fin. Q. 70. num. 1.* ibique Joh. Bapt. Bajard, Daniel Clasenius, ad *Ordinat. Carolin. artic. 198. pag. 796. lit. C.*

140 & dehinc, nostris moribus, non in facie; sed in tergo, humeris, vel brachiis, hujus generis stigmata inuri solere, testetur Perezius,

ad *tit. Cod. de pœn. num. 11.* Dn. Ittig. in *Diss. de pœn. Ao. 1669. Lipsiæ habita, §. 11.* Quod & æquius reputat Sebast. Guazzinus, de *defens. reor. Def. 33. cap. 4. num. 14.* & Jacobus Thomingius, *d. num. 16.*

141 neque Hodiè in Saxonia, Relegatis tale etiam in facie Stigma ampliùs inuri, recenseat Carpzovius,

in *J. F. part. 4. C. 47. D. 6.* & in *Praxi crim. Q. 130. num. 51.* ubi etiam Berlichium laudat consentientem:

142 Tamen non solùm dictam Constantini Rationem non satis concludere ostendit Matthæus,

in *tract. de criminib. lib. 48. tit. 18. cap. 1. num. 11.*

143 licet illam aliquatenùs excusat Tabor,

in *racemat. ad Ordinat. Carolin. Artic. 159. num 28.* Weipert. Ludov. Fabricius, in *addit. ad Mynsinger. d. Observ. 46. pag. 252. vt. Nos eandem in totum rejiciendam non putamus.* Brunnemannus, ad *d. L. 17. Cod. de pœn.*

144 Sed & dictam sanctionem Constantinianam Usu Fori sublatam, sic, ut etiam Faciei non adeò infrequenter Hodiè stigmata inurantur, & ipsi meminimus, & autores sunt Fabricius,

cit. loc. Goswinus ab Esbach, in *addit. ad Carpzov. d. parte 4. C. 47. D. 6.* Wesembecius, ad *tit. π. de pœn. num. 7.* & Alii mox his collaudandi.

145 Hincque non solùm Fures sæpè, fronti ipsorum patibuli formam habente stigmate inustô, relegari, ipsam Experientiam testari recenset laudatus Esbachius, *c. l.* can-

146 demque hanc pœnam in Gallia frequentari, autor est Gudelinus, de *Jure noviss. lib. 5. cap. 18. §. Stigmata.* Nicol. Boerius, *Decis. Burdegal. 82.*

147 Pariterque in Hispania etiam Bigamos, & qui in bello Furta committunt, ferro candenti in facie signari, signanter advertit Antonius de Padilla, ad *L. Transigere. n. 14. Cod. de transact.* Anton. Gomezius, ad *L. Tauri. num. 27.* Joh. Herm. Stamm. de *servit. person. lib. 1. tit. 3. cap. 1. num. 9.* Fabricius, *d. l.* ubi addit, hoc in specie in Militibus, Hodienùm, hinc indè observari, ut illi, qui evaserint, loco suspendii, tali stigmate, patibuli formam habente, notari soleant. 148

Sed quòd etiam contra illos, qui Criminis Falsi reatum incurrunt, istam pœnam 149
imprimis hodierna frequentet experientia, sic, ut etiam Falsarii non minùs, quàm alii facinorosi, etiam in Saxonia, candenti ferro, in Fronte, Maxillis, vel Manu notentur, ut hac ratione ipsorum malitia etiam exteris patefiat, adstruere non dubitant laudatus Stammius, & Fabricius, *dd. locis.* Schneidewinus, ad §. *fin. num. ult. de obl. quæ ex del. nascunt.* Simon van Leeuwen, *cens. Belg. for. lib. 5. cap. 6. num. 5.* in verbis: *Inustionis signi in faciem.* Jacobus Thomingius, *Decis. 7. num. 16.*

Ex quo etiam notabiliter Matthias 150
Colerus in Saxonia usitatum dicit, ut, qui falsum sigillum dolosè usurparit, fustigetur, auresve ei amputentur, & falsi istius sigilli forma ipsius fronti aut manui inuratur; in *Decc. German. Decis. 179.* Addatur conformis sententia Menochii, de *arbitr. judd. Qq. casu 307.* Quam eandem pœnam etiam Dominos Wittebergenses adversus mendicos, falsis sigillis & diplomatibus, quibus ostiatim discurrunt, utentes, incendia, morbos, vel alia, quæ passi sint, damna simulantes, decernere solere, definitum videre est in *Decc. Lipsiens. vol. 2. Decis. 670.* recitante & approbante Christophoro Crusio, de *indic. delictor. parte 2. cap. 35. num. 47. & seqq.*

Addat. omninò Joh. Schilterus, in *Prx.* 151
for. exerc. ad π. 49. §. 138. ubi refert, Lipsienses adversus eum, der das B. Sigill fälschlich nachgraben lassen / und zu betrug der leuthe gebraucht / Stigma manui ipsius inuri jussisse. Sed Dnum Pistoris annotasse, ex arbitrio judicis posse stigma non in manus; sed potiùs in Frontem aut Maxillas inuri; aus richterlichem ampt möchte ihm das B. an die Stirn oder Backhen gebrant werden. Et esse Rationem: Dann so mans ihm auf die Hand brennte / so könte er allezeit handschuh darüber anziehen. Et sic (si scilicet stigma Fronti inuratur) deregeretur ipsius turpitudo in exemplum & terrorem aliorum. Quæ etiam omnia verbotenùs ità refert Georgius Beatus, in *sententt. Saxonic. parte 4. de criminalib. cap. 4. pag. 480. & duab. seqq.* ubi totam Lipsiensium Sententiam exhibet.

Und daß diſe Conſuetudo, wider ſolcher 152
ley Ertzbetrieger / ohne ſonderen anſtand wohl gebraucht werden könne / deſſen gibt uns

uns ein lautteres und unzweifliches argument / daß in der Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung Kayſers Caroli V. gar auch die Pœna Exoculationis, quæ faciem hominis non ſaltem commaculat; ſed & planè deformat, cùm, ſecundum Terſanctiſſimi Salvatoris effatum, totius corporis lucerna ſit oculus, des Leibes-Liecht / Matthæi 6. vs. 22. adverſus Fures, furti periculoſi ſeu qualificati reos, expreſsè, nebſt andern Straffen / præſtituirt zu finden;

obſervante Esbachio, ad *dictam Def. 6.*

153 Welchem allem nach wir nochmahlen nicht den wenigſten zweifel tragen/daß/nach diſes Haupt-Falſarii ſchon ſo lange Jahr betribener und habituirter Boßheit / auch diſe Straff wohl platz greiffen möge; bey deren Vollziehung / daß auch ſeine falſche Abſchied / durch den Scharff-Richter öffentlich verbrannt werden ſollen / bey uns ebener maſſen kein zweifel walttet; alles denuò ſalvo rectiore judicio. Wir verharren anbey / unter Göttlichen Gnaden-Schirms heilgewärtigſter empfehlung / und unſerer gantz dienſtlichen recommendation / ſub dato Tübingen / den 23. April. Ao. 1710.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM SEPTIMUM.

SUMMARIA.

De Auxilio cooperativo Furi præſtito, *ejusque* pœna.

De Crimine Abigeatûs circa minora Animalia frequenter commiſſo.

De Pœna Laquei, ob Furtum tertia vice reiteratum, *dictanda*, ejusdemque juſtitia.

Exhibetur Prima Quæſtio *hîc examinanda: An in caſu*, quando duo, prævia *doloſa* deliberatione, *invicem* paciſcuntur, *quòd* conjunctis viribus, *ac* communi periculo *&* lucro, Furtum committere *velint*, *ſi dein* unus *ſaltem* res alienas contrectet, alter *verò eidem*, *ad conſummationem furti*, auxilium reale & cooperativum *præſtet*, ſine cujus adjumento *primus* vel planè non, *vel* non tàm facilè Furtum committere *potuiſſet*, uterque eâdem; an *verò* poſterior mitiore pœna *ſit afficiendus? num.* 2.

Quando plures in necem *alicujus* deliberatò conſpiraverunt, *&* unus ſolus lethiferum vulnus *occiſo intulit*, *tunc*, *licet de vulneris inflicti Autore haudquaquàm conſtet*; *tamen* omnes *eapropter* doloſi Homicidii, *ac* Pœnæ ordinariæ rei *cenſentur. num.* 4.

Hæc doctrina *etiam* aliis Delictis & Delinquentibus, *ex rationis identitate*, applicatur *juſtiſſimè. num.* 5.

Hinc etiam ille, *qui* auxilium & opem præſtat Latroni, in excubiis *ſtando*, *vel qui* in iſtud Crimen conſentit, *illud* approbat, *&* de Spolio actualiter participat, *æquè ac* Latro, ordinariæ Latrocinii pœnæ reus *habetur*, *ac ſi ipſe manu ſuâ occidiſſet*, *& ſpoliâſſet. num.* 6.

Idem *etiam affirmatur* de Crimine Rapinæ. *num.* 7.

Nec non, ſuô *tamen* modô, de Crimine Sacrilegii. *num.* 8.

Concluditur *ex his* pro identitate Deciſionis *etiam quoad Crimen* Furti *eô caſu formandæ*, *quando* duo, *vel* plures, prævia deliberatione, *invicem* paciſcuntur, *quòd* junctis viribus, *&* communi periculo ac lucro, Furtum *velint* committere, *ac poſtea* alter *ſuas* operas *ipſi rerum ſurripiendarum* contrectationi *accommodat*, *alter verò ad Furti conſummationem* tale *præſtat* auxilium, *ſine quo alter* Furtum *vel* planè non, *vel* non tàm facilè *perpetrare potuiſſet. num.* 9. *& ſeqq.*

Etiam ille, qui, dùm Furtum committitur, Excubias *agit*, *dummodò* de rebus furtivis, ultra quinque aureos Hungaricos, participet, *Jure Saxonico*, Pœnæ Suſpendii *obnoxius eſt. num.* 9. *&* 10

Qui

Qui proximam *ac* præsentem Opem delinquenti *tulit*, causamque Crimini *præbuit*, *regulariter*, ordinaria pœna *afficitur*. *num.* 11.

Illustratur *hæc Regula* Exemplô *criminis* Vis publicæ, Peculatûs, Corruptionis pueri puellæve, Furti, Plagii, Defraudationis Censûs, Adulterii, Rapinæ, & Parricidii. *num.* 12.

Etiam propter Auxilium cooperativum *in ipsa Delicti consummatione præstitum* non semper Pœna ordinaria; *sed* quandoque *saltem* extraordinaria *decernitur*. *num.* 13.

Hæc *tamen etiam*, in multis casibus, capitalis *esse potest*. *num.* 14.

Hæc Quæstio: Quando, propter Auxilium cooperativum, pœna *Criminis* ordinaria *obtineat?* variè *à DDbus deciditur*. *num.* 15.

Quidam illos *quoque*, *qui* in ipsa Delicti perpetratione consilium & opem tulere, illis, qui *ipsi* Delictum perpetrarunt, mitiùs puniendos *esse*, *ingenere statuminant*. *num.* 16.

Alii pœnæ ordinariæ *tùm demùm locum concedunt*, *quando* Auxilium *cooperativum*, scienter, dolosè, *ac* præcedente deliberatione *præstitum*, ipsi Delicto causam, *& quidem* proximam, *præbuit*. *num.* 17.

Hanc posteriorem sententiam *Farinacius* communiter receptam *testatur*. *num.* 17.

Quid de hoc puncto Ordinatio Criminalis Carolina *constituat? num.* 18.

Etiam hanc Quæstionem: Quando *aliquis* auxilium *delinquenti* præstando, Causam ipsi delicto præbuisse *dicendus sit? DDres non uno modo desinunt*. *num.* 20.

Adducitur optima *ac* compendiosa ejusdem decisio *ex Prosp. Farinacio*. *num.* 20.

Eadem *quoque* ex aliis DDbus, *& imprimis* Daniele Clasenio *firmatur*. *num.* 21. *& seq.*

Enucleatur Secunda Quæstio: An *etiam* ille Crimen Abigeatus *propriè sic dictum* committat, *qui quidem* non ex Pascuis, Jumentis, & Armentis pecora abigit; *sed solùm* ex benè occlusis Stabulis ac Domibus minora Animalia; *veruntamen* frequenter & iterata vice, *abducit? num.* 23. *usque ad num.* 45.

Etiam minorum pecudum Abactio, singulatim *ac* sæpiùs facta, *ex communiore sententia*, *verum* Abigeatum *constituit*. *num.* 24. *& seqq.*

Talis delinquendi Consuetudo eum, qui *aliàs*, *ob exiguum numerum*, talis non erat, *verum* efficit Abigeum. *num.* 25.

Hinc etiam, ob eandem, pœna *Criminis istius* ordinaria *dictatur*. *num.* 26.

Firmatur hoc ex observantia Ampl. Facultatis Juridicæ Tubingensis. *num.* 27.

Quid ad hoc, ut *ejusmodi* Abactio sæpiùs reiterata, & Consuetudo *abigendi* inducta *dicatur*, *necessarium sit? inter DDres* oppidò controversum *est*. *num.* 28.

Nonnulli præcisè decem Ovium, *vel* quinque Porcorum abactionem *requirunt*; *sive illa* uno tempore, *sive* aliquot vicibus, *hunc numerum explevérit*. *num.* 29.

Alii trinâ *saltem* vice reiteratam *minorum pecudum* Abductionem *sufficere contendunt*. *num.* 30.

Alii generaliter *solummodò*, pœnam abigeatus *etiam tunc* obtinere, *statuunt*, *si quis* sæpius *minora animalia* abegerit, *sicque* studium abigendi, quasi artem, *exercuerit*. *num.* 31.

Approbatur media Sententia. *num.* 32. *& seqq.*

Dictio, Sæpius, *regulariter*, tres *saltem* actus *requirit*. *num.* 32.

Delictum sæpiùs commissum, *ex* tribus vicibus, *appellatur sæpissimè*. *num.* 33.

Etiam in simplici Furto, per tres actus, Consuetudo *furandi* induci *censetur*. *num.* 34.

Adducuntur duo Præjudicia Facultatis Juridicæ Tubingensis, *quibus* ob trinam

trinam *saltem minorum pecudum* Abactionem, distinctis vicibus *factam*, *ejusdem* Rei *pro* veris Abigeis *habiti fuêre*. *num.* 35.

Pœnæ *Criminis* Abigeatûs *etiam ille* subjacet, *qui* hodiè unam, cras aliam Ovem, *&* perendiè *denuò* Ovem *furatur*. *num.* 36.

Multoque magis *ille*, *qui* promiscuè majora & minora Animalia *abducit*. *num.* 38.

Imò etiam ille, *qui etiam* sæpiùs unum eundemque Arietem, *quacunque ratione*, sibi rursùs ereptum *abigit*. *num.* 39.

Ad hoc, *ut quis* sæpiùs reiterati Abigeatûs reus *fiat*, non *præcisè requiritur*, *ut* tantus numerus, *qui* gregem *constituat*, *etiam* diversis vicibus *abducatur*. *num.* 40.

Laudatur hanc in rem aliud Præjudicium Tubingense. *num.* 40.

Unius *saltem* Equuli, *vel* Buculi, *aut* Buculæ, *multoque magis* unius *summodò* Vituli, einer Kalbin/ Abductio ad Abigeatum *fundandum* haud sufficit. *num.* 40.

Aliud *tamen dicendum*, *si quis etiam* unicum hœdum, porcellum, *vel* vitulum, post alterum; *vel modò* ovem, *modò* agnum, *pòst* vervecem, *vel* viculum, *atque ità* promiscuè *etiam* matres & fœtus, *ejusdem*, *vel* diversæ speciei, sæpiùs abduxerit. *num.* 40.

Quoad *fundandum extraordinarium* Crimen Abigeatus *nil refert*, *sive talis reiterata*, *etiam minorum pecorum*, Abductio ex Pascuis, *tùm publicis*, *tùm privatis*, *sive* ex stabulo, *sive denique* ex Domo, Hospitio, Tentorio, *alive quo* Loco, aperto, *vel* clauso, *fiat*. *num.* 41. *& seqq.*

Diversitas Locorum Abigeum à Fure, *regulariter*, haud distinguit; *num.* 45.

Evolutio Tertiæ Quæstionis: An in Furtô tertia vice & sæpiùs reiterato, quoad pœnam Laquei *Furi dictandam*, ratio Valoris rei furtivæ habenda? *Et* an hæc benignior *Doctorum* Sententia rigori Juris Carolini præferenda *sit*, *ac* cum Praxi moderna, *abstrahendo à Sententia Collegii Juridici Tubingensis*, magis conveniat? Qua pœna Inquisitus, *in casu proposito*, *sit* afficiendus? *num.* 46. *usque ad finem.*

Dispescitur hæc Quæstio *in* duo Membra. *num.* 47. *& seq.*

Exhibetur Primi Membri decisio. *num.* 49. *usque ad num.* 66.

Delicti Geminatio *facinus* aggravat, *& ad malè agendum* obfirmatum animum *redarguit*. *num.* 50.

Sæpè Delictum, *ex se non capitale*, per Geminationem, capitale *evadit*. *num.* 51.

Idem *etiam in specie* in Furti Crimine *illius* Tertiatio, *juxta omnium fere Gg. LL. & Mores*, *operatur*. *num.* 52. *& seqq.*

Criminis Furti Causam non simpliciter privatam censendam *esse prudenter monet per illustris Dn. B. de Lyncker*. *num.* 53.

Quoad pœnam Laquei, *ob furtum tertia vice commissum*, *dictandam* nulla *vel* Modi res contrectandi, *vel* Rerum ablatarum Valoris ratio *habetur*. *num.* 54.

Ex tribus Furtis habitus furandi *justissimè colligitur*. *num.* 55.

Talis Fur *in Legibus nomen* Furis famosi *ac* insignis *gerit*. *num.* 56. *& seq.*

Imò etiam violento Aggressori, einem Bergwaltiger/ *quem LL. alias Latronem appellant*, *ab iisdem* comparatur. *num.* 57.

Actuum prohibitorum Frequentia *delinquendi* Consuetudinem *inducit*, destinatam malitiam *arguit*, *omnemque* spem resipiscendi *præscindit*. *num.* 58.

Tergemini Furti reus *habetur pro* incorrigibili, nemoque ab illo securus esse *potest*. *num.* 59.

Hinc *ultimi supplicii*, *& in specie* Laquei pœna eisdem, *de* Consuetudine generali, *justissimè* irrogatur. *num.* 60. *& seqq.*

Respondetur *remissivè* Autoribus, istam pœnam *nimiæ duritiei hinc inde accusantibus*. *num.* 60. *& seqq.*

In Pœna Laquei ob *tergeminum* Furtum *dictanda* nulla *rerum ablatarum* valoris; *sed solius* Securitatis publicæ, ejusdemque turbationis ratio *habetur. num.* 62. *& seqq.*

Commercia, *Jure Gg. & Civitatum*, conservari *non possent*, *nisi* sua *cuique* Domus *tutum sit* receptaculum. *num.* 63.

Incertum *est*, qua mente Fur, *præprimis* nocturnus, ædes *effringat*, spoliandi, *an &* occidendi animo? *num.* 63.

Hinc etiam Lex Divina Furem nocturnum occidi *permisit. num.* 63.

Etiam in Ordinatione Criminali Carolina nulla, *quoad pœnam* Laquei *ejusmodi* Furi famoso *dictandam*, rerum valoris mentio *occurrit. num.* 64. *& seq.*

Hinc nec Interpretum *est*, *aliquam* distinctionem *hîc* comminisci. *n.* 64.

Notatur dissentiens Carpzovius. *num.* 63.

Hæc Sententia, *quòd ob Furtum tertia vice reiteratum* pœna Laquei, sine respectu *rerum* Valoris, *obtineat*, communissimo DDrum suffragio *nititur. num.* 66.

Ex actuum Frequentia Delictum *plus* gravatur, *quàm ex* magnitudine rei *sublata. num.* 66.

Subnectitur Secundi Membri *decisio. num.* 67. *usque ad finem.*

Crimen Abigeatûs *sine dubio* severiùs, quàm Furtum, puniri *solet. num.* 68.

Criminis Abigeatûs Frequentia *imprimis etiam* ultimi supplicii pœnam *inducit. num.* 71.

Idem *dicendum*, *si illud*, *adhibitis* Armis lethiferis, *commissum fuerit. n.* 72.

Etiam parva Securis, ein kleines Handbeil / *in censum* Instrumentorum lethiferorum *referenda est. num.* 73.

Abigeatum cum Effractione stabulorum *commissum*, *licet* non valdè magna Violentia *in illa adhibita fuerit*, *tamen similiter* ultimi supplicii pœna *manet. num.* 75.

Abigeos *cum* pecudibus abductis sciens prudens *in ædes suas* receptans, *vel* in iisdem distrahendis operas suas accommodans, *an & ipse* pœnæ capitis *obnoxius sit? num.* 76.

Haud pauci DDres, *ob Furtum tertia vice reiteratum*, pœnæ capitali, non aliter locum *competere asserunt*, *quàm* si valor *rerum ablatarum* summam quinque aureorum Hungaricorum *conficiat. num.* 77.

Hanc sententiam *B. Dn. Stryke non saltem* æquiorem; *sed etiam* communiorem *appellat. num.* 78.

Eandemque *etiam Ipse* crimini Abigeatûs *speciatim* accommodat. *num.* 79.

Hodierno Jure, multis *in* locis, Abigei, ut alii Fures, *puniuntur. n.* 79. *& sq.*

Multi hanc sententiam *etiam sic* temperant, *quòd etiam ter vel pluries* iterati Furti reus tùm demùm ad ultimum supplicium damnari *debeat*, *si jam* anteà semel, *vel planè* Bis punitus *fuerit. num.* 81.

Talis Constitutio *obtinet in* Ducatu Magdeburgico. *num.* 82.

Laudantur plures *magni nominis* JCti idem statuentes. *ibid.*

Necessitas Paupertatis, Famis, *&c. non rarò* pœnæ extraordinariæ, *præprimis* in Furto, *locum conciliat. num.* 85.

Adducitur hanc in rem Facultatis Juridicæ Tubingensis Præjudicium *in casu Necessitatis non adeò urgentis, & remissioris Famis impertitum. num.* 86.

Etiam in Crimine Furti, *&* Abigeatus, *ingenua* Rei Confessio, *ad* pœnam imminuendam, *haud parùm proficit. num.* 88.

Præprimis, *si*, per eandem, aliud majus *ab ejusdem Complicibus demùm* committendum Furtum detectum *sit. num.* 89.

Vita benè anteacta ad pœnæ, *Jure saltem positivo introducta*, mitigationem *pariter haud parùm contribuit. num.* 90.

Idem etiam operatur Numerus Liberorum. *num.* 91.

Pœna unius *debet esse* Metus multorum. *num.* 93.

Reus *in proposito*, per Triennium, ad Triremes *condemnatur*, *num.* 93.

I. N. D. N. I. C.

1 NAchdeme ich endsbenannter/ auf des Herrn Reichs-Graffen/ Herrn Maximilian Antonii Ægidii Fuggers/ Graffen von Kirchberg und Weissenhorn ꝛc. Hochgräflicher Excellenz gnädigen Befehl/ von Dero bestalltem Herrn Consulenten/tit. Herrn Licentiato Johann Josua Radern/freundlicher ersucht worden/ über folgende Quæstiones meine rechtliche gedanckhen zuüberschreiben/ so habe nicht ermanglet/ die gesampte/ zur Sache gehörige/ Acta mit behörigem fleiß zudurchlesen und erwägen/ und bin/ salvo rectiore quorumvis judicio, der beständigen meinung/ daß ad

Primam Quæstionem:

2 Wann Ihrer zween/ prævia seria deliberatione & consilio doloso, den gemeinsamen vösten Schluß gemacht/ gesampter Hand/ und mit gleicher gefahr/ auch auf redliche abtheilung/ einen diebischen angriff zuwagen/ und der eine hierauff am ersten hand an das Diebische werckh gelegt/ und primus Contrectator gewesen; der andere aber/ ad consummationem Furti, auxilium reale & cooperativum, in fürwährendem actu furandi præstirt/ sine cujus adjumento primus vel omninò non, vel non tàm facilè furtum committere potuisset, ob Beyde mit gleicher Straff zubelegen/ oder ob der Vorgänger/ als Principalis, härter; der andere aber/ als Promotor & Adjutor, gelinder zustraffen?

3 Kürtzlich so zuantworten/ daß dergleichen Conspiranten zwey formal Diebe seyen/ und mit gantz gleicher Straffe/ von Rechts wegen zubelegen.

Sicut enim Constitutio Criminalis Carolina, in crimine Homicidii specificè disponit, quòd, si plures in necem alicujus conspiraverint, & unus solus lethiferum ictum occiso intulerit, tamen omnes pro dolosi homicidii reis eapropter habendi; & propterea pœnæ ultimi supplicii subjugandi sint;

4 in *Artic.* 148. ibi: So etliche Personen mit fürgesetztem Willen und Muth jemand böslich zuermorden/ einander hülff und beystand thun/ dieselbe Thäter alle haben das leben verwürckht. ibique omnes Commentatores. post innumeros, quos laudat, Marius Giurba, *consil. crimin. 2. num. 11.* ubi ità definit: Homicidiô à pluribus, etiam unô vulnere, commisso, tunc, si deliberato animo ad illum occidendum coadunati fuerint omnes, & prævio tractatu occiderint, licet ignoretur Vulnerans, omnes indistinctim ordinariam mortis pœnam subire coguntur; addens, ità se sæpius servatum vidisse D. Lauterbach, in *colleg. π. tit. ad L. Cornel. de sicar. §s.* Rolandus à Valle, *vol. 2. consil. 63. num. 17.* Didac. Covarruvias, in *Clement. Si Furiosus, part. 2. §. 2. num. 2.* Menoch. de *arbitrar. judd. Qq. lib. 2. centur. 4. casu 362. num. 25.* Gomez. *varr. resoll. tom. 3. cap. 1. num. 88.* Surdus, *cons. 4. num. 47.* Tessaurus, *Decis. Pedemont. 31. n. 1. cum seqq.* Joachim. à Beust, ad *L. 31. de jurejur. pag. 535.* Eberhardus Speckhan, *centur. 1. Q. 42. n. 1. & seqq.* Josephus Ludovicus, *Decis. 16. n. 5. cum seqq.* post plures, quos laudat, Johannes Harpprecht, ad §. *5. n. 100. & sqq. J. de publ. jud.* ubi omnia adversantia curatè diluit:

5 Ità non dubitandum, quin eadem doctrina etiam aliis delictis & delinquentibus, ex Rationis identitate, applicetur justissimè; per *L. 10. & seqq. de LL. L. 32. ad L. Aquil.*

6 Allermassen aus eben disem ungezweifelten Principio die Rechtslehrere disen beständigen schluß machen/ daß/ wann jemand/ auf vorgängige gefährliche Deliberation/ und boßhafftigen Schluß einen Menschen zuberauben und zuerwürgen/ bey vollbringung diser That/ auch allein wache hältt/ und so lang/ biß ein solches Latrocinium vollbracht/ in excubiis stehet/ und hernach/ ex condicto, sive prævia specifica Conventione, auch de Spolio actualiter participirt/ Er so gar mit dem jenigen/ der allein hand anlegt/ und/ lucri gratia, einen unschuldigen menschen erwürgt/ gantz gleicher verdamnus schuld/ und würdig zuhaltten sey/ daß/ obgleich kein anders/ oder weitters auxilium cooperativum von ihme præstirt worden/ er jedoch zu der Straffe des Rads/ so wohl/ als der andere/ zuverfällen sey:

juxta ea, quæ in puncto definit Carpzovius, *Q. crimin. 22. num. 30.* ubi sic: Latrocinium non solùm is, qui manu propria aliquem necat & spoliat; sed & qui auxilium & opem præstat latrocinando in excubiis, ut & is, qui in istud consentit, illud approbat, & de spolio participat. Talis enim æquè latro est, & latrocinii pœna tenetur, perindè acsi manu sua occidisset & spoliasset; Id quod pluribus Rationibus, & Præjudiciis, ibidem corroborat.

Und

Und gleichwie eben so auch in Crimine
7 Rapinæ der einmüthige schluß von allen Rechtslehrern gemacht wird / daß / wann jemand auch nur in einen begehenden Straſſenraub williget / und bey deſſen vollbringung in excubiis ſtehet / auch von denen geraubten ſachen würckhlich participirt / ob er gleich ſelbſten keine hand anlegt; Er doch eben ſo wohl / als der ſolches vollbracht / mit der Schwertſtraff belegt / und ſein Cörper auf ein Rad geflochten werden ſolle;

per ſolidè & ſollicitè firmata laudati Carpzovii, *Q. crimin. 91. num. 27. junctis ibi præcedentibus.*

8 Gleichwie nun ferner auch in Crimine Sacrilegii die jenige / die auch bey beraubung einer Kirchen die wache gehalten / und kein weitteres auxilium cooperativum darbey præſtirt / nicht zwar mit der ſeveriſſima Crurifragii ſeu Rotæ pœna; jedoch mit der Schwertſtraff / und daß / nach vollzogener Execution, ihr leib ebener maſſen auf ein Rad geflochten werde / coercirt werden;

ex peculiari hujus ſpecialitatis, & Diverſitatis pœnarum Ratione, quam exhibet Carpzovius, *Q. crimin. 89. num. 53. junctis ibi præcedentib. & ſeqq.*

Alſo wallet kein zweiffel / daß / wann
9 auch Ihrer zween / prævià ſeriâ deliberatione, & conſilio doloſo, den gemeinſamen böſten Schluß machen / geſampter hand / und mit gleicher gefahr / auch auf redliche Abtheilung / einen diebiſchen angriff zuwagen / und der Eine hierauff / am erſten / hand an das diebiſche werckh legt / und der ander ad Furti conſummationem, in fürwährendem actu furandi ſein reale & cooperativum auxilium præſtirt, ſine cujus adjumento der Erſte den Diebſtahl entweder gar nicht / oder doch nicht ſo leichtlich hätte können vollbringen / diſer Auxiliator mit dem Contrectatore gleiche Straffe verſchulde;

juxta ea, quæ iterum ex ſolidis Rationibus & DDbus demonſtrat idem ille Practicorum noſtri ſeculi Princeps, Benedictus Carpzovius, *Q. crimin. 87. num. 30. cum. ſeqq.* ubi *num. 34.* in ſpecie etiam de illis, qui, dùm furtiva Contrectatio perpetratur, excubias agunt, pariformiter pronunciat, quòd nimirum & ipſi, dummodò de rebus furtivis participent, & usque vel ultra quinque aureos Hungaricos
10 (Quod tamen ad ſolum Saxonicum Forum reſtringi debere, ex inferius dicendis perſpicuum fiet) exindè lucrentur, Suſpendii ſupplicio eapropter ſubjaceant.

11 Generaliter namque verum eſt, quòd, qui proximam opem & præſentem tulit, Cauſamque crimini præbuit, ordinâria pœnâ afficiendus ſit; juxta illud vulgatum, quòd Agentes & Conſentientes eadem pœnâ teneantur; prout in individuo hanc regulam format ex pluribus aliis, quos prolixo catalogo collaudat Sabelli, in *Summa diverſor. tractt. §. Auxilium. num. 1.* Antonius Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. 48. tit. 18. §. V. pag. 800.* ubi ità per plura Exempla eundo: Lege Julia, inquit, de vi tenetur, tàm qui rapta ſervavit, quàm qui rapuit: 12
Utrumque non diſſimile crimen dicitur. *L. 9. Cod. ad L. Jul. de vi.* Conſtitutione Arcadii, Honorii & Theodoſii capite punitur non ſolùm Peculator; ſed & qui peculatori miniſterium aut ſinum præbuit. *L. un. Cod. de crim. pecul.* Comites pueri, puellæve, quorum ope conſiliove corrupti ſunt, ſummo ſupplicio afficiuntur. *L. 1. in fin. ff. de extraord. criminib.* Furti tenetur & is, cujus ope conſilio furtum eſt, *L. 53. ff. de verb. ſignif.* Plagii pœna tenetur non ſolùm ipſe plagiarius; ſed & Socius ejus. *L. penult. §. ult. ff. ad L. Fab. de plagiar.* Si Dominus Cenſum fraudaverit, etiam Servus fraudis conſcius capite punitur. *L. 2. §. In cauſa. ff. de queſtion.* Ex lege Juſtiniani non ſolum Adulteri capite puniuntur; ſed & Medii & Miniſtri criminis. *Nov. 134. cap. 10.* Ejusdem conſtitutio eâdem pœnâ punit Raptorem, eosque, qui raptorem in ipſa rapina comitati ſunt. *L. un. §. Pœnas. Cod. de raptu virgin.* Reliqui quoque Miniſtri, atque Auxiliatores capite puniuntur; Bona tamen eorum non publicantur. *d. §. Pœnas.* Medicus, cujus ope parricidium factum eſt, ſummo ſupplicio adficitur. *L. 2. ff. de L. Pomp. de parricid.* Plura ibid. pro reſolutione adverſari viſorum, videri poſſunt.

Es iſt zwar nicht unbekannt / daß auch 13
propter Auxilium cooperativum, in ipſa Delicti conſummatione præſtitum, nicht allezeit die Pœna ordinaria; ſondern eine extraordinari Straff;

Quæ tamen notoriè, in multis caſibus, 14
capitalis eſſe poteſt, ſeu naturalis vitæ ablativa; prout oſtendi in *different. Juris Commun. & Marchico-Badenſis, pag. 255. & ſeqq.* ingreſſ und platz gewinnen möge; und daß unſere DDres über eben diſer Frag: 15
Quando, propter auxilium cooperativum, pœna Criminis ordinaria locum obtineat? nicht einerley meinung führen: Indeme 16
nicht wenige beſtändig davor halten / daß auch die jenige / die in ipſa Delicti perpetratione rath und hülff beygetragen / doch mit einer gelindern Straff / als die / welche daſſelbige effectivè vollbracht / angeſehen werden ſollen;

ut ex Johanne de Anania, Arerino, Gandino, Cæpolla, Marſilio, Saliceto, Pariſio, Scarlatino, Paciano, aliisque

compluribus cum cura recenset Prosper Farinacius, *Q. crimin. 131. num. 2.*

17 und andere noch weitter auch disen Schluß machen/ quòd, tametsi Auxilium, in ipsa delicti consummatione cooperativum scienter, dolosè, & præcedente deliberatione seu tractatu, sit præstitum; tamen pœna ordinaria dictari non possit, nisi tale Auxilium ipsi Delicto præbuerit causam, eamque proximam, & non saltem remotam:

ut ex Decio, Felino, Alexandrino, Mantua, Saliceto, aliisque compluribus eruditè demonstrat Prosper Farinacius, *Q. crimin. 130. num. 42.* addens, ex Saliceto, hanc decisionem esse veram, juridicam, rationabilem, & valdè æquam, ab eaque, consulendo & judicando, non debere recedi. Et cùm illa communiter recepta sit, eapropter & ipse eidem inhærendum scribit, *num. ibi sq. 43.* verbis: Et ab ista declaratione, quæ, ut videtur, communiter recepta est, consulendo & judicando, non
18 recedas. Addatur & ipsa Nemesis Carolina, *Artic. 177.* ubi pariter dicitur, daß/ so jemand einem Missethäter/ zu übung einer Missethat/ wissentlich und gefährlicher weiß/ einigerley Hülff/ Beystand/ oder Förderung thut/ ist Peinlich zustraffen; aber in einem Fall anderst/ dann in dem andern: Darumb in solchen Fällen/ wie solches am leib oder leben zustraffen/ Raths gepflogen werden solle.

19 Umb willen jedoch die diß ohrts zwar in thesi formirte Quæstion doch zugleich auch auf das/ was/ in hypothesi, mit dem Peinlich Verhafften Matthæo Finnten sich begeben/ reflectirt/ und bey seiner Mißhandlung ein solches Auxilium cooperativum signanter bemerckhet und supponirt hab/ ohne welches sein allbereit durch den Strang abgestraffter Schwestermann Thomas Polsinger die mit seiner concurrenz bewerckhstelligte Diebstähl und Abigeatus zueffectuiren entweder gar nicht/ oder wenigstens nicht so leichtlich vermocht haben würde/ so sehe ich nochmahls nicht die wenigste hinterung/ welche die decernirung der äusserſten Todes-straff/ nach strenge der Rechten/ zuverhindern vermöchte.

20 Quamvis enim Interppr. etiam circa hanc Quæstionem: Quando aliquis, auxilium delinquenti præstando, Causam ipsi delicto præbuisse dicendus sit? latis variè loquantur: Tamen omnia rectissimè ad hoc breve compendium revocat Prosper Farinacius, ut, si quidem Delictum, sine præstito auxilio, patrari potuerit, tunc de præstito auxilio prædicari non possit, quòd illud delicto causam seu actum (Utrôque enim vocabulo DDres utuntur) causam præbuerit, & proindè auxilians eidem, cum ipso principali Delinquente, supplicio subjici possit haudquaquàm. Si verò Delictum, sine præstito auxilio, committi nequiverit, tunc utique proxima ipsi Crimini Causa dicatur præstita;

Q. 130. num. 54. & 55. ubi istam doctrinam appellat verissimam. Quam & denuò repetit *Q. 132. num. 40.*

& proindè non quidem ob auxilium pri- 11
mi generis, quod communiter simplex DDres appellant; benè tamen ob postremi generis auxilium, pœnam ultimi supplicii passim determinent;

Thomas Grammaticus, *consil. crimin. 45. num. 41.* Sebastian. Guazzinus, *tract. de defensione reor. Def. 33. cap. 10. num. 2.* Bartholom. Bertazzolius, *consil. crimin. 62. num. 11.* Hippolyt. Riminaldus, *consil. 59. num. 13.* Johannes Vincent. Hondedæus, *vol. 1. consil. 98. num. 31.* Fulvius Pacianus, *consil. 156. num. 18. & 19.* Borgnin. Cavalcanus, de *brachio reg. part. 4. num. 189.* post plures, Giurba, *consil. crimin. 4. num. 17.* Addatur omninò Johannes Harpprechtius, ad §. *5. num. 95. & sq. Inst. de publ. judic.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa divisor. tract.* §. *Auxilium. num. 1. & 11.* Matthias Stephani, ad *dictum Artic. Ordinationis Carolinæ 176. num. 3.* Daniel Clasenius, ad 12
eund. Artic. pag. 746. ubi dicit, quòd (1) Qui animo deliberato, & dolo malo, auxilium, per actum proximum, delinquenti præstat, & ità, eâ ratione, causam immediatam dat delicto, is ordinaria pœna, cum principali, puniri debeat; eo quòd tunc Auxiliator habeatur tanquàm Socius delicti, & simùl eum altero videatur delinquere. Et hinc adò, hâc eâdem ratione, talis Auxiliator, qui, in ipso delinquendi actu, opem præstat ad perficiendum delictum, pœna ordinariâ afficiendus sit, quia non solùm in idem delictum consentiat; verùm etiam ad illud perficiendum cooperetur: Modò tale auxilium dolosè, fraudulenter, & deliberato quodam consilio præcedente præbeatur.

Betreffend nun auch diſe

Zwaitte Quæstion:

Ob auch der ein Crimen Abigea- 13
tûs propriè sic dictum committire/ **der zwar nicht** ex Pascuis, Jumentis & Armentis pecora abigirt; **sondern allein aus wohl-verwahrten Ställen/ und Häuern/** minora Animalia; **jedoch** frequenter & iterata vice **abführt/ nach der lehre** Carpzovii in Praxi crimin. Q. 86. num. 33? **so halten die Rechtslehrere** communiùs dafür/

vor/ quòd, si abactio minorum pecudum,
24 unius post alterum, sæpiùs sit facta, quòd & talis Abactor propriè sic dictus abigeus sit;

per *L. 3. §. 2.* ibi: Qui sæpiùs abegerunt, licet semper unum vel alterum pecus surripuerint; tamen abigei sunt. *ff. de abig.* juncta *L. 1. §. 1. ff. eod.* quibus textibus permota communis DDrum Schola hanc sententiam recepit; ut videre est apud Glossam, ad *d. L. 3. vocab. Oves.* Bocerum, *classe 4. Disp. 9. th. 42. lit. C.* & in *tract. de variis furtor. generib. & pœn. cap. 2. num. 99.* Gilhausen, in *Arbore judic. criminal. cap. 2. tit. 30. num. 2.* Martini, in *Jurispr. crimin. cap. 3. sect. 2. num. 16.* Petr. Gregor. Tholosan. in *Syntagm. Jur. univ. tit. 37. cap. 5. num. 1. in fin.* Molinam, de J. & J. *tr. 2. Disp. 684. num. 6.* Carpzovium, *Q. crimin. 86. num. 31.* Perezium, ad *tit. Cod. de grege domin. num. 3.* ubi ità signanter: Qui sæpiùs ex grege alieno abegit, licet semper unum & minimum pecus surripuerit, æquè punitur, acsi magnum semel abduxisset, quia non solùm Quantitas; sed Voluntas furandi consideratur.

25 Talis enim delinquendi Consuetudo, sive cura & studium alienis animalibus insidiandi, instar Artis exercitum, eum, qui aliàs, ob exiguum Numerum, talis non erat, Abigeum efficit:

26 Angelus de Perusio, ad *L. 1. n. 1. ff. de abig.*

Sic, ut proindè plures Oves, quas quis diversis temporibus abegit, propter publicum in delictis coercendis favorem, ad hunc effectum, ut is non tanquàm Fur; sed tanquàm Abigeus puniatur, cumulentur.

Petrus Costalius, in *adversar. ad L. 11. de jurisdict.* Ulricus Zasius, ad *L. Si idem*
27 *de eodem. num. 12. ff. d. tit.*

Prout benè recordor huic sententiæ con-
28 formiter etiam nostram Facultatem non una vice pronunciasse.

Was aber hierzu/ ut hujusmodi Abactio sæpiùs reiterata, & Consuetudo pecudes abigendi, ad effectus juridicos inducta dicatur, von Rechts wegen erfordert werde? darvon ist unter den Rechtslehrern noch
29 viel mehr streittens.

Nonnulli enim verba in *dicta L. 3.* illa videlicet: Qui sæpiùs abegerunt, licet semper unum vel alterum pecus surripuerint, &c. ità exaudiunt, quòd Abactio decem Ovium, vel quinque Porcorum non quidem præcisè eodem temporis momento fieri debeat; sed tamen & tunc, si quis sæpius abigat, licet qualibet vice tantummodò unum, constitutum illum Numerum denarium, quinarium, vel quaternarium implere debeat.

Anton. Matthæus, in *tract. de crimin. ad lib. ff. 47. tit. 8. cap. 1. num. 5.* Matta Neapolitanus, in *Digesto novissimo tomo 2. vocab. Abigeus. cap. 1.* in verbis: *Et ipsum Numerum furando compleverit.* Henric. Zœsius, in *commentat.* ad *tit. ff. de abig. num. 1.* ibi: *Sive sæpiùs, sive semel. junctis ibi præcedd.*

Alii verò huic ipsi Callistrati responso 30
satisfieri existimant, si talis abductio minorum pecudum minimùm trinâ vice sit reiterata.

Gregor. Lopez. *L. 19. tit. 14. part. 7.* Ludovic. Molina, *dicta Disp. 684. num. 6.* Quò etiam inclinat Sebastian. Nævius, ad *L. 3. ff. d. tit. de abig.*

Denique Alii generaliter hanc Jcti phra- 31
sin mutuantur, ut dicant, Pœnam abigeatûs etiam tunc obtinere, si quis sæpius minora animalia abegerit, sicque studium abigendi, quasi artem, exercuerit, ex *dicta L. 3. §. 2. juncta L. 1. §. 1. ff. d. tit.* Struvius, *exerc. ad ff. th. 95.* Carpzov. *Q. crimin. 86. num. 31.* cum Glossa, Bartolo, Alberico de Rosate, Berberio, Azone, Caballo, Gregorio, Farinacius, *Q. crimin. 197. num. 116.* Peguera, *Decis. crimin. 29. num. 2.* Brunnemann. ad *L. un. Cod. de abig.* Petrus Pappus, ad *Ordinat. bellic. Holland. Artic. 23.* ibi: Es sey dann/ daß ers offt thue.

Daß aber/ in hac ipsa sententiarum di- 32
versitate, die zwaitte meinung die beste sey/ das wird so wohl hierdurch guther massen erhärttet/ quòd dictio, Sæpius, regulariter, haud plures, quàm tres actus requirat;

notante Strauchio, in *Lexico particular. Jur. hac ipsa dictione.* Augustin. Barbosa, de *dictionib. usu frequentiorib. ead. dict.*

Als auch hierdurch noch mehrers statu- 33
minirt/ quòd etiam Delictum, sæpius commissum, ex tribus vicibus, appelletur sæpissimè;

autore Grammatico, *Decis. Neapolit. 36. num. 10.* Vincent. Carocio, de *re furtiva penes tertium reperta, Q. 10. num. 2.*

Tùm quòd etiam in vulgari sive simplici 34
Furto à compluribus recepta traditio sit, ut per tres actus Consuetudo sive Habitus furandi censeatur induci;

per *L. 3. in fin. Cod. de episcop. audient.* post Veronens. Baldum, Decium, Alexandrum, Carocius, *d. l. num. 1.* ex Lancelloto & Frehero, Clasenius, ad *Ordinat. Carolinæ Artic. 162. pag. 695.* cum Glossa & aliis, Johannes Grivellus, *Decis. Dolana 94. num. 6.* post Farinac. Bocerus, de *pœn. furtor. cap. 1. num. 152.* Johannes Sichardus, ad *Authent. Sed novo Jure. num. 23. Cod. de serv. fugitiv.* post Bartol. Baldum, Cæpoll. Barbatiam, Burgos, Clarum, & alios, Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. casu 295. num. 18.* Johannes Harpprechtus, ad §. *5. num. 80. Inst. de obligat. qua ex del. nasc.*

Brunnemann, ad *tit. arbor. furtim cæsar. in append. ad Ordinat. Carolin. de furtis, n. 15.* Addatur Covarruvias, *varr. resoll. lib. 2. cap. 10. num. 8.* ibique Didacus Ybanez de Faria. Martinus Monterus à Cueva, *Decis. Arragon. 15. num. 75.*

35 Quibus convenienter etiam de illo, qui tribus ad minimum distinctis vicibus, seu unam, seu duas, vel plures minores pecudes abegit, verissimè prædicatur, quòd is studium abigendi, tanquàm Artem, als ein Handwerckh/ exercuerit; prout nostra Facultas Juridica Tubingensis, tùm ad Judicem Uracensem, tùm Beilsteinensem, Anno 1691. ex Johanne à Sande, *Decc. Frisicar. lib. 5. tit. 9. Def. 9. in fin.* Perezio, *d. loc.* Petro Theodorico, in *colleg. crimin. cap. 1. aphor. 25. lit. f. & i.* & Johanne Vincentio Hondedæo, *vol. 1. part. 7. consil. 105. num.*

36 *92.* pronunciavit;

seu quòd cura ei fuerit & consuetudo, alienis animalibus insidiari;

quod dicit *Novella 22. cap. 15. §. 1.* Ludov. Molina, *cit. loc.* Salicetus, ad *L. unic. num. 1. Cod. de abig.* Bartolus, ad *L. 1. num. 1. ff. eod.* Anton. Gomez. *varr. resoll. tomo 3. tit. de delictis. cap. 1. num. 13. vers. Item adde.* ubi dicit, hîc non requiri numerum X. ovium, vel V. porcorum. Glossa, ad *L. 3. vocab. Oves.* & *lit. t. ff. de abig.* ubi duos hos Casus, si quis oves abducat, hoc exercens tanquàm Studium, & ità Sæpius, & hunc alterum, si quis semel saltem, in hoc noranter, licet paulo obscuriùs, contradistinguit, ut in Casu quidem ultimo; at

37 non etiam in primo, decem oves requirat.

Ex quibus & hoc consectarium efficitur, quòd pœnæ criminis Abigeatûs etiam ille subjaceat, qui hodiè unam, cras aliam ovem, & perendiè denuò ovem furatur:

Bertachinus, in *Repertor. vocab. Abigeus.*

38

Multoque magis ille, qui promiscuè

39 mox bovem, mox vervecem abducit. Imò etiam ille, qui etiam sæpiùs unum eundemque arietem, quacunque ratione sibi rursùs ereptum, dolosè abducit;

40 ex Alexandro, Bertachinus, *d. l.*

Et quòd generaliter ad hoc, ut quis sæpiùs reiterati Abigeatûs reatum incurrat, non requiratur, ut tantus Numerus, etiam diversis vicibus abducatur, qui gregem constituat, ex Angelo de Perusio, ad *L. 1. num. 1. ff. de abig.* & Bartolo, ad *L. 3. num. 1.* nostri Antecessores etiam Annojam 1685. ad Judicem Kircho-Teccensem responderunt;

prout omnia ista plena manu à me stabilita videri possunt in *peculiari Dissert. de crimine abigeatus*, §. 24. ubi etiam in fine notabiliter additur, quòd, tametsi aliàs unus Saltem Equuli, eines Füllins/ vel Baculi, aut Buculæ, einer Kalbin/ multoque magis unius solummodò Vituli Abductio crimen extraordinarium Abigeatûs haudquaquàm constituant; si tamen de tali sæpè reiterata abactione quæratur, facliùs dici possit, quòd, siquis etiam unicum hœdum, porcellum, vel vitulum, post alterum; vel modò ovem, modò agnum, pòst vervecem, vel vitulum, atque ità promiscuè etiam matres & fœtus, ejusdem vel diversæ speciei, sæpiùs abduxerit, eadem pariter definitio locum obtineat.

41 Daß aber im übrigen an disem nichts lige/ sive talis iterata etiam minorum pecorum Abductio ex Pascuis fiat; ut dicit *Lex 1. §. 1.* ibi: *Ex pascuis. ff. de abig.* Lindenspühr, ad *Ordinat. provincial. Wirtemberg. pag. 379. num. 11.* Zœsius, ad *d. tit. de abig. num. 1.* Struv. *exerc. ad π. 48. th. 95.* Riccius, *collectan. decis. 226.* Brunnemann, ad *L. unic. Cod. de abig.* Gudelin. de *jure noviss. lib. 5. cap. 19.*

42 & tùm publicis, tùm privatis, adeoque seu ex Sylvâ, Horto, Prato, Agro &c.

L. 3. §. 1. ibi: *A sylva. ff. d. tit.* Theodoric. *d. cap. 3. aphor. 13. lit. e.* Francisc. Connanus, in *commentar. Jur. Civ. lib. 4. cap. 6. num. 10.* Farinac. *Q. crimin. 167. num. 113.* Carpzov. *Q. crimin. 86. num. 33.*

43 sive ex Stabulo;

tx. expr. in *L. 3. §. 1. ff. d. tit.* cui consonat constitutio Regis Theodorici, apud Goldastum, in *constit. Imperial.* in

Ludov. Pegvera, *dicta Decis. crimin. 29. num. 6. in fin.* ibi: *Ovili.* Schwendendörffer. de *eo, quod circa pecudes justum est. th. 20.* Brunnemann. *d. l.* Perez. ad *tit. Cod. de abig. num. 1.*

44 sive denique ex Domo, Hospitio, Tentorio, aliôve quo Loco aperto, vel clauso;

Barnabas Cornazzanus, *Decis. Rota Lucensis 14.* Hahnius, ad *Wesembec. d. tit. de abig. num. 2.* ibi: *Ex pascuis, armentis, stabulis, domibusve.* Gomez. *d. cap. 5. num. 13.* verbis: *Ex domo, vel stabulo.* Fontanella, *Decis. Cathalon. 535. num. 1.* Petr. Pappus, ad *Jus milit. Hollandic. loco suprà adducto.* das stehet bey denen bewährtesten Rechtslehrern extra omnem controversiam.

45 Verissimum enim est, quòd diversitas Locorum Abigeum à Fure, regulariter, haud distinguat.

Theodoricus, *cit. loc.* Struvius, *dicta exerc. 48. th. 95. in fin.* ubi dicit, hos omnes, qui ex pascuis, armentis, grege, vel Stabulo abigunt, propriè dici Abigeos: quod & dicit Simon Schardius, in *Lexico, vocab. Abigei.* Zœsius, *d. l. num. 1.* Perezius, *d. l.* Addatur Carpzovius, Christinæus, Damhouderius, Brunnemannus, Bonifacius, Vultejus, Riccius, aliique complures, laudati

dati in *dicta Diss. de crimine abigeatûs, §. 26.*

Die Dritte Quæstion:

46 An in Furto tertia vice, & sæpiùs reiterato, quoad pœnam Laquei furi dictandam, ratio Quantitatis & valoris furtivæ rei habenda sit? **Und ob** diſe benignior DDrum ſententia **dem** rigori Carolini Juris **zupræferiren ſey/ auch** Praxi modernæ **näher komme/** abſtrahendo à ſententia Collegii Juridici Tubingenſis? **Und wie/ bey fürwalten den Umbſtänden** / Inquiſit **Fennt zubeſtraffen?**

47 theilt ſich von ſelbſten in zwey Membra ab; deren Erſtes hiervon handlet: Ob ein zu dreyen/ oder mehreren mahlen/ begangener Diebſtahl erſt alsdann mit dem Strang und am leben zuſtraffen/ wann die nacheinander begangene Diebſtähl auf fünf Ducaten/ oder fünfzehen Gulden ſich belauffen/ oder ob diſe harte und ſcharpfe Straff auch alsdann obtinire/ wann gleich die drey oder mehrere Diebſtähl/ miteinander in ſuma nicht ſo viel außmachen?

48 Das andere aber den vom Inquiſito Matthæo Fenten zum fünften mahl reiterirten Abigeatum concernirt/ mit waſerley Straff Er deſſentwegen/ denen heilſamen Rechten gemäß/ zubelegen?

49 Betreffend das Erſte Membrum, ſo gehet der maiſten Rechtslehrere ſchluß ohne anſtand dahin/ daß wider alle verleumbdte Diebe/ die zum dritten mahl geſtohlen/ die äuſſerſte Todes- und zwar die Strang-Straffe/ wann nicht wichtige Rationes zur Gelindigkeit rathen/ nicht unbillich verhängt und an ihnen vollzogen werde.

50 Sicut enim DDres communiſſimè definiunt, quòd delicti Geminatio facinus aggravet, & pervicacem, & ad malè agendum obſirmatum ac induratum animum redarguat;

Johannes Otto Tabor, in *racemat. criminal. ad artic. 162. Ordinat. Carolinæ, totius Ejus operis parte 2. pag. 252.*

51 ità nempe, ut ſæpè Delictum ex ſe non capitale, per Reiterationem, ſive Geminationem, capitale evadat:

Thomas Grammaticus, *Decis. 16. num. 5. pag. 32.* Bernhardus Zieriz. ad *d. artic. 162. pag. 172.* Daniel Claſenius, ad *eund. Artic. pag. 696.* Joh. Wolfgang. Textor, in *pecul. diſſert. de Geminationibus, ejusque in Jure effectib. cap. 3. num. 15.*

52 Ità etiam in ſpecie in Furti crimine (De
53 quo non malè noviſſimè Dn. Baro de Lyncker tradit, quòd Cauſa illius non ſimpliciter privata cenſeri debeat;

in *Reſponſo 159. num. 10.*)

illius Tertiatio, quamvis ruſtico vocabulo ſic appellata,

jungat. Becmannus, de *orig. lingua Lat. §. Tribus. pag. 1000.*

omnium propemodùm Gentium Legibus & Moribus, capitalem in Fures animadverſionem & ſupplicium generat, ità, 54
ut, propter tertium Furtum, absque ullô, tùm Modi res contrectandi, tùm & Rerum ablatarum Valoris diſcrimine, Pœna ultimi ſupplicii, & plerumque Patibuli, plerubique locorum dictari conſueverit:

Julius Clarus, in *R. S. §. Furtum. num. 8. pag. mihi. 368.* Claſenius, *d. l. pag. 695. §. Pœna determinatio.* Tabor, *cit. loc.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. π. theor. pract. tit. de furt. §. 55.*

Eo quòd ſcilicet hujusmodi Fur pro in- 55
emendabili & famoſo habeatur, & ad furandum adſuefacto, ſive tali, qui furandi Conſuetudinem aſſumpſit, id quod ex tribus ab illo commiſſis furtis juſtiſſimè colligitur; ceu ex quibus non minùs meritiſſima contra ipſum pronascitur Fama, quòd ſtudio furandi omni cura incumbat, & in ipso hoc vitæ turpiſſimo genere planè habitum contraxerit;

arg. *L. 28. §. 10. ff. de pœn.* Marquardus Freherus, *tract. de fama & exiſtimat. lib. 1. cap. 9. num. 7. pag. 77. & 78.* Lancellotus, de *offic. Prator. in criminalib. tit. de latronib. num. 2. pag. 615.* Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diverſor. Tractt. §. Furtum. num. 13.* B. Dn. Samuel Stryke, in *Uſu Pandect. moderno, tit. de furt. §. 9.*

& dehinc nonſolùm inſignis Fur appellari 56
mereatur;

arg. *L. Conſtitutiones. 16. ff. de appellation.* Tabor, ad *d. Artic. 162. §. 2.*

verùm etiam violento, ab ipſismet Le- 57
gibus, Aggreſſori comparetur, **einem Vergwaltiger/** quem Leges aliàs Latronem appellant;

tùm in Jure Romano, in *dicta L. 28. §. 10. vers. Utique ſi ſæpiùs. ff. de pœn.* tùm noviſſimo Carolino, in *dicto Artic. 162.* verbis: **Würde jemand betretten/ der zum dritten mahl geſtohlen hätte/ der iſt ein mehrer verleumbdter Dieb/ und auch einem Vergwaltiger gleich geachtet.** ibique Claſenius, *pag. 694.* ibi: *Fur, qui tria furta commiſit, vocatur Famoſus, de quo ſcilicet extat hac Conſtitutio, qua ipſum quoque violento Aggreſſori, qui aliàs dicitur Latro, æquiparat.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. π. ad tit. de furt. §. 55.*

Tralatitium enim eſt, quòd actuum 58
prohibitorum Frequentia delinquendi Conſuetudinem & Habitum inducat, deſtinatam malitiam, & perſeverantiam furandi arguat, omnemque ſpem reſipiſcendi præſcindat;

arg. *L. 3. §. 9. de re milit.* Joachim. Hoppius, ad *§. 5. Inst. de obligat. quæ ex delicto nascunt. in Usu hodierno, pag. 792.* Bocerus, de *pœnis furtor. cap. 1. num. 159.* Clasenius, *d. l. pag. 696.*

59 Ex quo Omnium una hæc passim vox personat, quòd hujusmodi Fur, tergemini furti reus, pro incorrigibili, hâc ipsâ de causâ, habendus veniat, cui, cùm nemo ab illo possit esse securus, pœna ultimi supplicii, & in specie Laquei, contra omnes Quorumvis, quantumvis acerrimas contradictiones, istam scilicet pœnam ni-
60 miæ duritiei hinc indè accusantes,

(Ad quas operosè respondet Clasenius, ad *d. Artic. 162. pag. 697. vers. Hac occasione.* Blumlacher, ad *eund. tx. num. 1. cum seqq.* Hoppius, ad *Inst. cit. tit. pag. 793.* novissimè Du. Samuel Stryke, in *Usu Pandectar. moderno, ad tit. de furtis, §. 11.*)

irrogetur justissimè;

per *L. 3. Cod. de episcop. audient.* ubi ità Augusti: *Concludimus*, inquiunt, *ut remissionem veniæ Crimina, nisi semel commissa, non habeant, nec in eos liberalitatis Augustæ referatur humanitas, qui impunitatem veteris admissi non emendationi potiùs, quàm Consuetudini, deputaverint. Cod. de episcop. audient. Cap. 6.* verbis: *Ex transactâ in te vitâ didicimus, quid de subsequente conversatione tuâ præsumamus. X. de præsumption.* ibique Barbosa, *num. 3.* Christophorus Blumlacher, ad *d. Artic. 162. Ordinat. Carol. pag. 345. num. 5.* Joh. Georgius Fleck, in *Biblioth. Jur. Civil. lib. 4. tit. 9. num. 17.* ibi: *Qui ter furatus est, fur famosus & incorrigibilis esse dicitur.* Menochius, de *arbitrar. judic. Qq. casu 295. num. 17. & seqq.* Scanarola, de *visitat. carcer. lib. 1. §. 13. cap. 5.* Conciolus, in *Resoll. criminalib. §. Furtum. Resol. 6. per tot.* Caball. *resoll. cri-*
61 *minal. casu 19.* laudatus Sabelli, *cit. loc.* ubi ità emphaticè: Pro tribus, inquit, furtis, etiam non nimis gravibus, nec aliter qualificatis, Fur, tanquàm ad furandum adsuefactus & famosus, (Quicquid sit de Jure Communi, in cujus terminis varii varia dixerunt) de Consuetudine generali, & municipali Jure, debet ad Mortem & pœnam furcarum condemnari, si de illis sufficienter appareat, & sint in Loco & Tempore distincta; non attentâ verbali distinctione, quam nonnulli, etiam insignes, Autores faciunt, an Lex, Consuetudo, vel Statutum imponat dictam pœnam pro tertio Furto, vel pro tribus Furtis; sed tantùm habitu, pertinacia & Perseverantia Furis in furando, ob quam efficitur Fur famosus, & pœnâ mortis dignus. &c.

62 Und daß dise / obgleich scharffe / Straff auch alsdann statt und platz habe / wann solcherley drey / und mehrere Diebstähl auch an geringen und schlechten sachen begangen worden / das wird fürnemlich durch dise Ration / daß besonders von dergleichen verläumbdeten Dieben / deren gantzes Handwerckh in ehrlicher leuthe bestehlung bestehet / die gemeine Sicherheit / zumahlen in Häusern / und bey nächtlicher weil / da ein jeder sein sicheres Receptaculum haben / und in selbigem seiner Ruhe / nach verrichteter schwehrer arbeit / geniessen solle / höchstbeschwehrlich gestöhrt wird;

advertente Blumlachero, ad *d. Articul. 162. num. 2. pag. 344.* ibi: Dann ein Dieb nicht wegen der gestohlenen Sachen præcisè; sondern darumb gehängt wird / dieweil durch das Stehlen die gemeine Sicherheit turbirt wird. Quibus gemi- 63
na exhibet Antonius Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 47. tit. de furtis, cap. 3. num. 8. pag. nobis. 94.* ubi ità egregiè: Neque, ait, commercia, Jure Gentium & Civitatum, consistere possunt, nisi sua cuique Domus tutissimum refugium sit. Quid prodest, tecto defendi adversus frigora, pluvias, atque alias cœli injurias, si sunt nihilominùs metuendi Vecticularii? Quæ autem lectuli commoda, quæ quies nocturna, si dormire securis non licet? Quid? quòd non pecuniis duntaxat suis & supellectili, sed vitæ quoque paterfamiliâs timeat. Incertum enim, qua mente Fur ædes effringat, spoliandi, an & occidendi animo? Quam ob causam & Lex Divina occidi talem furem nocturnum permisit.

Wie ingleichem auch hierdurch / quòd 64
glorioßissimus Cæsar Carolus V. & Status Imperii hujus distinctionis, utrum tria à tali facinoroso commissa Furta sint levia, vel gravia? & ad minimum Valorem quinque Solidorum, seu Scutatorum Hungaricorum excedant, vel saltem efficiant, vel non? omnino nullam mentionem injiciant, & proindè nec Jurisprudentibus conveniat, ut hanc distinctionem,

(Licet aliter sentiat Bened. Carpzovius, 65
Q. crimin. 78. num. 76. & seqq. per *Articul. 161. Ordinat. Criminal. in fine.* ibi: Wann aber solche zween Diebstähl fünff Gulden / ꝛc.)

per illa generalia, de tertio Furto sic concepta, Formalia: Wird jemand betretten / der zum dritten mahl gestohlen / und solcher dreyfacher Diebstahl mit gutem Grund erfunden wird / darumb / (sive ob tale tertium Furtum, sive magnum, sive modicum, nihil porrò hîc additur) solle der Mann mit dem Strang vom leben zum tod gestraffet werden;

so dann auch ex communi, imò planè 66
communissimâ DDrum sententia, zur genüge erwisen.

Con-

Conferatur omninò Menochius, Mascardus, Bachovius, Colerus, Brunnemannus, Ludwellus, Farinacius, Berlichius, Hahnius, in locis, quos refert Goswinus ab Esbach, in *additionib. ad Carpzov. parte 4. Const. 32. Def. 5.* Tabor, ad *dictum Artic. 162.* Besoldus & Lindenspühr, ad *Ordinat. provincial. Würtemberg. tit.* vom Feld- und Diebstahl. Johannes Grivellus, *Decis. Dolana 94. num. 4.* Marius Giurba, *consil. crimin. 93. num. 1. & 9.* Johann-Baptista Bajardus, in *addition. ad Jul. Clar. §. Furtum. vers. Scias tamen.* Blumlacher, ad *d. Artic. 162. num. 1.* Clasenius, *ibid.* ubi, cum Bonifacio de Vitalinis, & Gilhausio, dicit, quòd delictum plus gravetur ex Actuum Frequentiâ, quàm ex Magnitudine rei sublatæ. Hoppius, ad *d. §. 5. Instit. de obligat. ex del. pag. 792.* ibi: *Si tertiò, aut sæpiùs repetitum, pariter pœna Laquei infertur, non attentâ Quantitate rei ablatæ.* Ego D. Harpprecht, in *Differ. Juris Commun. & Marchico-Badensis, pag. 231. & seq.*

67 Anlangend nun auch das Zwaitte Membrum diser Dritten Quæstion: Wie Inquisit Feñt/ nach denen in Actis befindsamen Umbständen/ zubestraffen seyn möchte? So seyn in wahrheit viele böse Umbstände wider selbigen obhanden/ wegen deren es fast scheint/ daß die äusserste Todes- und besonders die Strang-Straff/ illæsa conscientia, nicht nachgesehen werden möge.

68 Dann da ligt allerforderist ein/ quinque diversis vicibus, von ihme begangener/ auf einen propriissimè ità dictum Abigeatum ausschlagender/ Diebstahl/ neben noch einem andern/ an vier Gänsen begangenem Diebstahl/ vor augen:

69 Quòd verò Crimen abigeatûs severiùs, quàm Furtum, puniri soleat, latissimè ostenditur in *mea Diss. de crimine abigeatûs, §. 31. cum seqq. & in Respp. volum. 3. Resp. 55. & 56.*

70 Es kompt/ Zwaittens/ hinzu dises Criminis Frequentia, so schon eine lange zeit her von dem verwägenen Jauner-Gesind/ in denen Herrschafften/ wa auch Inquisit Fennt/ als ein Unterthan/ sich enthält/ zu höchstem schaden sehr vieler leuthe/ und der gemeinen Sicherheit ruin, häufftig ausgeübet worden/ also/ daß auch deßwegen Eines gantzen Hochlöbl. Schwäbischen Crayses Fürsten und Stände höchstgemüssiget worden/ scharffe Constitutiones im gantzen Crayß wider dieselbe zu publiciren.

71 Quòd verò imprimis hæc gravissima Circumstantia pœnam ultimi supplicii contra tales scelestos nebulones conciliet, nihil dubitationis relinquit *Lex 1. princip.* ibidemque Brunnemannus, *ff. de abig. num. 1.* Anton. Gomez, in *var. resol. tit. de delictis, cap. 5. num. 13.* Joh. à Sande, *Decc. Frisic. lib. 5. tit. 9. Def. 9.* Peguera, *d. Decis. 29. num. 7.* Lindenspühr, ad *Ordinat. Provinc. Würtemb. pag. 380. num. 11.* Struvius, *d. exerc. 48. §. 96.* Perezius, ad *tit. Cod. de abig. num. 3.* aliique quamplurimi laudati in *dicta mea Dissert. th. 33. pag. 43.*

Es aggravirt/ Drittens/ des Verhafften Mißhandlung/ daß diser Vieh-Diebstahl auch mit lethiferis Armis begangen worden/ indeme Er selbsten *Nro Actor. 11. pag. 3. fac. 2.* bekennen müssen/ daß sein justificirter Schwager Thomas Bolsinger mit einem Hand-Beil versehen gewesen: 72

Qualis parva securis quòd in censum Instrumentorum ad occidendum aptorum omninò referenda sit, præter rei evidentiam, in individuo determinat Carpzovius, 73

Q. crimin. 3. num. 11. ibi: *Sic ei, qui parva securi aliquem trucidavit, pœna Gladii à Scabinis fuit adjudicata.*

Ingleichem daß/ Viertens/ dise Vieh- und Diebstähle/ mit gewaltsamer Erbrechung der Ställe/ durch applicirung eines grossen Stimm-Eisens/ ausgeübt und begangen worden; 74

laut *dicti Nri Actor. 11. pag. 2. a. & b.*

De qua ipsa Stabulorum Effractione, licet non valdè magna Violentia in illâ adhibita fuerit, & propterea dictandâ pœna ultimi supplicii omninò videatur Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. 47. tit. 8. n. 2.* aliique in *dicta Diss. §. 38.* magno numero collaudati. Addat. ibid. *§. 39. pag. 52. vers. Secundò & illud.* 75

So dann wird/ für das Fünffte/ dise Mißethat auch hierdurch/ daß Er auch seinen Schwager/ unerachtet Er wohl gewust/ daß derselbe ein verruchter und boßhafftiger Jauner sey/ in seinem hauß beständig beherberget/ ja auch andern Jaunern unterschlauff gegeben/ alle von seinem Schwager gestohlene Sachen in sein hauß eingenommen/ und entweder nach Augspurg/ oder an Juden dieselbige selbst verkaufft; und was dergleichen für andere wichtige und beschwehrliche Circumstantiæ in den Actis noch weitter befindsamb seyn; welche alle dahin vehementer einrathen/ daß von Verhäng- und exequirung der Straffe des Strangs/ oder wenigstens des Schwerdts nicht abgegangen werde: 76

per latissimè firmata in *sæpè adducta Dissert. dicta §. 39.* junctis *ibi præcedentibus.*

Umb willen aber/ primò, zerschidene Doctores der beständigen meinung seyn/ quòd etiam ob Furtum tertiâ vice reiteratum die äusserste Todesstraffe alsdann erst statt habe/ wann die Diebstähl miteinander fünff Ducaten ausmachen: 77

78 De quo imprimis conferri meretur B. Dn. Samuel Stryke, in *Usu Pandect. moderno, tit. de furt.* §. 5. ubi planè hanc sententiam appellat communem, in verbis: Porrò Constitutio criminalis quidem de quantitate rei ablatæ nihil in dicto Artic. 162. disponit, undè videri posset, Furem simpliciter suspendendum esse, quamvis res sit minimi pretii, modò Furtum Ter reiteratum fuerit; nihilominùs tamen æquior & communior sententia est, quòd Laquei pœna infligi non debeat, nisi plurium furtorum conjunctim consideratorum Æstimatio pretium quinque aureorum Hungaricorum excedat. Quodsi itaque res furto ablatæ ad tantum valorem non adscendant, pœnæ extraordinariæ locus est, communiter fustigationis, vel condemnationis ad operas.

79 Quam eandem sententiam Ipse etiam crimini Abigeatûs speciatim accommodat, ad *tit. de Abig.* §. 1. verbis: Apud nos abigei, ut alii Fures, puniuntur; undè si Furtum violentum, aut tertiâ vice iteratum fuit, & valor pecorum ablatorum quinque aureos excedit, pœna Laquei illis dictatur.

Addatur Carpzovius, *Q. crimin. 86.* Lüderus Mencken, in *tract. synopt. Pandectar. tit. de abig.* ibi: *Hodierno Jure, multis in locis, Abigeatus punitur, tanquam Furtum. L. 2. ff. de abig.* Unde Quantitatis surreptæ & Pecorum æstimationis habenda ratio, ut constet, utrum quinque Solidos excedat Abigeatus, nec ne?

80 Diß ohrts aber die vom Fennten begangene Diebstähl/ pro ipsius Dimidia, quam semper ex rebus furtivis accepit, portione, sich so hoch nicht belauffen:

81 Pro 2do auch viele dieser benigniori & mitiori sententiæ beypflichten/ quòd etiam Ter vel pluries iterati Furti Reus non simpliciter; sed tùm demùm ad ultimum supplicium damnari debeat, si jam anteà semel, vel planè Bis punitus fuerit, cùm vix aliter dici possit incorrigibilis, quàm si jam una vel altera vice lictoris, vel planè carnificis manum expertus fuerit:

82 Qualem constitutionem in Ducatu Magdeburgico specialem recenser Dn. Samuel Stryke, *d. tit. de furt.* §. 9. *in fin.* & quòd ista sententia, tanquàm æquior, præferenda sit, suo etiam suffragio corroborat Struvius, *exerc. ad π. 48. th. 21.* Gosvvinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. parte 4. Const. 32. Def. 6.* Dn. Böhmer, in *introduct. ad Pandect. tit. de furtis*, §. 17. ubi dicit, hoc sat prudenter alicubi introductum esse, ut Fur, ob tertium furtum morte puniri nequeat, nisi Bis ante punitus sit. Addat. omninò Chassanæus, Decianus, & Mezger, in locis, quos exhibet Johannes Harpprechtus, ad §. 5. *num. 69. Inst. de obligat. quæ ex del. nascunt.* Anton. Matthæi, in *tract. de criminib. ad lib. π. 47. tit. 1. cap. 3. num. 11. circa fin.*

83 Diß ohrts aber in denen vorhandenen Actis kein vestigium befindsamb/ daß Inquisit Fennt/ wegen Diebstahls/ jemahlen gestrafft worden sey:

84 Pro tertio von ihme noch ferner gemeldt wird/ daß zu begehung aller dieser Diebstähle/ die er an lautteren Esculentis begangen/ die bittere Armuth ihne angetrieben habe:

85 De qua ipsa Ratione quòd & illa non rarò pœnæ extraordinariæ locum concilier, videri potest apud laudatum Strykium, *d. tit. de furt.* §. 14. *in fin.* & Anton. Matthæum, *d. tract. ad lib. 48. tit. 18. num. 14.* ubi rectè à DDbus hoc traditum dicit, quòd, si quis quacunque necessitate, cui difficulter resisti potest, crimen admiserit, Pœna ei lenienda, vel omninò remittenda sit; veluti, si Fame stimulante, aut Siti fauces premente, esculenta aut potulenta abstulerit: Esse enim hanc tantam Necessitatem, ut superet humanæ abstinentiæ modum. *pag. mihi. 798.*

Adeatur Carpzovius, *Q. crimin. 83. num. 44. & 45.*

86 Ex cujus sententiâ, etiam in casu Necessitatis non adeò urgentis, & remissioris Famis, pariformiter respondit nostra quoq; Facultas Juridica Tubingensis, in *meis Resp. criminal. & civil. vol. 3. Resp. 56. num. 94.*

87 Quartò Inquisit Fennt alle/ so wohl von ihme selbsten/ als auch von seinem Schwager dem gehängten Jauner Polsinger/ begangene Diebstähl/ mit anzeigung aller Umbständ/ guthwillig bekannt:

88 De cujusmodi ingenua Confessione quòd & ipsa ad pœnam imminuendam haud parùm proficiat, eluceſcit ex notatis Finckelthusii,

Observat. 71. per tot. Tiraquelli, *de pœnis temperand. Causa 30. num. 1.* Besoldi, *consil. Tubing. 82. num. 24. & seq.* Farinacii, *parte 3. de reo convicto & confesso, Q. 8. cap. 5. num. 171.*

89 Ja/ Quintò, auch einen gefährlichen und grossen/ von zerschidenen Jaunern/ auff den Vogten zu Gessertshausen concertirten Diebstahl/ durch seine vertrauliche apertur/ abgewendet:

laut *Nri Actor. 11. in fine.*

90 Auch/ Sextò, sein Fennten Vita ante-acta solcher gestalten beschriben wird/ daß dasselbe guth gewesen/ und Er biß auff die letzte zeit immer fleissig gearbeitet:

De qua causa pœnam Jure solummodò positivo constitutam mitigandi conferantur, quæ passim *ex L. 5. de remilit.* Interpr. tradunt. Jungantur si placet, mea Resp. *vol. 3. Resp. 56. num. 36.*

91 So dann/ Septimò, in allweg auch der Nu-

Numerus Liberorum in talibus pœnis Jure saltem positivo determinatis zu considerirenkompt;

ix. expr. in *L. 7. §. 3.* verbis: *Favorabilem apud me causam Liberorum Numerus facit. ff. de bonis damnator.* Addat. *L. 57.* ibi; *Et numero liberorum vestrorum. ff. de ritu nuptiar. Capit. 2.* verbis: *Quia verò illam alios Filios habere intimasti, mandamus, quatenùs ità super hoc provideas, ut sui sceleris pœnam luat, ac saluti ejus ac Filiorum, per tuam providentiam, consulatur; & non obstante* Juramento, *quod à Viro Dominus terræ dicitur extorsisse, eam Viro restituas, ità ut possit* suos Filios *liberè & pacificè gubernare. X. de his, qui fil. occid.* Johannes Althusius, *Dicæolog. lib. 1. cap. 99. num. 68.* Andr. Tiraquellus, de *pœnis temperand. causa 26.* B. Dn. Lauterbach, in *Diss. de assassin. §. 38. pag. 29. in fin.*

92 Disem allem nach bin ich der unzweifflichen meinung / daß Seine Hoch-Gräffliche Excellenz à tramite Justitiæ gar nicht abgehen / wann dieselbe gleichwohlen disen Peinlich Verhafften Matthæum Fennten mit der Todesstraff verschohnen. Da-
93 mit aber gleichwohlen / durch die verhängende Pœnam extraordinariam, so wohl hierinnen / daß das Gottlose Jauner- und Diebsgesind von seiner boßheit umb so mehr abgeschröckhet werde / sicque Pœna unius sit Metus multorum,

jx. *L. 1. Cod. ad L. Jul. repetund.* eleganter Royzius, *Decis. Lusitan. 3. num. 391. & seqq.*

als auch durch emendirung des Fennten selbsten / dem Publico, so guth mögli h / prospicirt werde / so wird / in ermanglung anderer gelegenheit / fürnemlich denselben / auff eine lange zeit / in opere publico, in Springen zu arbeitten / zucondemniren / der Sache am besten gerathen seyn / wann derselbe auff drey Jahr auff die Galeeren condemnirt werden möchte: da / auff den fall seiner ernstlichen besserung / und deßwegen einschickhenden gültigen Attestati, ihme wohl / nach Verlauff der halben zeit / Gnade erwisen / und Er wider in sein Burger-Recht eingenommen werden könte.

Jungantur & hactenùs mea Respp. *Vol. 1. Resp. 53. num. 131. pag. 647.*

Alles salvo rectiùs sentientium Quorumcunque judicio. Tübingen / den 26. Jul. 1712.

FERDINAND CHRISTOPH HARPPRECHT, D.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM OCTAVUM.

SUMMARIA.

DE Blasphemia, à Fœmina epileptica, *summè* iracunda, *& propemodùm* fatua, *adversus* sacram Synaxin *&* Spiritum Sanctum, effusa.

Præmittitur Sententia. *num. 2.*

Subnectuntur Rationes dictatæ *solummodò pœnæ* Fustigationis, *num. 3. & seqq.*

Etiam in hoc Crimine, ad effectum *dictandæ* Fustigationis, injurata testimonia, *quoad probandum Delicti corpus*, sufficiunt, *si, cum illis, propriæ* Rei Confessio *concurrat. num. 3. & seqq.*

In casu *dictandæ* Pœnæ capitalis diversam *obtinet. num. 4.*

Adducuntur nonnullæ Rationes, aliqualem Doli suspicionem, *contra Ream, inducentes. num. 6. usque ad num. 13.*

Testibus, contra Dementiam *testimonium perhibentibus, in dubio*, plus fidei *tribuitur*, quàm pro illâ *deponentibus. num. 13.*

In dubio quilibet sanæ mentis præsumitur. *num. 14.*

Crimen Blasphemiæ, *ceu horrendissimum*, Divino, ac humano Jure, capitale *est. num. 15.*

Supramemoratis opponuntur aliæ plures maximam, quâ Rea laborat, mentis simplicitatem *&* confusionem *comprobantes, hincque eam* à Doli suspicione multùm liberantes, Rationes *& Conjecturæ. num. 16. usque ad num. 39.*

Epilepticos Ira facillimè corripit. *num. 16. juncto num. 44.*

Hinc etiam ad omne, quod ipsis in buccam venit, effutiendum *ultrà, quàm par est*, proni *utplurimùm deprehenduntur. num. 16.*

Dementia undè, & quomodò probetur? *num. 39. & seq.*

In casu, quando Dementia *solummodò* in genere probanda *est*, singularitas Testium, *tametsi* diversificativa, nihil parit obstaculi. *num.* 41.

Tres, *à DDribus, constituuntur* Dementiæ Gradus. Quinam *illi? num.* 42.

Ad quem, *in substrato*, Rea *veniat* referenda? *num.* 43. *juncto num.* 52.

Morbus epilepticus, *præprimis per aliquot annos* continuatus, aciem mentis *valdè* imminuit. *num.* 43.

Ira furor brevis *est. num.* 44.

Ad præveniendam *horrendissimi* hujus criminis, *& cum illô ad paria ferè judicanda sanctissimi* Divini Nominis profanationis frequentiam *etiam* Secundi Gradûs Dementibus *pœna* Fustigationis *jure* decerni *potest. num.* 45.

In casibus, ubi, ob concurrentes singulares Facti circumstantias, pœna Relegationis dictari nequit, Rei sæpiùs *ex foro usque* ad ædes *suas* fustigantur. *num.* 46.

Pœna positionis ad Numellas, *Fustigationem aliàs præcedens, personis* Epilepsia laborantibus *plerumque* remittitur. *num.* 47.

Commendatur singularis Ream, *ceu Personam miserabilem*, post executionem, tractandi modus. *num.* 47.

Etiam personæ secundi gradûs Dementiâ affectæ, *pro ratione circumstantiarum*, condignis pœnis coërceri *debent. num.* 48.

Tales personæ *non quidem ex dolo*; *attamen* ex Culpa, *ad pœnam extraordinariam, etiam corporis afflictivam*, obstringuntur. *num.* 49. *& seq.*

Plenaria earundem ab omni pœnâ Absolutio, *ceu nimium ad delinquendum illicium præbens*, Reipublicæ *admodùm foret* periculosa. *num.* 50.

Præjudicia Scabinatûs Lipsiensis de pœnis corporalibus, *adversus* personas non sanæ mentis, *non à Carnifice*; *sed* à Servo publico, *in ipso* Carcere, executioni mandandis, *de quibus personis veniant exaudienda? num.* 51. *& sq.*

An *illa etiam specificè sic dictis* secundi gradûs Dementibus *sint* applicabilia? *num.* 52.

I. N. D. N. J. C.

DEmnach hiebey zuruckhkommenden Peinlichen Gerichts-Actis haben wir subsignirte / zur Juristen Facultät bey allhiesiger Hoher Schul verordnete Decanus und andere Doctores, in derselben durchlesung mehrern innhalts / ersehen / daß Anna Maria Pfestlin sich mit dem entsetzlichen Crimine Blasphemiæ, adversus sacram Synaxim, & Spiritum Sanctum, horribiliter vergriffen / und deßwegen / auff ergangenen Fürstl. befehl / in formirtem Processu accusatorio, die äusserste Todes-straff wider Sie zuverhängen / von dem Fürstlichen Herrn Anwald verlangt und gebetten / und was hinaegen / zu ihrem Vorstand / nach dero mit Jhr / dem herkommen gemäß / in gegenwaet eines halben Gerichts / von ihme Herrn Defensore, mit geziemendem fleiß / vorgenommener Verhör / mit anführung unterschidlicher / pro remittenda Pœnæ severitate dienender Rationum, auch noch weiter in geführten mündlichen Recessen hinc indè verhandlet worden; nach dessen allen sorgfältiger erwägung wir / in unserem deßwegen versammleten Collegio, den einträchtigen schluß dahin gefaßt / daß disem Processs, nach der Peinl. Verhafften Pfestin Personn miserabler beschaffenheit / seine Endschafft zugeben durch nachstehende

Urthel.

DEn der Peinl. Rechtfertigung unsers gnädigsten Fürsten und Herrn verordneten Anwalds / Anclägers / an einem / wider Annam Mariam Pfestlin / Peinlich Beclagte / am andern theil / ist hiemit / auff erhobene Peinliche Anclag / der Peinlich Beclagten ertheilte antwort und gethane Bekantnuß / abgehörte Kundschafften / auch all übrig Gerichtliches für- und anbringen / nach gethanem rechtssatz / genommenem bedacht / und gepflogenem rath / mit urthel zu recht erkannt: Daß Peinl. Beclagte / wegen ihrer begangenen und bekannten mißhandlung / dem Nachrichter an seine hand und bande gelüfert / und von demselben / Jhr zur wohlverdienten straff; andern aber zur abscheu / vom Rathhauß biß an den Hospithal /

spital / mit ruthen gehauen werden solle:

3 Zu abfassung diser Urthel hat uns kürtzlich bewogen / daß zuförderist das so genannte Corpus delicti, oder des eingeclagten schwehren Criminis Certitudo, ad hunc ipsum effectum, daß nächstvorgesetzte Straff wider Peinl. Verhaffte decernirt werden möge / durch die / obgleich allein de plano, und ohne abschwöhrung des leiblichen Zeugen-Eyds / abgehörte Vier Zeugen / da fürnemlich auch ihr aigene güthliche Bekantnuß hinzugekommen / für gnugsamb erkundiget / und dem Herrn Maleñz-Richter vor augen gelegt worden.

4 Dann wiewohlen im Fall / wann die äusserste Todesstraff wider Peinl. Verhaffte hätte mögen verhängt werden / die Zeugen vorher / auff Artical und Fragstück / prius præstito corporali Testium jurejurando, hätten müssen verhört werden; so haltten

5 wir doch / da allein eine pœna extraordinaria, nach der Peinl. Becl. gleich meldender beschaffenheit / ingreß und statt hat / und da / schon angeregter massen / ihre aigene Confessio in medio ist / dises nicht für nothwendig.

6 So viel aber dises Criminis Formale betrifft / ob nemlich dasselbe wahrhafftig aus einem boßhafftigen Vorsatz unsern theuren Heyland / durch so grausame Schimpffwortt / gegen seinem hochwürdig und heyligen Abendmahl / und die dritte Persohn der Hochheyligen Drey-Einigkeit / so / als die von der Peinl. Verhafften Pfostin ausgestossene Wort materialiter, und nach ihrem Verstand / in sich enthalten / horrendissimè zulästern / von Ihro begangen worden? auch Sie Peinl. Beclagte von solchem Verstand und beschaffenheit sey / und fürnemlich in der Zeit / als die an sich selbsten indubitatò blasphema verba von Ihr ausgegossen worden / gewesen sey? so hat es zwar wohl / wann das Inquisitionsprotocoll / und des Herrn Diaconi in loco ertheiltes Attestatum angesehen werden / das gar starckhe ansehen / daß an affirmirung auch diser Quæstion kein sonderer zweifel zumachen sey; in reiffem betracht / daß

7 gleich Testis I. Eva Rosina Wöhelerin / neben deme / daß Sie die verba blasphema umbständlich bekundschafftet / noch ferner bezeuget / daß Sie immer grausamb fluche / und nicht leiden könne / wann man bette und singe; auch gleich sage / sie wolle einem / bey nacht / ein messer in hals stöckhen; und daß Sie besonders / tempore hujus, de qua quæritur, Blasphemiæ effusæ, bey richtigem Verstand gewesen;

Actor. *Nro. 1. pag. 2.*

8 Welches gleicher massen auch die zwaitte Zeugin Lucia Rollerin in mehrerem ausgesagt / und besonders auch dises / daß alles von Ihnen beyden Zeuginnen deponirtes die Peinl. Beclagte bey guthem Verstand gethan;

in ejusd. Protocolli *pag. 2. & 3.*

Mit welchen kundschafften auch der 9
Margarethä Dietschin depositio durchaus übereintrifft / und fürnemlich auch hierinnen / daß Sie / bey führung der entsetzlichen / in den Actis enthalttenen / lästerwortt / nach ihrem formal wort / bey völligem Verstand gewesen sey;

in ejusdem Protocolli *pag. 7.*

Von der Peinl. Beclagten Verstand / 10
und umbgang mit andern leuthen aber haben die Herrn Inquisitores mehi besagtem Protocoll so viel einverleibt / daß dieselbe zwar etwas simpelhafft / und mit der fallenden Sucht behafftet sey; jedoch ausser der zeit / wann der affect nicht vorhanden / bey zimmlich guthem Verstand / auch guthes und böses zu unterscheiden wisse / so daß Sie auch / zu vielen mahlen / das heylige Abendmahl empfangen habe; dabenebens aber / wann man Ihr etwas bereede / immer zu übel fluche / und vor etlichen Jahren / wegen eines Diebstahls / mit der Geigt gestrafft worden; laut ermeldten Protocolls / und demselben angefügten unterthänigsten Berichts / *pag. 8. & 9.*

Mit welchem allem wann auch des 11
Herrn Diaconi M. Schellings / sub fide Theologica, in diesen formalien / daß / so offt Er die Pfostin / in denen 7. Jahren / die er nunmehro in Wildberg zubringe / bey der privat anzeig / wegen des / von der Bettel-Vögtin / ihm mehrmahlen klagbar angebrachten unfridlichen lebens ernstlich gestrafft / auch zu besserung ihres lebens und zu öfterem bußfertigen gebrauch des Hey. Abendmahls eyferigst ermahnet / Er Sie allezeit bey seinem Verstand / als der sich durch allerhand / mit gescheiden worten / zu ihrem besten / fürgewandte Excusen merckhlich geäussert / gefunden habe;

nach inhalt *Actor. Nri. 13.*

ertheilte Kundschafft combinirt wird / so scheint / wie schon gemeldt / so wohl in genere an einer / ad omnes Juris effectus, gnugsamen Doli Capacitate, als auch in specie an dises eingeclagten horrendissimi Criminis proæretica & dolosa Commissione kein sonderlicher zweifel obhanden zu seyn: Bevorab wann man auch die von 12
der Verhafften / in dem andern Examine guthwillig gethane Confession mit all disen aussagen und attestatis conferirt; da nemlich von Ihr notanter gemeldt wird / daß Sie die Ihr specialiter vorgehalttene Gottslästerliche Reden nicht laugnen könne; mit diesem zusatz: GOtt wolle

es Ihr verzeyhen; seye eben im Zorn geschehen. Und da Sie noch weiter zu ihrer entschuldigung sich mit disem Ungrund behelffen wollen / daß die Spittal-Leuth so über Sie gewesen / mit Ihro gezanckht / und Sie geschlagen; diese aber solches alles Ihr unter augen contradicirt / hat Sie auch dises / daß Sie die unwahrheit hieran vorgebracht habe / nicht widersprechen können / und darbey sich vernemmen lassen / Sie wolle fleissig wider betten / daß Ihro GOtt verzeyhen wolle / was Sie im Zorn begangen habe;

nach breitterem innhalt mehrbesagten Protocolli, *pag. 10. & 11.*

13 Welchem allem nach / wie gemeldt / es kein geringes ansehen gewinnen will / daß / indeme zumahlen die Rechtslehrere disen gemeinen schluß machen / daß solcherley Zeugen / welche contra Dementiam kundschafft ertheilen / mehr glaubens / als denen / so vor selbige attestiren / beygemessen werden solle;

Paulus Zacchias, de *Qq. medico-legalib. tit. 3. D. 30. num. 5. & 6.* novissimè Dn. Henric. Caspar Horn. *consultation. Classe 7. Resp. 24. pag. 394.* Dn. Samuel Stryke, in *pecul. dissert. de dementia & melanchol. cap. 2. §. 17.*

14 umb so mehr / da in dubio ein jeder pro sanæ & integræ mentis homine zuhalten;

Mantica, de *C. U. V. lib. 2. tit. 5. num. 2.* Dn. Horn. *c. l.* Mascard. de *probat. concl. 828. num. 12. & 13.* cum Glossa, Baldo, & Reusnero, Carpzovius, *Q. crimin. 145. num. 27.* Dn. Stryke, *cit. l.*

15 Von der Peinl. Verhafften nicht auszusetzen; sondern zuförderist eine eydliche Zeugen-Verhör anzustellen / und / nachdeme sich dise anlassen würde / gar auch die auff das grausame Crimen Blasphemiæ in Göttund weltlichen Rechten verordnete äusserste Todesstraff zuverhängen seyn möchte;

juxta ea, quæ ex utroque Jure operosè congessit Dn. Collega noster, D. Harprecht, in *Differ. Jur. Comm. & Marchico-Badensis, pag. 173. cum seqq.* ibidemque laudati.

16 Wann wir aber / gegen all disen wichtigen Umbständen / hinwider auch dises haltten / und in reiffes bedenckhen ziehen / daß / nach des HFürstl. Herrn Anwalds und Anclägers, zum HFürstl. Regierungs-Rath unterthänigst erstattetem letzterem selbstaigenem Bericht / die Peinlich Beclagte ein unvergleichlich zorniges Mensch / und so / wie alle dergleichen leuthe / welche die Epilepsie zu lautter zorn und grimm antreibet / beschaffen sey; die mithin im zorn / wie alle solche leuth / was Ihro ins maul komt / unbedachtsamb heraus sagt;

besag dicti Protocolli, *pag. 13.*

Anbenebens auch ihres geringen Verstands halber / in solch letzterem Bericht / von Ihme Herrn Anwalden Selbsten also beschriben worden / daß Sie niemahlen bey solch richtigem und vollkommenem Verstand / wie ein anderer gesunder mensch / zufinden sey; 17

cit. loc.

Und daß dises auch also / in deren mit Ihr der Peinl. Beclagten / von dem Herrn Defensore, in præsentia eines halben Gerichts / legaliter errichteten güthlichen Verhör sich in dem Werckh selbsten allenthalben gezaigt / indeme Sie gleich auff dise Quæstion: Wie alt Sie seye? zur antwort ertheilt: Am Pfingstmontag seye Sie 48. oder 58. Jahr alt. Und auff ferneren Vorhalt: Wie lang Sie die fallende Kranckheit an sich habe? zwar anfänglich dise richtige antwort gegeben / daß Sie dieselbe ihr lebenlang an sich habe; dabey aber alsgleich in dise Wort ausgebrochen: O weh / o weh leyd manche Seel unschuldig in der Höll! Sie habe niemahlen kein kind gehabt; seye nicht so hoffärtig / wie die Spittal-leuth; seye gantz blöd in ihrem Kopf: Könne fast nicht recht auffstehen. 18

Item auf diese Frag: Was das heilige Abendmahl einem menschen nuze? entgegen gesetzt; könne es jetzt nicht so sagen / und nicht so behaltten / biß Sie es in ihrem Büchlein überlesen / die Sprüch; habe dieselbe gantze nacht geschrihen. 19

Porrò ad Qq: Was man einem in dem heiligen Abendmahl raiche? R. Unsers Herrn Gotts sein Bluth / und sein Brod; wann sie nur ihr Büchlein hätte / Sie wolte es dem Herrn Defensori gleich sagen. Gott seye ja ihr lieber Vatter; wolle solchem guths thun / was Sie könne. Wer Sie erschaffen? R. alle drey Stückhlen. Das walte Gott Vatter / Sohn / und heiliger Geist / warbey Sie die Beicht / auf einem odem / zusagen angefangen; aber durchauß incorrect und also versetzt / daß es an vielen ohrten ärgerlich herausgekommen. 20 21 22

Und auf diese / das hauptwerckh betreffende / Frage: Dieweilen Sie sage / daß der heilige Geist unser liebster Gott im Himmel sey / warumb Sie dann die in denen Actis enthaltene Gottslästerliche reden wider selbigen außgegossen? R. So habe Sie es nicht gesagt; seye alles verlogen. Und auf weitter adhibirtes scharffes erinnern / die wahrheit zusagen / antwortete Sie: Ach Gott / Sie könne sich nicht erinnern; wann man es haben wolle / wolte Sie dem Herrn Defensori gleich biß Sonntag zum heiligen Abendmahl gehen; worbey Sie / nach innhalt des 23

Ver-

Verhörs-Protocolli, *Nro. Actor. 6.* das hunderste ins Tausende/ mit grosser Unvernunft vermischt/ und sich über die Spittal-Leuth/ als die Sie so sehr plagen/ und ihr Gebrechen Ihr immer vorwerffen/ sonderlich beschwehrt; Sie habe schon ein Hembd verdient; sey Ihr aber gleich wider aus dem Säckhlein genommen worden. Nicht weniger auf dise fernere Frag:
24 Warumb Sie dann vor disem zum heiligen Abendmahl gegangen? R. Ihrethalben/ Unser Herr Gott hab Sie wider erschaffen müssen. Wann Sie gangen/ sey Sie recht gangen. Und auf dise alsgleich/ wegen ihrer mißhandlung/ annectirte Hauptfrag: Warum Sie dann die Gottslästerliche reden wegen des heiligen Abendmahls
25 außgestossen? R. Sie habe es einmahl nicht gesagt/ wie die Spithal-Leuth sagen; müsse Eins nur etwas sagen/ daß Sie schweigen; seye schon 6. Wochen auf dem Rathhauß; zehen Mäuler können mehr bellen/ als Sie allein; wann Sie es nur verdient hätte; habe weder gehurt/ noch ein Kind gehabt/ noch anders unrechts nicht gethan. Sie wisse zuweilen gar nicht/ was Sie thue: Habe ja den Herrn Defensorem so lieb/ als ihren Vatter. Warbey Sie zugleich Tausenderley/ und wider Tausenderley leuthe/ geclagt: Weil aber alles untereinander gemischt/ und niemand darauß zukommen vermocht/ so hat man es auch ad protocollum nicht zunemmen gewust: Und unangesehen Ihr zugleich ernstlich befohlen worden/ Sie solte an einem
26 Orth stehen verbleiben; so wird dennoch gemeldt/ daß Sie in der Stube herumb gegangen/ und sich über ihre Kleidung und
27 Armuth beclagt. Und als man auf die lezt Ihr vorgehaltten: Ob Ihro die außgestossene Gottslästerung leyd sey? antwortete Sie/ daß Sie es nimmer sagen! könne/ wie es geredt worden; Sie haben eben miteinander gezanckht/ Sie wisse es nimmermehr. Warbey Sie ein Gebettlein/ so auf die nacht gerichtet/ als: Befihl dem Engel/ daß er komm ꝛc. herzusagen angefangen/ sich anbenebens gar sehr gerühmet/ daß Sie gar brav betten könne: Gehe gern in die Kirch/ und höre den Herrn Special so gern predigen. Die Gänßgerin habe Ihr ein loch in den Kopf geschlagen/ da Sie nur wollen mit ihrem beesen den
28 Koth hinaußfegen. Und dieweilen Sie auch sich über den Wöhrlin/ daß Er sie geschlagen/ beschwehrt gehabt/ so ist Sie auch hierüber specialiter befragt; von Ihr aber dar gegen zur antwort ertheilt worden: Sie könne nicht sagen/ wann dises geschehen; habe nicht mehr daran gedacht; bald sagende: Er hab Sie nur hinaußgeführt/ und nicht geschlagen; Bald: Er hab sie geschlagen; ihr Zorn mache es/ könne nicht wissen/ wann es an Sie komme; werde eines döbisch in dem Spittal; wann ein gesundes mensch darein komme/ werde es döbisch. Und als Sie zulezt auch hierüber 29
befragt wurde: Ob Sie auch schreiben könne? Et si sic, solte Sie ihren Nahmen unterschreiben; antwortete Sie: Daß Sie nie habe schreiben gelernt: Es heisse ja/ ô Gott du Höchster Gnadenhort/ verleyh ꝛc.

alles nach innhalt des hierüber ad Acta sub *Nro. 6.* gegebenen Protocolli.

Mit welchem zucombiniren die mit Ihr 30
vorgenommene leztere Verhör/ indem Sie/ auf die Frag: Ob der heilige Geist auch Gott sey? zur antwort gegeben: Der heilige Geist sey Gott der Vatter; und dabey die Beichtformul: Ich armer sünder ꝛc. herzusagen angefangen. Ferner: daß Sie 31
die Ihr von denen Spittal-leuthen angeschuldigte Wortt einmahl nicht so geredt: Das heilige Abendmahl seye Ihr lieb/ gehe gern in die Kirch/ der heilige Geist sey Gott der Vatter im Himmel. So habe Sie gegen den Spittal-leuthen gesagt: Es gehe manches zum heiligen Abendmahl/ wie eine Sau zum trog. Warbey Sie 32
alles durcheinander gemischt/ daß sie so döbisch in ihrem Kopf sey/ auch an solchem gewisen/ wie Sie selbige nacht gefallen sey; da man an ihrer Stirn einen beul gesehen/ so groß als ein Hüner Ey; laut Protocolli sub *Nro. 12.*

Wenn/ sagen wir/ dises alles in gebührendes bedenckhen genommen wird/ so können wir nicht absehen/ daß/ wann wir auch gleich eine eydliche Zeugen-verhör hätten wollen erkennen/ das ad dictandam pœnam ultimi supplicii præcisè nothwendige 33
dolosum Blasspemandi Propositum in solche gewißheit gesezt werden möchte/ daß auf dieselbe ein sicherer grund gesezt/ und solch äusserste Todesstraff decernirt werden könne: In noch fernerer behertzigung/ daß 34
auch fast die gesampte Herrn Assessores dises Peinlichen Halßgerichts/ auf vorhergehende ernstliche Verwarnung/ in diser hochwichtigen Sache sich wohl zubedenckhen/ bey ihren obhabenden Ampts- und Gerichts-Pflichten/ auf die Ihnen vorgehaltene unterschidliche Fragstückh/ ihr judicium von Ihr dahin ertheilt haben/ daß Sie nicht glauben können/ daß Peinlich Beclagte bey rechtem Verstand sey; und daß fürnemlich der Morbus epilepticus Sie an dem Verstand/ je älter Sie werde/ je mehr abnemmen mache;

gestalten in ihren/ sub *Nro. 8.* bey den Actis befindlichen/ depositionibus in mehrerem zufinden:

Wabenebens insonderheit der ältere 35
Burgermeister Herr Lorenz Meminger no-

tabiliter arrestirt / daß / wann ihr zuſtand die Verhaffte ergreiffe / Sie alles zerreiſſe und ruinire / inmaſſen ſie erſt neulich von einem neuen Paar ſchuch den einen / wie auch einen neuen ſchurz gäntzlich zerſchnitten;

laut Protocolli ſub *Nro. 6.* poſt *interrogator. 14.*

36 Dergleichen zerſchneidung auch der Gerichts-Verwandte Herr Hanns Jacob Barth / ſchon vor einem Jahr bey Ihr geſehen / da ſie nemlich in ſeinem Hauß einen laib broths geholt / und / da ſie wider fortgehen wollen / ſie umbgefallen / und ihren einen Schuh zerſchnitten / auch / als man ſie hierüber zur red geſtellt / zur antwort gegeben; Sie ſchneide ihr Broth:

in dem Protocoll ſub *Nro 8. in fin.* und im Protocoll ſub *Nro 10. ad interrogator. 4.*

37 Der fünfte Gezeug Herr Chriſtian Dingler deponirt von Ihr ſo viel / daß ſie öfters in ſein Hauß gekommen / und Blechlen gebracht / daß man Ihr allmoſen gegeben; da Sie dann in der ſtuben herumb geloffen / und in alle biegel geſehen / auch alles untereinander geredt / alſo / daß ſeine leuth ſie gefürchtet wegen ihres gräßlichen Geſichts:

38 Der ſibende Zeug Herr Hanns Georg Klotz hat von Ihr bekundſchafftet / daß / als die Verhaffte / vor allbereit 20. Jahren dem Peter Steinlin in die Quetſchgen gegangen / und er ſie deßwegen zur red geſtellt / Sie ſich mit diſem / daß der Garth ihres Ehnis geweſen ſey / verantwortet habe;

ad *idem interrogator. tertium.*

39 Allermaſſen nun die Rechtslehrere / in probanda Dementia, ihre gröſte und fürnehmſte reflexion auf diſes machen / wann tüchtige Zeugen bekundſchafften können / daß jemand unvernünftig / und ohne Verſtand / alles untereinander gemiſcht und geſagt:

Franciscus Cardinal. Mantica, de *C. U. V. lib. 2. tit. 5. num. 10.* Dominic. Cardinal. Tuſchus, in *pract. concl. lit. D. concl. 541. num. 40.* Aymo Cravetta, *conſil. 59. num. 4. & ſeqq.* Alexander Tartagnus, *vol. 1. conſil. 141. num. 2.*

40 und dergleichen abentheurliche geſticulationes, diſcurſitationes, und andere ſolche thörliche ſachen verhandlet / als wir proximé angeführt:

juxta ea, quæ in ſimili notat Dn. Stryke, in *pecul. diſſert. de dement. & melanchol. cap. 3. §. 18.*

41 obgleich die Zeugen nicht alle de uno eodemque facto ſeu actu reden; cùm in talibus terminis, ubi ſcilicet de Dementia in genere probanda quæſtio eſt, Singularitas etiam diverſificativa nihil pariat obſtaculi;

notante Decio, in *L. Furioſum. num. 30. Cod. qui T. fac. poſs.* Alexandro Tartagno, *d. conſil. 141. num. 2.* laudato Strykio, *dicto cap. 3. §. 20.*

Alſo können wir / nach denen vorhandenen Protocollis, und allem bißhero aus denſelben præmittirtem / von der Peinlich Beclagten keine andere / als diſe / gedancken faſſen / daß Sie / nach denen dreyen / à Dn. Strykio gemachten Gradibus Dementiæ, da er nemlich ad primum die jenige referirt / qui pleniſſima mentis obſcuratione laborant; ad ſecundum aber die / qui ſanam quidem mentem de ſeſe exhibent; verùm valdè imminutam; ſo dann ad tium & poſtremum die jenige / qui communiter ſtupidi ſeu groſſolani à DDbus dicuntur; 42

dicta Diſſert. cap. 1. §. 8.

mehr und eher ad ſecundum, als tertium gradum zureferiren: Und daß / allem erachten / und uns zum theil ſelbſten nicht unbekannten experimentis nach / gar wohl zubegreiffen / daß die / ſchon ſo lange und viele Jahr her / erlittene morbus & motus epileptici der Peinlich Beklagten geringen Verſtand je länger je mehr geſchwächt / auch der bey ſolchen leuthen / widermahlen wohlbekannter maſſen / gar leichtlich entbrennende hefftige Zorn des Poeten bekanntes Wort: Ira furor brevis eſt, mehr / als bey andern / verificire / einfolglich auch Sie die / materialiter, freilich in ſummo gradu blaſphema verba, eher in einer ſolchen grimmigen wuth / als dolo malo, herauß geſtoſſen; und haben dahero auch / ihrer Beſtraffung halber / per unanimia dahin geſchloſſen / daß die / propter horrendum Blaſphemiæ crimen, ſonſt platz greiffende Lebensſtraff diß ohrts nicht zuverhängen; Jedoch aber auch / weilen Peinlich Beclagte nicht aller Vernunft beraubt; ſondern ſo viel verſtands biß acto noch von ſich verſpühren laſſen / daß man ſie gleichwohl noch zum genuß des hochwürdigen Abendmahls zugelaſſen; diſem allem nach doch / pro criminis gravitate, und daß / durch verhängung einer gelinden Straff / nicht zu böſer conſequenz und mehrerer entheiligung des hochheiligen Nahmens Gottes / anlaß gegeben werde / die pœna Fuſtigationis nicht nachzuſehen; ſondern an Ihr / auf die in der Urthel enthalttene weiſe / (geſtalten auch ſonſten / wann die Relegation, nach beſchaffenheit der Umbſtänd / nicht ſtatt finden kan / ſchon mehrmahlen dergleichen mißthätige Perſohnen in ihr hauß fuſtigirt worden) zuexequiren; jedoch die / in dergleichen fällen / ſonſten mit adhibirende Poſitio ad numellas, aus beyſeyn / daß Sie / indem ſie alſo mit dem Halseiſen angeſchloſſen / von der epilepſie ergriffen werden möchte / zu unterlaſſen / und im übrigen Sie in dem Spittal dergeſtalten zuverſorgen! 43 44 45 46 47.

gen / daß die andere Spittal-leuth Sie nicht weitter durch allerhand loses gezänckh / oder vorwerffung ihres Gebrechens und Elends / zu beschwehrlichem Zorn raizen / und zu solcherley grossen Sünden gelegenheit geben; Sie aber gleichwohlen zu ihren besonders verrichtenden Arbeitten / auch fleissigem Gebett / und besuchung des Gottesdiensts sorgfältiglich angehaltten / auch ihre Azung Ihr absonderlich gereicht / und mithin nicht allein der heyl. Justiz ihre gnüge verschafft; sondern Sie auch / als eine miserable Person / nach außgestandener öffentlicher Straff / an Seele und Leib gebührend versorget werde.

48 Nam quòd utique & tales dementes personæ, quæ secundi sunt gradûs, gravis criminis reæ, non planè ab omni supplicio absolvi; sed, pro ratione tùm ipsius admissi, tùm & omnium aliarum circumstantiarum, condignis pœnis affici debeant, nihil dubii relinquit doctrina laudati Dn. Strykii, *dicto cap. 3. §. 2.*

49 ubi dicit, quòd tales non quidem ex dolo; attamen ex culpa obstringantur, quæ in delictis pœnâ extraordinariâ, pro arbitrio Judicis, coerceri consueverit, & si delictum sit capitale, sive quod mortis pœnam regulariter mereatur, pro culpa lata etiam corporaliter puniri valeant.

50 Sanè enim si tales nec tota mente privatos homines, nec totâ præditos; sed aliquatenùs intellectu pollentes, & in quos adhuc Dolus, vel saltem Culpa cadere potest, ab omni pœna liberare vellemus, maximè metuendum foret, ut occasio crebriùs & atrociùs delinquendi indè pronasceretur, & dehinc Reipublicæ, cujus utique interest, ut delinquentes non maneant impunes, multum indè detrimenti accidere posset: Quapropter quòd tales etiam pœnæ corporali subjici valeant, nihil dubitat Carpzovius,

Q. crimin. 145. num. 46. & seqq. ex quo etiam sua desumpsit Strykius, *c. l.* 51.

Und wiewohlen die Herrn Scabini Lipsienses, in talibus casibus, ein und andermahl gesprochen / daß die wider dergleichen delinquirende Personen verhängende Leibsstraff nur im Gefängnus / durch den Landknecht / exequirt werden solle;

ut videre est apud laudatum Carpzovium, *cit. l. num. 5. & 52.*

So wird doch dises nur de Furiosis de- 75
linqentibus daselbsten gemeldet / si in illis adhuc aliquis intellectus vel culpa deprehendatur; prout ex *d. num. 51.* ibi: Quæ de causa Scabini in Furiosis delinquentibus &c. Und wann gleich dise wortt / wie wir nicht zweiflen / daß dises die meinung mehr-belobten Carpzovii in alleweg seye; cum B. Collega nostro, Dn. Frommanno, de *jure furiosorum singulari, pag. 65.* auch denen specificè sic dictis Dementibus secundi gradûs applicirt werden wolten; so ist doch / wie ex hactenùs deductis erhellet / der Mangel des Verstands bey der Peinlich-Beclagten nicht von solcher beschaffenheit / daß er Sie ad secundum Dementiæ gradum völlig qualificire: Wannenhero wir nicht darvorhalten können / daß solcher remissior Modus coercitionis, nach dem bey Ihr sich noch zaigendem verstand / und der Grösse ihrer Missethat / bey Ihro statt finde; sondern durch den Nachrichter / in salutarem aliorum terrorem, an Ihr zuvollstreckhen seye; Alles salvo meliori Quorumcunque judicio. Actum in Colleg. nostro,

Tübingen / den 10. Februar, Anno 1712.

CONSILIUM SEPTUAGESIMUM NONUM.

SUMMARIA.

DE Parricidio à Vitrico, *pretensivè* cæco, in privigno *decem annorum*, *crudelissimè* commisso.

Præmittitur summaria Facti descriptio. *num.* 1.

Tortura, *per* Sententiam *interlocutoriam*, decernitur. *num* 4.

Crimen quæstionis ex parte *quidem* Vitrici, *sine dubio*, speciem *Criminis* Parricidii; ex parte *verò alterius personæ* coercæ simplex *solummodò* Homicidium *constituit. num.* 6.

Certitudo Corporis delicti, in substrato, *pluribus demonstratur. num.* 7. *usque ad num.* 21.

ubi de Corpore delicti *nondùm constat*, Tortura *decerni nequit. num.* 7.

Judicio Medicorum & Chirurgorum de lethalitate *vel* non lethalitate Vulnerum, Judex, *in dubio, regulariter*, stare *tenetur*. *num.* 21.

Ad *statuminandam* pœnam Legis Corneliæ de Sicariis, *nempe Gladii, non praecisè directa* occidendi voluntas *necessaria est*; *verùm* etiam indirecta *ad hoc* sufficit. *num.* 25. *& seqq.*

Hæc, *inter alia, cumprimis* ex eô colligitur, si quis Instrumento ad occidendum apto, *contra alterum*, usus *fuerit*. *num.* 26.

In Homicidio, *ad hunc effectum, ut* Gladii pœna *locum sortiatur*, semper Animus dolosus necessarius *est*. *num.* 28.

Talis *non saltem censeri debet* Animus occidendi *directus*; *verùm etiam indirectus, sive* nocendi. *num.* 27. *& seqq.*

Crimen Homicidii etiam *tunc perpetratur*, si *saltem* tale *aliquod* Factum *intercedat*, quod non potest *regulari & modificari* voluntate *illud* facientis; *sed verisimiliter, frequenter, & facilè, etiam ultra, imò contra ejus intentionem se extendere potest*. *num.* 31.

Quicunque in re illicita *versatur*, *ù* de omni *eo*, quod indè consequitur, *licet* præter ipsius intentionem, *omnibus modis* tenetur. *num.* 32.

Dummodò, *quod ipse facit*, sit causa ordinata, *& tendat* ad subsecutum Delictum. *num.* 33.

Grandiore baculô, *& in specie quoque* Pedô, Einem Hirten- oder Schäfer-Steckben / Caput alterius feriens, *sine dubio*, indirectam occidendi voluntatem, *etiam ad fundandam pœnam capitalem*, habuisse præsumitur. *num.* 35.

Etiam ex indubitatis *& nullum scrupulum relinquentibus* Indiciis pœna capitalis, sine *prævia* tortura, decerni *potest*. *num.* 36. *& seqq.*

Quandocunque Factum, in suis circumstantiis, *ità est comparatum, ut quilibet videat*, rem aliter se habere non posse, *quàm quòd ille, qui cadù insimulatur, hanc revera patraverit, tunc* etiam B. Brunnemannus, *conscientiæ quantumvis studiosissimus*, pœnæ capitali *locum facit*. *num.* 37.

Illustratur *hoc*, *remissivè*, notabili Exemplo. *num.* 38.

Quando certum *quidem est*, Homicidium *aliquid non nisi* à certis personis committi potuisse; *incertum verò*, num ab omnibus illis simùl, *vel ab alterutra saltem illarum commissum fuerit, tunc*, sine *præambula* Tortura, *neutri illarum pœna capitalis dictari potest*. *num.* 36. *& seqq.*

Quilibet *tantùm* de suo proprio Factô tenetur. *num.* 40.

Delictum unius alteri non *est* imputandum. *num.* 41.

Etiam percussio *robusti cumprimis hominis*, fugiô *alterius* Capiti illata *mortifera esse potest*. *num.* 45. *& seq.*

Pœna Fustigationis *& perpetuæ* Relegationis *nihilominùs aliquando* locum habere *potest*; *tametsi* Reus in tortura nihil *fuerit* confessus. *num.* 49.

Tortura veras probationes, *ex* Rei confessione, *& juratis* duorum, *omni exceptione majorum*, testium depositione *præstantes*, purgat haudquaquàm. *num.* 50.

Quando plures communi consilio *& ex conspiratione* aliquem interfecerunt, *atque* ignoratur, quis vulnus lethale *intulerit*, *tunc* omnes *ordinariæ* L. Corneliæ pœnæ *subjacent*. *num.* 51. *& 54.*

Ob Homicidium mandatum *uterque*, *&* Mandans, *&* Mandatarius, pœnâ ultimi Supplicii *justissimè afficitur*. *num.* 52. *& 55.*

Quando plures *quidem* alicui violentas intulêre manus; *sed de sola* unius percussione, *quòd* illa sola lethalis fuerit, *certò* constat, *tunc, regulariter, & extra concursum specialium circumstantiarum, ille* solus pœnæ gladii *subjicitur*. *num.* 53. *& 56.*

Aliud *dicendum*, si *omnia & singula*, à pluribus illata, Vulnera lethalia *deprehendantur*; *tametsi non constet, quis, præ alterô, lethale Vulnus intulerit*? *num.* 53. *& 57.*

Ad

Ad *fundandam* Torturam *quanam sint* necessaria? *num.* 58.

In casu Parricidii in Privigno commissi *multi DDres severissimæ* Culei pœnæ *locum facere non dubitant. num.* 59.

Facultas Juridica Tubingensis solam Gladii *pœnam, cum additamentô tamen vel* raptationis *ad* locum supplicii, *vel ut* cadaver rotæ imponatur, *in talibus casibus decernere solet. num.* 60.

Recensentur complures, *tùm* antecedentes, *tùm decessum occisi Pueri ferè* concomitantes, *tùm* subsequentes, *gravissimæ* Circumstantiæ, *ex quibus uterque Reus* de dolosissimô *hunc* puerum, junctis *quasi* operis, occidendi propositô *suspectissimus redditur. num.* 61. *usque ad num.* 114.

An, & quatenùs Senes torturæ subjici *possint? num.* 116. *& seq.*

An, in hac materia, Quinquagenarii in classem Senum *veniant referendi? num.* 118.

Cæcitas à Torturâ non liberat. *num.* 119.

Adducuntur nonnullæ Circumstantiæ *Reum Vitricum* simulatæ *saltem* Cæcitatis *suspectissimum facientes. num.* 120. *& seqq.*

Etiam contra Epilepticos, *tùm masculos, quàm fœminas*, pœna gladii, *ceteris paribus, locum sortiri potest. num.* 127.

Ob morbum epilepticum, *quo Infanticida laborat*, pœna Culei ordinaria, *vel* similis, in *simplicem* Gladii pœnam mutari *solet. num.* 127.

Qualiscunque Corporis infirmitas ab ultimô Supplicio neminem eximit. *ibid.*

Personæ Epilepsiâ, *vel simili affectu* laborantes *non solùm* perpetuò relegari; *verùm etiam, nisi specialem hujus remissionem obtinuerint*, Virgis cædi *possunt. num.* 128.

An, & quatenùs Valetudinarii, graviter Vulnerati, Hernioси, Epilepsiâ, *vel* simili morbô laborantes Torturæ *subjici queant? num.* 129. *usque ad* 156.

Morbus Epilepticus usum rationis *non parùm* imminuit. *num.* 133.

Eôdem laborantes *etiam illis diebus, quibus morbus hic quiescit*, revera infirmi *&* ægri *censendi sunt. num.* 134.

An, & quatenùs Furiosi, intervallatô furore *laborantes. Torturæ subjici valeant? Et quænam*, quoad hoc *punctum*, singularis *planè fuerit* Taboris Sententia? *num.* 135. *juncto num.* 143. *& mult. seqq.*

A diversis mala *fit* illatio. *num.* 145.

Morbus epilepticus *nunquam non, utut diversimodè*, intervallatus *deprehenditur. num* 146.

Vindicatur Bocerus, malè à Tabore, *pro erroneâ suâ sententiâ*, allegatus. *num.* 148. *& seqq.*

Furiosa propemodùm *hæc nonnullorum decisio audit, quòd, si* Crimen *ab aliquo*, ante Furorem commissum *fuerit, ejus* autor, *deindè in furorem delapsus*, in ipso furore, ad ultimum supplicium *nihilominùs* raptari *queat. num.* 148.

Hoc, quòd Furiosus, *in omnibus*, absentis *& quiescentis, imò* mortui *locô habeatur, non* de Furioso, *qui intervallato; sed de eo*, qui perpetuo furore *laborat, solitariè* exaudiendum *venit. num.* 150. *& seq.*

Furor intervallatus *non impedit, quo minùs*, per tempora perfecti intervalli, pœna capitalis, *contra reum eôdem laborantem*, executioni mandari *possit. num.* 152.

Talis Furor, *regulariter*, ne quidem *ad obtinendam* Pœnæ mitigationem, *prodest. num.* 153.

Ejusmodi Furore laborantes, *per dilucida intervalla, eôdem*, in plerisque, *tùm* odiosis, *tùm* favorabilibus, *capitibus*, cum sanæ mentis hominibus, jure censentur. *num.* 154.

Prægnantes, etiamsi *ex stupro, adulterio, incestu, vel alio* Legibus prohibito

bito coitu tales *sint, tamen ob partum in utero constitutum, regulariter, neque* torqueri, *neque* terreri *possunt. num. 157.*

Quando Prægnantia *non solùm* ex Inspectione, *à juratis Obstetricibus factâ; sed* ex aliis *quoque* circumstantiis *valdè* inverisimilis *est*, Tortura, *sine ulteriore dilatione*, securè decerni *potest. num. 158. & seqq.*

Quilibet, alterum dolosè, *utut animô saltem vulnerandi*, percutiens *facilè* scire potest & debet, *quòd* Vulnera non *dentur* ad mensuram. *num. 164.*

Si hæc ipsa exceptio, *quòd quis alterum*, animô saltem vulnerandi, *percusserit, in casu cadus exindè, licet contra percussoris intentionem, secuta, ad declinandam ultimi supplicii pœnam, perfectô* oculorum visu gaudenti haud prodest; multo minùs *illa* Cæco, *complures* graviores ictus *alteri*, baculo grandiore, inferenti, *ad dictum effectum*, prodesse *poterit. num. 163. & seqq.*

Si ejusmodi Cæcus, ictus à se illatos cum vitæ periculo conjunctos *fuisse, constanter* perneget; Correa *autem persona*, mediante Tortura, contrarium asseruerit, *quid tunc Judici faciendum? num. 166. & seqq.*

Describitur *specialis in substrato tùm* contra Vitricum, *tùm contra* Corream fœminam *decernenda* Torturæ gradus *ac* modus. *num. 177. & seqq.*

In casu torquendæ personæ epilepticæ præsentia Medici *&* Chirurgi *ferè* necessaria *est. num. 180. seq.*

Morbô epilepticô correpti *omnibus, tàm* externis, *quàm* internis sensibus *adeò* destituuntur, *ut planè* ad nihil *dicantur* sufficere; *hinc*que *etiam, durante paroxysmo, prorsùs* absentibus *&* mortuis æquiparantur. *num. 181.*

Reô, *in ipsâ* Torturâ, motum epilepticum, *vel veram* syncopen patiente, *quid juris obtineat? num. 182. & seq.*

Subnectuntur nonnulla Interrogatoria *in examine Reorum adhibenda. num. 184. & seqq.*

Officium Judicis, *quod ipsi* ante, in, *&* post Torturam *incumbit, remissivè notatur. num. 189.*

P. P.

Jetzo zuruckhkommende Pœnl. inquisitional und judicial Acta, welche uns subsignirten Decano und Doctoribus der Juristen Facultät/ bey allhiesiger hoher Schul/ einen omni ex parte höchstbeschwehrlichen Casum, da nemlich ein angeblich blinder Bettelmann von Hohen-Straden in der alten Steurmarckh/ Georg Zöhrer sich nennend/ und seine dreyssigjährige/ mit der Epilepsie in summo gradu behafftete/ Schwester-Tochter/ Susanna Weyler in/ von Klaistorff/ ejusdem ditionis, gebürthig/ sein des Bettelmanns zehenjähriges/ an der Dysenterie Kranckhgewesenes/ Stieff-Söhnlein/ durch ein unmenschliches und entsetzliches Tractament, mit vielfältig widerhohltem Schlagen und stossen/ auch mit dornheckhen betribenes Hauen/ dem gantz ungezweifelten ansehen nach/ umb sein leben gebracht/ vor augen gelegt/ haben wir nicht ermanglet/ nach der Sach höchster wichtigkeit/ nicht allein in privato mit höchstem fleiß durchzulesen und sorgfältiglich zuerwägen; sondern auch in deßwegen versammletem Collegio, nach so wohl des begangenen höchstbeschwehrlichen Facti, als der beyden deßwegen verhafften Personhnen sehr bedenckhlich und wichtiger respectivè miserabler und elender beschaffenheit/ von allem angelegenlichst deliberirt/ und einmüthig darvorgehaltten/ daß von disen/ obgleich dem leib nach miserablen; doch/ nach eydlicher aussag so vieler Gezeugen/ und dem nach/ so Sie allbereit beyde selbsten bekannt/ sehr boßhafften leuthen/ zu nothwendiger folge der/ fürnemlich in Crimine cujuscunque Homicidii, von dem höchsten GOtt selbsten/ so ernstlich anbefohlenen heyligen Justiz/ nicht auszusetzen; sondern/ weilen Ihrer keines einen einigen Schlag an des entleibten Knaben haupt/ an welchem drey tödtliche und simpliciter lethiferæ Contusiones gefunden worden/ gethan zu haben geständig seyn will/ zu gründlicher erlernung so wohl dises/ als anderer/ noch abgehender Haupt-Umbständ/ die Peinliche Frage/ auff art und weise/ als hieunden gemeldt/ unvermeidlich zuerkennen/ und dahero den Partheyen allerförderist zuzöffnen sey nachstehender

Beschaid:

Beschaid:

4 VON der Peinl. rechtfertigung unsers gnädigsten Fürsten und Herrn verordneten Anwalds und Anclägers / an einem / wider Georg Zöhrern / und Susanna Weiglerin / Peinl. Beclagte / am andern / und dritten theil / erkennet hiemit Ein ehrsames Gericht / auff eingeholten rath unpartheyischer Rechtsgelährten / allem fürbringen nach / mit urthel vor recht: daß beyde Verhaffte / zu erlernung der wahrheit / mit der Peinl. Frage angegriffen werden sollen.

RATIONES DECIDENDI.

5 AUf diser Vorurthel hat uns bewogen / daß zuförderist ratione des eingeclagten atrocissimi Criminis, so 6 zwar respectu der Weibs-Person nur ein simplex Homicidium; respectu des Manns aber ein unzweifliche speciem Parricidii ausmacht (*L. 1. & L. penult. §. 1. de L. Pompeja de parricid.* §. 6. ibidemque Harpprechtus, *num. 23. §. de publ. judic.* post plures, Carpzovius, *Q. crim. 8. num. 24. & Q. 9. num. 67*). primo omnium necessariæ, indubiæ Certitudinis, quam Corpus delicti, sive Materiale vulgò appellitant, 7 (Sine cujus certitudine quòd nulla Tortura inferri valeat, nemo ullus est, qui nesciat.

Conciolus, in *Resoll. criminal. tit. Tortura. Resol. 2.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa divers. tractt.* §. *Tortura. n. 4.*) nicht der wenigste scrupul oder mangel erscheinet; wohlerwogen in deren am 12. April. Anni curr. legaliter errichteten Inspection / fürnemlich an des ertödteten Knaben Kopff drey harte Contusiones, und zwar deren erstere circa futuram coronalem, rechter seits; da aber die haut nur geschürpfft / und nicht durch das Pericranium durchgeschlagen 9 war; die andere von der linckhen seitte gegen dem Aug; da aber die haut nur mit 10 bluth unterschossen war; so dann die dritte gegen dem hinterhaupt / allerdings gar durch die haut durchgegangen / und / nach separirung der Haut von dem Granio, zwar nur ein wenig geronnenen Bluths unter derselben und dem Pericranio, so von keiner importanz; auch am Cranio selbsten nirgends kein Spaltt oder Einbiegung; 11 nach desselben secir- und ablösung aber nicht allein rechter seits / gerad unter der hinteren nächstobbemerckhten Contusion / zimmlich geronnenes Bluth / an der dura matre so vöst anklebend / daß man es mit dem stumpen theil des cultri anatomici se- 12 pariren müssen; noch mehrers aber gegen dem rechten Ohr zu / allwa auch pia mater, mit vielem dergleichen Bluth / so sich in die anfractus cerebri hineingesenckht hatte / unterschossen gewesen / befunden worden: Nicht weniger auff der linckhen seitte des 13 Hirns alles / von dem Aug an / biß fast gegen der futura lambdoidea unter der dura matre, mit geronnenem / beraits gantz hauttig gestandenem / und fast eines Messerruckhen dickh da gelegenem Bluth / so aus denen vasis sanguivehis piæ matris disruptis, dem erachten nach / hergekommen / und wenigst ein paar loth am gewicht ausgemacht / bedeckhet; und / nach dessen 14 separirung / gleicher massen auff der rechten seitte / unter der pia matre, auch zimmlich Vieles / auff dem Hirn ligendes / geronnenes Bluth / so sich gleicher gestalten in die anfractus cerebri hineingezogen; in dem Cerebro aber selbsten und desselben 15 ventriculis anterioribus nicht das wenigste tröpfflein Bluths; sondern umb etwas weniges wasser gefunden; nach erhebung desselben aber aus dem Cranio, in basi Cerebri, widerumb viel geronnenen Bluts / so gar bey der crista Galli, und auff der sella equina, sub divaricatione nervorum opticorum, gegen einem halben Quintlein; und noch mehr dergleichen Bluths / rechter 16 seits / gantz innwendig an der dura matre vöst angelegtes / über ein Quintlein æstimirtes; ein weit mehreres aber / und we- 17 nigst ein halb loth / auff der linckhen seitten gegen dem Ohr hin / in der cavitate Cranii seu Ossis temporum, waselbsten des Cerebri lateralis lobus ligt / gleichfalls an der dura matre hart angeklebtes / und sich gegen dem hintern theil des Hirns / über dem Cerebello hin ziehendes / an dergleichen Geblüth / mit etwas wenigem rothlechten Wasser; dergleichen sich auch / auf 18 ein paar löffel voll / intra cerebellum & duram matrem; aber nichts von geronnenem Bluth / eben so wenig / als gegen dem principio medullæ spinalis, gezeiget hat / von den Herrn Inspectoribus observirt worden. Alldieweilen nun bey denselben 19 kein zweifel gewalttet / daß dises viele geronnene Bluth von obbesagten dreyen Contusionibus; mehrers aber von denen / so linckher seits / nebst dem Aug / befunden worden / und dahero in pia matre zerborstenen Vasis capillaribus entstanden / und sich nicht allein intra duram & piam matres weit und breit ergossen; sondern sich auch ad ipsam cerebri basin, ja gar gegen den nervis opticis, patheticis, & oculorum motoriis gesetzet / allwa es / durch keine chirurgische operation / einiger massen hinwegzubringen gewesen wäre; und noch über das auch sub pia matre, in ipsos cerebri anfractus sich hineingezogen hat-

20 diſem allem nach haben die beyde verpflichtete Herr Phyſicus, D. Mauchart / und Chirurgus Herr Spoun / bey ihren obhabenden ſchwehren amptspflichten / ihr judicium dahin ohne anſtand ertheilt / daß / bey ſolcher beſchaffenheit / unmöglich hätte können remedirt werden ; ſondern von diſen dreyen Contuſionibus , welche der Knab nur wenige ſtunden vor ſeinem Tod / und beſonders die neben dem linckhen aug / nach ihrem judicio, empfangen hat / non ſaltem Compreſſio ipſius cerebri; verùm etiam Nervorum in baſi illius reperiundorum, unumbgänglich erfolgen / und hieraus abſoluta & ſimplex Lethalitas entſtehen müſſen;

nach breiterem Innhalt des ſub *Nro. 9.* ad Acta gekommenen Inſpections-Protocolli, und demſelbigen ordentlich annectirten Judicii medico-chirurgici.

21 Welch ihrem judicio ohne einiges bedenckhen beyfall zugeben ſo wohl nächſtangeführter Contuſionum exactè und ſollicitè beſchribene Beſchaffenheit / als auch die generalis definitio DDrum, quòd hujusmodi judicio medicorum & chirurgorum, de lethalitate vel non-lethalitate in cadavere repertorum Vulnerum judicantium, regulariter ſtandum ſit, uns beſtändiglich perſuadirt.

Jungat. Carpzovius , *Q. crimin. 26. num. 26. & 43.* B. Dn. Scheinemann. de *oculari inſpect. §. 17.* Joh. Cephalus , *conſil. 65. num. 55.* Aymo Cravetta, *cons. 271. num. 7.* Menoch. *cons. 430. num. 30.* Bartholom. Bertazzol. *cons. crim. 71. n. 25.* Aldov. Aldovinus, *cons. 21. num. 3.* Farinacius, *Q. crim. 68. num. 79.* Marius Giurba, *cons. crim. 84. num. 10.*

22 Zwaiffens iſt es an deme / daß / wann die Verhaffte ſo wohl / als Sie tàm convicti, quàm confeſſi ſeyn / daß Sie den ſo elendiglich geſtorbenen Knaben nicht nur mit einem Steckhen / deſſen ſich das
23 Weibsbild im gehen gebraucht; ſondern auch mit dem groſſen / eines völligen Zolls dickhen / fornen mit einem Steffts verſehenen Steckhen / waran der Peinl. Mit-Beclagte Georg Zöhrer geführt worden / zu vielen mahlen / (als gleichbalden in mehrerem angezeigt werden ſolle) auff den fordern Leib / Arme / und Lenden geſchlagen / auch diſes bekannt hätten / daß Sie mit diſen beyden Steckhen / oder nur deren
24 einem / Ihne auch auff den Kopff / und zwar fürnemlich erſt in der Zeit / als Sie mit ihm von dem Stättlein Botwar auff Klein Botwar / und von daraus zuletzt auff Steinheim gegangen / geſchlagen haben / ſo würde bey uns auch an dem Formali, ſeu doloſa Reorum intentione, den armen Knaben umb ſein leben zubringen / nicht der wenigſte zweifel waltten; Sie möchten gleich ihm ſolche Straich auff den Kopff / hôc ſpecificô propoſitô, daß er 25
darvon ſterben ſollte / oder ſine doloſa hac intentione infligirt und gegeben haben / indem niemanden unbekannt / quòd ad ſta- 26
tuminandam pœnam Legis Corneliæ de ſicariis, nempe Gladii, non præcisè directa occidendi Voluntas neceſſaria ſit; verùm etiam indirecta ad hoc ſufficiat, eademque ex hoc, ſi quis mortifero ſeu ad occidendum apto Inſtrumento contra alterum uſus fuerit, tàm juſtiſſimo, quàm unanimi, ipſique Divinæ Llationi, præprimis *Numeror. 35. vers. 16. & 18.* convenientiſſimo, olligatur ſuffragio;

plena manu id firmante Bened. Carpzovio, *Q. crimin. 1. per integr.* ubi *num. præprimis 53.* notabiliter admonet, quòd ani- 27
mus doloſus in Homicidio malè definiatur per Animum occidendi; eo quòd, licet ille, qui malitioſum habet animum occidendi, indubiè & ſemper in Dolo verſe-
tur; tamen ille viciſſim, qui in dolo verſa- 28
tur, non ſemper animum occidendi habeat, adeoque hæc duo haudquaquàm confundenda ſint; ſed potiùs ità ſtatuere debeamus, quòd in Homicidio, ad hunc effectum, ut Gladii pœna locum ſortiatur, ſemper Animus doloſus neceſſarius ſit; veruntamen talem animum non ſaltem ille, qui malitioſo occidendi propoſito aliquem interficit; ſed & is, qui doloſè (licet abſque directâ occidendi voluntate) ità alterum percutit, aut tàm graviter vulnerat, ut poſteà Mors neceſſariò exindè ſequatur, habere cenſendus ſit, Crimen enim Homi- 29
cidii non tunc ſaltem contrahitur, ſi etiam præciſa Voluntas occidendi; ſed ſi etiam ſola alteri nocendi Voluntas intercedat;

formale reſcriptum habet noſtri Imperatoris in *L. 1. Cod. ad L. Cornel. de ſicar.* & ibidem rectiſſimè advertit Brunnemannus, 30
num. 3. in verbis: *Animus* occidendi *per animum* NB nocendi *explicatur.* Gorwinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. part. 4. Conſt. 6. Def. 8.*

imò ſi ſaltem tale aliquod Factum inter- 31
cedat, quod non poteſt regulari & modificari Voluntate & animo illud facientis; ſed veriſimiliter, frequenter & facilè etiam ultrà, imò contra ejus intentionem ſe extendere poteſt: Tunc enim juſtiſſima hæc Regula intrat, quòd, quicunque verſatur 32
in re illicita, ſive rei illicitæ operam dat, ille de omni eo, quod inde conſequitur, licet præter ipſius intentionem & Voluntatem, omnibus modis teneatur, dummo- 33
dò illud, quod ipſe facit, ſit Cauſa ordinata, & tendat ad ſubſecutum delictum, ſic, ut autor delicti veriſimiliter cogitaverit, vel cogitare potuerit, aut ad minimum de-

de eo, quod facilè exindè procedere poteſt, cogitare debuerit;

per latiſſimè firmata à laudato Carpzovio, *cit. loc. num. 33.* ut & noſtris Collegis, Dn. Schwedero, & D. Harpprechto, in *hujus Reſpp. criminal. & civil. vol. 4. Reſp. 75. num. 196. cum mult. ſeqq.* ibique laudatis.

Alldieweilen nun die Zeugen des Mit- 34
Beclagten Georg Zöhrers ſteckhen dergeſtalten beſchreiben / als oben vermeldt / und daß ſelbiger in ſpecie einem Schäfferſteckhen gleiche;

jungat. Depoſitio Teſtis *11. & 12.* ad *artic. probator. 30. ejusque integm. 2. & 3.* und in der ferneren Zeugen-Verhör / ſub *Nro. Actor. 27.* Teſtis 1. ad *artic. probator. 6. pag. 6. b.* ibi: Mit einem langen Steckhen / der einem Schäfferſteckhen gegleichet:

ſo würde kein zweifel waltten / daß / wann beyde Verhaffte entweder durch zween tüchtige zeugen überführt / oder ſelbſten geſtändig wären / daß Sie beyde / oder Eins / auff des andern Gehaiß / inſtigiren und anhetzen / dem entleibten Knaben auch / mit ſolchem groſſen Steckhen / an ſeinen Koff geſchlagen haben / die Straffe des Schwerdts wider beyde Perſohnen zuverhängen ſeyn würde;

juxta ea, quæ legimus apud Carpzo- 35
vium, *Q. crim. 3. num. 17. & 20.* ubi in ſpecie grandiores tales baculos, & præprimis quoque Pedum, einen Hirten- oder Schäffer-Steckhen / in claſſem hujus generis Inſtrumentorum, quibus alterum inſultans indirectam occidendi voluntatem & animum habuiſſe præſumitur, cum DDbus refert.

Ja / wann bey dem entleibten zehen- 36
jährigen Knaben entweder der Bettelmann Georg Zöhrer allein / oder die Mit-Verhaffte Suſanna Weiglerin allein geweſen wäre; ſo wolltten wir nicht den geringſten anſtand haben / nach dem allem / ſo die zeugen / wegen ihres barbariſchen und entſetzlichen Tractaments / ſo Sie an dem / ex dyſenteria, biß auff den Tod entkräfftеten Knaben immaniſſimè ausgeübt / juratò bekundſchafftet / ſecuriſſimè zuglauben / daß / indem ſonſt kein menſch diſem höchſtmiſerablen Knaben das geringſte leyd zugefügt; ſondern alle / die ſeiner nur anſichtig worden / ein Chriſt-hertzliches mitleiden mit demſelben getragen / alſo gar / daß auch etliche viel haiſſe thränen über ihne vergoſſen / auch die geſampte / an ſeinem Kopff befundene / lethiferæ Contuſiones von niemanden anderem / als vonihme dem Zöhrer / oder der Weiglerin / (welches nemlich von Ihnen allein umb ihn geweſen wäre) entweder aus einem boßhafftigen Vorſatz ihn dardurch zu entleiben / oder wenigſtens auch am Kopff / wie an denen übrigen partibus corporis, wohl empfindlich zuſchlagen / ihme zugefügt worden / einfolglich die Schwerdt-ſtraff wider Ihn / oder Sie / welches nemlich Allein umb den Knaben geweſen wäre / ex tot indubitatis, & nec minimum ſcrupulum relinquentibus Indiciis, abſque ulla Tortura, zudecerniren;

per illa Legis ultimæ formalia verba: *Vel indiciis ad probationem indubitatis, & luce clarioribus expedita. Cod. de probation.* ibique DDres.

Quandocunque enim Factum, in ſuis 37
circumſtantiis, ità eſt comparatum, ut quilibet videat, rem aliter ſe habere non poſſe, quàm quòd ille, qui Cædis inſimulatur, hanc revera patraverit, tunc nec ipſe Brunnemannus, conſcientiæ quantumvis ſtudioſiſſimus Jurisconſultus, ſe dubitaturum dicit, quin pœnæ capitali locus fieri debeat;

ad *d. L. ult. num. 6. Cod. d. tit.* Id quod 38
fuſiùs exequitur Antonius Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. ff. 48. tit. 15. cap. 5.* & notabili Exemplo illuſtratum videri poteſt apud Johannem à Sande, *Decc. Friſcar. lib. 5. tit. 9. Decis. 15.* Addat. poſt Baldum, Speculatorem, Johannem Andreæ, Aretinum, Salicetum, Felinum, Romanum, Albericum de Roſate, Alexander Trentacinquius, *varr. reſoll. lib. 2. tit. de Dolo. Reſol. 2. num. 7.* Alexander Sperellus, in *Decc. fori eccleſiaſt. Dec. 101. num. 41.*

Auff diſe weiß aber / da die böſe Leuth 39
beyde bey dem Knaben geweſen / und man noch zur zeit keine gewißheit hat / ob Beyde / oder welches von Ihnen Beyden die tödliche Straiche auff den Kopff gethan habe? ſo muß man von diſem expedientiore decidendi Remedio diſer mahlen abſtrahiren:

Cùm quilibet tantùm de eo teneatur, 40
quod ipſemet fecit:

Bartholom. Bertazzolius, *conſil. crimin. 355. num. 4. & 5.* Tiber. Decianus, *conſil. 125. num. 1.*

Et delictum unius non ſit alteri impu- 41
tandum.

Franc. Vivius, *Decis. Neapol. 90. num. 2.* Marius Giurba, *conſil. crim. 2. num. 28.* Anton. Maceratens. *lib. 2. reſol. 10. num. 7.* Franciſcus Burſatus, *cons. 316. num. 30. & ſeqq.* Hippol. Riminaldus, *cons. 349. num. 9.* Fulvius Pacianus, *cons. 67. num. 11.*

Ferner hätten wir zwar auch diſen faſt 42
wichtigen Umbſtand der Sache / daß der Peinlich Verhaffte Bettelmann Zöhrer / nur einen Tag vor Mariä Verkündigung / diſes lauffenden Jahrs / dem verſtorbenen Knaben / aus urſach / weil er ihn / bey kalttem wetter / auff der ſtraß ſtehen laſſen / mit ſeinem groſſen Steckhen zwey

löcher in den Kopff geschlagen zuhaben/ von der Mitverhafften Weiglerin / coram Dominis Inquisitoribus beschuldiget / auch solches von ihm alsbald eingestanden worden / vom Herrn Physico D. Maucharten/ und jurato chirurgo Herrn Spounen gern auch erläuttert gesehen / ob nemlich / weilen der Sibende Aprilis (da der Knabumb gekommen; laut *Nri Actor. 15.* nur/ 2. Tage post dictum festum Annunciationis gefolgt/ und der Knab allbereit zu Obristenfeld / noch in der Charwoche/ so wohl als hernach in den ersten dreyen Ostertagen / im Gesicht und am leiblein anderst nicht außgesehen / als wie der Tod / und als wann er aus dem Grab käme: Dessen unangesehen / daß beyde Verhaffte den Knaben gleich wider gehailt zuhaben vorgeben) die an ihme befundene Contusiones nicht auch von disen so kurz vorhergegangenen Schlägen deß Bettelmanns hätten können entstehen? da dann / suppositâ hujusdem Quæstionis affirmativâ, der Autor istarum lethiferatum Contusionum, in keinem so grossen dubio mehr stünde. Weilen aber Sie beyde/ in ihrem erstatteten Judicio, dahin schliessen / daß der Knab die an ihme befundene
43 drey Contusiones, ihres ermessens / nur wenige Stunden vor seinem Tod empfangen habe / so haltten wir nicht nöthig uns hiemit länger auffzuhalten.

Dises aber / daß Testis 12. Heinrich Schüttenhelm wider die Mitverhaffte Weiglerin deponirt/ daß Sie den Knaben/
44 einiger mahlen / auch mit der Hand / wider den Kopf / und in das Gesicht geschlagen / und zwar / nach dem innhalt des 17. gsten probatorial Articuls/ ibi; zwischen Botwar und Steinheim ꝛc. junctis porrò *juxta.* allem ansehen nach / an eben dem Tag / da dasselbe zu Steinheim Tod eingebracht worden;

Jungat. Ipsius, tanquàm Testis inordine duodecimi, Depositio ad *Artic. 30. interrog. 3.*

hat anfänglich der mühe mehr wehrt zuseyn geschienē/etwas mehrers und deutlicher/ durch befragung des Schüttenhelms/zuuntersuchen. Dann wann Er sagen solte/ daß Sie den schwachen und matten Knaben nicht irgends allein mit flacher Hand; sondern gar mit der Faust / ans Gesicht und den
45 Kopf geschlagen habe / auch die Weiglerin dises noch ante Torturam, & vel ante, vel post præmissæ Sententiæ publicationem, in güthe bekennen würde / so möchte man wohl die gedanckhen gewinnen / ob nicht / da Sie Weiglerin / in denen Protocollis, als ein gar starckhes und grosses Weibsbild beschriben wird / die von Ihr mit der Faust gethane Schläge die extravasirung des vielen / in sectione befundenen/ Bluths / und mithin auch den Tod / hätte können causiren?

juxta ea, quæ de talibus percussionibus, robusti cumprimis hominis Pugnô alicui illatis, notabiliter ex DDb. recenset Carpzovius, *Q. crim. 3. num. 38. & seqq.* ubi *num. 39.* ex Farinacio & aliis annotat, quòd sæpè Pugnus, propter corporis fortitudinem eundem inferentis, plus offendat, 46
quàm Gladius. Joh. Volcmar. Bechmann. in *commentar. theor. pract. ad π. tit. ad L. Cornel. de sicar. Observ. pract. 1. n. 93.*

Weilen aber die beaydigte Herrn Physicus und Chirurgus die am Knaben befundene Contusiones dergestalten beschriben/ daß durch deren erstere die Haut was ge- 47
schürpft/ und die dritte fast gar durch die Haut durchgegangen/ wohlfolglich dieselbe von einigen Schlägen mit einem starckhen Steckhen hergerührt haben müssen / so vermeinten wir doch / der Herr Malefiz-Richter würde disen Umbstand besser zuuntersuchen / und der Herrn Inspectorum weittere gedanckhen auch hierüber zuvernemmen nicht entübriget seyn können.

Und demnach allso / juxta hactenùs præmissa, ohne würckhliche adhibirung der Peinlichen Frage / in der Haupt-Sach 48
n och nichts gethan werden kan: Man wollte dann beyde Peinlich Verhaffte alleine fustigiren / und diser Lande auf Ewig verweisen; (welche Straffe jedoch / wann die Peinliche Frage gleich fruchtloß abgienge/ nach dem allem / so bereits vor augen ligt/ indubitatò noch statt greiffen würde; cùm 49
Tortura non purget veras probationes, ex ipsorum Reorum Confessione, & juratâ duorum, omni exceptione majorum, Testium depositione, in Actis prostantes; 50
per ea, quæ tradunt Jacob. Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. casu 275.* Marta, *Voto Pisano 238. num. 10.* Vincent. de Franchis, *Decis. 577. per tot.* & *Decis. 538. in fin.* egregie D. Laurent. Mattheu & Sanz, de *re criminal. controv. 28. num. 31.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diversi. tract. vocab. Tortura. num. 11. & 26.*) durch die Peinliche Frage aber die Sachen sich leichtlich dahin qualificiren können / daß / wann entweder eine boßhaffte Abred und Conspiration den armen Knaben umbs leben zubringen/ oder auch auf Sie Beyde eine Instigati- 51
on, ihn mit dem grossen Steckhen ans haupt zuschlagen / ex una parte, & ex altera dessen würckhliche Execution, oder endlich 52
auch dises: Ob die in dem haupt befundene drey tödliche Contusiones von Einem allein / und welchem von Beyden / oder auch 53
allen Beyden / infligirt worden seyen / herauß kommen solte/ die äusserste Todesstraff entweder wider Beyde/ oder Eines allein/ statt und platz greiffen möchte?

juxta ea, quæ de primo casu, dolosæ 54
videlicet Conspirationis, ex *Artic. 148.*

Ordi-

Ordinat. Carolina, & L. 15. ff. ad L. Cornel. de sicar. cum communissima DDrum Schola, latè firmat Carpzovius, *Q. crimin. 25. num. 15. cum seqq.* Johannes Harpprechtus, ad §. *5. num. 160. & seqq. Inst. de publ. judic.* aliique complures, laudati Esbachio, ad *Carpzov. J. For. part. 4. Const. 4. Def. 6.* Ludov. Peguera, *Dec. 17. num. 6.* & *Dec. 63. n. 2.* Anton. Gomezius, *varr. resolt. tom. 3. cap. 3. de homicidio, num. 36.* Horat. Carpanus, ad *nov. Mediolan. Constit. cap. Homicida. num. 1448.* Molina, de *J. & J. tract. 3. Disp. 33. membro 1. num. 1.* Marius Muta, *Decis. 68. num. 2.* Josephus de Sesse, *Decis. 212. num. 22.* Claudius Bertazzolius, ad *Paris Bartholom. consil. crim. 299.* Fulvius Paeianus, *cons. 67. num. 18.* Sebast. Guazzinus, *tract. de defens. reor. Def. 38. cap. 22. num. 1. cum seqq.* Anton. Tessaurus, *Decis. Pedemont. 31.* ibique Scholiastes, qui Senatum Pedemontii sententiam hanc compluries sequutum restatur. eruditè & plenissimè Marius Giurba, *consil. crim. 2. num. 11. & ferè per tot.*

15 Et de Casu secundo, nempè Instigationis ab uno factæ, & ab altero susceptæ Executionis, ea, quæ passim DDres tradunt de Homicidio, quod alter alteri dolo malo mandavit, & alter effectui dandum recepit, & deindè actu seu liter effectui dedit; præprimis Carpzovius, *Q. crimin. 4. per tot.* Dn. Lauterbach, in *Colleg. tit. ad L. Cornel. de sicar. §. 30. & 31.*

16 Et de tertii Casûs priori membro, si videlicet una sola ex Personis accusatis tres istas lethales Contusiones defuncto inflixerit, Ordinatio Carolina,

in *dicto Artic. 148.* ibi: So man den rechten Thäter weißt/ von dessen Händen die Entleibung geschehen/ der soll/ als ein Todschläger/ mit dem Schwertt zum tode gestraffet werden. & doctrina Carpzovii, *d. Q. 25. num. 19. cum seqq.* eidemque subscribentis B. Lauterbachii, in *Coll. tit. §. 15.* Tiber. Deciani, in *tract. crimin. tomo 1. lib. 2. cap. 19. num. 22.* Joh. Bapt. Costæ, *de facti scient. & ignor. centur. 1. distinct. 40. num. 2.* Borgnini Cavalcani, de *brach. reg. part. 4. num. 167. 168. 183. & 185.* Barthol. Bertazzolii, *consil. crim. 326. num. 4.* Josephi Ludovici, *Decis. Lucensi 16. num. 11.* Farinacii, *Q. crim. 26. num. 28. & seqq.* Eusdem, *consil. 183. num. 42.* post Grammat. Alberic. Salicet. Negusantium, Annam, Clarum, De Paz, Raudens. Surdum, Carrer. Bursatum, & plures, quos laudat, Marii Giurbæ, *consil. crimin. 2. num. 9.*

17 & de posteriori membro, si scilicet una ex hisce lethalibus Contusionibus, quales omnes & singulas fuisse Judicium medico-chirurgicum edocet, à Fœmina, & duæ reliquæ à Correo Zörero, vel vice versa illatæ fuissent, ea, quæ denùo de casu, quò plures plura vulnera interempto inflixerunt, & constat, quòd quilibet vulnus ei inflixerit, quorum quodvis lethale, Constitutio Carolina signanter determinat,

in *fepecit. Artic. 148. versic.* Wäre aber der Entleibte durch mehr/ dann Einen/ die man waist/ gefährlicher weise tödlich geschlagen/ geworffen und verwundet worden/ und man könte nicht beweißlich machen/ von welcher sonderlichen hand und that er gestorben wäre/ so seyn dieselbe/ so die verlezung gethan haben/ alle/ als Todschläger/ zu dem tode zustraffen. De quo iterum plenè laudatus Carpzovius, *saped. Q. 25. num. 24. & mult. seqq.* præcipuè *num. 32.* Dn. Samuel Stryke, in *usu m. moderno, tit. ad L. Cornel. de sicar. §. 7.*

58 disem allem nach ist hiebey noch weitters zumerckhen/ daß an der verhängung solcher Peinlichen frage weder ratione commissi Facinoris, Atrocitatis, und deren darauff gesezten Straffe/ noch/ fürs ander/ auch deren/ zu solcher scharffen Straffe begründung/ von Rechtswegen nöthiger Indiciorum urgentissima Vehementz, noch auch/ drittens/ der beyden Verhafften Personen/ (intellige ad Gradum, in persona Mulieris, inferiùs notatum) Beschaffenheit/ einiges Impedimentum in den Actis befindsamb.

Jungat. Marcus Anton. Sabelli, in *Summa divers. tract. §. Tortura. num. 4. & 5.* Cartarius, in *praxi interrog. Reor. lib. 4. cap. 1. num. 17.* Gars. Mastrillus, *Decis. 191. num. 35.* Guazzin. de *defens. reor. Def. 30. cap. 3. per tot.* Thoro, in *compend. Decc. tomo 1. verb. Tortura.* Ciazius, *Discept. 2. num. 98.* Sanchez, in *consil. moral. part. 2. lib. 7. cap. 3. dub. 15. num. 1.* Vela, de *delict. part. 2. cap. 9. num. 21.* Laurent. Mattheu & Sanz, de *re crimin. controv. 27. num. 24. & 25.* ubi plures collaudat.

59 Vom Ersten Stückh/ nempe Criminis perpetrati Atrocitate, ist nicht nöthig/ was zu melden/ indem viele DDres so gar diser sehr scharffen meinung beypflichten/ daß/ wann jemand seinen Stiefsohn umbs leben gebracht/ gar auch die severissima Culei pœna wider ihn obtinire: 60 Wiewohlen wir/ unsers ohrts/ allein der Schwerttstraff/ cum additamento vel Raptationis talis Vitrici, trahæ illigati, ad locum supplicii, vel ut, post capitis recisionem, Cadaver rotæ imponatur, in talibus Personis statt und raum geben;

per tradd. Carpzovii, *Q. crimin. 9. num. 62. & seqq.* ubi *num. 68.* Casum huic valdè conformem recensetj & ea, quæ habet Goswinus ab Esbach, in *addit. ad ejusdem Carpzov. Jur. For. part. 4. Const. 3. D. 5.*

61 Von dem zwaitten Stückh aber/ daß nem-

nemlich die beyde Peinlich Beclagte / auch wegen der dreyen / an dem armen Kind befundener / tödlichen Contusionen suspectissimi, und nur nicht gar convicti seyen / davon seyn die viele / in den Actis befindliche Inquisitions- Protocolla, der Beyden Verhafften selbstaigne Bekantnussen / und beyde Rotuli examinis Testium, à capite ad calcem voll / alsó / daß auch hiervon speciale anzeig und außführung zumachen fast nicht nöthig wäre. Damit aber gleichwohlen / unter denen so vielen in den Actis enthalttenen höchstwichtigen Umbständen / welche alle die Verhaffte ihrer Mordthat überzeugen / die fürnehmere dem Herrn Blut-Richter / und zwar in der Ordnung / wie eins nach dem andern / von Tag zu Tag / sich aigentlich zugetragen / vor augen gelegt werden / so ist / Erstlichen / dises / 62 daß / als beyde Verhaffte / an dem heiligen Charfreytag // mit und neben dem entleibten Knaben / von Obristenfeld wider weggehen wollen; der Knab aber / wegen 63 seiner / von der dysenterie entstandenen grossen mattigkeit / wegen deren er außgesehen / als ob ihm die Seele gleich außgehen wolte / oder er aus dem grab käme / mit 64 seinem / auf dem ruckhen zutragen- gehabtem / so schwehren Plünderlein / daß auch Testis octava, so denselbigen hernach am Osterdienstag von der erde aufgehoben / jurató attestirt / Sie hätte denselben / unerachtet Sie ein mensch von 19. Jahren / seiner schwehrigkeit halber / Selbst nicht weit tragen können;

ad *Artic. probatorial.* 28.

weder auffstehen / noch fortgehen können; sondern / wann er gleichwohl auf die füsse gekommen / doch gleich wider von matt- und kraftlosigkeit / zu boden gesunckhen / oder / wie einige zeugen reden / wider nider- 65 getätscht / nicht allein der Verhaffte Georg Zöhrer selbsten / ihn / zu etlichen mahlen / ja als in specie Testis 1. deß Herrn Pfarrers Magd deponirt / zu siben mahlen / mit seinem Zoll-dickhen und grossen Steffts-stecken / aus aller macht / allso / daß er denselben in seinen beyden händen gehalten / und damit zugeschlagen / über die Linden / Achseln und daß Creuz / ja auch über den fordern leib / als auf einen Ochsen / entsezlich geschlagen mit denen zu ihm gesprochenen worten: Du Hund stehe auff; unerachtet der Knab erbärmlich geschrihen / oder vielmehr gewinsselt und gegilfft / alsó / daß 66 auch des Herrn Pfarres Töchtern und Magd über solche barbarische tractation sich deß weinens nicht enthalten können / und man vermeint / es sey gar mit ihm auß; sondern auch die Peinlich Mitbeclagte Su- 67 sanna Weiglerin demselben gleichmässig mit ihrem Steckhen / woran Sie gegangen / zween starckhe Streich gegeben / so / daß der Knab gleich wider davon zu boden gefallen / und von mattigkeit nicht mehr aufstehen können / und dahero Jedermann mit 68 ihme mitleiden gehabt / und disen Gottlosen leuthen ihre Grausamkeit verwisen / ja daß auch der Herr Pfarrer durch Simon 69 Seckhler sie Beyde betrohen lassen / daß / wann sie nicht auffhören würden / man ihnen was anders zaigen und sie einstöckhen würde: welches aber besonders von dem Mitverhafften Zöhrer mit schnauzigen reden beantwortet worden; alle dise höchstbe- 70 schwehrliche / ja unmenschlich und barbarische Tractation ist durch Testem primum, den Herrn Pfarrer / M. Flatich zu Obristenfeld / wie auch Testem 2dum, 3tium, & 4tum, in dem Haupt- Rotulo examinis Testium, ad *X. priores articulos probatoriales, eorumque specialia interrogatoria; atque ad pag. 20.* wie auch in der fernern Zeugenverhör / *Nro Actor. 28.* durch deß Herrn Pfarrers Magd / Agnes Catharinam Schmidin / welche alles vom anfang zu gehört und gesehen / als Testem primam, und Matthäi Wörlins Weib / nahmens Elisabetham / tanquam Testem 2dam, ad eosdem Articulos & interrogatoria, zu allen vollkommenen gnüge probirt worden.

Am hernachgefolgten Tag / nemlich am 71 heiligen Oster-abend / daß fürnemlich die Weiglerin es nicht besser gemacht; sondern am abend zwischen 5. und 6. Uhren / bey der so genannten Benzmühl / von zweyen Personen / nemlich vom fünften und sechsten zeugen / Johann Salomon Pantlin / und Johann Willen / allso angetroffen worden / daß Sie gar übel mit dem Knaben umbgegangen / alsó nemlich / daß / als selbiger nur einen tropfen wassers begehrt / Sie ihne mit einem grossen Steckhen an die seitte des leibs übel und hart geschlagen / auch zum öfftern gestupft / da er allezeit geschrihen: O Jesus Mütterlein! Und / als der Hanns 72 Will ihm mit seiner Kappe wasser aus dem Bach geschöpft / darauß zutrinckhen / und ihm noch darzu ein stückh weckhen gegeben; der arme Knab aber seinem Stiefvatter auch von demselbigen angebotten / diser solches / mit disen wortten: Friß ihn nur du / du Hund /, auzunemmen verwaigert; und / da 73 auch Er Hanns Will Sie beyde vermahnt / daß Sie disen armen buben nicht so übel tractiren soltten / der Mittbeclagte Zöhrer ihm zur antwort ertheilt / Er solle nur seine aigene Kinder ziehen; und / als beyde Ver- 74 haffte mit dem Knaben endlich fort und gegen groß Botwar / auf den Wisen gegangen / auch unterwegs ihnen etliche Weiber ebenmässig verwisen / warumb Sie ihr Kind so geschlagen? Sehe ja so elend aus; hat die Weiglerin auch auf dieselbe ge-

tschmä-

schmähet/ und mit zimmlichem Geschrey/ nach ihrer sprach/ das Thal herein/ biß an den Steg/ immerzu fort gewelscht;

nach braitterem innhalt ihrer eydlichen kundschaften ad *artic. probator. 11. & seqq. usque ad 18.*

75 Nachdem beyde Verhaffte/ an dem heiligen Osterabend/ dem armen Hauß zu Groß Botwar/ nebst dem Knaben/ sich genähert; Er der Knab mit dem aufgehabten Plünderlein nider gefallen und überkuglet/ hat Testis octava, Sabina Striblerin/ welche/ neben ihrer Mutter/ der Todtengräberin/ in solchem Hauß wohnt nicht nur dises; sondern auch so gleich gesehen/ daß die Mitverhaffte Weiglerin den Knaben/ mit dem Steckhen/ wamit der Verhaffte Georg Zöhrer geführt worden/ geschlagen
76 und gesagt: Stehe auf du Hund. Weilen nun/ an dem heiligen Osterrag/ früh/ diser Striblerin Mutter/ (so Testis VIIma, als deren die Tochter solches schlimme Tractament noch am abend erzählt) in der unteren stuben/ waselbst die Verhaffte/ mit dem Knaben gelegen/ einen Griller oder Schrey gehört/ auch Sie hierüber herunter geloffen/ zusehen/ ob Sie den Knaben schlagen; hat Sie nicht nur denselben auf dem Stroh nackhend ligend gefunden/ und deßwegen sein hembdlein/ so ein lump/ welchen niemand auf der straß auffgehoben
77 hätte/ gewesen/ auf ihne gedeckht; sondern auch/ weilen Sie einen Steckhen auf dem Ofen ligend gesehen/ zu Ihnen gesagt: Gelttet/ Ihr habt ihn geschlagen; worüber dieselbe nichts anders gesagt/ als der Bub sey so wü[illegible]/ wolle nicht hinauß gehen und sich buzen; wabey die Weiglerin gesagt: Wann ich ein warm wasser hätte.

78 Als nun die zeugin dergleichen herbey gebracht/ und den Knaben selbst abgewischt/ hat Sie befunden/ daß derselbe in der waiche/ und im hintern theil leibs blaue Striemen gehabt/ als wann man ihne mit ru-
79 then gehauen: Welches auch diser zeugin Tochter Sabina/ und darneben noch weiter auch dises bezeugt/ daß Er nicht nur in dictis partibus corporis; sondern auch an den Händen/ die geschwollen gewesen/ als wie ein Kisselein/ himmelblaue blatten und
80 striemen gehabt; welchen leztern Umbstand/ nemlich wegen der blauen Mähler auch an den händen/ zulezt auch die Mutter/ Johanna Striblerin/ mit gelegenheit deren Ihr vorgehaltenen Fragstückh/ mit disem notablen beysatz/ bekräfftiget/ daß/ als Sie beyde Verhaffte gefragt: Warumb der Bub so geschwollene hände hab? haben ihne gewiß allso geschlagen; worauff Georg Zöhrer zu der Weiglerin gesagt: Sie hätte den buben nicht so auf die hände schlagen sollen; worauff Sie Weiglerin kein wort geantwortet;

juxta depositiones duarum harum Testium, ad *artic. probator. 20. & 21. eorumque specialia interrogatoria.*

Ob nun wohl diser Knab an seinem leiblein so elend gewesen/ als bißhero aus der 81
zeugen eydlichen depositionibus mehrers angezaigt worden; so seyn doch die beyde Peinlich Beclagte/ auch in disem stückh/ so unbarmherzig gegen ihme gewesen/ daß/ wie Sie ihm vorher/ juxta suprà relata, sub prætextu der gehabten Dysenterie, kein wasser lassen wollen; allso sie auch deinsel-
ben an dem heiligen Oster-Fest/ an wel- 82
chem Sie Fleisch und Wein gehabt/ weder von disem/ noch jenem gegeben;

abermahlen nach eydlicher deposition der achten zeugin/ Sabinä Striblerin/ ad *articuli probatorialis 32. intgm. spec. 2.*

Vom Ostermontag ist/ nach denen 83
Protocollis und Zeugen-aussagen/ weiters nichts diß ohrts anzuführen/ als daß obengemeldter Testis 6. Hanns Will/ als er die Weiglerin an solchem Tag/ in dem Pfleghof zu Groß Botwar ein Allmosen forderend angetroffen/ Ihr das harte verfahren mit disem armen Knaben widerholter dinge vorgeworffen/ mit disen formalien: Sie könne so brav drein schlagen; habe des Meister Maurer-Andreassen hund nur einen streich gegeben/ daß er so gleich zu boden gefallen: Wann Sie ihrem Büble es auch so mache/ so bring Sie es umb. Worauff Sie regerirt: Er zeug werde dises nicht; sondern Sie Betteleuth zuverantwortten haben;

nach dises zeugen auffsag ad *probator. 19. in Rotulo pag. 25. fac. 2.*

Mit welchem noch dises zu combiniren/ 84
daß eodem hoc die, als auch Maria Magdalena Hahnin/ auf die von der Striblerin erhaltene nachricht/ daß beyde Verhaffte den armen Knaben (von welchem Sie Hahnin auch Selbst bekundschafftet/ daß er wie der Tod außgesehen) so grausam tractirt/ zu Ihnen ins Bettelhauß in die Stube hineingegangen/ und zu Ihnen gesagt: Sie sollen gedenckhen/ wann es die leuthe nicht sehen/ wann Sie so übel mit dem buben umbgehen/ daß es doch Gott im Himmel sehe: Worauff aber der Verhaffte Georg Zöhrer zu Ihro gesagt: Sie solle nur wider zur thür hinaußgehen; habe ihn nicht zu commendiren;

ad *probatorial. 23. ejusque intgm. 3.*

An Osterdienstag aber (an welchem 85
der Knab/ allem ansehen nach/ sein leben geendiget) als beyde Verhaffte von Groß Botwar wider ab- und aus dem Bettelhauß hinauß gegangen; der arme Knab aber mit seinem/ schon oben beschribenen/

Plün-

Plünderlein nicht fortkommen können / hat Testis octava, Sabina Striblerin / juratò außgesagt: Daß der Mitverhaffte Zöhrer zu ihme gesagt: Du Hund gehe fort / und ihm / mit dem rechten fuß einen Stoß an den Ruckhen gegeben / daß er über einen hauffen gefallen sey; und zu ihme gesagt: Liebes Vatterle ich wolte ja gern gehen / ich kan ja nicht: Wannenhero Sie zwar ihn wider auffheben wollen; Er sey aber Ihr / wegen des Plünderleins / zu
86 schwehr gewesen. Dem Zöhrer aber habe Sie dises verwisen / warumb er diß Kind so stosse / welches doch keine kräfften zum gehen habe? worauff er geantwortet: Ha / hat kräfften / wie ich hab: Nächstgedachten verwiß aber / den die Striblerin gebraucht / indem Sie gesagt: Was quält Ihr das Kind also? Es kan ja daß Plünderlein nicht tragen / ist ja kranckh und kan nicht gehen / hat auch Testis 10. Georg Leonhard Schlayr / bey einbindung eines Haags / gehört zu haben attestirt;

innhalts Beyder aussagen ad *probatorial. 24.*

87 Und dieweilen der Knab / ehe Sie weggegangen / noch einmahl trinckhen gefordert / auch Sie Striblerin ihme dergleichen gebracht; die Mitverhaffte Weiglerin aber solches allsobald außgegossen / und dahero die Striblerin ihme anders geholt und zutrinckhen gegeben / ist immittelst Sie Weiglerin auf ein seitte gegangē / eine handvoll Heckhenbörlins-dorn herbey gebracht / und den Knaben bey dem arm auffhebend immer auf ihne zugeschlagen / biß solche
88 Dorn ganz abgefezt gewesen: Und als Striblerin die Dorn Ihr hinweg nemmen wollen; Sie aber hierauff nach Ihr selbsten gehauen / hat Striblerin gleichwohl den Knaben hinweggerissen. Welches alles auch von Georg Leonhard Schlayren / des mehreren theils / also bekundschaftet worden;

laut Beyder Kundschaft ad *probatorial. 25. ejusque intgm. 2. & 3.*

89 Wabey mehrgenannte Striblerin noch ferner bezeugt / daß auf solches hauen hin / (wamit Sie ihn auch in das angesicht getroffen / also / daß ihm das Maul darvon gebluthet) die Weiglerin zu dem Zöhrer gesagt: Gehe nur her / wir wollen fort aus dem Schelmen-hauß hinauß mit dem Hund dem verreckhten; (den Knaben meinend) wir dörffen ja dem verreckhten Hund nichts thun vor disen Schelmen-leuthen:

ad *dicti Articuli 25. intgm. spec. 4. pag. Rotuli 34. b.*

90 Uber welche unbarmhertzige und barbarische bezeugung gegen dem Knaben ermelder Hagmacher / Georg Leonhard Schlayr insonderheit die Weiglerin sehr außgescholten / eine Bestiam gehaissen / und darneben gesagt: Er haue Ihr das Beil in den leib / weil Sie so mit dem Büblein umbgehe; und dieweil Er Ihr auch mit dem Vogt-ampt getrohet / so hat endlich die Weiglerin dem Zöhrer des Knaben Plünderlin auf den Ruckhen gehängt; Sie selbst aber hat den Knaben bey den händen / welche Sie beyde zusammen genommen / ergriffen / und auf ihre achslen geschlenckhert / den Zöhrer geführt / und also davon gegangen. Welches alles auch also umbständlich bezeugt wird von mehr-gedachtem Schlayr;

als in mehrerem zusehen solche ihre aussagen ad *probatorial. 26.* cum quibus jungenda depositio Testis 13. ad *artic. 33.*

Wabey insonderheit der Schlayr weiter vermeldt: Die Weiglerin hab den 91
Knaben nur über die achsel hangen gehabt / so / daß dessen einer fuß über den Bündtel / den Sie getragen / und der ander neben demselben herunter gehangen; ja er könne fast nicht beschreiben / wie seltzamb der Bub auf des Weibs achsel gehangen sey. Endlich seye die Striblerin zuruckh gekommen / und hab ihm gesagt / daß Sie ihn endlich recht auf den Bündtel gesezt;

ad *probatorialis 26. interrogat. 10.* welches daß es geschehen / auch Testis 12da, Paul Uffwischen weib juratò nach der Striblerin nachricht bezeugt ad *probator. 34. intgm. 4.*

Noch ehe dann aber dises / daß Sie den 92
Knaben auf den Bündtel gesezt gleichwohlen geschehen / und beyde Verhaffte vor einem Garten / in welchem modo dicta Testis 13. geschafft / vorbeygegangen / hat dise / als noch über nächstgemeldt barbarisches tractament des Knaben erzürnt / über den Zaun herauß / mit dem rechen nach Ihr der Weiglerin gelangt / und das Tüchlein / so Sie umb den Kopf gehabt / erwischt / gegen Ihro vermeldend: Du altes Wetter / du bringst ja den Buben (welcher so stend an Ihr gehangen / daß er sich nicht mehr geregt / und alles an ihm klunckhern lassen) sonst umb; Er sihet ja schon ganz schwarz / thue ihn herab / oder ich reisse dir den Kopf herab: Auf welches hin Sie der Striblerin Tochter Ihr nachgehen geheissen / daß Sie das Kind nicht umbbringen / die dann gleich wider zuruckh gekommen / mit vermelden / daß Sie es auf den Bündtel gesezt; nach ihrer aydlichen depositiō ad *artic. 34. ejusque interrogat. 4.* auch die Weiglerin den Knaben vom Packh / auf welchem er hinter Ihr gesessen / herunter gethan; nach ihrer selbstaigenen anzeig im Protocoll. sub *Num. 5. pag. 4. ad intgm. 14.*

Nachdem Sie nun also das Botwarer 93
wisenthal miteinander hinab gegangen / und an dem bach Botwar ettwas gerastet / und

Hein-

Heinrich Schittenhelm in eben solch thälein zum Schaffnecht Conrad Hofmann gekommen / und von ihme gehört / daß die Bettelleuth ein Bůble abscheulich schlagen / als wie wann man es tod schlagen wollte / ist er Schittenhelm zu ihnen hingangen / Sie also anredend: Warumb kezert Ihr euer Knd so? Ihr bringt es ja umb! Welches auch Conrad Hofmann gegen ihnen gesagt.

94 Unterdessen haben Zöhrer und Weiglerin den kranckhen / matten / und so elenden Knaben / daß er kein färblein im gesicht gehabt / jedannoch getriben / und von ihm erzwingen wollen / daß er fortgehen solle / und ihn zwar etlich mahl bey den armen genommen; er ist aber allezeit wider nider gefallen / anbey gantz naß biß über die Knie gewesen; gestalten / als Schittenhelm noch zu ihnen gekommen / die Weiglerin ihn aus besagter Bach Botwar / warein er / ihrem sagen nach / hinab gekugelt / wider herauß gezogen. Weilen aber der Knab gesagt / er könne nicht gehen / wolle nur ein wenig rasten / hat sie Weiglerin ihn zuförderist mit einem starckhen Steckhen / wann er nicht fort gehe / zu prüglen getrohet; und als Er / auf ihr vielfältiges auffziehen / immer nidergetätscht / mit dem getragenen starcken Steffts-stecken / zu vielen mahlen / ja / wie Testis 11. Conrad Hofmann deponirt / zu zehen mahlen / hart geschlagen; auch zu etlichen mahlen mit der Hand wider den Kopf und in das Gesicht getroffen: Dabenebens auch der Zöhrer ihm / mit einem Steckhen / etliche Streiche versetzt: Die Weiglerin aber hat ihn viel ärger und mehr geschlagen / so / daß endlich auch Zöhrer / mit disen worten / Ihr abgewöhrt: Laß bleiben; Narr / was schlägstu ihn lang? Sie ist aber so ergrimmt auf den Knaben gewesen / daß Sie ihm auch den Steffts vom Steckhen an das gesicht gehebt / also / daß mehrgedachter Schittenhelm gemeint / Sie werde ihn durchstechen; und dahero Sie gewarnet / sollte es doch bleiben lassen; worbey diser zeug sagt: Er hab sich über disem verfahren entsetzt / daß ihme bald angst worden / weilen er nicht gewust / ob dise leuthe auch rechte leuthe seyen;

alles nach fleissiger zusammenlesung diser beyder Gezeugen / als Testis 11. und 12. eydlicher Depositionen ad *artic. probatorial. 27. & seqq. eorumque specialia interrogatoria, usque ad artic. 32.*

98 Nach all diser entsetzlicher procedur mit dem Knaben haben endlich die Verhaffte den weeg auff Steinheim fürgenommen; auff welchem weeg / unsers gäntzlichen ermessens / die junge Striblerin denen Beyden Verhafften noch einmahl zugesprochen / mit dem Kind ordentlich umbzugehen; welches Sie auch / bey solcher occasion / mit diser formalien / noch einmahl angeredt: Bůble / lebst noch? warauff es mit Ja kümmerlich geantwortet:

innhalts ihrer auffsag ad *probatorial. 22.*

Wie Sie aber unter wegs es mit dem Knaben gehaltten haben? darüber ist kein zeug abgehört worden: die Peinl. Beclagte Weiglerin aber hat in dem zu Steinheim / am 8. April mit Ihr vorgenommenen Examine ausgesagt / daß / als Sie denselben auff einem Pack sitzend und angebunden / auff dem ruckhen getragen / Er noch bey einem Schlößlein nächst von Steinheim / (nemlich bey Schaubeckh) Brod begehrt / und also bloß vor dem Fleckhen Steinheim gestorben seyn müsse; 99

im Protocoll sub *Nro 5. pag. 3. b. ad Q. 10.*

Welchem gleich auch des Kühhirten zu besagtem Steinheim / Hanns Georg Schulmeisters Eheweib / so im armen hauß wohnt / nachfolgendes attestirt / daß / als dise Leuthe in solch Bettelhauß kommen / Sie wahrgenommen habe / daß ein Knab auff einem Packh / auff des Weibsbilds ruckhen / ein wenig mit Sailern angebunden; desselben Gesicht aber bedeckht gewest sey: da Sie dann solchen gleich / weilen alles an ihm gantz lumlecht gewesen / darvor angesehen / daß er müsse tod seyn; und das Bettelweib / als Sie den Packh von sich geladen / geruffen habe: O Jörgel / bist tod / bist tod? wabey Sie zugleich zu Ihro gesagt: Es habe der Knab erst bey dem Schloß (Schaubeckh meinend) noch Broth gefordert / daß er also bloß / ehe Sie in oder zum Fleckhen Steinheim gekommen / gestorben seyn müsse; 100

in ejusdem Protocolli *pag. 5. fac. 1.*

Allermassen nun die beyde Peinl. Becl. diser grausamen und entsetzlichen Tractation des ertödteten Knaben halben / so wohl wegen des vielmahls / an ihm / mit dem grossen und dickhen Steffts-steckhen / und noch mit einem andern geringeren steckhen / als auch wegen des hauens mit den Dornheckhen / item stossens mit den Füssen / und mehrfältigen scheltens vor einen hund / wie auch einen verreckhten hund / durch die eydliche Kundschafften plenissimè überführt; also haben sie auch / in denen / mit Ihnen / zu Steinheim und Marpach vorgenommenen examinibus, innhalts deren darüber sorgfältig geführter Protocollorum, fast alles und alles endlich selbsten gestanden / und / zu dises barbarischen Tractaments excusirung / im wenigsten nichts einzuwenden gewust / als daß der Knab seinen blinden Stieff-Vatter nicht allezeit führen wollen / oder ihn öffters so geführt / daß er mehrmahls gestolpert; auch Ihn einmahl bey kalttem wetter / und da es geschnihen / gar stehen lassen / item daß er in specie zu 101 102 103

Obristenfeld einen Becher voll Weins bekommen / und von disem am Gehen verhindert worden ; so dann daß er einmahl drey Tage / umb Brod zubettlen / ausgeschickht worden ; da er aber weder Brod noch geld gebracht ; und im übrigen nur so faul gewesen / daß er nicht gehen wollen /
104 ob er wohl gekönnt hätte. So unzweiflich falsch aber disen letztere vor / und angeben ist / indem so viel eydlich vernommene Zeugen von des Knaben grosser Mattigkeit / und in summo gradu miserablem zustand / fast nicht gnugsame wortte zufinden gewust ; also ist auch all übriges nicht von solcher relevanz / daß die an dem Knaben von Ihnen verübte / und von den Zeugen also genannte abscheuliche / grausame / entsetz- und unmenschliche Tractation dardurch ulla ratione excusirt werden könte.

105 Und dieweilen zumahlen beyde Peinl. Beclagte noch ferner bekannt / daß in specie der Zöhrer dem armen Knaben nicht gar vierzehen tag vor seinem ableiben / mit seinem grossen steckhen zwey löcher in den Kopff geschlagen ;

nach dem innhalt Protocolli sub *Nro 12. pag. 2. b. & pag. 3. a.*

106 auch die Weiglerin den Zöhrer noch ferner beschuldiget / daß / als Sie von Groß Botwar aus dem Armen hauß weggegangen / und der Knab nicht gehen wollen / der Zöhrer zu Ihr gesagt : Jag den hund fort ; auch sich gegen Ihr öffters vernemmen lassen : Sein hund / den er bey sich habe / sey ihm lieber / als ein Mensch : welches ob er gleich gelaugnet ; Sie jedoch gegen ihme constanter beharrt ;

laut dicti Protocolli sub *Nro 5. pag. 6. fac. 2. in fin. & pag. 7. fac. 1.*

107 Wie ingleichem auch auff der Weiglerin Beschuldigung : Ob er nicht gesagt habe / daß / wann der Bub einmal hin sey / Sie desto leichter fortkommen können ? die von Ihme dahin gethane Entschuldigung / daß er den Buben wider zu seiner Mutter bringen wolle / so könne Sie hernach thun / was Sie wolle / schlecht genug herauskompt ;

im Protocoll sub *Nro 12. pag. 3. a. & pag. 6. b.*

108 Item daß nicht nur Er Peinl. Mitverhaffter Zöhrer auff alles / was man ihne gefragt / seine Verantworttung frech und lachend gethan / und nicht die geringste Bekümmerniß über alles vorgegangene jemahlen von sich verspühren lassen ;

vi ejusdem Protocolli, *pag. 2. b.*

109 sondern auch / als man Beyde mit der Peinl. Frag und der Anclag auff Leib und Leben betrohet / Sie auch hierauff (unerachtet so gar vieler / Sie auffs hefftigste suspechtender / stärckhester Indiciorum, mit des heyligen nahmens Gottes höchststündlichem mißbrauch / geantworttet : In Gottes nahmen / Sie müsten es geschehen lassen / was man mit ihnen fürnemme ; und insonderheit die Weiglerin sich noch ferner vernemmen lassen / was Sie gewust / das hab Sie ja bekannt : Ob sie nun hier (verstehe zu Marpach) oder an einem andern Ohrt sterbe / seye Ihr eins ;

in specie, Protoc. sub *Nro 5. pag. 7. b. & pag. 8.*

So können wir / salvo Quorumcunque judicio, anders nicht darfürhalten / als 110
daß / wann alle dise höchst- considerable / tùm antecedentes, tùm decessum hujus Pueri ferè concomitantes, tùm subsequentes, quamplurimæ Circumstantiæ, separatim, & conjunctim, betrachtet werden / dieselbige / sampt und sonders / wider die Beyde Peinl. Verhaffte / einen solchen höchsttringenden / gewalttigen und starckhen Verdacht erweckhen / daß / indeme Sie alle / wider Sie eingeclagte / und plenissimè erwisene grausame Tractation des ertödteten Knabens / in allen stückhen / auch selbst eingestehen / und nur dises / daß Sie 111
Ihm / mit den beyden hartten Steckhen / keinen Straich an den Kopff gegeben / ins laugnen ziehen ; in dem gegentheil aber die drey lethales Contusiones, welche mit solchen steckhen indubitatò ihme beygebracht worden / an dem tag und vor augen ligen ; und 112
darneben auch dises / daß sonsten kein Mensch dem armen Knaben einig leyd beygefügt / auisser allem zweifel stehet ; disem allem 113
nach Sie / wegen dises armen Knabens boßhafftiger Ertödtung / suspectissimi seyen / und zu dessen unzweiflicher probation weiters lediglich nichts / als ihres aignen Mundes freywillige Confessio, noch ermangle und abgehe / folglich die scharffe Frag / wider Beyde Verhaffte jure optimo maximo decernirt werde ; vor einen pur lautteren überfluß achtende / alle dise Umbstände / in particulari, zubeläuchten / und mit rechtlichen allegatis zubelegen.

Daß aber auch letzlich ratione der beyden 114
Peinl. Verhafften / quoad Conditionem Amborum Personæ, kein obstaculum vorhanden / welches wegen die Tortur, auff nächstangefügte weise / nicht ingress finden soltte / das kan gleichfalls ohne sondere difficultät ex probatissimis Jureconsultis vor augen gelegt werden. Dann so viel 115
allerförderist den Mitverhafften Georg Zöhrer betrifft / so mag demselben weder Ætas provectior, noch Virium corporis deficientia, noch Visûs defectus hiervon liberiren. Nicht / Erstlich / sein Alter / indem er / secundum externam corporis habitudinem, nicht älter / als von præter propter 50. Jahren zuseyn judicirt wird :

junctis ilis, quæ de senibus ad *L. 3. §. 7. de Sct. Silan.* passim tradunt Scribentes ;

post

post plures, quos laudat, Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 118. num. 35.* Joh. Otto Tabor, in *tract. de tortura & indic. delictor. b. 29.*

117 Auch / fürs ander / in den Actis kein vestigium befindsamb / daß er nicht solte von guthen und solchen leibskräfften seyn / welche auch zu erstehung der scharffen Frag in intensiori gradu vor zureichlich und gnugsam judicirt werden möchten: welches wir doch dem Herrn Bluth-Richter / ne quid duriùs, vel remissiùs, etiam hactenùs, sta-

118 tuatur, zwar gern überlassen; Jedoch / in hinterdenckhung diser wichtigen Umbständ / daß Er Zöhrer / auff den Knaben / mit seinem grossen und Zolldickhen Steffts-steckhen so schwehre und hartte / auch Jedesmahls gewiß und richtig zutreffende Straiche gethan / nicht weniger des Knaben obbeschribenen schwehren Bündtel so ring und leicht fortgetragen / und was dessen in Actis noch weitters befindsamb / anderst nicht glauben können / als daß Er zu erstehung der Peinlichen Frag keinen mangel an seinen Leibs-Kräfften habe.

119 Daß aber auch / Drittens / seine Cæcitas nicht verhinderlich sey / quo minùs Tortura contra ipsum decerni queat, das lehret mit disen formalien Carpzovius: Hæ sunt Personæ, quæ, ob defectum judicii & intellectûs, torqueri prohibentur; inter quas Cæcus neutiquàm referendus est. Etenim quia neque Auditus, neque Loquela ei impedimento est, quo minùs de crimine à se commisso confiteri possit, nulla sanè Causa est, cur à Tortura sit excusandus.

Q. crimin. 118. num. 25. ibidemque laudatus Johannes Zangerus, in *tract. de Qq. & tortur. cap. 1. num. 48.* & paulò plenius B. Dn. Samuel Stryke, de *jure sensuum, dissert. 2. cap. 5. num. 13. & 14.*

120 War bey nicht zuvergessen / daß / nach denen eingezogenen testimoniis juratis, noch sehr grosser zweifel bey uns für walttet / ob diser Georg Zöhrer wahrhafftig blind sey? in reiffem betracht / daß nicht nur Herr Pfarrer zu Obristenfeld M. Flattich an seiner Blindheit / aus disen ursachen / weilen Er nach der Predigt / als die Action mit dem Buben vorgangen / etliche Schritt / ungeführt / für sich gethan / und den Buben / den er etlich mahl mit der hand auffgezogen / ohne tappen oder Krapplen / so richtig / gewiß und wohl zuergreiffen gewust / daß man nicht glauben können / daß er wahrhafftig blind sey / gar gezweifelt;

innhalts seiner aussag ad *Artic. probator. 5. & 6. intgrm. speciale 1.* in Rot. exam. test. *pag. 16. a.* & plenius ad *Artic. 10. pag. 20. b.*

121 sondern auch Hanns Clauß Kercher Burger daselbsten / vor dessen behausung der Peinl. Beclagte den Knaben zu erst so grausamb geschlagen / sein judicium gleichfalls dahin ertheilt / daß / ob er gleich / vor der Kirch oder Predigt / den Peinl. Beclagten vor blind gehaltten; Er jedoch solches nachmahls nicht mehr geglaubt / weil er so frey auff den Buben zugegangen / daß ihn niemand geführt; und niemahlen keinen fehlstreich auff den Buben gethan;

ad *dictum intgm. 1. Articuli 5.* itemque ad *dictum Articulum 10.*

122 Ja daß Er / nach aussag des zweitten Zeugen / allweegen an einen Ohrt so gewisse Straiche gethan / und mit einem so langen Steckhen niemahlen auff den boden geschlagen;

ad *eund. Artic. 10. pag. 20. b.* Quibus paria tradit Testis 3. *ibid.*

123 Und in der ferneren Zeugen-Verhör / waselbsten Testis I. des Herrn Pfarrers zu Obristenfeld Magd juratò bekundschafftet: Der Peinl. Becl. hab alle Straich mit völliger Macht / und keinem Fehl gethan; benebens auch den Buben / als er ihn auffgezogen / so gewiß angegriffen / wie ein sehender Mensch: Und Testis 2da, 124 Matthes Wörnlins Eheweib / sagt noch weittergar merckhlich / daß / weil Er im Schlagen auff den Buben keinen Fehlstreich gethan / auch / da die Weiglerin an den Gichtern gefallen / zwey oder drey Schritt weit / ungeführt / und ohne Steckhen / zu derselben gegangen / Ihr die eingeschlagene Daumen auffgethan / und was dessen noch mehr von diser Zeugin bekundschafftet worden;

ad *Artic. 10.*

125 Wie auch sonsten von disem / daß Er Zöhrer damahlen / als der Knab in die bach gefallen / und wider herausgezogen / ohne Führung und Steckhen / auch an derselben dahergegangen / und nicht hineingefallen / in den Actis befindsamb.

126 So viel aber die mittverhaffte Weiglerin concernirt / so ist zwar nicht ohne / daß dieselbe / als eine mit der Epilepsie / in summo gradu, behaffte Persohn / mit der scharffen Frag anzugreiffen bedenckhlich genug ist: Allermassen wir aber schon in 127 andern gelegenheiten in mehrerem gezeigt haben / daß auch contra Epilepticos, masculos & fœminas, verbi grat. criminis Infanticidii reos, die Pœna Gladii decernirt werden möge / und à Dominis Lipsiensibus actualiter decernirt worden;

recitante Carpzovio, *Q. crimin. 18. num. 54.* verbis: Ob morbum quoque epilepticum, quo infanticida laborat, pœnam culei in pœnam Gladii commutatam fuisse memini &c. Joh. Volckmaro Bechmanno,

in *exercitat. exoter. ad π. vol. 1. tit. de pœnal. Obs. 3. num. 56.* ibi: Si medicus attestetur, inquisitum, vel inquisitam laborare morbo epileptico, tunc pœna, verbi grat. infanticidii mutatur in simplicem pœnam Gladii. Addantur, quæ in genere de qualicunque Corporis infirmitate, quòd videlicet illa ab ultimo supplicio neminem eximat, commentatur Carpzovius, *Q. crim. 144. num. 52. & seqq.* Caspar Ziegler, de *pœn. §. 65. in fin.*

128 Und daß gleicher massen auch dergleichen Personhnen nicht alleine des Lands auf ewig verwisen; sondern auch (wafern anderst die Hohe Lands-Obrigkeit / auf ihr demüthig bitten / solche Straffe denselben nicht aus gnaden nachläst/) fustigirt werden können/ das erhellet aus dem/ was in specie auch hiervon in mehrerem handlet laudatus Carpzovius, *d. Q. 144. num. 50. junctis ibi præcedentib.*

129 Also walttet bey uns nicht das wenigste dubium, daß wider dergleichen leuth auch die Peinliche Frage/ und zwar nicht nur in infimo gradu, durch applicirung der Daumenstöckh/ oder Spanischen Stifels; sondern/ pro ratione circumstantiarum, auch
130 mit der Schnürung/ und Elevation (Dummodò Squassatio, seu ictus Funis, die Schnöllung/ intermittatur) alles pro circumspecto & religioso Judicantium arbitrio, wohl verhängt werden möge;

prout non solùm Bb. nostri Antecessores, Anno 1631. die 7. Junii, autore Besoldo, in *consil. Tubing. part. 3. consil. 200. num. 12. & duob. seqq.* sed & porrò à nobis, ante proximum undecennium, in eandem sententiam fuit pronunciatum, apud Collegam nostrum, D. Harpprechtum, in *Resp. criminal. & civilib. vol. 2. Resp. 28. per integr.*

131 Dann obwohlen die jenige/ qui adversâ valetudine seu morbo laborant, propter hanc sui corporis debilitatem & virium defectum, si quidem hic tantus, ut omnis Tormenti & ulterioris corporis cruciatûs impatiens sit, ità ut metuendum sit, fore, ut, si Tormenta adhibeantur, Mors exindè subsequatur, von der Peinlichen frage frey gesprochen werden wollen:

arg. *L. 7. ff. de quæstion.* juncta *L. 3. princip. de Sto Silan.* Blumlacher, & alii, ad *artic. 59. Ordinat. Carol.* Brunnemann. de *proc. inquisitor. cap. 8. membro 5. num. 31.* Alexander Ludowisius, *Decis. Luc. 13. num. 52.* Conciolus, in *resoll. criminal. vocab. Tortura. Resol. 1. num. 19.* post plures Farinacius, *Q. crimin. 41. num. 93.* Guazzinus, de *defensione reor. Def. 30. cap. 16. num. 1.* Zacchias, in *Qq. medico-legal. lib. 4. tit. 2. Q. 4. num. 15.* Carolus Antonius de Luca, in *praxi crimin. cap. 25. num. 7.*

132 Und solches in specie auch ad Epilepticos extendirt werden will à laudato Brunnemanno, ad *d. L.* ibi: *Parci solet epilepticis & similibus. ff. de quæstionib.* & B. Dn. Lauterbachio, in *Colleg. π. theor. pract. tit. de quæstionib. §. 43.* ibi: *Item graviter vulnerati, hernioſi, epilepsia laborantes.* Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Tortura. num. 7.* ibi: *Apoplexiam, epilepsiam.*

eo quòd præprimis hæc ægritudo usum 133
Rationis impediat & auferat:

Marius Giurba, *consil. 8. num. 5.*

eâdemque laborantes etiam illis diebus, 134
quibus morbus hic quiescit, revera infirmi & ægri dicantur:

Giurba, *d. l. num. 7.*

ac propterea illi, eo etiam tempore, 135
quò hic morbus remittit, non magis torqueri posse videantur, quàm personæ furiosæ, intervallato laborantes furore, de 136
quibus quòd illæ nec per tempora perfectissimi, quod Justinianus vocat,

in *L. 6. Cod. de cur. fur.* & explicant Autores laudati à Marco Anton. Sabelli, in *Summa divers. tractt.* intervalli Torturæ subjici valeant, nominatim sic decidit Henricus Bocerus,

in *tract. de tortur. cap. 4. num. 10. &*, qui illum in hanc sententiam laudat, Johann-Otto Tabor, in *simili tract. §. 24.*

So gehet doch solches weitters nicht an/ 137
quàm quatenùs de graviori & severiori tortura quæritur: Dann daß hingegen auch
bey valetudinariis, und morbosis Personis, 138
nicht allein die Territio, verbalis & realis; sondern auch die Applicatio der Däumen- und Bein-schrauben / ja zuweilen auch/ nach beschaffenheit der Personen/ und der Sache selbsten / die Ligatur / und würckhliche Elevatio ingress und platz finde / daran läst uns nicht zweiflen / was der glorwürdigste Kayser Carolus V. selbsten von dergleichen Personen / so gefährliche Wunden / oder andere Schäden / an ihrem Leib haben / mit disen außtruckhlichen Wortten verordnet: So der Beclagte gefährliche Wunden / oder Schäden an seinem Leib hätte / so solle die Peinliche Frage / dermassen / gegen ihm fürgenommen werden / damit er an solchen Wunden und Schäden am mindesten verletzet werde;

in seiner Peinl. Halß-G. Ordnung *Artic. 59.*

und bey denen Rechtslehrern / tùm ad ipsum hunc Articulum, tùm & aliis in locis, specialiùs tractirt und an die hand gegeben wird: Welches daß es insonderheit 139
auch bey denen Epilepticis sive comitialibus gleich-gülttigen platz habe / in terminantissimis, quod ajunt, terminis also determiniren Scabini Lipsienses,

apud

apud Carpzovium, *Q. crimin. 118. num. 50.* in verbis: Secundum hæc Reum, morbo epileptico laborantem, moderatè torquendum eſſe pronunciarunt Domini Scabini Lipſienſes, hiſce formalibus: So ſeydt ihr wohl befügt/ ihne mit der Schärffe/ zimmlicher Weiſe (dabey jedoch eine Maſſe wird gehaltten werden müſſen/ weil er mit der ſchwehren Noth behafftet) angreiffen und befragen zulaſſen; ad Prætorem Dreſdenſem, Anno 1615. Quibus gemina occurrunt apud Bechmannum, ad *tit. π. de quæſtion. Obſerv. pract. 7. num. 14.* ubi pariter ſcribit, quòd cum his, qui
140 rupturam circa genitalia habent, vel morbo epileptico laborant, in Tortura moderatè procedi debeat. Addatur Idem, ad *tit. π. de poſtul. Obſerv. pract. 3. num. 56.* ibi: Si Medicus atteſtetur, inquiſitum, vel inquiſitam, graviter laborare morbo epileptico, tunc, ſi alius Delinquens Torturæ eſſet ſubjiciendus, hoc non fit; ſed ſaltem terretur à Carnifice, vel, ſi Circumſtantiæ urgentes hoc ſuadent, levis Tortura adhibetur. Dn. Mencken, ad *tit. Pand. de tortur. pag. 685.*

141 Ex quo etiam laudati Domini Lipſienſes anno 1630. menſe Jun. de Fœmina infanticidii ſuſpecta, eademque epileptica, in eandem ſententiam pronunciarunt, eandemque poſt Torturam, & per illam extortam Confeſſionem, ad pœnam Gladii condemnarunt; recenſente Carpzovio, *Q. crimin. 118.* ut ex collatione *num. 54.* juncto *num. 48.* evidenter pateſcit.

Addantur, quæ de alia ſimillima levioris tormenti ſpecie tradit Paulus Zacchias, in *Qq. medico-legalibus*, *lib. 6. tit. 2. Q. 7. num. 4. & 5.*

142 Et quæ etiam de Elevatione, pro re natâ, ſi præcipuè epileptici motus non adeò graves & vehementes ſint, tradunt ſuprà laudati noſtri Dnni Anteceſſores,

apud Beſoldum, *conſil. 200. num. 12. 13. & 14.* Dn. Lauterbach, in *colleg. π. tit. de quæſtionib. §. 43.* ibi: *Epilepſia laborantes terreri, vel pro modo torqueri poſſunt.*

143 Und vermag diſem allem keinen abbruch zugebähren/ was in proximè præcedentibus de perſonis furioſis, intervallato furore laborantibus, ne quidem per ejus perfectiſſima intervalla Torturæ ſubdendis, ex doctrina Taboris von uns angemerckht worden: Dann daß diſe/ auch per tempus hujusmodi intervalli, nicht torquirt werden können/ deſſen Urſach wird à laudato Tabore diſe aſſignirt/ dieweilen man ſorgen müſſe/ ne, Doloris vehementiâ, in priſtinam calamitatem conjiciantur,

loco ſuprà adducto.

144 Wann nun diſes dahin/ daß man ſorgtragen müſſe/ eine ſolche Perſohn dörffte/ an ſtatt ihres bißherigen intervallati, in einen perpetuum furorem verfallen/ von dem ſeeligen Tabore gemeinet ſeyn ſoltte/ ſo legte ſich der Unterſcheid/ inter Epilepſiam & talem Furorem intervallatum, und dahero formirende allbekannte Rechtsregul/ quòd à diverſis mala fiat illatio, von ſelb- 145
ſten an tag/ indem eine ſolche Perpetuitas & 146
Conſtantia epileptici morbi ſich nirgends-wa befindet; ſondern diſer Morbus allezeit/ entweder mit ettlicher Menſium ſpatio, oder mit ettlicher ſeptimanarum, imò planè nonnunquàm totius Anni intercapedine, oder ſonſt notabiliter intervallirt iſt/ einfelglich dergleichen ingraveſcentia nicht beſorgt werden darff.

Jungat. omninò Paulus Zacchias, *Qq. medico-legal. lib. 2. tit. 1. Q. 14. num. 18. & ſeqq.*

Soltte aber à laudato Domino Tabore 147
nur diſes gemeint ſeyn/ daß/ propter Doloris, ex Tormentis, vehementiam, zu fürchten ſtehe/ daß ein ſolcher Furor intervallatus wider ausbrechen dörffte/ ſo könten wir diſe Rationem Taboris, pro Torturâ contra tali furore laborantes non decernendâ, ſo wenig für gnugſamb und zuraichlich haltten/ als wenig die allgemeine Schola Doctorum die Peinliche Frage bey einem Epileptico, als bey welchem gleichmäſſig diſer metus fürwalttet/ ne non ſaltem in priſtinam; ſed fortaſſis graviorum, & frequentiorum motuum epilepticorum, calamitatem relabatur, ohne unterſcheid relaxiren; ſondern/ diſer formidinis unangeſehen/ mit derſelbigen einen weeg/ pro prudenti circumſpecti Judicis moderamine, progredirt wiſſen will;

per hucusque firmata.

Und dieweilen nicht allein unſer ſeeliger 148
Herr Anteceſſor Bocerus, in deren/ pro ſua ſententia firmanda, à Domino Tabore angezogenen ſtelle/ nempe *cap. 4. tract. de tortur. num. 10. pag. 316. & 4. ſeqq.* von diſer Quæſtion: Utrum Furioſus, intervallato furore laborans, intra tempus hujusmodi perfectiſſimi intervalli, torqueri valeat? kein austruckhliches wort anführt; geſchweigen/ daß Er eben diſe Quæſtion negativè decidiren ſoltte; ſondern vielmehr expreſſiſſimè ſeine gantze Quæſtion ad hoc, ut imprimis Antonio Gomezio furioſam propemodùm hanc nonnullorum deciſio- 149
nem, quòd, ſi crimen ab aliquo, ante Furorem commiſſum fuerit, ejus autor, deindè in furorem delapſus, in ipſa hac fati infelicitate, ſeu in ipſo furore ad ultimum ſupplicium nihilominùs rapi valeat, propugnanti ſatisfaceret, (Jungantur Autores, quos laudat Sabelli, in *Summa diverſor. tract. §. Furor. num. 8.* Henr. Zœſius, ad *tit. Pand. de pœn. num. 29.*) dahin einrichtet:

Ob ein solche Persohn / quæ ante Furorem delictum commisit, in ipso Furore, torqueri valeat? ut imprimis ex illis, quæ *pag. 317.* occurrunt, in verbis: Possitne Furiosus tormentis interrogari de crimine, quod ante Furorem commisit? Negantem sententiam judico verissimam, tùm quia omni intellectu caret furiosus, ut percipere non possit Finem Quæstionis, & Cur tormentis afficiatur, tùm quia in omnibus absentis & quiescentis loco habetur, tùm etiam quia furiosus mortuo comparatur. (Quæ omnia notoriè non de Furioso, qui intervallato; sed de eo, qui perpetuo furore laborat, solitariè prædicantur; jx. regulam *Legis 6. Cod. cur. fur.* & doctrinam Zacchiæ, in *Qq. medico-legal. lib. 2. tit. 1. Q. 16. num. 21. cum seq.* B. Dn. D. Frommanni, *dicta Diss. pag. 68. in fin.*) liquidissimum redditur. Quibus addi possunt etiam hæc proximè ibidem proximè subseqq. verba: Non obstat, quòd Furiosus ob crimen, quod ante furorem commisit, puniri posse dicitur etiam in ipso furore constitutus, &c. und zu folge dessen allen die sententia Taboris alleine gelassen wird:

150 151

Sondern auch die Rechtslehrere noch ferner auch disen einmüthigen schluß machen / daß ein solcher notabiliter intervallatus Furor nicht hinterlich sey / daß eine daran laborirende Persohn / wegen eines / per tempora perfectissimi Intervalli, begangenen schwehren Criminis, per tempora novi hujusmodi Intervalli auch ad pœnam capitalem condemnirt / und dieselbe auch ad executionem gebracht werden könne;

152

juxta ea, quæ ipsemet noster Bocerus, *d. cap. 4. num. 10. pag. 318.* & B. Collega noster Dn. D. Frommannus, in *sua, quam Anno 1655. Argentinæ proposuit, inaugurali Dissert. de jure furiosor. singulari, pag. 69. §. 10.* ubi dicit, hunc furorem nec impunitatem in delictis tribuere; imò etiam, Regulariter, nec Mitigationi, subjuncto aprimè notabili Præjudicio, ex Praxi Carpzovii, *Q. crimin. 145. num. 36.* ubi omninò videri meretur; & passim Alii specificè definiunt:

153

154 Sodann auch niemand unbekannt / quòd intervallato laborantes furore, per talia dilucida & perfecta intervalla, eodem, in plerisque, & tàm in odiosis, quàm favorabilibus, cum sanæ mentis hominibus jure censeantur, ceu & ipsi sanam mentem & intellectum, per id temporis, habentes: *d. L. 6. Cod. d. tit. L. 14. de offic. præsid. L. 12. §. 2. ff. de judic.* Paulus Zacchias, *Qq. medico legal. lib. 20. tit. 1. Q. 21. num. 26.* Jacobus Toming. *vol. 1. consil. 40. num. 59.* Dn. Frommannus, *cit. l. num. 68.*

Disem allem nach lassen wir mehrbesagte singularem sententiam Taboris uns nicht irre machen / daß nemlich auch solche furore tantùm intervallato laborantes Personæ, per tempora perfectissimi illius Intervalli, auch mit der Tortur angegriffen werden können / so wohl als dergleichen morbo comitiali sive Epilepsia laborantes personæ, extra statum actualis epileptici morûs constitutæ Personæ, und dise hinwider so wohl / als jene. 155

Uber disen hauptanstand bey der Mitverhafften Weiglerin ist noch ferner auch dises brevissimis zuberühren: Ob / indeme Sie sich für schwanger ausgegeben / die Peinl. Frage jedennoch mit Ihr fürgenommen werden könne? 156

Celeberrimi namque Juris est, quòd Prægnantes ob partum in utero constitutum, nec torqueri, nec terreri queant, etiamsi ex stupro, adulterio, incestu, vel alio Legibus damnato coitu sint impræg natæ: 157

L. 3. de pœn. Julius Clarus, in *Pract. §. fin. Q. 63. num. 23.* Brunnemannus, ad *L. 18. de statu homin.* Petrus Müller, in *peculiari dissert. de jure prægnantium, cap. 4. l. l. pag. 34.*

Umb willen aber nicht allein die beeydigte geschwohrne Frauen zu Matpach / nach eingenommener Inspection / bey ihren obhabenden Pflichten bezeugt / daß Sie / bey Ihr / das geringste Merckhzeichen von einiger Schwangerschafft nicht abnemmen können; 158

nach breitterem innhalt des mit *Nro 12.* bemerckhten Protocolli inquisitionalis; 159

sondern auch die Verhaffte den von Ihr angegebenen unehlichen beyschlaff dergestalten beschriben / daß Sie allschon NB. drey wochen nach Weihenachten / jüngst verschienenen Jahrs / ihre monathliche zeit verlohren habe / und seithero dieselbe nur ein einiges mahl gehabt;

in ejusdem Protocolli *pag. 5. fac. 1.*

Von solcher Zeit aber seithero bereits eine zeit von 6. Monathen und was darüber abgeloffen wäre; so hielten wir zwar gleichwohlen für räthlich / daß eine nochmahlige Inspection mit Ihr vorgenommen werde: wann aber jetzt noch keine vestigia Graviditatis, welche sich nimmer bergen könte / an ihrem leib befunden würden / mit der P. Frage ohne weitteren scrupul fortgefahren werden möge. 160

Das einige / so bey dem mitbeclagten Georg Zöhrer noch eine besondere reflexion meritirt / bestehet in disem: Ob / wann Er selbsten nicht solte bekennen / daß Er einige Straich auff des Knaben Kopff geführt; sondern sich / wie er allbereit in den Actis gethan / mit disem excusiren wolte / daß 161

daß Er / als ein blinder Mann nicht gewust / wa er hinschlage; hingegen die Weiglerin / mediante Tortura, erhärten sollte / daß auch Er Zöhrer einen / oder mehr Straich auf des Knaben Kopff gethan / diſe Kundschafft hierzu für gnugsamb zuhalten / und hingegen ermeldte seine Excusation / als unerheblich / hinauszuweisen sey? Da wir forderist von diſer seiner excusation diſes unanime judicium fällen / daß dieselbe ihm gar nicht zu statten 162 kommen könne: Dann / wann auch ein sehender / welcher aigentlich keinen Animum seu directam Voluntatem occidendi gehabt; sondern seinen Gegenpart nur empfindlich dedoliren / oder ihm eine wund in den arm hauen wollen; ihme aber / wider solche seine intention / einen tödlichen Straich / oder Hieb an den Kopff gibt / keine gülttige schutzred / ad declinandam pœnam ultimi supplicii, daher zu formiren 163 berechtiget ist; eo quòd quilibet, in re adeò illicita constitutus, scire facilè potuerit, & haud dubiè debuerit, quòd Vulnera non dentur ad mensuram; per tradita Carpzovii, *Q. crimin. t. num. 28. & seqq.* wie viel 164 weniger wird dann ein verè blinder Mann / welcher ja seine Straich / als der Zöhrer dem armen Knaben beygebracht zuhaben plenissimè convictus ist / ob Visûs defectum, unmöglich regieren kan / einige excusation / ex isto capite, mit einigem bestand formiren können?

166 So viel aber die andere consideration: Ob / wann die Weiglerin / mediante Tortura, erhärten würde / daß Er den Knaben so wohl / als Sie / an den Kopff geschlagen / concernirt; so vermeinten wir / daß / solchen falls / Sie Weiglerin mit ihme hierüber allerförderist zu confrontiren / und mit möglichstem zuspruch dahin zutrachten / daß auch seine nähere Bekantnuß hierüber zuwegen gebracht werden möchte: Da nun diſe erfolgte / hätte alles 167 seine richtigkeit: Dafern aber er hierzu nicht zubringen seyn möchte / so setzen wir diſes auf weitters requirirende deliberation aus / was / nach der erlernenden Umbständ bewantnuß / gegen ihme noch weitters / nach erlaubnus der Rechten / fürzunemmen seyn 168 möchte. Es wird aber / solchen falls / vonnöthen seyn / daß die Weiglerin umb alle Circumstantias Loci, Temporis, Modi, und so weitters / sorgfältig gefragt und 169 examinirt werde: (1) Zu welcher zeit der verhaffte Georg Zöhrer den verstorbenen Knaben auch an den Kopff geschlagen habe? nemlich ob es gar kurtz vor des Knaben ableiben / oder wann sonst geschehen? 2dò: Mit was Er / ob mit dem 170 Steffts-steckhen / waran er geführt worden / oder mit einem andern Steckhen / den Knaben an Kopff geschlagen habe? 3tiò: Ob 171 Er nur einen oder mehrere Straich / und wie viel auch Sie selbsten / an des Knaben Kopff gethan? 4tò: Was ihme Zöhrer für neue gelegenheit und anlaß gegeben / 172 den Knaben auch auff den Kopff zuschlagen? 5tò: Ob und was Er / vor ausübung 173 solcher Straiche an des Knaben kopff / gegen Ihro der Weiglerin geredt habe? So dann / 6tò: Ob solche an den Kopff getha- 174 ne Straich gering oder starckh gewesen? Und was irgends die von Ihr ertheilende antwort noch weitters zufragen an die hand geben wird. Welches alles genau und 175 pünctlich zubeschreiben der Herr Actuarius sich befleissigen wird. Warbey wir zu- 176 gleich auch des Herrn Physici, und jurati Chirurgi bericht: Ob / und waher man dessen gewiß sey / daß / als in einem unterth. Bericht zur Hochfürstl. Cantzley erwehnung gethan wird / Er Georg Zöhrer wahrhafftig blind sey? gewärtig seyn wollen.

Belangend mit wenigem den Modum 177 Torturæ, so ist nicht allein des / allem ansehen nach / von ihme Georg Zöhrern / an seinem Stieff-Söhnlein begangenen Criminis Parricidii atrocitas; sondern auch deren ihn / in summo gradu, suspectirenden so vieler Indiciorum Violentia so groß / daß wir nicht anderst erachten können / als daß / wann er / in güthe seine missethat zubekennen / durch adhibirenden ernstlichen zuspruch / sich nicht bewegen lassen wollte / Er vom Scharffrichter angegriffen / geschnürt / und / da anders / nach befindung der jenigen / die dem actui Torturæ beywohnen werden / seine Kräfften es zulassen / auch zum dritten mahl elevirt / jedermahlen ein halbe Viertelstund allso hangend gelassen / und das letzte mahl quassirt werde: Zu welchem ende / da ohn dem 178 der Herr Physicus, wegen der Weiglerin epileptici status, bey ihrer torquirung zugegen seyn solle / Er zugleich auch zu diſer des Zöhrers Tortur gezogen werden könte / umb / neben Eines Ehrsamen Malefiz-Gerichts Deputirten / conscienter und prudenter zudijudiciren / wie weit mit ihme zugehen seyn möchte?

Mit der Weiglerin aber könnten wir / 179 dessen unangesehen / daß Sie als ein grosses und baumstarckhes mensch in den Actis beschriben wird / dannoch / salvo rectiori, nicht darvorhaltten / daß / wegen ihrer / täglich / zu drey biß vier mahlen / entsetzlich erleidender motuum epilepticorum, weitter gegangen werden möge / als daß Ihro die Daumenstöckh applicirt werden. Und weil Sie auch diſe / ohne an Ihr auß- 180 brechende Convulsionen schwehrlich erstehen wird / so wird fast nöthig seyn / daß / wie gemeldt / Herr Physicus, und wohl auch

auch der Herr Chirurgus juratus in loco Torturæ würckhlich zugegen seyen / damit / wenn sich ein solcher epilepticus motus, noch vor applicirung der Daumenstöckhe / an derselben äussern solte / nach dessen endigung nichts mit Ihr fürgenommen werde / biß nach ihrem / in arte medico-chirurgica gegründetem judicio, Sie ihres Verstands wider völlig und gäntzlich
181 mächtig seyn wird / cùm notoriè epileptici, isto morbo correpti, omnibus sensibus intereà priventur, imò etiam memoria, usuque Rationis prorsùs destituantur; sic, ut planè ad nihil dicantur sufficere; sed absentibus & mortuis æquiparandi sint, etiamsi moveri, vel aliquid comprehendere videantur; advertente Zacchia, *Qq. medico-legal. lib. 2. tit. 1. Q. 14. num. 17.* ibi: *Si autem non tàm fortis morbus sit.*

182 Dafern aber Sie ein solcher paroxysmus epilepticus, nach würckhlich applicirten Daumenstöckhen / ergriffe / so hätte der Henckher sie so gleich loßzumachen / und / wann anderst der Daumstockh nicht gar kürtzlich vorher applicirt worden wäre; sondern sie die darvon entstehende schmertzẽ schon einige zeit lang empfunden hätte / so wäre sie mit deren nochmahliger applicirung gleichwohlen zuverschonen / und die sache so dann in statu quo finaliter zulassen;
183 argumento eorum, quæ de Reo, in tortura veram syncopen patiente, quòd videlicet ille non ampliùs torquendus sit, decidit Intrigliolus & Maurus Burgius, citante Guazzino, de *defensione reor. defensa 30. cap. 16. num. 4.* præcipuè in verbis: *Detectâ verâ syncope diceretur sufficienter tortus, ità, quòd ampliùs non erit torquendus.*

Die Fragstück / welche bey beyden Personen gebraucht werden möchten / tönten folgende seyn: 184

Erstlich: Ob Georg Zöhrer und Susanna Weiglerin nicht außtruckhlich den Schluß miteinander gemacht / daß Sie den Knaben / durch die Straiche am Kopf / vollends hinrichten wollen?

Zweittens: Ob nicht der Zöhrer die Weiglerin angehetzt / oder Ihr gar befohlen / daß Sie dem Knaben / mit ihrem eigenen / oder mit seinem Stefftsteckhen / vor den Kopf schlagen solle? 185

Drittens: Oder ob nicht Sie Weiglerin den Zöhrer angehetzt / und Ihn dahin bewogen habe / daß er den Knaben alſo geschlagen? 186

Viertens: Ob alle Beyde den Knaben mit ihren Steckhen an Kopf geschlagen? Und wie viel Straiche ein Jedes gethan? 187

Fünfftens: An welchem Orth und Gegend / ob erst vor Kleinen Botwar herauß / oder wa sonsten / die Straiche an den Kopff dem Knaben gegeben worden? 188

In dem übrigen wird der Herr Malefiz Richter / wie sich vor / in / und nach der Tortur selbsten / durchgehends zuverhalten / fürnemlich aus der Fürstl. Würtemberg. *Novella de Anno 1621. pag. 355. & seqq.* wie auch der Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung / und unsern in truckh gegebenen Consiliis zur genüge zu beschaiden wissen. 189

Act. in Collegio nostro, den
8. Julii, Anno
1711.

CONSILIUM OCTOGESIMUM.

SUMMARIA.

DE Torturâ Fœminæ epilepticæ & prægnantis, *quatenùs, editô Partu, ipsa Quæstioni subjici queat?*

Adversus prægnantem, *partu nondùm editô*, neque Confrontatio, neque Tortura, *omniumque minimè* Pœna capitalis decerni *potest. num. 3. & seq.*

Ne quidem Puerpera, ante *plenum* quadraginta dierum lapsum, *regulariter*, Torturæ subjici *potest. num. 5.*

Si, juxta Medici arbitrium, Puerperæ corporis vires *id patiantur*, *etiam* post viginti *solummodò, vel paulò plurium*, dierum lapsum, Forcipes pollicum, die Daumen-Stöckhe / absque tamen elevatione, *in casu necessitatis*, *eidem* benè applicari *possunt. num. 6. & seqq.*

Multi DDres remissum hunc Torturæ gradum *ne quidem* pro Torturâ *agnoscunt. num. 9.*

Tortura, *pro circumspectô Judicis arbitriô*, *debet esse* moderata, *ne quid* duriùs, *vel* remissiùs *quoad illam statuatur. num. 10.*

In

In casu etiam levioris, contra Puerperam, *decernendi* Torturæ Gradûs Partui, per aliquot dies, *aliundè* de alimentis prospici *oportet. num.* 12.

Torturæ commodissimum *est* Tempus matutinum. *num.* 13.

Si persona Epilepsiâ laborans matutinô tempore frequentiores *ejusdem* insultus *patiatur, tunc* etiam pomeridianis horis *nuda* Forcipum applicatio *benè, contra illam*, decerni *valet. num.* 14.

Quibus de causis Tortura, *ad minimum* quinque *vel* Sex horas, post *sumptum* cibum *soleat* differri? *num.* 15.

Monita de observandis ante *actualem Forcipum* applicationem. *num.* 16. *& seqq.*

Consilium Strykianum de Remediô ab insultu epilepticô præservativô *personæ, hôc morbô laborantibus*, ante torturam, applicandô. *num.* 19.

Partu *vel* mortuô edirô, *vel* mox *iterùm* vivis erepto, Puerpera, *pro qualitate corporis virium*, etiam ante viginti dies, Torturæ *subjici potest. num* 20.

Annectuntur nonnulla Interrogatoria Reæ, *sub Quæstione*, proponenda. *num.* 21. *& seqq.*

P. P.

1 ALs wir die hiebey widermahlen remittirende Peinliche Gerichts Acta in unserem deßwegen versamleten Collegio mit allem fleiß durchgelesen / haben wir aus des Peinlich Verhafften Zöhrers / per legitima tormenta, zuletzt gleichwohlen zuwegen gebrachter Confession zur gnüge ersehen / wie weit sich die Sach / so viel Ihn concernirt / nunmehr 2 qualificire: Hätten auch mit ertheilung einer Definitivæ gern gratificirt / wann deren vollziehung so gleich hätte können ingress und statt finden. Weilen aber mit deren / biß 3 auf unsers gnädigst approbirten Responsi ertheilung / weder von der Weehmutter und andern geschwohrnen Frauen / noch von dem Herrn Physico, zu unserer befremdung / vor schwanger gehaltenen Peinlich Mitbeclagter Weiglerin / wegen ihres / nunmehro in wenigen Wochen erwartenden Puerperii, weder in principali, noch puncto Torturæ, ichtwas fürgenommen werden kan / und / allem erachten nach / zwischen beyden Personhnen die Confrontation (welche hôc rerum statu, absque Partûs in utero existentis periculo, nicht gebraucht werden mag) adhibirt werden muß / so kans anderst nicht seyn / als daß auch der Zöhrer so lang im gefängnis aufgehaltten werde / biß auch mit Ihr die allbereit von uns an hand gegebene / und im Fürstlichen Regierungs-Rath approbirte Gebühr bewerckhstelliget werden möge. Dafern nun 5 dieselbe ein lebendiges Kind hiernächst zur Welt gebähren sollte / so ist zwar dises (auf die von den Herrn uns fürgelegte Fragen zugleich zu antworten) eine von den Rechtslehreren einträchtiglich approbirte und unzweifliche Regul / daß keine Kindbetterin / vor verlauff 40. tage / oder sechs Wochen / mit der Peinlichen Frage angegriffen werden solle: gestalten in mehrerem nachgesehen werden kan apud Carpzovium, *Q. crimin. 118. num. 57.* ubi plures collaudat. Taborem, de *tortur. cap. 5 n. m. 30.* B. Dn. Lauterbach. in *colleg. Pand. theor. pract. tit. de quæstionib. §. 43.* Bechmannum, ad *eund. tit. observ. pract. 8 num. 15.* & passim alios.

Wir vermeinten aber doch diser Sache 6 beschaffenheit und der rechtlichen verordnung nicht ungemäß zuseyn / daß / umb willen die Weiglerin / pro primo, ein Weib / nach beschreibung der Acten / von gar starckhen leibs-kräfften; pro 2do Ihr allein der Daumenstockh applicirt / und keine Exe- 7 vatio mit Ihr fürgenommen werden solle / disem nach / und wann / 3tiò auch die Kindsgebuhrt selbsten Sie nicht allzusehr entkräfften möchte / nach ablauff irgends der halben Zeit / oder in der dritten Woche Anfang / Mittel / oder End / je nach des Herrn Physici und Weehmutter beurtheilung / Sie in solchem remisso Tortura gradu, welchen viele Doctores nicht einhellig pro Tortura agnosciren und halten wollen; 9

Carpzovius, *Q. crimin. 117. num.* 52. Blumlacher, ad *Nemesin Carolin. artic. 57. vers.* Was von widerhohlung wohl angegriffen werden könne. Dann gleichwie die Rechtslehrere den gemeinen schluß machen / daß die in *l. 7. ff. de quæstion.* vorgeschribene Cynosura, quod Tortura, pro Judicis circumspecto arbitrio, debeat esse moderata, & præcipuè in hoc valdè periculoso atque arduo negotio nec quid durius, nec remissius decerni debeat;

juxta *L. 11. ff. de pœn.*

Alſo ſeyn wir der einmüthigen rechtlichen
11 gedanckhen/ daß/ wann/ wie gedacht/ die Weiglerin nicht gar mit allzugroſſer beſchwehrlichkeit und verluſt ihrer leibskräfften ihr Kind lebendig zur Welt gebähren/ und nach verlauff zweyer oder dreyer Wochen im ſtand zu ſeyn ermeſſen werden ſoltte/ daß Sie die Daumſtöckhe/ ohne ſchaden des Kinds/ werde außſtehen können/ mit derſelben applicirung wohl fürgefahren werden möge; jedoch alſo/ daß etwa auf
12 ein paar tage dem Kind/ ſeiner nahrung halben/ auf andere weege proſpicirt werde;

prout etiam in ſimili Dominos Jureconſultos Francofurtenſes & Scabinos Lipſienſes reſpondiſſe advertit Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 118. num. 60.* ubi notat, in laudato Scabinatu Lipſienſi, non obſtante favore pueri lactandi, matri torturam fuiſſe indictam, ità tamen, ut infanti, quoad nutrimentum, non noceatur, daß dem Kind an der Nahrung kein abbruch geſchehe. & B. Brunnemannus, de *proceſſu inquiſitor. cap. 8. membro 5. num. 31.* ubi dicit, ſe ſcire, quòd etiam à Dominis Anteceſſoribus Facultatis Juridicæ Francofurtanæ in eandem ſententiam fuerit pronunciatum. Addatur Bechmannus, *cit. l. num. 15.* ubi pariter ſcribit, Mulierem tùm demùm, ſi VI. Septimanæ præterierint, wann Sie aus den ſechs Wochen/ torqueri, & quando ipſa lactat infantem, torturam ità moderatè adhiberi, ne infanti per illam alimenta ſubtrahantur. Joh. Otto Tabor, de *tortur. cap. 5. num. 50.*

Auf die andere Frage aber dienen wir
13 kürzlich dahin/ daß zwar/ ex communi non ſaltem concluſo; ſed & quotidiana rerum experientia, die Morgenſtunden zu vollziehung der Tortur am bequemſten uud tauglichſten gebrauchet werden;

obſervante Carpzovio, *Q. crimin. 124. num. 8.* Brunnemanno, *d. cap. 8. membro 5. num. 48.* ibi: *Sed commodiſſimum eſt tempus matutinum.* Addat. Juſtus Oldekop. *tit. 4. Obſerv. 24.*

Dafern aber die Weiglerin von dem
14 morbo epileptico des Morgens mehr/ als Nachmittags/ affligirt werden ſoltte/ ſo kan auch in ſolcher nachmittägigen Zeit bevorab mehrbeſagter gelindere Modus, nur per forcipes digitorum Sie zur confeſſion der wahrheit zubringen/ gar wohl gebraucht
15 werden. Dann was die Rechtslehrere ſonſt an die hand geben/ daß die Tortur, zum wenigſten fünf oder ſechs ſtunden nach genoſſener Speiſung/ exequirt werden ſolle/ das hat/ bey der Elevation und Quaſſation, ſeine beſondere/ nemlich diſe Rationes, ne per illas ventriculus, per pauſo ante aſſumptorum ciborum ejectionem, aliquid damni accipiat, ipſisque Scabinis & aliis perſonis, quæ huic actui interſunt, moleſtia generetur,

annotante Farinacio, *Q. crimin. 38. n. 12.* Martino Delrio, *diſquiſition. magicar. ſect. 9. pag. 103.* Brunnemanno, *d. membro 5. num. 48.* Dn. Lauterbach. ad *d. tit. de tortur. §. 52.* welches diß ohrts nicht zubefahren ſtehet.

So bald nun Sie Weiglerin/ nach ver- 16
nünftigem ermeſſen des Herrn Blutrichters/ und beyziehenden Herrn Phyſici, ohne ſchaden; des Kinds/ die Peinliche Frage/ in dicto gradu, erſtehen wird können/ ſo iſt Ihro zuförderiſt die eingeſchickhte Interlocutoria, daß nemlich auch Sie mit der Peinlichen Frage/ zu erlernung der Wahrheit angegriffen werden ſolle/ zupubliciren/ und Ihro ſo fort noch auf dem Rathhauß/ auf das allerbeweglichſte zuzuſprechen/ daß auch Sie/ ihres theils/ dem allwiſſenden Gott die ehre geben/ und/ nach ihres blinden Vetters exempel/ der den ganzen verlauff/ wie es mit ſeines Stieffkinds Ertödtung daher gegangen/ mit allen Umbſtänden ſchon vollkommenlich angezeigt/ die von Ihme allſchon erlernte Wahrheit gleicher maſſen bekennen/ oder groſſer leibsſchmertzen gewärtig ſeyn ſolle. Da nun 17.
diſes Sie nicht zur bekantnus bewegen ſollte/ ſo wäre der Zöhrer alsgleich mit Ihr zu confrontiren/ und bey ſolchem actu Confrontationis alles eufers und ernſts dahin zutrachten/ daß/ auch auf ſeine des Zöhrers vorſtellung/ und anlegenden zuſpruch/ Sie/ ohne Tortur, mit bekennung der wahrheit herauß gehen möchte. Sollte aber auch 18
diſes fruchtloß abgehen/ ſo wäre auch Sie ad locum Torturæ zuführen/ und Erſtlich auch dort/ in abſentia des Scharffrichters und ſeiner Inſtrumenten/ widermahlen aufs beweglichſte zur anzeig der Wahrheit zudiſponiren; auf deren unterbleibung aber der Daumenſtockh würcklich zuappliciren auf art und weiß/ als in unſerem Haupt-Reſponſo bereits angezeigt worden. Warbey wir allein noch diſes erinnern/ 19
daß/nach des ſeeligen Herrn Strykii monito, auch diſes nicht möge auſſer acht gelaſſen werden/ daß von dem Herrn Medico ein wider die Epilepſie dienendes Medicament bey zeitten verordnet/ und von Ihro auch noch zu rechter zeit eingenommen werden möge;

juxta ea, quæ legimus in ſuccinctis ipſius annotamentis ad compend. lectionum Lauterbachianar. *tit. de quæſtionib. ad verb. Epilepſia.*

Soltte aber Sie Weiglerin ein todtes 20
Kind zur welt gebähren/ oder auch ihr lebendig ablegender Partus bald nach ſeiner ge-

gebuhrt wider ableiben würde / so könte / so bald immer ihre / per Puerperium geschwächte / Kräfften sich recolligiren würden / mehrbesagtes Remedium eruendæ veritatis mit Ihr vorgenommen werden.

21 Und dieweilen vormahls / durch die vorgenommene Inspection, über disem / daß Sie Weiglerin nicht schwanger sey / nebst dem Herrn Malefiz-Richter / auch unser Collegium ganz sicher gemacht worden; nunmehr aber Sie gar fast partui proxima erachtet werden will / so könte das jenige / was / aus eben diser ursach / im vorigen Responso mit in die Fragstückhe zubringen unterlassen / annoch supplirt / und zu denen bereits
22 vorgeschribenen fünf noch dise zwey Fragstückh hinzugethan / und also Sie / Sechstens / auch hierüber gefragt werden: Ob Sie ihr Kind nicht vom Mitverhafften Zöhrer empfangen habe? Sibendens: Ob Sie nicht schon vor diser Zeit mehr Kinder von Ihme Georg Zöhrer empfangen / und / nach ihrer Gebuhrt / mit seiner einwilligung / umbs leben gebracht hab?
23 welches da es von Ihr affirmirt werden solte / so könte Sie auch umb die Umbstände der Zeiten / und Oehrter / wa Sie gebohren / auch Anzahl der Kinder / und was weitter / nach beschaffenheit ihrer aussag / zufragen für nöthig erachtet werden solte / fleissig befraget / und was Sie bekennen / oder anzeigen wird / mit sorgfältiger aufzeichnung aller ihrer Wortte / protocollirt / und / im fall Sie dergleichen ichtwas bekennen solte / solches auch dem Georg Zöhrer / erstlich in güthe / und vermittelst fürnemmender Confrontation, angelegenlichst vorgehaltten / auch / im Fall nicht-bekennens / Er mit widerhohlung der Peinlichen Frage ernstlich betrohet; jedoch dise so gleich nicht würckhlich mit Ihme fürgenommen werden.

In dem übrigen folgen auch die / in dem andern nächst vorgewesenen Peinlichen Processs, Friderich Stahlen von Poppenweiler betreffend / revidirte Expens-Zettel: Die in disem Process aber auch schon ad acta gegekommene Zettel bleiben biß zu abfassung der Definitiv, der gewohnheit nach / außgestellt. Woltten wir zu behuff der heilsamen Justiz ungemeldet nicht lassen. Actum Tübingen / in Collegio nostro, den 10. Aug. 1711. 24

CONSILIUM OCTOGESIMUM PRIMUM.

SUMMARIA.

AD proximè præcedentia duo Respp. pertinens suppletoria Consultatio de Pœnasupra nominatis Reis, *post exantlatam ab ipsis Torturam, tandem* infligendâ.

Declaratio Vitrici, *sub* trinâ Elevatione *facta, pluribus recensetur. num.* 1. *usque ad num.* 17.

Quoad pœnam ultimi supplicii *fundandam nihil refert, utrum quis* sua manu *ipse hominem* occidat; an *verò cum eo, qui eadem exequitur, dolosè* conspiret? *num.* 18.

Adducitur Correæ fœminæ, *tùm* ab initio *post publicationem interlocutoriæ, tùm* in actibus confrontationis, *tùm* sub applicatione Forcipum *factæ verisimilis* depositio. *num.* 19. *usque ad num.* 45.

Ad statuminandum Homicidium dolosum *ejusque pœnam ordinariam, etiam* Jure Divino, *non præcisè directa occidendi* voluntas *requiritur*; *sed etiam* indirecta sufficiens *est. num.* 46. *& seq.*

Quænam talis *censeatur? ibid.*

Qui rei illicitæ operam *dant*, de omnibus *illis*, quæ immediatè ex eâ, *per se, & tanquàm* causâ ordinatâ, sequuntur, tenentur *justissimè. num.* 47.

In casu, quando quis Confessionem sub Tortura *factam*, absque *ullâ vel Erroris, vel alterius* justæ Causæ allegatione, *nedùm ejus legitimâ* probatione, revocat, Tortura, *regulariter, licet* in gradu *saltem* mitiore, repeti *potest. n.* 49.

Tametsi *alia* nova Indicia non adsint. *num.* 50.

Hæc ipsa Confessionis *semel facta* Revocatio per se novum indicium *constituit. num.* 50.

Quænam *conscientiosus* Judex, in casu reiterandæ Torturæ, *ex pio B. Brunnemanni monito*, potissimùm in oculis habere *debeat? num.* 51.

Adducuntur nonnullæ Rationes, *ob* quas in proposito, *non obstante à Vitrico factâ suæ confessionis revocatione*, Repetitio Torturæ, quoad neutrum Reorum, *jure* locum habere *possit. num.* 43. *usque ad num.* 64.

Extra casum *confessionis semel factæ* Revocationis Tortura, sine novis indiciis, repeti *nequit. num.* 58.

Quando *ex circumstantiis verisimiliter* apparet, Torturæ repetitionem *ad* nihil, *vel ad minimum* parùm profuturam, *illa* rectiùs omittitur. *num.* 59. *& seqq.*

Concluditur ad pœnam modicæ Fustigationis, *cum* perpetua Relegatione, utrique Reo *dictandam. num.* 64. *& seqq.*

Etiam in Crimine Infanticidii, *tametsi persona de illo suspecta omnia contra se militantia* Indicia per Torturam purgaverit; *tamen*, ob Culpam latam *ab ipsa commissam*, pœna *morti proxima, nempe* Fustigationis & perpetuæ Relegationis, *locum habere potest. num.* 66.

Ubi neque Confinatio, *neque* pecuniaria Pœna, *neque* condemnatio ad Operas publicas, *neque etiam* Relegatio temporalis, *verisimilis pœna pedem figere potest, ibi necessariò* Pœna modicæ Fustigationis, *cum* perpetuâ Relegatione, *dictanda venit. num.* 67.

Modica Fustigatio *quænam dicatur? num.* 68.

Annectitur Sententia condemnatoria. *num.* 69.

Redditur Ratio, quoad Fœminam *epilepticam*, remissæ Positionis ad numellas. *num.* 70.

Præscribitur Modus *tùm contra Vitricum, tùm contra Fœminam correum*, exequendi Fustigationem. *num.* 71. *& sq.*

Etiam in criminali Processu, *utriusque Partis* Submissio, *ante publicationem Sententiæ, ad conservandam ordinem Processûs*, necessaria *est num.* 73.

In casu exequendæ modicæ Fustigationis Carnifex, *à Iudice, in absentia Rei*, de Modo *circa illam adhibendo, in specie* priùs monendus *venit. num.* 74.

P. P.

Aus hiebey zuruckhkomenden/ uns nunmehro zum dritten mahl zugefertigten/ Actis haben Wir Subsignirte/ zur Juristen Facultät/ bey allhiesiger hoher Schul/ verordnete Decanus und andere Doctores, in derselben durchlesung/ deß mehreren ersehen/ welcher massen/ auf unser erstes Consilium, zuförderist der blinde Bettelmann Georg Zöhrer/ nachdeme bey Ihm haller gütliche zuspruch vergeblich gewesen/ mit der scharffen Frag angegriffen/ und von Ihme zwar anfangs/ auch auf die erstmahlige Elevation/ durchauß nichts bekännt worden/ auſſer disem allein/ daß die Mitverhaffte Weiglerin Ihne immerdar angehezt/ daß er den Buben schlagen solle/ anbey Selbsten gesagt/ daß Sie denselben tod schlagen wolle; Er habe Ihr aber immerzu abgewöhrt/ solches umb Gottes willen nicht zuthun; wie Sie dann in der stund/ da Sie gesagt/ der Bub seye tod/ sich wider vernemmen lassen/ Sie wolle ihn tod schlagen/ und immerzu gegen demselben vermeldt: Teufel/ Teufel/ Teufel; auch immittelst auf ihn zugeschlagen; da Er nicht wisse/ ob Sie einen Steckhen gehabt/ oder nicht? auch nicht/ wie oft Sie auf ihne geschlagen. Doch werde Sie starckh geschlagen haben/ indem Sie ein starckhes mensch seye; und mit solchen Reden hab Sie so lang angehaltten/ biß der Bub/ ihrem bericht nach/ gestorben: Und diß seye geschehen von dem Schloß Ober Schaubeckh herwertz gegen Steinheim. Sie habe schon vorher zu Botwar vermeldet/ daß Sie den Buben tod schlagen wolle. Er selbst aber habe sich mit Ihr nicht unterredt/ daß Sie den Knaben todschlagen wollen; Er habe Ihr vielmehr forthin/ (oder immerfort) abgewöhrt/ und für den Buben gebetten/ daß Sie ihn nicht umbbringen solle. Er habe sein lebtag keine gedanckhen gehabt/ Sie hier-

hierzu anzureizen / oder / wie Er sagt / anzuhutschen. Sie aber hab Ihn allezeit
7 angehutscht und angeschürt / den Knaben zuschlagen; Jedoch nicht / daß er ihn tod schlagen solle. Hingegen hab Sie ihm mit tod-schlagen getrohet / und leztmahls bey ermeldtem Schloß dessen wider erwehnt: Darfür Er aber für des Himmels Gericht gebetten / soltte dises nicht thun; worüber Sie vermeldt: Es helffe nichts darfür / und sey über Ihne Zöhrer selbsten böß worden.
8 Das Instrument werde ihr aigener Steckh gewesen seyn. Wieviel Streich Sie ihm gegeben / wisse er nicht. Die Weiglerin habe ihm nicht gesagt / wa Sie hinschlagen wolle; nach geschehener Sache aber ihme entdeckht: Jezt seye er schon tod;
9 deren Er versezt: Ey du leichtfertige Huhr / du soltest es nicht gethan haben. Worauff Sie vermeldt: Sie wollen im nächsten Ohrt vorgeben / der Knab sey unterwegs gestorben / Sie wolle umb ihn weinen; und Er selbst habe / auf ihr veranlassen / auch der gleichen thun / vorgeben / und weinen müssen. Als man aber denselben zum
10 zwaitten mahl elevirt / und / auf sein bitten / ihne wider herab gelassen; Er aber doch wider bey seiner vormahligen auffag verbliben / daß er nemlich / wann die Weiglerin den Knaben tod zuschlagen getrohet / Ihr allezeit abgewöhrt und für den Knaben gebetten habe; auch dahero die drittmah-
11 lige Elevation, und zulezt auch die Quassation gegen ihme gebraucht worden / hat er wider umb Gottes barmherzigkeit willen gebetten Ihn herunter zulassen; da Er dann endlich dise confession von sich gegeben: Daß Er zu dem Todschlag seinen Willen auch geben müssen / da die Weiglerin zu ihm gesagt / wollen den Buben tod schlagen; und Sie allso zu solchem vorhaben Ihn; Er aber Sie nicht bewogen.
12 Der Ohrt / wa Sie ihn hierzu veranlast / seye im außgang von Groß Botwar / nicht weit von der Statt / geschehen; Sie habe den Buben auf dem buckhel gehabt; wel-
13 chen mahls Er ihm selbsten zween Streich mit dem Führsteckhen gegeben / da die Weiglerin ihm gesagt: Er habe ihn auf den buckhel getroffen; und der dritte Streich seye der Weiglerin auf die Hand gegan-
14 gen. Von seinen Streichen seye der Bub nicht; sondern von der Weiglerin Streichen beym Schloß / so Sie ihme mit ihrem aigenen Steckhen beygebracht / gestorben.
15 Wie viel Streich es gewesen? wisse Er nicht; wiewohl Er schlagen gehört. Sie sey mit dem Buben auf die seitte gegangen / und Er hab eine Pfeiffe Tabackh getunckhen / und nichts reden
16 dörffen. Und seye ihr rechter Ernst ettliche mahl gewesen / den Buben tod zuschlagen; zu welchem vorhaben Er das leztere mahl semen willen / wie gemeldt / auch geben müssen; welche seine Bekantnus als sie ihm am gefolgten Tag / bey der Besihnung / wider vorgelesen worden / Er nochmahlen durchgehends und in allem widerholt;

alles nach innhalt deß hierüber geführten außführlichen Protocolli, *Actor. Nro. 36.*

Welcher seiner umbständlichen Bekant- 17
nus nach / im fall Zöhrer darbey verbliben wäre / ratione Supplicii contra illum decernendi, kein ander judicium hätte können fürwalten / als daß Er in allweeg mit der äusserstẽ Todesstraff / und wohl gar auch mit einigem Additamento, angesehen der zu tod geschlagene Knab sein Stieffsohn gewesen / abgestrafft werden müsse:

Cùm notoriè nihil referat, utrum quis 18
suâ manu ipse hominem occidat, an verò cum eo, qui cædem exequitur, dolosè conspiret; sed uterque eodem plectendus sit supplicio.

ex. expr. in Nemesi Carolina, *artic. 148.* ubi omnes Scribentes. Ludov. Molina, de *J. & J. Disp. 23. num. 9.* post plures, quos laudat, Theodoricus, in *Colleg. crimin. cap. 7. eph. 6. num. 49.* Carpzovius, *J. F. parte 4. C. 7. Def. 6.* B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. tit. ad L. Cornel. de sicar. §. 15.*

Nachdem aber endlich / auf so langes zu- 19
wartten / mit der Peinlich-Mitbeclagten Susanna Weiglerin / zu allseitiger grosser befrembd- und verwunderung / sich dises hervorgethan / daß dieselbe niemahlen schwangern leibes gewesen / und dahero 20
auch leztlich / nach ihrem extremè, daß der Satan Ihr geholffen / verdächtigem Außbruch aus der Gefängnus / in deren Sie an ketten angeschlossen gelegen / und wider beyfahung / vom hochlöblichen Regierungs-Rath der nochmahlig Hochfürstliche Ratifications-Befehl dahin ergangen / daß auch
mit Ihr / auf art und weiß / als in unserm 21
zwaitten / in omnibus gnädigst approbirten Consilio, die Peinliche Frage vorgenommen werden solle / so hat Selbige zwar anfangs / post publicationem Interlocutoriæ, nicht ohne wahrscheinlichkeit sich dahin vernemmen lassen / daß / wann Sie / für ihren theil / den Knaben hätte umb das leben bringen wollen / Sie denselben / als Er kaum ein paar tag vorher in die Botwar gefallen / nicht aus derselben herauß gezogen; sondern ihne darinnen ersauffen lassen / oder die That im Bett / oder anderswa / vollbracht habenwürde. Daß Sie aber denselben / als er in den Bach gefallen gewesen / und 22
Sie ihn wider herauß gezogẽ / mit dem Steckhen geschlagen / seye nicht an den Kopf gegangẽ, sondern auf seine (sit ven.) nates Bey 23
welcher antwort Sie / da Sie in specie wegẽ

der Schläge an dem kopf gefragt wurde/ von ihrem stuhl aufgestanden/ sich übel gebärdet/ und mit zusammen geschlagenen händen noch ferner gesagt: Sie wolle es mit guthem gewissen behaupten/ daß Sie sonsten an keinen anderen Ohrt/ als wie proximè angeziegt/ geschlagen habe.
24 Auch hab Sie den Zöhrer nicht angehutscht/ den Buben an Kopf/ oder sonsten zuschlagen: Als Sie aber denselben aus dem Wasser gezogen/ und bereits auf den buckhel genommen gehabt/ auch mit ihm allso fortgegangen/ hab Er Zöhrer drey Streich nach ihme gethan/ mit vermelden: Geltt/ das tragen gefällt dir wohl. Doch habe Sie nicht gesehen/ wohin er geschlagen. Aber der dritte Streich sey Ihr/ als Sie mit dem Buben gezuckht/ an den Arm gegangen. Sie wisse von keinem Streich weder vom Zöhrer/ noch von Ihr selbsten/ welcher an deß Knaben kopf gegangen wäre.
25 Der Streich seyen in allem sechse gewesen/ drey am Bach/ welche Sie mit dem kleinen führsteckhen/ und drey/ welche der Zöhrer mit seinem grossen Steckhen nach dem Buben gethan; warvon aber der letzte Sie Selbst an den Arm getroffen.
26 Die Schläg haben Sie/ nicht weit von der Statt Botwar/ demselben gegeben: Und bey dem Schloß (Schaubeckh/) allda Sie geruhet/ sey derselbe gestorben/ zu welcher zeit ihne niemand geschlagen. Von Streichen/ die Zöhrer ihm an den Kopf gegeben haben solle/ wisse Sie einmahl nichts. Umb willen Sie nun zur weittern
27 Bekanntnis nicht zubringen gewesen/ so hat man dieselbe mit dem Mitverhafften Zöhrer sollicitè confrontirt; da dann diser gesagt: Er habe Ihr/ in allen dingen/ und in all ihrem fürnehmen den willen lassen müssen/ und solchen nicht brechen dörffen/ aus furcht/ daß Sie auch sich an ih-
28 me vergreiffen möchte/ weil Sie ihme vorhin den Tod getrohet. Das lezte mahl habe Er zu Groß Botwar von Ihr gehört/
29 daß Sie den Buben tod schlagen wolle; warüber Er nichts geredt. Daß Er aber außtrückhlich eine Unterredung/ daß Sie den Buben mit vorsaz miteinander todschlagen wollen/ mit Ihro gepflogen/ darvon wollte Er nun gar nichts mehr wissen; sondern Er habe seine vorige Bekantnis dahin geditten/ daß Er eben Ihr der Weiglerin in allen stückhen ihren wi-
30 len lassen müssen. Warbey der Herr Stattschreiber/ als Protocollist/ notanter anmerckht/ daß Er das wort/ müssen/
31 vorhin protocollirter massen/ allezeit wohlbedächtlich angezeigt habe. Dises aber hat Er nochmahlen gestanden/ daß die Weiglerin lezlich immer auf den Buben zugeschlagen/ mit vermelden: Teufel/ Teufel/ Teufel/ und so lang angehalten/ biß er gestorben; auch daß Er nachgehends/ in dem nächsten Dorff dises/ als ob der Bub sonst gestorben/ vorgeben und weinen müssen. Welches alles aber 32
Weiglerin/ in hoc Confrontationis actu noch/ wie zuvor/ widersprochen/ darbey den Zöhrer einen blinden Teufel geheissen/ den Sie so oft auf auf dem ruckhen tragen müssen: Jetzt rede Er bald dises/ bald jenes/ aus ungrund hinzusetzende: Sie habe den Buben oft mit der Ruthe schlagen wollen; Er aber habe Sie angehutscht/ daß Sie den Stecken nemmen solle. Nach- 33
dem nun Sie Weiglerm hierüber ad locum Torturæ gebracht/ und Ihro daselbsten die von uns an die hand gegebene Interrogatoria Ihr nochmahlen/ und zwar in absentia Carnificis, & in Tortura adhiberi consuetorum Instrumentorum, vorgehaltten worden/ hat Sie/ auf den vorhalt wegen deren an dem Kopf gegebenen Schläge/ solche nochmahls widersprochen/ mit vermelden: Gott wisse es/ Gott hab es gehört/ daß Sie den Buben auf den Buckhel geschlagen; und nicht an den Kopf: Dergleichen Sie auch vom Zöhrer nicht wahrgenommen. Auch habe keines das andere angehezt/ wa Es hinschlagen solle. Sie hab nie nichts gesagt/ (wabey Sie meldete: Du mein Gott und Herr!) daß Sie ihne vorsäzlich tod schlagen wolle; der Zöhrer auch nicht: Aber zornig seye Sie über disen gewesen/ daß Er den Buben nicht habe wollen helffen aus dem Wasser ziehen. Alldieweilen Sie nun zu keiner be- 34
kantnus in dem hauptwerckh schreitten wollen/ und deßwegen Ihr endlich der Scharff-Richter an die seitte gestellt worden/ mit betrohung/ daß/ wann Sie dem Exempel ihres blinden Vetters nicht folgen würde/ so müsse Sie an die Tortur, und daran grosse schmertzen leiden; Sie aber jedennoch bey dem vorigen verbliben/ und daher der Scharffrichter Sie anzupackhen be- 35
felchet worden/ hat er solches fast nicht effectuiren/ und Ihro die Daumenstöckh nicht ohne grösse mühe appliciren können/ indem Sie vom Stuhl/ worauff Sie gesessen/ aufgestanden/ und dessen ohnangesehen/ daß Sie Creuzweiß geschlossen war/ sich dennoch gegen der Stiege gewendet/ als wann Sie gleichsamb durchgehen wolte/ allso/ daß starcke Männer Sie mit gewalt haltten müssen; auf welches hin Sie auf den boden gefallen/ und sich sehr hin und her gewälzt/ daß es ohne erstaunen nicht angesehen werden können. Dieweilen aber doch der Morbus epilepticus, nach 36
deß/ bey disem actu auch zugegen gewesenen Herrn Physici, D. Maucharts/ und Chirurgi Herrn Speunen/ befindung und urtheil/ nicht an Ihr außgebrochen/ so seyn Ihro endlich/ da Sie auf dem Boden lag/ die

die Daumenstöckh applicirt / und bey einer halben viertelstund allso an Ihr gelassen; auch Sie darbey immerhin mit beweglichem zuspruch / die wahreit zusagen / erinnert worden. 37 Sie hat aber / dessen allen unangesehen / weitters lediglich nichts bekennen wollen; sondern / als man die Daumenstöckh Ihr widerumb abgenommen / hat Sie auf mehrbesagte Interrogatoria nochmahls allso geantwortet: Daß Ihro ihr lebtag nie in die gedanckhen gekommen sey / den Knaben / oder sonsten Jemand umb das leben zubringen: Ihr Vetter der Zöhrer / müsse es verantworten / daß er solche lügen heraußgesagt. Und 38 bey beantworttung des zwaitten Frazstückhs sagte Sie: Du heiliger Nahme Jesu Christ / du mein Gott und Herr. Der Zöhrer habe Sie nicht angehezt; habe auch Ihrer keines im sinn gehabt den Buben zu tod zuschlagen. Aber aus ungedult dörfte Sie wohl gesagt haben: Es wäre kein wunder / Sie schlüge ihn tod.

39 Ad 3tium: Der Zöhrer habe Sie nicht angehutscht / dergleichen zuthun; und Sie Ihne auch nicht / in Ewigkeit nicht. Seye auch / ihres wissens / dem Buben sonst kein Straich vor den Kopff geschehen; außgenommen im armen Hauß zu Botwar; Waselbst Ihne der Zöhrer mit der Faust an den Kopf geschlagen / daß er denselben an die Wand hin gestossen; warvon 40 hernach die Seitte am angesicht blau worden sey. Uber welchen Umbstand als Zöhrer mit Ihr confrontirt wurde / Er zur antwort ertheilt / daß der Bub nicht hab betten wollen; wessentwegen Er ihn mit der hand ins gesicht geschlagen / daß er den Kopf im zuckhen an die Wand gestossen / und das Gesicht / als die Weiglerin gleich damahlen gesagt / auff der einen seitte blau geworden / und etwas geschwollen.

41 Ad 4tum & 5tum: Daß Sie / wegen einiger Streiche an den Kopf / nichts sagen oder anzeigen könne. Von denen schon oben angemerckhten sechs Streichen aber repetirte Sie priora. Und wolte auch von einigem boßhafften Vorsatz den Knaben tod zuschlagen durchauß nichts wissen.

42 Dises aber / sagte Sie / laugne Sie nicht / daß Sie / wenn der Bub ungehorsamb gewesen / aus ungedult außgeschlagen: Es wär kein Wunder / ich schlüge dich tod: Seye aber ihr ernst drumb nicht gewesen; Manche Mutter sage zu ihrem Kind aus unmuth / ich will dich tod schlagen / und thue es doch nicht.

43 Warbey dem in hoc Actu gehaltenen Protocoll noch ferner notanter dises annectirt worden / daß / nach denen damahlen erfundenen Umbständen / die Herrn Deputati, so demselbigen beygewohnt / das einträchtige Judicium von derselben geschöpft / daß / wann sie gleich mit der Tortur in höherem Grad angegriffen werden solte / Sie jedennoch unmüglich zu weitterer Bekanntnus zubringen seyn möchte.

Ingleichem haben Selbige mehrbesagtem Protocoll auch noch dises annectiren lassen / daß aus diser letzten Examination nichts anders zu erlernen und zuschliessen gewesen / als daß eben Eines / wie das Andere / auf den Buben im Zorn und unwillen zugeschlagen; keines aber von Beyden die Intention / einen vorsätzlichen Todschlag zubegehen / oder auf eine miteinander vorher gepflogene Unterredung / den Buben umb das leben zubringen / gehabt haben dörfte: Bevorab da der Zöhrer seine vorhin gethane Bekantnus / in Confrontatione, bereits obgemeldter massen / beständig dahin erläuttert / daß Er / als ein blinder Mann / eben generaliter der Weiglerin Willen sich unterwerffen / und thun müssen / was Sie gewolt. 44

Ob nun wohl / da es nunmehr auf diser Frag ankommt: Was dann / bey diser der Sachen beschaffenheit / und pro Conditione der beeyden Verhafften / da der Zöhrer vor einen stockhblinden Mann (unerachtet des vormahls aus den eydlichen Kundschafften von zerschidenen Zeugen angeführten Judicii.) vom Herrn Richter und Physico gehaltten wird; die Weiglerin aber mit dem morbo epileptico (Wewohlen nach ihrer widerbeyfahung / und an Ihr außgebrochenem sehr starckhem fluxu menstruo, nicht mehr so offt / als vorhero geschehen) doch entsetzlich behafftet / für eine Straff / und deßwegen abfassende Definitiva ingress finden könne? Oder ob man nicht nochmahls mit der Peinlichen Frag bey dem mit-Verhafften Zöhrer ansetzen solle? Obwohl / sagen wir / dises / daß weder Er / Zöhrer / noch auch die Weiglerin / den armen Knaben umb das leben zubringen / einige intention gehabt / an dictir- und Verhängung der äusersten Todes-straff / wann ihre Bekantnus wegen der Streiche an den Kopf in medio wäre / uns nicht irr machen würde; in reiffer beherzigung / quòd ad statuminandum Homicidium dolosum, & malitiosam occidendi Voluntatem non præcisè directa, seu directò in hominis internecionem tendens Intentio; verùm etiam indirecta sufficiens sit; si quis scilicet alterum non saltem Gladio; verùm etiam alio, ad occidendum idoneo instrumento, non occidendi; sed vel vulnerandi & Cicatrices infligendi, vel duntaxat pulsandi, aut verberandi, & corripiendi animo percutiat: 45 46

Hisce

Hisce namque in casibus tametsi percutiens non habeat directam occidendi voluntatem: Quia tamen vel scit, vel ad minimum scire debet, quòd Vulnera & Verbera ad mensuram dari nequeant, & quòd alter, ex tali percussione, suam vitam facillimè amittere valeat, eapropter certissimè contra illum urgetur, quòd ipsius Voluntas per indirectum, & necessariam consequentiam in alterius cædem feratur & tendat, & propterea etiam hæc ipsa illius indirecta Voluntas ad Qualitatem homicidii dolosi, eidemque præstitutam pœnam Gladii sufficiat: eo quòd illi omnes, qui rei illicitæ operam dant, de omnibus illis, quæ immediatè ex eo, per se & tanquàm ex causa ordinata, sequuntur, teneantur justissimè; 47

per notabiles txx. tùm in Lege Divina, *Numeror. 35. vers. 18.* ubi ità ipse Summus è cœlo LLator: Wer jemand schlägt mit einem Holtz / damit jemand mag getödtet werden / daß er stirbt / so ist er ein Todschläger / und solle des todes sterben. tùm & in *L. 6. Cod. ad L. Jul. de vi publ. L. 38. §. 5. ff. de pœn. L. 15. ad L. Cornel. de sicar.* post plures, quos laudat, Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 1. per tot.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. u. theor. pract. eod. tit. §. 7.* Johannes Harpprechtus, ad §. *5. num. 63. & sqq. Inst. de publ. judic.* Dn. Collega noster, D. Majer, in *commentar. ad Inst. eod. tit. pag. 1094.*

Wann wir also zuförderist von der Tortur fragen / ob dieselbige nicht an dem mitverhafften Zöhrer zu repetiren / und mit Ihm denuò fürzunemmen seyn möchte? so hat es zwar wohl ersten anblicks das ansehen / als ob hierauff / ex hac Ratione, affirmativè zuantwortten sey / dieweilen Er Zöhrer seine vormahls gethane Confession / daß Er zu dises seines Privigni beshafter Ertödtung seinen Willen auch geben müssen; da die Weiglerin vorher zu ihme gesagt: Sie wollen den Buben todschlagen / und nachdeme Sie dises bewerckhstelliget gehabt / ihme solches / mit disen formalien / referirt hab: Jetzt sey er schon tod / nach der hand / als man auch mit der Weiglerin Tortur fürgehen wollen / absque ulla, vel Erroris, vel alterius justæ Causæ allegatione, nedùm ejus legitima probatione, revocirt hat; 48

In cujusmodi Casibus quòd Torturam omninò repetere liceat; ità tamen, ut hæc repetita Tortura, regulariter, non gravior; sed mitior esse debeat; 49

ex doctrina Brunnemanni, in *tract. de processu inquisitor. cap. 8. membro 5. num. 88.* licet alia nova Jndicia non adsint, textus est apertissimus,

in Ordinat. Crimin. Carolina, *Artic. 57.* eo quòd ipsa hæc Confessionis semel factæ Revocatio novum indicium constituere censeatur; 50

per communia DDrum, ad *d. tit.* Dn. Lauterbach, in *Colleg. u. tit. de quæstion. §. 61.* Addatur Brunnemannus, *dicto cap. 8. membro 5. num. 86.* Caspar Klockius, in *consill. tomo 3. consil. 196. num. 14. cum seqq.*

Gleichwie aber B. Dn. Brunnemannus, bey diser Quæstion / signanter an hand gibt / daß ein gewissenhaffter Halß- oder Bluth-Richter / neben andern Umbständen / fürnemlich auch die Quantitatem Tormentorum, die ein solcher Revocant bereits erstanden; wie ingleichem auch die Zeit / wie lang derselbe an der Folter gehangen; item: Ob Er des ihm angeschuldigten Delicti Negation vorher lang beharrt habe? so dann auch dises: Ob nicht einige Circumstantiæ seine Revocation wahrscheinlich machen? in reiffes und fleissiges bedenckhen ziehen solle: 51

dicto membro 5. num. 86.

Also ist es impræsentiarum an deme / daß gleichwohlen der Zöhrer die dreymahlige Elevation vorher erdultet und ausgestanden / ehe Er in dem Hauptwerckh ichtwas sonders gestanden / und biß auff die erfolgte Quassation auff sich selbst nicht das geringste bekannt: Und dieweil eine jede Elevation eine halbe Viertelstund gewährt / und mithin eine zimmlich lange Zeit mit Ihm zugebracht werden müssen / biß man etwas von ihme herausgekeltert: so dann auch dises / daß Er / als ein stockh- blinder Mann / welcher sonst keiner hülffe / wider in seine heimat geführt zuwerden / in der frembde sich getrösten können / nach diser seiner Base brutalem humôr, da Er sagt / daß Sie auch in ihrem unsinn ihne selbsten geschlagen / ja ihm gar auch den Tod gedrohet / geschehen lassen müssen / was Sie gethan / der wahrheit nicht ungemäß zuseyn anscheinen will: so erweckhen / vors Erste / auch dise Umbstände bey uns einigen anstand / ob / bey so bewandten dingen / die Peinliche Frage / zumahlen in gradu intensiori, mit demselben noch einmahl vorgenommen werden möge: wann wir aber noch weitter hiebey bedenckhen / daß / wann gleich Er Zöhrer nochmahlen torquirt / und durch solche Tortur seine vorige Confessio de novo zuwegen gebracht werden möchte / mit der Weiglerin jedoch / mit gleichmässiger widerhohlung der scharffen Frage / nichts gethan werden könte / wohlbetrachtet / daß sie / Erstlich / in dem jenigen Grad, welcher nach ihres zustands höchstbeschwehrlicher beschaffenheit decernirt werden können / die Tortur würckhlich ausgestanden / und mithin auch die wider sie militirende Indicia, daß sie die lethi- 52 53 54 55 56 57

lethiferas Percussiones dem ertödteten Knaben an den Kopff inferirt/ secundum tri-
tissimas Juris Regulas, von sich abgeleint
58 und purgirt: Und / 2do, bey Ihr diſe Ratio, daß ſie ihre einmahl gethane Confeſſion wider revocirt habe/ totaliter ceſſirt/ auch ſonſten kein anders neues Jndi-
59 cium wider ſie militirt. Hingegen / pro 3tio, wann gleich der Zöhrer nochmahls auſſagen ſolte/ daß die lethales Percuſſiones an des verſtorbenen Knaben Kopff von der Weiglerin geſchehen/ man jedennoch hiervon keine ſichere Gewißheit und unzweiflichen Grund: Ob diſes wahr ſey/ oder ob nicht vielmehr die von Jhm ſelbſten/ mit ſeinem ſchwehren und ſtarckhen ſteckhen / ohne wiſſen zukönnen/ wahin Er ihn treffe / zu vielen mahlen gegebene ſchläge dem Knaben den Tod gebracht? erlernen könte: Anbenebens / pro 4to, diſes
60 endlich noch wohl in rei veritate ſich alſo verhaltten möchte/ daß Zöhrer mit diſer ſeiner Confeſſion/ daß Er endlich ſeinen willen auch in die Ertödtung des Knaben geben müſſen / allein diſes intendirt / daß Er/ als ein blinder Mann / aus beyſorg / daß ſie ihn gantz hülffloß verlaſſen/ und gar darvon lauffen / oder Jhne ſelbſt tödten möchte/ eben alles das jenige / was ſie nach ihrem brutalen ſinn und entſetzlichen zorn auszuüben ſich erfrecht / geſchehen laſſen müſſen / und ſich darwider nicht zuſetzen vermocht: allermaſſen der Herr Bluth-Richter diſe ſeine Erklärung / ex hac ipſa Ratione, weil Er Zöhrer allezeit des worts/ Müſſen / ſich gebraucht / daß Er ſeinen willen auch darein geben müſſen / und mithin nolens-volens geſchehen laſſen müſſen/ was ſie / nach ihrem brutalen unſinn / aus grimmigem Zorn / mit dem armen Knaben fürgenommen / für nicht unwahrſcheinlich
61 anſehen will: Und / pro 5to, wann Zöhrer / per corporis cruciatus ad hoc adactus, endlich gleichwohlen gar diſes bekennen ſolte / daß er ſelbſten die drey tödtliche Percuſſiones an des Knaben haupt gethan/ man ſolches noch weniger für ſicher und richtig annemmen könte / ſo wohl weilen die Weiglerin das Contrarium von Jhm (Unerachtet Sie/ ſeiner Bekantnuß halben/ über Jhn ſehr erboſt/ und Jhne derentwegen einen blinden Teufelgeſcholtten) beharrlich auſſagt / als auch weilen Er ſelbſten / ob omnimodam Cæcitatem, nicht wiſſen können/ wahin ſeine ſchläge gehen: ſo dann/
62 6to, der Herr Bluth-Richter / nach allen / in deren mit der Weiglerin fürgenommenen Tortur / erlernten Umbſtänden/ ſelbſten in diſe ſorg und meinung geſetzt worden / daß / wann man gleich mit Jhr eine weit ſchärffere Tortur fürnemmen wolte; jedennoch von Jhr keine weittere

Bekantnuß heraus und zuwegen zubringen ſeyn würde; diſem allem nach muß man/ 63
nachdeme nunmehro alles / was immer zu diſer Ermordung gründlicher erlernung/ nach der beyden Verhafften miſerabler beſchaffenheit / denen Rechten gemäß gethan werden können / mit aller erſinnlichen gefliſſenheit / ernſt und ſorgfalt gethan / ab ulteriore Tortura abſtrahiren / und diſe leuthe dem gerechten Gericht des allrächenden GOttes in ſo fern überlaſſen. Demnach aber gleichwohlen die drey / an des 64
Knaben entſeeltem Cörper / in deren mit ſelbigem legaliter errichteten Inſpection pro lethalibus gehalttene Percuſſiones in propatulo ligen / und ſolche von niemanden / als von beyden Verhafften hergerühret ſeyn können; anbenebens auch die/ von beyden Verhafften / an dem / von der erlittenen Dyſenterie faſt verſchmachteten armen Knaben ausgeübte unchriſtliche/ barbariſch und grauſame Tractation / nach breitterem innhalt unſers erſten Reſponſi, durch vieleydliche Kundſchafften überflüſſig erwiſen worden / diſem allem nach hielten wir / deſſen unangeſehen / daß diſe 65
gottloſe leuth / biß diſes Reſponſum ſeine gnädigſte ratification erlangen möchte/ dreyſſig völlige wochen in Carceribus ausgeſtanden / die heylige Juſtiz jedennoch erfordere / daß Sie mit einer gemäſſigten Leibs-Straff angeſehen und beleget werden / eben ſo / als auch ſonſten in atrociſſi 66
mo crimine Infanticidii, wann gleich eine verdächtige Infanticida oder Kindsmörderin / durch erſtehende ſcharffe Frage / die wider Sie zeugende Jndicia Doli totaliter purgirt; dennoch propter Culpam latam, ab ipſa commiſſam, mit der pœna morti proxima, nempe Fuſtigationis & perpetuæ Relegationis, abgeſtrafft werden kan;

per firmata Carpzovii, *Q. crimin. 15. num. 25. & ſeqq.*

Und dieweilen zumahlen faſt keine andere ſpecies Pœnæ, nemlich weder Confina- 67
tio, noch aliqua pecuniaria Pœna, noch ad Operas publicas condemnatoria, noch Relegationis, wider Beyde Verhaffte verhängt werden kan / und die Continuatio Incarcerationis auch nicht wohl taugt/ demnach halten wir / ſalvo rectiori judicio, einmüthig darvor / daß wider Beyde P. Beclagte die Straffe der ewigen Lands-Verweiſung & modicæ Fuſtigationis, (De 68
qua Carpzovius, *Q. crimin. 129. num. 22. & ſeqq*) vom Herrn Bluth-Richter wohl decernirt / und mithin diſem höchſtbeſchwehrlichen Proceſs ſeine Endſchafft gegeben werden konne durch nachſtehende

Urthel.

69 IN der Peinl. Rechtfertigung unsers gnädigsten Fürsten und Herrn verordneten Anwalds / Anclägers / an einem / wider Georg Zöhrern / und Susanna Weiglerin / von hohen Staden / und Kleistdorff / in der altten Steurmarckh / Peinlich Beclagten / am andern / und dritten theil / erkennet hiemit ein Ehrsames Gericht / auff erhobene Anclag / darauff ertheilte Antwort / endlich abgehörte Kundschafften / und erstandene scharffe Frage / auch all übriges für- und anbringen / nach gethanem Rechtssatz / genommenem bedacht / und eingeholtem rath / mit urthel zu recht: Daß Beyde Verhaffte / wegen ihres begangenen und bekannten Verbrechens dem Nach-Richter an seine hand und bande gelüfert / und von Jhme der Zöhrer ein Viertelstund an den Pranger gestellt / von dar Sie beyde mit ruthen ausgehauen werden / und dises Hertzogthumbs die tag ihres lebens verwisen seyn sollen.

70 Das Stellen an den Pranger hätte die Weiglerin zwar viel mehr meritirt / als der Mit-verhaffte Zöhrer: Alldieweilen aber / nach ihrem brutalen wesen / und hefftigem Zorn / gar sehr zubefahren / daß sie sich hierwider auff das äusserste streiben / und / wann zumahlen das Halßeisen an einem erhabenen Ohrt vest gemachet seyn solte / sie an solchem Ohrt von der Epilepsie ergriffen werden möchte / so sehen wir nicht / wie dise pars Pœnæ ohne grosse beschwehrlichkeit auch an Jhr ad effectum gebracht werden könne.

Den Modum die Pœnam Fustigationis 71
an beyden Verhafften zuexequiren concernirend / so könte der Zöhrer von einem Steckhen-Knecht zu der Statt hinausgeführt / und die Fustigation / auff dise weiß / von dem Scharff-Richter exequirt; die Weiglerin aber könte auff einen Karch gesetzt / und also auch Sie / von dem hernachgehenden Carnifice, mehr zur offentlichen schande / als zu sonderlichem schmertzen / mit gemässigten Staupenschlägen beleget werden. 72

Ehe aber hievorstehende Urthel publi- 73
cirt und exequirt werde / so erfordert die Ordnung auch der Peinl. Proceße / daß der Fürstl. Herr Anwald / und / im nahmen der beyden Peinl. Beclagten / nur ein Statt-Gerichts-Procurator zu einer Endurthel submittiren und beschliessen:

Quo facto ermeldte Definitiv den Partheyen alsgleich publicirt werden kan.

Auch wird der Herr Bluth-Richter dem 74
Scharffrichter dises / daß Er fürnemlich die Weiglerin nicht scharff stäupen solle / ante Sententiæ publicationem, in abwesenheit der Verhafften / anzudeutten unvergessen seyn.

Welches wir / zu behuff der hochheilsamen Justiz, salvis denuò melioribus, denen Herrn nicht verhaltten sollen. Actum Tübingen / in Collegio nostro, den 2. Novembr. 1711.

CONSILIUM OCTOGESIMUM SECUNDUM.

SUMMARIA.

DE Obligatione, *Civitati Imperii*, per vim militarem illicitam, extorta, *ejusdemque* probatione: *Ad illustrationem* Pacis Westphalicæ, *Artic. IV. §. 46.*

Exhibetur Quæstio cardinalis *hic ventilanda*: An ea, *quæ* Civitatis, *de qua quæritur*, Incolæ *ac* Cives, de vitiosa *eidem exturta* obligationis qualitate, *ad Articulos & Interrogatoria ipsis proposita*, juratò adieverârunt, pro legitima *ejusdem* probatione haberi *queant*? *num.* 4.

Quando nullum, *vel* valdè exiguum Commodum ex Causæ *ad Universitatem spectantis* victoriâ ad Testem redundat, *tunc* ipse à testimonio pro Universitate *dicendo* excludi nequit. *num. 7. & seqq.*

Nemo, ob minimum Lucrum, perjurium committere, *sicque* animam suam æternæ damnationis periculo subjicere *voluisse præsumitur. num.* 15. *junctis num.* 22. *& 26.*

Exhibentur Depositiones Testium *pretensam* Vim illicitam *clarissimè* comprobantes. *num.* 16. *& seqq.*

Quando Testes, ob *suam* Exemptionem, *vel* Paupertatem, *&* Non-Solu-

tionem Collectarum, nullum gravamen *ex siniſtro Cauſæ ad Univerſitatem ſpectantis eventu* percipiunt, *tunc ipſi* validum pro illa teſtimonium *perhibent. num.* 23.

Præprimis ſi ejusmodi Teſtes numerum vulgarem, *duorum nimirum, vel trium*, excedant. *ibid.*

Hinc etiam in Cauſa Paſcuorum *Univerſitatis* Cives pauperes, *qui nulla animalia habent*, teſtium munere *benè fungi poſſunt. num.* 24.

Quotiescunque Teſtis de Univerſitate *eſt* pauper, & non habet media utendi rebus, *quoad uſum*, ad ſingula *ejus membra* pertinentibus, *toties quoque* pro eadem teſtimonium *ferre poteſt. num.* 25.

Idem *etiam* in talibus Cauſis *obtinet, ex quibus*, ob numeroſam Civium multitudinem, *ſaltem* Modicum *ſeu* Minimum incommodum, *vel* commodum *ad ſingulos pervenit. num.* 26.

Quando, *ob* Facti antiquitatem, *vel etiam* Belli, *quô Obligatio extorta eſt, injurias, aut denique ob* Militum, *omnes atrocitates & nequitias committentium*, in Urbe *vel aliô locô* præſentiam, veritas aliter haberi non poteſt, *tunc etiam illorum* Civium depoſitiones, *qui* majus commodum *vel* incommodum *ex illa Cauſa percipere poſſunt*, cum aſſertis illorum, *qui* nullum, *vel* minus lucrum *aut* damnum *exindè percipiunt*, in vim pleniſſimæ Probationis *recipi valent. num.* 28.

Jurata depoſitio forenſium Teſtium teſtimonia Civium *egregiè* adjuvat. *num.* 30. *junctô num.* 23.

Recenſentur *complura notabilia* Adminicula, Teſtium depoſitiones *in propoſito multùm* roborantia. *num.* 31. *usque ad num.* 41.

Pacificatio Weſtphalica *omnes ejusmodi* Obligationes vi militari illicita extortas irritas *fecit. num.* 34.

Edictum, quod metus cauſa, *ipſum* Spiritum S. *Prætori in os* dictitaſſe, *Schneidewinus pronuntiat. num.* 34.

Teſtimonium *B. Franzkii* de licentioſo Officialium bellicorum *ſui temporis cum provincialibus* agendi modo. *num.* 37.

Paria *remiſſivè* ex aliis *adducuntur. num.* 37.

Quando incertum *eſt*, utrum, obſuccumbentiam Univerſitatis *in lite*, ſingulis Civibus imponenda ſit Collecta? *tunc* Cauſa non *dicitur* ſpectare ad ſingulos, *neque* ſinguli Cives à *dicendo* teſtimonio *eapropter excluduntur*; ſecùs, ſi *hoc ſit apertum* & certum. *num.* 45. *& ſeqq.*

Hanc doctrinam notabile verbum *haud immeritò vocat Alexander Tartagnus. num.* 48.

Oſtenditur, Teſtes in propoſito caſu *non ſaltem ex auditu alieno*; *ſed* ex certa Scientia *de vitioſa obligationis, de qua quæſtio eſt, qualitate* teſtatos *eſſe. num.* 50. *& mult. ſeqq.*

Quando Teſtis *ſuo proprio ſenſu* Contrahentes ipſe audit, *hoc non de auditu*; *verùm* propriiſſimè ſic dictum Teſtimonium *cenſeri debet. num.* 75.

Idem etiam dicendum, ſi Teſtes, *de violenta Obligationis extorſione teſtaturi*, Procerum Civitatis violentam & injuſtam incarcerationem *ipſi* viderint, & Cauſam *iſtius incarcerationis*; à prætenſis Creditoribus & *iſtius violentiæ* Executoribus *non ſaltem* ipſis, *& quidem* per ipſos incarcerationis durantis dies; *ſed & porrò* à Proceribus incarceratis, *& poſt Obligationem extortam rurſus dimiſſis*, multoties deſuper ſuſpirantibus, audiverint. *num.* 76.

Inſtrumentum Pacis Oſnabrugenſis Cæſareo-Suecicum Obligationes & Inſtrumenta, *per vim bellicam*, illicitè extorta, *adeò* nulla *reddidit, ut* ne quidem judicium, *eo nomine*, intentare *permittat. num.* 81. *junctô num.* 147.

Violenta *ejusmodi* Obligationum extorſio *in* Bello tricennali *admodùm* frequens *fuit. num.* 81. *& ſeq.*

Si quis aliquem in carcerem *detruſerit*, ut *ei* aliquid extorqueret, quicquid

quid ob hanc causam factum, *etiam inspecto* Jure Romano, nullius *est* momenti. *num.* 83.

Promissio incarcerati, *in dubio*, per vim & metum facta *præsumitur*. *num.* 84.

Etiam illa Probatio, *quam* unica Juris præsumptio *parit*, evidens, plena, manifesta, *ac* indubitata probatio *dicitur*. *num.* 85.

Ad Metum probandum, *ceu rem difficilis probationis*, etiam præsumtiones *sufficiunt*. *num.* 86.

Omnes DDres hanc Præsumptionem, *cùm* carceri mancipatus *sese* Metum *passum* queritur, *procul dubio* à Judice approbandam *esse* dicitant. *num.* 87.

Confessio defuncti *etiam* Hæredibus *præjudicat*. *num.* 89.

Quando cum depositionibus Testium de auditu auditûs *duntaxat testantium*, alia Adminicula, *imò etiam ipsa* Creditoris confessio concurrit, *tunc* in probandâ violentâ Debiti extorsione *illis fides denegari haud potest*. *num.* 90.

Excutitur Confessio Creditoris *in casu proposito de Obligatione ab ipso violenter extorta*. *num.* 90. *& seqq.*

Post Conclusionem in causa, *regulariter*, nulla *amplius* Instrumenta produci *queunt*. *num.* 96.

Probatio per Confessionem Adversarii *etiam* post Conclusionem *in causa admittitur*. *num.* 98.

Quando de Læsione enormissima *quaritur*, Ecclesiæ, Civitates, *itemque aliæ* Universitates *etiam* per integros XL. annos *in integrum* Restitutionem *petere possunt*. *num.* 99.

Mododictum Beneficium Minoribus, *& illis, qui* minorum jure *gaudent*, *in specie etiam ad hoc, ut i. sis*, post Causam concluſam, Instrumenta *adhuc* producere *liceat*, *modis omnibus concedendum*. *num.* 100.

Judex in *concedenda* Restitutione in integrum haud difficilis *esse debet*. *num.* 101.

Quando Judex, hoc Remedium *Parti*, ex causa, competere *videt*, *tunc ipsemet* ex officio processum, *pro illa concedenda*, decreto prævenire *non saltem* potest; *verùm etiam* tenetur. *num.* 102.

Hoc *&* Rationem *suadere*, *&* Praxin *observare testatur Mevius*. *ibid.*

Destruitur fides Testium à Parte actrice productorum, *per adductas multas rationes, & contrarias concludentissimas Præsumtiones*. *num.* 104. *& mult. seqq.*

Testis à Judice non evocatus *&* examinatus *nihil fidei meretur*. *num.* 107.

Testis in uno falsus *vel* mendax, in omnibus talis *censetur*. *num.* 113.

Sive ille super connexis, *sive super* separatis *deposuerit* Articulis. *num.* 114.

Ne Princeps *quidem* hoc facere *potest, ut* Testis in uno falsus non *sit* falsus in omnibus. *num.* 115.

Depositio Testis incerta nihil *penitùs* probat. *num.* 130.

Testis inverisimilia deponens, *non saltem* non probat; *verùm etiam* de falso suspectum *se reddit*. *num.* 131.

Tametsi tales Testes *numero* plures *sint*. *num.* 132.

Data paritate Probationum *pro Actore & Reo, regulariter*, Pars conventa absolvi *debet*. *num.* 133.

Quando causa Metûs, *ex quô quis aliquid promisit*, tempore subsecutæ Solutionis *adhucdùm* duravit, *tunc, regulariter*, Metus, per *subsecutam* Solutionem, haud *censetur* purgatus. *num.* 140.

Si Maritus Uxorem *ad aliquid faciendum*, per vim ac metum, *semel* coëgerit, *tunc ex actibus subsequentibus* purgatio Metûs *haudquaquàm colligitur*, quoadusque Maritus in vivis est. *num.* 141.

Cessante *vel* Durante causa cessat *vel* durat *etiam* Effectus. *num.* 143.

Contra-

Contrariorum eadem *est* Ratio. *num.* 143.

Exceptio retentionis *vel* compensationis adversus Depositum, *regulariter, nullum sortitur locum. num.* 144.

Quando ex Actu, post metum *illatum* subsecuto, alia Præsumptio, quàm ratificationis, capi potest, *tunc* potiùs illa, *quàm Præsumptio metûs purgationis*, admittitur. *num.* 145.

Illustratur *hoc exemplo* Venditionis metu extortæ, *ejusque nomine* factæ Solutionis. *num.* 146.

Quando Actus metu gestus ab initio *ipso jure* nullus *fuit, tunc* ex Actibus subsecutis, *regulariter*, ne quidem Metûs purgatio *colligi potest. num.* 148.

Applicatur *hæc Regula* Contractibus per vim bellicam illicitam extortis. *num.* 149.

I. N. D. N. J. C.

1 NAchdeme des Heyl. Römischen Reichs Frey wohllöbl. Stadt Romandiola uns subsignirte / zur Juristen Facultät / bey Hoch-Fürstl. Würtembergischer Universität Tübingen / verordnete Decanum und andere Doctores gebührend ersucht / daß wir einen uns zugeschickhten Fasciculum Actorum, eine Obligation von 8000. fl. welche / laut der Stadt clage / von weyland Herrn Sebastian Brand / gewesenem Kayserl. Obristen über ein Regiment zu Pferdt / Anno 1635. sub prætextu noch außständiger Quartiers-schuldigkeit / mit gewalt extorquirt worden / concernirend / mit behörigem fleiß und sorgfalt durchlesen / und / weilen die Sache / bey Einem Hochpreißlichen Käyserl. Cammer-Gericht / hiernächst definitivè abgeurthelt werden dörffte / mittelst unseres pflichtmässigen rechtlichen Guthachtens / an die hand geben möchten: Ob über das jenige / so zu Ihres desiderii und Causæ behuff / fürnemlich in denen / bey den Actis befindlichen Examinibus Testium, Ihrer seits producirten außführlichen Schrifften / auch von dreyen höchstberühmten / allen längstens Gott ergebenen / grundgelehrt und gewissenhafften Jureconsultis gestellten Responsis, longâ serie enthaltten / noch weitters ichtwas / zu ihrem behuff / und so mehrerer der Sache dilucidation / beygebracht werden könne? so haben wir / nach
2 obhabenden schwehren amptspflichten / keinen umbgang genommen / die gesampte bißhero / in primâ & secundâ instantiâ, verhandlete Acta mit gehöriger attention zu durchlesen / in unserem deswegen versammleten Collegio alles reifflichst zuerwägen / und einmüthig darvorgehaltten / daß in beyden nächstbemerckhten / von seeligerwannten Herrn Jureconsultis, ertheilten Bedenckhen / alle bey diser Sache vorkommende momenta mit solcher geflissenen application vor augen gelegt worden / daß wir gantz keinen zweiffel tragen / ihrem bestens gegründeten rechtlichen Deciso auch mit unserem voto per unanimia beyfall zugeben / und nicht anderst glauben können / als daß selbiges auch in augustissima Imperii Camera plena manu hiernächst werde approbiret werden.

Nur haben wir / so mehrers zu verifieiren / daß uns zu disem kurtzen approbativ-Bedenckhen anders lediglich nichts / als die liebe zu deren / von dem heyligen GOtt / von allen Christlichen Jureconsultis, ihrer handlungen halber / zuverantworten habenden hochheilsamen Justiz, veranlasset habe / für räthlich gehaltten / ein und anders / theils in Facto, theils ex Jure, etwas bessers zudilucidiren / zumahlen das jenige / was Facultas Juridica N. N. in ihrem erst kürtzlich nachgehohltem Responso, in zerschidenen haupt umbständen / satis temerè angeführt / kürtzlich mitzuberühren. 3

Allerförderist nun / umb willen der hauptgrund diser wichtigen Sache auff disem beruhet: Ob auch das jenige / was durch löblicher Statt Romandiola Innwohnere und Bürgere / auff Articul und Fragstückh / juratò bekundschafftet und asseveriret worden / vor gnugsamb probirt und erwisen zuhaltten sey? 4
so ist zwar ab seitten der Brandischen Erben dise Exception / daß / weil dise Schuldsach die Statt Romandiola nicht selbsten / tanquàm fictam Personam; sondern vielmehr ihre Cives, sigillatim spectatos, dergestalten / concernire / daß / wann die à Judice prioris instantiæ ausgefällte Sentenz auch ab inclyta Camera confirmirt werden soltte / und mithin die Statt Romandiola dises starckhe Capital / und daraus auffgeschwollene vieljährige Zinse / bezahlen müste / solche Geld-Summ unfehlbar / mittelst einer extra ordinem umblegender Steur / auff die Bürgere sampt und sonders repartirt werden würde / disem nach der Statt Bürgere / in diser Sie 5

selbsten concernirenden Causa keine Kundschafft geben können / in diſem Proceſs, zu viel mahlen widerhohlet / aber auch von der Statt / in ihren Productis, und in nächſtangezogenen Reſponſis juridicis, vieles aus denen Rechten und dero Lehrern mit allem beſtand geantworttet worden / ſo wir alles / auch unſers ohrts / als der wahrheit durchgehends gemäß / approbiren. 6 Weilen aber die Herrn N. N. jedannoch vermeinen / daß / ungehindert deſſen / diſe eydliche Kundſchafften doch nicht ſufficient ſeyen; ſo iſt / über bißhero allberait deducirtes / noch weitter / pro Primo, hiebey wohl zubemerckhen / daß unter denen / von löblicher Statt Romandiola producirten / Gezeugen auch Einige ſeyen / welche von dem hiebey zuconſideriren vorkommenden Hauptwerckh / daß nemlich die Brandiſche Obligation / durch unbefugten zwang / ſive Vi militari illicitâ, erpreßt und der Statt abgetrungen worden / ſpecialiſſimè atteſtirt / und / wann man gleichwohlen vor gewiß ſupponiren wollte / daß diſe Schuld-Summ / mittelſt einer Collectæ, ab omnibus & ſingulis Civibus ſolvendæ, abgeführt werden müſſe / Sie jedoch auch auff ſolchen fall / theils lediglich nichts / theils aber nur wenige batzen oder Gulden an ſolcher Umblag beyzutragen haben würden. 7 Eine ſolche Haupt-Zeugin / welche von dem hauptweſen juratò deponirt / und doch nicht einen heller nutzen / oder ſchaden hat / iſt Teſtis ordine decima tertia, Maria Segerin; diſe hat mittelſt ihres abgeſchwohrnen Zeugen-aydes / erſtlich / ad generalia von ſich ſelbſt atteſtirt / daß Sie ihre Güther den Kindern gegeben / und daher ſich keines entgelts beſorge;

in Rotulo Romandiolan. *pag. 126. b. ad intgm. generale 11.*

8 Für das ander hat ſie nicht alleine von denen / in zeit diſes Brandiſchen Quartiers / von des Herrn Obriſt Brands einquartirten Soldaten / ausgeübten unſäglichen exceſſen und grauſambkeiten / das jenige alles / ſo in dem 12. 13. 14. 15. 16. und 17. Beweiß-articuln longa ſerie enthalten / daß nemlich Herr Brand Ihnen ſelbſten erlaubt / mit den Bürgern und dem ihrigen / auſſer Brennens und Mordens / pro arbitrio zuverfahren; und daß ſelbige wie die ärgſte Türckhen und Heyden gantz barbariſch gehauſet / viele Bürgere zu tod geängſtet / und beſonders auch ihre aigene Mutter umbs leben gebracht / viele von hauß und hoff verjagt / alles / was ſie zu täglichen gaſtereyen verlangt / von denſelben erpreßt / und ſie noch darzu aus den häuſern hinausgeprügelt / und in ſumma ſich ſo verhaltten / daß / welcher nur ärger / als andere / thun können / der habe es gethan; ſondern ſie hat auch / drittens / 9 von quæſtionirender Obligation unbefugter extorquirung / ex propria ſcientiâ, in nachſtehenden ſpecificis, und zu diſer gantzen ſache deciſion ein groſſes beytragenden terminis atteſtirt / daß ſie ſelbſten / in ihres ſeeligen Anherrn / Georg Waltzen hauß / aus des Herrn Obriſten Brands mund / zum öfftern gehört / daß er einen Contributions Reſt gefordert / auch Sie Ihne einmahl auff den Tiſch ſchlagen gesehen / und trohen gehöret / daß / wann die Obligation nicht gefertiget werden ſolte / Er erſchröckhlich hauſen wolle; wannenhero ſie billich diſe Obligation eine erzwungene und erpreßte Obligation nennt / welche nemlich wegen groſſer furcht und antrohens / ſo die Herren in die ſorg geſetzt / daß ſie ſonſt mit dem Herrn Obriſten anderwerths hinziehen müſſen / Ihme endlich gleichwohlen zu handen geſtellt worden; mit dem weitteren beyſatz / daß Herr Obriſter offt geſagt: Wann er im Winter in Quartieren nichts vorſchlüge / ſo könne er Sommers-zeit nicht leben. So dann / daß man der Statt ein weit mehrers ſchuldig ſey / als die Brandiſche fordern;

allermaſſen diſes alles ſeines breiteren innhalts nachgeſehen werden kan in dem Rotulo examinis teſtium, *pag. 126. b. 127. 128. usque ad pag. 129. inclus. ad probatorial. 11. 12. 14. 15. 16. 17. 20. 21. 31.* nec non ad *Articuli 31. 32. & 35. Intga. ſpecialia.*

Mit diſer nullatenus intereſſirten Zeugin wichtiger Depoſition iſt fürnemlich zu- 10 combiniren auch des Eydenden Teſtis, Herrn Matthäi Minners Auſſag / wie auch des drey und zwantzigſten / Ulrich Neſtels / Schloſſers / unter welchen der Erſte ad Generalia zur antwort ertheilt: Daß Er ab 160. fl. zuſampt dem Anſatz / 48. Cr. zur jährlichen Steur gebe; auch dahero er keinen ſchmehling zugenieſſen habe; 11 10. ſeyen erſt ein Batzen / der gebe des Jahrs zwey ſteuren; hoffe / werde zu mehrerem nicht gehaltten werden.

in dicto Rotulo, *pag. 112. b. ad intgm. generale 11.*

Der andere aber hat diſes geſagt: Daß 12 Er mehr nicht / als hundert Gulden / verſteure;

ejusdem Rotuli *pag. 146. ad intgm. generale 4tum.*

Addat. Teſtis 5tus, Herr Joh. Meürlin / 13 qui deponit, daß er jährlich / ab 230. fl. einen Gulden / 9. Cr. ſteur gebe.

ibid. pag. 108. ad d. intgm. generale 4tum.

ut & decimus nonus, Johannes Wie- 14 land / welcher jährlich mehr nicht verſteurt / als zweyhundert Gulden;

inn-

innhalts seiner Kundschofft in sæpelaudati Rotuli *pag.138.a. ad intgm. gener.4tum.*

14 Dann / gleichwie zuversichtlich kein unpassionirter und vernünfftiger mensch in der welt glauben wird / daß dise arme leuthe / gegen kahle zwey batzen / oder wann es hoch kompt / gegen so viele Gülden / ihres ewigen Heyls und Seeligkeit / durch begehenden meineyd und falsche Kundschafften / sich selbsten haben wollen verlustiget machen:

15 Verissimè namque Glossa, Ob minimum neminem suam animam damnare, sive damnationi obtrudere velle, præsumendum pronunciat;

ad *Capit. Etsi quæstiones. 18. verb. Pretii. x. de Simon.* ex Honthemio, Barbosa locupl. in *vocab. Minimum. axiom. 1.*

16 Also ist es an deme / daß auch dise Zeugen sampt und sonders / von der Brandischen Dragoner grundverderblichen proceduren / in ihrem 8. monath lang genossenen Quartier / mittelst cörperlicher aydes attestirt und ausgesagt:

17 „Daß weder NB die Bayerische (so „damahlen neben ihnen ihr quartier in der „Statt gehabt / noch andere jemahls so „übel gehauset; daß auch Türckhen und „Heyden es nicht ärger machen können; „daß sie die leuthe zum theil von hauß „und hoff verjagt / und ärgerlich mit „ihnen umbgangen; barbarisch gehau„set / alles übel und muthwillen / und „jederzeit unverantwortliche exorbitan„zien verübt / daß sie alles hinwegge„nommen / und noch darzu die Bürgere „abgeprügelt / ja so gar dem Herrn Bur„germeister den Wein verkaufft / und „das geld selbsten innbehalten; daß we„der vor / noch nach / grössere Noth er„fahren worden; also / daß sie nicht „gnugsamb ausgesprochen werden kön„ne;

als in mehrerem nachzusehen in dicto Rot. *pag. 109. a.* ad *intgm. spec. unic. artic. 14. 113. a.* ad *probat. 11. 14. 15. 25. & b. 138. b.* ad *artic. 14. 16. 17. 20. 21.* Nec non ad *Artic. 14. & 29. intga. specialia. 139. b. 147. a.* ad *dd. articulos 11. 14. 15. 16.*

18 Und so viel auch die gewaltsame Extorsion deren in quæstione versirenden Schuldverschreibung concernirt / so sagt forderist Testis 5tus, Herr Johannes Meurlin tanquàm optimè de rerum veritate informatus, daß ihme NB gar wohl bewust sey / daß die Herrn Geheime aufs neue Thor gelegt worden / NB auß Ursach / daß Herrn Obristen Branden eine Obligation gemacht werden sollen. Und daß Herr Obrist Brand / und die seinige / über gehabte Gage, weit mehrers herauß gepresst / als ihnen gebührt hab.

ad *probatorial. 31. & 37. in Rot. Romandiolan. pag. 108. b. & 109. a.*

Gleichfalls sagt Johann Wieland / Testis 19. ex certa scientia & conscientia: 19
Daß sein hauß nächst beym neuen Thor sey / und Er wohl wisse / daß die Herrn Geheime eingelegt worden; NB Wisse auch wohl / daß es allein zu erpressung einer Obligation angesehen gewesen. Item daß Er wohl wisse / daß die Herrn Geheime mit dem Obrist Brand oder dessen Obristlieutenant NB gerechnet; weilen aber von deme ein grosser Rest geforderet worden / seye eine Obligation dessen begehrt / und auf verwaigern / die Herrn Geheime / biß zu erfolgter richtigkeit der Obligation, in besagtem Thurn gehalten worden: Da doch die Brandische / wann man bey der Ordinanz verblihen wäre / der Statt ein nahmhaffres und ein weit mehreres herauß schuldig wären.

ad *Artic. probatorial. 29. 31. & 37. in Rot. pag. 139. a.*

Addat. ejusdem Testis jurata depositio 20
auff die Brandische specialia Intga, ad *d. artic. 31.* ubi denuò dicit: Er zeug wisse wohl / daß Contribution gefordert; solche aber niemahlen gestanden / und doch die Obligation mit Gewalt erpresst worden.

in *sapecit. Rot. pag. 140. fac. 1. ad Articuli 31. intgm. spec. unic.*

So dann hat auch ermeldter 23.gste 21
Zeug / Ulrich Nessel / der Schlosser / mittelst aydes / bekundschafftet / daß Herr Obrist der Statt keinen Pfenning vorgeliehen / man auch ihme Herrn Obristen nichts schuldig gewesen / und Er gleichwohlen die Obligation von der Statt erpresst hab; inmassen Er selbsten die Herrn / wegen diser erpressten Obligation / den Thurn hinauff und hinab führen gesehen; so Er von denen Brandischen Soldaten selbsten (und also nicht nur von frembdem hören sagen; sondern von denjenigen / welche diser vermeinten Contributions-Rest selbsten gefordert / und der Herren Geheimen höchstbeschwehrlich und schmählicher Incarceration Ministri gewesen: de quo plura inferius) also gehört hab;

innhalts seiner formalium ad *probatorial. 29. & seq. 30. & ad Articuli 42. aliàs 141.* 22
intgm speciale primum. ibi: Von Herrn Obrist Brands aignen Soldaten.

Daß nun aber solche Bürger / welche / propter defectum Bonorum collectis obnoxiorum, ganz und gar keine steur geben / oder / wegen ihrer Armuth und schlechten vermögens / zu bezahlung einer Schuld / die an die Statt gefordert wird / und durch eine ab omibus & singulis civibus einsamm-

lende

lende Anlag abgeführt werden muß / nur wenige batzen / oder kaum ein paar Gulden beytragen können / auch in einer solchen Sache unverwerffliche zeugen seyen / daß lehrt uns nicht allein die gesunde vernunfft / indem freylich nicht zuglauben daß umb ein so gar kahles und geringes interesse, jemand seine arme seele dem leidigen Sathan werde auffopfern wollen; sondern es wird auch dises / ex Baldo, Capycio, Ruino, Socino, Corneo, Marzario, Cravetta, Crotto, in terminantissimis terminis gelehrt à Bartholomæo Bertazzolio,

in *Consultationib. decisiv. lib. 1. consil. 45.*
23 *num. 17.* ubi ità signanter: Quò verò ad nostros Testes, cùm per illos egregiè probatum sit de diligentia Communitatis, ut solvat non gravatè jussionibus Principis obsequi, vereor, ne opponatur, illos, tanquàm de Universitate, non probare. Cui objectioni obviam eundo, dico, quòd adsunt multi, qui non sunt de universitate, ut forenses, clerici, monachi, & alii, qui nullum sunt percepturi gravamen, ut: Exempti & Immunes, & qui sunt de universitate NB ob Paupertatem, & non Solutionem collectarum non dicuntur habere interesse in causa, vel commodum sentire in particulari: addens, hoc sine controversia procedere, si testes tales numerum regularem, duorum nimirum, vel trium, excedant.

Prout etiam in simili, quando agitur de
24 Pascuis, inter Universitatem & Alium controversis, Cives pauperes, qui nulla animalia habent, quæ in pascuis illis etiam ipsi possint pascere, testis munere fungi posse, notabiliter pronunciat Cæsar de Grassis, & post illum Farinacius,

tract. de testibus. Q. 60. num. 501. in fin. ubi dicit, hanc pulchram esse declarationem.

Quam & sequitur Balthasar Conradus
25 Zahnn. in *ichnograph. municip. cap. 79. num. 6. in fin.* verbis: Cùm deponens est pauper, & non habet media utendi rebus ad singulos pertinentibus: quibus casibus municipalium testificationes valent & probant.

Et quod in specie in talibus Causis, quæ
26 magnam seu numerosam Universitatem concernunt, sic, ut proindè, propter civium multitudinem, saltem Modicum, vel Minimum incommodum, aut commodum ad singulos perveniat, testimonium ipsorum omnibus modis admittendum sit, notabiliter decidit Abbas Panormitanus, eumque laudans Alexander Tartagnus,

lib. 5. consil. 99. num. 19. in verbis: Ratione hujus tàm minimi emolumenti non est præsumptio, quòd Testis deliquerit, falsum testificando. Dominicus Cardinalis Tuschus, in *pract. concl. lit. T. verb. Testis. conclus. 205. num. 6.* ibi: Quia minimum quid perciperetur à singulis, ideò probant.

Wohlerwogen nun dise Schuld / wann 27
sie endlich und endlich / mittelst einer anlegenden extraordinari Steur / bezahlt werden müste / nicht nur von den gesamptен / auff 1200. haußhaltungen sich erstreckhenden Bürgern und Innwohnern der Statt; sondern auch von der samptlichen Baur- und Burgerschafft in den dörffern abgeführt werden müste / so zeigt sich von selbsten / daß freylich auff solche schlecht-bemittelte Cives kaum wenige batzen devolvirt werden könten / und dahero ihre Kundschafft / juxta istam summè rationabilem doctrinam, in allewege attendirt werden müsse.

Und daß / wann auch wahrhafftig die 28
Schuld quæstionis ein liquides und richtiges Debitum wäre / und durch eine Collectam extraordinariam indeclinabiliter bezahlt werden müste / jedennoch auch der übrigen Bürgere / welche mehrers hiebey interessirt seyn / mittelst leiblicher ayde abgelegte Kundschafften / tùm ob ipsam hujus Facti antiquitatem, tùm propter ipsius Anni trigesimi quinti, qui illam famosam cladem Nerolinganam immediatè sequutus, & quò ista Obligatio extorta fuit, ineffabiles injurias, tùm propter tot Militum, omnes atrocitates & excessus committentium, in Urbe præsentiam, (quæ omnia vix passa, ut Veritas aliter haberi potuerit) mit diser unverwerfflichen zeugen depositionibus in allewege zu conjungiren / und dahero die unbefugte und unverantwortliche Extorsion diser Brandischen Gültverschreibung pro plenissimè probatâ zuhalten seye / daran last uns nicht zweiflen / was auch hievon in specificis terminis lehret laudatus Bertazzolius,

cit. loc. num. 18. post plures, Farinacius, *tract. de testib. Q. 60. num. 340.* juncta *Q. 62. num. 328.*

Bevorab da noch ferner auch Einer von 29
denen in der Grafschafft Negroponte sesshafften Gezeugen / benantlichen in Rotulo examinis Testium Negropontensium 2dus, benahmens Bernhard Sutor, notabiliter deponirt: Daß ihme bewust sey / daß / biß die Obligation gegen Herrn Obrist Brand außgefertiget worden / NB. es viele difficultäten abgegeben habe;

ad *artic. probator. 29.*

und daß diese Prætension gantz unrichtig sey:

gestalten Er ferner juratò bekundschaffgestalten tet / ad *probatorial. 32.* woselbsten Er mehrers hiervon deponirt.

Quòd verò imprimis jurata depositio 30
Forensium Testium testimonia civium egregiè

giè adjuver, inprimis videre est apud Bertazzolium, *cit. loc.* & ab illo laudatum Franciscum Purpuratum.

Wann nun mit disen aydlich/und in grosser anzahl/ abgelegten kundschafften so viel andere allenthalben her concurrirende Adminicula, denen heilsamen Rechten gemäß/conjungiret werden / als daß/ Primò, nachdeme die ligistische Partie, Anno 1634. nach hieobangeführten grundverderblichem Nördlinger Treffen / das ganze Land Schwaben/ als ein Fluth/überschwämmt/ niemanden in Teutschland vergessen seyn kan/ was in selbiger zeit und hernach gefolgten jahren für grausame excessus in allen stückhen begangen worden: Daß / 2dò, in specie die Brandische Soldaten nicht nur alles / bey tag und nacht / was sie immer gelüstet / insonderheit Roß und Vieh denen Bürgern hinweggenommen / Kisten und Kästen auffgeschlagen / und sie gar aus den häusern hinaußgeprügelt; sondern so gar den meister auch in denen fürnehmsten häusern gespielt/daß sie auch dem Herrn Burgermeister Waldeisen seinen wein außgezapfft / und das darauß erlösete geld für sich behaltten / ja den wein ihren Pferden zusauffen gegeben / und häuffig auf den boden geschüttet / und was dergleichen für andere insolenzien und boßheitten weitters in beyd erley Rotulis mit erstaunen gelesen werden; welche alle nicht den wenigsten colorem vèl umbram einiger wahrscheinlichkeit übrig lassen / daß/ indeme Sie selbsten alles / was ihre boßheit / und des Herrn Obrist Brandens nimmermehr verantwortliche Indulgenz und Erlaubnus/ ausser Brennen und Morden/ (dessen unerachtet doch / wegen diser Soldaten unbeschreiblicher boßheit/ attestantibus Actis, viele leuthe gestorben) sonsten alles zuthun / ihnen suppeditirt / ohne einige darüber gehörte clage / pro suo scelesto arbitrio hinweggenommen/ einiger heller oder Pfenning/ welcher ihnen nicht vielfach bezahlt worden wäre / habe können auffschwöllen: Daß/ pro 3tio, so viel andere Obligationes, mit beyrechnung auch diser Brandischen forderung / auch eine Summ von 8000. fl. nur von diser kleinen Reichs-Statt / attestantibus Actis, absque ulla justa causa violenter expresset worden: Daß / 4tò, dergleichen auch bey andern Reichs-Stätten / teste ipsa Westphalicâ Pacificatione, quæ, juxta æquissimum Prætoris effatum: Quod meritis causa gestum erit, quod verissimè Schneidewinus ipsum Spiritum sanctum eidem in os posuisse pronunciat,

ad §. *Quadrupli. num. 33. Instit. de action.*

jure optimo maximo eas omnes cassavit, berübet worden. Daß/ 5tò, es auch in dem nächst an Romandiola gelegenen Gräfflichen Fleckhen Mellingen eben so hart und grausamb dahergegangen / daß nemlich auch daselbsten die Obrigkeit mit arrest beleget/ und zu unbillichen Obligationibus genöthiget worden;

juxta depositionem sexti testis Negropontensis Caspar Herrmanns / ad *Artic. 22.*

Ja daß / sextò, so gar auch des Herrn Obristen Brands Schwager / Albrecht von Oberhausen / welcher nie kein Soldat gewesen / und dannoch von Ihme / als ein Kayserlicher Regiments- & chultheiß / damahls auch ins Quartier in die Statt gelegt worden / sich auff disen seinen Schwager securissimè verlassend / eine Obligation, auf 275. fl. von Jacob Wilhelm Heiland mit gewalt extorquirt / unter diser betrohung/ wann Er dieselbe nicht subscribire, daß Er ihme alles hinwegnemen wolle; laut seiner des Heylands aydlicher depositionad *Art. 10.* Mithin/ Septimò, allenthalben die höchstlaydige landverderbliche Erfahrung beglaubt hatt / was der tapfere und berühmte Cancellarius Gothanus, Georgius Franzkius hiervon graphicè schreibet / quando breviter ità: Quantum Milites in aliquo officio constituti, & præsertim in hybernis vel stativis degentes, prætextu officii, miseros provinciales NB terrere soleant, experientiâ satis superque compertum est hôc exulceratô seculô, quô omnis disciplina prorsùs collapsa est, & istud hominum genus ferè omnia pro lubitu agere solet.

lib. 1. Resol. 10. num. 20. & 21. Quibus gemina occurrunt etiam ap. Richterum, *part. 1. Decis. 36. num. 7. & 10.* & Dn. Lauterbach, in *Disp. de procurat. in rem suam, §. 22. in fin.*

Und daß freilich/octavò, kein vernünftiger mensch in der welt sich desen bereden wird / daß Herr Obrist Brand für einen/ ex parte des Magistrats constantissimè widersprochenen/ und niemahlen agnoscirten Quartiers-Rest von 8000. fl. eine ganz gleiche Summ / in parata pecunia, (die bey damahls schon so viele Jahr fürgewährtem Kriegs-Ruin so dünn und eng zusamengegangen) gegen einer auff grund und grath außgesogenen Statt / cum tanto periculo, werde hingeschleidert haben; da Er doch nicht einmahl seinem wehrtesten Freund / dem altten Herrn Gerhard / gegen gnugsame versicherung nur mit 100. Reichsthalern / attestantibus Actis, außhelffen wollen / das erheittern alle diese so viele vernunfft-schlüsse / als fast wortte darvon angeführet werden müssen:

Daß / nonò, diese Brandische Obligation niemahls in der Statt Romandiola Gültstaat gebracht worden;

40 So dann daß / decimò, der Herr Obrist Brand / unerachtet Er noch zwey Jahr / nach diser vermeintlichen Obligation gewaltsamer erpressung / im leben gebliben / dannoch nie keinen zinß / aus diser zimlich starckhen / und so neuerlich angelegter Summa zuexigiren sich unterstanden; allermassen nicht allein Herr Franz Herbort seel. gewesener Burgermeister juratò bekundschafftet /

als Testis primus ad *Articuli 33. intgm speciale 3tium*: ubi dicit: Seye allezeit die Obligation vor erpresst gehalten / und niemahlen kein zinß darvon bezahlt worden;

sondern auch die Statt Romandiola, auff unsere special gehabte nachfrag / aus denen vorhandenen Rationibus publicis der damahligen Herrn Amptsburgermeistere versichert hatt: Wann / sagen wir / alle
41 diser und viel andere in den Actis enthaltene Adminicula mit hieobreferirten und andern kundschafften junctim consideriret werden / so walttet durchauß kein zweifel bey uns / daß / wann auch gleich diser Schuld / mittelst einer extra ordinem imponirender Collectæ, auff die sämptliche Burgere umbgelegt werden müste; dennoch auch deren andern wohlbemittelter Bürgere aydlich abgelegte kundschafften in den stand gesezt werden / daß / nachdeme zumahlen solche allbereit in Anno 1676. abgehörte Gezeugen / unterdessen / wohl alle solche ihre testimonia mit dem Tode bekräfftiget / in decidirung diser durch so viel kundschafften ganz clar gemachter Sache nicht eben so wohl / als auff die übrige / reflectirt werden solte.

Für Eines.

42 An dem andern ist hiebey wohl in obacht zunemmen / daß zwar wohl viele Bürgere / in beantwortung des eilfften general Fragstückhs / ihre sorgliche gedanckhen dahin approbirt / daß / wann diser Schuld noch bezahlt werden müste / Sie alle daran / bey erfolgender Umblaag / etwas beyzutragen haben würden: Gleichwie aber der dritte Zeug / Herr Johann Ehrenbach / recht und wohl hierauff respondirt / daß Er diser Sache halber gar nichts zugenossen / oder zuentgelten habe;

in *Rotulo Romandiolanensi pag. 99. a. ad intgm. generale 11.*

43 Also ist es an deme / daß löbl. Statt Romandiola, wann dises eine richtige und nicht per pragmaticas Imperii sanctiones verworffene Schuld wäre / zu deren bezahlung nicht eben præcisè, zu ihrer ohne deme ersogenen Bürgerschafft noch grösserer beschwehrde / eine extraordinariam Collectam an- und umblegen müste; sondern Sie würde lieber auff verkauffung des gewaltsamlich abgenöthigten Unterpfands / oder auff ihre Pflegschafften ihre reflexion nemmen: Und weil also zum wenigsten 44
annoch ungewiß ist / ob in casum succumbentiæ zu bezahlung diser Schuld / eine extraordinari Steur umbgelegt werden müsse? so kan / nach der Rechtslehrere einmüthigem Schluß / nicht anderst geglaubt werden / als daß bey dem preißwürdigsten Kayserl. Cammer-Gericht aller Bürgere zu Romandiola, auff eines gelehrten und cörperlichen aydes würckhliche præstation abgelegte Kundschafften / zumahlen bey so als bißhero remonstriret worden / beschaffener Sache / als plenissimam fidem meritirende Testimonia werden consideriret werden.

Ità namque in terminis, post Buttrigarium, 45
Albericum de Rosate, & alios, quos laudat, vir in foro versatissimus, Prosper Farinacius: Sit, inquit, octava Conclusio, præcedentium duarum declarativa, quòd, quando incertum est, an ex succumbentia in lite sit singulis imponenda Collecta, necne? tunc NB. Causa non dicitur spectare ad singulos. Et sic præposita sexta conclusio procedit solùm, quando est certum, Collectam imponi; Secùs, si hoc sit dubium. Et sic præcedens septima Conclusio procedit etiam quòd incertum sit, Collectam fore, vel non fore imponendam.

in *tract. de testib. Q. 60. num. 507.* junctis *numm. præc. 505. & 506.*

Quibus gemina tradit etiam Aymo Cra- 46
vetta, quando dicit: Nec obstat dictum Baldi, in *cons. 443. lib. 5.* quòd Testes de universitate non sint idonei, quando aliàs esset imponenda Collecta, quia illud procedit, quando certum esset, quòd Collecta imponeretur, ità quòd de necessitate Testes ad eam teneantur: Ità Baldus se ipsum declarat. Secùs, quando esset incertum, an collecta esset imponenda, vel non? quia tunc admittuntur Testes de universitate.

in *tract. de temporis antiquit. part. 1. §. Quid in libro officialis. num. 22. pag. mih. 180.*

Eademque distinctio placet etiam Ma- 47
scardo, de *probation. concl. 1422. num. 8.* ubi scribit: Aut incertum est & dubium, an Collecta sit imponenda? Et procedit opinio Alexandri, relata *ibid. num. 7.* quòd nempe Testes de universitate in ejusmodi casu sint admittendi. Aut certum est & NB. indubitatum, si Causa amittatur per universitatem, collectam imponi oportere, & tunc procedit prima opinio, ut hi non admittantur.

Addatur omninò Alexander Tartagnus, 48
vol. 5. consil. 99. num. 16. Jacobus Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. lib. 2. centur. 2. casu 106. num. 15.* & Rolandus à Valle, *vol. 2. consil. 72. num. 5.* ubi ità in terminis planè

terrib

terminantissimis: Pone, ait, quòd Titius centum petat ab aliqua universitate, quæ pro sui defensione producat unum testem de universitate, qui, interrogatus: An ex hoc sibi resultet aliquod damnum, vel interesse? respondeat, quòd sic, quia fortè, si Communitas perderet causam, oporteret, quòd debitum solveretur ex impositione collectæ, imponendæ omnibus de universitate, an sit idoneus testis? Jacobus Butrigarius determinat, quòd sic, quia illud interesse, quod prætendebatur, erat incertum, quoniam contingere potuit, quòd Collecta non imponeretur, & quòd tale interesse, tanquàm incertum, non debet attendi. Quod ipsum notabile verbum appellat Alexander Tartagnus, *cit. loc.* addens, hoc etiam fuisse de mente Guilielmi de Cuneo, ad *L. In tantum. ff. de rer. divis.* itemque Baldi, in *Cap. Tertio loco. de probation.*

Diesem nach fällt bey uns aller Zweifel
19 hinweg / daß alles das jenige / was die Bürgere zu Romandiola nicht allein de miserrimo, ærumnosissimo, & exulceratissimo Civitatis Romandiolæ statu in der Brandischen Quartiers-Zeit; sondern auch von gewaltsamer und durchauß nicht befugter / auch cum summâ contumeliâ, seu injuriâ atrocissimâ, quæ in liberæ Civitatis Imperialis Primores tùm temporis effectui data, conjungirter Erpressung deren in quæstione verstrenden Schuldverschreibung / in so grosser anzahl / auff abgeschwohrne leibliche ayde attestirt und bekundschafftet / nicht für gnugsamb probirt angenommen werden solte.

Dann / daß wir nunmehro weitter für-
50 schreitten / und / für das Zwaitte / auch dises untersuchen / ob dann die aydlich abgehörte Gezeugen / von deren ex parte der beclagten Statt Romandiola angegebenen violentâ extorsione deren quæstionirenden Obligation / nicht aus eigener Wissenschafft / seu ex certa scientia; sondern einig und allein (wie Facultas Juridica N. N. zuschreiben beliebet) ex auditu alieno, ihre kundschafft ertheilt haben? so können wir / unsers ohrts / anderst nicht darvorhaltten /
51 als daß die von der Statt angegebene gewaltsame Extorsion diser Brandischen Schuldverschreibung / und zwar / Erstlich / ratione der Unterschreibung / welche zu der hernach in forma ertheilten Obligation den fürnehmsten und hauptsächlichen Grund legen sollen; 2dò ratione Causæ instrumentalis, des seeligen Herrn Statt-schreibers Hartmanns / so dieselbige auffgesetzt; so dann / 3tiò, ratione der Herrn Geheimen und Ampts-Burgermaistere / von welchen dieselbige gleichwohl an den

Herrn Brand endlich außgestellt worden / zu aller genüge probirt worden seye.

Anlangend deren / allem ermessen nach / 52
anfänglich allein zu des Herrn Obristen vermeinter versicherung / ad interim, sine forma eines publici Instrumenti, schlechter dinge verfaßten Obligation Unterschreibung / so hat von derselben gewaltsamer abnöthigung in specie attestirt wolgedacht Herr Sebastian Gerhard / Statt-Richter zu Romandiola, wann derselbe / als der zwayte Romandiolanische zeug / ad *Articuli probatorialis 44. integm. speciale 6.* dises merckhlichen innhalts deponirt:

„Herr Burgermeister Huber (so dieselbe
„unterschriben) seye durch Furcht in das
„Bett kommen / von dannen von Soldaten / und den seinigen / aus dem Bett zu
„dem Tisch geführet worden / damit er
„das Jawort und Unterschrifft verfertigte: welches aber Er Burgermeister / summa protestatione, aus Furcht
„des Gewalts / gethan.

Auff gleichen schlag deponirt auch die / 53
als schon obgemeldt / gantz uninteressirte dreyzehende zeugin / Maria Segerin / ad *probatorial. 29.* waselbsten Sie sagt:

„Daß Herr Burgermeister Huber / aus
„dem Lotterbett / zum unterschreiben
„gezwungen worden.

So dann hat auch von diser violentâ 54
Subscriptionis extorsione die dreissigste zeugin / mit nahmen Anna Huberin (deren auffsag / der ursachen / desto considerabler / dieweilen Sie nicht mehr / als Einhundert fl. in der steur gehabt / und dahero auch bey Ihr die hieobangeführte Rechtssätze anschlagen) in disen notabilibus terminis geantwortet:

„Daß sie von Tobia Hubern / ihrem
„gewesenen Vatter / neben Ihme / aus
„dem Mund gehört / Er könne / wegen
„Zitterens / aigens nicht schreiben; wann
„auff die Brandische geantwortet / wollen
ihme die Hand führen; habe so dann sich
über das Bett hinabb gegeben und gesagt:
Zwungen ayd ist Gott layd.

ad *probatorial. 41.*

Daß / für das ander / auch Herr Statt- 55
schreiber Hartmann / zu begreiff- und ausfertigung diser Obligation gezwungen worden / davon zeuget widermahlen Herr Sebastian Gerhard / als Testis 2dus, ad *probatorial. 34. integm. speciale 1.* his formalibus verbis:

„Er habe vom Hartmann öffters gehört /
„daß Er / nach ihrem / der Brandischen /
„belieben / die keine gemeine; sondern
„Officiers gewesen / schreiben und auffsetzen müssen.

Welches auch Testis 3tius, Herr Jo-
56 hann Ehrenbach / mit disen worten corro-
borirt / daß Er vom Herrn Hartmann
vielmahlen gehört / daß Er zum schrei-
ben gezwungen worden;

ad dictum Articulum 34.

und zwar in der Gefangenschafft des neuen Thors.

ad *ejusdem Articuli 34. intgm. speciale 1.*

Und daß endlich dises gantze werckh mit
57 einem unlaugbaren und unverantwortli-
chen Vitio Violentiæ behafftet seo / und
dise verschreibung nicht nur aus Furcht
der fürnehmsten Magistrats-Perso-
nen höchst-schimpff- und beschwehrli-
cher Incarceration; sondern gar durch
derselben etlich-tägige verhängung
und gewaltsame exercirung extor-
quirt worden sey / darvon zeuget der
3waitte Zeug / Herr Sebastian Gerhard /

ad *probatorial. 32. ejusque intgm. 1.* ubi dicit:

„Daß die Herrn Geheime ent-
„weder zur sigillirung / oder unterschrifft
„gezwungen / und gefangen gelegt;
„inmassen es die Brandische Soldaten
„selbsten ausgegeben / und Er Herr
„Zeug aus des Fouriers aigenem
„mund gehöre / welcher ausgesagt:
„Wann sie die schrifft ausfertigen
„liessen / würden Sie gleich wider li-
„berirt.

Welchem nach dann Er gantz billich
58 den quæstionirender Obligation / laut sei-
ner formal wortte / bona conscientia, das
Urtheil fället / daß es eine erpreßte Ob-
ligation sey / so aus Zwang / Trang-
saal / und Forcht / auch incarceri-
rung der Herrn gnugsamb abzunem-
men.

ad *Probatorialis 33. intgm. speciale 3.* & ad *probatorialis 44. intgm. 4tum.*

Item Herr Johann Ehrenbach / Testis
59 ordine tertius, auch gewesener Stadt-
Richter / ad *probator. 29.*

„Herr Johann David Ehrenbach ge-
„wesener vieljähriger Statt-Schultheiß /
„sein Zeugen Vatter seye selbsten in den
„Thurn / auff etliche Tag / gelegt /
„und solcher Zwang öffters von Ih-
„me geclagt worden; habe alles aus
„seinem aignen mundo gehört / habe es
„gleich nach seiner heimbkunffe de-
„nen Kindern erzählt / habe eine Ob-
„ligation Herrn Branden machen
„helffen von viel 1000. fl. NB GOtt
„wisse aber / daß Er Brand nichts
„dargegeben / und man ihme das ge-
„ringste schuldig sey. Und solche
„aussag hab Er / sein Vatter / biß in
„den Tod behalttен / und allein wegen
„der Obligations-extradition geseuff-
„zet.

ad *Articuli 30. intgm. speciale 3.* & ad *Artic. probator. 30.*

Und wisse Er auch wohl / daß kein 60
Heller vom Branden empfangen wor-
den;

ad *probatorial. 36.*

Sondern die Brandische Erben / 61
wann man die Plünderung und pressuren
anschlagen würde / ein weit mehrers
heraus schuldig verbleiben thäten;

ad *artic. seq. 37. ejusque intgm. 1.*

auch dahero dise Brandische Obligation / 62
gleich denen andern / nemlich Bayerischen /
Koppmännischen / ꝛc. als eine erpreßte
Obligation / auch zu Oßnabrück er-
clagt / und nichtig gemacht worden.

ad *Articuli 44. intgm. speciale 6.*

Ingleichem bekundschafftet der zwölffte 63
Zeug / Andreas Seeger / daß die Herrn
Geheime / wegen Contributions-rest / und
zu erpressung der Obligation eingelegt
worden; so Er von seinem Schwehr
seel. öffters gehört / als welcher selbsten
mit-eingelegt worden.

ad *probator. 21. & 31. hujusque intgm. unic.* ubi denuò dicit: Die Obligation seye erzwungen worden; Et ad *probatorialis 42. intgm. spec. 1.* ibi: Durch zwang des Thurns seyen die Geheime darzu angehalttен worden.

Auch habe Er selbsten von des Herrn 64
Obristen Soldaten gehört / daß / wann
man ihme mit der Obligation nicht an hand
gehen werde / er schon sehen wolle / wie
Er das Winter-Quartier auff nächst-
erfolgendes 36ste Jahr wider bey Ro-
mandiola erhalten / und eines mit dem
andern überkommen möge.

ad *probatorialis 35. intgm. speciale unicum.* 65

Ebenmässig deponirt auch Testis secun-
dus, Caspar Haas / daß nemlich die Hn.
Geheime allein wegen Contributions-
Rest in den Thurn gelegt / und deswe-
gen von Ihnen eine Obligation begeh-
ret worden;

ad *probatorialis 31. intgm. spec. unicum.*

mit dem merckhlichen zusatz: Er glaube 66
nicht / daß der Schade / so durch die
Brandische der Statt Romandiola ge-
schehen / mit Guth und Geld wider zu-
ersetzen sey; dahero die Brandische ein
nahmhaffts mehrers herauß zuerstatten
schuldig wären.

ad *intgm. spec. unicum articuli 37.*

Itemque Testis 25tus, Mattheus Gol- 67
mar / ad *probatorial. 36.* wasselbsten Er

poh-

positivè sagt: Daß die Obligation mit lauterem Gewalt erzwungen worden.

68 Insonderheit aber wird der vom Herrn Branden / in gewaltsamer extorquirung diser starckhen Schuldbekanntnuß / ausgeübte grosse Zwang / durch David Springē / als Testis numero 26ti aydliche deposition vortrefflich und circumstantialiter erwisen / wann derselbe ad *Artic. 23.* notabiliter bekundschafftet / daß Er / als damahliger Einspenninger der Statt / bey einer vom Branden angestellten Mahlzeit auffgewartet / und selbsten gesehen / daß Herr Obrister dem Herrn Burgermaister Schulzen in den barth gegriffen / und vermeldt; Wollet Ihr mir die Obligation machen? warauff als der Herr Burgermeister Kulmann vermeldt: Wann sie dem Herrn Obristen etwas schuldig / wollen sie eine machen lassen / habe Er zwar den Herrn Schulzen wider gehen lassen; dabey aber vermeldt: Wann ihme die Obligation nicht solte gemacht werden / wolle er alles seinem Lieutenant überlassen / werde es wohl einbringen können. Wegen dises tractaments nachdeme die übrige eingeladene Herrn / samt dem Syndico darvongeloffen / Hüth / Mäntel / und alles dahinden gelassen; welche diser Zeug Ihnen ins hauß getragen;

juxta depositionem ad *probatorial. 25.*

hat Brand in gegenwart eben dises Gezeugen / und anderer Personen / seinem Capitain Lieutenant offentlich ohne scheu befohlen: Er solle seine einlogirte Soldaten mit den Bürgern zu Romandiola lassen hausen und umbgehen / wie sie wollen / nur daß sie sich Mordens und Brennens enthalten;

Ipsô porrò attestante ad *probator. 27.* ubi dicit: Seye alles wahr / habe es aigens gehört / wie solches Herr Obrist seinem Lieutenant befohlen.

69 Und daß / auff solches hin vom Lieutenannt nicht länger / als ein paar tage / mit einlegung der Herrn Geheimen in den Thurn gewarttet worden;

ad *probator. 29.*

auch Er Zeug NB. wohl wisse / daß Sie Herrn Geheime auff das Thor / wegen der erpreßten Obligation / geleget / und mit sechs Reutern hinauffgeführt worden:

ad *probator. 31. & intgm. speciale 2dum articuli 28.*

da jedoch die Soldaten nicht ursach gehabt / ihre Quartier-Gelder weiter zuerpressen / weilen solche von selbsten gegeben werden müssen / indem Sie allein maister gewesen;

Idem Testis ad *Artic. 27. intgm. speciale 4tum.*

und wie er wohl wisse / sich selbsten bezahlt gemacht;

ad *articuli 30. intgm. speciale 5tum.*

Ob nun wohl unter disen Zeugen ein und anderer ist / welche das / so mit diser höchstbeschwehrlich und schmählichen incarcerirung der Herrn Geheimen / injuriosissimè atque violentissimè verübet worden / nicht solcher gestalten bekundschafften können / daß Sie selbsten die von dem Herrn Obristen Brand / an die Herrn Bürgermeistere / gethane Anforderung einer Obligation / wie David Spring / aus seinem selbstaigenen munde gehört / und die schimpffliche greiffung in den Bart des Bürgermeisters selbst coràm angesehen: 70

so folgt doch hieraus dises gantz und gar nicht / daß Sie nur Testes de auditu auditûs seyen / und dahero ihre Kundschafft keine sonderliche krafft oder würckhung geben könne / in reiffem betracht / daß Sie / 71

Erstlichen / dises / daß die samptliche Herrn Geheime würckhlich incarceriret worden / mit ihren selbstaigenen leiblichen augen gesehen; für das andere auch 72

die Causam solcher incarcerirung / noch bey der o fürwährung / von denjenigen selbsten / welche als gaffgeworffene seu prætensi Creditores, einen vermeinten Quartiers-Rest gefordert / und zu deren bezahlung der Herr Brand die gelder der Statt gelihen haben solle / nemlich seinen Officiern und andern Soldaten / die zumahlen auch diser höchstschimpflichen Violentiæ und Incarcerirung Ministri und Executores gewesen / auch den Bürgern selbst gesagt: Daß / so bald nur die Obligation würde gemacht seyn / die Geheime gleich wider liberirt werden solten; zum theil aber von den Herrn Geheimen selbsten / als ihren Vättern und Schwiger-Vättern / welche nicht so wohl über den / klittenen grossen schimpff und hochsträfflichen Gewalt / als vielmehr die gewaltsame extorsion diser Obligation / biß ans ende ihres lebens / wehmüthigst geseufftzet / vielfältig gehöret haben; 73

Drittens / daß das werckh selbsten allen zweifel benimmt / indeme / so bald nur die Obligation ihre richtigkeit erlangt / die Herrn Geheime / ex Carceris squalore, alsgleich wider dimittiret werden. 74

Sicut enim, quando Testis suo proprio sensu contrahentes ipse audit, hoc non de auditu; verùm proprium testimonium rectissimè appellat Hector Æmilius, 75

in *tract. de testib. rubr. Testis proprium auditum deponens. num. 3. cum seqq.* Petr. de Moncada, ad *Crot. de testib. num. 366.* Farinac. de *testib. Q. 69. num. 147.* ubi dicit,

testimonium de auditu proprio esse, cùm aliquis audivit, aliquid factum esse, dici. Dn. Samuel Stryke, *tract. de jure sens. Diss. 5. cap. 3. num. 2.*

76 Ità nulli dubitamus, quin etiam hi Testes, qui Procerum Civitatis violentam & injustam incarcerationem ipsi viderunt, & Causam istius incarcerationis à prætensis Creditoribus, & istius Violentiæ executoribus non saltem ipsis; & quidem per ipsos incarcerationis durantis dies; sed & porrò à Proceribus incarceratis, & post Obligationem actualiter extortam rursùs dimissis, multoties desuper suspirantibus, audiverunt, non de alieno seu auditû auditu; sed de proprio auditu testimonium dixisse intelligi debeant. Rectè enim hîc dicimus, quod ab aliis audiimus, etiam scimus; & qui ità de proprio auditu deponunt, ex certa & propria scientia deponunt;

ut ex Hectore Æmilio, Alberico de Rosate, & Raphaele Cumano pronunciat Prosper Farinacius, *d. Q. 69. num. 156.*

77 Wann wir nun / neben disem / noch ferner betrachten / daß mit disen Kundschafften auch noch andere Zeugen concurriren / welche gantz positivè, und ex certa scientia, juratò attestirt / daß Jhnen NB gar wohl bewust sey / daß die Herrn Geheime aufs neue Thor geleget worden; Sie auch wohl wissen / daß dises allein zu erpressung einer Obligation angesehen gewesen; item, daß Sie wohl wissen / daß man mit dem Herrn Obristen / oder dessen Obrist Lieutenannt gerechnet / und / ob Er schon einen grossen Rest gefordert / man ihme jedoch nichts eingestanden / indeme Herr Brand der Statt / ein weit mehrers und nahmhafftes heraus gewesen; und daß doch / dessen ungeachtet / dise Obligation mit gewalt erpreßt worden:

massen in præcedentibus, ex juratis testimoniis, Testis quinti, Joh. Meurlins / Testis 19. Johannes Wieland / ut & Testis 23. Ulrich Nestels / in mehreremen von uns vor augen gelegt worden:

78 Ja wann wir noch ferner und fürnemlich beherzigen / daß David Spring / vor das erste / die anforderung der Obligation / so Herr Brand begehrt; pro 2do, die schimpfliche ergreiffung beym Bart des Herrn Burgermeisters Schultzen; pro 3tio des andern Herrn Burgermeisters Kulmanns in faciem geschehene Contradiction; pro 4to Herrn Brandens hierauff gefolgte Commination; pro 5to desselben ernstlichen befehl an den Capitain-Lieutenant; pro 6to die nur zwey tage hernach / mit sechs Reuttern / bewerckstelligte Incarcerirung der Herrn Geheimen / selbsten mit seinen leiblichen augen und ohren / allenthalben Coràm, angesehen und gehöret / auch / pro 6to, de Causâ hujus Captivationis, daß nemlich die Herrn Geheime / wegen der erpreßten Obligation / auff das Thor / mit sechs Reuttern geleget worden / auch daß / 7mò, die Brandische nichts zufordern gehabt; sondern sich selbsten bezahlt gemacht haben / ex certa scientia, und daß ers wohl wisse / juratò bekundschafftet:

So dann daß auch die dreyzehende Zeugin / Maria Segerin / welche von diser 79
Sache weder einigen nutzen noch schaden zugewartten hat / mittelst leiblichen aydes bekundschafftet hat / daß Sie aus des Herrn Obristen mund / zum öfftern gehört / daß Er einen Contributions-Rest gefordert / auch Jhne einmahl auff den tisch hineinschlagen gesehen / und trohen gehört / daß / wann die Obligation nicht gefertiget werden solte / er erschröckhlich hausen wolle; und daß dise erzwungene und erpreßte Obligation / wegen gröster furcht und antrohens / so die Herrn in die sorg gesetzt / daß Sie sonst mit Herrn Obristen anderwerts hin ziehen müssen / ihme endlich gleichwohlen zu handen gestellt worden / ꝛc.

juxta suprà specialiùs ex Rotulis relata:

So können wir / bey unsern obhabenden schwehren amptspflichten / in der wahr- 80
heit nicht absehen / wie von quæstionirter Obligation anderst könne judicirt werden / als daß dieselbe revera per summè illicitam vim, metumque in Viros constantes cadentem, iniquissimè extorquirt / und dahero nicht allein der beschribenen Kayserlichen Rechte heilsamer disposition ungezweifelt unterwürffig; sondern auch / nach des Münsterisch-Oßnabrückhischen 81
Friedenschlusses mit der Cron Schweden sonnenclarem buchstaben / pro ipsô jure annullatâ & abolitâ, dergestalten / zuhalten sey / daß wegen derselben gantz und gar keine Klage / Action oder Forderung hätte sollen gestattet werden;

juxta illa Instrumenti Cæsareo-Suecici apertissima formalia: Obligationes & Instrumenta debiti, vi metuve, seu Statibus, seu Subditis, illicitè extorta, prout in specie queruntur Spira, Weissenburgum ad Rhenum, Lindavia, Reutlinga, Hailbronua, aliique, ut redemtæ cessæq; Actiones, abolitæ atque ità annullatæ sunto, ut ullum judicium actionemve, eô nomine, intentare minimè liceat:

in *Artic. IV. Instrum. Pac. Cæsareo-Suec.* §. 46. ubi ità novissimè Gothofredus Ferdinan- 82

dinandus de Buckisch: Si quid, inquit, in carcerem detruso, vel custodito fuerit extortum, quemadmodum multis in locis Officiales bellici ejusmodi Obligationes, cumprimis à Civitatibus & Comitibus Imperii, vi metuve extorsere, ejus sunt effectûs, quòd factum dici non possit id, quod metu factum est. Ubi enim inest metus, ibi non valet actus, nec de Jure naturali; sed actus talis redditur nullus, ità, ut nec Juramentum super tali instrumento interpositum obliget. Quin imò contractus metu vique celebratus, non censetur approbatus, etiamsi Contrahens posteà recepisset vel solvisset pecuniam in eo promissam:

83 Quam eandem in sententiam, ex Gutierrezio, & Rolando à Valle, loquitur etiam Brunnemannus, quando ità ad *L. 22.* ubi ipsemet Paulus, si quis aliquem in carcerem detruserit, ut aliquid ei extorqueret, quicquid ob hanc causam factum est, nullius momenti esse, pronuntiat, *ff. quod met. causa gest. er.* notabiliter addit, quòd, quicquid ob hanc causam factum est, nullius momenti sit, adeò, ut contractus ipso jure sit nullus. De quo tamen videri potest Jacob. Wissembach, *Disp. ad π. 13. θ. 22.* Müller. ad *Struv. exerc. ad π. 8. θ. 12. lit. θ.*

84 Und demnach die Rechtslehrere noch ferner dahin schliessen / quòd incarceratus per vim & metum promisisse præsumatur;

ut in terminis annotat Hippolytus de Marsiliis, & Rolandus à Valle, in locis, quos refert laudatus Brunnemannus, *cit. loc. num. 2.*

so werden die samptliche bißanhero sollicitè ponderirte Kundschafften / auch durch diſe rechtliche præsumption / umb so cräfftiger und mehrers extra omnem planè dubitationem gestellet:

85 Cùm & talis probatio, quam unica Juris præsumptio parit, dicatur evidens, plena, manifesta, imò indubitata;

per *L. 30.* ibi: *Idque apparet evidenter ex eo &c. ff. de V. & P. S. L. 74. de leg. 1.* Mev. *part. 4. Dec. 355. num. 6.* Menoch. *tract. de præsumpt. lib. 1. Q. 36. num. 4. cum seqq.* Matthæus de Afflictis, *Decis. 13. num. 23. & 24.* Mundius à Rodach, *vol. 2. consil. 1. num. 67.* Amat. Dunozettus, in *Decc. Rotæ Rom. Dec. 962. num 4.* Augustin. Barbosa, in *axiomatib. voc. Præsumptio. axiom. 1.*

86 Sicut enim generaliter ad metum probandum, ceu rem difficilis probationis, etiam Præsumptiones dicuntur sufficere:

Zanger. de *exception. part. 3. cap. 13. num. 83.* Gail. *lib. 2. Obs. 93. num. 18.* Carpzov. *part. 3. C. 5. D. 11. per tot.* Boerius, *Decis. 191. num. 8.* Oliver. Razzalius, *Decis. 771. num. 1. & 2.* Mynsing. *cent. 1. Resp. ult. num. 36.* Moller, *semestr. lib. 3. cap. 32. num. 1.* cum Glossa, Baldo, Decio, & aliis, Menochius, de *arbitr. judd. Qq. lib. 2. cent. 2. casu 136. num. 1.*

ità omnes DDres hanc præsumptionem, 87
cùm carceri mancipatus sese metum passum queritur, procul dubio à judice probandam esse dictitant;

ex Decio, Bartolo, & aliis, Menochius, *cit. loc. num. 3.* verbis: *Judex tamen noster probabilem illam conjecturam & præsumptionem dubio procul probabit. &c.*

Ja daß freylich das alles / was die Bürgere zu Romandiola, von Herrn Brandens betrohung / und daß ihme die Statt an seiner anforderung niemahlen was eingestanden / dessen unangesehen aber Er die Obligation von derselben jedoch mit Gewaltt extorquirt / tanto numero & cumulo, sub religione corporalis juramenti, deponirt und ausgesagt / in der gantz ungezweiselten veritate fundirt sey / das setzet so gar des Herrn Obristen Brandens aigenhändiges schreiben / und darinnen enthaltene selbstaigene Confessio, quæ haud du- 88 89
biè ejus etiam Hæredibus obest,

ex doctrina B. Dn. Lauterbachii, de *confessione, θ. 26.* ibique laudati Aymonis Cravettæ, & Antonii Fabri.

extra omnem omninò controversiæ 90
aleam, dergestaltten / daß / wann auch nicht so viele ex propria atque certa scientia; sondern lautter de auditu alieno, seu auditûs auditu deponirende Zeugen in medio wären; jedennoch ihre / mittelst cörperlicher ayde / abgestattete Kundschafften / ob tot Adminiculorum potentissimum concursum, & præprimis ob hanc ipsius prætensi Creditoris Brandii perspicuam & claram Confessionem, nicht verworffen werden könten;

juxta ea, quæ ex Anania, Imolensi, Burerensi, Boichio, Corneo, Novello, Menochio, Æmilio, Paciano, & aliis, statuminat Prosper Farincius, *tract. de testib. Q. 69. num. 44.*

Diſes Brandische Schreiben / so den 91
neunten Septembris, Anno 1635. und also nur neunzehen Tag vor würckhlicher erzwingung diſer Obligation an die Herrn Bürgermeistere und Rath der Statt Romandiola abgeloffen / ist diſes formal innhalts:

„Deroselben Schreiben habe ich zurecht „empfangen / und allen innhalt / mit höch„ster Verwunderung / wohl eingenommen. „Solte zwar / wie ichs wohl erfahre / „mir nichts anders imaginirt haben / „als daß die Herrn mit mir / NB gleich „wie mit Herrn Obriſt / Lieutenant

Rohorn

„ Rohorn beschehen / verfahren; wel-
„ ches ich doch allezeit mit treuherziger und
„ geneigter wohlmeinung nicht verschuldt
„ hätte. **Daß mir die Herrn** NB **meine**
„ **gegen Ihnen gethane Abrechnung**
„ **ganz umbzustossen begehren** / will
„ ich nicht hoffen / ausser / weilen sich das
„ Winter-Quartier biß lezten Maji er-
„ streckht / allso biß dahin die schuldige ab-
„ rechnung auch verbleiben solle; nach sol-
„ cher zeit aber nichts weitters prætendiren
„ will. **Daß dann die Herrn erst jezt**
„ **mit einer so grossen Summa / als in**
„ die 6000. fl. **betreffend für einen ab-**
„ **zug meiner gepflogenen Rechnung /**
„ welches doch unmöglich / einkommen wol-
„ len / kan ich aber mit gröster mirabil sol-
„ cher E. mir keinen glauben setzen E. ver-
„ bleibe tröstlicher hoffnung / die Herrn
„ **werden mit mir allso handlen / daß**
„ es auch zutragen sey / auch interim
„ sich dessen NB **getrösten / daß ich di-**
„ **sen winter noch bey denselben das**
„ **Quartier beziehen und bekommen**
„ solle / mich alsdann besser vorzusehen
„ wissen. ꝛc. Augspurg / den 9. Septem-
„ bris 1635.

92 Ob nun dises sehr wichtige und höchst considerable Schreiben / in welchem Herr Brand / vor das erste / apertissimè und außtrückhlich bekennet / daß die Herrn der Statt Romandiola ihme seine **Abrechnung ganz umbzustossen begehren**;

93 zwaittens Selbst zuerkennen gibt / daß Sie **mit Ihme / wie mit Herrn Obrist Lieutenant Rohorn beschehen** / (dessen auch mit Gewaltt / ohne Rechtsbefugte ursach / gleicher massen extorquirte Obligation totaliter cassirt worden) verfahren

94 wollen: Drittens daß Sie an Ihne eine Gegenforderung von 6000. fl. machen; viertens / daß Er zwar bittet / oder / wie er sagt / **Sie werden mir ihme dermassen handlen / daß** es (seiner meinung nach) **auch**

95 zuertragen sey; so dann / fünfftens / **Sie** vertröstet / oder / absque ullâ vi, quæ his verbis inferatur, **von der sache zureden / Sie zuintimidiren sucht / daß Er selbsten bey Ihnen noch denselbigen Winter das Quartier beziehen und bekommen solle; da Er sich dann besser vorsehen** wolle E. ob / sagen wir / dises sehr wichtige Schreiben nicht alles das jenige / was so viele juratò abgehörte Gezeugen von gewaltsamer Erpressung diser Obligation, deducirter massen / attestirt / vortrefflich und unhintertreiblich bestärckhe? das wird billich von uns deß höchstpreißlichen Käyserl. Cammer-Gerichts hocherläuchtem und gerechtem judicio überlassen. Weil uns aber 96
nicht wissend / ob mehrangeregtes Schreiben coram summo hoc Judicio allbereit producirt sey / oder nicht? so ist ferner hiebey mit wenigem zumerckhen / daß / ob schon in Causa beraits längstens beschlossen / und sonsten regulariter, post Conclusionem, keine weittere Jnstrumenta producirt werden können;

per tradd. Gailii, *Obs. 107. num. 4.* Mynsingeri, *cent. 6. Obs. 56. num. 2. cum seqq.* Vincentii de Franchis, *Decis. 263. num. 11.* Jodoci Damhouderii, in *Pract. civ. cap. 191. num. 1. & 7.*

Umb willen jedoch dises Brandische 97
Schreiben anders nichts in sich hält / als seine selbstaigene Confessionem; solche Probationes aber / quæ per ipsius Partis adversæ confessionem fiunt, auch nach **würckhlichem beschluß in der Sache** noch **statt haben**;

juxta ea, quæ ex Baldo nuncupatim ad- 98
vertit laudatus Mynsingerus, *cent. 3. Obs. 17. num. 10.* ibi: *Admittitur item post conclusionem probatio per confessionem Partis adversæ.* Rutgerus Rulandus, de *commissar. part. 4. lib. 8. cap. 11. num. 5.* Camillus Borellus, in *Comp. Decc. tit. de Conclus. in causa. 26. num. 79.* Robert. Marantha, in *Spec. aur. part. 6. actu. 15. de Conclus. in causa. num.* Nicol. Reusnerus, *lib. 2. consil. 24. num. 33.*

diſem nach es auch mit diſes Schreibens production keinen anstand haben werde;

per ulteriùs deducta à laudato Reusnero, *cit. consil. 24. num. 31. & seqq.*

Allenfalls würde der beclagten Statt / 99
unerachtet das sonsten / ad petendam in integrum Restitutionem, in Rechten bestimpte Tempus quadriennale bereits längstens verflossen / in ansehung / daß diß ohrts de enormissima ejusdem Læsione, & in illam redundante summa iniquitate die frage ist / diſes heilsame Beneficium ungezweifelt zustatten kommen;

per deducta Barbosæ, ad *capit. 1. num. 29. de restit. in integr. in 6.* ubi, post plures alios, notabiliter statuminat, quòd, ubi de læsione enormissima quæritur, Ecclesiæ, Civitates, itemque aliæ Universitates, etiam per integros XL. annos, in int. restitutionem petere valeant.

Nam quòd istud Beneficium Minoribus, 100
& illis, qui minorum jure gaudent, nempe Universitatibus, in specie etiam ad hoc, ut ipsis, post Causam conclusam, instrumenta adhuc producere liceat, omnibus modis concedendum sit, in individuo tradit Marcus de Mantua,

in *singularib. Jur. Singul. 25. num. 4.* Artimin. Tepatus, in *compend. Dect. tit. de conclus. in causa. cap. 3. in fin.* Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. lib. 1. Q. 35. num. 19.*

Ma-

Marantha, *d. l. num. 3.* Felinus, ad *capit. cum dilectus. num. 23. X. de fide instrum.* Hunnius, *encycloped. Jur. nnv. part. 2. tit. 21. cap. 3. num. 16.*

101 Et quòd Judex in concedenda Restitutione non difficilis esse debeat, æquissimè monet David Mevius, *part. 5. Decis. 5.*

102 adèo, ut, si videat, hoc Remedium Parti, ex causa, competere, ipsemet ex officio processum, pro illa concedenda, decreto prævenire, &, ad quod illa fieri debet, confestim decernere non saltim possit; verùm etiam debeat.

Carpzov. de *proc. tit. 19. artic. 2. num. 6.* & in *Respp. Electoral. lib. 2. Resp. 95. num. 19. & seqq.* ubi pluribus hæc commendat. Mevius, *part. 1. Dec. 134. num. 5.* & *Decis. 218. num. 7.* ubi dicit, Rationem hoc suadere, & Praxin idem observare.

103 Disem allem nach können wir von diser/ anseitten der beclagten Statt Romandiola beständig angebender/ gewaltthätiger exorquirung der quæstionirenden Obligation keiner andern meinung seyn/ als daß dieselbe/ bey so/ als bißhero/ ex Jure & Facto, genugsamb repræsentirt worden/ beschaffener sache/ durch die aydlich abgehörte so viele Gezeugen/ auch mit ihren aussagen concurrirende kräfftige Juris Præsumptiones, und andere Adminicula, ja so gar deß Herrn Obristen selbsteigene schrifftliche Confession, ad omnem Juris sufficientiam vor erwisen zuhalten und anzunemmen sey.

104 Welcher meinung wir/ der ursachen/ desto eher beypflichten/ weilen wir/ vor das dritte/ nicht absehen können/ wie auff deren/ ab seitten der Brandischen Erben/ producirter zweyer zeugen höchst-befrembdlich ertheilte Attestationes, daß Herr Obrister Brand/ gemeiner Statt Romandiola/ die schuldige acht tausend Gulden zu bezahlung der Compagnie, vorgeliehen habe/ einige reflexion gemacht

105 werden könne. Dann (nebst deme/ daß wir die in beyden hieobbemerckhten rechtlichen Bedenckhen wohlbevöstigte Einreden wider dise beyde zeugen plena manu approbiren) so ist förderist wider des Herrn Obrist Lieutenant Andreas Kellers allein per epistolam ertheilte kundschafft wohl in obacht zunemmen/ daß die Herrn Professores zu N. N. in ihrem ersten/ Anno 1673. in hac Causa ertheiltem Responso juridico, nimis præcipitanter, & contra apertissimam veritatem, gesezet/ daß Er dise seine

106 kundschafft/ auff erfordern des Herrn Richters/ ertheilet habe: Da jedoch der untriegliche und clare Buchstab seines bey denen Actis befindlichen Schreibens an den hellen tag leget/ daß Er solch seine kundschafft auff der damahls verwittibten Frauen Obristen Brandin alleinige instanz und requisition ertheilet habe;

juxta ista Ipsius literarum formalia: **Deroselben an mich abgelassenes Schreiben hab ich zu recht empfangen/ und darauß nicht allein** NB **der Frau Obristin Begehren; sondern auch mit höchster verwunderung vernommen/ daß die Herrn von** Romandiola, **als wäre deren umb berührte 8000. fl. gegebene versicherung/ ein erpreßt und erzwungene** Obligation, NB **bey dem Friden-schluß zu Münster und Oßnabrückh anbringen lassen** &c. junctis illis finalibus: **Welches Deroselben ich in widerantwort zuberichten nicht unterlassen sollen/ noch wollen.**

Und dieweilen dann diser zeug nicht von 107
dem Herrn Richter zur zeugschafft erfordert worden/ auch dahero die allgemeine definitio testis, quâ passim dicunt, quòd Testis persona sit, quæ, ad fidem de re dubia faciendam, à Judice vocatur & examinatur,

jungat. Schüz, in *compend. Lauterbach. ad tit. π. de testib. princ.* Struv. *exerc. ad π. 28. θ. 35.* Johann Baptista Cardinal. de Luca, in *theatro verit. & justit. tom. 3. disc. de judic. 32. num. 20.*

auff denselbigen nicht quadrirt/ zumahlen Er über dise strittige Schuldsach keine 108
kundschafft in Beyern; sondern coram Cæsareo Dicasterio Rottwilensi zuertheilen gehabt/ und solch seine kundschafft sonsten mit so viel andern/ in den Actis specificè ponderirten/ defectibus inficirt ist/ so bleibet dieselbe auff ihrem unwehrt von selbsten beligen.

Anlangend deß andern zeugen Hanns Georg Bertrams aydliche attestation/ so ist 109
auch wider dise all das jenige hiehero zurepetiren/ was in læpelaudatis duobus Responsis specificè angezeigt. Für eins. An dem andern wird dises zeugen depositon fürnemlich auch hierdurch sehr suspectirt/ 110
ja totaliter enträfftet/ daß Er/ contra apertissimam ipsius Cautionis sive Obligationis, de qua quæritur, literam, auf der Clägere dritten Beweiß articul/ suspectissimè deponirt:

„ **Die Frau Obristin Brandin habe**
„ **ihme geclagt/ daß die Statt** Roman-
„ diola NB **das Pfandschilling wider**
„ **an sich gezogen/ und** NB **Jhnen/**
„ **als den Brandischen Erben/ darfür**
„ (i. e. an statt des Pfandschillings)
„ **eine** Obligation **gegeben.**

Sintemahlen in disen worten ein gedoppelter Ungrund und Mendacium steckhet. 111
Ungegründet und falsch ist/ Erstlichen/ dises/

daß die Statt Romandiola dem Herrn Obristen Branden / den Fleckhen Barckhausen / zu einem Pfandschilling / sive Pignore antichrestico, jemahls eingeraumt habe / allso daß Sie denselben wider an sich ziehen können; wohlbetrachtet der dürre und unzweifliche buchstab der vermeinten verschreibung expressissimè sagt / daß zu diser Schuld versicherung weitters nichts / als allein eine simplex Hypotheca, absque ullâ Creditori factâ traditione, oder concessione in antichresin, auff dem Fleckhen Barckhausen constituirt / auch Herrn Obristen Branden der landläuffige zins mit 400. fl. alljährlich daraus nach Rottweil zulüfern versprochen worden;

juxta integrum & plenum ipsius Obligationis tabularum tenorem.

112 Ungegründet und falsch ist / für das zwaitte / daß die Statt Romandiola, gegen wider-ansichziehung deß ertraumten Pfandschillings / erst den Brandischen Erben / eine Obligation, darfür / (i. e. für und an statt solchen pignoris antichrestici) gegeben habe: Angesehen ja die vermeintliche Obligation dem Herrn Obristen selbsten / zwey ganzer Jahr vor seinem ableiben / nemlich mense Septembri, Anno 1635. zuhanden gelüfert / auch eben dise Obligation, und sonsten keine andere / teste ipsâ Actorum notorietate, in priore & hac ultima instantia producirt worden.

113 Tralatitium verò est, quòd testis in uno falsus, in uno mendax, in totum falsus, & in omnibus mendax censeri debeat:

Prosper Farinacius, *tract. de testib. Q. 67. num. 111.* post Bald. ad *L. ult. num. 18. Cod. de edicto D. Hadr. toll.* Nell. de *testib. num. 239. & seqq.* Cardinal. Parisius, *vol. 1. consil. 74. num. 21.* Cravetta, *consil. 9. num. 10.* Mascardus, de *probation. concl. 743. num. 1. 4. & 5.* & *concl. 1036.* post Alexandrum, & Vasquium, Zahnnius, in *tract. de mendac. cap. 93. vers. Sicuti enim testis.* J. Bapt. Cardinalis de Luca, in *theatro verit. & just. tom. 3. disc. de judic. 32. num. 62.*

114 sive testis talis mendax super connexis, sive super separatis deposuerit articulis;

Farinac. *d. Q. 67. num. 113.*

115 in tantum, ut dicant, ne quidem Principem hoc facere posse, ut testis in uno falsus non sit falsus in omnibus.

Farinac. *d. l. num. 114.* Johannes Gœddæus, in *Conss. Marpurg. vol. 4. consil. 37. num. 409.*

116 Und wer wolte doch / drittens / sich selbsten / zuglauben bereden können / daß wann der Herr Obrist / als diser zeug sagt / zu bezahlung der Brandischen Leib-Compagnie, eine Summ von 8000. fl. an paarem Geld vorgelihen / auch die zween abgeordnete Romand. Herrn dieselbige würckhlich von ihme empfangen und nach Romandiola gebracht / die Herrn zu Romandiola / Erstlich / so extremè verwegen und cum summa impudentia atque ingratitudine, imò impietate, dises Debitum jedennoch ins laugnen zuziehen sich hätten erfrechen / und in re tàm recenti, rerumque suarum periculosissimo & miserrimo statu, hätten dörffen erkühnen? Der zeug sagt notanter 117
Anno 1635. seye die Brandische Leib-Compagnie umb die Ostern / zu Romandiola angekommen / und und wie man die früchten selbiges Jahrs geschnitten / sey man widerumb gemarchirt:

ad *articuli probatorialis 1. intgm speciale 4tum.*

Wann nun wahr ist / was Er sagt / daß 118
Herr Brand dise Gelder zu bezahlung deß jenigen / was die Statt Romandiola, seiner Leib-Compagnie, nach der Kayserl. Verpflegungs-Ordonnanz schuldig worden / nemlich eben diser Summ von Acht tausend Gulden /

wie Er deutlich deponirt ad Artic. probatorial. 2dum.

hergelihen / und solches Geld / noch vor ihrem abmarch; nach Romandiola 119
gebracht worden: Mit was fug oder schein hätten denn die Herrn von Romandiola noch im monath Septembri, ejusdem Anni, und allso lang nach der Ernd / und nachdem die Soldaten längstens abmarchirt waren / dem Herrn Obristen die außlüferung einer Obligation nicht alleine verwaigern; sondern Ihm noch darzu eine forderung von 6000. Gulden audacissimè an den Hals werffen / und zugleich seine ganze Prætension, so wohl / als die Kohörnische / totaliter widersprechen und ins läugnen ziehen können? Ja / wann der Herr 120
Obriste dise namhaffte Summ / in parata pecunia, bey damahligen grundverderblichen und elendesten läufften / der Statt Romandiola wahrhafftig / zubezahlung der Miliz, gelihen hätte / wer woltte doch immer glauben / daß derselbe so thöricht und thumb gewesen seyn soltte / daß Er dise der Sachen wahrhaffte beschaffenheit und der äusserst betrangten Statt erwisene ungemeine hohe Gunst und Wohlthat nicht / mit vieler anführung und depræcidirung / seiner Obligation würde haben inseriren lassen? Wer möch- 121
te so einfältig und leichtglaubig seyn / daß / wann Herr Brand dise grosse Summe Geldes / zu bezahlung seiner längstens aus dem

aus dem Romandiolanischen Quartier/ außmarchirten Leib-Compagnie wahrhafftig gelihen und hergegeben hätte / Er / in obgemeldtem Schreiben / dises nicht mit dem hefftigsten und billigsten Eyfer den Herrn zu Romandiola exprobrirt / und / daß Sie an ihme / als undanckhbare / ungetreue und ganz ungerechte leuthe zuhandlen sich unterstehen/ihnen vorgeruckht haben würde? Was hätte es seines grossen verwunderns bedörfft / und daß Er sich selbsten hätte imaginiren sollen / daß man mit ihme eben so / als mit Herrn Obrist-lieutenant Kohorn/ verfahren würde? Was hätte Er nöthig gehabt / zuallegiren / daß man seiner allezeit der Statt bezeugten treuherzigen und geneigten wohlmeinung dergleichen nicht verschuldet habe / da Er ja schlechter dinge den Herrn zu Romandiola, als seinen unlaugbaren debitoribus, das in ipsa naturali æquitate fundirte wort hätte zuschreiben können: Redde, quod debes? Ja wie solte Er endlich / wann Er Ihnen so viel gelder wahrhafftig und würckhlich gelihen hätte / nicht allein als ihr Creditor; sondern auch / als Obrister / die mittel und macht/ Sie zur zahlung / oder gnugsamer verbriefung zuzwingen unvermeinlich in der hand gehabt/ Ihnen so viel dermüthiger und guter wortte gegeben haben / als der ganze Brieff voll ist / fürnemlich in disen / mit einem potente Creditore & bellico Officiali, teste quotidianâ rerum experientiâ, sich nicht reimenden formalien: **Daß Er der tröstlichen hoffnung verbleibe / die Herrn werden mit Ihme allso handlen / daß es auch zuertragen sey?** Gewißlich seynd dises lautter solche höchstwichtige considerationes, welche nimmermehr glauben lassen / daß Herr Obrister Brand der Statt einigen heller / zu bezahlung seiner Reuter/ jemahlen gelihen und vorgeschossen habe; sondern daß seine ganze Prætension, und darüber auffgerichtete Obligation, nach derselben literal und außtrückhlichem innhalt / keine andere Causam, als einen von Ihme zwar prætendirten; aber von der Statt allezeit / und in eben dem Monath/ da die Obligation ihme außgelüfert worden/ nach seiner selbstaigenen Confession, annoch contradicirten Verpflegungs-Rest/haben. Und kan allso nicht anderst seyn / als daß dises Heerpauckhers/ Hanns Georg Bertrams kundschafft/als die/primò, der vorhandenen und vom Gegentheil selbsten in judicio producirten Obligation sonnen clarem buchstaben; 2do Herrn Brands / nur wenige tage vor auffricht / und außhändigung diser Obligation, an die Statt abgelassenem Original Schreiben / und darinnen enthaltener aigener Confession; pro tertio der Zeit / da die Brandische Leib-Compagnie, nach seiner selbstaigenen depositione / aus Romandiola abmarchirt / und Sie allso bereits / umb ihren Quartiers-Rest / von den Brandischen Geldern hätte müssen bezahlt seyn / in gegeneinanderhaltung mit dickhbesagtem Schreiben / apertissimè widerspricht; auch / pro 4to, durch so vieler aydlich abgehörter zeugen einstimige kundschafften; so dann / 5tò, so viel andere unverwerffliche rechtliche Præsumptiones, und Adminicula, aller wahrscheinlichkeit beraubet wird / in definiendâ hâc tàm arduâ Causa, schlechter dinge hindangesezt / und nicht die geringste reflexion, juxta omnes Justitiæ & Juris regulas, auff dieselbe gemacht werde.

Sicut enim certi juris est, quòd testes certum dicere oporteat, &, si hoc non fiat, illorum dicta nihil penitùs probent:

ex Bartolo & Tyndaro, Johannes Gœddæus, in *conss. Marpurg. vol. 4. cons. 17. num. 139.*

ità non minùs certa Juris regula est, quòd testis deponens inverisimilia non saltem non probet; verùm etiam de falso Juspectum se reddat;

ut ex Curtio, Ægidio Bossio, Tiraquello, & aliis statuminat Prosper Farinacius, *tract. de testib. Q. 65. num. 144.*

& nec plures tales testes quicquam fidei mereantur, eo quòd Numerus verisimilitudinem depositionis haudquaquàm suppleat.

ex Mascardo, Gabrielio, Caputaquensi, Farinacius. *d. l. num. 147.*

Dessen endlich hiebey nicht zugeschweigen / daß / da so viele Testimonia jurata, rechtliche Præsumptiones, der buchstäbliche Innhalt der Obligation / deß Herrn Obristen Brands selbstaigene Confessio, neben so vielen andern / in den Actis specificè vorgestellten Adminiculis, vor die Statt Romandiola, als beclagten Theil / concurriren/ datâ etiam paritate Probationum pro Actore & Reo, illæsâ Justitiâ atque Jurisprudentiâ, keine andere Sententia, quàm Partis conventæ absoluroria, abgewarttet werden könne:

juxta ea, quæ porrò latissimè stabilit laudatus Farinacius, *d. Q. 65. num. 152. & seqq.*

Vor das Vierte haben zwar die Herrn N. N. auch in ihrem novissimè beygebrachtem Responso, von disem / daß gleichwohl die beclagte Statt Romandiola, nachdem man die zahlung der jährlichen Zinse an dieselbe prætendirt / die Schuld nicht widersprochen; sondern zweymahl / und zwar nach des Herrn Brandes tod / umb weittere Gedult gebetten / ja gar Anno 1641.

neben andern Mobilien / und Obligationen / auch die Brandische Gültt-Verschreibung / absque protestatione, seinen Erben extradirt und zurückhgegeben haben /
135 operosè und sollicitè exaggerirt. Gleichwie aber so wohl in der Statt eingereichten unterschidlichen Schrifften / als auch denen miteingelegten Responsis juridicis
136 hierauff gnugsamb geantwortet; also können wir fürnemlich diser von der Statt Romandiola mit bestand opponirten Exception / daß nemlich in Annis 1637. 39. und 41. da dergleichen sachen vorgegangen / die Causa metûs freylich gar nicht cessirt; sondern noch / wie zuvor / und biß auff die zeit der zu Münster und Osnabrückh langwührig gepflogenen Fridens-Tractaten / zu welcher zeit erst die Herrn zu Romandiola das hertz gefast / das / so Sie zuvor Ao. 1636. gegen der Röm. Königl. Mayn. nicht mit so claren und deutlichen wortten; sondern umb etwas tectè & latenter geschriben / expresè heraus zusagen und clagen / nemlich daß auch dise Brandische Obligation eben so wohl / als die Degenfeldische / Kohornische / und andere auff eine Summam von 60000. fl. mit Gewalt abgenöthiget und abgepreßt worden / annoch fürgewährt
137 habe: So wohl / Primò, der ursachen / weil die Grausamkeit des Kriegs noch im-
138 merhin fortgewährt; als / 2dò, deßwegen / daß / obschon Herr Brand Ao. 1637. gestorben; jedoch seine Wittib / nach innhalt eines in origiuali erst novissimè gefundenen / und disem Consilio sub lit. B. beygebogenen Schreibens / allschon in Anno 1639. mit einem Hauptmann Herrn Christian von Bernstein sich wider verheurathet; wie auch / 3tiò, der ursachen / weil
139 auch ihr Sohn sich in Krieg zubegeben und sich an Romandiola zurächen getrohet;

nach eydlicher Kundschafft des zwaitten Zeugen / Herrn Sebastian Gerhards / ad *probatorialis 44. intgm. speciale 9.*

140 Sicut enim in casu, quando aliquis vi metuque compulsus aliquid promisit, & alio tempore promissum exolvit, per hanc ipsam spontaneam solutionem Metus neutiquàm purgatus existimatur, si tempore secutæ solutionis Causa Metûs adhuc duret, v. gr. quòd ipse propter sui Adversarii potentiam, vel crudelitatem, solutionem detrectare non audeat:

tx. expr. in *Cap. 1. x. de his, quæ vi metusve causa.* Panormitan. ad *d. Capit. 1. num. 2. x. eod.* ubi vide omninò. Alex. Tartagnus, *vol. 3. consil. 98. num. 7.* Philipp. Decius, *consil. 219. num. 7.* ubi omnes dicunt, quòd, per actum ex temporis intervallo sequentem, Metus neutiquàm purgetur, quamdiu adhuc eadem metûs causa durat.

Et quemadmodum in specie, si Maritus uxorem ad aliquid faciendum, promittendum, vel dandum, per verbera vel simi- 141
lem duram tractationem & in fœminam constantem cadentem metum, semel coegerit, ex actibus subsequentibus purgatio metûs haudquaquàm colligitur, quoadusque Maritus in vivis est, sicque causa eidem illati metûs adhucdùm durat;

per *d. Cap. 1.* ibique DOres. Mascard. de *probat. concl. 1055. num. 34. 36. & 40.* Gail. *lib. 2. Obs. 93. num. 30.* Riccius, in *collectan. Decc. Dec. 378. circa fin.* Caspar Ant. Tessaurus, *Qq. forens. lib. 1. Q. 50. num. 19.* Brunnemann. ad *L. 2. num. 6. Cod. de his, quæ vi met.*

Ità non dubitamus, quin, cùm etiam in substrato non solùm tricennalis Belli 142
ærumnæ atque calamitates, usque ad redonatam à DEO pacem, gravissimè duraverint; verùm etiam, post obitum prætensi Creditoris, ipsius Successor in matrimonio vix unô, post illum, ratione officii & potentiæ, gradu positus, ejus locum intraverit, imò etiam ejus Filius, in casum non sequentis solutionis, minas contra Civitatem Romandiolam evomuerit, Causa metûs similiter adhuc duraverit, sicque omnes illi actus in contrarium allegati ad metum purgandum nullatenùs sufficiant. Quemadmodum enim, cessante causâ, cessat etiam effectus; sic è diverso durante 143
causâ durat etiam effectus; cùm contrariorum eadem ratio sit & disciplina;

notante Gailio, *sit. loc.*

Und dieweilen / nach denen bißhero erwogenen / in den Actis noch weiters vor- 144
gestellten Umbständen / auch ringverständige gar leichtlich begreiffen können / daß freylich in Annis 1637. und 39. umb diser hochwichtigen und trungenden ursach / wegen raichung der Zinse / umb Gedult gebetten worden / damit nicht die damahlen auff grund und graat ausgesogene Statt / wegen eines Indebiti, und darüber extorquirter nichtiger Obligation / mit der äusserstẽ rigeur exequirt werden möchte / so erhellet auch hieraus / daß solche Gedulterbittung der Statt Romandiola so wenig / als die Ao. 1641. nachgefolgte Extraditio des Brandischen Depositi, deren sie sich nach der heitteren rechtlichen dispositiõ nullo modo entbrechen können;

per deducta B. Domini Lauterbachii, in *tract. synopt. tit. Depositi. §. II. num. 7.*

præjudiciren könne.

Expeditum enim est, quòd, quando ex 145
Actu, post metum illatum, subsecutô alia præsumptio, quàm negotii vi metuque gesti approbationis, capi potest, tunc potiùs illa, quàm præsumptio metûs purgationis, admitti debeat.

Tessau-

Tessaurus, *Decis. Pedemont. 177. num. 11.* ex Innocentio, Aretino, Barbatia, Bartolo, Decio, Angelo, Castrensi, Alexandro & Beerio, Trentacinq. *varr. resoll. lib. 1. tit. de his, quæ vi metûsve causa fiunt. 5 Resol. 1. num. 41.* ubi scribit, quòd, si quis recipiat pretium venditionis per metum extortæ, hæc receptio metum præcedentem non purget, quia fieri possit, ut Venditor pretium, eô fine, ut sibi tanto magis indè cautum sit, recipiat.

147 Dessen letzlich hiebey nicht zugeschweigen/ daß die Subscribir- und Extradirung der quæstionirenden Obligation/ propter vitium illatæ Violentiæ & Metûs, nicht zwar nach der beschribenen Kayserlichen Rechte Verordnung; jedoch nach des Instrumenti Pacis Cæsareo-Suecici sonnenclarem buchstaben/ ipso jure null/ nichtig und von pur lautteren unwürden ist.

148 Quando verò Actus metu gestus ab initio nullus fuit, tunc quòd ex Actibus subsequutis nulla Metûs purgatio colligi valeat, ad hunc effectum, ut ille Actus ab initio nullus convalidetur, ex regula legis Catonianæ rectissimè concludit Carolus Ruinus,

vol. 4. consil. 131. num. 28. Alexander Trentacinquius, *cit. loc. num. 42. vers. Tertius casus est.*

Addatur Buckisch, *d. Obs. 64. in fin.* ibi: Quin imò Contractus metu vique celebratus non censetur approbatus, etiamsi Contrahens posteà recepisset vel solvisset pecuniam in eo promissam. 149

Wolten wir/ auff gebührende requisition/ zu der heilsamen Justiz gesegneter förderung/ salvis omnibus melioribus, uneröffnet nicht lassen; unter unsers Collegii anvertrauttem Insigel. Tübingen/ in Collegio nostro, d. 15. Jul. Anno 1704. 150

CONSILIUM OCTOGESIMUM TERTIUM.

SUMMARIA.

DE Processu in Contumaciam contra Principis cujusdam interioris admissionis Consiliarium. An, *& quatenùs* ille, *post adhibita omnia* legitima Media, *nihilominùs* ad Articulos Inquisitionales respondere detrectans, *tandem, in pœnam suæ Contumaciæ*, pro Confesso & Convicto haberi, pœnaque omnium bonorum Confiscationis, *ac* perpetui Carceris, *contra ipsum*, decerni, *&* ad effectum perduci *possit?*

RECensetur Facti Species, *num. 1. usque ad num. 15.*

Formantur duæ Quæstiones *hîc enucleandæ. num. 16. & 17.*

Præmittuntur nonnullæ Conditiones *&* Præsupposita ad *fundandam* legitimam earundem decisionem *oppidò* necessaria. *num. 19. usque ad num. 25.*

Reus, *nisi* de Corpore delicti *satis* constet, *nullo casu* ad mortem damnari *potest. num. 21.*

Deficiente hôc *omnis Processûs criminalis angulari quasi lapide & basi*, universa, *in illo, seu* per specialem inquisitionem, *seu* incarcerationem, *seu* accusationem, *seu* torturam, *& sic porrò* peracta omnimodâ, *eapropter, &* immedicabili Nullitate *laborant. num. 22.*

Ad hunc effectum, ut adversus Contumacem in non-respondendo ad Articulos inquisitionales pœna Confiscationis, *vel similis*, decerni *possit, requiritur, ut* probationes *vel* indicia *eidem imputati* Criminis *tàm* clara *&* indubitata *sint, ut ab ipso* probabiliter in dubium vocari, *vel* enervari *nequeant. num. 23.*

Quatenùs per Instrumenta, *& præprimis per* Epistolas, Crimina probari *queant? remissivè notatur. num. 23.*

Pœna Confiscationis adversus Contumacem *in non-respondendo aliter* decerni nequit, *quàm si etiam*, propter Crimen *eidem* imputatum, Pœna capitis, *vel* perpetui Carceris locum sortiri *posset. num. 24.*

Idem *etiam* de Banno Saxonico *statuminat B. Carpzovius. ibid.*

Quæ ad legitimam Processûs criminalis *præcipuè* capitalis, formam Jus naturale

naturale *vel* Divinum *requirit, illa etiam* supremi *in terris* Principes, *in determinatione ejusmodi Causarum, modis omnibus* observare tenentur. *num. 25.*

Ut ad propositas duas Quæstiones principales tanto certiùs & securiùs responderi queat, evolvitur *hæc quasi* intermedia Quæstio: Utrum, *in casu subtrato,* eousque formatus, & ab ipso Reo, sine protestatione, tacitè approbatus, Processus inquisitorius, ad ejusdem instantiam, in accusatorium mutari *debeat? num. 26. usque ad num. 83.*

Afferuntur nonnullæ Rationes dubitandi pro affirmativa. *num. 27. usque ad num. 39.*

In Processu accusatorio innocentia *Rei longè* faciliùs *ac* certiùs demonstrari *potest, quàm in* Inquisitorio. *num. 27.*

Pro Innocentia *Rei* omnes Judices *summô studiô* laborare *tenentur, num. 28.*

Modicum Intervallum *ne quidem scrupulosissimum* Stipulationis Contractum vitiat; *dummodò* responsio eodem die subsequatur. *num. 31.*

Princeps, *nullum in terris superiorem recognoscens,* Processum inquisitorium in accusatorium transmutare *benè potest. num. 33.*

An Inquisitio & Accusatio, in unô *eodemque* Processu, *sine mutuô impedimentô,* concurrere *possint? num. 34.*

Judex *quidem* pro abbreviandâ Lite, *maximè* criminali, *modis omnibus* laborare; *veruntamen simùl etiam,* ne quid *in* Inquisiti *vel* Accusati innocentia *eruenda* omittatur, *quantum fieri potest,* religiosè curare *tenetur. num. 36.*

Hæc ipsa *in gratiam* Innocentiæ *ab omnibus judicantibus suscipienda* Cura apud *nostri* Imp. *Rom. Germ.* Status *tantum valuit, ut* nonnulli *ex iis* Processum accusatorium, *ceu multo tutiorem ac securiorem,* inquisitorio simpliciter prætulerint; Alii *verò* Inquisitorium *quidem, ceu ordinarium,* in sua Fora receperint; *veruntamen* Reis liberam facultatem *unum pro altero* eligendi *simul illibatam* reliquerint. *num. 37. & seq.*

Illustratur *hoc* posterius *notabili* Serenissimi Electoris Brandenburgici exemplo. *num. 39.*

Sequuntur Rationes decidendi negativæ. *num. 40. usque ad num. 76.*

In Judiciis *peculiarem cujuslibet* Curiæ stylum *accuratè* observare *unumquemvis* oportet. *num. 42.*

Stylus Curiæ eandem *cum* Lege *ac* Consuetudine Vim *habet, à quo proindè* nemini, *& præcipuè* Subditis, recedere non licet. *num. 43.*

Omnes Litigantes *illius* Loci & Fori legibus, *in quo lis ventilatur,* obnoxii *sunt. num. 44.*

Processus Inquisitorius *non solùm* Naturali & Gentium Juri consentaneus; *verùm etiam* ab ipsomet sanctissimo Deo *Ter opt. Max.* adhibitus & approbatus *rectissimè dicitur. num. 45. & seq.*

Eundem non saltem Jus Civile *constabilivit; verùm etiam* Jus Canonicum, *itemque Jus novissimum* criminale Carolinum, *& plerarumque* Imperii Civitatum, *imò etiam integrarum, tùm* nostri Imperii, *tùm* extranearum Provinciarum *moderni* Mores approbarunt, *eôdemque omnium* frequentissimè utuntur. *num. 47. & seqq.*

Processus Inquisitorius, *hodiè, ex generali Consuetudine, non minùs est* Remedium ordinarium, *quàm Processus accusatorius. num. 50. & seqq.*

Judex hodiè, *ex officio,* per viam Inquisitionis, *contra Reum,* procedens *ipse* Accusatoris partes *quodammodò sustinet. num. 52.*

Modus in Processu accusatorio procedendi *ordinarius,* idem ferè est cum illô, qui *etiam* in Civilibus *observatur. num. 53.*

Forma Processûs Inquisitorii, *per summam, exhibetur. num. 54. & seqq.*

Fiscalem Judicis inquirentis Ministrum *non malè appellat Antoninus Thesaurus. num. 56.*

Litis

Litis Contestatio ne quidem in Processu inquisitoriô, in totum, omitti *potest.* *Et* quid eandem *in Processu hoc* constituat? *num. 56. & 58.*

Inquisitus *innocentiam suam deducere volens*, cum suis defensionalibus *&* elisivis Articulis, *regulariter*, non auditur, *antequam* ad Inquisitionales, *vel* Additionales, remotô Advocatô, propriô ore, responderit. *num. 58. & seqq.*

Æquè ac in Judicio Civili Exceptiones, non nisi Lite contestatâ, admittti *solent. num. 58.*

Viam, *quam quis* semel, *ipso facto*, elegit, in judicio porrò ambulare *necessum habet. num. 52.*

Jus nostrum, *regulariter*, nemini variandi licentiam *indulget*, nisi *aliqua* Æquitatis ratio *illam* suadeat. *num. 63.*

Protestatio super eô *interposita*, *ad quod quis* de Jure tenetur, nullius *est* momenti. *num. 66.*

Protestationes, post actum *jamjam* perfectum *interpositæ*, *planè sunt* frustratoriæ. *num. 67.*

Protestationes præcedere *debent* actum, *super quo interponuntur*; non *illum* sequi. *num. 68.*

In Processu Inquisitorio, *regulariter*, eadem Processûs substantialia, *idemque* Ordo *&* Solennitates, *sub pœna nullitatis, observari debent*, quæ in Accusatorio. *num. 69.*

Inquisitio successit in locum *olim longè frequentioris* Accusationis. *n. 70.*

Surrogatum *induit* naturam *ejus*, in cujus locum *est* surrogatum. *n. 71.*

Quamprimùm Inquisitus ad Articulos Inquisitionales *ipsi propositos respondit, statim eidem* omnia Acta inquisitionalia, etiam *illa, quæ tantùm* ad informandum Judicem *faciunt*, ex officio communicari; unus, *vel* plures Advocati permitti; Actorumque ad impartiales Jctos Transmissio, *&* quicquid *aliàs*, ad tuendam *ipsius* Innocentiam, quâcunque ratione, *proficuum esse potest*, largissimè indulgeri *debet. num. 72. & seqq.*

Actorum criminalium *ad Impartiales Jctos* Transmissio Judicibus quinquagies septies, *in Ordinat. Criminæ. Carolina*, injungitur. *num. 74.*

Si hæc ipsa Transmissio *etiam* à tali Principe *fiat*, quem Ordinatio Carolina per se non obligat, *tunc* Processus inquisitorius, *ejusdem nomine susceptus, tanto magis* ab omni præcipitantiæ *&* injustitiæ suspicione immunis *redditur. num. 75.*

Annectuntur Rationes respondendi. *num. 77. usque ad num. 83.*

Quo respectu Processus accusatorius *vulgò dicatur* ordinarius? *num. 77.*

Processus accusatorius inquisitoriô *quidem* securior *est*; *Si tamen &* hic juxta legitimam *suam* normam instituatur, *ne sic quidem* Reo sufficiens *suam* innocentiam detegendi ac defendendi ratio *deerit. num. 78.*

A Contractu Stipulationis ad Protestationem, *contra disertam Legum dispositionem*, non valet consequentia. *num. 80.*

Ad *legitimam* Protestationem præcisè requiritur, ut *illa*, *vel* antè, *vel* in ipso illo Actu, *super quo interponitur, ab aliquo* fiat. *num. 80.*

Princeps, *nullum Superiorem in his terris recognoscens*, Processum inquisitorium *quidem*, ad instantiam Rei, in accusatorium mutare potest; *veruntamen ad hoc* de Jure non tenetur. *num. 81.*

Primæ Quæstionis *principalis* resolutio, per tria *distincta, & nonnihil specialiùs formata*, membra, *exhibetur. num. 85. usque ad num. 126.*

In priore *ventilatur hæc* Quæstio: Quibus legitimis mediis Inquisitus, *in casum perseverantis Contumaciæ*, ad respondendum compelli possit? *num 86. usque ad num. 109.*

Repetuntur *denuò sub num. 19. & seqq.* præmissæ Præcautiones. *num. 86.*

Deciditur, *quòd*, *si* Corpus *imputati* delicti *sit* certum, *&* ex Literis *ad Inquisitum, vel ab ipso ad alios transmissis*, ad Torturam contra Ipsum decernendam

nendam urgentia & sufficientia Indicia colligi *valeant*, hæc, *adversus ipsum*, benè decerni *possit*. *num.* 86. *& seq.*

Accedente *speciali* Principis Consensu, Tortura *etiam* contra supremi Regiminis, *sive* intimioris admissionis Consiliarium in non-respondendo *ad articulos inquisitionales* contumacem, *cæterùs paribus*, *bene* decerni *potest*. *num.* 88.

In Criminibus levioribus *Reus in* non-respondendo Contumax, *regulariter*, captis pignoribus, *vel* mulctæ dictione, *ad respondendum compellitur*: In gravioribus *verò*, *si omnem tùm* de inferendâ *Summi gradus* Torturâ, *tùm de imputatô* Crimine pro confessatô accipiendo, *nunquàm non præmittendam seriam* Comminationem *pertinaci sua contumacia* frustratoriam reddiderit, *ille*, *cæterùs paribus*, Torturæ *optimo maximo jure* subjicitur. *num.* 89. *& seqq.*

Contumax in non-respondendo positionibus, *regulariter*, pro Confesso *habetur*. *num.* 91.

In Causis *tamen* criminalibus *propriè dictis* hoc ad pœnam capitalem non sufficit. *num.* 92.

Pertinax Silentium *in* civilibus, *in ordine ad Probationem*, *acceptatur* pro Negatione. *num.* 96.

Quando adversus Contumacem *in non-respondendo* Tortura *decernitur*, *tunc illa*, *non tàm ad eruendam ipsius Delicti Confessionem*, *quàm potiùs* ad extorquendam, *eousque pertinaciter tardatam*, congruam Responsionem adhibetur. *num.* 98. 100. *& seqq.*

Nec, *regulariter*, *ei* ad respondendum Dilatio danda *est*. *num.* 99.

Tortura *tamen in ejusmodi casu* moderata *esse debet*. *num.* 101.

Ad Torturam ex capite Contumaciæ *decernendam* etiam Indicia non adeò violenta *sufficiunt*. *num.* 102. *& seqq.*

Imò hoc ipsum, *quòd* Reus *ad articulos inquisitionales* non vult categoricè respondere, sufficiens ad Torturam indicium *per se* præbet, *ita*, *ut* alio indicio opus haud sit. *num.* 103. *& seqq.*

Nisi adversus *ejusmodi* Contumaces Tortura uti liceret, quilibet Reus *facili negotio promeritum* supplicium effugere *posset*. *num.* 104.

Non minùs fallax, *quàm* periculosum, veritatis *eruendæ* remedium *est* Tortura. *num.* 106.

Quando Contumax *in non-respondendo* Criminis *eidem imputati*, suâ propria & indubitatâ manu, *plenariè* convinci *potest*, *tunc Judex*, *etiam* sine prævia Tortura, *ad* ordinariæ pœnæ executionem progredi *valet*. *num.* 106.

Sin ejusmodi Inquisitus Literas, *vel alias* scripturas, *contra sese productas*, pro suis haud recognoscat, *tunc*, *ad explorandam manûs certitudinem*, *regulariter*, Comparatio literarum instituì *debet*, antequàm Tortura corporalis, *adversus ipsum*, decernatur. *num.* 107.

Aliquando *etiam* Reus, sine hac Comparatione, ex sua Scriptura condemnari *potest*. *num.* 108.

Evolvitur alterum Primæ Quæstionis *principalis* Membrum, *in quo disquiritur*: *Utrum*, ob Inquisiti eousque, contra tot serias dehortationes & Comminationes, spretisque omnibus eidem ad deliberandum indultis plurimis dilationibus, pertinacissimè continuatam Contumaciam, Articuli inquisitionales eidem propositi, etiam sine præambula Tortura, pro confessatis haberi queant? *num.* 109. *usque ad num.* 125.

Multi DDres *generaliter asserunt*, *quòd in talibus casibus*, *si* Inquisitus compluries admonitus, & per minas *aliquoties* repetitas conterritus, *nihilominus* in sua *in non respondendo* Contumacia perseveret, *ipse omninò* pro convicto & confesso *haberi*, & ad *promeritam* pœnam rapi *valeat*. *num.* 111.

Alii hoc *simpliciter* negant. *num.* 112.

Nonnulli *ejusmodi* pertinax Silentium *saltem* in vim Negationis *accipiendum*

piendum existimant, sic, ut indè Fiscus se ad probationem commissi Criminis, *quamcunque in promptu habet,* accingere *valeat. num.* 113.

Plerique *in hoc unanimiter consentiunt, quòd, si vel in loco delicti commissi* peculiare Statutum *extet, quòd* Contumax, *seu* in non-veniendo, *seu* in non-respondendo *talis, præsertim quando non agitur de ultimo supplicio*, pro convicto & confesso *habendus sit: Vel si etiam in* ejusmodi, ex suprema, nullum superiorem recognoscentis, Principis autoritate, *contra aliquem*, decreto Processu inquisitorio, *consimile* speciale Præceptum comminatorium *aliquoties interpositum; veruntamen illud* ab Inquisito *pertinacissimè* contemtum fuerit, *tunc ejusmodi* Contumax, quoad omnia *eidem* proposita Interrogatoria, jure *optimo* pro convicto & confesso *haberi valeat. num.* 114. *& mult. seqq.*

Statutum, *quòd* Contumax habeatur pro Confesso, *etiam* in Bannito in contumaciam *locum habet. num.* 116.

Etiam Delictum, *quod* ob Contumaciam pro confessatô *habetur, juris intellectu*, verè probatum dici *potest. num.* 118.

Banno proscribendus *non* citatur ut Reus, *nisi* præcedentibus *legitimis* indiciis, *quæ ferè* Torturæ locum *facere possent. num.* 118.

Ipsa Banniendi contumacia grave, *adversus ipsum*, Indicium *constituit. num.* 118.

Sicut Princeps, *nullum Superiorem recognoscens*, Statutum, de Delicto ob contumaciam pro confessato accipiendo *comminatorium*, generaliter valiturum, *procul dubio* condere *potest: ita etiam* idem, per Præceptum Speciale, *concurrentibus iisdem requisitis, statuendi* jus *habet. num.* 119.

Talis, per viam, *ut loquuntur*, Monitorii, *seu Præcepti comminatorii*, procedendi Modus *cumprimis* in Tribunalibus Auditoris Cameræ & Gubernatoris Urbis Romæ ordinarius *& valdè frequens est. num.* 121.

Applicantur *hæc jura* Casui substrato. *num.* 122. *& seqq.*

Quod Principi placuit, Legis *habet* vigorem. *num.* 123.

Pontifex Rom. *in* terris ad sedem Papalem spectantibus Principis secularis independentis *eminentiâ potitur. num.* 124.

Quod juris Pontifici *in dictis terris competit, id multo magis* alii, nullum superiorem recognoscenti, Principi, *in suis ditionibus*, competere *censendum. num.* 124. *& seq.*

Multa supremo Principi licent, *quæ aliis* Inferioribus *sunt* interdicta. *num.* 125.

Sicuti Summum *censetur* Delictum, Majestatem Cæsaream *obstinatè* contemnere; *ità etiam* alterius summi Principis Contemptus summum *pariter* delictum constituere *rectè dicitur. num.* 126.

Enucleatur Tertium primæ Quæstionis *principalis* Membrum, *in eo consistens*: Utrum, in consequentiam aliquoties repetitæ seriæ Comminationis, pœna omnium bonorum Confiscationis, *adversus* Inquisitum, ob Contumaciam in non-respondendo eousque pervicacissimè commissam, purè tandem decerni, & ad realem effectum perduci possit? *num.* 127. *usque ad num.* 148.

Multi *DDres* Contumaciam *pro* verô *& gravi* delictô habent: *Alii verò eandem nonnisi* impropriè tale *reputant. num.* 128. *& seq.*

Hinc etiam quoad Pœnæ, Contumaci, *alterutrius generis*, infligendæ, determinationem, *DDres pariter* diversimodè sentiunt: *Alii* pœnam totius caussæ Amissionis, *nonnulli* ultimi supplicii, *plurimis pœnam* Criminum confessatorum, *vel* Publicationis omnium bonorum justam *existimantibus. num.* 129. *& seqq.*

Verior *tamen est* Sententia, *quòd hujusmodi* Contumacia, *quæ* in contemptum supremi Principis, & ab illo profecti legitimi Præcepti, *in non venien-*

riendo, seu in non-respondendo, committitur, *præsertim ab illis, qui ob aliquod gravius Delictum accusati, vel inquisitioni subjecti sunt*, pro gravissimô Crimine *haberi debeat. num. 134. & 138.*

In tantum, ut illa non saltem in genere criminali arbitrariâ; *sed etiam in specie* Capitali pœna coerceri *valeat. num. 135. & seqq.*

Hæc sententia Jure *quoque* Divino comprobatur. *num. 137.*

Contumacia, *adversus summum Principem, præprimis* in non-veniendo *commissa*, quomodo Jure Saxonico puniatur? *num. 137. in fine.*

Pœna *omnium bonorum* Confiscationis, ob Contumaciam *in* non-respondendo, adversus summi Principis præceptum, *pertinaciter* commissam, *etiam tunc* decerni *potest, quando* nulla de eadem, *in casum perseverantiæ*, decernendâ, præcessit Comminatio. *num. 139.*

Idem etiam, præprimis in talibus terminis, quando Reus, post formatam Accusationem vel Inquisitionem legitimè citatus, *ad respondendum modis omnibus adigitur, &* propter ipsius *præfractam* Contumaciam sententia condemnatoria fertur, quoad illos *quoque* Judices, qui superiori Magistratui subsunt, *locum obtinet. num. 140.*

Modò *hoc casu* pœna hæc *etiam* Crimini, *ob quod dictatur, sit* consentanea. *ibid.*

Quando Decretum *vel* Statutum *alicui*, ob *delictum vel* Contumaciam, pœnam Confiscationis *bonorum* imponit, *tunc* dispositio Authenticæ, Bona damnatorum. nullum *obtinet* locum. *num. 141.*

Si in aliquô locô generalis Consuetudo, *vel* Statutum *vigeat, quòd* ob contumaciam adversus Summum in illis terris Principem *vel* Dominum *commissum*, pœna omnium bonorum Confiscationis ejusdem Reum manere debeat, tunc *ipsa* hæc pœna, *existente casu*, justissimè decernitur. *num. 143.*

Describitur, ex Farinacio, Modus adversus Contumacem, *in* casu delicti *tùm* capitalis, *tùm* non-capitalis, *procedendi*, Romæ usitatus. *num. 144.*

Adducitur remissivè Consuetudo Siciliæ, *quoad hoc punctum, obtinens*; *itemque* Juris Saxonici, *de eodem, sanctio. num. 144. & seq.*

Commendantur *nonnulla* ante *actualem* Bb. Confiscationis publicationem & executionem in substrato observanda. *num. 147.*

Exhibetur Secundæ Quæstionis *in hoc consistentis*: Utrum in casum, si Inquisitus, etiam quoad alios ipsi forsan ulterius proponendos Articulos inquisitionales, spretâ pariter, de iisdem in casum contumaciæ pro confessatis accipiendis, & dictanda perpetui Carceris pœna, præmittenda seria Comminatione, similem in non-respondendo Contumaciam commissurus, sit hæc quoque Pœna, post elapsum Terminum Saxonicum eidem præfigendum, adversus ipsum, executioni mandari valeat? *resolutio. num. 149. usque ad finem.*

Hæc Quæstio affirmativè deciditur *tùm in casu*, si Delictum ab Inquisito commissum *sit* per se capitale, *tùm etiam*, si illud ex ordinaria sua natura pœna Confiscationis bonorum haud maneat. *num. 150. & seqq.*

Frustra *peculiaribus* exoratur precibus, *quod* Jure Communi *jam ante* concessum *est. num. 152.*

Pœna, per specificam Juris sanctionem statuta, *etiam* citra præcedaneam *specialem ejus* Comminationem, *justissimè* imponitur. *num. 152.*

Pœna Carceris perpetui *de* Jure Canonico *&* Carolino *nonnisi* in certis terminis, *nec* ob aliud Delictum *quàm ob quod* pœna mortis naturalis dictari *potest, decernitur. num. 154.*

Hæc Pœna cum capitali eodem *ferè* passu ambulare *censetur. num. 155. & seqq.*

Hinc etiam comparatur Damnationi in metallum, *itemque* Servituti. *num. 156.*

Ubi Jus Civile, *pro commisso Delicto*, pœnam Mortis *imponit, ibi* Jus Pontifi-

Pontificium *Clericali, v. g. dignitate exutum* in perpetuum *è contra* Carcerem *detrudit. num.* 159.

Plurimi DDres perpetuam Incarcerationem Morti *solummodò* Civili *æquiparandam, eaque de causa* eandem *etiam ita* temperandam *esse statuunt,* ne *ad eam condemnatum* intra paucos dies interire *oporteat. num.* 160.

Si, ob Contumaciam, adversus Supremi Principis Præceptum *pœnale* Mortis comminatorium, *sive non veniendo, sive non respondendo commissam, pro qualitate circumstantiarum,* pœna ultimi Supplicii *decerni potest; tunc multo magis adversus obstinatum ejusmodi supremi sui Domini vel Principis Contemtorem,* perpetui Carceris pœna decerni *&* ad effectum perduci *poterit. num.* 161. *& seqq.*

Etiam in *illis* Delictis, quorum pœna, *regulariter,* tantùm est deportatio, Contumax sub pœna ultimi supplicii *ad comparendum vel respondendum* adigi, *&,* si non pareat, hæc ipsa effectui, adversus ipsum, dari *potest. num.* 162.

Sin Delictum *nec mortis, nec deportationis; sed aliam* mitiorem pœnam promereatur; *tamen* pœna Triremium, *perpetua, vel temporalis, ob illud,* dictari *valet. num.* 162.

Fericidæ, *Edicta, vel alia similia* Mandata Venationis prohibitoria, *etiam* à nostri Imperii Principibus publicata, *præfractô contemtu* spernentes, *ob hunc ipsum Contemtum,* nostris moribus, ultimi supplicii pœna justissimè plectuntur. *num.* 163. *& seqq.*

Talis *protervus* Contemptus Principis *tùm* Crimini Sortilegii *atque* Idololatriæ, *tùm etiam* Hæreseos æquiparatur. *num.* 164. *& seq.*

Suadetur *sub finem* Pœnæ Carceris perpetui in perpetuam *solummodò* Custodiam transmutatio. *num.* 167.

Ad evitanda majora mala, turbas publicas, *vel* scandala publica, Princeps, *præcipuè supremus, pro delictorum varietate,* Reum tali perpetuæ Custodiæ tradere *benè potest. num.* 168.

FACTUM.

1 CAjus, Constantini, eines souverainen Fürsten/ angebohrner Unterthan und würckhlicher geheimer Rath/ verbleibt zwar bey Constantini Sohn und Successore Augusto ebenfalls in diensten; geräthet jedoch einige Jahre hernach bey ihm in suspicion eines nicht pflichtmässig führenden officii; und wie auch diser kurz darauff verstirbt/ Cajus hingegen nichts destoweniger am ruder noch immer verbleibt/ so findet endlich der Fürst Constant. bey ihm eine solche unverantwortliche conduite, daß Er selbigen deßwegen in inquisition zuziehen/ und sich dessen Per-
2 sohn zuversichern sich genöthiget sihet; zu dem ende einen Fiscalen wider Jhne verordnet/ und/ als diser darauff gewisse Articulos inquisitionales formirt/ und Cajum darüber antwortten zulassen bittet/ so antwortet Er zwar anfänglich auf die Jhm vorgehaltene Articulos; protestiret jedennoch/ einige stunden hernach/ gegen den wider ihn intentirten Processum inquisitorium, mit disem anhang/ daß er sich vom processu ordinario nicht abgeben wolle; da zumahlen/ was Er ad Articulos bereits geantworttet/ nur pro informatione Serenissimi geschehen wäre; wannenhero Er ihm alle Jura competentia, sie hätten nahmen/ und gehörten hin/ wa sie woltten/ per expressum reservirt haben wollte. Disem 3
ungeachtet aber continuirte Er/ mit vorbehalt seines Rechtens/ ratione processûs ordinarii, noch weitter ad Articulos zuantworttten/ allso/ daß das Examen auf die damahls vom Fiscal übergebene inquisitional Articulos völlig zum end gebracht wurde. Als Fiscalis hiernächst noch weittere 4
Articulos inquisitionales übergab/ so woltte Cajus nunmehro hierauff gar nicht mehr antworttten; sondern schüzete vor/ daß einige ihm imputirte Verbrechen dergestalten beschaffen/ daß deßfalls keine inquisition zuadmittiren; sondern man allenfalls ihn derentwegen processu ordinario besprechen müste; einige aber abolirt wären. In 5
summa, weil ihm de corpore delicti nichts wissend/ so vermeine er auch nicht gehalten zuseyn/ sich auf eine special inquisition herauß zulassen/ noch ad singulos articulos zu-

6 zuantwortten; bevorab da dieselbe ihm nicht einmahl communicirt wären. Nun liessen zwar hierauff Ihre Durchl. in Dero geheimbden Conseil, was von Cajo vorgebracht / rechtlicher arth nach untersuchen: Es erfolgte aber diese Resolution: Daß es bey dem einmahl angestellten Inquisitionsproces zulassen / und sich dises / wessen Inquisit Cajus beschuldiget wird / aus denen Articulis, warauff seine antwort verlanget wird / genugsamb zaiget; die communicatio Articulorum aber noch zur zeit zufrühe gebetten werde / so werde Inquisit auch zugleich angewisen / ohne fernere trainirung / seine cathegorische antwort dermahlen auf die ihm noch weitter vorzulegende Articulos sofort zugeben / oder aber / in dessen entstehung / zugewärtigen / daß / auf des Fiscalis rechtliches anruffen / solcher gestalten wider ihn verfahren werden solle / als die bereits dißfalls zu seiner abhörung benannte
7 Commissarii gnädigst instruirt seyen. Ob nun gleich diß Decretum, nach einiger wochen verlauff / publicirt worden; so ist Cajus jedoch bey seinem vormahligen anbringen verblibeu / addendo, daß er einen / o
8 der zween Advocatos, zu seiner Defension annemmen möchte: wannenhero Fiscalis ein widermahlige Imploration wider ihn eingezichtet / vorallegirter verabscheidung inhærirt / und hierauff sein petitum dahin formirt / daß Inquisito Cajo, auf den fall weitterer verwaigerung / die Antwort / sub
9 pœna confessi, & amissionis omnium Bonorum, injungirt werden möchte. Auf welches hin dem Inquisito, von den Commissariis, nochmahls güthlich zugeredet worden / von dem ungehorsamb abzustehen: Als aber solches nichts bey ihme verfangen wollen / haben die Commissarii, craft ihrer obhabenden instruction / nomine Serenissimi, ihme nunmehro / bey arbitrairer nachtrückhlicher Straffe / die Antwort ad Articulos zugeben injungirt / und / nachdeme auch dises nichts bey ihm fruchten wollen / seyn Ihm die noch nicht beantwortete Articuli von wort zu wort vorgelesen; anbey Ihme zu erst auf damahligen Nachmittag; wie er aber noch nicht antworten wollte / biß auf den folgenden dilation gegeben worden; jedoch mit disem expressen zusatz / daß es Ihro Durchl. ernster wille wäre / daß Er so dann sub pœna confessi, und verlusts seiner samptlichen Güther / ohne weitteren auffschub /
10 endlich einmahl ad Articulos unwaigerlich antworttten solte. Allein auch dise Comminationkonte bey Inquisito nichts verfangen; vielmehr repetirte Cajus auch in disem termino priora, und reservirte ihm alle competentia Remedia zuinterponiren / und zugebrauchen; mit disem anhang / daß ihm unmöglich auf die Articulos vor der hand zuantwortten / ehe und bevor Er alle die Briefe und Documenta, warauff sich solche Articuli bezogen / in händen hätte. Wie nun aber die biß auf den folgenden 11
Tag Ihme ferner verstattete dilation abermahl fruchtloß vorbey lieff / so wurde ihm angedeuttet / was massen Ihre Durchl. aus angebohrner clemence und güthe / ihme endlich zum überfluß zwar nochmahls biß auf den folgenden tag eine dilation geben wolltten; dafern Er aber auch alsdann seine cathegorische antwort ad Articulos noch weitter hin nicht geben würde / so liessen Ihre Durchl. ihm damit hinterbringen / wie so dann die am vorigen tag angetrohete Pœn solchenfalls purificirt / Er der vorgelesenen Articul halber pro confesso gehalten / und folgig in verlust seiner gesampten
Güther condemnirt werden würde. Dessen 12
doch ungeachtet / als am folgenden tage Inquisitus wider vorgab / daß er alles wohl überlegt / und resolvirt wäre bey seiner vorigen meinung zubeharren / haben Ihre Durchl. vier wochen hernach / per speciale Decretum, ihm nochmahlen declariren lassen / wie ihme zwar zum überfluß ein Terminus von dreyen wochen à dato insinuationis annoch em vor alle mahl zuverstatten / umb vor ablauff und innerhalb dessen / sich positivè und cathegorisch zuerclären / ob Er ad Articulos inquisitionales, inmassen der anfang bereits gemacht / und Ihre Durchl. bey solchem Modo es allerdinge gelassen haben wolltten / antworttten wollte; oder nicht: In dem übrigen aber Er ex- 13
presse hierüber verwarnet würde / daß / bey weitterer verbleibung seiner antwort / nach ablauff dises endlichen Termini, Ihre Durchl. des Fiscalis rechtlichen petitis statt zugeben / und dem Peinlichen Rechten seinen lauff zulassen sich nicht entbrechen würden; 14
gleichwie Sie hingegen allerdings genaigt bliben / damithin auch zugleich nochmahlen erclären liessen / daß / so bald Inquisitus Cajus auf alle und jede / annoch ruckhständige Inquisitional Articul, behöriger massen / seine aussag gethan und geantworttet haben würde / so wohl wegen gebettener bestell- und zulassung eines Defensoris, als sonsten zu schleuniger fortsetzung und beförderung deß ganzen Processus, Sie an rechtlichen verordnungen nichts ermangeln lassen würden. An statt aber diser drey 15
seyn neun ganzer wochen abgeloffen. Da nun die Comissarii endlich Inquisito die unfehlbare antwort gewärttigen wolltten; so bliebe er dannoch / noch wie vor / bey seinem vorigen beharrlichen ungehorsamb in non respondendo. Hierauß entstehen nachfolgende Quæstiones; warüber eine Rechtsbelehrung / cum Rationibus dubitandi & decidendi, gebetten wird:

Quæstio

Quæstio Prima:

16 Ob nicht / nach so langem beharrlichem Ungehorsamb in non respondendo, die in denen Hochfürstl. Decretis enthaltene / und von Commissions wegen angetrohete Straffen zupurificiren / allso / daß die Articuli, so weit solche dem Inquisito vorgelesen / pro confessatis zudeclariren / und Inquisitus dabey in die ihm angetrohete Straffe seiner samptlichen Güther Confiscation würcklich zucondemniren sey?

Und wann noch mehrere Articuli inquisitionales von dem Fiscali hiernächst übergeben werden; und Inquisitus, wie wohl zuvermuthen / auch hierauff nicht antworten würde; mithin Er aber eins / sub pœna Confessi & perpetui Carceris, zurespondiren angehaltten werden wird:

17 Ob dann / fürs zwaytte / wann Inquisit Cajus, in einer Sächsischen Frist / in non respondendo widerumb ungehorsamb verbleiben soltte / alsdann nicht auch solche beyderley Pœnæ wider Ihn zupurificiren / und würcklich zuvollziehen seyen?

I. M. D. N. J. C.

18 Uber diese succinctam Facti Figurationem als Wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultat bey der Fürstl. Würtemb. Universität Tübingen unsere rechtliche gedancken zucomuniciren gnädigst ersucht worden / hätten wir zwar allererförderist wohl wünschen mögen / daß die Cajo angeschuldigte / allem ansehen nach unterschidliche / schwehre Crimina, mit allen ihren umbständen / uns wissend gemacht / und was fürnemlich die jenige Brieffe / deren Innhalt ihme Cajo beraits vorgehalten worden / in sich begreiffen / uns in gnädigstem vertrauen hätte mögen überschriben werden / umb so wohl / aus dem allem / die Certitudinem corporis delicti, als auch die contra Cajum, ceu Inquisitum, militirende Indicia, oder ex dictis Literis sich an den tag legende richtige Probationes auff den grund einzusehen / und so fort desto sicherer auff die vorgelegte fragen antworten zukönnen. Weilen aber dises nicht geschehen / so kan in einer so wichtigen Sache / da es gleichwohlen umb eines souverainen hohen Fürsten bißhero gewesenen fürnehmen geheimbden Raths Ehre / dessen sämptliche Haab und Güther / ja desselben leib und leben apertissimè zuthun / illæsâ conscientiâ & Justitiæ cultu, anderst nicht respondirt werden / als unter nachstehenden expressissimè præmittirenden Conditionibus:

19 Daß / inmassen wir mündlich versichert worden / vor allen dingen / das also genannte Corpus Delicti, sive Veritas criminis Inquisito imputati, ihre gantz ungezweiffelte richtigkeit habe:

20 Eo quòd Reus, nisi priùs de corpore delicti constet, ad pœnam capitalem damnari non possit:

per *L. 1. §. 24. ad SCtm. Silanian. L. 16. Cod. de pœn.* Ordinat. Criminal. *artic. 6.* Prosper Farinacius, in *praxi crimin. tit. de confess. num. 1.* Caspar Manzius, in *Summa proceff. criminal. cap. 6. num. 17.*

21 imò non præsuppositô hôc Processûs criminalis, tùm inquisitorii, tùm accusatorii angulari quasi lapide, fundamentô & basi, universa, in illo, seu per specialem inquisitionem, seu incarcerationem, seu accusationem, seu torturam, & sic porrò peracta omnimodâ, eapropter atque immedicabili nullitate laborent;

Julius Clarus, in *recept. sentent. §. fin. Q. 4.* Farinac. *Q. crim. 1.* Carpzovius, *Q. crimin. 26. num. 2. & sqq.* Justus Oldekop, *lib. 2. Observ. 7.* post plures, quos laudat, B. Collega noster Dn. D. Frommann. in *Differ. action. civil. & criminal. in actu exercito, §. 49. & 50.* & in simili Carpzovius, *Q. crimin. 140. num. 49.*

22 Für das ander daß auch wider Inquisitum Cajum solche starcke und tringende Indicia vorhanden / oder gar auch aus seinen aigenhändigen Brieffen / die nemlich Er selbsten an andere geschriben / und von dort her an Seine Hochfürstl. Durchläuchtigkeit außgehändiget / und hinwider / als auf selbige responsoriæ Literæ, hinter Ihme gefunden worden / solche clare Beweißt hümmer sich an den tag legen / daß Er die Ihm angeschuldigte mißhandlung / wider solch seine aigene unzweiffliche hand / und gebrauchendes Signet, mit bestand nicht negiren oder contradiciren möge:

juxta ea, quæ latissimè hanc in rem commentatur, post plures, Justus Oldekop, in *observationib. criminal. tit. 4. Obs. 1. num. 13. & multis sqq.* Carpzov. *Q. crim. 113. num. 47. cum sqq.* & in specie de illa Criminum probatione, quæ fit per Instrumenta, & præprimis per Epistolas ab Inquisito ad alias Personas, & ab hisce vicissim ad illum perscriptas. B. Dn. Lauterbach, in *pecul. differt. de epistola, §. 25.* & in *Colleg. theor. pract. ad tit. ff. de privat. delictis, §. 25.* Antonius Matthæus, in *tract. de crimin. lib. 49. tit. 15. cap. 5. num. 1.* Brunnemannus, ad *L. ult. num. 3. Cod. de probation.*

24 So dann/ daß/ für das dritte/ das vom Fürstlichen Herrn Fiscali, contra Inquisitum Cajum eingelegte Delictum von solcher beschaffenheit sey/ ut propterea Pœna capitis, &, quæ pari ferè passu cum illâ ambulat, perpetui Carceris, accedente præsertim Caji confessione, locum sortiri queat;

argum. eorum, quæ in casu simillimo, Banni nempe Saxonici, notabiliter statuminat laudatus Carpzovius, *Q. crimin. 140. num. 52. & seqq.*

25 Dann daß auch Souveraine/ und den Höchsten GOtt allein pro Superiore venerirende Fürsten/ in determinatione Causarum criminalium, & præsertim capitalium, dergleichen/ in ipso Naturali & Divino Jure fundirte Principia in fleissiger obacht zuhalten haben/ daran läst uns nicht zweiffien das/ so alle Rechtslehrere über dise allbekannte Frag: An & quatenùs Princeps solutus sit Legibus? & de Principis absolùtâ potestate dociren.

Conferat. pro pluribus Antonius Wilhelmus Ertl/ in der neu-eröffneten Schaubühne vom Fürsten-Recht/ in der sechsten übung /*pag. 35.* & præsertim quæ de causis criminalibus commendat religiosissimus Jurisconsultus Johannes Brunnemannus, de *processu inquisitor. cap. 8. membro 3. num. 1. & seqq.*

26 Præsuppositis hisce fällt bey diser Ersten Haupt-Frag allerförderist dise Neben-Frag vor: Ob/ nachdeme bißhero gegen Cajo ein Processus inquisitorius formirt/ und beraits so weit gebracht worden/ daß Er auff zerschidene/ vom Fiscal übergebene Articulos inquisitionales, und zwar anfangs absque ulla protestatione respondirt/ ad ipsius instantiam diser so angefangene Inquisitions-Process in einen Processum accusatorium verwandelt werden müsse?

27 Da dann pro affirmativâ sententiâ principaliter dises einen starckhen behelff zugeben scheint/ daß in Processu accusatorio einer auf leib und leben angeclagten Persohn

28 Innocenz und Unschuld/ (pro quâ quòd omnes Judices summa cura & studio laborare teneantur, nemo ullus est, qui nesciat.

Jungat. imprimis *Lex 19. ff. de pœn.* Dn. D. Frommann. in *peculiari dissert. de præsidio innocentiæ, præcipuè §. 8.* Johannes Schilterus, in *praxi forensi. exerc. ad π. 49. §. 78.*) vel in totum, vel in tantum, viel leichter und besser/ quàm per processum inquisitorium, an den tag gebracht werden kan;

prout plenâ hæc manu demonstrant Bb. nostri Antecessores, Dn. Lauterbach, in *Different. Juris Comm. & Würtemberg. circa causas criminal. §. 11. num. 13. & multi, seqq.* & Dn. Frommannus, *dicta Diss. de innocent. præsid. §. 12.*

Und wiewohl/ für das ander/ Inquisit 29
Cajus auf die wider ihn übergebene Articulos inquisitionales zurespondiren den anfang beraits dergestalten gemacht/ daß Er/ im anfang/ wider deren vorhalt/ und zugleich angefangenen Inquisitions-Process nicht protestirt: Umb willen jedoch eine solche Protestatio von Ihme/ nur wenige stunden hernach/ expressissimè eingewandt/ und nachgehends jedesmahls von ihm widerholt worden/ so gewinnt es das ansehen/ das sein/ mit Protestation/ eingelegtes Petitum, re adhuc satis integrâ, interponirt worden: 30
eo quòd nostræ Leges, etiam in illo scrupulosissimo Contractu verbali, sive Stipulationis, ad cujus substantiam notoriè requiritur, ut ad præcedentem stipulantis interrogationem Promissoris Responsio incontinenti subsequatur, tamen modicum Intervallum haudquaquàm attendant, & sufficere pronuncient, dummodò responsio eodem Die sit subsecuta; 31

de quo Brunnemannus, ad *L. 1. num. 2. ff. de verbor. obligat.* Mevius, *parte 2. Decis. 141. num. 3.* Harpprechtus, ad *princip. Inst. de verb. oblig. num. 54.* ubi ita *L. 1. §. 1.* in verbis: *Intervallum enim medium (sive modicum, ut habet Lectio vulgata) non vitiavit obligationem. ff. de verb. obligat.* interpretatur; quibus gemina ibidem annotavit Gothofredus. *lit. i.*

Da nun auch/ für das dritte/ secun- 32
dum præmissa in Facti Specie, Seine Hochfürstl. Durchl. von selbsten des gnädigsten erbietens seyn/ daß/ so bald nur Inquisitus auf die noch restirende Inquisitional-Articul/ mit Ja/ oder Nein/ oder wie Er seine antwort sonsten einrichten will/ respondirt haben wird/ Sie so dann ihme gleich einen ordentlichen Defensorem in gnaden zulassen/ und gar den Processum inquisitorium in accusatorium immutiren lassen wollen; allermassen daß solches/ præ- 33
mis à Principe Superiorem non recognoscente, gar wohl also verfügt und gethan werden könne/ in individuo nachgesehen werden kan apud Julium Clarum,

in *pract. crimin. §. fin. Q. 3. vers. 7.* Tiberium Decianum, *vol. 1. Resp. 18. num. 195.* Nicol. Reusnerum, *lib. 1. Decis. 25. num. 13. cum seqq.* ubi plures hanc in rem Rationes accumulat. Menochium, *consil. 100. num. 265.* Gilhaus. in *arbore judic. criminal. cap. 7. num. 15. & seqq.* Farinacium, *Q. crimin. 16. num. 15. & seqq.* præcipuè Justum Oldekop, in *tract. de appellat. in causis criminalib. Q. 2. num. 1.* ubi nihil obstare dicit, quo minùs hæc Q. 34
An Inquisitio & Accusatio possint conjungi, & in uno eodemque Processu, sine mu-

cus impedimento concurrere? affirmativè definiatur, ità, ut utraque, & Inquisitio, & Accusatio simùl concurrere possint in Principio, Medio, & Fine totius Processûs criminalis; juxta ea, quæ in tota hac *Q. II.* contra Carpzovium operosè exequitur. Addatur omninò Petrus Theodoricus, in *coll. crimin. cap. 4. §. 8.* Johannes Schilterus, in *praxi forensi, exerc. ad tit. 49. §. 68.*

35 Und dieweilen / vors Vierte / durch gleichbaldige vergönnung eines Advocati und Defensoris, und verwandlung des Processûs inquisitorii in accusatorium, diſes doppelte Commodum und heilsame Effectus erraichet werden dörffte / daß nicht nur der Proceſs, und das viele darvon dependirende Ungemach umb ein merckhliches verringert und abgekürtzt; sondern auch Inquisiti Innocentia umb so mehr (wann dieselbige anderst wider seine selbstaigene / und an Ihne hinwiderumb abgegebene unterschidliche / als wir oben schon supponirt / clare Briefe und Sigel / noch probirt werden kan) durch beyder Partheyen exhibirende Producta oder schrifftliche verhandlungen / erwürt werden möchte / so gewinnt es so mehr das starckhe ansehen / daß Seiner Hoch-Fürstl. Durchläuchtigkeit hierzu vielmehr unterthänigst zurathen / als daß man vorher / nicht ohne beschwehrlichkeit / auf Inquisiti vorgängige Beantwortung deren Ihme zum theil schon vorgehaltenen / zum theil aber noch weiters vorhaltender Articul noch weiters stringen / und / wann Inquisit bey seiner bißherigen obstination noch weiters verharren wolte / die hieunten anführende anderwärtige Media eruendæ Veritatis wider ihne gebrauchen möchte.

36 Quòd enim hæc Cura, ut criminales præcipuè Lites, quantum fieri potest, abbrevientur; veruntamen simùl in Inquisiti vel Accusati iñocentiâ eruendâ nihil penitùs omittatur, omnes religiosos, Christianos, & pios tanti ponderis causarum Judices quàm maximè deceat, nemo facilè, quod credimus, inficias iverit, si præsertim illa aurea B. Brunnemanni, Carpzovii, & Farinacii monita in oculis habeat, quæ recenset modò collaudatus Brunnemannus,

in *tract. de processu inquisitor. cap. 8. membro 3. num. 5. & seqq.* juncto *Artic. 77.* Ordinationis Carolinæ; & quæ ad illius illustrationem prudentissimè advertit Dn. Lauterbach, in *Differ. Jur. Comm. & Wirtemberg. circa causas criminal. §. II. num. 18. cum seqq.*

37 Allermassen auch / Fünfftens / zu erraichung diſes Hauptzwecks / ut Reorum Innocentia, quacunque possibili diligentiâ adhibitâ, investigetur, zerschidene Churund Fürsten des Reichs in ihren Landen / theils den Processum accusatorium dem inquisitorio schlechter dinge vorziehen;

ut de hujus Ducatûs Serenissimis Nomotheris prolixè ostenditur à B. Dn. Lauterbachio, in *d. §. II. per tot.*

theils aber / dessen ungeachtet / daß in ihren Provinzien der Processus inquisitorius ordinariè statt hat; jedennoch in fällen / wann ein Inquisit lieber einen ordinarium sive accusatorium processum verlangt / solches ihm nicht verwaigern; massen dessen fürnemlich ein merckhwürdiges exempel / ex Recessu Serenissimi Electoris Brandenburgici Joachimi Friderici, de Anno 1602. *Artic. 20.* B. Brunnemannus his formalibus recensirt: Im fall jemands / wes standes oder würden er wäre / welcher als straffbar angegeben / sich bedünckhen liesse / daß ihm / durch des Fiscals summarische Inquisition zuviel geschehe / und sich / auff dieselbe / mit Uns / der Straff halben / nicht abfinden würde; sondern seine Unschuld auszuführen vermeinte / und lieber einen ordentlichen Proceſs begehrte / daß alsdann eine unpartheyliche Causæ Cognitio angestellt werde / dergestalt / daß der Fiscalis seine Clage Gerichtlich anbringen; darauff der Beclagte gehört / Beweiß und Gegenbeweiß geführt / oder nothdürfftige Erkundigung auffgenommen / und endlich darauff rechtliche Erkantnus ergehen und erfolgen solle. Quod etiam in Recessu de Anno 1611. repetitum ibi additur,

in *tract. de processu inquisitor. cap. 8. membro 3. num. 43.*

Dafern aber / von seiten der Hoch- 40
Fürstl. Regierung / aus einigen uns nicht bekannten ursachen / diſer weg nicht beliebt; sondern diſes / daß Cajus, vor allen dingen / auff die schon vorgehaltene / und ihme noch weiters vorhaltende Articulos inquisitionales, mit Ja / oder Nein / oder wie Er selbst will / gehorsamst antworten / und hernachgehends erst der Processus ordinarius, mit zulassung eines / von ihm selbst eligirenden Rechtsgelehrten Advocati, Ihm eröffnet werden solle; so finden wir nicht / was an solcher / Cajo schon mehrmahls inſinuirter / Fürstlichen Resolution unänderlicher beharrung verhinderlich seyn möge: wohlbetrachtet / daß / Erstlich / in der jenigen 41
Landschafft / waselbst diſer Proceſs bißanher fürgewährt / ein solcher Processus inquisitorius, dem erhaltenen bericht nach / von langem her eingeführt / und in täglicher übung bißher beybehalten worden; wannenhero Inquisito, als zumahlen einem Subdito originario, mit allem bestand das bekannte dicterium entgegen gehalten wird: Quòd in genere Stylum cujuslibet curiæ, circa Ju- 42
dicia, observare oporteat;

arg.

arg. *L. 34. de Reg. Jur. L. 6. ff. de evictionib.* Johannes Emericus à Rosbach, in *tract. de processu judiciar. tit. 20. num. 26.*

43 eoquòd stylus curiæ habeatur pro lege, sive vim Consuetudinis & Legis habeat, sive, ut alii loqui amant, jus faciat, à quo nemini cuiquam, & præcipuè Subditis, recedere non licet.

David Mevius, *part. 1. Decis. 170. n. 5.* Abbas Panormitanus, ad *Cap. Ex literis. num. 6. X. de constit.* Rolandus à Valle, *vol. 1. consil. 70. num. 12.*

44 Et quòd omnes Litigantes illius Loci & Fori legibus, in quo lis ventilatur, obnoxii sint, in puncto definit laudatus Mevius,

part. 9. Decis. 30. num. 3. & 4.

45 Und dieweilen zumahlen dergleichen Processus inquisitorius von solcher raisonablen legalität ist / ut dehinc non solùm Naturali & Gentium Juri consentaneus censeatur;

per §. 2. *Inst. de J. N. G. & C.* Carpzov. de *proc. tit. 1. artic. 1. num. 24. 25. 28.*

46 sed & ipse sanctissimus & justissimus DEus, in illa nostrorum Protoplastorum prima apostasia; *Genes. 2.* in Caini fratricidio; *Genes. 3.* in Sodomæorum Diabolica spurcitie investiganda, *Genes. 18.* eo pariter usus fuerit:

Addatur *Deuteronomii Caput 13. v. 12.* ibi: *Ubi inquisieris,* & *17. vers. 4.* verbis: *Cùm inquisieris.*

47 ac propterea Jus Civile illum constabilierit;

L. 1. Cod. de custod. reor. L. 7. Cod. de accusat. L. 13. de offic. præsid. arg. *L. 6. §. 11. ff. de pœn.* B. Dn. Lauterbach, in *commentar. theor. pract. ad tit. π. de public. judic. §. 10.*

48 Jus Canonicum approbaverit;

Cap. 9. Cap. 10. Cap. 19. 21. & 24. X. de accusat. & inquisit. Brunnemann. de *proc. inquisitor. cap. 1. num. 3. & seqq.* D. Lauterbach, *d. l.*

49 hincque etiam Jus novissimum criminale Carolinum, & plerarumque Imperii Civitatum, imò etiam integrarum, tùm nostri Imperii, tùm ad id non spectantium Provinciarum moderni Mores illo Hodiè, & quidem frequentissimè utantur;

V. H. G. Ord. *artic. 6. 8. 214. 216.* ibidemque DDres. D. Lauterbach, in *Differ. Jur. Comm. & Würtemb. circa caus. criminal. §. II. num. 4. & ad tit. π. de publ. judic. d. §. 10.* Brunnem. de *proc. inquisitor. cap. 1. num. 20.* Besold. & Lindenspühr, ad *Ordinat. Provinc. Würtemberg. pag. 470. n. 2.* Dn. D. Frommann. in *Differ. action. civil. & criminal. in actu exercito, §. 7. pag. 7.*

50 in tantum, ut passim non saltem DDres; verùm etiam viva atque quotidiana rerum Experientia, & propemodùm generalis Germaniæ Consuetudo tota die hoc comprobet;

D. Lauterbach, *d. §. II. num. 5.* Carpzov. in *tract.* von Inquisitions- und Achts-Processen / *in proœm. & in Praxi crimin. Q. 103. num. 50. cum seqq.* & præprimis Justus Oldekop. *observation. criminal. tit. 2. Obs. 3. num. 6.* & in *tract. de appellatione in causis criminalib. num. 48.* ubi dicit, quòd Hodiè iste Processus inquisitorius non sit ampliùs Remedium extraordinarium; verùm æquè ordinarium, ac alter processus, nempe accusatorius; 51

ex Baldo, Farinacio, Claro, Heigio, Gomezio, ut & ipso Carpzovio, *locis ibi adductis, num. 48.*

Sic, ut Hodiè communiter, contra Reum captivum, per viam Inquisitionis procedi soleat, & ex officio procedens Magistratus ipse Accusatoris partes quodammodo sustineat, & quemadmodum in processu accusatorio ordinarius procedendi Modus observandus est; nempe, paucis exceptis, ille ipse, qui etiam in civilibus observatur; ità etiam in processu inquisitorio Libellus requiratur, continens Locum, Annum, Diem, aliasque commissi delicti Circumstantias, eò fine exhibendus, ut Reus exindè formare possit suas defensiones; ità nempe, ut Judex, ex officio procedens, primò Reum extrajudicialiter examinet; deindè quæ ex ipsius solius depositionibus, & instituto processu informativo, nec non aliundè rescíscere potest, per Fiscalem, seu Judicis inquirentis ministrum, 52 53 54 55

quod dicit Tessaurus; *Decis. Pedemont. 262. num. 2.*

in Libellum criminalem articulatum redigi jubeat, ad cujus articulos sigillatim & seorsim, remotò tantisper Advocato, ipse Reus inquisitus respondeat. Quæ ipsa Responsio quòd in isto processu inquisitorio nihil aliud sit, quàm Litis Contestatio, quæ ne quidem in isto inquisitorio processu in totum omittenda, 56

per tradd. Carpzovii, *Q. crim. 115. num. 9.* Adriani Bejeri, in *peculi. Diss. de lit. contest. §. 4. num. 2.* Pauli Christinæi, *Dec. Belgicar. vol. 2. Dec. 155.* Bernhardi Gravei, *conclus. practicab. lib. 1. Obs. 75. num. 2.* Johannis Georgii Nicolai, in *tract. de proc. lib. 1. cap. 37. num. 7.*

eluceſcit ex iis, quæ tradit Clarus, in *Prax. crimin. §. fin. Q. 3. num. 6.* Carpzovius, *Q. 115. num. 26. & seq.* nec non in *tract. de processu, tit. 10. artic. 2. num. 11.* Oldekop. *d. tract. de appellat. in criminalib. num. 51.* plenè Sebast. Guazzinus, *tract. de defensione reor. Defensa 20. cap. 18. per integr.* ubi pluribus ostendunt, quòd Responsio Inquisiti sit instar Litis Contestationis, à qua totum hujusmodi Judicium incipiat.

Dissen

57 Disem allem nach können wir durchaus nicht absehen / wie Inquisit Cajus die Verwandlung des Processûs inquisitorii in accusatorium, und daß Ihme so gleich / noch ehe Er auff die allschon übergebene / und noch weitters vom Fiscal übergebende / Articulos inquisitionales, mit Ja / oder Nein / oder sonst respondire / und mithin in hoc ipso inquisitorio processu litem affirmativè, vel negativè, vel qualificatè contestire / die Articuli und andere Acta inquisitionalia, Ihm communicirt / ein / zwey / oder mehrere Advocati erlaubt / oder Er zu ausführung seiner verhoffenden Defension verstattet werden solle / mit bestand prætendiren könne:

58 Ità namque in terminis conscientiosissimus JCtus Johannes Brunnemannus: Sæpè, inquit, accidere solet, ut Rei planè respondere nolint; sed copiam indiciorum (in proposito Literas ab Inquisito, & ad illum perscriptas) sibi edi petant; ideòque hîc meritò Qr. An Inquisitus innocentiam suam deducere volens audiendus sit, antequàm ad Inquisitionales, vel additionales Articulos respondeat? Quod negandum est: Siquidem Responsio inquisiti est instar litis Contestationis, à qua judicium incipit. *L. un. Cod de lit. contest.* Sicut ergò in civili judicio Exceptiones non, nisi lite contestatâ, audiendæ; ità etiam Reus, defensionem prætendens, & propterea copiam indiciorum petens, priùs ad Articulos respondere, & litem contestari debet. Et metuendum aliàs, ne ex indiciis communicatis sese informet, quid respondere velit Articulis, ne in mendacio deprehendatur. Et ità sentit Jul. Clarus, *§ fin. Q. 45. num. 7.* Nevizanus, *consil. 75.* Flaminius Chartarius, *lib. 3. pract. interrogat. cap. 2. num. 22.* Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 115. num. 25. & seqq.* Sed, quando respondit Reus, tunc potest communicationem indiciorum petere. Mevius, *parte 2. Decis. 321. num. 8.*

Ità optimè Brunnemannus, de *proc. inquisitor. cap. 8. membro 1. num. 75.*

59 Ex quo, talibus in casibus, ità Domini Scabini Lipsienses: Daß Inquisitus, vor allen dingen / auff die verfaste inquisitional Articul sich einzulassen und zuantworten schuldig; Ehe und zuvor solches geschicht / mag er mit außführung seiner Unschuld / dazu er sich anerbotten / nicht gelassen werden: Es wolte dann so viel darthun und beybringen / daß der inquisitional Process, aus erheblichen und rechtmässigen Ursachen / wider ihn nicht anzustellen wäre;

apud Carpzovium, *d. Q. 115. num. 28.*

60 Hinc & valdè notanter Johann-Otto Tabor: Discernendum, inquit, est inter Responsionem & Defensionem. Sanè enim Reus quoque in processu Inquisitionis, cum suis defensionalibus & elisivis, audiendus est; sed, NB antequàm hoc fiat, Solus ipse, & absque Advocati præsidio, meritò respondere tenetur, si quidem denunciata factum ipsius proprium concernant, de quo sanè ipsemet in propria persona, ac proprio ore, rectiùs respondebit, quàm alius quicunque. Dn. Carpzov. de *inquisit. tit. 6. artic. 3. num. 4. pag. 99. &c.*

in suo *tract. de confrontatione, cap. 2. §. 8. pag. nobis. 414.* ubi ità communem Practicam habere ex Brunnemanno addit. Addatur Idem, in *corollario ejusdem tractatûs de defensione Rei absentis, cap. 2. §. 6.* ubi sic: In confesso, ait, est, atque etiamnùm Hodiè in judiciis exigitur, ut Rei audiantur coràm, & respondeant NB remotô Advocatô. Nicol. Reusnerus, *vol. 2. consil. 18. num. 51. & seqq.* itemque *parte 2. Decis. 10. num. 2. cum seqq.*

Zwaittens ist es an deme / daß Inquisit Cajus, laut Facti Speciei, in disen Processum inquisitorium, ipso facto, bereits selbst consentirt / indem Er auff die / Ihm zuerst vorgehaltene / inquisitional Articul / absolutè & simpliciter geantwortet hat. Wannenhero / bey zumahlen so / als bißdaher angezeigt / nach Verordnung der Rechten / beschaffener Sache / Ihme dises vulgarissimum axioma juridicum, quòd viam, quam semel, ipso facto, elegit, etiam porrò ambulare necessum habeat, & frustrà hæc ei ex postfacto displiceat, mit allem bestand opponirt werden kan: 61 62

ex textu *L. 21. §. 6.* in verbis: Ut, quam viam elegerim, hæc mihi pateat. *ff. quod met. causa gest. er. L. 1. §. 10. de separat.* ibique DDres.

Neque enim Jus nostrum variandi licentiam indulget, nisi aliqua Æquitatis Ratio eam suadeat; qualis hîc nulla prorsùs ostendi potest. 63

L. 12. §. 1. ibidemque Gothofredus. *num. 55 & 56. ff. rem rat. hab. L. 10. princip.* ibi: *Benignè. ff. de condit. & demonstrat.* Tiraquellus, ad *L. Boves. §. Hoc sermone. limit. 3. num. 1. limit. 9. num. 8. & limit. 19. ff. de V. S.* B. Collega noster, Dn. D. Frommann. in *commentat. de jure variandi, parte speciali, sect. 1. cap. 1. membro 2. pag. 22. num. 33.*

Es hat zwar Inquisit, nachdem Er auf die erste / ihm vorgehaltene / Articulos geantworttet / auf ablauff weniger stunden hernach / wider den / gegen ihm angefangenen / processum inquisitorium protestirt / mit ausdruckhlichem anhang / daß Er sich vom Processu ordinario nicht abgeben 64

65 wolle. Es mag aber diſe Proteſtation ihm/ ſo wohl der urſachen / nicht verträglich ſeyn / weilen diſes / ob Er in proceſſu ordinario , oder inquiſitorio , ſeiner hohen Lands-Herrſchafft / über die vom Fiſcali angeſchuldigte Crimina, red und antwort geben wolle? nicht in ſeiner willkuhr ſtehet; ſondern Er hierinnfalls der Rechtlichen Verordnung ſich durchaus unterwerffen muß; per hucusque firmata.

66 Quòd verò Proteſtatio ſuper eo interpoſita, quod non dependet à Partium Voluntate; ſed ex Juris tàm clara diſpoſitione, proteſtantem non relevet, nihil dubii relinquunt, quæ tradit Carpzovius,

in *Jur. For. part. 1. conſt. 11. Def. 11. num. 4.* Guido Papæ, *Q. 172. num. 2.* Garſias Maſtrillus, in *Decc. Sicilian. Dec. 40. num. 2.* Barboſa & Tabor, in *axiomat. vocab. Proteſtatio. axiom. 10.* ubi addunt, quòd proteſtatio contra actum interpoſita, ad quem quis tenetur, nullius momenti ſit; arg. *L. 48. in fin. mandat. L. 31. de fidejuſſor.*

67 als auch aus diſer unverwerfflichen Ration / quia Proteſtationes ex poſtfacto interpoſitæ non retrótrahuntur, & poſt actum perfectum, planè ſunt fruſtratoriæ.

L. ult. Cod. de negot. geſt. Martinus Nigrinus, de *proteſtationib. ad verbum, Facta. num. 7.* Barboſa & Tabor, *cit. loc. axiom. 8.*

68 Præcedere namque debent actum, ſuper quo proponuntur; non verò ſequi;

L. ult. §. Item ſi prædixerit. ff. nautæ, caupon. & ſtabular. L. 11. §. 2. ff. de inſtitor. act. B. Collega noſter, Dn. D. Bardili, in *Diſſ. de hæredit. aditione, th. 17.* poſt plures, Carpzovius, *part. 2. C. 30. D. 11. num. 11.* Tiraquell. ad *L. Si unquam. verb. Libertis. num. 15. Cod. de revoc. donation.* Johann-Petrus Actolinius, *Reſol. Jur. 93. num. 50.* Martinus Colerus, *conſil. 51. num. 4.*

69 Und dieweilen / fürs dritte / auch in dem proceſſu inquiſitorio, nicht nur eadem Proceſsûs ſubſtantialia, idemque Ordo & Solennitates, wie in accuſatorio, regulariter, obſervirt werden müſſen;

per *Can. Qualiter. 17. cum Can. ſeq. 24. de accuſat.* & doctrinam Cothmanni, *vol. 1. conſil. 10. num. 32. & ſeqq.* Deciani, *vol. 3. Reſp. 4. num. 4.* Carpzovii, *Q. crimin. 107. num. 97.* & *Q. 115. num. 27.* Berlichii, in *Decc. aur. Decis. 231. num. 12. & ſeqq.* Addat. omninò Robertus Marantha, in *Speculo aur. part. 6. §. De quæſtionibus. num. 10. pag. 356.* & *de inquiſit. num. 37.* Georg. Godelmannus, *tract. de magis. lib. 3. cap. 1. num. 20. & ſeqq.* Weſembec. ad *tit. de public. judic. num. 4.* Zanger, de *tortur. in proœm. num. 7.* Coler. *Decis. 107. num. 26.* juncto *num. 47. & 48.* Farinacius, *lib. 1. conſil. 86. num. 15. & 88.*

und / citra totius proceſsûs nullitatem, nicht unterlaſſen werden können; eò quòd 70
Inquiſitio in locum olim longè frequentioris Accuſationis ſucceſſerit; ſurrogatum verò ejus, in cujus locum eſt ſurrogatum, 71
naturam retineat:

id quod ex Weſembecio, Gomezio, Bartolo, Gilhauſio, Carpzovio, Paciano, Berlichio, ſpecialiùs exequitur Juſtus Oldekop,

in *tract. de appellat. in cauſis criminal. pag. 16. & 17. num. 42. cum ſeqq.*

Sondern auch und fürnemlich / einem 72
jeden Inquiſito, ſo bald Er immer auff die ihm proponirte Interrogatoria, oder Articulos inquiſitionales, mit affirmo, vel nego, oder ſonſt reſpondirt / alles / was immer zu ſeinem behuff und Defenſion verträglich ſeyn mag / verwilliget werden muß; alſo / daß Ihme auch die ſamptliche Acta 73
inquiſitionalia, etiam illa, quæ tantùm ad informandum Judicem faciunt, ex officio und ohne ſein beſonderes anſuchen / communicirt / ein oder auch mehrere Advocati erlaubt / und was diſe zu ſeiner defenſion immer beytragen können / alles fleiſſig gehört / ad protocollum & Acta genommen / und ſo dann / nach der Peinlichen Halß-Gerichts Ordnung / (ſupputante Oldekopio, 74
in *cautel. criminalib. tit. 1. cent. 8. num. 11.*) quinquagies ſepties widerholter ſanction / ſolche ſamptliche Acta an einige tapffere Jureconſultos, umb / was endlich zu ſolcher hochwichtiger Sachen gerechter Erörterung / denen Göttlichen und weltlichen Rechten gemäß / zuerkennen ſeyn möchte / nach ihren obhabenden ſchwehren amptspflichten zuſuppediriren / transmittirt werden müſſen: welches / wann es auch alſo 75
von einem ſouverainen / und an die Auguſtiſche / oder andere Reichs-Satzungen nicht gebundenem hohem Herrn / (wie wir mehrmahls erfahren) in acht genommen wird / einen ſolchen proceſſum inquiſitorium von allem Verdacht / præcipitanz / und andern dergleichen beſchuldigungen totaliter liberirt;

juxta ea, quæ legimus apud Cothmannum, *lib. 3. Reſp. 29. num. 160. cum ſeqq.* Juſtum Oldekop, in *tract. 2. contra Carpzov. decade 1. Q. 1. num. 7.* & in *obſervat. criminal. tit. 4.* Berlichium, *Decis. 161. num. 18.* Schilterum, *dicta exercit. 49. §. 78.* Bb. Collegas noſtros, Dn. Bardili, *concluſion. theor. practicar. exerc. 33. concl. 13.* & Dn. Frommann. de *præſidio innocentiæ, th. 12.*

So finden wir nochmahls nicht die we- 76
nigſte urſach / ſub cujus obtentu Inquiſit Cajus auff die ſamptliche übrige defenſional Articul nicht eben ſo wohl / als auff die Erſte / mit Ja / oder Nein / oder ſonſt zuantwortten / auff alle in Rechten ver-

gülte

günstigte weise angesträngt werden könte:
77 Ungehindert dessen allen / was / pro stabilimento contrariæ sententiæ, in præmissis gemeldt worden. Dann was gleich in der Ersten dubitandi Ratione von disem gesagt worden / daß eines Inquisiti Innocentia viel besser in Processu, quem vulgò, in oppositione ad inquisitorium, tanquàm magis summarium atque extraordinarium, ordinarium vocant, sive accusatorium,

Johannes Zanger, de *exceps. part. 1. cap. 1. num. 60. vers. 31.* Carpzov. *Q. crimin. 107. num. 73.* D. Frommann. in *differ. action. civil. & criminal. in actu exercito, th. 7. pag. 6.*

dargethan werden möge / und dahero diser andere / per solennem videlicet Accusationem, procedendi Modus viel sicherer sey;

juxta ea, quæ disserit Dn. Lauterbach, in *Differ. Jur. Comm. & Würtemb. ec. causas criminal. §. 11. num. 13. & seqq.*

78 In reiffem betracht / daß / wann auch in processu inquisitorio observanda observirt werden / kein Inquisitus, daß Er an ausführ- und repræsentirung seiner unschuld verkürtzt worden sey / Rechtsbefugte Ursach zuclagen wird finden; per hucusque
79 firmata. Und dieweilen anbey / impræsentiarum, des Herrn Hertzogs Constantii Hoch-Fürstl. Durchl. Sich allschon dahin / aus besonderen Gnaden / gegen Cajo vernemmen lassen / daß / so bald nur von Ihm / auff die übrige sämptliche Inquisitional Articul / die / von claren Rechtswegen / ihm obligende Antwort / quocunque modo, ertheilet seyn werde / höchsterläuchtet Dieselbe gern geschehen lassen wollen / so dann juxta Processûs accusatorii naturam & indolem gegen ihm procedirt und gehandlet werden solle / so wird Ihme noch mehr alle ausflucht benommen und totaliter abgeschnitten / wider den gegen Ihm bißhero geführten / und (wann Er nicht antworttet / wie er doch zuthun schuldig) noch weitters fortführenden legalen Processs, sub ullo colore sich zubeschwehren.

80 Auff die zweitte / pro Cajo, angeführte Schein-ursach ist in der zweitten Ratione decidendi ultra satietatem geantworttet zufinden. In contractu verbali geben unsere Leges dises williglich zu / ut modicum Intervallum, ex complurium sententia, etiam integri Diei, scrupulosæ illius naturæ non deroget. Aber zu einer gülttigen und Rechtsbeständigen Protestation erfordern dieselbe hingegen præcisè, ut illa vel ante, vel in ipso illo Actu, super quo protestatio ab aliquo interponitur, interponirt werde; per suprà deducta.

81 Das Dritte thut abermahlen im wenigsten nichts zur Sach. Wann Herrn Hertzog Constantii Hoch-Fürstl. Durchl. dem Inquisiten Cajo die gnade thun wollen / daß / nach seiner Antwort auff alle Articulos, Sie / nach des Processûs accusatorii art und natur / dise Sache gegen Ihm zuverhandlen und auszumachen / gnädigst verstatten wollen / so hat Er dise Gnade zu unterthänigstem Danckh anzunemmen: Ehe aber von ihm auff alle Articulos categoricè und lautterlich geantworttet seyn wird / hat Er Cajus, nach allen Gött- und weltlichen Rechten / nicht den wenigsten schein für sich / an mehrhöchstermeldt Ihre Hoch-Fürstliche Durchläucht seine prætensiones und bißherige postulata, daß der bißdaher gebrauchte Inquisitions-Processs, pro Caji solius arbitrio, abgebrochen / und in accusatorium verhandelt werden solle / aigensinnig zubeharren.

Und hiemit ist zugleich auch auf dise vierte Rationem dubitandi, daß / wann der 82
Processus inquisitorius, nach Caji begehr / allso gleich abrumpirt / und in accusatorium verwandlet würde / alsdann alles gar schleunig abgethan werden könte / gar leicht zuantwortten / daß Inquisit Cajus nur dises thun dörffe / daß Er / seinem angebohrnen gnädigsten Landsfürsten zu unterthänigsten pflicht-schuldigsten ehren / ja auch nach der allgemeinen / alle und jede Inquisitos, atque ad bancum Juris constitutas Personas unvermeidlich vinculirenden Rechtlichen Obligation, auf die sämptliche Articulos inquisitionales & additionales, juxta ductum & jussum suæ propriæ Conscientiæ, brevissimis respondire / und allso / per hanc suam Responsionem, die Er selbsten allein / absque ullo Advocato, per suæ conscientiæ excussionem, thun kan / und muß / Litem contestire: Quô factô sich alles bald weitter ergeben / und der ganze Processs, auf einen oder andern weeg / in 83
kurzem zum ende zubringen seyn wird. Wardurch auch der fünften dubitandi Rationi ihre gründlich und gänzliche abfertigung gegeben wird / wann zumahlen auch das / was in tertia Ratione decidendi befindsamb / mit zur hülffe genommen wird; wahin wir uns nochmahls constanter bewerffen.

Præmissô ergò hôc, daß Inquisit Cajus auf die sämptliche Articulos inquisitionales 84
& additionales, vel affirmativè, vel negativè, vel qualificativè, zur begründ- und bevöstigung deß / vom Fürstlichen Herrn Fiscal, wider Ihn intentirten Inquisitions-Processûs, zurespondiren / auch wider seinen willen adigirt werden könne / entstehet nunmehr dise weittere

Frag:

Durch was für / in Rechten er- 85
laub-

laubte Mittel Er Inquisit Cajus zu solcher unvermeidlichen cathegorischen Beantworttung der Fiscalischen Articul compellirt werden möge? Ob solches in specie nicht durch decernir- und würckhliche adhibirung der Peinlichen Frage effectuirt; oder da diser weeg bedenckhlich seyn solte/ die Ihm Inquisito so offt angetrohete Pœna Confiscationis omnium Bonorum nunmehr purificirt und ad effectum gebracht werden könne?

86 Betreffend das Erste membrum, so walttet bey uns nicht der wenigste zweifel/ daß/ wann anderst/ (wie wir beständig berichtet werden; auf welchen Bericht und Suppositum auch wir dises Responsum expressissimè aussetzen/ und/ wann einiger Defectus oder Abgang von denen gleichbalden referirenden Stückhen sich finden solte/ dises ganze Responsum nicht ertheilt haben wollen) das Corpus Delicti, Inquisito imputati, seine gnugsamb gegründete richtigkeit hat/ und/ 2dò, aus denen von 87 Cajo an Andere/ und von disen hinwider an Ihne geschribenen responsoriis, Literis sive Epistolis, nur so viel erlernt/ und mit sattsamer gewißheit eruirt werden könte/ daß hierauß/ ad Torturam contra Ipsum decernendam urgentia & sufficientia Indicia colligirt werden könten/ alsdann dises Remedium subsidiarium wohl zur hülfe genommen/ und wider Inquisitum verhängt werden könne; dessen unangesehen/ 88 daß Er bißhero/ als geheimder Minister, seu Regiminis & intimæ admissionis Consiliarius, in hac ipsa sublimi dignitate gestanden; wohlerwogen/ daß dises in atrocioribus, multoque magis atrocissimis Criminibus von erkenn- und verhängnus der scharffen Frage/ modò Principis Consensus vel Jussus accedat, nicht liberirt;

per congesta Tiraquelli, de *Nobilit. Q. 22.* Brunnemanni, de *proc. inquisitor. cap. 8. membro 5. num. 25. & 26.* Carpzovii, *Q. crimin. 118. num. 91. cum seqq.* Boceri, de *tortur. cap. 4. num. 76.* Lauterbachii, in *colleg. w. theor. pract. tit. de Quæstion. §. 44. & trib. seqq.* junctis illis, quæ de Certitudine criminis sive Corpore Delicti, & Indiciorum contra Reum militantium sufficientiâ superiùs adduximus, & uberius corroborat Julius Clarus, in *praxi crimin. §. fin. Q. 45. vers. Sed pone. circa fin.* Flamin. Chartarius, in *Pract. interrog. reor. lib. 2. cap. 3. num. 13.* Sigism. Scaccia, in *tract. de judic. causar. civil. criminal. & haretical. lib. 1. cap. 86. num. 46.*

89 Dann daß/ in specie in talibus terminis, wann ein Inquisitus auf die ihm proponirte Articulos inquisitionales, ex mera contumacia, nicht antwortten will/ alßo daß man ihn weder mit guthen wortten/ noch mit ernstlichem zuspruch/ noch mit antrohung allerhand schwehrer Straffen/ zur güthlichen bekantnus zubewegen vermag/ Er zulezt mit der scharffen oder peinlichen Frag angegriffen werden könne/ das lehret in terminis terminantissimis, æquitatis quantumvis semper studiosissimus Juriseonsultus, Johannes Brunnemannus, quando ità signanter:

Quidsi Reus planè nolit respondere? 90
Respondeo, hoc annotari debere, jussu Judicis, à Notario, juxta tradita Flaminii Chartarii, *lib. 3. pract. interrogat. reorum, cap. 2. num. 1.* Et poterit tunc Reus contumax in criminibus levioribus, captis pignoribus, vel mulctæ dictione compelli ad respondendum: In gravioribus etiam poterit addi Comminatio, ipsum aliàs pro confesso habitum iri, ni respondeat; cùm aliàs Contumax in non respondendo 91
positionibus habeatur pro confesso. *Cap. fin. de confess. lib. 6.* licet in criminalibus pro 92
priè dictis hoc non sufficiat ad pœnam ordinariam capitalem. Carpzovius, *Q. 113. num. 58.* Potest etiam Inquisitus (Præsupponimus autem indicia legitima contra illum militare) minis adigi, daß Er/ bey vermeidung anderer schärfferer Verordnung/ auf die Articul antworten solle. 93
Imò etiam, si Indicia verisimilia, Torturæ mentio fieri potest: Dicere enim potest 94
Judex, se Reum, si in contumacia perseveraverit, fidiculis subjecturum. Et, 95
si porrò in contumacia perrexerit, & indiciis sit gravatus, Reus potest, mediante Torturâ, compelli ad respondendum; sicut hanc practicam commendat Flaminius Chartarius, *lib. 3. pract. interrog. reor. cap. 2. num. 2.* vel potest etiam pertinax Silentium NB pro Negatione acceptari, 96
ut in civilibus, & ad Probationem se accingere.

in *tract. de processu inquisitor. cap. 8. membro 1. num. 78. & seqq.* 97

Eandemque doctrinam probat etiam Franciscus Bernardinus Porrus, Mediolanensis JCtus, in *scholiis ad Tranquilli Ambrosini processum informativum. lib. 2. cap. 7. num. 3. pag. 67.* ubi ità egregiè: Compellendus est Reus ad respondendum, etiam Mulctâ indictâ, & captis pignoribus. Adverte, ne erres: Quòd aut loquimur in causâ criminali, & tunc cogendus est Reus ad respondendum, si de delicto gravi 98
agatur, per illationem Torturæ, nonut respondeat super Delicto; sed NB ad extorquendam Responsionem; ut per Clarum, *Q. 45. vers. Sed pone.* Nec ei danda

Di-

99 Dilatio ad respondendum. Clarus, *ibid. §. Sed hic quaro.* Ut tamen teneatur præcisè respondere, debet præcedere ali-
100 qua Diffamatio, aut aliqua Indicia; juxta ibi tradita. Tortura ergò ista non datur ad eruendam veritatem; sed Re-
101 sponsionem. Et qualis esse debeat hæc Tortura? tradit Modernus Romanus, in *Quæstion. criminal. lib. 2. Q. 37. num. 187.* & moderatam exposcit Vulpellus, *consil. 34. num. 10.* In hoc casu cavendum est, ne quis non respondens per Torturam interrogetur de delicto. Hucusque Porrus.

102 Imò quòd ad Torturam, in talibus casibus contra Reum decernendam, non adeò violenta Indicia sufficiant, his formalibus statuminat Bened. Carpzovius: Sed quid, inquiens, si Reus coram Judice constitutus nolit respondere interrogationibus sibi factis, eas præcisè affirmando, vel negando? sed vel omninò nihil respondeat, vel per verba dubia, aut obscura? Hôc casu Inquisitum quæstionibus subjiciendum, ab eoque cathegoricam & expressam responsionem extorquendam esse, docet Julius Clarus, *lib. 5. Sententiar. §. ult. Q. 45. num. 6.* Quæ Tortura imponitur non tàm ad Veritatem eruendam, quàm ad extorquendam Responsionem; secundum *L. Accusationem.* ibique Baldum, *num. 11. Cod. qui accus. non poss.* Ideoque NB & qualiaqualia Indicia ad hanc imponen-
103 dam sufficere videntur. Quin & hôc ipsô, quòd Reus non vult cathegoricè respondere, sese satis suspectum facit, & Indicium ad Torturam sufficiens præbet, ut sic nullô aliô indiciô opus sit. Daniel Mol-
104 ler, *lib. 2. semestr. cap. 25.* Alioquin enim, si hôc modô uti non liceret, quilibet Reus facili negotio supplicium effugere posset. Veluti sic etiam respondimus Senatui in Denstadt: Und im fall Er auf seiner halßstarrigkeit nochmahls verharren / und sich der antwort verweigern wird / so wird er dem Scharffrichter untergeben / und / durch denselben / auf vorgeschribene Fragstückh die Antwort aus ihm gebracht. mense Augusto Anni 1632. Quod in delictis gravioribus ità obtinet.

Ità optimè Carpzovius, *Q. crimin. 113. num. 56. & seqq.* Quibus gemina, ex Baldo, Paride de Puteo, Marantha, Bruno, Blanco, Capycio, Follerio, Carrerio, Caravitâ, Monticello, & aliis, tradit etiam Farinacius, *Q. crim. 37. num. 176.* ubi pariter ità: Si, inquit, Reus inquisitus & incarceratus non vult respondere, vel si respondet, non præcisè respondet, istis in casibus non ad habendam confessionem super delicto; sed ad habendum Responsionem affirmativam, vel negativam, & sic præcisam, absque aliis indiciis poterit NB sine dubio torqueri;

de indiciis & tortura, Q. 37. num. 176. & seqq. ubi plura de his notatu dignissima porrò videri possunt.

Eadem latè roborata videri possunt apud 105
Guazzinum, *tract. de defensione reor. def. 20. cap. 17. per tot.* Maurum Burgium, *tract. de modo procedendi ex abrupto, Q. 100. num. 136.* Scacciam, de *judic. causar. civil. criminal. & hæretical. lib. 1. cap. 86. num. 49. cum seqq.* postalios, Marantham, in *Speculo aur. parte 6. tit. de Contumacia. pag. nobis. 270. num. 29.* ubi rectè advertit, hîc nos Casum habere, quô Tortura irrogatur sine indiciis; quia alium in finem, quàm ad eruendam ipsius delicti confessionem, nimirum tantùm ad extorquendam tamdiu tardatam Responsionem adhibeatur.

Dafern aber die von Inquisito Cajo an 106
andere abgelassene / und von disen hinwider an Ihne geschickhte / und in seinen papiers gefundene Briefe von solcher unzweifflicher / clarer und unverneinlicher beschaffenheit seyn solltten / daß Er / aus und durch selbige / deren Ihm angeschuldigten hohen Mißhandlung überführt und plenariè convincirt werden könte / so würde man dises tàm periculosi, quàm fallacis Remedii eruendæ Vetitatis, Torturæ nimirum, nicht nöthig haben;

juxta ea, quæ disponit *Lex 12. Cod. L. 1. princ. ff. de quæstion.* & differit Sande, *Decc. Fris. lib. 5. tit. 9. Def. 14.* Carpz. *Q. crim. 119. num. 64.* Tabor, de *tortur. cap. 5. num. 53.* sondern es würde Cajus, tanquàm Reus sua propria manu convictus, da Er anderst dieselbe vor die seinige erkennen und recognosciren / auch sonst nichts erhebliches zu seinem vorstand emwenden würde / mit deren in Rechten bestimpten Straff angesehen werden können. Falls Er aber dieselbe nicht recognosciren; sondern viel mehr 107
diffitiren würde / so müste alsdann das Remedium Comparationis literarum zur hülffe genommen / und / wie weit man damit außreichen könne / angelegenlichst versucht; allenfalls aber wider / wann dieselbe nicht für gnugsamb / wegen irgends dabey fürfallender Umbständ / judicirt werden müste / das schärffere Remedium corporalis Torturæ (Indem wir nicht sehen / wie die alsó genannte spiritualis Tortura, mediante Juramento Diffessionis, ingress finden möge) wider Ihne verhängt und adhibirt werden.

Conferat. omninò Antonius Matthæus, in *tract. de crimin. lib. 49. tit. 15. cap. 5. pag. 690. circa fin.* ubi sic: Quid si, inquit, Reus fi- 108
dem tabularum (seu à lese ad alios transmissarum Literarum) non agnoscat? Fateor; Comparatione literarum opus erit. Ne-

que semper collatione literarum opus est; sed & arte prudentiaque Judicis fides tabularum adstrui potest: illa nimirum, qua in Gallia Senatores à Rege delecti interrogando Majestatis Bironio usi sunt: Commentariorum enim, quibus hostilia cum Sabaudo consilia communicaverat, quatuor folia integra, unum post alterum, obtulerunt; quâ re factum, ut, cùm primum & tertium agnovisset, secundum inficiatus esset, quia posteriora verba secundi cum primis tertii cohærebant, convictus sit utrumque scripsisse. Hîc verò Reus & Testibus premebatur; sed tamen & absque Testibus, absque aliâ literarum comparatione, ex iisdem tabulis potuisset damnari.

109 Betreffend den andern weeg: Ob nemlich/ im fall/ daß die Peinliche Frage bedenckhlich seyn solte/ die Inquisito Cajo vorgelesene Articuli pro confessatis zudeclariren/ und die Jhme so oft angetrohete Pœna Confiscationis omnium Bonorum nunmehr purificirt/ und ad
110 effectum gebracht werden könne? So wird/ Erstlich/ hiebey von disem gefragt: Ob die jenige Articuli inquisitionales, die dem Inquisiten Cajo bereits vorgelesen worden/ wegen seiner so lang/ und auf so viele/ ex specifico præcepto Herrn Herzogs Constantii Hochfürstlr. Durchl. gegen ihme gebrauchte Comminationes, beharrten Contumaciæ pro confessatis zuhalten seyen?

111 Ob nun wohl die Rechtslehrere über diser Quæstion gar variè raisonniren/ indem zwar nicht wenige generaliter darvorhalten/ quòd in talibus casibus, si Inquisitus compluriès admonitus, & per Minas aliquoties reperitas conterritus, nihilominùs in suâ præfractâ pervicaciâ & in non-respondendo pertinaciâ perseveret, ipse utique pro convicto & confesso habendus sit, & dehinc illicò ad promeritam pœnam raptari valeat:

ut in terminis tradit Milleus, in *Pract. crimin. pag. 88.* Casonus, in *pract. crimin. tit. de torment. cap. 3. num. 2.* aliique complures, quos refert & sequitur Thomas Trivisanus, *lib. 1. Decis. 38. num. 1.* & quos porrò collaudat, licet ipse dissentiens, Flaminius Chartarius, in *pract. interrog. reor. lib. 3. cap. 2. num. 7. & 8.* Modernus Romanus, *Q. 37. num. 191. in fin.*

112 Viele andere aber diser meinung/ ex gravissimis rationibus, & præcipuè hâc, quòd hoc nusquàm in Jure constitutum legatur, quòd etiam in Causis pœnam sanguinis inferentibus sola Rei Contumacia effectum perspicuæ Confessionis, ad hoc, ut Pœna vel ultimi supplicii, vel eidem non impar, dictari valeat, sufficientis, producere possit; sed ad hoc vel perfecta Criminis probatio, vel ipsius Inquisiti perspicua, clara, & constans Confessio necessaria sit, magnis animis widersprechen;

per *L. final. Cod. de probation. L. 16. Cod. de pœn.* ibidemque à DDbus communissimè notata; & ea, quæ porrò de his differit Scaccia, de *judic. causar. civil. criminal. & hæretical. lib. 1. cap. 86. num. 49. vers. Sed mihi hæc sententia non probatur.* ubi addit, quòd, admissâ contrariâ sententiâ, nec Torturâ contra tales, qui tam præfactè respondere recusant, necessum foret; sed hujusmodi Inquisitus rectà ad supplicium, Crimini ipsi imputato, in LLbus præstitutum, raptari valeret;

id quod etiam considerat Sebastianus Guazzinus, de *defens. reor. defensa 20. cap. 17. num 6.* Maurus Burgius, in *tract. de modo procedendi ex abrupto, Q. 100. num. 138.*

So dann noch andere dise tertiam sen- 113
tentiam vor sicherer halten/ quòd tam pertinax Silentium, & Obstinatio in non respondendo, in vim Negationis, non minùs ac etiam in causis civilibus, assumi valeat, sic, ut indè Fiscalis se ad probationem commissi Criminis, quamcunque in promptu habet, accingere valeat;

ut in puncto Brunnemannus, de *processu inquisitor. cap. 8. membro 1. num. 80. in fin.* ibi: *Vel potest etiam pertinax Silentium pro negatione acceptari, ut in civilibus, & (Fiscalis) ad probationem se accingere.* Quò & pertinent, quæ tradit Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 113. num. 59.* junctis ibi præcedentibus.

Umb willen jedoch fast alle Rechtsleh- 114
rere dises gerne zugeben/ daß/ wann entweder ein besonders Statutum, über disem/ in medio, quòd ob Crimen Absentes & ad emissam Citationem obstinatè jemanentes, atque ità in non-comparendo Contumaces, itemque Præsentes & ad bancum Juris aliquoties constituti, Comminatione aliquoties reperitâ, quòd, nisi respondeant, pro convictis & confessis haberi debeant, ob hanc ipsam Contumaciam in non-respondendo, pro confessatis habendi sint, si præsertim non agatur de ultimo supplicio, sive Mortis naturalis pœnâ eapropter irroganda: Oder auch ex suprema nullum Su- 115
periorem recognoscentis Principis autoritate, & ab illo aliquoties interpositâ præcepto tali comminatorio, quòd, nisi respondeat, omnes Articuli, vel Interrogatoria, Inquisito proposita pro confessatis haberi debeant, der Proceß geführt wird/ alsdann in allweg dergleichen widerspenstiger und hartnäckhiger Inquisitus pro convicto & confesso, auch in Causis criminalibus gehalten werden möge:

Ut de tali Statuto, quòd ob Crimen im- 116
putatum profugus, &, ad legaliter factas

Cita-

Citationes, in non-comparendo pertinaciter Contumax pro convicto & confesso haberi debeat; ex Baldo, Angelo, Augustino, Berojo, Pasetho, Bossio, Bertazzolio, Chartario, & Moderno Romano prolixè statuminat Sigismundus Scaccia, in *tract. de judic. causar. civil. & criminal. lib. 1. cap. 93. num. 1. vers. Aut ex contumacia.* verbis: Si loquamur de Inquisito ob aliquod delictum, & de eo condemnato in contumaciam, stante Statuto, quòd Contumax habeatur pro confesso, tunc Statutum locum habet etiam in bannitis in contumaciam. Et quòd hæc opinio sit verissima,
117 probatur apertè ex eo, quòd bannitus de delicto in contumaciam non dicitur bannitus propter Contumaciam; sed propter Delictum, mediante Probatione, seu Confessione resultante ex dicta Contumacia; & ideò prædictum Statutum ità comprehendet bannitum ob delictum probatum ex verâ confessione, sicut bannitum ob delictum probatum ex ficta confessione: Et si tu diceres, quòd illud Statutum loquitur de bannito propter delictum probatum veris probationibus, respondeo dupliciter: Primò,
118 quòd hoc esset divinare; 2dò quòd etiam delictum habitum pro confessato, mediante Contumaciâ, potest dici verè probatum: Et hoc probatur dupliciter, Primò, quia Reus non citatur, ut Reus, nisi præcedentibus legitimis indiciis, quæ faciunt indicium ferè ad Torturam; & deindè non bannitus, nisi accedente Contumaciâ, quæ addit aliud indicium, ità, ut delictum videatur potiùs verè, quàm fictè probatum. Secundò, quia, si diceretur probatum ex præsumptionibus, & non ex veris probationibus, sequeretur, quòd banniti & condemnati in contumaciam non possint condemnari pœnâ ordinariâ delicti, sicque omnes Sententiæ redderentur injustæ & nullæ, & executionem non mererentur: Undè destrueretur Practica totius Orbis, &c.

119 Et de altero casu, quando nempe ex sumi, alium Superiorem non recognoscentis, Principis autoritate contra aliquem proceditur, tunc, quemadmodum talis Princeps generaliter valiturum Statutum hujusmodi, quòd, præviâ Certitudine corporis delicti, & legitimis Indiciis contra aliquem militantibus, in non-comparendo, vel non-respondendo Contumax Inquisitus pro convicto & confesso haberi debeat, procul dubio potest condere; ità quòd ei pariter hæc competat facultas, ut concurrentibus iisdem Requisitis, Inquisitum, per consimile speciale Præceptum, quòd, nisi compareat, vel præsens ad sibi proposita respondeat, pro convicto & confesso haberi debeat, ad ingenuam criminis confessionem adigere, & si ille præfactè hujusmodi Præceptum comminatorium, aliquoties repetitum, nihilominùs contemnat, ipsum pro confessato habere valeat, scitu pariter necessaria ex iis desumi possunt, quæ tradit Farinacius,

Q. crimin. 11. num. 62. vers. Sed quicquid sit de Jure. ubi ità: Apud nos, inquit, ser- 120
vatur opinio Bartoli, quia, quando delictum est capitale, per quòd imponatur pœna mortis naturalis, vel deportationis, etiam quòd de Jure forsàn, vigore *Authent. Bona damnatorum. Cod. de bon. proscriptor.* Reo præsenti non possunt Bona confiscari, monetur Reus sub pœna confiscationis & publicationis omnium bonorum; item sub pœnâ confessatorum criminum; & Reo non comparente Judex ipsum condemnat in Pœnas monitorio contentas. Et pleniùs laudatus Sigismundus Scaccia, *d. tract.* 121
de judic. causar. civil. & criminal. lib. 1. cap. 58. num. 18. ubi sic: Si post assumpta legitima Indicia, seu Informationem, forma conclusionem, quòd iste Modus procedendi viâ Monitorii est Modus ordinarius, præsertim in Tribunalibus Auditoris Cameræ, & Gubernatoris, in quibus, omissâ illâ solenni formulâ specialis Inquisitionis, formatur Monitorium, quò vocatur Reus sub pœnis delicto congruis. Quare si Delictum sit grave, vocabitur non solùm sub pœnâ Confessati delicti; sed etiam sub pœna Confiscationis & publicationis omnium bonorum. Et licet hujusmodi Præcepta sint nimis rigorosa; tamen, quia sic de Consuetudine servatur, non est locus disputationi: juncto *num. 20.* ubi quærit: Quâ ratione sustineantur Præcepta sub pœnâ confessati criminis? & respondet, vigore Statutorum, & generalis Consuetudinis, disponentium, quòd Contumax habeatur pro convicto & confesso: Aliàs ista Pœna comminari non posset. &c.

Wohlerwogen nun / daß auch in ca- 122
su substrato die Hohe Lands-Herrschafft / vor welcher / biß acto, gegenwärtige Sache in inquisitorio Processu befangen / ganz independent, und von Ihren verordnungen niemand anderem / als dem Höchsten HErrn aller Herrn / red und antwort zugeben verbunden ist / so zweiflen wir nicht / daß / gleichwie von Derselben eine solche generalis & pragmatica Constitutio ins gantze Land publicirt werden könte; also auch das an Cajum, auf vorgängig genugsame untersuch- und erkundigung des Corporis delicti, und bey der hand habenden / (Quod semper supponimus) wa nicht gar ad effectum contra illum decernendæ ordinariæ Pœnæ zuraichende Beweißgründen; jedoch Ihne zum höchsten suspectirenden Indiciis, so viel mahl wider-

holte

holte / und durch die Hoch-Fürstl. Herrn Commissarios, mit so wohl vielem güthlichen / als ernstlichem zuspruch vorgestellte Præceptum comminatorium, in allweeg diser krafft und würckhsamkeit seyn / daß dessentwegen die Ihm allberait vorgehaltene Articuli inquisitionales pro purè confessatis angenommen werden können;

præter hactenùs firmata, etiam argumento eorum, quæ ad verba *Legis* 1. §. 1. *ff. de constitut. Princ.* & §. 6. *Inst. de J. N. G. & C.*

123 illa videlicet: Quod Principi placuit, Legis habet vigorem, nostri passim commentantur. Arnoldus Vinnius, ad *d.* §. *num.* 2. *Inst. d. tit.*

124 Was mit solcherley Monitoriis, prout proximè audivimus, der Gubernator Urbis Romæ, nomine Pontificis, tanquàm independentis Principis secularis, in terris ad Sedem Papæam spectantibus,

jungatur Carpzovius, *Q. crimin. 41. num. 39.*

ausrichten vermag; das kan eben so wohl ein jeder anderer / keinen Superiorem recognoscirender / & propterea Legibus merè positivis solutus Princeps in solch seinem / à nullius imperio pendente, & ad ipsum solitariè, jure summæ potestatis spectante Territorio;

per regulam *Legis 32. ad L. Aquil.*

125 Multa namque supremo Principi licent, quæ aliis inferioribus interdicta sunt, idque propter Principalem præeminentiam;

Andreas Gailius, de *pace publ. lib. 2. cap. 5. num. 6.*

126 Et sicuti summum censetur delictum, Majestatem Cæsaream obstinatè contemnere;

Quò facit tx. in *Cap. Cordi.* §. *fin. de appellat. in 6.* cum pluribus parallelis notatis à Gailio, de *pace publ. lib. 2. cap. 5. num. 13.*

itâ etiam obstinatus alterius Summi, se Superiorem non recognoscentis, Principis Contemptus pariter summum delictum rectè dicitur constituere.

127 Und aus disem fliest auch die decisio dises andern / mit in die Quæstion gebrachten / Membri: Ob nemlichen die dem Inquisiten Cajo, per dictum Præceptum comminatorium, so offt angetrohete Pœna Confiscationis omnium Bonorum nunmehr purificirt / und ad executionem gebracht werden könne?

128 Daß nemlich / obgleich unter denen Rechtslehrern / pro primo, über diser præliminar-Frag: Ob ein Inquisit, oder Peinl. Beclagter / der entweder auff ergangene viele Citationes und Comminationes gar nicht erscheint / oder / wenn er gleich præsens ist; doch / auff alle mit ihm angewandte bemühung / gar nicht antworten will / durch solch seine Contumaciam ein verum Delictum committire / oder nicht? hin und wider viel zanckhens ist; indeme zwar einige dieselbe pro gravi Delicto halten;

per *L. 6.* §. 2. ubi JCtus omnem Contumaciam adversus ducem vel præsidem militis capite puniendum dicit. *ff. de re milit.* Paulus de Castro, ad *L. Plerique. num. 9. ff. de in jus voc.* Philippus Decius, ad *L. In actionibus. num. 3. ff. de in lit. jur.* Hippolytus de Marsiliis, in *Pract. crimin.* §. *Postquàm. num. 63. & 64.* Tiber. Decianus, in *tract. crimin. lib. 1. cap. 8. num. 6.* Menoch. de *arbitr. jud. Qq. casu 153. num. 1.* Tessaurus, *Decis. Pedemont. 165. num. 1.* latè Hippol. Riminaldus, *consil. 707.*

viele andere aber dieselbe allein pro im- 129
propriè sic dicto Delicto erkennen:

ut videre est apud Bartolum, ad *d. L. 6. de re milit.* Farinac. *Q. 18. num. 28.* & ab illo laudatos. Scacciam, de *judic. lib. 1. cap. 93. num. 1. & seqq.* Gailium, de *pace publ. lib. 2. cap. 5. num. 8.* Maceratens. *lib. 3. Resol. 28. num. 2.* Giurbam, *consil. 75. num. 33.* Rolandum à Valle, *vol. 1. consil. 45. num. 65. cum seqq.*

Und wann wir noch weiter gehen / die be- 130
rühmteste DDres auch über diser weiters progredirenden Frag: Wie weit und hoch dann eine solche Contumacia, die in schwehren Delictis, in non-comparendo, vel non-respondendo, von einem Inquisito committirt wird / der Straffe halber / angesehen werden könne? gar variè judiciren / und Ihrer sehr viele der beständigen meinung seyn / quòd, propter Contumaciam, dictari non possit vel Pœna totius Causæ amissionis;

per *L. Properandum. 13. §. Cùm autem. Cod. de judic.* cum parallel. Philippus Decius, ad *L. 2. num. 30. Cod. de edendo.* Aymo Cravetta, *consil. 103. num. 3.* Petrus Royzius, *Decis. Lusitan. 2. num. 55.* Rolandus à Valle, *vol. 2. consil. 47. num. 73.*

vel Pœna mortis, seu ultimi supplicii; 131

Baldus, ad *L. Data opera. num. 16. Cod. qui accus. non poss.* Ægid. Bossius, in *praxi crimin. tit. Quomodo procedatur per præcept. num. 3.* Andr. Barbatius, *vol. 2. consil. 33. circa fin.*

vel Pœna criminum confessatorum; 132

laudatus Bossius, *cit. loc.* Franciscus Aretinus, *consil. 146. num. 1.*

vel Pœna Confiscationis, sive pu- 133
blicationis omnium Bonorum:

Andr. de Isernia, ad *Capit. 1.* §. *Contrahentium. addit. 2. tit. Quæ sint regal.* Rolandus à Valle, *d. consil. 47. num. 46.* Hieronymus Cagnolus, ad *L. unic. princip. ff. si quis jus dic. non obtemperav. num. 74. & 90.* post plures, Marcus Antonius Natta, *consil. 594.*

Je-

Jedoch / wann diſe Fragen / und was
134 die bewährteſte und meiſte Rechtslehrere von denſelben an hand geben / was genauer unterſucht werden / von denſelben hinwider conſtanter gelehrt werde / quòd Contumacia, quæ in contemptum ſupremi Principis, & ab illo profecti legitimi Præcepti, ab aliquo committitur, & præſertim ab illis, qui ob aliquod atrox & graviſſimum Crimen Accuſati, vel Inquiſiti, pro graviſſimô crimine haberi debeat;

ut videre eſt apud Rolandum à Valle, *vol. 2. conſil. 47. num. 2. & ſeqq.* poſt plures, quos laudat, Marium Giurbam, *conſil. crimin. 5. num. 5.* Farinac. *Q. crimin. 18. num. 26.* ubi dicit, quòd contra inobedientiam & contumaciam omnia Jura clament, omnesque DDres unà contra illam & communi voce clament: Quod & dicit Franciſcus Niger Cyriacus, *controv. for. 714. num. 4.*

in tantum, ut hujusmodi contemptus &
135 Contumacia criminaliter puniri poſſit;

per notata DDrum, ad *Can. Qui reſiſtit. C. 11. Q. 3. Can. 2. X. de major. & obedient.* dictam *L. 6. §. 2. de re milit.* Julius Clarus, *R. S. lib. 5. §. 1. num. 12. circa fin.* Jacobus Menochius, de *arbitrar. jud. Qq. caſu 153. num. 1.* Andr. Gailius, de *pace publ. lib. 2. cap. 5. num. 15.*

imò planè capitaliter; prout Feripeta-
136 rum, in Principalium vel Electoralium Edictorum contemptum, illicitam Venationem exercentium, exemplo hoc fusè illuſtrat Carpzovius,

Q. crimin. 84. num. 40. cum ſeqq. ubi
137 etiam ex Sacris Pandectis ix. ex *Deuteronomii c. 17. vers. 12.* ubi ità ipſe Summus è Cœlis Nomotheta: Qui, ait, ſuperbierit, nolens obedire Sacerdotis imperio, aut Judicis, moriatur vir ille, & auferas malum de Iſrael &c. pro ſtabilienda iſta pœna adducit.

Et quòd in ſpecie etiam illi, qui ob Cri-
138 men legitimè citati comparere recuſant, ob hunc ipſum Magiſtratûs, præcipuè Summi, neminem alium pro Superiore recognoſcentis, contemptum, in Crimen graviſſimum incidant, & dehinc quoque pœnâ, ad mortem usque, arbitrariâ plecti valeant, & non minùs ob ipſam hanc Contumaciam, quàm propter Delictum, Banno Imperiali, itemque Saxonico, cum omnium Bonorum jacturâ conjuncto obnoxii ſint, plena manu conſtabilit ex Ordinat. Camerali, & complurium, quos laudat, DDrum traditis laudatus Carpzovius,

Q. crimin. 140. num. 22. & mult. ſeqq. Wehnerus, in *obſervat. pract. vocab.* Acht. *ibi: Bannum Imperiale.*

Und / daß wir auf die uns vorgelegte
139 Haupt-Frag ſpecialiùs antwortten / ſo halten nicht nur viele tapffere Scribenten unzweifflich darvor / daß / wann ein Inquiſit / oder Peinlich Beclagter / in atroci Delicto, ad præceptum ſupremi, & præcipuè nullum ſe Superiorem recognoſcentis Principis, vel Domini, auf die Ihm vorgehaltene Beſchuldigung ſolchen Criminis zureſpondiren præfractè verweigert / und alles / was man mit Ihme verſucht / obſtinatè hindanſezt / ein ſolcher ungehorſamer / widerſpenſtiger Unterthan und Delinquent in allweg mit der Pœnâ Confiſcationis omnium bonorum angeſehen werden möge / ob gleich ſolche Ihm vorher nicht angetrohet worden;

ut in puncto determinat Rolandus à Valle, *dicto conſil. 47. num. 9. & 10.* Azo, in *Summa, Cod. ut nem. lic. ſine jud. ſe vindic.* Baldus, ad *capit. 2. X. de teſtib. cogend.* Jaſon, ad *L. 1. princ. vers. Adde tu alia duo. & in §. Is videtur. ff. ſi quis jus dic. non obtemperav.* Andr. de Iſernia, ad *d. Capit. 1. §. Contrahentium. addit. 2. Qua ſint regal.* Matthæus de Afflictis, ad *idem Capit. verb. Condemnatorum. num. 33.* Ægid. Boſſius, in *Praxi crimin. tit. de mulctis. num. 10.*

Quæ doctrina quòd præprimis in talibus terminis, quando Reus, poſt formatam 140
Accuſationem, vel Jnquiſitionem, ut in propoſito, legitimè citatus, ad reſpondendum modis omnibus adigitur, & propter ipſius præfractam pertinaciam, atque inobedientiam, Sententia condemnatoria fertur, quoad illos quoque Judices, qui ſuperiori Magiſtratui ſubſunt, locum obtineat, modò Pœna hæc crimini, ob quod dictatur, ſit conſentanea, nihil dubii relinquit Practicorum facilè Princeps, ipſe etiam Farinacius,

Q. crimin. 18. num. 37. Rolandus à Valle, *d. conſil. 47. num. 44. 62. & 71.*

Imò, quòd generaliter diſpoſitio *Au-* 141
thenticæ, Bona damnator. ſeu *Novellæ 134. cap. ult.* nullum locum obtineat, quando NB Decretum, vel Statutum alicui, ob Delictum, vel Contumaciam, pœnam Confiſcationis bonorum imponit, his ipſis formalibus determinat Petrus Theodoricus,

in *Colleg. crimin. cap. 10. aphor. 6. lit. e. 15. num. pag. 1407.*

Wann wir nun in propoſito noch weiter 142
betrachten / daß wider den Inquiſitum Cajum nicht allein der Proceſſus inquiſitorius, als viel wir ex Facti Figuratione, und dem weitters darbey erhaltenen Bericht erlernen können / legaliter formirt / alles fleiſſig unterſucht / und das von Ihme begangene ſchwehre Crimen, allen Umbſtänden nach / ein ſolches Delictum iſt / auf welches auch in dem noviſſimo Romano, & huic conformi Carolino Jure die Pœna confiſcationis noch heut zu tag geſezt; ſondern daß auch diſe Pœna, auf ſeines angebohrenen

hohrnen / und keinen andern pro Superiore recognoscirenden / hohen Landsfürsten ernstlichen Befehl / Ihme zu vielen mahlen / seriò angetrohet; solches aber biß acto, mit höchst verwegenem / pflicht-vergessenem contemptu hujus Summi sui Principis, ohne einige in Rechten verantwortliche Ursach / contumaciter von Ihme hindangesezt worden; disem allem nach sehen wir keine ursach oder hinternis / welcher wegen die so offt Ihme interminirte Straff der Confiscation (Indeme Er weder Weib / noch einiges kind hat) aller seiner Haab und Güther nunmehro zu ihrem vollkommenen effect nicht gebracht werden soltte;

per Jura hucusque à nobis adducta; &
143 quæ de Consuetudine, in talibus terminis, quoad independentes, sive Superiorem non recognoscentes Reges, Principes, & alios terrarum Dominos, ut & talibus in Locis, in quibus speciale hujusmodi Statutum viget, notabiliter definiunt Prosper Farinacius,

Q. crimin. 11. num. 62. ubi dicit, quòd
144 Romæ, si quidem Delictum sit capitale, propter quod imponatur pœna mortis naturalis, vel deportationis, Reus moneatur ad comparendum, (vel respondendum) sub certa pœna pecuniaria, puta 500. vel mille scutorum; item sub pœna Confiscationis & publicationis omnium bonorum; item privationis omnium officiorum & beneficiorum, si qua obtinet; item sub pœna confessatorum Criminum; sub pœna perpetui exilii ab Urbe & toto Statu ecclesiastico & ultimò sub pœnâ ultimi Supplicii, si Judex citans non sit ecclesiasticus. Si verò Delictum non sit capitale, nec mereatur pœnam mortis, vel deportationis, loco pœnæ ultimi supplicii comminetur pœna Triremium in perpetuum, vel ad tempus, Judicis arbitrio; sed præcedentes Pœnæ, præsertim illa Confiscationis & Publicationis bonorum, etiam quòd delictum non mereatur mortem, solent semper apponi, &, Reô non comparente, Judex ipsum condemnet in pœnas in Monitorio contentas. Quæ & omnia verbotenùs de Consuetudine Tribunalium Auditoris Cameræ, & Gubernatoris in urbe Roma, recenset & approbat laudatus Scaccia, de *judiciis causar. civil. criminal. & haretical. lib. 1. cap. 58. num. 18. & seqq.* ubi talia Præcepta de Consuetudine servari testatur, sic, ut nullus sit locus ulli disputationi.
145 Addantur omninò, quæ de Regni Siciliæ Consuetudine exhibet Robertus Marantha, in *Speculo aur. part. 6. tit. de Contumacia.*
146 *num. 25. & 36.* & quæ, ex Saxonica Jurisprudentia, de Banno, quod vocant, superiore operosè deducit Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 140. num. 117, & seqq.* Matthias Colerus, *part. 1. Decis. 108. num. 34.*

Ehe aber dise Straff der Confiscation gegen Inquisiten Cajo beweckhstelliget werde / wolltten wir / salvo rectiùs sentientium judicio, für wohlgethan haltten / wann / durch die Hochfürstliche Herrn Commissarios, Ihme seine so lange zeit continuirte grosse Obstination / und gegen seinem angebohrnen Höchstem Lands Herrn / wider seine Eydspflichten / bißhero betribene Widerspenstigkeit nochmahlen nachtruckhsambst zu gemüthe zuführen / und ihme finaliter, durch ernstliche Betrohung / ankünden zulassen beliebt werden möchte / daß / wann Er nicht / in den nächsten 24. Stunden / sich in tieffestem gehorsamb erclären werde / daß Er auf die gesampte / ihm theils schon vorgehaltene / theils noch weiters vorhalttende Inquisitional Articul, mit Ja / oder Nein / antwortten werde / alsdann die in puncto Confiscationis alles seines Vermögens / von unpartheyischen Juris-consultis eingehohlte Sentenz zu ihrem unwiderrufflichen effect und execution gebracht werden solle; und daß / dessen unangesehen / iedoch ferner in Sachen ergehen soll / was rechtens. Dafern nun derselbe 148
auch dise nochmahlige Commination in den wind schlagen würde / und auf seinen bißherigen postulatis beharren / so könte am gleich hernach folgenden Tag / nach völligem ablauff deren ihm anberaumbten 24. Stunden / dise Straff / als nunmehr actualiter verwürckht / Ihm eröffnet und angekündt / auch so fort exequirt; und Ihme zugleich weitters angesagt werden / daß / wann Er / innerhalb einer Sächsischen Frist / auf mehr angezogene Fiscalische Articulos, bey seinen obhabenden Lands-huldigungs-Pflichten / nicht præcisè und perspicuè antwortten würde / so dann gar wider Ihn / nach denen in Gött- und weltlichen Rechten / einem hohen und souverainen Lands-Herrn zukommenden Gewalt / mit dictir- und vollziehung seiner wohlverdienten Straff / der Ewigen Gefängnis / oder wie die bereits von einem unpartheyischen Collegio Juridico specificè erkannt / progredirt werden solle.

Und damit kommen wir auf die Lezte 149
Quæstion, in deren gefragt wird: Wann noch mehrere Articuli inquisitionales vom Hochfürstlichen Herrn Fiscali hiernächst übergeben werden / und Inquisitus, wie wohl zuvermuthen / auch hierauff nicht antwortten würde / mithin Er abermins sub pœna Confessi & perpetui Carceris zu respondiren angehaltten werden solte: Ob dann / wann Inquisit Cajus, in einer anberaumenden Sächsischen Frist / in non respondendo noch weitter ungehorsamb verbleiben soltte / alsdann nicht

auch

auch diſe Straff wider Jhn zupurificiren / und würcklich zuexequiren ſey?

150 Da wir dann widermahlen affirmativè zurespondiren keinen ſondern anſtand finden. Dann entweder iſt Caji begangene Mißhandlung von ſolcher beſchaffenheit/daß ſie auch für und an ſich ſelbſten die Pœnam ultimi ſupplicii nach ſich ziecht / oder ſie vermag ſolche äuſſerſte Todesſtraff / wann gleich alles auf Cajum, durch die in præmiſſa Facti Figuratione angezogene Briefe und andere Documenta, erweißlich gemacht würde / doch für ſich nicht zuwürckhen.

151 Priori in caſu, ſi exempli cauſa Cajus criminis perduellionis, vel falſæ Monetæ, ipſius juſſu, per alios fabricatæ; & ſic deinceps, reus poſtularetur, & ex literis ab ipſo ad alios perſcriptis, & ad ipſum viciſſim transmiſſis Reſponſis, talis criminis Reatus demonſtrari valeret, ſtünde diſer Quæſtion affirmativa determinatio extra omnem controverſiam.

152 Sicut enim id, quod Jure Communi conceſſum, fruſtrà peculiaribus precibus exoratur:

L. an. ubi Omnes, *Cod. de theſaur.*

ità etiam Pœna; per ſpecificam Juris ſanctionem ſtatuta, etiam citra ſpecialem & præcedaneam ejus comminationem, ex hac ipſa Communis Juris conſtitutione juſtiſſimè imponitur & effectui datur.

153 In Secundo verò Caſu, wann nemlichen Cajus kein ſolches / die verwürckhung ſeiner ſamptlicher fortunarum, ex ſua ordinariâ natura & indole, nach ſich ziehendes Delictum begangen hätte; könte doch wider Jhn / wann dergleichen Præceptum comminatorium de ipſa hac Pœna perpetui Carceris, in caſum, ſi ipſe in hac ſua obſtinata contumacia perrexerit; & ad Articulos ſibi propoſitos categoricè reſpondere etiam porrò recuſet, contra ipſum dictanda & effectui danda, im Nahmen und aus beſonderem befehl ſeines höchſten und Souverainen Lands-Herrn / Jhme / zu endlicher Gehorſams-leiſtung / ein gnug-ratiniger Termin von ganzen ſechs wochen gnädigſt præſtituirt; von Jhm aber doch alles / obſirmato planè animo, verächtlich in wind geſchlagen / und mithin ſein bißhero außgeübter groſſer Ungehorſamb / und mit demſelben indivulſim verknüpfter ſummi Principis ſui atrociſſimus Contemptus doch von ihm beharrt würde / auch mit ſolcher / obgleich ſcharffer und harter / beſtraffung gegen Jhme verfahren werden. Man

154 möchte zwar wohl an diſem aſſerto, der urſachen / anſtehen / dieweilen die Pœna perpetui Carceris, de Jure Canonico & Carolino, in certis terminis zwar vergönſtiget wird; aber diſes nicht anderſt / quàm ſi etiam Delictum ità ſit comparatum, ut propter illud ferè ultimi ſupplicii, ſive Mortis naturalis pœna dictari valeat; eo quòd iſta Pœna cum capitali eodem ferè paſſu ambulare credatur; 155

per Nemeſin Carolinam, *artic. 101. princip.* ibi: Wie Straffen am leib oder Gliedern / die nicht zum Tod / oder ewiger Gefängniß ſeyn ꝛc. erkannt werden mögen.

Ex quo ità B. noſter Anteceſſor Bocerus: 156 Immuratio, ait, perpetua eſt capitalis pœna: Baldus, ad *L. Incredibile. 6. num. 3. Cod. de pœn.* Comparatur enim Morti; Innocent. in *Capit. Qualiter. X. de accusat.* Baldus, ad *L. Imperium. 3. num. 6. ff. de jurisdict.* & Damnationi in metallum; Bartolus, ad *d. L. 3. num 8. ff. d. tit.* Comparatur item Servituti, Jaſon, in *d. L. 3. num. 24. vers. Sub iſto. ff. d. tit.* Muſcorn, *tract. de jurisdict. num. 16.* Ità noſter Bocerus, de *jurisdict. cap. 5. num. 45.*

Et tametſi hoc ipſum, quòd iſta pœna 157 ſit capitalis, negandum contendat Petrus Theodoricus,

in *colleg. crimin. cap. 10. lit. b. num. 9. cap. 1276.*

tamen Alii communiſſimè hanc ſententiam propugnant; prout pluribus eam ſtabilit Johann-Hermann-Stamm, 158

de *ſervit. perſonali, lib. 1. tit. 3. num. 12. & ſqq.* B. Dn. Samuel Stryke, in *addition. ad Jus eccleſiaſt. Brunnemanni, lib. 1. tit. 20.* §. 4. ad verba: *Immurandi ſunt.* ibi: Carcer perpetuus ſupplicio capitali æquiparatur, cum exturbatus videatur ex numero vivèntium, cui in carcere moriendum. *pag. 130.* poſt Bartolum, Jaſonem, Valaſcum, Stephani, Tradeliuni, Beſoldum, Philippus Knipſchildius, de *Nobilit. ejusque jurib. & privil. lib. 3. cap. 3. num. 113.* verbis: *Pœna perpetui carceris æquiparatur Servituti, & ipſi Morti, ſive ultimo ſupplicio.* Antonius Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. π. 48. tit. 20. cap. 3. num. 12.* ibi: Quodſi etiam perpetuus ſit, jam nemo dubitabit, corporalem pœnam eſſe. Zierizius, ad *Ordinat. Carolin. artic. 101. pag. 104.* Claſenius, ad *eund. artic. pag. 373.*

Hinc que etiam Abbas Panormitanus ſignanter definit, quòd, ubi Jus Civile, pro commiſſo delicto, pœnam Mortis imponit; ibi Jus Pontificium clericali verbi grat. dignitate exutum in perpetuum è contra carcerem detrudat; 159

ad *Capit. Tuæ. X. de pœn.*

Wiewohl andere hingegen diſe Æquiparationem utriusque hujus Pœnæ dergeſtalten temperiren / quòd, tametſi hæc Pœna ſit ſimilis Morti; tamen non naturali; ſed civili ſolummodò Morti æquipararetur; & proindè nec talis perpetuus Carcer tàm horridus eſſe debeat, ut intra paucos 160

dies, vel aeris defectu, vel quâ simili de causâ, eidem mancipatum interire oporteat.

Baldus, *consil. 448. vol. 1.* Idem, ad *L. penult. Cod. ad L. Aquil.* Petrus Gregorius Tholosanus, in *Syntagm. Jur. univ. lib. 31. cap. 33. num. 25.*

161 Disem sey aber/ wie ihm wolle; Umb willen jedoch von berühmten DDbus gar auch dises gelehrt wird/ daß/ wann entweder ein Inquisit ad repetitas, præcipuè Summi Principis, citationes gar nicht erscheinen/ oder/ wann Er gleich præsens ist/ doch ad pluriès repetitum Supremi Principis, Se Superiorem neminem recognoscentis, pœnale Præceptum durchauß zu keiner Responsion sich bewegen lassen will/ und also in einem höchstverwegenen Contemptu eines solchen souverainen/ und zumahl seines aignen angebohrnen Lands-Fürsten/ & pertinacissimâ inobedientiâ unbeweglich verharrt/ nach der oben bereits allegirter supremi subsellii Doctorum beständiger Rechtslehr/ er auch mit antrohung der äussersten Todesstraff comminirt werden könne/ und wann Er auch dises præfractè verachtet/ auch ein solches Præceptum Mortis comminatorium, nach befindenden dingen/ selbst zur execution gebracht werden möge:

Jungat. Farinacius, in *Praxi crimin. Q. 11. num. 62. vers. Sed quicquid sit.* ubi dicit,

162 quòd non solùm in illis delictis, quorum pœna est Mors; verùm etiam in illis, quorum pœna tantùm Deportatio est, Reus etiam sub pœna ultimi supplicii, ad comparendum, (vel, quod idem est, respondendum ad sibi propositos Articulos, vel Interrogatoria) moneri & adigi, & si non pareat, hæc ipsa Pœna effectui dari: Si verò Delictum nec pœnam Mortis, nec Depositionis; sed aliam mitiorem promereatur, tamen Pœna Triremium, vel in perpetuum, vel ad certum saltem tempus, in comminationem, &, si non pareatur, in plenum effectum perduci valeat. Quod & post illum firmat Sigism. Scaccia, de *jud. caus. civil. criminal. & haretical. lib. 1. cap. 58. num. 18.*

163 Anbenebens auch dises/ modernis præcipuè moribus inspectis, eine certa, & per vivam ac quotidianam Germaniæ Praxin approbatissima definitio ist/ quòd, si etiam Fericidæ, Edicta, vel alia similia Mandata Venationis prohibitoria, à Romano-Germanici Imperii Principibus, quantumvis non ità independentibus; sed pro Superiore, præter DEUM & gladium, etiam Imperatorem & Imperium venerantibus, publicata & condita, præfracto contemptu conculcent & spernant, ipsi etiam, ob hunc ipsum pervicacem Contemptum, pœnâ ultimi supplicii affici valeant; eo

164 quòd talis protervus Contemptus etiam crimini sortilegii atque idololatriæ, quod procul dubio omnium gravissimum, à magno Propheta Samuele comparetur;

I. Samuel. 15. vers. 23.

imò etiam à Nostris crimini Hæreseos æquiparetur; 165

ut videre est apud laudatum Farinacium, *Q. 18. num. 26.*

& dehinc nihil dubii à conscientiosissimo Jcto Bened. Carpzovio subesse dicatur, quo minùs etiam gravissimâ pœna, ac Mortis supplicio tàm grandis Contemptus plectatur justissimè. 166

Q. crimin. 84. num. 40. & seq. Quibus consona exhibet Johannes Harpprechtus, ad §. *12. num. 34. Inst. de rer. divis.* Johann-Otto Tabor, ad *Ordinat. Carolin. artic. 109. num. 13.* Bocerus, *class. 5. Disp. 3. th. 33.* Anton. Seidenstückher/ de *furib. ferar. §. 10.*

So können wir nicht absehen/ aus was 167 ursach ein solcher obstinatus Contemptor seines höchsten Lands-Herrn/ dem Er zumahlen mit dem homagiali nexu verpflichtet/ nicht vielmehr mit der pœna perpetui Carceris coercirt werden möge. Jedoch/ wann deß Herrn Herzogen Constantii Hochfürstliche Durchl. nach würcklich vollzogener Straff der Confiscation alles Cajischen vermögens/ Ihn lieber in eine perpetuam Custodiam, als propriè sic dictum perpetuum Carcerem, wollten lassen verschliessen/ alsò nemlich/ daß man doch seines nicht-entkommens oder nemmender Flucht gnug versichert seyn könte/ so wollten wir (posthabitô dubiô Menochii,

de *arbitrar. Judic. Qq. lib. 1. Q. 19. num. 74.*

unsers ohrts keinen zweifel tragen/ daß so wohl der von Ihm/ allem ansehen nach/ sehr belaidigten Justiz, als auch dem Publico, respectivè genugsame satisfaction und versicherung verschafft würde:

Prout equidem, ob urgentes & graves 168 Causas, præcipuè talem Supremum Principem, ad evitanda majora mala, turbas publicas, præcipuè ex propinquo imminentibus & grassantibus Bellis, tùm & publica Scandala, pro delictorum Varietate, Reum tali perpetuæ custodiæ tradere & committere valere, notabiliter advertit B. Carpzovius,

Q. crimin. 106. num. 61. ibi: Quò & alias Causas urgentes refero, quibus Judex commotus, ad evitanda majora mala ac scandala, Reum ad custodiam perpetuam condemnare potest.

Welchem allem nach wir dises auf gnädigstes verlangen/ nach unserem besten verständnis und gewissen verfastes Responsum, absque ullo rectioris judicii præjudicio, mit unsers Collegii grösserem Sigillo zu unterziehen keinen umbgang nemmen sollen. Actum in Collegio nostro den 23. Febru-

Anno 1710.

Con-

CONSILIUM OCTOGESIMUM QUARTUM.

SUMMARIA.

De Jure Retractus censualis.

Ad *fundandum* Retractum censualem, *etiam Jure Prov. Würtembergico*, duo *ad minimum* Prædia *requiruntur*, *ex quibus* uni eidemque Domino, *vel alii*, unus idemque, *atque ità* communis, Census, *fundiarius*, *vel impositivius*, *quotannis* præstari *debet*; Zwey Güther/ welche ehemahls/ einhändiger Zinse halber/ zusammen gehört haben. *num.* 3. *& seqq. junctо num.* 19. *& sq.*

Quibus modis *hæc Prædiorum qualitas* probari *valeat? num.* 5. *&* 44.

Hôc Retractûs censualis *solitariô* fundamento deficiente *non potest non etiam hic* ipse Retractus omninò *deficere. num.* 9.

Demonstratur hujusdem requisiti defectus in Casu proposito *compluribus Rationibus, & exindè adversus competentiam* juris *Retractûs concluditur. num.* 10. *usque ad fin.*

Census, *&* Decimæ *sunt duæ* diversæ præstationes. *num.* 11.

Quando Census fundiarius communis *ex pluribus prædiis debetur*, *tunc de Jure Würtembergico* communis *ejusdem* Collector (Ein Träger) *ab omnibus Censuariis* constituendus *est. num.* 20. *junctо num.* 31. *&* 71.

Ad probandam prædii qualitatem, *quòd nempe illud* communem *cum alio* Censum *debeat*, *ne quidem* Sculteti *in loco*, in scriptis *&* absque juramento *impertitum*, testimonium *sufficit. num.* 22.

In Ducatu Würtembergico omnibus, *etiam* infimi ordinis Præfectis, *in specie* Sculteris *cum* Consulibus & Scabinis, jurisdictio *haud dubiè competit. num.* 23.

Quando cum injurato *&* in scriptis *solummodò impertito* Sculteti testimonio, *alia fortiora* adminicula *concurrunt*, *tunc illud*, *regulariter*, in probatione ejusmodi Qualitatis *haud exiguam fidem mereretur. num.* 23. *& seqq.*

Quando constat, Censum ex pluribus prædiis *debitum nonnisi* eo tempore, *quô* unus *tantùm*, *idemque* simultaneus *eorundem* Possessor *fuit*, exunamanu *præstitum fuisse*, *tunc*, *præprimis inspectô Jure Würtemb. hac* præsumtio, *quòd ille* Census *omnibus illis prædiis* pro indiviso communis *sit*, *exindè rectè colligi nequit. num.* 29. *& seqq.*

Ex præsenti *rei* statu *tamdiu* ad præteritum *rectè* concluditur, *quamdiu hujus* diversitas *evidenter ac legitimè* non demonstratur. *num.* 33. *& seq.*

Jurati Officiales nihil à veritate alienum *in libro Censûs* scripsisse *præsumuntur. num.* 36.

Et proindè nec Error *ab ipsis commissus* intelligi *debet. num.* 37.

Sola Præfecti *vel* Officialis, *in libro publico*, non *adjectâ* Ratione, documento, *vel* testimonio, *obvia* Annotatio *istius Qualitatis*, *quòd nempe* prædium *aliquod cum alio* communem *eidem Domino* censum *præstet*, probationem *non conficit. num.* 35. *& seqq.*

Præsertim si illa evidenti Contrarietatis vitio *laboret*, *vel alias* Juris præsumtiones *sibi habeat* adversas. *num.* 38. *& seqq.*

Quod meum jam *est*, meum amplius *fieri nequit. num.* 41.

Neque Fiscus, *neque* alius quilibet, *ex suis* privatis subnotationibus, *ullius juris* probationem *efficere valet. num.* 43.

Hæc prædii retrahendi Qualitas, *quòd scil. illud* onere communis *alicujus* Censûs affectum *sit*, *non qualiter qualiter*; *sed* per necessariam probationem *demonstrari debet. num.* 45. *&* 46.

Etiam in Retractu Consanguinitatis. *num.* 47.

Utrum sola ejusmodi prædii, in classem prædiorum censualium, (Landgarbiger Güther.) *cum aliis huic oneri obnoxiis prædiis, in Libris publicis facta* relatio *ad* hanc probationem *sufficiat? num.* 49. *& seqq.*

Omnem Probationem de necessitate concludere *oportet. num.* 51.

Probatio aliter *se habens* non probat, *hoc* esse, quod *ab hoc* contingit abesse. *num.* 52.

Incerta & dubia Probatio *probantem* non relevat. *num.* 53.

Ultronea Retractûs *censualis* admissio *sequentibus prædii Possessoribus, si illud* verè censuale *non probetur, nullatenùs præjudicat. num.* 54. *& seqq.*

Hæc regula, *quòd* inter alios acta *aliis non officiant*, in ipsa ratione naturali *fundata est. num.* 57. *& seq.*

Quoad omnia *illa* prædia, *ex quibus, quotannis, uni Domino*, communis Census fundiarius, *vel* impositititius, *debetur*, Retractus, *tùm* censualis, *tùm* territorialis, *tùm &* quilibet alius *locum sortitur. num.* 60. *& seqq.*

Census fundiarius, *itemque* impositititius *quisnam dicatur? num.* 61. *& seq.*

Etiam illa prædia, ex quibus certus Annuus reditus, *frumentarius, vel vinarius*, Landgarb / Frucht- oder Weingültt / *debetur*, oneri *cujuslibet* Retractûs *obnoxia censeri debent. num.* 64.

Vocabulum Land-Garb *sive* Land-acht *quid* denotet, *& quænam* ejus *sint* Synonyma? *num.* 65. *& seqq.*

Jure Würtembergico Possessor prædii, *ex quo* Annuus reditus *alteri debetur, adversus Emptorem juris ejusmodi annuum reditum exigendi* jus Retractus *non minùs exercere potest, quàm* Emphyteuta, *vel* Superficiarius *contra Emptorem dominii utilis. num.* 70.

Idem etiam dicendum in casu, quando ejusmodi Prædium redituarium, *seu onere annui reditûs affectum*, inter duos *vel* plures *Possessores* divisum *est. num.* 71.

Wohl-Edel / Vöster und Hochgeachter / auch Ehrsame / Fürsichtige / Wohlvorgeachte / Herrn Vogt / Burgermeistere und Richtere des Löbl. Closter-Gerichts Bebenhausen / Großg. Hoch- auch günstig / geehrte und geliebte Herrn und Freunde.

[1] DJebey zurückhkommende wenige Gerichts-Acta habe ich gar zeitlich nach deren vom Herrn Ampt-Schreiber geschehenen überlüferung / zur fleissigen durchlesung / unter handen genommen; bin aber an begreiff- und schrifftlicher Verfassung meines darüber gemachten Concluß, theils durch die bißherige höchstgefährliche Kriegs-Troublen / theils durch unpäßlichkeit verhinderet worden. [2] Ich hab aber / nach reiffer aller darbey fürfallender circumstantiarum erwägung / salvo rectiùs sentientium judicio, dise meinung ergriffen / daß klagender Jacob Schnaitt den Grund seiner Clag / als die Rechten erfordern / nicht erwisen / einfolglich der Beclagte von solcher Clage zu absolviren; jedoch mit compensirung deren zu beyden seitten auffgewandter Uncosten. [3] Die Ursachen / so mich also zusprechen bewogen / seyn kürtzlich diese / daß / wann nach des clagenden Schnaitten petito hätte sollen gesprochen werden / Er nothwendiger weiß hätte müssen erweisen / daß seine innhabende anderthalb Viertel / und die jünghstin von jung Gall Kittel / an den Beclagten Hanns Göhring verkauffte anderthalb Viertel Weinbergs dergestalten zusammen gehörig gewesen / daß der Innwohner des gantzen Weinbergs / die auff disen dreyen Viertheln jährlich fallende Landgarb / entweder gleich anfangs / auff solchen gantzen Weinberg sive Venditionis, sive alio quocunque titulo gelegt / oder daß Er zwar anfangs nur auff anderthalb Viertel einen Census Vinarium oder Landgarb gelegt; und zur andern Zeit hernach eine gleiche Landgarb / auch der andern Helffte / denuò sive Titulo venditionis, sive quolibet alio, oneroso vel lucroso imponirt; aber also und dergestaltten / daß diese Landgarb fürohin nicht als zwey unterschidene / und auff zweyen Weingart-Stückhlen verkauffte annuæ Pensitationes, sive Cen-

Census Vnarii; sondern als eine einige jährliche Landgarb aus dem gantzen Weinberg / sive tanquàm ex uno prædio, jährlich abgerichtet werden solle. Wann
5 ein solche Conventio entweder aus der Fürstl. Bebenhäusischen Pfleeg Lägerbüchern/oder/ weilen zu Pfäffingen (waselbsthin diseLandgarb vormahlen gehört)keine Lagerbücher seyn / den vorhandenen Pfäffingischen Herbst-Büchlen und Rechnungen / oder endlich aus andern unverwerfflichen Instrumentis, privatis, vel publicis, oder auch durch genugsame aydliche Kundschafften hätte können erwisen werden / solchen falls würde freylich kein zweifel waltten / daß der angemasten Losung statt gegeben werden müste. Weilen aber / noch zur zeit / dergleichen durchaus nichts beygebracht werden können / so kan auch dieselbe nicht zuerkannt werden.

7 Expeditum enim est, quòd Retractus censualis nemini alii competat, quàm Possessoribus prædiorum, cum Prædio vendito, uni eidemque Domino, vel alii, unum communem censum solventium:

Jacobus Plebst. ad *part. 2. Jur. Provincial. §. 160.* B. Dn. D. Frommann, in *delineat. juris retractûs Würtembergici, §. 44.* Henricus Bocerus, *classe 3. Disp. 22. §. 25.* in verbis: *Quòd duo pluresve, ex prædiis suis, quæ possident singuli, communem censum fundiarium, aut imposititium, uni Domino, quotannis tribuunt, alterum modò ab Emtore comparatum, & alterum retrahere volentis proprium.*

8 Sic, ut duo ad minimum Prædia requirantur, ex quibus uni eidemque Domino, vel alii, unus idemque, atque ità communis, Census, fundiarius, vel impositicius, quotannis præstari debet; zwey Güther/ welche ehemahls / einhändiger zinse halber / zusammen gehört haben;

ex descriptione Ipsius Serenissimi nostri Llatoris, in *Ordinat. Provinc. Würtemberg. tit. 14. §. 2. pag. 25.*

9 Quô Retractûs censualis solitariô fundamentô deficiente non potest non etiam hic Retractus deficere.

Vor Eins.

10 An dem andern daß hingegen diseanderthalb Viertel Weinbergs / so dermahlen verkaufft worden / zu denen jenigen anderhalb Viertheln / die Jacob Schnaitt biß acto besessen / in der zeit / da die auff beyden Stückhlen ligende Landgarb darein gelegt worden / nicht zusammengehört / einfolglich diseLandgarb kein solcher einhändiger und gemeinsamer Zinß sey / als ad fundandum censualem retractum, Unser Fürstliches Land-Recht und Ordnung erfordern / dessen gibt / meines gäntzlichen ermessens / ein wohlschlüssiges argument/ daß / nach der allhiesigen Bebenhäusischen Pfleeg alt und neuen Lägerbüchern / nicht die vom Hanns Göhring jüngsthin erkauffte / und des clagenden Jacob Schnaitten anderthalb Vierthel Weinberges; sondern sein Göhrings anderthalb Vierthel / und Jacob Hechlers nächstangelegene anderthalb Viertheil: Und hingegen des Schnaitten stückh / mit Hanns Kreidlern und andern / alljährlich den Zehenden / zu nächstermeldte Pfleeg miteinander lüfern müssen. Dann wie- 11
wohlen procul dubio, Decimæ, und Census, zwey / in viele weiß und weeg voneinander unterschiedene/præstationes seyn: So 12
entstehet doch hieraus / daß nicht des Schnaitten / und clagenden Göhrings anderthalb Viertheil; sondern des Göhrings und Jacob Hechlers Stückhlen; und hingegen des Schnaitten anderthalb Vierthel/ und ettliche andere/miteinander zween morgen ausmachende Stückhlen/als zur Pfleeg zehendbahr / zusammen gesetzt worden/ eine starckhe Vermuthung/daß viel eher des Göhrings und Hechlers Güthlen / als des Göhrings u. Schnaittē/zusamen gehört/ u. einem allein aigenthumblich zugestanden:
In fernerem betracht / daß / wann jene 13
beyde Stückhlen / des Hechlers und Göhrings / nicht vormahlen ein besonderer / und einem allein zugestandener Weinberg gewesen wären / so würde man ja weder jene/ des Hechlers und Göhrings Stückhlen/ so zusammen mehr nicht / als drey Vierthel ausmachen / von dem andern grossen Weinberg / zween Morgen besagend / besonders gesetzt; sondern zu denen zweyen Morgen / so dermahlen sünffherrig / ebenmässig geschlagen: Und wann die Schnaittische anderthalb Viertheil mit dem Göhringischen stückhlein combinirt gewesen wären / disebeyde particulas voneinander nicht getrennt / und des Göhrings zum Hechlerischen; des Schnaitten Theil aber zu dem grossen Weinberg gezogen haben.
Ja daß dises / daß nemlich des Jacob 14
Hechlers und Hanns Göhrings drey Viertheil einem einigen Herrn vor disem gehört / und ein Weinberg gewesen; und hingegen des Schnaitten anderthalb Viertheil zu demselbigen nicht gehört / das erhaittert der clare und dürre buchstab mehrangeregten Lägerbuchs de Anno 1584. *fol. 161.* waselbsten dises gar notanter gesagt wird / daß Jacob Keyffer / ausser seinen NB. drey Viertheln Weingarths den Zehenden gebe. In dem / Anno 1665. 15
erneuerten Lägerbuch aber wird von disen dreyen Viertheln weitter gemeldet / daß dieselbe zweyen Herrn / nemlich Moritz Mayern / und Jacob Haubten / zuständig seyen. Daß aber dises eben die in

quæ-

quæstione dermahlen versirende anderthalb Viertheil / welche Göhring von jung Gall Kitteln gekauffet / und des Hechlers Antheil seyen / das hat der Beclagte / in seiner Replic, als eine notorische sach / proponirt / und der Gegentheil gar nicht contra-
16 dicirt. Und so viel in dem gegentheil des Clägers Jacob Schnaitten anderthalb Viertheil concernirt / so ist ebenfalls vom Beclagten pro indubitato angegeben worden / daß dises sein Schnaitten Theil mit Jacob Rinckhern und noch mehr andern / welche nemlich die zween Morgen miteinander inne haben / zusammen zehenden; welches / meines erachtens / auch aus mehrbesagtem Lägerbuch haud obscurè erhellet / indeme gesagt wird / daß Jacob Reyffers drey Viertheil Weingarten von unten her an Hanns Kreidlers und Georg Müllers Weinberge stosse: welche letztere zween weinberg eben die jenige weinberge seyn / welche zusammen zween Morgen ausmachen.

17 Wann dann nun dise anderthalb Viertheil Weinbergs / von deren auslosung disermahlen gefragt wird / mit dem Schnaittischen Weingarth-stückh niemahlen ein Corpus Unitum gewesen;

Jungat. Coll. Argentorat. ad *tit. ff. de usucapion. §. 10.* ibi: *Fundus.*

18 und hingegen am tage ligt / daß Jacob Reyffer das in quæstione versirende Plätzlein / nebst dem Hechlerischen Antheil / als einen zusammen gehörigen Weinberg von dreyen Viertheln / in seinem besitz gehabt / so kan ja per rerum naturam kaum gesagt werden / daß die aus des Hanns Göhrings anderthalb Viertheln jährlich gehende Landgarb / mit deren auf des Schnaitten Theil ligenden Landgarb einige connexion habe / indem dise beyde Landgarbige prædiola niemahlen einem einigen Herrn zugehört / und mithin auch unmüglich ein einhändiger zinß / welcher gleich ab initio, seu à tempore impositi hujus Censûs vinarii, von einem einigen / solcher prædiolorum alleinigem Dominô gelüfert worden wäre / auff dieselbe gelegt
19 und geschlagen werden können. Daß aber die Zinßlosung anderst nicht statt habe / als wann der Gült-Wein / oder jährliche Landgarb / von Stückhen und
20 Güthern / so zusammen gehören / (von denen dahero die heilsame Fürstliche Verordnung dahin gehet / daß ein Träger gemacht / und also der Gültwein alljährlich aus einer hand / unzertrennt und unzertheilt eingezogen werden solle) abgerichtet und empfangen wird / das wird / über schon oben angezogene Jura, auch ex toto contextu Juris Provincialis,

in *parte 2. tit. 16. rubr.* von Zinßlosungen.

& ex tx. luculento in der Fürstl. Herbst-Ordnung / *§. 40. pag. 21.* extra omnem omninò controversiam gestellet.

Drittens ist es an deme / daß / nach des 21
Schultheissen zu Pfäffingen Jacob Heckhen ad Acta gegebenem schrifftlichen Attestato, so wohl aus denen / in seinen handen sich würckhlich befindenden / Adelich Gültlingischen Herbstbüchlen / als auch einem vorhandenen Erneurungs-Concept zuersehen seyn soll / daß in etlich und dreissig Jahren / des Göhrings / und Schnaitten innhabende Weinberge zu Hegnabronn / (von deren zusammenlösung diß ohrts gefragt wird) niemahlen zusammen gehört; sondern die Landgarb von jedem besonders eingezogen worden; ausser disem allein / seu exceptô hoc solo casu, daß in Anno 1700. und 1701. Gall Kittel / Hannsen Sohn / beede innen gehabt / und die Landgarb geraicht hat;

juxta ipsa formalia solches Heckhischen 22
Attestati de dato 1. April. 1707.

Ob nun wohl dises / als allein in scriptis, 23
und absque juramento ertheiltes Attestatum, so sonderlich nicht zuwürckhen scheint: Umb willen jedoch Er Schultheiß Heck / proprimo, ein beaydigter Amptmann; (de quibus in hoc Würtemb. Ducatu nullum dubium est, quin ipsis in Pagis, cum Consulibus & Scabinis, jurisdictio competat; advertente B. Dn. Lauterbachio, in *Disp. de Testam. judiciali, §. 19.*)

pro 2do, die jenige literaria Documenta, 24
auff welche Er sich so cordatè berufft / selbsten zuinspiciren / deroselben Editio (umb welche auch / vor publicirung der Urthel / den Herrn Keller zubitten das rathsamste wäre) alle tage und stunden ihm befohlen werden kan / also / daß es dahero die höchste und sträfflichste vermessenheit wäre / wann Er / cum suæ famæ & Officii periculo, ein falsches Attestatum, als ein rechter 25
Falsarius, hätte wollen ertheilen; pro tertio mit disem seinem schrifftlichen Attestato, die Clösterliche Bebenhäusische / alte und neue Lägerbücher / juxta proximè præmissa, gantz wohl übereinkommen; und / pro 4to, 26
nach denen producirten Extracten / auch der Fürstlichen Kellerey Haischbuch und Rechnungen des seeligen Herrn Bröthagen das Contrarium nicht erhärtten; per inferiùs deducenda; von disem / daß / quintô, auch 27
der grösseste Theil der Burgerschafft zu Jesingen von gleicher Beschaffenheit diser beyder Güther-stückhlen zuzeugen wissen solle / nichts hiebey zugedenckhen: So kan dises Attestatum, in hujus controversiæ determinatione, gar wohl und legaliter mitgebraucht werden.

Viertens kan ich / nach denen an mich 28
überschickten wenigen Actis, anderst nicht glau-

glauben/ als daß diſe beyde Weingart-ſtückhlen/ des Hanns Göhrings und Jacob Schnaitten/weder ihren Weinzehenden gemeinſamlich raichen/ noch die aus beyden Stückhlen Jährlich fallende Landgarb aus einer hand; ſondern daß ſolche beyderley Præſtationes von einem Jeden beſonders
29 geraicht und eingezogen werden. Dann eben das iſt es / was der Schultheiß Jacob Heck in nächſtangezogenem Atteſtato bezeugt / daß diſe Stückh niemahls zuſammen gehört / und dahero die Landgarb von Jedem beſonders / in etlich und dreyſſig Jahren eingezogen worden / exceptô hôc ſolô, daß / als in Anno 1700. und 1701. jung Gall Kittel beyde Stückhlen beyſammen gehabt / Er auch die Land-
30 garb aus beyden geraicht hab. Alldieweilen nun der Schultheiß diſe beyde Jahrgäng allein excipirt/ ſo iſt leichtlich zuglauben / daß in denen hernachgefolgten Jahren / ſo bald nemlich diſe beyde ſtückhlen wider in zweyerley hände gekommen/ ſolchen einhändigen Cenſûs præſtatio gleich
31 wider ceſſirt hab; welches weil es nicht nur dem Hoch-Fürſtlichen Land-Rechten; ſondern auch und beſonders der Fürſtlichen Herbſt-Ordnung / die notoriè alle Jahr abgeleſen werden muß / è diametro zuwider / als welche mit deutlichen worten verordnet / daß / vermög der Lägerbücher/ der Beeth- und Gült-wein / auſſer einer hand/ unzertrennt und unzertheilt/ von denen Stückhen/ ſo zuſammen gehören/ empfangen werden; und dahero auch ins künfftige / um mehrerer richtigkeit willen/ ſolcher wein nicht mehr von einem jeden eingezogen; ſondern ein Träger gemacht/ und aus einer hand empfangen werden ſolle;

dicta pag. 21. §. 40.

32 ſo iſt nicht wohl zuglauben / daß / wann diſe drey vierthel ſo unzweifflich und richtig zuſammen gehörten / daß man ſelbige / nach ſolcher widermahliger vertheilung / nicht alleine alljährlich beſonders zuverzehenden; ſondern gleicher maſſen auch ſeparatim zuverlandgarben würde zugegeben haben. Da
33 nun aber gleichwohlen / diſem zuwider / mit der Landgarb und Zehenden es alſo gehalten worden / ſo entſtehet hierauß keine geringe præſumptio, quòd, cùm rectè ex præſenti præſumatur in præteritum;

per *L. 48. §. 3. ff. de Ædil. edicto. L. 5. §. 5. ff. commod. Can. Cùm per bellicam. 34. Cauſa 1. Q. 14.* Jacob. Menochius, de *præſumption. Q. 19. num. 6. & Q. 24. num. 37. cum ſeqq.* Johannes Gœddæus, in *Conſſ. Marpurg. vol. 2. conſil. 28. num. 185.*

34 ideò, qualis nunc reperitur præſens ſtatus, talis etiam antea fuiſſe cenſeatur, quoadusque, ex contrariâ ſufficienti probatione, Veritas alterius ſtatûs præcedentis non demonſtretur & liquida reddatur.

L. 3. ubi Gloſſa. *Cod. de probation.* Bartolus, ad *L. Celſus. num. 22. de probation.* Zaſius, *vol. 2. conſil. 6. num. 13.* Auguſtinus Barboſa, *lib. 14. cap. 70. axiom. 1.*

Fünfftens mag diſem nicht præjudiciren/ 35
pro Primo, diſes/ daß gleichwohlen der ſeelige Herr Keller Brothag / in ſeiner / von Martini, Anni 1699. biß auff Georgii 1701. über die Pfäffinger Cammergefäll geführten Rechnung / als ein beaydigter Fürſtlicher Beampter / notabiliter angemerckht/ daß des jungen Gall Kittels drey vierthel Weingarthen vor der zeit beyſammen geweſen. Dann wiewohlen nicht un- 36
bekannt/quòd tales jurati Officiales nihil à veritate alienum & devium in libro Cenſûs ſcripſiſſe præſumantur;

prolixè Bartholom. Cœpolla, *conſ. crimin. 37. n. 38.* Ludolphus Schrader, *conſil. 47. num. 21.* Franciſc. Niger Cyriacus, *controv. for. 688.* poſt plures, quos laudat, B. Nicolaus Myler ab Ehrenbach, in *Hyparchologia, cap. 10. §. 8. num. 14.*

& proindè nec Error ab ipſis commiſſus 37
intelligi debeat;

Tiberius Decianus, *vol. 2. Reſp. 51. num. 125.* Menochius, *conſil. 124. num. 117.* Mylerus, *d. cap. 10. §. V. num. 8.*

So wird doch nicht allein diſe / ohne an- 38
führung einigen Grundes/Nachricht/oder andern Behelffs/ waher Er diſe wiſſenſchafft bekommen / von Ihme Brothagen gemachte informis & ſimplex Nota hierdurch merckhlich verringert/ daß man kaum ſehen kan/wie dieſelbe ab apertâ & evidenti contrarietate abſolvirt werden möge. Dañ 39
Er meldet: Der jung Gall Kittels drey vierthel Weinbergs ſeyẽ vor der zeit beyſammen geweſen / und ſollen dahero wider in eine hand gebracht werden: Da doch dieſelbe eben diſer jung Gall Kittel/ illô ipsô momentô, beyſammen gehabt hat:

nach buchſtäblichem innhalt nächſt-allegirter Brothagiſcher Rechnung / ibi: Einnemmen- Wein von Landgarben / zu Hegerbronnn / ſo das fünfftheil geben; Peter Marquart uſſer einem viertheil. Jung Gall Kittel von NB. drey viertheln.

Wann nun Er Gall Kittel die Landgarb/ 40
tùm temporis, aus allen dreyen viertheln/ als derſelben vollkommener Poſſeſſor, geraicht/ wie hat dann Herr Brothag die verordnung machen können / daß dieſelbe erſt ſollen zuſammen gebracht werden?

Quod meum jam eſt, meum amplius fieri haudquaquàm poſſe, præter rei evidentiam, docent txx. expreſſi. 41

in §. 10. *Inſt. de legat. §. 14. Inſt. de action.* ubi vulgò DDres.

42 Nicht nur hierdurch/ sage ich / wird diſe Brothagiſche Annotation gar ſehr geſchwächt; ſondern weilen auch deroſelben alles obangeführte è diametro adverſirt: anbenebenſt Er ſich weder auff einig Haiſchbuch / noch auff einiges Lägerbuch / noch auff einiges anders Documentum, oder vivum Teſtimonium darinnen bezogen/ ſo kan ich/ bey ſo beſchaffenen ſachen/ durchauß nicht befinden / wie auff diſe unformliche/und mit Nichts unterſtützte Annotation/ die ſo leichtlich und bald aus einem erroneo, als gegründetem/Principio hergefloſſen ſeyn kan / einige reflexion zumachen ſey:

43 Cùm & hoc extra omnem controverſiam ſit poſitum, quòd ne quidem Fiſcus, ſive Fiſcalis, ex ſuis privatis ſubnotationibus, ullius Juris probationem efficere valeat:

per *L. 7.* in verbis: *Neque Fiſcum, neque alium quemlibet, ex ſuis ſubnotationibus, Debiti probationem præbere poſſe oportet. Cod. de probat.* ubi benè Brunnemannus, *n. 1. & 3.*

44 Ja weilen noch ferner dem Jacob Schnaitten / als clagendem Theil / in allweg obgelegen/ diſe/pro fundamento ſeiner angemaſten Zinßloſung/ prætendirte Qualitatem, quòd ipſe Poſſeſſor talis Prædii ſit, quod cum Prædio ante paucos menſes alienato communem eidem Domino cenſum præſtet, nicht nur durch eine ſolche informem & nudam Annotationem; ſondern durch einen ſchlüſſigen und unzweifflichen Beweiß zuerhärten und darzuthun:

45 Hæc ipſa namque Qualitas informat Subjectum retrahentis, cui inhæret, ad hoc, ut Retrahens ad exercendum hoc ipſum Jus reddatur habilis:

arg. *Cap. Statutum. de elect. in 6. Cap. Ubi periculum. §. Cæterùm. eod. tit.* ex Rebuffo & Pariſio, Theodor. Reinkingk. in *tract. de retractu conſanguinit. Q. 2. concluſ. 1. num. 10.*

46 Non itaq; ſatis eſt, illam qualiter qualiter ab Actore probari; ſed per neceſſe, ut DDres loqui amant, ſive ſufficienter eandem probandam eſſe;

arg. *L. 23. Cod. probation.* in puncto decidit B. Dn. D. Frommann. in *Delineat. juris retractus Würtembergici, §. 99. vers. Id*

47 *certum eſt.* Et in ſimili, de retractu nempe Conſanguinitatis, ex Baldo, Riminaldo, Calcaneo, Ruino, Decio, Æmiliano, ſtatuminat Reinkingk. *dicta Q. 2. num. 14.* Addat. Barboſa locupl. *lib. 14. cap. 86. axiom. 4.*

48 Dises aber unmöglich de tali informi, rudique ac nudâ Annotatione prædicirt werden mag / ſo bleibts auch hierbey / daß dieſelbe dem Cläger zu ſeinem intent nicht vorſtändig ſeyn könne.

Eben wenig mag / Secundò, Ihme clo- 49
genden Schnaitten diſes einigen vortheil bringen / daß die drey viertheil Weinbergs quæſtionis, als zum fünfften theil landgarbige Güther/in mehrangeregter Brothagiſchen Rechnung / und des Cloſters Bebenhauſen allhieſiger Pfleg authentiſchem Lägerbuch beyſammen geſetzt ſeyn: Sintemahlen / daß aus diſem noch lange ſo nicht folge / daß eines und das ander / oder alle diſe Güther zuſammen gehören / und diſe Weingärtten/Landacht oder Landgarben/ ab uno ſolo totius talis Vineæ ſolitario Domino, in der zeit / als Er eines ſolchen gantzen Weinbergs Dominium allein gehabt / auff denſelben gelegt / und erſt poſt talis Vinarii Cenſûs impoſitionem ein ſolcher Weinberg verſtückhelt worden ſey/das legt diſes Conſequentis apertiſſima evidentia von ſelbſten an tag.

Tralatitium autem eſt, quòd, ut proxi- 52
mè audivimus, omnem probationem de neceſſitate concludere oporteat:

per collecta Barboſæ, in *vocab. Probatio. axiom. 24.* Hippolytus Riminaldus, *conſil. 78. num. 11.*

quia alia probatio, quæ non ità conclu- 53
dit, non probat, hoc eſſe, quod ab hoc contingit abeſſe.

L. 4. ubi Jaſon, & DDr. comm. *Cod. de legit. hæred. L. 10. Cod. de probat.* Alexander Trentacinq. *varr. reſoll. lib. 1. tit. de ſervitutib. Reſol. 1. num. 19. vers. Hæc prima declaratio.* Cæſar Argelus, de *legit. contradict. Q. 15. num. 107.*

Imò quòd incerta & dubia probatio non 53
relevet probantem; ſed contra ipſum ſit interpretanda, prolixè conſtabilit laudatus Barboſa, *cit. loc. axiom. 25.*

Tertiò hat zwar der Cläger ſeine inten- 54
tion auch hierdurch nicht wenig zubeſteiffen vermeint / daß / inmaſſen dem Beclagten ſelbſt wohl bewuſt ſey/ nicht allein der Verkäuffer des/ zu diſem mahl/ zulöſen anmaſſenden Stückhleins/ jung Gall Kittel ſelbſten / anderthalb viertheil an denen dreyen Viertheln/per viam Retractûs, an ſich gelöſt hab; ſondern daß auch noch ferner Hanns Jacob Renckher ſich auch der Loſung / ex eodem hoc capite, anmaſſen wollen. Es hat aber der Beclagte diſes nicht 55
allein widerſprochen; ſondern es möchte auch / wann gleich beydes in facto ſich alſo verhielte/dem Beclaaten ſo wenig præjudiciren/als wenig des Clägers Begirden und anmaſſen den Beclagten dahin zuzwingen vermag/daß Er deren von ihm ohne grund prætendirenden zinßloſung ſtatt thue. Hat 56
jung Gall Kittel gleichwohlen das glück ge-
habt/das derjenige/welchem Er die von ihm eingehandelte anderthalb viertheil / als mit ſeinen inngehabten anderthalb viertheln /

seinem vorgeben nach / gemeinsamlich zinsend / auszulösen sich angemasst / ihm in seinem gesuch guthwillig gehör gegeben / so hat solches Ihme selbsten / als sein aigenes factum, wohl præjudiciren; aber hierdurch weder dise drey vierthel Weinbergs zu gemeinsamlich-zinsenden Prædiolis gemacht / noch Beclagter Göhring hierdurch verbindlich gemacht werden können / daß dermahlen auch Er deren von Jacob Schnaitten zwar prætendirten; aber gar nicht / als sich zu Recht gebühret / erwisenen Losung gleicher massen statt thue.

57 Absoluti namque juris est, inter alios acta aliis neutiquàm officere.

tot. tit. Cod. inter alios acta vel judicata aliis non noc.

58 Quod rectissimè, naturali ratione niti, decidit B. Dn. Ahasverus Fritsch,

de *jure Tertii, conclus. 47.*

59 Daß aber / pro quarto, die streittende Partheyen auch in disem sich auffgehalten / ob die Fürstliche Landrechtliche Dispositionin *parte 2. tit. 16.* auch von Landgarben zuverstehen und anzunemmen? da waltet bey mir nicht der wenigste zweiffel / daß solches nicht solte affirmativè decidirt werden.

60 Dann indem die Rechtslehrere hierinnen einträchtig / quòd omnia illa Prædia, ex quibus, quotannis, ab illorum possessoribus, uni Domino, communis Census fundia-

61 rius, (Seu ab illo præstandus, in quem fundi dominium hâc lege translatum, ut annuum Censum exindè præstaret, quem Reservativum DDres appellant.

Jungat. Molinæus, *consil. 9. num. 21.* Franzk. *lib. 1. Resol. 1. num. 15.* Rodericus, de *annuis reditib. lib. 2. Q. 22. num. 1.*)

62 vel impositivus, (Sive constitutivus,

63 quem scil. ipse verus prædii Dominus alii ità constituit, ut Jus illum exigendi, vel lucrativô, ex. grat. donationis, vel onerosô, v. grat. venditionis titulo in illum transtulerit, ipso prædii dominio plenissimè reservato,

Molina, *Disp. 383.* Roderic. *d. l. num. 4.* Martini, de *jure censuum, cap. 2. num. 20.* Bocer. *classe 3. Disp. 22. th. 25.* Verginius de Boccatiis, *part. 2. num. 22.*)

debetur, Retractus tùm censualis, tùm territorialis, tùm & quilibet alius locum obtineat;

advertente Bocero, *c. l.* B. Dn. D. Frommanno, de *retractu Würtemberg. th. 44.* ibi: Güther / die sonsten ewige Grund-Boden- und Urbar-Zinß geben: Aliis vocantur Census fundiarii, & imposititii, qui quotannis alicui à possessore fundi præstantur:

64 So ist ja alles scrupuliren umbsonst / ob auch solcherley Weinberg / oder andere Güther / aus denen eine jährliche Landgarb geraicht wird / der Zinß- oder Marckh- oder anderer Losung unterworffen / oder nicht? In reiffem betracht / daß ja eine Landgarb 65
oder Landacht / in stricto & proprio significatu, anders nichts ist / als ein annuus reditus, qui ex aliquo fundo quotannis præstatur:

in puncto Bocerus, *dicta Disp. 22. th. 25.* Wehnerus, in *Observ. pract. vocab.* Widerkäuffliche Zinß.

Quem proindè non malè Censum prædialem appellat Bocerus, 66

dicta Disp. 22. th. 41. ibi: *Cui quotannis Census prædialis*, eine Landgarb &c.

Alii Censum fructuarium, in determinatâ Frumenti, aut Vini Mensurâ, vel Parte (Jungatur Speidelius, in *suo Speculo, vocab.* Bodenzinß. Ludov. Dietherrus, ad *Besoldi Thesaur. pract. vocab.* Landgarb.) annuatim præstandum; 67

juxta ea, quæ disserit Georgius Franzkius, *dicta Resol. 1. num. 29. & 30.*

Alii Pensionem fructuariam, in nostra vernacula eine Frucht- oder Wein-Gültt. 68

B. Dn. D. Bardili, in *Dissert. de Resignat. fortis, th. 4. num. 5.* Christoph. Besoldus, ad *Jus Provinc. Würtemb. part. 2. th. 92.* ibi: Ein Landgarb / Landacht / Frucht- oder Wein-Gülte.

Allermassen dahero auch ratione solcher 69
Landgarben / Frucht- oder Wein-Gültten / so wohl der Zinß- als auch der Marckhlosung / seu Retractui, tàm censuali, quàm territoriali, expressissimè raum gegeben wird ab Henrico Bocero,

dicta Disp. 22. th. 23. & 25. & D. Frommanno, *dicta th. 44.*

Und daß nicht nur in Fällen / wann je- 70
mand aus einem ligenden aigenthumblichen Guth eine Landacht / Landgarb / jährliche Frucht- oder Wein-Gültt einem andern verkaufft / der jenige / so dieselbe / aus seinem Guth jährlich dem Verkäuffer zu raichen hat / dieselbe so wohl an sich zulösen berechtiget sey / als wie / wann das Guth einen jährlichen Urbar- oder Boden-Zinß schuldig wäre;

ut specificè sancitur in *parte 2. Juris Provincial. tit. 16.* §. Ferner setzen und ordnen wir. Besoldus, *consil. 111. num. 19.* juncto *num. 5.* D. Frommann. *dicta delineat. retractûs Würtemberg. th. 13. & 47.* D. Lauterbach, ad *Jus Provinc. Würtemb. part. 2. th. 27.*

Sondern daß auch nicht weniger / wann 71
solcherley Güther / welche eine gemeinsame Frucht- oder Wein-Gült / Landgarb oder Landacht / einem Herrn / Jährlich raichen / in Theilungen / oder sonst aus erheblichen Ursachen voneinander getrennt worden / dieselbige widerumb / so viel immer möglich / zusammengebracht / und mithin in allweeg dem Retractui censuali, sol-

chen zweckh zuerraichen / platz gegeben werden solle / das wird ausser allen streit und zweifel gesetzt durch die Fürstliche Herbst-Ordnung /

dicta pag. 21. §. 40. in verbis: Vermög der Lägerbücher solle der Beeth- und Gült-Wein / ausser einer hand / unzertrennt / und unzertheilt / von denen Stückhen / so zusammen gehören / empfangen werden: Solchem aber zuwider seyn solche Güther / sonderlich in unsern Clöstern / hin und wider / sehr verstückhelt / und der schuldige Gült- und Beeth-Wein / bißhero / aus vielen handen / Uns zu grossem nachtheil und schaden / gelüfert worden: So solle hinführo / umb mehrerer richtigkeit willen / ein Träger gemacht / und solcher wein aus einer hand empfangen; in allweeg aber dahin getrachtet werden / daß / so viel möglich / solche Weinberge widerumb zusammen gebracht werden. Addatur generalitas Juris Provincialis, *dicta parte 2. tit. 16. rubr.* von Zinßlosungen. junctis iis, quæ proximè von Landgarben / Landachten / sive annuis Censibus frumentariis & vinariis, ex DDbus audivimus; quibus plura addi possunt ex *meorum Responsorum criminalium & civil. vol. 5. Resp. 80. num. 256. usque ad num. 279.*

Disem allem nach könte gegenwärtigem Losungsstritt seine gäntzliche erörterung gegeben werden durch nachstehende 72

Urthel.

IN strittigen Losungs sachen sich haltend zwischen Jacob Schnaitten / Clägern / an einem / so dann Hanns Göhring / Beclagten / am andern theil / wird hiemit / auff Clag / antwort / auch all ander Gerichtliches vor- und anbringen / nach gethanem Rechtssatz / genommenem bedacht / und eingeholtem rath / mit urthel zu recht erkannt: Daß Beclagter dem Cläger umb seine gethane Clag nichts zuthun schuldig; sondern darvon zu absolviren; inmassen wir ihne hiemit absolviren; die Unkosten aber aus bewegenden ursachen compensiren und vergleichen.

Und dises ists / so mir bey diser Sach beygegangen; so ich hiemit / zu behuff der Justiz, salvis denuò melioribus, uneröffnet nicht lassen sollen; sub dato,

Tübingen / d. 9. Aug. Ao. 1707.

F. C. HARPPRECHT, D.

CONSILIUM OCTOGESIMUM QUINTUM.

SUMMARIA.

DE Appellatione à rejectione Exceptionis, *præcipuè* peremptoriæ *atque* privilegiariæ; *Itemque de* Executione Sententiæ prioris Instantiæ, per Judicem Appellationis, *simpliciter* confirmatæ.

Præmittitur Sententia. *num.* 1.

Subnectuntur ejusdem Rationes. *num.* 2. *usque ad fin.*

A rejectione Exceptionis, *præprimis* peremptoriæ, *&* litis finitæ, ad Superiorem provocatur *justissimè. num.* 3. *&* 4.

Exceptio rei judicatæ *in censu* Exceptionum peremptoriarum *&* litis finitæ *primum obtinet locum. num.* 3.

Omnis Exceptio speciem Defensionis *constituit, quam cuiquam* adimi Jus Naturæ non patitur. *num.* 5.

A Rejectione *vel non-Admissione* Exceptionum, *regulariter, cuivis* appellare *permissum. num.* 6.

Ad hunc effectum, ut Appellatio à Rejectione *oppositæ* Exceptionis *teneat, requiritur, ut* ejusdem Veritas, à Reo appellante, *in secunda instantia,* legaliter probetur. *num.* 7. *& seq.*

In dubio *hæc* Rejectio, non sine justa ratione, *à Judice* facta *præsumitur, num.* 8.

Veritas *ab inferiore Judice* rejectæ Exceptionis *imprimis* per propriam adversarii Confessionem *sufficienter* probatur. *num.* 10.

Confessio in Casu proposito *allegata plenissimè excutitur. num.* 10. *& seqq.*

Notarius *nonnisi* de illis negotiis Instrumentum *solenne conficere* potest, qu æ

quæ in ipsius præsentia, inter Partes, eo tempore, quo ipsum negotium celebratur, *peragantur. num.* 17.

Instrumentum Notarii *non aliter fidem facit, quàm si* omnes & singulæ rei Circumstantiæ *specialiter in eodem commemorentur. num.* 18.

Nemini *suæ* Astutia *debet* patrocinari. *num.* 20.

Instrumenta Notariorum, *aliter, quàm leges officii ipsis contrediti requirunt, confecta,* exiguam *vel* nullam *prorsùs* fidem *merentur. num.* 21.

Confessio spe præmii *elicita* nihil roboris *habet. num.* 22. *& seq.*

Confessio, in alium finem *facta; nihil operatur. num.* 24.

Confessiones, *quæ* cum Facti veritate pugnant, nullius *omninò efficaciæ sunt. num.* 26.

Probatio dubia *in judicio* non relevat; *sed* contra probantem *interpretanda venit. num.* 28. *& seq.*

Quando Judex Appellationis *pronuntiat,* benè *esse* judicatum, *&* malè appellatum, *tunc, regulariter,* Causa ad Judicem à quo remitti *debet. num.* 32.

Judex Appellationis *nonnisi eatenùs,* quatenùs Judex à quo Appellantem gravavit, *vel* gravasse *obtenditur,* fundatam *habet* jurisdictionem. *num.* 32.

Si Pars Appellata *ejusmodi* Causam nolit remitti *ad Judicem à quo, tunc* Pars Appellans *hoc* frustrà desiderat. *num.* 36.

Pars Appellans Judicem Superiorem, *à se semel electum, postea gratis* recusat. *num.* 36.

Quando Reus, posthabitâ *suâ,* de lite non contestandâ, *ab initio factâ,* Protestatione, absolutè ad libellum *Actoris* respondet, *vel,* à Judice litem contestari jussus, *ad contenta Libelli,* repetitâ *licet tali* protestatione, negativè respondet, *tunc ipsi sua* Protestatio nullum *parit* effectum. *num.* 37.

Quando Judex à quo *ipse* Appellationi *interpositæ* defert, *tunc,* tametsi Judex *ad quem itè* pronunciet, *quòd* benè judicatum, *&* malè appellatum *sit, tamen* Judex à quo non ampliùs in Causa procedere *potest;* nisi Judex *ad quem eandem* specificè *&* expressè *ad ipsum* remittat. *num.* 40.

An die Chur-Fürstl. Braunschw. Lüneburgische Regierung zu Hannover.

Urthel.

NEN der Appellations- und respective Supplications-Sachen Anton Ulrichs/ Freyherrn von Rosenthal/ Beclagten Appellanten / vorjetzt Implorantens / eines / wider Christian Beckhen/ und Jacob Müllern/ Aa. Appellaten/ und dermahligen Imploraten / andern theils / ist hiemit förderist von uns Chur-Fürstl. Braunschweig-Lüneburgischen verordneten-Vice Hoff-Richtern/ Räthen / und Hoff-Gerichts Assessoribus, auff eingeholten Rath unpartheyischer Rechtsgelehrten / der gethane Beschluß ex officio rescindirt / und darauff der Bescheid: Daß Beclagter von Rosenthal allerförderist die von ihm eingewandte Exceptionem rei judicatæ, in Ermanglung eines Urthelbrieffs / und Gerichts-Protocolli, durch aydliche Kundschafften / auff Articul und Fragstückh/ innerhalb zweyer Monathen / so wir ihme hiemit / sub pœnâ præclusi, pro Termino anberaumen / zuerweisen verbunden; und was / auf dises Beweises Erfolg / oder dessen Entstehung / entweder die Clägere/ oder beyde Partheyen / zu vorstand ihres Rechtens/in der Haupt-Sache selbsten/ auch durch aydliche Kundschafften / oder schrifftliche Urkunden / rechtlicher Ordnung gemäß/ zuerweisen gemeint / solches ebener massen in andern zweyen Monathen / so Wir ihnen gleichfalls sub dicta pœna præclusi anraumen / von Ihnen geschehen/ auch / nach einbringung solchen Beweises / ein jeder Theil seine rechtliche nothdurfft/ nur in einem Producto, zu deduciren / und hierauff beyde Theile/ ad Definitivam, in kürtze zu submittiren verbunden und schuldig; die bißhero auffgewandte Uncosten aber biß zur Endigung der Hauptsach außgesetzet seyn sollen.

(L. S.)

Daß dise Sentenz denen Rechten und uns vorgelegten Actis gemäß / erkennen Wir Decanus und andere Doctores der

Juristen / Facultät bey Hoch-Fürstl. Würtembergischer Universität Tübingen / unter uns anvertrautten Sigilli urkund. Actum in Collegio nostro, den 8. Junii, 1712.

RATIONES DECIDENDI.

2 DIse Urthel also abzufassen haben uns nachgesetzte Rationes bewogen: Und zwar gleich circa primum Sententiæ membrum, da wir erkannt / daß der Beclagte Freyherr von Rosenthal die von ihm eingewandte Exceptionem rei judicatæ Rechtsgebührend zuerweisen gehalten seyn solle / so ist es an deme / daß Er zwar / ab hujus Exceptionis Rejectione, an dises Chur-Fürstl. hohe Tribunal, von deren / wider ihn / in prima instantia, am Hoch-Gräfl. Nassau-Spigelbergischen Judicio zu Coppenbrückh / an sich selbsten / denen Rechten nicht ungemäß / appellirt:

3 Cùm hoc inter DDres receptissimum sit, quòd à Rejectione talis Exceptionis, non solùm peremptoriæ; sed & litis finitæ, (In quarum censu hæc ipsa Exceptio rei judicatæ palmarium locum obtinet) ad Superiorem provocetur justissimè;

ut videre est apud Sigismund. Scacciam, de *appellation. Q. 17. membro 47. num. 92.* Mynsingerum, in *observat. Camer. cent. 3. observ. 88.* verbis: Item *exceptionem peremptoriam* obstare, vel non. Mevium, *part. 7. Decis. 214. num. 1.* Julium Cæsarem Ruginellum, de *appellation. §. 2. cap. 3. num. 299. & seqq.*

4 cùm utique Rejectio Exceptionis, peremtoriæ præsertim atque privilegiariæ, seu Actorem illicò ab ipso Judicii limine arcentis, non possit non cum aliquo Rei, per illam sua jura tuentis ac defendentis, gravamine conjuncta esse; dùm omnis Exceptio Defensionis species est, quam cuiquam adimere ipsi Juri Naturali adversum censetur.

5 *L. 1. ff. de exception. L. 3. ff. de J. & J.* ubi jungesis Jasonem & Bolognettum. David Mevius, *d. l. num. 2. in addition.*

6 Ex quo passim pro Regula DDres hoc tradunt, quòd à Rejectione, vel non admissione Exceptionum regulariter appellari queat;

per *Capit. Significavit.* & *Cap. Interposita. 5. de appellation.* ubi vulgò Canonistæ. Matthæus de Afflictis, in *Decc. Neapolit. Decis. 354.* Petrus Paulus Cardinalis Parisius, *part. 4. consil. 49. num. 25.* post plures, quos sequitur, Fulvius Pacianus, de *probation. cap. 58. num. 42.* cum Speculatore, Anguisola, Cœpolla, & pluribus, quos laudat, laudatus Ruginellus, *cit. loc.*

7 Gleichwie aber hierinnen alle Rechtslehrere das einmüthige Votum führen / daß dergleichen Appellatio anderst keinen effect oder würckhsamkeit habe / es seye dann / daß deren à Reo objectæ, & à Judice inferiori rejectæ Exceptionis Veritas à Reo appellante, in secunda instantia, Rechtsgebührend probirt werde:

Eo quòd non admittere, vel admittere 8
oppositam Exceptionem ex animo pendeat Judicis à quo; pro quo cùm Juris præsumptio militet, quòd Exceptio ab ipso non sine Ratione rejecta fuerit, idcircò non aliter Appellatio talis dicitur justificata, quàm si Veritas rejectæ exceptionis legaliter probetur;

per *dictum Capit. Interposita.* ubi iterum DDres. *de appellation.* Julius Cæsar Ruginellus, *dicto cap. 3. num. 302.* verbis: Appellanti verò, propter Exceptionem non admissam, necesse est probare veritatem exceptionis, coràm Judice ad quem: Nec erit sufficiens sola Rejectio Exceptionis.

Also hat zwar Herr Beclagter / zu dises Beweises Rechtsgnüglicher ausführung sich principaliter auff seiner beyder Gegnere / Christian Beckhens / und Jacob Müllers / vor einem geschwohrnen Kayserl. Notario, und zweyen Zeugen / in Actis benannt / gethane quasi judicialem Confessionem beruffen / indem Sie / unter andern / vor denselben bekannt / daß sein Herrn Rei wohlseeliger Herr Vatter die zwischen Ihnen strittige zehen Morgen Landes / durch eine / allschon vor 10. oder mehreren Jahren / am Hoch-Gräfl. Nassau-Spigelbergischen Tribunali zu Coppenbrügge publicirte Sententiam judicialem, obtinirt und erstritten / dergestalten / daß solche / von dem annoch lebenden Directore, in beyseyn des Herrn Amptsverwalters Hennings / und Herrn Amptschreibers Princkmanns / Ihnen ab / und hingegen Ihme zugesprochen worden;

nach breitterem innhalt Actorum *Nrò 3.*

Quòd verò imprimis per Partis adversæ 10
propriam Confessionem, utpote etiam in aliis probationum, quam vocant, reginam, etiam Veritas à Judice inferiori rejectæ Exceptionis probetur, in puncto definit, ex *Capit. Dilecto. de appellat.* laudatus Ruginellus, *dicto §. 2. cap. 3. num. 302. vers. Quod intelligas verum esse.* ibi: *Tertiò si constaret de ipsa Exceptione, ejusque Veritate per Confessionem Partis, coram judice à quo.*

Nachdemmahlen aber die An. Tren und 11
vorjetzt Imploraten wider dise / dem ersten ansehen nach / sehr præjudicirliche Confession / viele wichtige Exceptiones eingewandt / und besonders / Erstlich / dises / daß / nachdeme Herr Baron Sie zu sich erfordert / und sie mit allerhand reden unterhalten / Er endlich allmählich auch auff

dise

dise Sach gekommen / und allerhand discursen darzwischen durch geführet; da er dann ihnen ein und andere antwort abgelockhet habe. 12 Wiewohl sie nun / ausser dem Herrn Baron, sonsten niemand gesehen; so habe sich doch hernachmahls gewisen / daß ein Notarius, sampt zweyen Zeugen / hinter einem Schirm verstöckhet gewesen / welcher eines und anders / auff nächstgemeldte weise / von ihnen herausgelockhtes im verborgenen auffgezeichnet: Gestaltten Sie dann wohl mögen geredt haben / was Herr Baron gern gehört / damit sie ihn nicht beleidigen möchten: wabey 13 Sie jedoch dises allemahl beygesetzt / daß / wann sie keinen Processs mit ihm haben woltten / Sie solches thäten in diser hoffnung / Er würde ihnen ihr Land / ohne Processe, wider geben:

14 Anbenebens Sie / zweittens / noch ferner vermeldt / daß der Notarius auch nicht fideliter alles protocollirt; sondern alles ausgelassen / was Sie zu ihrem besten angeführt haben. Wannenhero Sie sich zu einem solchen betriegerischen Protocoll 15 gar nicht verstehen; da zumahlen / fürs dritte / der Notarius von einem berühmten und ehrlichen Practico in Henneberg / dem vernehmen nach / des criminis Prævaricationis überführt / und sol hes ihme in öffentliche schrifften vorgeruckht seyn solle / also / daß / disem nach / desselben Instrumenta ohne dem vacilliren; so zeigt sichs von selbsten / daß die sonsten einer rechtmässig zuweggebrachten Confession anhängige Effectus noch in gar weittem felde in proposito stehen: In 16 reiffem betracht / daß / pro primo, eine solche / ab seitten des Freyherrn non sine va- 17 fritie parùm laudabili; und / 2dò, an seiten des Notarii wider seine Ampts-incumbenz, indeme bekannt / quòd Notarii non nisi de illis negotiis testificari & instrumenta conficere valeant, quæ NB in Ipsorum præsentia, inter Partes, eô tempore, quô ipsum negotium celebratur, peraguntur;

Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 907. num. 38. & seqq.* Rota Romana, *diversar. Decc. part. 2. Decis. 285.* Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tractt. §. Notarius, num. 17.*

18 & quòd illa tùm demùm fidem inveniant, si omnes & singulæ rei gestæ Circumstantiæ, à Quo, vel à quibus, quid, quantum, quale, ubi, & sic deinceps, actum, vel celebratum sit, specialiter ab ipsis commemorentur;

per tradd. B. Dn. Lauterbachii, in *colleg. π. theor. pract. tit. de fide instrum. §. 39.*

19 so dann / 3tiò, ab seitten auch der clagenden Bauren / nach ihrem beständig in hoc toto Processu beharrtem vorgeben / solâ spe sua Prædia, à Dno. Barone, per sua responsa Ipsi allubescentia, ad hanc gratiam commovendô, recuperandi, abgelockhte Confessio von gar schlechtem valôr und gültigkeit ist:

Tùm ex eo, quòd nemini sua astutia debeat patrocinari. 20

arg. *L. 38. ff. de rei vindicat.*

tùm quòd etiam Instrumenta Notariorum, aliter, quàm Leges ipsis crediti officii requirunt, confecta, si non penitùs nullam, saltim valdè imminutam, fidem mereantur; 21

per ea, quæ ex DDbus annotat Dn. Lauterbach, ad *d. tit. §. 37. cum seqq.*

tùm quòd, sicuti Confessio spe Præmii elicita nihil roboris habet; 22

juxta ea, quæ ex Farinacio, Claro, Carpzovio, Guazzino, advertit Idem, in *Disp. de confessione, §. 53.*

ità etiam talis, magnâ simplicitate subnixæ Spei, de Prædiis, confitenti aliquando ablatis, forsàn recuperandis, superstructa Confessio non plus efficaciæ sortiri valeat: 23

Præprimis cùm, 4tò, DDres & hoc hinc indè inculcent, quòd Confessio in alium finem facta nullam vim habeat; 24

post Marsilium, & Decium, David Mevius, *part. 8. Decis. 367. num. 3. in not.* ibi: *Confessionis incidenter, & in alium finem facta nulla vis est.*

Ja umb willen / pro 5to, das / was dise 25 beyde Bauren / dicto modo, bekannt / daß nemlichen Ihnen / allschon vor zwantzig jahren / die quæstionirende zehen Morgen Lands / von dem Gräflich-Nassau-Spiegelbergischen Judicio zu Coppenbrückh mit Urthel und Recht seyen abgesprochen worden / und nach allem dem jenigen / so in prima Instantia von diser Sach vorgekommen / da der Herr Baron selbsten weder einigen Urthels-brieff / auch nur in copiis, noch auch einiges / bey derselben Gerichtlicher Abhandlung gehaltenes Protocoll / noch auch sonst das geringste vestigium, vel volam, auch nur aliquatenùs zubescheinigen vermocht / allem ansehen nach / in rei veritate durchaus nicht gegründet; solche Con- 26 fessiones aber / quæ cum Facti Veritate apertè pugnant, von nicht der geringsten gültigkeit seyn;

Tiberius Decianus, *vol. 3. consil. 104. num. 26.* B. Dn. Lauterbach, in *Disp. de confessione, §. 18. circa fin.*

so ergibt sichs auch hierauß / daß dise / ex tot momentosis capitibus, mangelhaffte Confessio, ad prætensi Judicati legitimam & validam Probationem, noch zur zeit im geringsten nichts operire: Dessen unange- 27 sehen / daß Herr Beclagter und N. wider nächst angezogenes / tanquàm sine Juramento, & solummodò in scriptis impertitum,

Atte-

Attestatum nicht unzeitig excipirt; wohlerwogen / daß dennoch alles in summa incertitudine & maxima obscuritate bestehet; und hingegen bekannt;

28 Quòd probatio dubia in judicio non relevet:

L. 10. Cod. de probation. ibidemque Brunnemannus, & DDres commr. Domini Antecessores apud Besoldum, *part. 5. consil. 246. num. 72.* Vincentius de Franchis, *Decis. 301. num. 4.*

29 & contra probantem interpretanda sit; cum Glossa, Bartolo, Baldo, Jasone, Klockius, *tomo 1. consil. 29. num. 539.* post plures, Surdus, *consil. 5. num. 49.*

30 Disem allem nach / und weil doch Herr R. N. in seiner injuncta Conclusione, selbst nochmahlen gebetten / daß die schon vorhin benannte zeugen abgehört werden möchten / so kans anderst nicht seyn / als daß die in Sententia erkannte Beweisung von ihme geführt / und nach rechtlicher verordnung bewerckhstelliget werde. 31 Ob nun wohl noch zur zeit / secundum omnia in Actis proposita, es das starckhe ansehen hat / daß Er mit diser beweisung durchfallen dörffte / und nun / auff solchen fall / quoad Exceptionem ab Ipso objectam, keine andere Sententz / wann hierüber allein judicirt werden solte / ingress finden könte / als daß von dem Richter voriger Instantz / mit ausgesprochener Urthel / wohl geurthelt / übel darvon appellirt; und dahero es scheinen möchte / als ob die Hauptsach ad Judicem prioris Instantiæ wider zuremittiren / und das weitere bey demselben / auch über die / erst auff die letzt / à Domino Reo Appellante opponirte Lands-Constitutiones, und besonders den in Anno 1601. zwischen damahls regierendem Lands-Fürsten und Herrn / und dessen Landschafft / Calenbergischen Theils / zu Ganterheim errichteten Landtags-Abschied / ratione der Mayer-Güther aigenmächtiger Einziehung / zu seinem effect gekommen / oder nicht? und mehr anders / in Actis, inter Partes gestrittenes / hiernächst abzuwarten sey:

32 Prout equidem DDres communiter definiunt, quòd in talibus terminis, quando appellationis Judex pronunciat, benè esse judicatum, & malè appellatum, causa ad Judicem â quo remittenda sit; eo quòd ità nullum Gravamen appareat, & Judex ad quem non nisi eatenùs, quatenùs Judex à quo appellantem gravavit, vel gravâsse obtenditur, fundatam habeat jurisdictionem, sicque causa plenariè per Judicem à quo debeat determinari;

Bartolus, ad *L. Judex utile. 40. princip. de minor. 25. ann.* & *ad L. Ejus, qui. 4. Q. 6. num. 15. vers. Si verò pronunciaretur. ff. de appellat. recipiend.* Cynus, ad *L. fin. Q. 7. num. 11. Cod. te temporib. & reparat. appellat.* Philippus Decius, ad *Capit. Et debitus, notab. 7. num. 18. & 19. de appellat.* Guido Papæ, *tract. de appellat. concl. 9. num. 7.* Covarruvias, *pract. Qq. cap. 9. num. 5. in fin. vers. Quibus.* Francus, ad *Capit. Decepta, 35. num. 1. de appellat.* Sigismundus Scaccia, *tract. de appellat. Q. 17. limitat. 47. membro 3. num. 19.* Addantur, quæ tradit Mevius, *parte 2. Decis. 145. num. 6. in not.*

Umb willen jedoch nicht allein dises letztere / daß Judex à quo über des Ganterheimischen Landtags-Abschids Observantz / und ob selbiger / neben übrigen in Processu allegirten Lands-Satzungen / auff die Güther quæstionis quædrire / oder nicht? cognoscire und spreche / gar sehr bedenckhlich; 33 sondern auch anbey ferners diß ohrts wohl zubeobachten / daß beyde Clägere und Appellaten mit disem / daß dise gantze Sach / coram Electorali hoc Dicasterio, aus dem grund und finaliter decidirt werden möchte / teste plenâ Actorum notorietate, gantz wohl vergnügt: Ja auch Herr Appellant, unerachtet / daß Er ein und andermahl protestirt / daß er sich in die merita Causæ principalis nicht einlassen wolle; jedoch hernachgehends absolutè gebetten / auff die Ihm injungirte Submission / und darinnen in mehrerem / auch fürnehmlich von Einer Löbl. Hessischen Facultät zu Rinteln / zu seinem behuff angeführte Fundamenta Ihn von angestelter Clage zuabsolviren; so finden wir keinen anstand / warumb diser Sache vollkommene Definitio bey disem Chur-Fürstl. Braunschweigischen Lüneburgischen Hof-Gericht nicht omnibus modis beybehalten werden möchte.

Ità namque DDres dictam Regulam passim limitant, quòd, si Pars appellata Causam nolit remitti ad Judicem à quo, tunc Pars appellans hoc fruſtrà desideret; Cùm enim Appellans, eo ipso dùm provocat ad Superiorem, se ab inferiore gravatum queratur, & propterea adeat judicem appellationis; eapropter ipse Judicem, quem semel elegit, recusare non potest.

Bartolus, ad *L. Ejus, qui. 4. Q. 6. num. 10. in fin. ff. d. tit. de appellat. recip.* Scaccia, *dicta Q. 17. limitat. 47. membro 3. num. 21.* Addat. doctrina Davidis Mevii, *part. 6. Dec. 137.*

Et quemadmodum, quando Reus, ad Libellum, contra se, ab actore productum, litem contestari recusat, & quæ de meritis Causæ proponit, se tantummodò ad Judicem informandum proferre seriò protestatur; deindè verò, vel posthabitâ hâc suâ protestatione, absolutè ad libellum actoris respondet; vel, à Judice litem contestari jussus, ad contenta Libelli, repetitâ licet tali protestatione, quòd non respondeat ani-

mo

mo litem contestandi, negativè respondet, istâ protestatione se tueri non potest, per ea, quæ ex DDbus stabilit B. Collega noster Dn. D. Bardili,

in *Dissert. de Litis contestatione*, §. 24. & 25.

38 Ità, cùm & in proposito Dominus Reus, Appellans, similiter posthabitâ suâ protestatione, quòd super solâ à se objectâ Exceptione rei judicatæ, cum Actoribus, Appellatis, disceptare & in merita causæ principalis se immittere nolit, nihilominùs postmodò, imprimis in suâ injuncta Submissione, principalis Causæ merita simpliciter tractaverit, &, ut hoc faceret, ab ipso Electorali Dicasteriô, ei fuerit injunctum; quocircà tanto magis dictæ Conclusioni, de tota hac Causa in eodem retinendâ, inhærere licebit.

39 Ja umb willen auch Dominus Judex à quo selbsten diser Appellation lubentissimè deferirt;

ut patescit ex *Num. Actor 6. b.*

so waltet so weniger zweiffel hieran.

40 Quandocunque enim Judex à quo ipse appellationi à sua Sententia interpositæ defert, tunc, tametsi Judex ad quem ità pronunciet, quòd benè judicatum, & malè appellatum sit; tamen Judex à quo non ampliùs in Causa procedere potest; nisi Judex ad quem, per expressam & specificam pronunciationem, eandem denuò ad ipsum remittat;

prout passim DDres textum in *dicto Capit. Et debitus. 59. X. de appellat.* in verbis: *Illam ad inferiorem remittat.* exaudire videmus. Videat. Glossa, ad *idem Capit. verb. Alioquin.* ibi: *Et remittit Partes.* Philippus Decius, ad *d. tx. num. 20.* Additionat. ad Rotam Roman. *Decis. 3.* aliàs *11.* post Francum, & Cardinal. Alexandrum, Scaccia, *dicta Q. 17. limitat. 47. membro 3. num. 34.* ubi plura de his videri possunt.

Daß wir aber / auff den / von uns zwar gar nicht vermuthenden / Fall / wann Herr Becl. N. die von ihm eingewandte Exceptionem rei judicatæ erweisen solte; (Auff welchen fall alles ein totaliter ausgemachte Sache zuseyn anscheinen möchte) doch noch einiger Beweisung / an seitten der Clägere Ten / in præmissâ Sententiâ, erwehnung gethan / darzu hat uns bewogen so wohl dises / daß wir noch zur zeit nicht wissen können / ob sie nicht / solchen Falls / contrà tale Judicatum, mit einigem Rechts-Mittel / welches auch in hac ipsa Curia Electorali, ohne sonderen umschweiff / ingress und plaß finde / versehen seyn möchten / als fürnemlich auch dises / daß uns / als eine res facti, nicht wissend / wie die zwischen den beyden litigirenden Partheyen / in lite begriffene vier morgen Landes aigentlich anzusehen? auch / als oben schon angemerckt / ob / und wie weit / mehrbesagter Landtags-Abschid de Anno 1601. dem Herrn Beclagten / oder clägenden Bauren zustatten komme? Derengleichen Quæstiones auch viel besser und leichter / von Einem / dergleichen Consuetudinum & Sanctionum bestens-kundigem Dicasterio Electorali, als von extraneis Jureconsultis, hujus generis rerum, in mero facto positarum, ignaris, decidirt werden können. 41 42

Welchem allem nach wir nochmahlen bey vorstehender Sententz durchgehends verbleiben; Salvo rectiùs sentientium Quorumcunque judicio. Tübingen / in Collegio nostro, den 8. Junii, 1712.

CONSILIUM OCTOGESIMUM SEXTUM.

SUMMARIA.

DE Instrumentis liquidis, *eorumque* efficaciâ executivâ *nervosa Disquisitio.*

Præmittitur Sententia definitiva. *num. 1.*

Subnectuntur ejusdem Rationes. *num. 2. usque ad num. 12.*

Instrumenta liquida *quænam dicantur? num. 3.*

Hujusmodi Instrumenta, *hodiè, in quamplurimis locis*, paratissimam Executionem habere, *speciatim comprobatur. num. 4. & seqq.*

Constitutum obligatorium quodnam *dicatur*, *& quis* ejus effectus? *num. 10.*

Promissio geminata enixissimam promittentis Voluntatem *demonstrat. num. 11.*

Etiam per Debitoris Confessionem, *Debitum* liquidissimum; *&* paratæ executioni obnoxium *redditur. num. 12.*

Removentur Exceptiones & Gravamina, *Sententiæ in prima hujus Causæ instantia latæ oppositæ. num.* 13. *usque ad finem.*

Fœminæ *majorennes* in Pomerania, *nec* in actibus judicialibus, *nec* extrajudicialibus, *necessariò* Curatorem *adhibere tenentur. num.* 15. & 17.

Jure Romano Fœminæ à necessitate Curatorem adhibendi immunes *sunt. num.* 16.

Idem *etiam de* Moribus modernis *dicendum, quoadusque* contraria Consuetudo, *vel* Statutum demonstrari *non potest. num.* 16.

Sicuti in terris Pomeranicis arbitrio Fœminarum *hoc* relictum *est, an* Curatorem petere *velint*, nec ne? *ità etiam iisdem* liberum *relinquitur, num, si quem acceperunt*, ipsius consilio ac consensu uti *velint, vel non? num.* 15. & 17.

Curatela Mulierum legitima, Marito *in nonnullis locis hodiè competent, non à tempore sponsalium, de præsenti licet contractorum*; *sed demùm* à Connubii, *per* sacerdotalem benedictionem *perfecti*, momento *suum capit* initium. *num.* 19.

Etiam Parti, *in proponendis suæ Causæ meritis*, multùm varianti, fidem adhibere *jura non patiuntur. num.* 25.

Hinc, si Actor *ab initio* ferè ultra dimidium, *postea* simpliciter ultra dimidium, *tandem verò* enormissimè sese læsum *pratendat, iste pariter fide* indignum *se reddit. num.* 21. & *seqq.*

Ad excludendam Querelam Læsionis, *utut non enormissima*; *attamen* enormis, *etiam hæc* generalis Renuntiatio, *quâ quis* omnibus LL. auxiliis *renunciat*, sufficiens *habetur. num.* 27.

Hæc Renuntiatio, *quando* Emtor renuntiat *non saltem huic Exceptioni, quòd* Merces, *quas emit*, non *sint* vitiosæ; (tadelhafft) *verùm etiam huic alteri Exceptioni, quòd* Pretium *conventum non sit* æquum & justum, *ac* post multas *demùm Emtoris & Venditoris* contentiones *ab utroque Contrahentium* approbatum, daß die gekauffte Waaren nicht genau æstimirt/ oder hingegen in allzuhoch bedungenem Preiß ihme seyen angehängt worden/ specificam & *expressam* cujuscunque Læsionis Renunciationem *procul dubio constituit. num.* 28. & *seq.*

Etiam illa Renunciatio, *quæ* ex vi, potestate, & mente verborum, *quibus usi sunt contrahentes, desumitur*, specificæ & expressæ Renunciationis *vim habet. num.* 30.

Exceptio, *præprimis* enormissimæ, Læsionis, *regulariter*, in Processu executivo non admittitur; *sed ad judicium ordinarium remittitur. num.* 31.

Quando Exceptio contra liquidum Instrumentum *non per alia Instrumenta*; *sed saltem* per Testes probari *potest, tunc illa, ceu non incontinenti liquidabilis*, ad processum ordinarium *rejicitur. num.* 32. & *seq.*

Sicuti Creditor, adversus Debitorem *suum, nonnisi* ex Instrumento confessato & liquido executivè agere *valet*: *Ità etiam*, Debitori *non alias, quàm* incontinenti liquidabiles, Exceptiones *contra illud concedi æquissimum est. num.* 33. & *seq.*

Etiam rerum Æstimatio per juratas personas *legitimè facienda, non magis, quàm* Examen Testium, in Processu executivo *locum sortiri, nec do illa, quòd* fiat incontinenti, *adstrui potest. num.* 35.

Æstimatores *nihil aliud sunt, quàm* Testes. *num.* 36.

Testi, citra juramentum, haud creditur. *num.* 36.

Multi DDres *etiam* probationem per Testes, *sed tamen* absque articulis & interrogatoriis, *& similibus ambagibus faciendam*, ex justa & magna Causa, contra Instrumentum liquidum & guarentigiatum *admittendam, contendunt. num.* 37.

Alii *existimant, quòd* Probatio per testes, *admissis saltem* brevibus *& summè* necessariis Articulis & Interrogatoriis, *ex prævia Judicis commissione*, legaliter

liter examinatos *etiam* in Causis executivis de Jure Communi *non rejicienda sit, &* contraria sententia ad Jus Saxonicum *restringi debeat. num.* 38.

Additur, quid de utrâque *harum Sententiarum sentiri debeat? n.* 40. *& sq.*

An in Processu executivo *Creditori* Juramentum judiciale *deferri possit? num.* 42. *&* 43.

An Consensus geminatus Querelam excessivæ Læsionis *excludat? n.* 45.

Judex Debitorem ad Solutionem *totius* Sortis *&* usurarum, *intra certum terminum faciendam*, condemnans, Arrestum, *hujus debiti gratia, jam* anteà decretum, *in dubio non relaxasse*; *sed potiùs* confirmasse *censendus est. num.* 47. *& seq.*

Non solùm id, quod verbis exprimitur; *sed & illud, quod* ex expressis necessariò sequitur, *tùm* in Sententiis judicialibus, *tùm &* alibi, pro expresso *haberi debet. num.* 49. *& seq.*

Æquipollentium eadem *est* efficacia. *num.* 51.

Idonea Cautio *ordinaria* Arresti medicina *vocatur. num.* 54.

In admittenda Cautione, *ad effectum relaxandi Arresti, multum* interest, *utrum id, quod ab aliquo in judicio exigitur*, aliqualiter illiquidum; *& in justam controversiam à Debitore vocatum*; *an verò* aperto jure *nitatur*, *&* in liquido positum *debitum sit? num.* 54. *& seqq.*

Cautionem pro Solutione acceptare *tenetur nemo. num.* 56.

An das Königl. Preussische Hof-Gericht zu Stargart.

Urthel.

1 IN Restitutions-Sachen Ewalds von Golzen/ uxorio nomine Beclagten Imploranten/ eines/ entgegen und wider Jobst Bernd Hoyer/ Clägern und Imploraten/ andern theils/ erkennen und sprechen von Gottes Gnaden Wir Fridrich der Erste/ König in Preussen/ des Heyl. Römischen Reichs Ertz-Cämmerer und Chur-Fürst/ (tit. tot.) auff eingeholten rath unpartheyischer Rechtsgelehrten/ allem fürbringen nach/ mit urthel vor recht: Daß die vom Beclagten und vorjetzt Imploranten eingewandte Gravamina nicht erheblich/ und dahero es bey dem/ am 22. Junii, 1711. ausgefälltem B. Bescheid durchgehends zulassen/ auch Er Implorant die in diser Instanz auffgewandte Uncosten/ auff Hoffrichterliche mässigung/ dem Cläger Imploraten zuerstatten verbunden und schuldig seyn solle.

L. S.

Daß dise Urthel denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß/ erkennen wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstl. Würtembergl. Universität Tübingen/ unter uns anvertrauten Insigels urkund. Actum in Collegio nostro, den 26. Maji, Anno 1711.

RATIONES SENTENTIÆ.

2 SO vorstehender Urthel hat uns bewogen/ daß die von dem clagenden Herrn Jobst Bernd Hoyer/ an die Frau von Golzen/ annoch auff 340. Reichsthaler/ neben denen darauß verfallenen Zinsen/ machende Prætension aus einem liquidissimo Instrumento probirt ist/ und auff clarem brieff und sigel beruhet; inmassen desselben wörtlicher Innhalt/ Actor. *pag.* 2. *&* 3. à capite ad calcem zur gnüge vor augen ligt. Alldieweilen nun dises 3 niemand unbekannt ist/ daß dergleichen liquidissima, quæ vocamus, Instrumenta, quæ videlicet continent, quid, quale, quantum, ex qua causa, à quo, & cui debeatur, paratissimam Executionem importiren und nach sich ziehen:

ut de hac Consuetudine, quòd hujusmodi Instrumenta, absque alio processu, statim executioni mandanda veniant, omnibus exceptionibus altioris indaginis ad ordinarium processum remissis, de Guelferbytano & Calenbergensi Ducatu testatur Henricus Hahnius, ad Wesemb. *tit. de fide instrum. num.* VI. *ad verba*: *Nisi ubi illud.* 4

de Foro Saxonico Benedictus Carpzovius, 5

part. 1. *Const.* 17. *Def.* 32. & in *Respp. electoral. lib.* 4. *Resp.* 9. Matthias Berlichius, *part.* 1. *concl.* 80. *num.* 59.

6 de Austriaco Petrus Heigius, *part. 2. Q. 7. num. 24.*

7 de Jure Brandenburgico, Brunsuicensi, Hamburgensi, Lubecensi, Slesvicensi, Belgico, Dn. Lauterbach, in *Diff. Jur. Comm. & Würtemberg. parte 1. ϑ. 90.* ubi etiam de nostro Jure Provinciali Würtembergico idem advertit. Addantur, quæ Idem tradit sin *commentat. ad L. 27. cap. 5. §. 1. pag. 43. de reb. credit.* nec non in *commentar.* ad *tit. π. ff. de fide instrumentor. §. 46.* itemque Brunnemannus, de *proc. civili, cap. 1. num. 49. & seqq.* Mevius, *part. 2. Decis. 308. num. 8.* & *part. 3. Dec. 161.* & *179.* Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 1. tit. 8. Def. 3.* Goswin. ab Esbach, in *addit. ad Carpzov. part. 1. Const. 17. Def. 52. num. 1.* Fabricius, ad Mynsinger. *cent. 2. observ. 6.*

8 Und nun impræsentiarum keine solche Exceptio, quæ non altioris indaginis esset, vom Becl. Imploranten beygebracht werden mögen / so kans anderst nicht seyn / als daß wider denselben die / aus denen / auch diß ohrts / ad Acta gebrachten Tabulis obligationis, ceu, juxta omnia mododicta Requisita, similiter liquidis, juxta Mores hodiernos plerubique receptos, notoriè statt habende parata Executio cum effectu verhänget werde: Umb so mehr / da zu solchem / von seiner Gemahlin / cum Renunciatione omnium Beneficiorum, ausgestelltem clasen Brieff auch seine Selbstaigene iterata Confessio & Agnitio debiti, ja auch seine des Beclagten und Imploranten gethane Promissio, dasselbe zu zahlen; (warvon die in den Actis befindliche Briefe in mehrerem zeugen) solche Obligation in noch mehreren valôr und gültigkeit gesetzt hat.

9 10 Tralatitium enim est, quòd hujusmodi Promissio, quâ quis etiam alieno creditori promittit, se illud, quod alius ipsi debet, soluturum, Constitutum, quod dicimus, obligatorium constituat, &, præter principalis Debitoris obligationem, etiam ipsum actioni de constituta pecunia subjiciat.

L. 1. & toto tit. π. & Cod. de constit. pecun. Dn. Justus Henningus Böhmer, in *introduct. ad Pand. eod. tit. §. 1.*

11 Et quòd geminata præprimis Promissio enixissimam promittentis, & deliberatissimam Voluntatem demonstret; notante Klockio, *tomo 3. consil. 149. num. 216.* Thomingio, *vol. 1. consil. 4. num. 36.* Mevio, *parte 8. Decis. 6. num. 5.* post plures, Textore, in *peculiari Disp. de Geminat. cap. 1. num. 3. & seqq.*

12 Et quòd denique, sicut Debitum per ipsiusmet debitoris confessionem liquidissimum redditur; ità non possit non, etiam per illam, paratæ Executioni locus adaperiri. Carpzov. de *proc. tit. 1. art. 3. num. 15. cum sq. & tit. 22. art. 1. num. 20. & 70. & artic. 2. num. 33. & 36.* Coler. de *process. execut. part. 3. cap. 2. num. 26.* Surdus, *Decis. 309. num. 15.*

Wider welche hauptsächliche considerationes daß / Erstlichen / die vom Beclagten Imploranten principaliter opponirte Exceptio Nullitatis, & cum illa conjunctæ non competentis Actionis, im geringsten nichts würckhe / wir keine ursach zuzweiffelen finden. 13 Dann wiewohlen derselbe der 14 meinung seyn wollen / daß der zwischen Herrn Hoyern und der Frauen von Golzen vorgegangene Wahren-Kauff fürnemlich deßwegen von keinem bestand sey / weilen Sie Frau von Golzen / in der zeit / da solcher errichtet worden / allschon mit Ihme Herrn Beclagten Imploranten verlobet gewesen / und hingegen weder Er / noch Herr von Podewilß / als ihr gewesener Curator, in denselben consentirt; sondern solcher allein von Hn. Burgermeister Döpcke (welcher aber Ihr nur in judicialibus assistenz leisten können) subscribirt worden sey; So ist doch wider diese Exception / neben deme / daß gleichwohlen / Ihr der Frauen von Golzen / als damahliger Wittib / Er Herr Burgermeister Döpcke / zu einem Litis Curatore Gerichtlich zugeordnet gewesen / noch ferner in fleissiges bedenckhen zunemmen / daß die Frauens-Personen / in terris Pomeranicis, wann Sie nicht mehr minderjährig / solô Sexûs respectu, keines Kriegerischen Vormunds / seu Curatoris, præcisè vonnöthen haben; sondern solches in ihrer freyen Willkuhr stehe / ob Sie einen Curatorem haben wollen / oder nicht? und wann Ihnen gleichwohlen / auf ihr begehren / einer zugeordnet wird; Sie jedoch / ohne derselben rath / consens, und beystand / von ihren aignen Mitteln / pro suo liberrimo arbitrio contrahiren können;

prout passim hoc tradere deprehendimus Mevium, præcipuè *parte 3. Decis. 335.* 16 ubi dicit, quòd, ut Jure, quô utimur, Romano non imponitur mulieribus necessitas curatorem, in suis contractibus, adhibendi, ità etiam inspectis modernis moribus idem obtineat, quoadusque contraria Consuetudo, vel Statutum demonstrari non potest; & qui aliter sentiunt, nullum suæ sententiæ argumentum ex LLbus adferre valeant, solâque suâ, vel aliorum similiter errantium opinione nitantur, & *part. 5. Decis. 99. num. 3.* ubi ità: Per Jus, 17 ait, Pomeraniæ manet Mulieribus facultas transigendi & contrahendi, etsi habeant Curatorem. Nec enim necessariò hos accipiunt, sicut nec ad Litem curatorem, & in *addit. ad ipsum hunc num.* ubi, in Pomeraniâ nullam certam Legem mulieribus

injun-

sinjungere, ut curatorem accipiant; sed arbitrio ipsarum hoc relictum pronunciat, an curatorem petere velint, nec ne? addens, aliquas habere curatorem; alias non: Neque his eo minùs sua negotia agere & contrahere licitum esse.

18 Gleichwie nun an dises/ seines patrii Juris bestens kundigen/ berühmten und tapfferen Autoris, in seinen Schrifften hin und wider befindlichem/ testimonio nicht zuzweiffelen: also fällt auch zugleich die ex defectu curatorii Consensûs hergeholte Nullität/ und mit diser combinirte Exceptio non competentis Actionis von selbsten zu grun-

19 de. Von disem/ daß Er in derselbigen zeit/ da seine Eheliebste dem Kläger Imploraten die Wahren abgekaufft/ allschon mit Ihr verlobet gewesen/ vel ex hâc ratione, weitters nichts zugedenckhen/ weil notoriè die legitima Curatela Mulierum, wa dieselbige herkommens und denen Maritis competirt/ nicht à tempore Sponsalium, de præsenti licet contractorum; sondern erst à Connubii, per sacerdotalem benedictionem perfecti, momento ihren anfang gewinnt.

20 Die zweitte Einred und das aus derselben gezogene Gravamen hat Herr Beclagter und Implorant ex capite Læsionis enormis formirt/ indeme Er sagt/ daß die seiner Eheliebsten/ von Implorato angehängte Wahren allzutheuer angeschlagen; gestaltten/ wann die/ noch alle miteinander vorhandene/ Wahren zum vorschein gebracht/ und nach ihrem wahren Wehrt werden angeschlagen werden/ solche grosse Læsion sich selbsten zur gnüge vor augen legen werde.

21 Es ist aber/ pro primo, hierwider zu mercken/ daß Herr Implorant selber hierinnen/ in Actis, suspectissimè variirt;

22 wohlerwogen Er bald anfangs sich auff keine enormem, seu Dimidium justi & veri Pretii excedentem Læsionem; sondern mit ausgetruckhten wortten allein auff eine NB Schier ultra Dimidium, sich belauffende Læsion beworffen hat.

Actor. *pag. 13. fac. 1.* ibi: Bevorab da unbefugter Gegner/ in consideration/ daß meine Eheliebste bey denen/ selbiger angebrachten/ Wahren schier ultra Dimidium lædirt:

23 Hernach aber/ bey dem/ am 22. Junii, 1711. vorgewesenen Behör/ die Exceptionem Læsionis ultra Dimidium dem Herrn Boyer opponirt;

attestantibus Actis, *pag. 28. a.*

24 Ja/ eâdem illâ *pag. fac. 2.* gar auff eine Læsionem enormissimam sich bezogen:

in verbis: Des Citati Ehefrau hierinnen enormissimè lædirt.

25 Quòd verò illi, qui tantoperè variant, fortissima Juris præsumptione se gravare dicantur, & proindè indigni sint, ut ulla fides ipsis adhibeatur, ex *L. 16. de testib.* definit Cravetta, *vol. 2. consil. 178. num. 4.* Cardinalis Parisius, *part. 4. consil. 77. num. 3.* & *consil. 152. num. 19.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Variatio. axiom. 1.*

Pro 2do zeigt der clare und haittere buch- 26
stab des Instrumenti obligatorii, daß die Frau Debitrix sich nicht nur in genere aller Rechtswohlthaten/ und zwar prævia sui Dn. Curatoris ad litem, des Hn. Burgerm. Döpke Certioratione, expressissimis verbis; sondern auch haud obscurè der Querelæ enormis Læsionis, eô ipsô, begeben und efficaciter renunciirt/ indeme Sie nicht allein der Exception/ als ob die von Ihr erkaufte Wahren nicht wären in ihren wahren nutzen verwandt; sondern auch diser ferneren Exception/ daß dieselbige tadelhafft/ oder nicht genau bedungen worden/ und dahero noch ferner zu liquidiren wären/ gleichermassen specificè renunciirt;

prout ipsa hæc formalia in Actis *pag. 2. fac. 1.* videri possunt.

Quòd verò non saltem generalis hujus- 27
modi Renunciatio, quâ quis omnibus LLum auxiliis renunciat, ad excludendam Querelam Læsionis, utut non enormissimæ atque immoderatæ; attamen enormis, sufficiens sit;

demonstrante Menochio, *consil. 401. num. 182.* & Paulo Gallerato, de *renunciation. lib. 4. cap. 2. num. 49.* juncta Ejus operosâ & prolixâ doctrinâ de generali renunciatione, in *eod. cap. 2. num. 25. & mult. seqq.* quam etiam in specie ad Querelam enormis Læsionis excludendam sufficere statuminat, *num. 38. vers. Item generalis Renunciatio tollit beneficium Legis 2. Cod. de rescind. vendit.* cum Ruino, Menochius, *consil. 1. num. 357.* Camillus Borellus, de *compromiss. §. 2. glossa 1. num. 364.*

Sed quòd etiam specifica & expressa Læ- 28
sionis cujuscunque Renunciatio illa rectè dicatur, quando emptor renunciat non saltem huic exceptioni, quòd Merces, quas emit, non sint vitiosæ; verùm etiam alteri exceptioni, quòd Pretium conventum non sit æquum & justum, ac post multas demùm Emptoris & Venditoris contentiones (naturaliter descriptas ab ipso Principe,

in *L. 8. Cod. de rescind. empt. vendit.* ubi vulgò DDres.)

ab utrôque contrahentium approbatum & acceptatum, seu in nostra vernacula, daß die Wahren nicht genau genug bedungen/ und also der Kauffschilling nicht so leidlich/ billichmässig/ und gegen die Wahren proportionirt/ als es sich ex dictamine Justitiæ gebührte/ angesetzt worden sey: In reiffem betracht/ daß/ wer diser Einred/ daß 29

die von ihme gekauffte wahren nicht genau æstimirt / oder ihme hingegen in allzuhoch bedungenem Preyß seyen angehängt worden / sich entschlägt und begibt / derselbe / hôc ipsô, auch der Exception quantæcunque Læsionis apertissimè sich begibt / indem eines so viel importirt / als das andere.

30 Quòd verò & talis Renunciatio, quæ desumitur ex vi, potestate, natura & mente verborum, quibus usi sunt contrahentes, eandem cum expressa vim habeat, ex *L. Gallus. 29. §. Quidam rectè. de liber. & posthum.* cum Ruino, Bartolo, Cravetta, & aliis, sollicitè statuminat laudatus Galleratus,

dicto tract. de renunciationib. lib. 5. cap. 2. num. 1.

31 Und demnach / pro 3tio, die Exceptio, præprimis enormissimæ, Læsionis altiorem indaginem, tùm juxta hæc ipsa modò præmissa, tùm ex aliis causis, unverneinlich erfordert / so folget all disem auf dem fuß nach / daß / wann auch wahrhafftig der Herr Implorant mit der probatione Læsionis enormissimæ auffzukommen vermöchte; solches dennoch in disem / als auff clare Brieff und Sigel intentirtem / Processu executivo keinen ingress finde; sondern in separato ordinario processu terminirt werden müsse.

32 Quemadmodùm enim certissimum est, quòd, quando Exceptio, contra liquidum Instrumentum, non per alia Instrumenta; sed saltem per Testes probari potest, illa, ceu non incontinenti liquidabilis, ad processum ordinarium rejiciatur;

post plures, quos laudat, Matthias Berlichius,

practic. conclus. part. 1. conclus. ult. num. 80. & seqq.

33 eo quòd talis probatio per testes vix absque solenni ordine Judiciorum expediri valeret, sicque Creditor processu executivo &, quam liquidum instrumentum operatur & meretur, celeri Executione destitueretur, atque ità per indirectum ad ambages judi-

34 cii ordinarii remitteretur: Cùm tamen vicissim etiam Creditor non, nisi ex Instrumento confessato & liquido, adversus debitorem suum, executivè agere valeat, quem inter & Debitorem cùm ratio Correlatorum obtineat, æquissimum est, ut eôdem & hactenùs ambo jure utantur. Nicolai, de *proc. judiciar. parte 3. cap. 12. num. 2.* Carpzov. *J. F. part. 1. C. 8. D. 28.* & in *Proc. tit. 22. artic. 3. num. 10. 28. & sqq.* Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 1. tit. 8. Def. 3.*

35 ità idem hîc quoque, ex eo, dicendum, quòd, cùm Mercium à Domini Rei Uxore coemptarum Æstimationem, post decursum Triennii, & quod excurrit, demùm à talium rerum peritis, iisdemque mediante corporali juramento constituendis, Æstimatoribus, Partibus priùs auditis, omnibusque Circumstantiis exactè perpensis, fieri oporteret, & hæc omnia non magis, quàm Testium Examen, incontinenti fieri valeant; idcircò & hîc ordinario processui locus debeat patefieri;

per ea, quæ tradit Bened. Carpzovius, *J. F. part. 1. C. 3. 8. D. 14.* ibique in notis Goswinus ab Esbach. junctis illis, quæ passim ex *L. 6. §. 1.* in verbis: Justis pretiis æstimatione habitâ per eos, quos utraque Pars elegerit, Arbitros judicaturos, interpositô sacramento. *Cod. de secund. nupt.* DDres definiunt, Sichardus, ad *d. tit.* post Mynsinger. Covarruv. Cagnolus, Colerus, Plotus, Rauchbahrus, Speidelius, in *Spec. vocab.* Anschlag. *pag. 61.* Mevius, *part. 6. Decis. 160. num. 1.* Mollerus, *semestr. lib. 1. cap. 10. per integr.* post plures, Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 1. Loco 4. num. 244.*

Maximè cùm & tales Æstimatores nihil 36
aliud sint, quàm Testes; quibus, citra juramentum, notoriè non creditur.

Capit. Proposuisti. x. de probation. Carpzovius, de *processu, tit. 25. artic. 4. num. 143.* Addatur pluribus Collega noster, D. Harpprecht, in *Respp. civilib. & criminal. Resp. 5. num. 189. & mult. seqq.*

Wir wissen zwar wohl / quòd dictam 37
sententiam de non admittendis, adversus Instrumenta guarentigiata, confessata, & liquida, Testibus, vel aliis, creditorem ad ambages processûs ordinarii, contra Jura, trahentibus Probationibus, nonnulli sic temperent, quòd tamen quandoque ex justa causa summaria probatio per Testes faciendа, absque talibus articulis & interrogatoriis, aliisque ambagibus, quæ in processu ordinario obtinent, etiam contra instrumentum guarentigiatum, admitti debeat;

ut videre est apud laudatum Berlichium, *dicta concl. 84. num. 82. & 83.* Carpzov. *part. 1. C. 8. §. 29. cum seqq.* & de *Proc. tit. 22. artic. 3. num. 36. & sqq.* nec non in *Respp. electoral. lib. 2. Resp. 8. num. 18. & seqq.* Nicolai, de *proc. judiciar. part. 3. cap. 12. num. 3.*

Ja daß auch unterschidliche andere DDres gar in genere dahin schliessen / quòd Pro- 38
batio per testes, admissis saltem brevibus, & negotii substantiam concernentibus articulis, & consimilibus interrogatoriis, ex præviâ Judicis commissione juratò & legaliter examinatos, etiam in Causis executivis, de Jure Communi non rejicienda sit, & contraria sententia ad Jus Saxonicum restringi debeat; modò talis Probatio sine multis ambagibus expediatur, & desuper Instrumen-

tum

um, intra Tempus præstitutum, conficiatur:

Conferat. Justus Oldekop. in *tract. contra Carpzov. decad. 5. Q. 6.* Goswinus ab Esbach, in *addit. ad Carpz. part. 1. C. 8. D. 14. num. 1.* & *Def. 30. num. 5.* Brunnemann. de *proc. civ. cap. 1. num. 52.* Carpzov. in *Decc.* 39 *illustr. part. 3. Dec. 269. num. 6. & seqq.*

Vel, ut hac de re disserit B. Mevius, ut intra Terminum executioni rei judicatæ præfinitum tota talis Probatio expediatur; *part. 3. Decis. 319.* & ad *Jus Lubec. lib. 5. tit. 7. artic. 7. num. 6.*

40 Daß aber die erste meinung von andern/ gleich-tapffern und berühmten DDbus, ex hac ratione, nicht unzeitig verworffen werde/ quòd etiam summaria Testium examinatio, absque Articulis & Interrogatoriis, aliisque solennibus, nec in summario processu admittenda sit, das erläutert in mehrerem laudatus Nicolai, *d. tract. part. 1. cap. 60. num. 2.* Cothmannus, *Resp. 34. num. 6.* Zanger, de *except. part. 1. cap. 2. num. 26.* Ludov. Postius, in *tract. de mandat. manutenent. Obs. 84. & seqq.*

41 Und daß auch die andere sententia nicht absolutè und simpliciter platz greiffe; sondern alsdann erst/ si, pro circumspecto Judicis arbitrio, tàm urgentes & graves Circumstantiæ concurrant, ut, probationem per Testes faciendam, illæsâ justitiâ, excludi non posse, persuasissimum sese habere cogatur, in Rei favorem admittirt werden könne; wann aber hingegen die von dem Beclagten eingewandte Exceptio ein ordinarium Testium examen & processum erfordert/ alsdenn dieselbe ad processum or-
42 dinarium remittirt werden müsse/ das erhellet ab dem/ was de hac Q. An in processu executivo Juramentum judiciale Creditori deferri possit? (de qua Q. diversæ sententiæ videri possunt, & affirmativa quidem apud Brunnemann. de *proc. civ. cap. 1. num. 54.* & *consil. 89. num. 41. & seqq.* Hartm. Pistoris, *part. 4. Q. 13. per tot.* Joh. à Sande, *Decc. Frisic. lib. 1. tit. 8. Def. 3.* Dn. Stryk. de *cautel. juram. part. 2. S. 3. num. 303.*
43 *pag. 248.* ubi plura Hallensium, Jenensium & Erfordiensium JCtorum Præjudicia exhibet: Et ècontra Negativa apud B. nostrum Dn. Collegam, D. Frommannum, in *different. inter action. judicii ordinar. & summar. §. 67.* Berlich. *part. 1. concl. 29. n. 62. & seqq.* Carpzov. de *proc. tit. 22. artic. 4. num. 18.* & in *J. F. part. 1. C. 8. D. 31.* & in *Respp. electoral. lib. 5. Resp. 104. num. 15.* Nicolai, de *proc. part. 1. cap. 38. num. 2.*) notanter dociten Johannes Brunnemannus, ad *L. 38. num. 22. de jurejur.* & B. Dn. Stryk. *dict. sect. 3. num. 334. 343. & 364.* ubi omninò videri meretur.

Wannenhero auch diß ohrts es bey der Regul securè gelassen wird.

Dessen/ 4tò, hiebey nicht zugeschweigen/ 44
daß/ da nicht nur die Frau von Goltzen Selbsten den kauff quæstionis mit Herrn Hoyer errichtet/ und nach disem/ als Sie demselben am kauffschilling nichts können bezahlen/ den/ diser Schuld halben/ auffgerichteten Schuldschein/ neben ihrem Gerichtlich constituirten Curatore ad lites, dem Herrn Burgermeister Döpcke aigenhändig unterschriben; sondern auch Herr von Goltzen dises Debitum, zu viel mahlen/ als eine unlaugbare Schuld/ agnoscirt/ solchem allem nach die Schuld per hanc ipsam geminatam, tùm seorsim ab Uxore, tùm à Marito factam Agnitionem, umb so mehr/ auch deßwegen/ in den stand gesetzt worden/ ut nulla Querela excessivæ Læsionis adversus illud porrò objici valeat:

Cùm passim DDres pro certò hoc vendi- 45
tent, quòd Consensus geminatus hanc ipsam Querelam, per circumspecto Judicantium arbitrio, totaliter excludat;

ut videre est apud Richterum, *part. 2. Decis. 99. num. 55. & seqq.* Pruckmannum, *vol. 1. consil. 50.* & B. Lauterbachium, in *tract. synopt. tit. de resciend. vendit. §. 1. num. 47.*

Das dritte Gravamen bestehet in disem/ 46
daß Herr Beclagter vorsetzt Implorant, meint/ Dominus Judex à quo habe in dem B. Bescheid nichts super Arresto, ob hoc Debitum decreto, ejusdemque petitâ Relaxatione erkannt und gesprochen. Daß Er 47
aber auch hierinnen apertissimè sich irre/ erhellet ab disem/ daß/ hôc ipsô, indeme die Hof-Gerichtliche Decision dahin ergangen/ daß Er Herr Implorant, innerhalb vier wochen/ sub pœnâ paratissimæ Executionis, auff Capital und Zinß/ den Herrn Hoyer zubefridigen schuldig seyn solle/ der auff die Stoltenbergische Gefälle bey denen Unterthanen erkannte Arrest nicht allein ipso facto confirmirt; sondern Er auch nochmahlen zu des gantzen Capitals/ und deren darauß verfallenen Zinse/ unverweilter bezahlung con-
demnirt worden ist: welches manifestissi- 48
mè nicht nur so viel andeutet/ daß der auf nächst-ermeldte Gefälle gelegte Arrest nicht nur nicht relaxirt; sondern nochmahls bestäthiget/ und Er gar/ inner Monathsfrist/ totam Sortem, cum Usuris, zubezahlen verbunden und schuldig seyn solle. Wannenhero durchaus nicht gesagt werden kan/ daß über disem Puncto nicht gesprochen worden sey.

Explorati namque Juris est, quòd non 49
solùm illud, quod verbis exprimitur; sed & illud, quod ex expressis sequitur, pro expresso & explicitè definito habeatur.

L. 3. ff. si cert. petat. Rolandus à Valle, *vol. 4. consil. 27. num. 37.* Aymo Cravetta, *consil. 149. num. 11. & consil. 257. num. 6.*

50 Et expressum rectissimè etiam illud vocatur, quod in necessarium consequens, aut antecedens venit.

Capit. Cùm olim. X. de censib. post Glossam, DDres, ad *L. Prætor. in princip. vers. Expressum. ff. de novi operis nunciat.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Expressum. axiom. 2.*

51 Et quòd Æquipollentium eadem vis ac potestas sit, pariformiter Omnes uno ore definiunt;

ex *L. 22. princip. ff. ad SCtm. Trebellian. L. 29. §. 5. de liber. & posthum.* Carpzovius, *lib. 3. Resp. 10. num. 20.* Gailius, *lib. 2. observ. 13. num. 13.*

52 Mit disem ist / viertens / zucombiniren / was Herr Beclagter und Implorant, wider disen Arrest, auch ex hoc capite, daß Herr Nielas Georg von Pedewils / und Herr Christian von Purkammer / zur versicherung diser Crahmet-schuld / eine fidejussoriam Cautionem, unter ihrer hand und sigel / von sich gestellt / einzuwenden ge-
53 sucht. Ob aber gleich Er Herr Implorant auch hierauff grosse hoffnung gesetzt; so vermag doch auch dises ihn ab onere paratæ executionis nicht zubefreyen.

54 Tametsi enim idonea Cautio ordinaria Arresti medicina vocetur: tamen neminem latet, quòd in illa admittenda multum intersit, utrum id, quod ab aliquo in judicio exigitur, aliqualiter illiquidum, & in justam controversiam à debitore vocatum sit, an verò apertò jure nitatur, & in liquido positum debitum sit. Si quidem res planè illiquida sit, & debitum prætensum ab eo, contra quem Arrestum decretum, in non improbabile aut inverisimile dubium vocetur, tunc æquissimi Juris est, ut, propter Cautionem ab illo oblatam, Arrestum relaxetur, eo quòd, isto modo, prætenso creditori sua actio & victoria in salvo & vado sint;

per *L. Sctis. ff. de offic. præsid. L. Si fidejussor. §. final. ff. Qui satisd. cogant.* Petrus Peckius, *tract. de jure sistendi. cap. 45. n. 3. & seqq.* Johann-Baptista Caccialupus, de *debitore suspecto, Q. 6. num. 13. & Q. 9. n. 1.* Matthias Colerus, de *processib. executiv. part. 3. cap. 11. num. 93.* David Mevius, *tract. de arrestis, cap. 25. num. 40. cum seqq.*

Quandocunque verò debitum, ab aliquo 55
prætensum, vel ex propria Debitoris Confessione, vel ex Instrumento guarentigiato, vel liquido, & ipsum liquidum est, ipsumq; Tempus solvendi instat, vel pridem elapsum est; Arrestum verò ob moram injunctæ Solutionis imponitur, quia Debitum statim executioni mandandum, tunc quòd ille, contra quem Arrestum decretum, sub oblatione qualiscunque Cautionis ejus relaxationem petens haudquaquam audiatur; sed omninò ad debitum exolvendum teneatur, communissima omnium traditio est;

autore Schurffio, *centur. 3. consil. 15. num. 15.* Colero, *dicta parte 3. cap. 11. num. 94.* Peckio, de *jure sistendi, cap. 45. num. 4.* Cöppenio, *Decis. 35. num. 24.*

Cautionem namque pro solutione acce- 56
ptare tenetur nemo.

L. 4. §. 3. de re judic. L. 21. §. 2. ff. de constit. pecun. Hieron. Schurffius, *cit. loc.* Andr. Gailius, in *tract. de arrestis Imper. cap. 11. num. 7. & seqq.* Petrus Friderus Mindanus, in *tract. de mandat. lib. 1. cap. 41. num. 5.* Mevius, *d. cap. 25. num. 102. cum seqq.* Addantur, quæ Idem, juxta ipsam hanc thesin, in supremo Wismariæ Regio-Suecico Tribunali judicata recenset, in *part. 1. Decis. 240. & parte 9. Decis. 42.*

Welchem allem nach wir es nochmahls bey vorstehender Urthel durchgehends bewenden lassen. Act. Tübingen / in Collegio nostro, d. 16. Maji, 1712.

CONSILIUM OCTOGESIMUM SEPTIMUM.

SUMMARIA.

DE Obligatione Locatoris ad *necessariam* Ædium alteri locatarii Reparationem *succincta Dispectio.*

Præmittitur Sententia *Sententiæ prioris Instantiæ* reformatoria. *num.* 1.

Conductor non *statim* ob *quodlibet* leve impedimentum à Contractu recedere, *domumque conductam deserere valet. num.* 9.

Neque ista Præsumptio *pro ipsis militans aliter* deseri *debet, quàm si,* aliquid contra claram veritatem, *fraudulenter, vel erroneè,* egisse, *convinci queant. num. 26.*

Si contra *ejusmodi juratum* Calculatorem tale quid *legitimè* probetur, *tunc ipse non solùm* Parti ad *plenam* Damni refusionem; *verùm etiam, si* Doli convinci *queat*, Reipublicæ ad promeritam pœnam *tenetur. num. 27.*

Facilius, *præsertim* in Rationibus, invenitur, *quod* à pluribus quæritur. *n. 30.*

Annectitur ratio Tertii *sententiæ* Membri. *num. 31.*

Liquidum, ob illiquidum, retardari *non debet. num. 32.*

Quando Conventio liquida *est; & è contra* Reconventio illiquida, *vel contrà, tunc Judex etiam* in una *saltem* sententiam *proferre, &* alteram ulteriori discussioni *relinquere benè potest. num. 33.*

Hinc etiam Executio *in* punctis liquidis, *remanente* Litis pendentia *super* illiquidis, *validè decernitur. num. 34.*

Rationes Quarti & Quinti Membri. *num. 35. & seq.*

Expensæ Litis, *ob* justam, *vel* probabilem litigandi causam, *regulariter,* compensantur. *num. 36.*

An die Hoch-Gräflich-Erbachische Cantzley zu Michelstatt.

DJebey zuruckhkommende wichtige Acta, nachdem sie von Uns / zur Juristen Facultät / bey der Fürstlichen Würtembergischen Universität Tübingen / verordnetem Decano und andern Doctoribus, zu fleissiger durchlesung und collationirung mit denen uns auch zugefertigten Commissional handlungen und übrigen Actis gezogen worden / haben uns an die hand gegeben nachstehende Urthel / die wir selbst / im fall tragenden Richterlichen ampts / solcher massen ergehen und vollziehen zulassen kein bedenckhens haben wolten.

Urthel.

1 IN Sachen / sich haltend zwischen Herrn Wilhelm Bernhard von Reichenbach / Chur-Maynzischem Kriegs-Rath und Land-Commissario, Imploranten an einem / so dann Herrn Mary Arnoldi, Handelsmann zu Franckhfurt / Imploraten / am andern theil / ist hiemit / auff nochmahlige Verhör der Partheyen / und genaue inspicirung aller Rechnungen / wie auch deren darzu gehöriger Manualien / Urkunden / und andern Acten / so dann von denen dreyen beaydigten Herrn Calculatoribus eingeschickhte Guthachten / nach eingeholtem rath unpartheyischer Rechtsgelehrten / mit urthel zu recht erkannt: Daß zuförderist die von dem Herrn Imploranten gethane Anbung / dise Sachen an mehrere Facultäten zuschickhen / auff sich beruhen / und nunmehro die samptliche / zwischen beyden Partheyen / wegen ihrer vorgewesenen Societät / vorgekommene Forderungen / nach nächstermeldtem Guthachten der Herrn Calculatorum, so weit Sie darinnen positivè decidiren / definitivè und völlig erörtert; in den übrigen Puncten aber Ihnen theils der Regress an andere darinnen bemerckhte Personen / theils auch mehrere Erläutterung / und von selbst offerirte schleunige Beybringung beglaubter und güttiger Attestatorum, innerhalb dreyer Monath frist / so man Ihnen hiemit pro Termino peremptorio & præclusivo dergestalten anberaumt / daß / nach dessen Verlauff / auch in denen hieher gehörigen Puncten das endliche Decisum erfolgen solle / hiemit beyderseits reservirt; die bißhero auffgewandte Uncosten aber aus bewegnus compensirt und verglichen seyn sollen.

RATIONES DECIDENDI.

2 SUl verfaß / und an hand-gebung vorstehender Sententiæ hat uns kürtzlich bewogen / daß / nachdeme von seiten der Hoch-Gräfflichen Landes-Herrschafft / ceu illustrissimi in Causa hac Judicis, drey unpartheyische / in ihren obhabenden offentlichen functionibus zweiffelsfrey wohl probirte / und in solcherley Rechnungs-Sachen wohl exercirte tapffere Männer zu Calculatoribus gnädigst constituirt / und auff Ihnen vorgeschribene Instruction / am 10. Febr. Anni proximè elabentis, auff vergängig etlichmal ligende Citation der beyden Partheyen / (da zwar Herr Implorat bey solchem Actu persönlich erschienen; der Herr Imprant aber / unerach-

erachtet Er selbsten / in seinem Schreiben vom 10. Februar. Actor. *Nro.* 174. solchen Tag ausgebetten / erst nach 12. Uhren / da diſe Beaydigung allbereit vorbey war / sich auch eingefunden) mit leiblichen ayden würckhlich belegt / auch hierauff das Geschäfft von denselben unter handen genommen worden / Herr von Reichenbach zwar / in einem sub dato den 11. Februar. an Sie verpflichtete Herrn Calculatores abgelassenem Schreiben / nochmahlen auff seine / den 8. Januar. und 4. Marr. 1707. über diſem / daß die Acta an noch zwey andere unpartheyische Facultäten verschickht werden möchten / per literas eingewandte Reservation / sich / dem ansehen nach / referirt und bezogen;

in verbis: Daß Er / ausser denen / zu einholung eines oder mehr rechtlicher Academischer Guthachten / transmittirten Actis, als auff welche Er provocire / nichts weitters eingeben zulassen gedenckhe.

4 auff deren beaydigten Herrn Calculatorum geschehenen vorhalt aber / von Jhme nichts weitters / so wohl in seinen / bey den Actis befindlichen / zerschidenen missiven / als auch in nachgefolgter unterredung mit Jhnen / deßwegen movirt; sondern in der gleichbolden punctatim vorgenommenen ordentlichen durchgehung und examinirung so wohl seiner / vormahls / auff des Herrn Imploraten / als gewesenen Administratoris gestellte Rechnungen / biß auff hundert und acht übergebener Notaminum, als auch seiner zwölff Gravaminum, allenthalben positivè und ohne den wenigsten weitteren vorbehalt / von Jhme so wohl / als Herrn Arnoldi, respondirt worden.

5 Wannenhero wir forderist darvorgehaltten / daß diſe von Jhme Herrn Imploranten gethane Andung / diſe Acta an mehrere Facultäten zuschickhen / gar wohl auf sich beruhen könne / so wohl eben deßwegen / weil Er solchem Reservato oder Protestation weitters nicht insistirt; sondern coram juratis Dominis Calculatoribus sich auff alles positivè und simpliciter vernemmen lassen / folglich solchen Reservati oder Protestation ipso facto sich begeben:

6 Constat enim, quòd quidem extrajudicialem Protestationem, ad Jus protestantis illæsum servandum, duntaxat Semel interponere sufficiat; verùm judiciales in quolibet Actu posteriore, sive sequente, repetere oporteat, &, si hoc omittatur, protestatus ab illa recessisse credendus sit:

ex Rotæ Romanæ decisionibus Amatus Dunozettus, *Decis. 854. num. ult.* Cœlius Bichius, *Decis. 427. num. 11.* Johannes Maria Novarius, de *gravaminib. Vasallor. tomo 2. gravam. 191. num 20.* ex Felino, Hostiensi, & Johanne de Aguselli, Fridericus Pruckmannus, *vol. 1. consil. 8. num. 199.* Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 72. num. 20. & cap. 959. num. 2.* Arisminus Tepatus, in *compend. Dec. tit. 167. cap. 2.* Hieron. Rocca, *selectar. Jur. Disp. cap. 87. num. 72.* Franc. Niger Cyriacus, *controv. for. 618. num. 15.*

7 als auch aus diſer miteinschlagenden Ration / weilen / wann die Sach gleich an alle Juristen-Collegia in der Welt transmittirt würde; jedennoch kaum anderst / als die publicirte Interlocutoria gelautet / gesprochen werden könte:

8 Cùm notoriè Calculatio, & ad illam spectantia nec ad officium JCtorum propriè pertineant, nec Judex eâdem gravari debeat; sed potiùs peritis Calculatoribus res tùm expeditiùs, tùm & longè securiùs committi valeant, & dehinc quoque debeant;

ut in puncto advertit Franciscus Vivius, *Decis. Neapol. 153. num. 4.* Tiber. Decianus, *lib. 1. consil. 20. num. 31.* Benedictus Carpzovius, *lib. 5. Resp. 75. num. 10.* ibi: *Nec enim Calculatio propriè ad officium JCti pertinet, nec onere hôc Judex gravari debet; sed potiùs Calculatoribus res hæc est demandanda, quibus, ceu in arte peritis, potior fides habetur.*

9 Dessen nicht zugeschweigen / quòd, ut Lites pro viribus abbrevientur, & ejusmodi, sumptuosæ æquè, ac superfluæ ambages salutariter amputentur, disertissimè & passim ipsæ LL. efflagitent.

L. 13. Cod. de judic. L. fin. ff. pro soc. L. 2. Cod. de re judic. Augustin. Morla, in *tract. jur. parte 1. tit. 3. Q. 2. num. 17.* Fridericus Pruckmannus, *vol. 1. consil. 38. num. 92.* ex Carpzovio, Tabor, apud Barbosam, *vocab. Lis. axiom. 5.*

Vor Eins.

10 Bey dem anderen membro præmissæ Sententiæ möchten zwar wohl die gedancken entstehen: Ob nicht der beaydigten Herrn Calculatorum, bey ihren geschwohrnen schwehren Pflichten und Eyden / über alle und jede Puncten erstattetes Guthachten selbsten die würckhung / krafft und autorität einer judicialis Sententiæ haben möchte? allermassen diſe meinung in terminis fovirt Paulus de Castro,

ad *L. Si cus libertas. ff. de condit. & demonstrat.* Cui & suum suffragium adjecêre Menochius, de *arbitrar. judd. Q. casu 209. num. 36.* Mascardus, de *probat. conclus. 253. num. 8.* Rulandus, de *commissar. & commission. parte 1. lib. 4. cap. 19. num. 17.*

11 Quibus convenienter etiam Paulus Cardinalis Parisius contendit, quòd in Calculatione sive computo juratorum Calculatorum acquiescendum, & juxta illum Executio facienda sit;

parte 1, consil. 96, num. 32. dum

12 dùm Calculatores æquiparat Arbitris, quorum Relationem atque Declarationem promptam executionem mereri existimat.

13 Imò quòd tales Calculatores, ad computationem legaliter electi, etiam Jurisdictionem habeant, ulteriùs determinat laudatus Parisius,

cit. consil. num. 31. ibi: *Et talis Calculator ibi, nempe in L. Si cui libertas. de cond. & demonstr. appellatur Arbiter: Et Imolensis & Paulus de Castro ibi dicunt, quòd isti Calculatores electi habent jurisdictionem, per illum textum maximè, quia ratio reddendae est arbitrio boni viri. Et relationibus & declarationibus dictorum Revisorum & Arbitratorum standum est, & eorum Relatio & Declaratio exequutionem meretur, ut concludit Corneus, vol. 1. consil. 43. col. 3. & 4.*

14 Aber daß diſe meinung in unſern Rechten kein fundament habe / iſt ſchon längſtens von andern bewährt und berühmten Jureconſultis wohl beobachtet worden / die dahero faſt alle den einträchtigen ſchluß machen / quòd ejusmodi, ſeu à Partibus, ſeu à Judice electi, Calculatores non majorem, ſeu ulteriùs ſe porrigentem habeant poteſtatem, quàm ut ſibi propoſitas Rationes examinent, & poſteà apud Judicem, unà cum ſua Relatione, producant, ejusque deciſioni relinquant, utrum Rationes ab ipſis reviſæ, prout decet, reviſæ ſint, vel an aliquid in illis jure deſideretur?

Franciſc. Munnoz de Eſcobar, de *ratiocin. administrator. cap. 8. num. 24. & 25.* Paulus Chriſtinæus, *Dec. Belgicar. vol. 3. Dec. 98. num. 8. & 9.* Johannes Heeſer, *tract. de rationib. reddend. Loco 3. num. 55.*

15 Eandemque doctrinam non ſaltem receptam eſſe, autor eſt, præter alios, Hector Felicius,

de *ſociet. cap. 8. num. 45.*

16 verùm etiam compluribus ſupremis Saxoniæ Electoratûs Appellationum Judicii, & Scabinorum Lipſienſium Præjudiciis ſtabilitam teſtatur Bened. Carpzovius;

in *ſuis Reſpp. Electoral. lib. 5. Reſp. 75. num. 13. & ſeqq.* ubi ex Angelo Peruſino definit, quòd à Calculatoribus factæ Computationi Vis Sententiæ haudquaquàm, ad condemnandum, vel abſolvendum, attribui valeat, priusquàm Judex deſuper pronunciet: Idque per ſatis clarum hanc in rem textum in *L. 2.* ubi ità Gordianus Imperator reſcribit: Inſtar rei judicatæ obtinere minimè poteſt Computatio à Tabulariis facta, niſi Sententiâ Procuratoris fuerit confirmata. *Cod. de jure fiſci.* Addat. ad *eand. L.* Angelus Peruſinus. Johannes Brunnemannus, *num. 4.* Jacobus Döpler, in ſeinem getreuen Rechnungs-Beampten. *parte 2. cap. 22. num. 36.* ubi ità: Es können aber ſolche erwöhlte und geſetzte Calculatores unter denen Partheyen keinen kräfftigen ausſpruch thun: Quia Calculatorum arbitramentum non habet vim Sententiæ; ſondern ſie ſeyn ſchuldig dem Richter/wie Sie die Sache funden / zu referiren / und ihr unmaasgebliches Bedenckhen darüber zu eröffnen. Darauff folget dann der Ausſpruch und Genehmhalttung des Richters/ als Finis Calculationis. Martinus Naurath, de *rationar. pag. 311.* Johann-Volckmar Bechmann, in *commentar. Pandectar. tomo 2. parte 1. pag. 157. num. 62.* Werner. Martini, in *commentar. forenſi proc. judiciar. tit. 21. §. 2. num. 7.*

Finis ſiquidem ejusmodi Calculcationis 18
eſt Approbatio per Judicem facienda, quâ demùm Reus condemnatur, vel abſolvitur;

ut modò retulimus ex formalibus Döpleri: Quibus gemina, ante ipſum, ex DDbus exhibet Dominicus Cardinalis Tuſchus, in *pract. conclus. lit. C. conclus. 4. num. 26.* Heeſerus, *c. l. num. 58.*

Hincque etiam, priusquàm talis Judi- 19
cialis Approbatio accedat, adhuc variæ, contra Calculum, Exceptiones à Partibus litigantibus opponi poſſunt; neque ulla adhuc Appellatio à talium Calculatorum Relatione locum ſortiri poteſt; cùm necdùm Litigantium alterutra Pars ſe, per illam, gravatam eſſe, conqueri valeat.

Cardinal. Tuſchus, *d. conclus. 4. num. 27.* Jacob. Döpler. *d. cap. 22. num. 42.* Heeſer. *dicto Loco 3. num. 58.*

Ob nun aber gleich ſolcherley Calcula- 20
tiones, und darüber erſtattete Relationes an ſich ſelbſt keine krafft einer judicialis Sententiæ haben; ſo iſts doch an deme / daß / wann die Partheyen ihre ſamptliche Jura vor dergleichen / legitimè (De quo prolixiùs diſſerit Heeſerus,

dicto Loco 3. à num. 37. usque ad num 54.)

eligirten / und beaydigten Calculatoribus Rechtsgebührend deducirt;

juxta ea, quæ tradit laudatus de Eſcobar, de *ratiocin. administrator. cap. 31. num. 21. & ſeqq.* Matthias Colerus, *tract. de proceſſib. execut. parte 3. cap. 2. num. 36.* Johann-Petrus Surdus, *conſil. 452. num. 35.* Yannez Parladorius, *rer. quotidianar. cap. fin. parte 1. §. 6. num. 5.* Hector Felicius, *d. cap. 38. num. 53.*

Intermiſsâ namque tali ſpecificâ Partium 21
diſceptatione, Rationes, non citatâ & auditâ utraque Parte, examinatæ, nec ratæ eſſe, nec, quod Calculatoribus juſtum æquum videtur, executioni mandari poteſt.

Parladorius, *d. cap. fin. parte 1. §. 6. num. 5. cum ſeqq.* Heeſer: *cit. loco, num. 61.*

auch Sie Calculatores, von Poſten zu 22
Poſten/ alles fleiſſig unterſucht / angehört/ und erwogen;

Jungatur omninò egregium Dominorum Lipsiensium Præjudicium, apud Döplerum, *d. cap. 22. num. 41.* & quæ ille ibid. porrò subnectit, *num. 43.*

23 und Ihr / über solches alles / nach reifem bedacht / formirtes Judicium und Relation unverdächtig erstattet / alsdann in allweg die rechtliche Præsumptio, in dubio, dahin vor Sie militirt / daß ihre Berechnung und demselben specificè, auch von Posten zu Posten / angehängtes Guthachten / Regulariter, vor glaubwürdig und der Rechtlichen Billichkeit gemäß verfaßt gehalten

24 werden muß / in tantum, ut dicant, quòd, cæteris paribus, eidem parata tribui debeat Exequutio, intellige accedente Judiciali Approbatione:

Paulus Christinæus, *Decc. Belgicar. vol. 2. Decis. 98. num. 6.*

25 etiamsi ab ipsis adjecta sit Clausula: Salvo errore, vel salvo jure verioris calculi:

Hector Felicius, *d. cap. 38. num. 54.* Johannes Heeserus, *cit. loc. num. 67.*

26 neque aliter hæc Præsumptio pro ipsis militans deseri debeat, quàm si, aliquid contra claram veritatem egisse, convinci valeant, verbi grat. illum, qui verus est Debitor, Creditorem faciendo, aliave similia in præjudicium Veritatis & Justitiæ, suæ Relationi, seu dolo malo, seu erroneè inferendo:

Mascardus, de *probation. conclus. 253. num. 12. & 13.* Heeserus, *cit. loc. num. 69.*

27 In cujusmodi casibus quòd ipsi non saltim Parti ad plenam Damni refusionem; verùm etiam, si Doli convinci valeant, Reipublicæ ad pœnam, seu promeritam animadversionem teneantur, in puncto statuminat sæpenumero laudatus Franciscus Munnoz de Escobar,

d. tract. de ratiocin. administrat. cap. 42. num. 21. Joachimus Burger. in *observat. jurid. polit. militarib. Observ. 44. per tot.* Jacob. Döpler. *d. cap. 22. num. 50.* per tx. in *L. fin.* verbis: *Ego etiam adversus Tabularium puto actiones dandas, quòd in computatione fefellit. ff. si mensor fals. mod. dixer.*

28 Wohlerwogen nun auch diß ohrts alle diese Requisita copulativè zusammentreffen / und wir an der beaydigten Herrn Calculatorum gesampter verrichtung / und derselben allenthalben angehängtem Guthachten / weder ratione Modi procedendi, noch dabey bezeugten Fleisses / noch an ihres / durchgehends bey jedem Posten / ertheilten Judicii dexteritât / noch an ihrer Auffrichtigkeit und unpassionirter Integritât / ichtwas zudesideriren gefunden; so finden wir keine Rechtsbefugte ursach / warumb das von Ihnen erstattete Guthachten von der hohen Lands-Herrschafft nicht in allem approbirt / und nach demselben gesprochen werden solle; umb so mehr / da auch die 29
von den vormahls gebrauchten / ratione ihrer Ampts-pflichten auch beaydigten / Hoch-Gräfl. Herrn Commissariis außführlich erstattete Relation mit disem Guthachten fast in allem übereinkompt; wannenhero die vor dises militirende præsumptio, 30
auch ex hac Ratione, desto kräfftiger wird / juxta illud vulgatum, quòd facilius inveniatur, quod à pluribus quæritur:

tx. in *Cap. ult. distinct. 20.* ibique Glossa. in *verbo, Pluribus.* Gailius, *lib. 1. observ. 33. num. 3.* Tabor, ap. Barbos. in *vocab. Plura. axiom. 2.*

Daß wir aber / vor das dritte / die jenige 31
Puncten / welche von den beaydigten Herrn Calculatoribus positivè decidirt seyn / auch pro Definitivè decisis erkannt; die übrige aber zu weiterer Gerichtlicher Ventilation / auch mit unterscheid zu noch besserer Erläutterung / und Beglaubung / durch beybringende Attestata, ausgesetzt / darzu hat uns bewogen / daß das jenige / so liquid, ex passim obvio præscripto Legum, wegen deren annoch illiquiden Punctorum nicht weitters differirt oder zu längerem beschwerlichem umbtrib seey gestellt werden; sondern in allweg vor determinirt angenommen werden solle.

Ità namque à DDbus passim docemur, 32
quòd Liquidum, ob illiquidum, retardari non debeat;

per *L. 5. princip. ff. de statu liber.* ubi vulgò DDres. Franciscin. Curtius, *consil. 122. num. 3.* Borgnin. Cavalcanus, in *tr. de tutore & curat. num. 215.* Escobar, de *ratiocin. administrator. cap. 21. per tot.*

ità quidem, ut dicant, quòd, tametsi aliàs 33
Conventio & Reconventio pari passu ambulare, eâdemque sententiâ finiri debeant; tamen, quando illarum alterutra solummodò liquida est, Judex sententiam in hac sola proferre, & alteram ulteriori discussioni benè possit relinquere;

Christophorus Besoldus, ad *Jus Provinc. Würtemberg. parte 1. §. 59.* Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 3. tit. 1. Def. 11.* Brunnemannus, de *processu civili, cap. 10. num. 19.*

Et quòd ideò, Executio pro punctis li- 34
quidis, etiam remanente litis pendentiâ super illiquidis, rectè fieri possit, in individuo tradit Stephanus Gratianus,

Discept. forens. cap. 529. in fin. & cap. 728. num. 11. Josephus de Sesse, in *Decc. Aragon. Decis. 58. num. 4.* Johann. Petrus Fontanella, de *pactis nuptial. clausula 7. glossa 3. parte 6. num. 3.* Lancellot. *tract. de attentat. parte 2. num. 4. limitat. 28. per integr.* Addantur plusçula ex congestis Barbosæ & Taboris, in *axiomatib. vocab. Liquidum. axiom. 2.*

Damit aber auch / viertens / die noch 35
nicht

nicht decidirte Puncten nicht weitters verzögert/ und noch grössere Uncosten verursachet werden/ so haben wir vor das rathsamste gehalten / einen Terminum peremptorium, von genugsamer zeit und raum / sub
36 pœnâ præclusi, zupræfigiren. So dann/ weilen / vors fünffte/ ex ipsa Dominorum Calculatorum Relatione, hin und wider/ sich zaigt / daß / obschon der gewesene Herr Administrator Marx Arnoldi in den meisten Puncten recht gehabt / und Herr von Reichenbach viele Posten von selbst und ultrò fallen lassen; jedoch auch unterschidliche von Ihme Arnoldi, in seiner Rechnung/ nicht recht eingetragen worden / also / daß sie nothwendig corrigirt werden müssen/ und dahero Herr von Reichenbach / in so fern/ eine gnugsame und in Rechten valable litigandi rationem unverneinlich gehabt hat / neben dem / daß noch einigen wichtigen Puncten ihre decision nicht einmahl gegeben werden können/ disem allem nach läst sich auch der punctus Expensarum anderst nicht ansehen / als daß dieselbige compensirt werden; juxta ea, quæ legimus apud Dn. Lauterbachium, de *expensis victor. §. 48.* & Johannem Temmen, de *litium expensis, cap. 9. sect. 1. num. 15.*

In dem übrigen erfordert der Ordo pro- 37
cessûs judiciarii, daß beyde Partheyen vor allen dingen zu anhörung einer Definitivæ zusubmittiren / ehe Sie in die Rathstube eingelassen werden / per Judicii Actuarium, vorher extrajudicialiter angewisen werden.

Und dises ists / was wir / bey diser Sa- 38
che / denen Rechten durchgehends gemäß zuseyn halten / salvo semper, si datur, rectiore judicio. Zu urkund haben wir dises Responsum mit unsers Collegii Sigill zuverschliessen / und / nebst hertzlicher anwünschung eines / zu Seel und Leib / von dem seegenreichen GOtt höchst-beglückhten zeitwechsels / auch unserer ferneren dienstwillfährigkeit versicherung / jederzeit verharren sollen / sub dato Tübingen / den 29. Decembris, 1708.

CONSILIUM OCTOGESIMUM NONUM.

SUMMARIA.

DE Restitutione in integrum *in Causa* Vindicationis Canis venatici, & Juris convenandi.

Præmittitur Sententia. *num. 1.*

Unicus Testis nullus *testis. num. 8.*

Ob Frugum depastionem Animal *ad alium pertinens non aliter* pignorari *potest, quàm si id vel* in ipsa actuali depastione, *vel* in ipso adhuc fundo, *in quo damnum dedit,* inclusum *vel* pignoratum *esse,* per duos Testes, *probari valeat. num. 10.*

An is, qui Animal *sibi noxium* pignoravit, *sive* inclusit, *illud* privata autoritate *ità inclusum* penes se retinere *queat, vel* Judici *illud* exhibere *teneatur? num. 11. & seq.*

Quidsi includens *ibi Loci* jurisdictione polleat? *num. 13.*

Inclusionem *ejusmodi* Animalis clandestinam *LL. Romanæ* summoperè aversantur. *num. 15.*

Animal *ità* inclusum celans, *vel istud,* insuper habitâ *idoneæ, de refundendo omni, si quod datum probari queat, damno,* Cautionis oblatione, *Domino vindicanti* exhibere recusans, *neque* litis, *ob hanc ipsam recusationem,* diu protractæ, *neque etiam* pro pastu animalis *intereà erogatas* Expensas repetere *valet. num. 16. & seqq.*

Animal *sibi noxium* pignorans, *regulariter,* Sumptus *in* pasturam *ejus* factos repetendi jus *habet. num. 21.*

Damnum, *quod quis* sua culpa *sentit,* sentire *damnum* non videtur. *num. 22.*

Ad Probationem Possessionis *non sufficit probari* Actus *aliquos* possessorios; *sed necesse est, ut simùl probetur, istos actus fuisse* quietos, & Partis adversæ turbatorios & injustos. *num 31.*

Extractus *& simplices* Copiæ, absque ulla *ullius* Notarii publici, *vel* alterius

terius personæ *fide dignæ* subscriptione, *productæ* nullam *omninò* probandi vim *habent. num. 33.*

Æstimatio inter Tertios conventa *vel facta* aliis non præjudicat. *n. 34.*

Nemo in Communione, *etiam Juris venandi*, invitus manere *compellitur. num. 41.*

Conventio de nunquàm solvenda Communione, *tametsi* solennissimè inita, nullius *est* roboris. *num. 42.*

Quidsi *sit* jurata? *num. 43.*

An das Königl. Preussische Hof-Gericht zu Stargart.

Urthel.

IN Restitutions-Sachen / sich haltend zwischen Stephan Bernd von Dewiz / Obrist-Lieutenant, Beclagtem / und jetzo Imploranten / an einem / so dann Curt Christoph von Plessen / Clägern und Imploraten / am andern theil / ist hiemit / allem für- und anbringen nach / auff eingeholten rath unpartheyischer Rechtsgelährten / mit Urthel zu recht erkannt: Daß die von dem Beclagten und Imploranten eingewandte Gravamina in so fern fundirt / und derselbe / wider den / am 16. Novembr. 1709. publicirten Behörs-Beschaid in integrum zurestituiren; inmassen wir Ihn hiemit restituiren / dergestalten und also / daß es zwar ratione desselben Ersten / die wegen des auffgegriffenen Jagthunds / auffgewandte Process-Kosten / und auff 4. Gulden / propter Terminum circumductum, angesetzte Expensas betreffenden membri, bey dem Judicato ungeändert zulassen; so viel aber das von dem Cläger / Imploraten / auf des Rei Imploranten aigenthumblichen Höltzern prætendirende Jus convenandi betrifft / solches besser untersucht werden / und dahero der Cläger und Implorat sich auff die vom Becl. und Imploranten eingereichte Fundamenta specialiùs einzulassen / auch beyde Partheyen hierauffhin zubeschliessen schuldig seyn sollen; warauff so dann ferner ergehet / was recht ist.

L. S.

Daß diese Sententz denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß / erkennen wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen; unter unserer Facultät grössern Insigels urkund. Actum in Collegio nostro, den 17. Junii, Anno 1710.

RATIONES SENTENTIÆ.

DJe Ursachen / so uns also zuspre- 2
chen bewogen / seyn kürtzlichen diese / und zwar circa primum Sentiæ membrum, in welchem erkannt worden: Daß / weil / Erstlichen / nicht erhelle / daß Herr Implorat, Curt Christoph von Plessen / zu der zeit / wie sein Hund in der Sezezeit auffgegriffen worden / auf dem Weitenhagenschen Felde gejaget / und dahero dem Herrn Imploranten nicht gebührt / ihme Herrn Implorato seinen Hund vorzuenthalten; sondern ihme vielmehr obgelegen gewesen / solchen ihme zuruckhzusenden / disem nach Er in die Ihme Herrn To deßwegen verursachte Uncosten / præviâ illarum designatione & moderatione; und / über deme / auch in 4. Gulden expensas Termini circumducti verfället seyn solle / haben wir / quoad prius punctum, daß nemlich Herr Reus und Implorant, des auffgegriffenen / und auf begehren nicht restituirten Hundes halber / in die Ihm verursachte Gerichts-Uncosten verfället seyn solle / hauptsächlichen dises consideriret / daß / pro primo, der Herr Reus zu rechtlicher gnüge 3
nicht dargethan / daß in der zeit / als Christian Taggatz / sein gewesener / und dermahlen flüchtiger knecht des Herrn Implorati Hund auffgegriffen / Er Herr Implorat in des Herrn Imploranten Höltzern gejagt: Ja es ist nicht einmahl dises gnugsamb probirt worden / daß in eben solcher zeit der von ihme Taggatz auffgegriffene Hund / in absentia Implorati des Herrn von Plessen / einig Wild / in des Herrn Imploranten von Dewiz aigenthumblichen waldungen / würckhlich gejagt / aufgesucht oder verfolgt hab. Dises ist zwar nicht ohne / 4
daß die abgehörte Zeugen / sub religione corporalis juramenti, bekundschafftet haben / daß des Herrn Imploranten Hunde / den gantzen Sommer über / so tags / so nachts / in dem allso genannten / und zu Brattenfelde gehörigen Wolffswinckhel / fast beständig gejagt; ja daß fürnemlich juxta depositionem des ersten Zeugen Jacob Giesen / *ad artic. probator. 1.* Er selbsten zwey Hunde mit vollem halse jagen gehört / und als Taggatz denselben auff Jäger-artht 5
ge-

gepfiffen und zugeruffen / sie hierauff still geworden / und bald hernach Er Taggatz Ihme Zeugen mit dem angebundenen Hunde begegnet sey:

Actor. *pag. 56. a.*

6 Welche kundschafft auch hierdurch nicht wenig bestärckht wird / daß / nach des vierten Zeugen auffsag / umblängst (das ist weitt herumb) keine andere / als die Plessische Jagthunde seyn sollen:

pag. Actor. *58. b. ad intgm. 1. articuli 5.*

7 Gleichwie aber das Erste / was nemlichen Jacob Giese bekundschafftet hat / auf seiner alleinigen depositione beruhet; also hält es sich auch mit des vierten Zeugen auffsag / daß nemlich sonst niemand in derselben refier einige Jagthunde halte. Wannenhero auf dise einzele depositiones und testimonia keine reflexion genommen werden kan.

8 Tralatitium enim est, quòd unicus Testis sit nullus testis.

L. 9. ubi Omnes, *Cod. de testib.*

9 Bey welcher beschaffenheit es anderst nicht seyn können / als das vor den Herrn Plessen in so fern eine favorabilis sententia ausgesprochen worden:

10 Eo quòd, ex communi DDrum placito, etiam ob frugum depastionem, non aliter animal ad alium pertinens pignorare, vel includere, de Jure permissum sit, quàm si id vel in ipsa actuali depastione, vel in ipso adhuc fundo, in quo damnum dedisse ostendi potest, etiam inclusum, vel pignoratum esse, per duos testes probari valeat:

post alios, Müller, in *addit. ad Struv. exercit. 14. th. 4. lit. ß.*

11 Ja wann dises gleich nicht wäre; so ist dennoch hiebey noch ferner zumerckhen / daß / da sonst die Rechtslehrere den beständigen schluß machen / quòd ille, qui animal sibi noxium pignoravit, sive inclusit, animal

12 ità, privatâ autoritate, inclusum, (quod moderna ad minimum Jura permittunt,

autore Johanne Baptista Costa, de *facti scient. & ignorant. centur. 2. distinct. 34. num. 6.* Jacobo Menochio, in *tract. de recuper. possess. Remed. 9. num. 281. & seq.* Ægidio Bossio, in *pract. crimin. tit. de damno dato, num. 10.* Stephano Gratiano, *discept. forens. tomo 1. cap. 80. num. 8.* post Zœsium, Zasium, Azevedum, Bonifacium, Carpzovium, Hahnium, & Berlichium, Johanne Thomæ, de *noxa animalium, cap. 23. n. 17. & seqq.* Davide Mevio, ad *Jus Lub. lib. 3. tit. 11. num. 9. ad rubric.* Richtero, *Decis. 5.* post Struv. & Groenewegium, Brunnemanno, ad *L. 39. num. 4. ad L. Aquil.*

penes se retinere haudquaquàm possit; sed illud Judici exhibere debeat:

advertente Gratiano, *dicto cap. 80. n. 33.* Colero, de *process. executiv. parte 1. cap. 3. num. 66.* Berlichio, *parte 2. conclus. 34. n. 22.* Müllero, *cit. loc.*

13 Diesem schnurstrackhs zuwider der Herr Beclagte und vorjetzt Implorant den vom Taggatz seinem knecht auffgegriffenen Hund nicht allein keiner Obrigkeit zuzuschickhen begehrt; sondern / wann es sich auch in facto gleichwohlen also verhielte / daß Er Herr Implorant an demselbigen Orthe die Jurisdiction hätte / und dahero zu einer solchen exhibition nicht obligirt gewesen wäre;

juxta ea, quæ pariter in puncto definit laudatus Thomæ, *d. tract. cap. 24. num. 21.* Berlichius, *d. l. num. 23.* Müller, *d. th. 4. num. 18.*

14 Er denselbigen gar / auf zweymahliges zuschreiben des Herrn Clägers Imploraten / gegen ihme verlaugnet und verborgen gehalten:

15 Qualem inclusionem quòd Leges inprimis exosam habeant, eluescit ex iis, quæ de aliorum sententiâ recenset laudatus Thomæ, *dicto cap. 23. num. 7.* ibi: *Non desunt, qui L. 39. ff. ad L. Aquil. de inclusione animo celandi factâ, adeoque in crimen furti incidente, interpretantur. &c.*

16 Alldieweilen nun Herr Beclagter und Implorant, durch dise zweymahlige / und aus seinen / in den Actis *pag. 2. & 6.* befindlichen Schreiben am hellen tag ligende vorenthalt / und verheelung / zu disem Process alle ursach gegeben / so ist selbiger gantz billich in dise Process-kosten condemnirt worden. Dann / wann Er auch je vermeint / 17 daß Er disen Hund / ex hoc capite, weil derselbe ihme in der Sezzeit schaden gethan / auffgreiffen zulassen berechtiget sey; so wäre ja doch auch nichts richtigers gewesen / 18 als daß Er denselben / so bald der Herr Cläger / ratione præstandæ, in casum, si Damnum probari potuisset, debitæ Satisfactionis, ad arbitrium Judicis zuraichliche Caution von sich gestellt hätte / gleich zurestituiren und dem Herrn Cläger abfolgen zulassen / gehalten gewesen wäre;

juxta ea, quæ in puncto ex Gailio statuminat, & tùm Curialis Coburgensis Judicii, tùm Collegii Jenensis Præjudiciis firmat laudatus Richterus, *dicta Decis. 5. num. 14.* Brunnemannus, ad *d. L. 39. num. ult. ff. ad L. Aquil.*

19 Da Er aber / durch seine lang continuirte vorenthalt- und verheelung / den Herrn Cläger zu dises Jagthunds vindicirung / wider willen / genöthiget / so können wir nicht absehen / wie Er von deren / in specie auf dises Hunds vindication aufgewandter Expensarum refusion liberirt werden möge: Tantum abest, daß Er / wegen dises so lang / 20 theils clancularie, theils / nachdeme Er nemlich gleichwohl endlich gestanden / daß

Er

Er denselben in seiner hand habe / ohne gnugsame ursach vorenthaltenen Hundes / einiges Futter-geld zusuchen (wie sonst in allweg ungezweiffelten Rechtens ist:

21 juxta ea, quæ tradit Andr. Alciatus, de *præsumpt. regula 1. præsumpt. 50. num. 1. & 2.* Alphonsus de Azevedo, ad *Jus Hispan. lib. 5. tit. 17. L. 1. num. 7.* Thomæ, *d. tract. cap. 17. num. 17. & sq.*)

berechtiget seyn solte / indeme Er dises

22 onus sich selbst auf den halß gezogen; einfolglich deßwegen wider niemanden clagen kan;

per *L. 203.* ibique DDres. *de regul. Jur.*

23 Und so hält es sich auch mit denen / in puncto Termini circumducti, auff Vier Gulden beraits moderirten Expensis: Wohlbetrachtet / daß / gleichwie das von dem Herrn A. puncto Termini circumducti, in seinem exhibito vom 27. April. 1708. gethane Peritum in ipsa Actorum notorietate beruhet;

Jungant. Acta, *pag. 19. & seqq.*

24 also alles das jenige / was Herr Implorant, zu diser Uncosten compensation / in seinem / pro obtinendâ Restitutione, eingeraichtem exhibito, *pag. 81. a. in fin.* herkommen lassen / daß nemlich hinwiderumb auch vom Herrn Imploraten unterschidliche Termini circumducirt worden / zu errai-chung dises Zweckhs nichts zuwürckhen vermag; indeme Er gleich bey dem / pro circumducto angegebenen / ersten Termino selbsten eingestehen müssen / daß Herr Implorat den auff den 13. 8bris, 1708. angesetzten Termin, des Tages vorher / noch abschreiben lassen;

juxta literam Actor. *pag. 44. & 45.*

25 wie ingleichem Er auch den auff den 11. Martii 1709. anberaumten Termin, re adhuc integrâ, obschon Herr Implorant eben auff seinem Wagen gesessen ware / ihme wider abgekündet:

nach innhalt der Acten / *pag. 62.*

26 Und so hält es sich auch mit den andern beyden Terminis auff den 10. Julii, und 10. 7bris, 1709. als an welchen Herr Reus und Implorant selbst / auch aussen gebliben / wann wir anderst das jenige / so in denen Actis, *pag. 66. & 68.* hiervon in mehrerem gesagt wird / recht einnemmen. Wannenhero dises erste implorantische Gravamen totaliter dahin fällt.

27 So viel aber dises zwaitte Gravamen betrifft / daß / da die Jagd-Gerechtigkeit / gestalten sachen nach / in denen Dewizischen Güthern gemein / dem Herrn A. dieselbe / vi Æstimationis, auff Braittenfelde / als einem Dewizischen Guth / nicht versagt werden könne; jedoch also / daß Er die Setz-zeit wohl beobachte / und über dem auch seine hunde wohl beobachten lasse / daß sie nicht ausschweiffen / und das Wild verjagen können / da können wir nicht absehen / wie Herr Reus Implorant mit seiner gebettenen Restitutione in integrum abgewisen werden könne; sondern 28
wir haltten das von Ihme hierwider eingewandte Gravamen, zum wenigsten / in so weit für richtig fundirt / daß diser / allein occasionaliter, nemlich occasione des von Ihme Imploranten auffgegriffenen Jagdhunds / in dispute gezogene nunmehrige Haupt-Punct hiernächst besser untersucht / und / wann forderist Herr Cläger und Implorat auff des Herrn Imploranten / pro obtinenda in integrum Restitutione, am 23. Januar. A. curr. übergebenes Exhibitum die nothdurfft verfügt / auch beyde Partheyen hierauff hin ad sententiam submittirt haben werden / auch über denselben eine Definitiv publicirt werden könne.

Dann weilen / pro primo, diser Haupt- 29
Punct nunmehr nicht nur in possessorio; sondern in petitorio, teste ipsâ Actorum notorietate, befangen ist:

Jungantur Acta, imprimis *pag. 76. fac. 2.*

und dahero die vom Cläger und Implo- 30
raten / durch seine Zeugen / in satis confusa & tumultuaria generalitate, erwisene Actus possessorii vel quasi in keine so sondere consideration gezogen werden können / umb so weniger / da Herr Reus und Implorant dieselbe pro merè turbativis angibt; und hingegen ab den heitteren Rechten bekannt:

Quòd, ad probationem etiam Possessionis, 31
non sufficiat probari Actus aliquos possessorios; sed ulteriùs requiratur, ut prætensus Possessor demonstret & probet, istos actus possessorios fuisse quietos, & Partis adversæ turbatorios injustos;

tradente Mevio, *parte 8. Decis. 449. num. 5.* ex Josepho Mascardo, de *probation. conclus. 1397. num. 4. cum seqq.*

anbenebens / fürs zwaitte / die von dem 32
Herrn Cläger und Imploraten / gleich bey dem antritt dises Processûs, *pag. Actar. 7.* producirte Æstimatio biß acto nicht in formâ authenticâ; sondern allein ein crudus, nudus & simplex Extractus, absque ulla ullius Notarii publici, vel alterius alicujus fide dignæ personæ subscriptione exhibirt worden:

Cujusmodi Extractus & simplices Co- 33
piæ quòd nullam omninò probandi vim habeant, Juris pridem expediti est;

B. Dn. Lauterbach, in *colleg. π. theor. pract. tit. de fide instrum. §. 48.*

drittens vom Herrn Beclagten und Im- 34
ploranten gar glaub- und wahrscheinlich hierwider movirt worden / daß dise Æstimatio eine planè inter alios abgehandelte Sache sey; quales quòd pariformiter aliis non obsint, vulgarissima Juris definitio in docet,

Si Domus *conducta* ruinam minitetur, emigrandi facultas, *etiam* ante *lapsum* Termini, *ei haud interdicta*; *sed* omnibus modis permissa *censenda. num.* 10.

Ad *fundandam* hanc *ipsam* Emigrandi faeultatem *haudquaquàm requiritur, ut tota Domus sit ruinosa*; *sed* sufficit, *si tantùm* in ejus Parte impedimentum Usûs casuale *contingat. num.* 11. *junctо num.* 17.

Totius, & Partis, *regulariter*, eadem *est* ratio. *num.* 12.

Modò Pars *sit* ejusdem cum Toto qualitatis. *num.* 13.

Mododicta *ex ædibus conductis* emigrandi licentia *etiam ob hanc solam causam, quòd* Lumina Ædium, Vicinô *ad latus, vel ex opposito*, ædificante, obscurentur, *vel* Fenestræ *tantùm, aut* Fores *ædium*, nimium corruptæ non restituantur, *à LL. conceditur. num.* 15. *&* 17.

Hinc illam multo magis eo casu, si stabulum ruinosum, *ex quo* multum *ad Conductorem* emolumenti *redundaret, si eôdem reparatô ipsi uti liceret*, non reparetur, *competere censetur. num.* 16. *& seq.*

Quotiescunque rei locatæ Usus non securus & commodus *Conductori præstatur, nec illius Locator* necessario ad plenarium *ejus* Usum reparanda *reficit, toties quoque sæpedicta ante terminum conventum* emigrandi facultas *inquilino conceditur. num.* 17.

Dolus & Culpa Mandatarii, *regulariter*, *ipsi* Mandanti imputari *debet. num.* 19.

Quando Conductor sciens prudens Domum ruinosam con- *vel* reconducit, *tunc* facultas emigrandi *ipsi, regulariter*, *non competit. num.* 23.

Quando Reconductio, sub *exoressa* relatione ad primum *Locationis Conductionis* contractum, facta *est, tunc* promissio *Ædium ruinosarum* reparationis, *in primô contractu facta*, *etiam* ad posteriorem extensa *censeri debet. num.* 24.

Idem *dicendum*, tametsi nulla specialis Promissio *de hoc, in alterutro horum Contractuum*, facta *probari queat. num.* 25.

Locator *Conductori*, re *ipsi* locatâ uti frui licere, *præstare tenetur. num.* 26.

Hinc, ex natura istius contractûs, etiam ad rei corruptæ, *atque ità ad usum concessum inhabilis*, refectionem & restitutionem *indubitatò obstrictus est. num.* 27.

Adducuntur Rationes, *cur* in Casu substrato *præmissa* Jura de licentia emigrandi, *Locatori aliàs in LLbus permissa, locum non habeant. num.* 29. *& seqq.*

Instrumentum, citra *ullam* protestationem, in judicio producens, *illud etiam* contra se admittere *tenetur. num.* 35.

Quicquid Procuratores & Mandatarii, contra Domini expressum mandatum, *omittunt, vel agunt, etiam in hac materia, regulariter*, Domino non præjudicat. *num.* 39.

Iniquissimum *foret*, Moram *à* Mandatario *commissam* mandanti *officere. num.* 40.

Unicuique, *regulariter*, sua *propria duntaxat* Mora *præjudicat. num.* 40.

Conductor, *regulariter*, ante tempus conventum Mercedem solvere *non tenetur. num.* 42.

In Jure ultima *solummodò* Culpa *ac* Mora attenditur. *num.* 47.

Quando quis únam, *vel* duas Sententias *pro se habet, tunc ipse*, in Judicio superiore succumbens, *regulariter*, in Expensas condemnari nequit. *num.* 50.

An die Chur-Fürstl. Braunschw. Lüneburgische Regierung zu Hannover.

Urthel.

1 IN Supplications Sachen deß seeligen Canzley-Directoris Christophen von Weselau/ nachgelassener Wittib/Clägerin/vorjetzo Supplicantin, an einem/ entgegen und wider Johann Conrad Bohen/ Beclagten und Supplicaten/am andern theil/erkennen und sprechen Chur-fürstl. Braunschweig-Lüneburgischer Vice-Canzler und Räthe/auf eingeholten rathunpartheyischer Rechtsgelehrten/ allem fürbringen nach/ mit urthel zurecht: Daß die am 30. Junii, 1707. außgesprochene Urthel zureformiren; Inmassen wir solche hiemitt reformiren/ dergestalten und also/ daß Supplicat den ganzen Miethzinß der Supplicantin, inner monaths frist/zubezahlen; hingegen Sie Ihme/ für alle seine forderung nichts zuthun schuldig; die Unkosten aber aus bewegnus compensirt und verglichen seyn sollen.

(L. S.) Daß diese Sentenz denen Rechten und uns vorgelegten Actis gemäß / erkennen Wir Decanus und andere Doctores der Juristen-Facultät, bey Hoch-Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen/ unter unsers Collegii anvertrauten Sigilli gewöhnl. urkund. Act. in Collegio nostro, den 29. April. 1709.

RATIONES DECIDENDI.

2 ZU vorstehender reformatori Urthel hat uns bewegen / daß / gleichwie unter allen/ bißanhero in dieser Sach/ publicirten vielen Urtheln noch keine in rem judicatam erschossen; sondern solche jedermahlen/ per interpositam Supplicationem, in ihren effectibus suspendirt worden; also wir / nach sorgfältiger aller in denen Actis vorkommender Umbstände / in unserem Collegio gepflogener / erwägung/ nicht anderst/ erachten können / als daß die Frau Clägerin und Supplicantin das fundament ihrer intention / ratione geforderten völligen Miethzinses / zu rechtlicher genüge erweißlich gemacht/ und hingegen Beclagter und Supplicat keine gnugsame Ursach / per außlauff deren / in dem Hauß-Bestand-Brieff bestimpten zeit / nemlich von Michaelis, Anno 1700. aus dem/ auf zwey Jahr gemietheten Wohnhauß außzuziehen gehabt: So dann daß auch die von Ihm/ wegen des Freyherrn von Kielmannsegg/ und Herrn Cämmerers Stapels/ so/ als Sub-inquilini, in diesem Miethhauß bey ihme gewohnt/ frühzeittigen Außzugs/ und in andere wege / nach seinem angeben / erlittene Damna, beyso/ als gleichbalden gemeldt werden solle / beschaffener Sache / mit rechtlichem bestand nicht gefordert werden können. Das Erste Membrum, daß nemlich Frau Clägerin und Supplicantin den Grund ihrer Clag/ ratione geforderten vollkommenen Miethzinses/ zu rechtlicher gnüge erweißlich gemacht/ erhellet ex litera des Erstmahls in Anno 1696. den 11/21 Septembris, zwischen Frauen Supplicantin und Herrn Supplicaten errichteten Heur-Contracts/ und demselben in Anno 1698. den 27. Julii, an dem Ende subnectirter Reconduction auf andere zwey Jahr / so von Ihnen / sub iisdem Punctis, wie der erste Contract, nochmahls abgeschlossen worden / also / daß dannenhero auch das / in illo priori Contractu, pro cujuslibet Anni usu, mit 170. Rthlrn. versprochene Locarium in seiner unzweiflichen richtigkeit stehet.

Jungatur *Numerus Actor. 4.*

3 Das andere Membrum aber/ daß nemlichen Herr Beclagter und Supplicat keine gnugsame Ursach / ante Relocationis & Reconductionis Tempus elapsum, nemlich von Michaelis, Anni 1700. aus dem Weselauischen Hauß außzuziehen gehabt / auf diese weise zudeterminiren / hat uns nicht dieses / als ob Er Supplicat, wegen des Hauses / und fürnemlich des Stalls und Hinterhauses guther massen erwiesener Baufälligkeit / ante lapsum Biennii, observatis observandis, zuemigriren nicht fug und recht gehabt haben solte / anlaß gegeben; indem wir nicht zweifflen / daß / obschon Herr Beclagter und Supplicat noch genugsamen Platz und Raum / in dem vordern und Haupt-Hauß / zu seiner Nothdurft und Gemächlichkeit gehabt; umb willen jedoch das ganze Hauß / neben aller dessen zugehörung / ohne einige in dem Heurs-Contract befindliche außnahm / und zwar umb ein starckes und grosses Locarium von 170. Rthlrn/ Ihme Reo vermiethet / einfolglich auch Er / von disem Hauß ein und anders Zimmer / auch Stallung und anders / hinwider an andere unschädliche Leuthe zusublociren / und seinen nutzen damitt zuschaffen wohl berech-

rechtiget gewesen; Ihme aber hingegen fürnemlich der / nach aydlicher auſſag des vormahlig Freyherrlich-Kielmannseggischen Reittknechts / Hennings Blome / als Testis primi, sehr baufällige Stall / wie auch anders im Hauß / auf seine vielfältig gethane instanz, nicht reparirt / und hierdurch Herr Baron zum frühzeittigen außzug / zu Rei schaden / bewogen worden.

6 Conferat. jurata depositio mododicti Testis, Actor *Nro. 90. ad artic. 10* ubi dicit: Der Stall sey baufällig / und an der einen seite ganz Faul / auch hinaußgewichen gewesen / so / daß man besorgen müssen / der Stall werde daselbst niderfallen; und dahero erzeug / aus befehl seines Herrn des Freyherrn von Kielmannsegg / dem R. habe sagen müssen / daß er den Stall bauen / oder ihm seine Pferde (wann sie nemlich ex stabuli ruina crepiren müsten) bezahlen solle. Et ad *ejusd. Articuli intgm. spec. 2.* ubi dicit: Sie haben wegen des Stalls außziehen müssen. Nec non ad *intgm. 9.* ubi ità: Der Stall hätte einfallen müssen. Quod & repetit ad *artic. seq. 11. hujusque specialia intga.* Addar. ejusdem Testis ulterior depositio ad *artic. 15. intgm. 8.* ubi refert: Er hab diser Stallung Baufälligkeit denen jungen Herrn von Weselau selbsten gewisen.

7 Welche aydliche Kundschafft / der ursach / desto mehr zu considiriren / weil Er nicht allein Täglich in disen Stall hineingekommen; juxta depositionem ad *Artic. 11. intgm. 6.* sondern auch noch ein anderer zeug / nemlich Michael Bahr / in so fern gleiches attestirt hat / daß nemlichen Supplicat Bothe über dises Stalls Baufälligkeit sich öffters beclagt hab; indeme ein Stender darinnen abgefault sey; ad *artic. 10.*

8 so hat es für und an sich selbsten das starckhe ansehen / daß Frau Clägerin in allweeg disen Schaden zuersetzen / so weit Reus, der Zeit nach / als der Freyherr von Kielmannseckh / vor Ihm Selbst / aus dem Hauß gezogen / gehaltten sey / auch Er Herr Beclagter / ante terminum Michaelis, aus dem Hause zuziehen wohlberechtiget gewesen.

9 Quamvis enim Conductor non ob quodlibet leve impedimentum à contractu recedere, domumque conductam deserere valeat;

Andreas Wegen, de *locat. conductione, cap. 12. num. 127.*

10 tamen certum est, quòd, si Domus ruinam minetur, hæc facultas emigrandi ante Termini lapsum ei haud interdicta; sed omnibus modis permissa sit;

tx. expr. in *L. 13. §. 6.* verbis: *Aut in vitium ædes ineiderunt, & possunt ex conducto experiri. L. 28. L. 33. ff. damno infecto.* ubi vulgò DDres. B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. locati cond. §. 1. num. 22.* Andr. Wegen. *cit. loc. num. 121.* Fleck. in *Bibl. Jur. Civ. lib. 3. cap. 36. num. 72.* Voetius, in *commentar. ff. ad tit. locati cond. §. 23.*

Et quòd, ad hanc ipsam facultatem ante 11
Tempus emigrandi fundandam, non requiratur, ut tota Domus sit ruinosa, sive impedimentum Usûs rei locatæ & Fruitionis in totâ illâ Re locatâ contingat; sed sufficiat, si tantùm in ejus Parte tale impedimentum seu Casus contingat, elucescit tùm ex tx. *Legis 27.* ibi: *Non ità tamen*, ut eam partem *cœnaculi Dominus aperuisset*, in quâ NB. magnam partem usûs Habitator haberet. *ff. loc. cond.* & argum. *L. 44. ff. de contr. empt. L. 34. §. 1. ff. de Ædil. Ed.*

Tùm ex eo, quòd eadem sit ratio Partis, 12
quæ est Totius:

L. 76. ff. de rei vindicat. L. 27. §. penult. ff. de pact. Tabor, apud Barbosam, *in axiomat. vocab. Pars. axiom. 4.*

Modò Pars sit ejusdem cum Toto quali- 13
tatis.

L. 28. ibique Glossa. *ff. de instructo vel instrum. leg. L. 21. de legat. 1. L. 65. L. 77. §. 16. de legat. 2.* Andr. Wegen, *d. num. 121.*

Wohlerwegen nun / daß diß ohrts der 14
Herr Beclagte und Supplicat das ganze Hauß der Frauen Supplicantin / mit aller und jeder desselben zugehörung / und Pertinenzien / in seinem bestand gehabt / und besonders auch die Stallungen / indem Er / ratione seiner Profession / als Churfürstlicher Feldscherer / seine Pferde auch in tuto, & absque timore ruinæ stabuli, zustellen gelegenheit und platz haben müssen / auch den Stall umb ein zimmlich starckhes Locarium an andere zuverleyhen Ihme in alle weege vergönnet gewesen / so ist an mehr besagter facultate emigrandi, propter Stabuli conducti, ceu ruinam minitantis, tàm diu tardatam reparationem, für und an sich selbsten / nicht sonders zuzweiflen:

Si enim Inquilino hâc sola de causâ, quòd 15
lumina ædium ab ipsô conductarum, Vicinô ad latus, vel ex oppositô ædificante, obscurentur, vel Fenestræ tantùm, aut Fores ædium, nimiùm corruptæ, non restituantur, emigrandi licentia à LLbus conceditur;

L. 25. §. 2. ff. locati cond. D. Lauterbach, *d. l.*

Quanto magis hæc ei denegari non po- 16
terit, si Stabulum ruinosum, ex quo multum ad ipsum emolumenti, si, eôdem reparatô, ipsi uti liceret, redundaret, non reparetur? Quandocunque enim Domûs locatæ 17
usus non securus & commodus inquilino præstatur, sic, ut non sine magno suo incommodo in eâdem morari possit, & illius Locator necessariò ad plenarium ejus Usum reparanda non reficit, sæpedicta facultas

ante tempus conventum ex domo migrandi locum sortitur;

per *L. 15. §. 1.* ubi ità Ulpianus: *Sire, quam conduxit*, frui ei non liceat, *fortè quia possessio ei* aut totius agri, *aut NB* Partis *non præstatur; aut villa non reficitur*, NB *vel* Stabulum, *ff. locati cond.* junctâ *L. 25. §. 2.* verbis: *Si, vicinò ædificante, obscurentur lumina NB* cœnaculi, *quin liceat inquilino relinquere conductionem, nulla dubitatio est: De Mercedibus quoque, si cum eo agatur, reputationis ratio habenda est. Eadem intelligimus, si* Ostia, Fenestrasve *nimiùm corruptas Locator non restituat.* & *dictâ L. 27. princip.* ibi: *Eam* partem cœnaculi, *in quâ* magnam partem usûs Habitator *haberet. ff. eod.* & *L. 1. §. fin. ff. si usufr. petat.* Johannes Voetius, *d. §. 23.*

18 Und wiewohl die Frau Clägerin und Supplicantin / ratione dessen allen / was so wohl an dem Stall / als auch an dem Hauß selbsten baufällig gewesen / nöthiger Reparation / daß nemlich dise / so bald immer möglich / bewerckhstelliget werden solte / an ihre beyde zu Hannover gehabte Herrn Mandatarios, Doctor Overlach / und Rusten / zu viel mahlen geschriben / und Ihnen das nöthige zureparirn seriò injungirt; dise aber solchem öffters widerholten befehl dannoch nicht nachgekommen / und gegen Supplicato bald dises / daß kein Geld in cassa wäre / bald was anders eingewandt / und die Frau Supplicantin nicht einmahl benachrichtet / ob Sie ihrem befehl nachgekommen / oder nicht; wannenhero es scheint /
19 daß Sie in keiner morâ gewesen: So ist doch niemand unbekannt / quòd etiam Mandatarii Dolum & Culpam DDres mandanti regulariter imputent, & perindè haberi deant, acsi ipsemet Mandans talem dolum, vel culpam revera commisisset:

L. 10. Cod. de procurator. ibidemque Brunnemannus. *num. 4.* Carpzovius, *J. F. parte 1. C. 1. Def. 22.* Dn. Lauterbach, in *Colleg. th. theor. pract. tit. de procurator. §. 57.*

Wannenhero dises Ihr der Frauen Supplicantin solitariò nicht zustatten kommen
20 könte: Wie ingleichem auch dises nicht / daß Sie gleichwohl ihren ältern Herrn Sohn / zu einnemmung des Augenscheins wegen aller à Reo geclagter Baufälligkeit / nach Hannover Selbst geschickt / und daß diser ein und anders an dem Hauß repariren lassen: wohlbetrachtet / daß doch der
21 Baufälligkeit deß Stalls / und was Supplicat ferner am Brauhauß und sonsten desiderirt / nicht abgeholffen; sondern immerhin alles in statu quo gelassen worden.

22 Eben wenig mag Frau Clägerin und Supplicantin sich auf dises bewerffen / daß Herr Supplicat dises Hauß schon vorher / zwey ganzer Jahr / von Ihr im bestand gehabt und / wiewohl Er desselben ex postfacto geclagte Baufälligkeit / in allen stückhen / auf das beste gewust / dasselbige dannoch in Anno 1698. auf zwey andere Jahr / sub eodem locatio, auf ein neues gemiethet / und damahlen wegen einiger Baufälligkeit sich durchauß nicht beschwehrt habe: Zu dessen behuff Sie auf den appendicem des Heurscontracts sich hin und wider in Actis beruffe.

Quando verò Conductor sciens pru- 23
dens talem domum ruinosam conduxit, multoque magis si eandem ruinosam non solùm sciens prudens conduxerit; sed &, post biennalem inhabitationem, denuò reconduxerit, tunc quòd ipsi, hâc de causâ, ante conductionis suæ tempus finitum, emigrare, & mercedem denegare non liceat, rectissimè definiit Paulus Christinæus, *vol. 3. Dec. 113. num. 3.* Dn. Lauterbach, in *Coll. th. theor. pract. tit. locati cond. § 1. num. 24.* Andr. Gailius, *lib. 2. Obs. 23. num. 6.* Johann. Voetius, ad *d. tit. locati cond. §. 23.* ibi: *Secus, si ipsò conductionis initiò jam ruinosæ apparuerint.* Adde tx. expr. in *L. 13. §. 6.* ibi: *Aut enim ab initio vitiosas ædes conduxerunt, & habent, quod sibi imputent. ff. de damn. inf.*

Dann wiewohlen in ermeldtem / ratio- 24
ne harum Ædium Reconductionis, annectirtem Appendice, mit außgetruckhten wortten hiervon nichts gemeldt wird / daß Frau Clägerin das alles / so an dem Hauß baufällig / zureparirn schuldig seyn solle / so ist solches jedoch / per expressam & specificam remissionem auf den Innhalt des Haupt-contracts / worinnen Frau Clägerin sich expresè verbindet / daß Sie das Hauß im dach und fach erhaltten wolle / zur genüge geschehen; und / wann gleich dises 25
auch totaliter unterlassen wäre / so hätte Sie dannoch dises contractûs notoria natura hierzu obligirt:

Cùm tritissimi Juris sit, quòd Locator 26
conductori præstare teneatur, re ipsi locatâ utifrui licere;

L. 9. princip. L. 15. §. 1. & 2. in fin. L. 33. ff. locati cond.

& ut proindè rem habilem præstet ad u- 27
sum destinatum; adeòque corrupta, ad hoc, ut conductor hunc usum exindè percipere valeat, reficiat & reparet.

d. L. 15. §. 1. ff. d. tit. B. Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. locati cond. §. 11. num. 3. & 4.* Paulus Christinæus, ad *LL. Mechlin. tit. 8. artic. 9.* Johannes Voetius, ad *tit. n. locati cond. §. 14.* verbis: *Ad id, ut Usus, vel Opera præstentur, & simùl ea omnia, sine quibus commodè quis uti nequit, quò in numero sunt Refectio necessaria, aut Restitutio ostiorum, fenestrarum, tectorum, similiumque, vetustate, vel aliter nimis corruptorum.*

Und wann endlich Frau Clägerin und 28
Sup-

Supplicantin den / von dem Beclagten / wegen Ihm specialiter gethanen verspruchs / alles / was an dem ganzen Hauß zureparirẽ die nothwendigkeit erfordere / zuviel mahlen deferirten; aber niemahls weder acceptirten / noch simpliciter recusirten judicial Eyd abzuschwöhren sich waigern solte / und mithin dise ihre specialis Promissio de his Ædibus ruinosis, in qualibet earum parte decenter reparandis, vor erwisen zuhaltten wäre: allermassen wir / nach Ihren der Frauen Supplicantin, ad Acta gekommenen / unterschidlichen Schreiben nicht glauben können / daß Sie disen Eyd salvâ & illæsâ conscientâ würde abschwöhren können; so wäre auch die vom Beclagten / auff Ostern / in Anno 1700. bewerckhstelligte Emigratio aus diser Behausung / wann sonsten keine andere Ratio in contrariam sententiam zudecidiren in medio läge / gnugsamb legitimirt.

29 Daß wir aber / dessen allen unangesehen / den Herrn Beclagten und Supplicaten jedoch in Primo sententiæ membro zu des ganzen Locarii bezahlung verfällt / und hingegen in Tertio illius membro die Frau Clägerin und Supplicantin von gebettener Ersezung alles in denen Actis bemerckhten Schadens schlechter dinge absolvirt / darzu hat uns principaliter dises bewogen / daß Sie Frau Clägerin nicht allein / Jederzeit / ad quamcunque harum Ædium verè necessariam Refectionem, juxta suprà jam dicta, allerwilligst sich erclärt / und dahero allbereit Anno 1698. ihrem Herrn Mandatario Rusten gemessenen befehl gegeben / daß Er den hochnöthigen Bau an dem Brauhauß repariren lassen solte; auch Ihm das hierzu benöthigte Geld zu handen gestellt: allermassen aus ihrem / ab ipso Reo & Supplicato ad Acta gebrachten original Schreiben vom 14. Maii, 1698. in verbis: Indessen verlange auch einmahl zuhören / ob Herr Rust den hochnöthigen Bau am Brauhauß hatt machen lassen: das Geld darzu habe vor Weyhnachten bereits außzahlen lassen / und kan nicht erfahren / ob es geschehen / oder nicht; ich mag auch fragen / wa ich will:

Actor. *Nro.* 42.

30 wie ingleichem Sie auch Anno 1699. in dem Herbst / ihren älttern Herrn Sohn / von Oßnabrückh / auff Hannover / zu eben disem Ende / geschickt / damit Er alles selbst in augenschein nemmen / und / was die nothdurfft erfordern würde / repariren lassen möchte:

nach dem innhalt ihres Schreibens sub *Nro.* 6.

31 In dessen allen conformität Sie auch am $\frac{4}{14}$ Jun. nächstangeregten Jahrs dem Herrn Beclagten und Supplicaten Selbst notanter berichtet / daß Sie ihrem Mandatario, obgedachtem Herrn Rusten / ja auch Ihren in Hannover wohnhafften Verwandten / zu viel mahlen schon zugeschriben / daß Sie Ihne in seinem / solcher Reparation halber / habendem desiderio vergnügen möchten:

Nro. Actor. 113.

Aus welch allem gleichwohlen so viel erscheint und am hellen tag ligt / daß es an der Frauen Clägerin und Supplicantin Promptitudine und willfährigkeit dem Beclagten / zu vollkommener Usufruition ihres Hauses verhülff- und beförderlich zuerscheinen niemahlen ermanglet; einfolglich auch Ihr keine Schuld / daß es nicht geschehen / imputirt werden möge: Sondern es ist hiebey noch ferner auch dises in fleissig und reifes bedenckhen zunemmen / daß / nachdeme Herr Beclagter und Supplicat, über dises Miethauses Baufälligkeit / seine clagen immerhin so wohl gegen der Frauen A. und Supplicantin Selbsten / als auch ihren in Hannover angesessenen Mandatariis, Herrn D. Overlachen und Herrn Rusten / instantissimè widerhohlet / ja auch gegen dise beyde schon am ersten Septembris Anno 1699. seinen Mieth-contract auffgekündt / / zuförderist Sie Frau Clägerin Selbsten / in hieobbesagtem Schreiben vom $\frac{4}{14}$ Jul. Jun. ejusdem Anni, mit der höchsten sorgfalt und angelegenheit in disen formalibus an Ihne Beclagten Selber geschriben: 32 33

„Daß / weilen Sie nicht erfahren könne / ob die von Ihr anbefohlene Reparatio geschehen / oder nicht? so habe Sie bey Herrn Reo deßwegen Selber anfragen wollen; neben angefügter Bitt / daß / wann es noch nicht geschehen seyn solte / Er selbsten belieben möchte / wann kein Geld in der Cassa, ichtwas / zu behuff des Baues / von denen dise (sive dicti Anni) Ostern (dem versprechen nach) fälligen zinß-geldern darzu folgen zulassen / damit Herr Rust ja keine entschuldigung machen könne / und es bey dahmahligen langen Tagen noch repariret werden könne. Mit dem fernern beysatz: Gott wisse / daß Sie gantz verdrießlich über das viele anfordern were / so Sie (nemlich bey ihren beyden Mandatariis) thun müsse. Sie habe die Anforderung an den Herrn Rusten erinnern wollen / darmit bey derselben zeitt nichts versäumt werde; Es sey nicht Ihre Schuld; 34

nach breitterem innhalt ihres original Schreibens / *Nro Actor.* 113. welches Herr Supplicat, und zwar absque ulla protestatione / daß Er dessen allein in passibus utilibus sich wolle bedienen / Selbst ad Acta 35

gegeben/ und dahero wider sich durchauß gelt/ es lassen muß;

ex doctrina Felini, ad *Capit. Examinata. 15. num. 2. X. de judic.* Matthæi de Afflictis, *Decis. Neapol. 14. & 21.* Danielis Molleri, *semestr. lib. 1. cap. 22.* Coleri, de *process. executiv. parte 3. cap. 8. num. 62.* Carpzovii, *J. F. parte 1. Const. 17. Def. 7. num. 4.* Barbosæ & Taboris, *lib. 9. cap. 73. axiom. 9. &*

36 *11.*

Es ist aber bey disem der Frauen Supplicantin aigenhändigem zuschreiben/ und an Ihne Beclagten gethanem ansuchen/ daß Er/ zu beförderung deß von Ihme so offt verlangten/ auch von Ihr allezeit enixissimè anbefohlenen nohtwendigen Bauwerckhs/ von seinen/ auff Ostern schon verfallenen Haußzins-geldern/ einigen vorschuß thun möchte/ nicht gebliben; sondern/ als Herr Beclagter/ mit dises auffrichtigen ansinnens verachtung/ nur zwey Monath hernach/ durch den geschwohrnen Notarium Reckhen/ gegen Ihren der Frau Clägerin und Supplicantin Herrn Mandatariis, Doctor Overlach/ und Rusten/ seinen Mieth-Contract gänzlich auffgekündt/ und Ihnen anzeigen lassen/ daß Er auf damahlen vorgestandenen Michaelis Tag das Hauß raumen wolle/ so hatt Ihme Herr Overlach/ durch den an Ihn abgeschickhten Notarium, zurückh sagen lassen:

„Daß Er von der Frauen von We-
„selau vollmacht hätte/ zur reparation
„dessen/ was höchstnöthig/ anstaltt zu-
„machen/ wann anderst Herr Bothe
„den Vorschuß thun wolltte;

nach wörtlichem innhalt *Nri Actor. 9.*

37 In reiffer erwägung nun/ daß Frau Clägerin Selbsten mit grund der wahrheit durchauß keiner Moræ beschuldiget werden kan; sondern Sie vielmehr allen Fleiß/ der immer von Ihr requirirt werden können/ mit kostbarer abschickhung ihres Herrn Sohns zu einemmendem Augenschein/ durch Ihn Selbsten/ gleichbalden veranstaltteter Reparirung ein und anderer Baufälligkeit/ anschaffung der Gelder/ außtruckhlicher befelchung alle weittere Nothwendigkeit zu repariren/ solcher ihrer Mandatorum und Commissionen vielfälttiger widerhohlung/ und zuletzt des Herrn Rei Selbstaigener Ersuchung den zu solchem Bau nöthigen Vorschuß zuthun/ angelegenlichst beygetragen;

38 so würde/ pro Primo, gar hartt herauß kommen/ wann Ihr der Frau Clägerin die von ihren Mandatariis, vorhero/ im Bauen/ begangene Mora, wider solch ihr außtruckhliches und so offt angelegenlichst widerholtes Mandatum, nachtheilig seyn solte:

39 Cùm tamen illa omnia, quæ Procuratores & Mandatarii, contra Domini expressum & specificum mandatum, omittunt vel agunt, regulariter, Domino non debeant obesse;

juxta regulam *Legis 5. §. 3. & 4. ff. mandat. L. 12. Cod. eod.* & ipsius *Legis 10. Cod. de procurator.* Johann-Aloys. Riccius, in *collectan. Decc. Decis. 223.* Dn. Lauterbach, in *tract. synopt. tit. mandat. §. 1. num. 3.*

& in talibus terminis iniquissimum foret, 40
ut Mora à mandatariis commissa Principali seu mandanti officere debeat.

L. 173. §. 1. ibi: *Unicuique sua mora nocet. de R. Jur. in 6.* Tabor, apud Barbos. *voc. Mora. axiom. 2.*

Uud wann gleich/ pro 2do, die Frau 41
Clägerin Selbsten ab initio in einiger mora gewesen/ oder die vom Herrn Rusten/ und Herrn D. Overlachen/ als ihren Mandatariis, begangene Mora in reparando, Ihr/ illæsâ æquitate, beygemessen werden könte; nachdeme jedoch/ von Ihr der Frau Clägerin/ solche Mora hernach/ durch hieob. referirtes sorgfältiges Schreiben/ in welchem Sie Selbst den Beclagten ersucht/ daß/ zu desto gewisserer und mehrerer Beschleunigung des von ihm prætenditten/ und von Ihr ohne anstand gleichbalden verwilligten/ auch zum öfftern/ durch Schreiben an ihre Mandatarios, sehr urgirten Bauwerckhs/ Er an seinen auff Ostern/ Anni 1699. verfallenen Zinßgeldern die nothdurfft Selbst vorschiessen/ und mithin dem Herrn Rusten alle weittere Entschuldigung benemmen möchte: Auch erst nach disem/ sub finem mensis Junii, Anni 1699. abgegebenem Schreiben/ der Herr Doctor Overlach/ dem Herrn Beclagten/ durch den an Ihn/ der Loßkündigung halber/ abgeschickhten Notarium, nochmahls andeutten lassen/ daß/ wann Er Herr Beclagter den vorschuß thun wollte/ Er vollmacht habe/ zu alles deß jenigen/ was nöthig sey/ Reparation die anstaltt zu machen/ so können wir disen nicht anderst ansehen/ alß pro sufficienti Moræ prioris Purgatione, und daß hierdurch Herr Reus Selbsten in Culpa & Mora constituirt worden: Dann wie- 42
wohl/ regulariter, kein Conductor seinen Miethzinß/ ante totius Anni decursum, zu bezahlen verbunden:

arg. *L. 19. §. 6. in fin.* ibi: *Ante diem provocavit junctis ibi præcedd. ff. locati cond. L. 13. §. 8. ff. eod. L. 29. & L. 140. ff. de verb. oblig.* Martinus Bonacina, de *contractib. Disp. 3. Q. 7. puncto 3. num. 5.* Francisc. Cardinal, Mantica, de *tac. & ambig. convent. lib. 5. tit. 6. num. 8. & seqq.* Hieron. Pantschmann. *pract. Qq. lib. 1. Q. 14. num. 48.* B. Dn. Lauterbach, *tract. synopt. tit. locati cond. §. III. num. 3.* Andreas Wegen, de *locat. conduct. cap. 7. num. 112. & seq.*

Umb willen jedoch/ nach dem claren inn- 43
halt deß von der Frau Clägerin an Herrn

Reum

Regm abgelassenen / und von Ihm / absque ulla protestatione, in hoc processu producirten Schreibens vom $\frac{19}{29}$ Jun. 1699. die Hauß-Zinsgelder / nach sein Rei versprechen / auf Ostern / dicti Anni, (seu in totum, seu pro parte, hat nichts zusagen) schon verfallen gewesen; anbenebens in der zeitt / als auch Herr D. Overlach obbesagte Erclärung gegen ihme gethan / nur noch wenige wochen zu des ganzen Jahrs Endigung annoch übrig gewesen; nach solcher zeitt aber die jährliche Pensio, auch nach deutlichem innhalt des Heur-Contracts selbsten / abgeführt werden sollen / so wird die von Ihme Herrn Supplicato hierinfalls zuletzt / sive ultimò locò begangene Mora, hierdurch gnugsamb erwisen;

44 Umb so mehr / da / pro 3tio, die Frau Supplicantin / in ihrer sub *Nro 48.* eingegebenen Schluß-Schrifft / nachtruckhlich gemeldt / daß Herr Supplicat nicht in abred seyn könne / daß Er in zeit seines auszugs aus dem Hauß selbst vor augen gesehen / daß die Materialia zur Reparation allschon angeschafft gewesen;

45 Und dieweilen / pro 4to, dise Reparation / bald nach seinem außzug / in gar wenigen Tagen / auch mit sehr geringem Kosten / nemlich alles und alles mit 17. Rthlrn / und was wenigem darüber gethan werden können; nach innhalt der beyden / sub *Nris 49. A & B.* bey denen Actis befindtlicher Beylagen / so hatt Reus umb so weniger Ursach gehabt / solchen / zweymahl an Ihn verlangten / vorschuß zurefusiren / und nach seiner caprice lieber aus disem Hauß zuemigriren:

46 Ja indeme Er / 4to, so wohl und fürnemlich in deren an Herrn D. Overlach und Herrn Rusten / per Notarium & Testes gethanen Losskündigung / als auch in seiner / sub *Nro 58. B.* ad Acta gegebener Submission-Schrifft / sich über dises gar sehr beschwehrt / daß Er sich in dem Heurs-Contract außtruckhlich verpflichten müsse / und Ihme expresse verbotten worden / nichts in dem Hause bauen zulassen / wordurch Ihme das Commodum melioris Habitationis benommen worden: Durch mehr angeregte / schrifft- und mündliche Requisit- und versicherung aber / daß / wann Er von seinen verfallenen Zinsgeldern einigen vorschuß thun wollte / Er all solche Incommoda & Impedimenta melioris harum Ædium inhabitationis, pro liberrimo arbitrio, von sich selbsten removiren können / so bleibt anders nichts übrig / quam quod Ipse revera in hâc Ædium necessariâ Reparatione ultimam Moram commiserit, und dahero auch wider sich die allbekannte Regulam unabwendlich müsse gelten lassen:

Quòd Culpa posterior, ab Ipsô commissa, priorem à Dominæ Supplicantis Mandatariis commissam culpam omnimodò diluat: Et quòd non Prima, à Dominæ Supplicantis, eandem ægerrimè ferentis, Mandatariis; sed ab Ipsô commissa ultima Mora attendatur & noceat. 47

L. 17. ibi: *Posterior mora ei damnosa sit. ff. de peric. & comm. rei vend. L. 9. L. 26. ff. sol. matrim. L. 53. ff. de act. empti vend. L. 91. §. 3. ff. de verb. oblig. L. 71. princip. ff. de solut. Cepit. 12.* ibique Glossa. *in verb. Clericalis. de sentent. excommunic. in 6.* B. Dn. Laurerbach, in *tract. synopt. tit. de peric. & comm. rei vend. §. 1. num. 6. vers. Secundò si venditoris mora intervenit.* Franciſc. Molinus, de *ritu nuptiar. lib. 3. Q. 29. num. 16.* Mevius, *parte 2. Dec. 202. num. 4.* ibi: *Ultima mora nocet.* Caveta, *consil. 854. num. 11. vers. Apparet ex his.* Gœddæus, in *consill. Marpurg. vol. 1. cons. 24. num. 24.* Scaccia, de *commerc. glossa 6. num. 13.* Alexander Sperellus, in *Decr. fori eccles. Decis. 138. num. 17.* ibi: *Hæc ultima Culpa attenditur, & ultima Mora nocet.* Barbosa & Tabor, *voc. ab. Mora. axiom. 17.*

Welchem nach wir / juxta ultimam Dominorum Rostochiensium Sententiam, nicht nöthig hallten / viel nach diſem zu- 48
fragen: Ob und was Herr Beclagter und Supplicat, nach solchem an Ihn gethanem / münd- und schrifftlichem / Begehren / von seinem versprochenen und damahlen propediem verfallendem Locario, umb hierdurch die verlangte Domûs Reparationem, nach seinem Selbstaignen und der Frauen Supplicantin Wunsch / allermöglichst zubeschleunigen / einen vorschuß zuthun / an Sie Frau Supplicantin weitters möchte geschriben haben? Dann 49
entweder hat Er diſes Ihr und des Herrn D. Overlachs Begehren approbirt / oder nicht: Si Prius, so hat Er so weniger fug gehabt ante Termini decursum diſes Hauß zuquittiren. Sin verò posterius, so hat Er ipso facto an tag gelegt / daß er die biß-anhero / in fünff Instanzien / eingeclagte Incommoda, sive Impedimenta harum Ædium plenariæ Fruitionis, aus dem weege zuräumen in rei veritate durchauß nicht verlangt; sondern alles allein in diſer absicht / damitt Er sich à justissimè prætensi totius Locarii Exolutione quitt und loß würckhen möchte / auf die bahn gebracht habe.

Die Un costen haben deßwegen compen- 50
sirt werden müssen / weilen Beclagter und Supplicat zwey Urtheln vor sich gehabt.

Actum in Collegio nostro, den 29. April. 1709.

CON-

CONSILIUM OCTOGESIMUM OCTAVUM.

SUMMARIA.

DE Examine Rationum Societatis, per juratos Calculatores, *facto, nervosa Consultatio.*

Præmittitur Sententia. *num. 2.*

Subnectuntur Rationes primi *ejusdem* membri, *quò* ulterior Actorum Transmissio *ad impartiales Jctos* denegatur. *num. 3. & seqq.*

Protestationem extrajudicialem, *ad jus Protestantis illæsum servandum*, Semel *duntaxat* interponere *sufficit. num. 6.*

Protestationem judicialem non *in quolibet Actu sequente* repetens *ab eadem* recessisse *præsumitur. ibid.*

Calculatio, *& ad illam spectantia, nec* ad Officium Jctorum *propriè pertinent, nec* Judex eâdem, regulariter, gravari; *sed illa potiùs* Calculatoribus demandari *& potest, & debet. num. 8.*

Ut ejusmodi, sumptuosæ *aquè ac* superfluæ, ambages *amputentur, atque adeò* Lites abbrevientur, *ipsa LL. disertissimè efflagitant. num. 9.*

Rationes secundi *Sententia* membri, *quò* Causæ substratæ decisio juratis Calculatoribus *committitur. num. 10. & seqq.*

Adducuntur Autores, *qui* Judicio *ejusmodi* Calculatorum *vim &* authoritatem sententiæ judicialis, *reique* judicatæ *attribuunt. num. 10. & seq.*

Card. Parisius *tales* Calculatores *æquiparat* Arbitris, *imò etiam eisdem, legaliter electis*, Jurisdictionem *competere arbitratur. num. 12. & seq.*

Verior *tamen, & in* Praxi recepta *est* sententia, *quòd ejusmodi, seu* à Partibus, *seu* à Judice electi, Calculatores *non majorem habeant potestatem, quàm ut* Rationes examinent, *& postea easdem* coram Judice, *unà* cum sua Relatione, *producant*, ejusque decisioni *rem totam relinquant. num. 14. & seq.*

Firmatur *illa* Dicasterii Dresdensis, *&* Scabinatûs Lipsiensis *Præjudiciis, num. 16.*

Calculatorum juratorum Computatio *vim* sententiæ *non priùs consequitur, quàm* Judex desuper pronunciavit. *num. 17.*

Adducitur *pro hac sententia* textus expressus *ex Jure Romano, & nonnulli* Autores. *num. 17.*

Finis *ejusmodi* Calculationis *quisnam sit? num. 18.*

Ante *judicialem talis* Calculationis approbationem *adhuc* variæ, *contra calculum*, Exceptiones *opponi possunt*; *neque* ulla Appellatio à *tallum* Calculatorum Relatione *locum sortiri potest. num. 19.*

Ad legitimam *ejusmodi* Calculatorum electionem *quænam requirantur? remissivè notatur. num. 20.*

Ad hoc, ut tales Calculatores suo officio *legitimè* defungantur, *necesse est, ut* Partes litigantes sua Jura, *coram ipsis*, legitimo ordine *deducant, ac posteà, ab his*, singulæ Partitæ *accuratè examinentur, & desuper* Judici *plena fiat* Relatio. *num. 20. & seqq.*

Intermissâ *hujusmodi specificâ* Partium disceptatione Rationes, *non auditâ utraque Parte, examinatæ*, nec ratæ *esse*, nec, *quod Calculatoribus justum æquum videtur*, executioni *mandari potest. num. 21.*

Quando ejusmodi Rationum examinatio, *observatis omnibus observandis, facta est, tunc* pro Judiciô *à juratis Calculatoribus desuper formatô, in dubio*, justitiæ & æquitatis præsumtio *militat, ità, ut, accedente* Judiciali Approbatione, *eidem* parata *tribui debeat* Executio. *num. 24.*

Etiamsi *ab ipsis* adjecta *sit* Clausula: Salvo errore, *vel* Salvo jure verioris calculi. *num. 25.*

in toto tit. Cod. *inter alios acta, vel judicata aliis non noc.*

35 Fürnemlichen aber / Viertens / daß diſe Æſtimatio die ſamptliche Dewiziſche Höltzer durchaus nicht; ſondern einig und allein des ſeeligen Herrn Heinrichen von Dewiz Particul concernire und betreffe / durch diſes / daß / juxta dictam Æſtimationem, vom 6. Septembr. 1665. *dicta pag. 7.* die Jurisdiction / Halß- Schulzen- und Straſſen-Gericht / item Jus Patronatûs, Jagten und Waydwerckh / alles zuſammen auff mehr nicht / als auff hundert fünffzig Gulden arbitrirt worden; und zwar mit beyſetzung diſer wichtigen urſach / daß es nichts ſonderlichs abwerffe / gar glaublich gemacht wird / daß diſe Æſtimatio durchaus nicht die ſamptliche / nach des Herrn Imploranten beſtändiger anzeig / auf fünff Meilen ſich erſtreckhende / theils auch weit abgelegene / Dewiziſche Waldungen; ſondern einig und allein einen gar geringen Theil und diſtrict von denſelben pro objecto gehabt hab:

36 Allermaſſen auch / Fünfftens / die bereits juratò abgehörte Gezeugen von denen geſampten Dewiziſchen Güthern lediglich nichts deponiren:

37 Sechſtens die ex adverſo producirte Æſtimatio weder anfang / noch end hat; vielweniger von denen paciſcirenden Theilen / oder / wann es eine Handlung unter einigen Condominis, oder Mit-Erben ſeyn ſolte / von denſelben / oder einigem gültigem Grund eines Juris Convenandi, noch von deſſen Objecto oder aigentlichem Bezirckh / & ſic deinceps, das geringſte und wenigſte in derſelben gedacht wird:

38 Ja fürnemlich / und fürs Sibende / durch die vom Becl. und Imploranten noch zuletzt producirte Proteſtation ſub lit. B. die erſt in Ao. 1667. und alſo nur zwey einige Jahr nach dickhbeſagter Æſtimation / zwiſchen Herrn Chriſtoph Fridrich von Pleſſen / und Herrn Caſpar Heinrich von Waldau errichtet / faſt ad oculum demonſtrirt worden / daß eben diſe Æſtimation die im letzten B. Beſcheid bemerckhte geſampte Dewiziſche Güther / allem anſehen nach / nicht concernire; ſondern einen zwiſchen diſen beyden Adelichen Familien / nemlich Pleſſen und Waldow gemeinſchafftlichen Antheil an Braittenfelde allein antreffe:

nach braitterem innhalt Actorum *pag. 91. fac. 1.* juncta *ſæpecit. pag. 7.*

39 So können wir / nach diſen und zerſchiedenen andern / in den Actis auch angeführten / wicht- und trifftigen Rationibus, unſers ohrts / nicht ermeſſen / wie / bey ſo geſtaltten ſachen / die Urthel à quâ, auch quoad hoc membrum, confirmirt werden möge; ſondern haltten vielmehr für eine unvermeidliche neceſſität / daß Herr Kläger Implorat allerförderiſt auff diſe gegentheilige Einwendungen gebührend vernommen / und ſo dann erſt / wann beyde litigirende Partheyen ad definitivam ſubmittirt haben werden / dieſelbe denen weiters unterſuchten und erwogenen Meritis cauſæ und den Rechten gemäß abgefaſt und ertheilt werde.

40 Wir wollen / fürs achte / von diſem nichts ſagen / daß Herr Reus und Implorant / auff allen Fall / wann zwiſchen Ihm und dem Herrn Kläger wahrhafftig eine gemeinſchafftliche Venatio auff ihren Güthern obhanden ſeyn ſollte / ſolcher Communioni judicialiter renunciirt: Auff welche erklärung wir uns faſt nicht enthalten können für Ihne Herrn Reum Imploranten zuſprechen / in Rechts billicher erinnerung:

41 Quòd in communione invitus nemo compellatur manere:

L. ult. Cod. comm. divid.

42 in tantum, ut nec ſolenniſſima Conventio, de nunquàm ſolvendâ initâ communione, ſeu quòd in perpetuum in communione ſtari debeat, ullius valoris, in pluribus diſertis Juris textibus, dicatur,

L. 70. ubi ità Paulus: *Nulla*, inquit, *ſocietatis in æternum eſt coitio. ff. pro ſoc. L. 14.* ubi Paulus denuò ità emphatice: *Si*, ait, *convenit, ne omninò diviſio fiat, hujusmodi pactum nullas vires habere manifeſtiſſimum eſt. comm. divid.* Vincent. Fuſarius, de *fideicommiſſ. ſubſtit. Q. 707. num. 4. & 12.* Stephanus Gratianus, *diſceptat. forens. cap. 905. num. 3.* Fridericus Pruckmannus, *vol. 1. conſil. 6. num. 12.* B. Collega noſter, Dn. Frommannus, in *Diſp. de condominio, §. 40.* Philippus Knipſchildius, de *fideic. famil. nobil. cap. 6. num. 328.*

43 imò ut ne quidem jurata Conventio de nunquàm ſolvenda Communione pro valida habeatur;

per deducta Pruckmanni, *cit. loc. n. 15.* Rolandi à Valle, *vol. 1. conſil. 84. num. 2.* Gratiani, *d. l. num. 4.* Fontanellæ, de *pactis nuptial. claus. 4. gloſſa 9. parte 2. num. 107. & ſq.* Beſoldi, in *conſil. Tubing. conſil. 25. num. 10.* Heeſeri, de *acquæſtu conjug. parte 2. Loco 3. num. 6.* ubi addit, hanc ſententiam eſſe magis communem, ideoque tenendam.

44 Alldieweilen aber / wie gemeldt / der Herr Kläger Implorat auff all diſe neue Vorträg noch kein Wort geantwortet / ſo müſſen wir es bey dem / ratione diſes zwaitten Gravaminis, in Sententia angehängtem Interims-beſcheid nochmahlen bewenden laſſen; ſalvo quovis rectiore aliorum judicio: Actum in Collegio noſtro,

den 17. Junii, 1710.

CONSILIUM NONAGESIMUM.

SUMMARIA.

DE Jure revocandi Feudum, Creditori, *cui illud legitimè, & partim ad tichreseos jure* oppignoratum *fuit*, competente.

Præmittitur Sententia *in Casu substrato* publicanda. *num.* 10.

Subnectuntur ejusdem Rationes. *num.* 2. *usque ad finem.*

Sola Instrumentorum possessio *&* productio *ad* personam *illius, qui* alieno nomine *agit*, legitimandam, *regulariter*, haud sufficit. *num.* 5.

Si ex talibus Instrumentis *agens* horum traditionem ab ipso Domino sibi factam *demonstret, tunc ipse*, præstita Cautione rati, *admittitur. num.* 6.

Idem *etiam tunc obtinet*, quando ille, *qui* possidet Instrumenta *ad Litem instruendam facientia, eaque* in judicio producit, publico Advocaturæ *vel* Procuraturæ officio *defungitur. num.* 7.

Hoc tamen Ordinatio Cameralis *ad* tempus Litis contestatæ *restringit. ibid.*

Extra Cameram Imperialem *hujusmodi Procurator* ad totum Processum *admittitur. num.* 8.

Nemo agendo, *vel* excipiendo *in* jure Tertii *sese fundare potest*; *sed tùm* Actor *fundamentum suæ intentionis*, *tùm etiam* Reus *fundamentum suæ exceptionis* ex propria domo *desumere tenetur. num.* 11.

Tametsi de Jure Fisci, Ecclesiæ, Feudi, *vel* alterius *quæratur. num.* 12.

Aliud *dicendum*, *quando* Jus *illud* Tertii, *quod* Actor, *vel* Reus *allegat*, jus etiam illius, qui aliquid ab altero prætendit, *in totum, vel saltem pro parte*, excludit. *num.* 13.

Modò Tertius illô *etiam* ipsemet uti velit. *num.* 15.

Nemo plus Juris *in alium* transferre *potest*, *quàm* ipse habet. *num.* 22.

Feudum *non ut Vasallus*, *vel Patris successor*; *sed* ut Creditor, *vel* Creditoris Cessionarius, possidens, Æs alienum *solvere non tenetur. num.* 22.

Talis Possessor *pro* Successore feudali, *sub nullo colore, haberi valet. num.* 24.

Jus Hypothecæ in Feudo *legitimè constitutum etiam* in Creditoris hypothecarii Hæredes *transmittitur. num.* 24. *& seq.*

Adducuntur Rationes pro Restitutione in integrum *adversus* lapsum Termini probatorii, *in Casu proposito*, ad demonstrandum tale jus hypothecarium in Feudis *quæstionis competens concedenda. num.* 26. *& sqq.*

Interventio *tàm* in secunda, *quàm* prima Instantia, *sicque etiam* in Instantia *petitæ* in integrum Restitutionis, *& quidem* in quavis Judicii parte, *imò planè* post Conclusionem *in Causa*, *& jam latam* Sententiam definitivam *adhuc fieri potest. num.* 37.

Interposita Appellatio Sententiam *à Judice inferiore latam non tantùm* suspendit; *sed etiam* perimit, *ità, ut per eandem* Gravatis *via* denuò agendi *aperiatur. num.* 38.

An das Königlich-Preussische Hoff-Gericht zu Stargart.

Urthel.

IN Restitutions-Sachen Peter Fridrichs von Zizewiz / uxorio nomine Imploranten / an einem / entgegen und wider Franz von Putkammer / Imploraten am andern theil / erkennen und sprechen von Gottes Gnaden Wir Fridrich der Erste / König in Preussen / des Heyl. Röm. Reichs Erz-Cämmerer und Churfürst (Inserat. Tit. tot.) auf eingeholten rath auswärtiger Rechtsgelährten / allem fürbringen nach / mit urthel zu recht: Daß Imploranten zwaittes Gravamen vor erheblich

lich zuachten / und dahero Er wider den am 4. Maji, jüngsterlittenen Jahrs / außgefällten Verhörs-Bescheid / in so fern / daß Er seine / auf beyde Güther Zennien und Lojow uxorio nomine machende Prætensiones, binnen einer Monaths frist / so Wir ihme hiemit pro Termino peremptorio anberaumen / Rechtsgebührend erweise / in integrum restituirt / auch so wohl Implorat. als beyde zulezt erst auch eingekommene Intervenienten / mit adcitirung der samptlichen übrigen Putkammerischen Agnaten / die schon so lang angehangene Strittigkeit super proximitate Agnationis mit dem seel. Lucas Putkammer / dem Judicato vom 7. Maji, Anni 1666. zu endlicher folge / unter eines drey monatlichen peremptorischen Termins gleichmässiger anberaumung / in richtigkeit zustellen verbunden und schuldig / oder allerseits mit ihrem weittern gesuch nicht gehört werden sollen. Alles von Rechtswegen.

(L. S.) Daß dise Urthel denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß / erkennen Wir Decanus und andere Doctores der Juristen-Facultät, bey Hoch-Fürstl. Würtembergischer Universität Tübingen / unter unsers Collegii grösseren Insigels urkund. Actum in Collegio nostro, den 2. April. Anno 1708.

RATIONES SENTENTIÆ.

2 DJe Ursachen / so uns zu abfassung diser Urthel veranlasset haben / in der kürze zueröffnen / so haben wir förderist dises Erste Gravamen, daß Herr D. Löper / Implorantischer Anwald / sich in vorigen Juridicis nicht solte genugsamb zu disem Proceß legitimirt haben / der ursachen / verworffen / weilen /

3 Primò, im B. Bescheid der Sache allschon überflüssig hierdurch abgeholffen / indeme Herrn Löpern außtrückhlich befohlen worden / sich hinfüro / mittelst einer förmlich- und gültigen vollmacht / zu legitimiren;

nach innhalt Actorum *pag. 21. b.*

4 Und / 2dò, einer solchen mehreren legitimation / der ursachen / nicht nöthig ist / weil Er die ad hanc Litem spectantia Instrumenta, ipsâ notorietate Actorum teste, in handen hat / und darneben in publico, eodemque juratô Advocaturæ & judicialis Procuraturæ officio stehet.

5 Quamvis enim regulariter sola Instrumentorum possessio & productio ad personam illius, qui alieno nomine agit, legitimandam haudquaquàm sufficiat:

Capit. Coram dilecto. ubi Glossa & Baldus. *num. 2. X. de offic. & potest. jud. deleg.* latè Colerus, de *process. executiv. part. 2. cap. 2. num. 58.*

Tamen non solùm in casu, quô ille, qui 6
agit ex talibus instrumentis, horum traditionem ab ipso Domino sibi factam demonstrat, Agens, præstitâ Cautione de rato, admittitur;

ut ex Imola & Marantha advertit Mevius, *part. 3. Decis. 23.* post plures, Gailius, *lib. 1. Observ. 133. num. 4.*

Sed quòd idem & tunc, quando ille, 7
qui possidet Instrumenta ad Litem instruendam facientia, & in judicio illa producit, publicô Advocaturæ, vel Procuraturæ judicialis officio defungitur, admitti debeat, eo quòd hôc in casu duæ Præsumptiones, altera ex Instrumenti vel instrumentorum possessione, altera ex qualitate Personæ deprompta concurrant, dicendum veniat, quòd nimirum & hæc accedens seu præstita Cautio rati punctum legitimationis extra dubium collocet, eluceſcit ex iis, quæ hanc in rem exhibet Ordinatio Cameralis,

part. 1. tit. 21. §. Weitter setzen. ubi tamen hoc restringitur usque ad Litis contestationem.

Quòd verò, extra Cameram Imperia- 8
lem, ex traditis DDrum, hujusmodi Procurator ad totum Processum admitti debeat, sollicitè & solidè ex DDbus statuminat Jacobus Menochius,

de *præsumption. lib. 2. præsumpt. 35. num. 6. cum seqq.* & præcipuè *num. 9.* Henricus Bocerus, *classe 6. Disp. 6. th. 47.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. th. theor. pract. tit. de procuratorib. th. 25.*

So viel aber das Zwaitte Gravamen 9
betrifft / in welchem Implorant sich ab disem beschwehrt / daß auch seine Exceptio Legitimationis, in crafft deren Er verlangt / daß Implorat zuallerförderist sich / als proximum Agnatum nicht so wohl seines / des Herrn Imploranten Antecessoris in matrimonio, seeligen Ewald Putkammers / als vielmehr deß / allschon in Anno 1648. wegen seiner vielen Schulden / in einen Concursum creditorum verfallenen Lucæ Putkammers / als aus dessen verschuldeter Bonorum Massa weyl. Albrecht Putkammer / erstermeldten Ewalds und Matthias Putkammer / zweyer Brüdere Vatter / das Guth Lojow, als Creditor hypothecarius, in seinen besiz bekommen / zu rechtlicher gnüge legitimiren solle / und wird diser Einrede / in den Actis, noch weiter / juxta mox deducenda, auch wegen des andern Güthes Zennien annectirt / im B. Bescheid quæstionis verworffen worden / da gestehen wir

wir gerne / daß wir noch zur zeit nicht absehen können / auß was für Umbständen Dominus Judex à quo diſe Exception ſo ſchlechter dinge verworffen habe. Dann ob ſchon diſes / daß Herr Implorant, und ſeine Ehelibſte / auff ermeldte beyde Güther / als / nach innhalt des zwiſchen nächſtgenannten beyden Brüdern / Matthias und Ewalden / denen Putkamern / Anno 1656. am 19. Aug. auffgerichteten vertrags / Bona feudalia, (Jungant. Acta, *pag. 22. cum ſeqq.*)

ex capite Succeſſionis feudalis durchauß nichts zuſprechen haben / oder ichtwas daran mit beſtand prætendiren können / auch dahero (ungehindert deſſen / was Implorant, ex alio Præjudicio, *pag. Actor. 55. & 56.* zu ſeinem vermeintlichen behuff allegirt) die Exceptio juris Tertii Jhnen kräfftigſt im weeg ligt:

11 Abſoluti enim juris eſt, quòd nemo, vel agendo, vel excipiendo, in jure Tertii ſese fundare; ſed tùm Actor fundamentum ſuæ Intentionis, den Grund ſeiner clag / tùm & Reus fundamentum ſuæ Depulſionis, den Grund ſeiner Einrede / mittelſt deren er die / wider ihn / in judicio erhobene Clag abzuleinen gedenckht / ex propria domo ſive proprio jure deſumere teneatur, nec vel illi Libellum in judicio exhibitum, nec huic ſuas, quas objicit, Exceptiones, ex Jure, non ſibi, ſed aliis competente, concinnare & compilare, ſicque plumis alienis ſuam cauſam exornare & contegere liceat, cùm propriis ſit nudus: prout ex *L. 4. §. 7. ſi ſervit. vindic. L. 9. §. 1. de condict. cauſa dat. C. non ſec. L. 44. §. 1. ſol. matrim.* communiſſimè tradunt. Videat. Pruckmannus, *vol. 1. conſil. 32. num. 89.* Pacianus, de *probation lib. 1. cap. 8. num. 52. & ſeqq.* Merckelbach, apud Klockium, *tomo 2. conſil. 17. num. 87.* Mevius, *part. 4. Dec. 398. num. 8.* Fritſch. de *jure Tertii*, §. 37. &

12 38. ubi ſcribit, quòd Tertius nec jus Fiſci, nec Eccleſiæ, nec Domini feudi, nec cujusquam alterius, regulariter, allegare queat.

13 Et tametſi hæc Regula hanc præcipuam & notabilem limitationem recipiat, niſi Jus illud Tertii, quod Actor vel Reus in judicio allegat, jus illius, qui aliquid ab altero prætendit, in totum, vel ſaltem pro parte excludat, & omninò elidat;

ut videre eſt apud Matthiam Berlichium, *parte 2. conclus. 53. num. 34.* ubi, plurib. hanc in rem collaudatis Autoribus, inprimis in caſu, quando prædii Poſſeſſor exceptionem de jure Domini, ob non petitam inveſtituram, Actori objicit, notabiliter exemplificat. Joh. Zanger. de *exception. part. 3. cap. 26. num. 248. & ſeqq.* laudatum Fritſchium, *d. §. 38.*

14 Quia tamen eousque à Domino Implorante nulla certa Perſona monſtrari potuit, cui, tanquàm Proximo illius Lucæ Putkammeri Agnato, tale Jus excluſivum revera competat; ſed tantùm generaliter hanc Exceptionem, per tot, ab Anno 1666. eousque jam lapſas Annorum decadas necdùm probatæ cum illo Luca proximioris Agnationis, in Actis ab ipſo objectam videmus, quapropter nullatenùs dubitaremus, quin hæc ipſa objectio incaſſum ab ipſo objiciatur, &, ſi nulla nos alia Ratio moveret, Sententia à qua, cum rejectione etiam hujus Gravaminis, confirmari deberet: Eo quòd, quando Nullitas tantùm reſpectu Tertii ſubeſt, nemini alii Actio, vel Exceptio indè competat, niſi 15 Tertius ille ſuo jure utatur; etiamſi alias hoc ipſum Jus Tertii omnimodò excluſivum ſit.

Andr. Rauchbahr, *Q. 46. num. 7.* Henricus à Roſenthal, in *ſynopſi feudali. cap. 9. conclus. 70. num. 8.* Ahasverus Fritſch, de *jure tertii*, *conclus. 42.*

Dann was gehet Herrn Imploranten 16 und ſeine Ehelichbite diſe Quæſtion an; Wer dem ſeeligen Lucas Putkammer am nächſten verwandt / und dahero die von Jhm hinterlaſſene Feuda, nach der Pommeriſchen Lehen-Güther beſonderer Natur / gegen übernahmb aller darauff haffender Schulden / zureluiren berechtiget ſey? Wann Ewald Putkammer einen Sohn 17 hinterlaſſen hätte / und diſer nicht auch ſo plötzlich und ſchnell / wie die andere ſechs Kinder / durch den tod hingeriſſen; ſondern noch in dem leben wäre / ſolchen falls hätte freylich Herr Implorant genügſame urſach / einen ſolchen Privignum bey ſeiner Poſſeſſion ſo lang und viel zuerhalten zuſuchen / biß Jemand von all denen vielen Putkammern zu Krampe / Barnſien / Glowiz / Darſin / und Wellin (als welchen bereits am 7. Maji, Anni 1666. diſe controvertirte Proximitatem Agnationis, vor einer Churfürſtlichen Commiſſion / in richtigkeit zuſetzen / à glorioſiſſimo Domino Electore Friderico Wilhelmo, ernſtlich injungirt worden;

Actor. *pag. 46. b.*)

diſem nunmehr uhralten Chur-Fürſtlichen Judicato ein ſattſames genügen præſtirt haben würde.

Auff diſen weeg aber / da alle vom ſeeli- 18 gen Ewald Putkammer nachgelaſſene ſechs Kinder adeò ſubitaneâ & præproperâ morte diſe zeitlichkeit quittirt / und beſonders kein Sohn von demſelben vorhanden / würde diſe Exceptio Jhne Herrn Imploranten im geringſten nicht ſchützen.

Dann wiewohl Er fürnemlich zu ſeinem 19 behuff auch diſes mitangeführt / daß ihm ungelegen ſey / heutte mit diſem / und morgen mit einem andern vermeinten Vetter / immer-

immerhin einen neuen und so kostbaren Processzuführen und auszufechten:

in Actis *pag. 39. fac. 1.*

20 So würde doch solcher Beschwehrlich- und Kostbarkeit / durch eine zuraichliche / unter Königlicher Mayestät höchster autorität / von dem Herrn Imploraten præstirende Caution / Ihne Herrn Imploranten / cum Uxore & Hæredibus, wider alle / von andern auch formirende Ansprüche / zu allenzeitten / in und ausser Gerichts / ohne einige Concurrenz des Herrn Imploranten und seiner Eheliebsten / wie auch ihrer gesampten Erben und Nachkommen / zuvertretten / zu schirmen und schadloß zu haltten / gar füg- und leichtlich abgeholffen werden können.

21 Daß wir aber gleichwohlen dises zwaitte Gravamen nicht absolutè vor irrelevant erkennen / und / neben dem ersten / schlechter dinge verwerffen können / darzu hat uns bewogen / daß Herr Implorant selbsten / als von einer gantz andern und extranea Familia, auff die Lehen quæstionis, Lojowitz und Zennien / jure Agnationis & exindè fluentis Successionis feudalis, gantz und gar keine ansprach oder forderung gemacht; sondern alles / was er diß ohrts / uxorio nomine, zusuchen haben möchte / scheint in disem zubestehen / daß / inmassen Er gleich in seinem ersten / den 18. Octobris, 1706. ad hujus Processûs Acta gegebenem Exhibito, einige anzeig hiervon gethan / Ewald Putkammer / und sein Bruder Matthias / die Lojowische Güther / nur als Creditores hypothecarii, in ihrem besitz gehabt / einfolglich auch selbige nicht als Bona feudalia, jure seu titulo Successionis feudalis ad se devoluta; sondern wohl zwar als vera feudalia Bona; veruntamen ab ipsis tantùm jure Crediti, & ob hoc acquisitæ Hypothecæ seu Pignoris, cum jure Antichreseos conjuncti, eousque possessa, in zwey gleichmässige Kaveln gesetzt / seu ex partibus æqualibus unter sich dividirt haben:

Jungantur Acta, *pag. 2. b.* verbis: Und berichtet / daß Sie / als Creditores und Besitzere diser Güther jure hypothecario, getheilet. &c. & *pag. 22. cum pagg. sqq.*

22 Suppositô verò hôc scheint Implorant das fernere fundament seiner intention auff dises zubauen / daß / weil alle das Recht / so die beyde Herrn Brüdere / Matthias und Ewald / in zeit eben diser Lehen-Güther Division / auff dieselben gehabt / Ihnen gar nicht / als Lehensfolgern / seu feudalibus Successoribus; sondern als Creditoribus hypothecariis solitariè zugestanden; nothfolglich auch dise feudal Güther selbsten / in ordine ad Ipsos, & ipsorum Hæredes nicht als Bona feudalia; sondern nur als verpfändete, sive partim simpliciter, & partim sub pacto seu jure antichreseos saltem oppignorata Bona, zu consideriren seyen; und mithin auch das alles / was Sie beyde Herrn Brüdere / auf disen beyden Lehnen / ceu in Bonis tantùm sibi oppignoratis, in zeit ihres Lebens / innegehabt und genossen / sub eâdem qualitate (Cùm notoriè nemo plus juris in alium, quàm ipsemet habet, transferre valeat) von Ihnen gleichmässig auch auff ihre Hæredes transmittirt worden sey.

Conferat in simili Johannes Brunnemannus, *consil. 116. num. 25.* verbis: Quinta exceptio est, quòd Feudum Bartolini Henricus Ramel, die 19. Septembr. Anno 1650. speciali Titulo, scilicet Emptionis, acquisiverit. Ergò non tenetur ex eo Æs alienum solvere, quia possidet illud NB non ut Vasallus & Successor Patris; sed NB ut Creditor, vel Creditoris Cessionarius. 23

Wohlerwogen nun Sie selbsten / auff disen beyden / obgleich wahren Lehen-Güthern / kein ex aliquâ feudali Successione, vel Investiturâ erworbenes Jus; sondern einig und allein ein Jus vel simplicis, vel cum antichresi conjuncti Pignoris, welches Sie / wegen einiger von Ihnen Selbsten / oder ihrem Herrn Vatter Albrecht Putkammer hergelihener Gelder / und zum theil auch durch anderer auff demselben gehaffteter Schuld-Posten Einhandlung / per satisfactionem etiam aliis hypothecariis Creditoribus præstitam, nach und nach acquirirt / auff demselben gehabt; dises aber pro Feudo, sive jure feudali, à quo allodiales Successores arcentur, sub nullo colore venditirt werden kan; so will Herr Implorant / allem ansehen nach / hieraus weitter also folgern / daß dises / als kein zur Lehens-Folge / seu ad feudalem Successionem, gehöriges Jus; sondern vielmehr ein Theil der allodial Verlassen- und Erbschafft / von dem seeligen Ewald Putkammer auff seine sechs Kinder / und von disen auff die Mutter / dermahlen vermählte mit dem Herrn Imploranten transmittirt worden sey / dergestaltten / daß / gleichwie / wann ex totâ Familiâ Putkammerianâ, der proximus Agnatus, annoch bey lebzeitten Herrn Ewald Putkammers / solche Proximitatem Agnationis mit Lucas Putkammer gebührend docirt und erweißlich gemacht / auch / disem zufolge / die Lehen quæstionis würckhlich reluirt hätte / Er Ewald selbsten alle seine Forderungen / die Er auff disen verpfändeten Lehengüthern / zu suchen gehabt / an Ihne zusuchen / und / ante plenariam Sui satisfactionem, solche ihm abzutretten nicht gezwungen werden können / 24 25

also gleiches Recht post ipsius decessum, seinen sechs Kindern / und nunmehro auch / nach ihrem ableiben / der Frau Mutter und andern Land-Erben zustehe. Falls nun Herr
26 Implorant dises bißdaher intendirt und pro scopo gehabt hätte / so können wir Ihn mit solch seinem postulato so schlechter dinge noch nicht abweisen; sondern halten vielmehr beständig darvor / daß Er in so weit / ut ipsum hoc Jus, in suam Uxorem prætensivè transmissum, liquidius reddat, nothwendig in integrum zu restituiren: Umb so
27 mehr / da Er auch von diser Lehen Melioration einige anregung in Actis gethan hat; nempè *pag. 40. fac. 1.* in verbis: Darbey sich noch viele weitläuffigkeit / besonders wegen der Meliorationen / und sonst finden wird.

Und vermögen wir solche limitatam in
28 integrum Restitutionem, auch aus diser Ursach / umb so weniger abzuschlagen / weil in denen bißhero abgehandelten Actis viele considerable und wichtige stellen hin und wider befindsamb / daß bißhero von uns mehrers repræsentirte / verisimilis Intentio des Herrn Imploranten guther massen
29 fundirt sey. Dann da wird gleich in dem / vom Herrn Clägern / und jetzmahligem Implorato, selbsten am 27. Octobr. 1706. producirtem unterthänigsten Memoriali, so Herr Ewald Putkammer den 30. Sept. Anno 1699. an Seine ChurF. Durchläuchtigkeit exhibirt / gantz deutlich gemeldet / daß Er ein Stojentin Lehen / Zennien genannt / jure hypothecario & antichreseos possidire und innhabe.

pag. Actor. 5. fac. 2.

Ingleichem wird / zwaittens / in dem /
30 ebener massen vom Herrn Implorato selbsten / beym Behör producirten brüderlichen Vertrag und Vertheilung der Lehen ausdrückhlich vermeldt / daß wegen Zennien / man sich keiner ungelegenheit zuversehen habe / als von des Herrn Woywoden Weiers Sachwaltern; item wegen gewisser jährlicher Hebungen aus disem Guth / so Herr Peter Otto Stojentin fordere; und dann was NB die Ubermasse des Guthes seyn möchte;

pag. Actor. 22. in fin.

das ist / wie wir es einnemmen / was Sie des Debitoris hinterlassenen Erben / über ihre auff Zennien hergelihene Gelder / nach zugelegter Rechnung und Liquidation / zu ergäntz- und erfüllung desselben pleni & justi Pretii, noch hinauszugeben schuldig und gehaltten seyn möchten.

Nicht weniger wird / drittens / auch
31 wegen des Guths Lojow dissertè gesagt / daß nach des seeligen Lucæ Putkammers zu Lojow / contra ejus Creditores, publicirten Liquidations-Urthel / sub Publicato Alten Stettin den 6. Novembr. 1648. seeliger Albrecht Putkammer / Herrn Implorati gewesener Großvatter / auff dises Guth gezahlt angegeben 1878. Reichsthaler / 29. Lbschl.

in Actis *pag. 23. fac. 1.*

Und daß die Glovitzer und Krampische Putkammer / ratione Proximitatis, (wer nemlich dem verschuldeten Lucæ Putkammer am nächsten verwandt / und mithin dises Guth / als ordentlicher Lehensfolger / gegen zahlung der Schulden / zureluiren berechtiget seyn möchte?) miteinander litigiren: auch dises Guth mehr wehrt / als Albrecht Putkammer auff dasselbe gezahlt hab; und dahero derjenige / dem die Kavel Lojow zufallen möchte / auch der nächste seyn solle zur an sich handlung der übrigen creditorum; 32

Ead. pag. 23. fac. 1.

Und wann endlich die Action wegen 33
dises Guths Lojow wohl ablauffen würde / also nemlich / daß / NB deducto Ære alieno, eine Ubermaß darbey vorhanden wäre / so solle / ꝛc.

Actor. *pag. 26. b.*

Daß aber / vors Vierte / diser uhralte 34
Stritt über Lucæ Putkammers tieff-verschuldete Massam, und allschon in Ao. 1648. angefangene Concurs-Proceß, wie auch dise in selbigen miteingeflochtene Disceptatio: Wer Sein Lucæ Putkammers proximus Agnatus, und die in disen Concurs-Proceß mitverfallene Lehen / hôcipsô respectu an sich zuziehen / sive Debitis exsolutis zu reluiren berechtiget sey? noch auß dise stund nicht erörtert / das bezeugen die vorhandene vollständige Acta à capite ad calcem; præcipuè *pag. 46. b. 47. a. & 53. b.*

Aus welch allem / und mehrerem in Actis 35
enthaltenem / haud obscurè erhellet / daß des Herrn Imploranten hauptsächliches Fundament pro obtinenda Restitutione gutermassen gegründet / und bey solcher beschaffenheit ihm nicht schwehr fallen werde / seiner Eheliebsten Jura zu den Güthern / so weit solche / ex capite Æris alieni, vel ab ipso Ewaldo activè contracti, vel ex successione hæreditaria sui Patris Alberti, in ipsum transmissi, in gegründeten anspruch genommen werden können / noch besser zu statuminiren: Ungehindert dessen 36
allen / was in obangezogenem Memoriali Herrn Ewald Putkammers vom Guth Lojow / daß solches ein alt-vätterlich Putkammerisches Lehen / und die Putkammerer schon wohl 70. Jahr in dessen besitz seyen / angemerckhet zufinden; wie auch was in den Actis von laistendem Roßdienst / abgestatteter Lehenwahr / und vom Ewald / diser Güther wegen / gelaisteter Lands-

Huldi-

Huldigungs-Pflicht noch weitters entgegen gesetzet worden: als auff welches sampt und sonders der Herr Implorant, in seiner Gravaminum Deductione, zu aller genüge geantworttet hat / uns / studio brevitatis, & ne actum otiosè agere videamur, alldahin referirende.

37 Daß wir aber / auff die letzt / in vorstehender Urthel / auch der beyden Herrn Intervenienten / wie auch aller Herrn Putkammer Adeitation erwehnung gethan / darzu hat uns bewogen so wohl diese allbekannte traditio Doctorum, quòd Intervention tàm in secundâ, quàm primâ Instantiâ, sicque etiam in Instantiâ petitæ in integrum Restitutionis, adhuc fieri possit, & quidem in quavis Judicii parte, in principio, medio, & exitu Litis, imò planè post Conclusionem in causa & jam latam Sententiam definitivam:

L. 4. §. 2. L. 5. ff. de appellat. Capit. 17. X. de sentent. & re judic. Cap. 15. X. de offic. & potest. jud. deleg. Covarruv. *pract. Qq. lib. 2. cap. 15. princip.* Marta, *Dig. Novissim. tom. 1. tit. Tertius. cap. 7.* Ummius, de *Proc. judiciar. Disp. 11. §. 3.* Struv. *Jur. Rom. lib. 4. tit. 15. num. 6.*

Eo quòd, interpositâ Appellatione, Sententia suspendatur, imò planè (quod dicit *Lex 1. in fin. ad Sct. Turpilian.*) perimatur, & omnibus, qui per illam sese gravatos conqueri possunt, Via denuò agendi & jus suum prosequendi aperiatur. 38

Capit. 4. de elect. in 6. juncta *L. 32.* ibi: *Si prolata Sententia Appellationis, vel in integrum Restitutionis solennitate suspensa non est. Cod. de transact.* ibique DDres. B. Antecessor in alma Salana Henric. Balthasar Roth, in *pecul. Dissert. de Interventione Tertii, §. 15.*

als zumahlen diese wichtige consideration / daß ja / ohne dieses uhralten Näher-Rechts Stritts endlicher decision, auch bißhero vorgewesener Prætension auff beyde Güther / Zennien und Lojow / ihr abheiffliche maaß nicht so leicht aus dem Grund gegeben werden kan. 39

In dem übrigen 40 bleibt es / ratione der hinc indè deferirter Juramentorum bey dem BBescheid. Alles salvo rectiore Quorumcunque judicio.

Actum in Collegio nostro, d. 2. April. Anno 1708.

CONSILIUM NONAGESIMUM PRIMUM.

SUMMARIA.

DE Testamento Secundæ Conjugis Meritorum remuneratorio: An, & in quantum *illud dispositioni* Legis VI. Cod. de sec. nupt. *itemque* Nov. XXII. *cap.* 48. subjaceat? *notabilis disquisitio.*

Præmittitur brevis Facti figuratio. *num.* 1. *usque ad num.* 6.

Dispositio Legis 6. Cod. de sec. nupt. *juxta communem & receptissimam DD. rum Sententiam*, in Donatione remuneratoriâ nullum *obtinet* locum. *num.* 8.

Hæc *ipsa tamen* Limitatio à multis DDbus haud *aliter admittitur*, quàm si Merita, *ejusmodi donationem, vel aliam remuneratoriam dispositionem provocantia, sint talia, ut illi* Conjugi, *qui eadem præstitit*, Actionem, adversus alterum Conjugem, pariant. *num.* 9. *& seqq.*

Merita, inter Conjuges *ordinariè præstanda*, obsequialia *communiter dicta*, regulariter, *propriè sic dictam* Remunerationem haud recipiunt. *num.* 11.

Hinc que etiam, eorundem *solorum* intuitu factæ, remuneratoriæ Dispositiones *à dispositione* Legis 6. Cod. de sec. nupt. haud *videntur* immunes. *num.* 12.

Donationes à Patre, *in* Filium familias, *collatæ*, an, *ullo casu*, remuneratoriæ Donationis rationem recipere *valeant*? *Itemque an* Filius de Patre benemeritus *propriè* dici *queat*? *num.* 13. *& seq.*

Servitia, *ad quæ præstanda quis* de Jure *tenetur*, remunerationem exposcere haud videntur. *num.* 14.

An liberalitates, *quas binubus Parens, in alterum Conjugem, vel* propter labores *à Marito* in recuperandis bonis Uxoris *factos, vel* ob patrocinium *ab ipso, seu* Advocato, *in uxoris lite præstitum, vel in specie etiam* ob servitia & impensas,

sas, in Conjugis diuturna ægritudine *erogatas*, *benevolè confert*, *pro* remuneratoriis *haberi mereantur*? *num.* 15.

Uxor *Marito* ad obsequialia servitia *de jure tenetur*. *num.* 16. *& seq.*

Inter Conjuges, *ceu omnis fortunæ, jurisque individuos consortes*, *quadam* mutua Obligatio ad reciprocam *quandam*, *intellige liberalem*, Servitutem *intercedit*. *num.* 17. *& seqq.*

Apud Germanos veteres *monebatur* Mulier, *venire se* laborum periculorumque Sociam, *idem* in pace *&* prælio *passuram*, *ausuramque*. *num.* 19.

Officia Conjugum *reciproca seu* mutua *à connubiali potiùs* amore, *quàm à pretii vel præmii spe* proficisci *debent*. *num.* 20.

Quâ de causâ Donationes inter Conjuges Lex Romana prohibuerit? *num.* 21.

Decisio negativa, *quòd videlicet* Testamentum quæstionis *sanctioni sepedictæ* Legis 6. Cod. de sec. nupt. nullatenùs *subjaceat*, *solidè* statuminatur. *num.* 22. *usque ad finem.*

Relictâ *Liberis* Legitimâ, Pater de reliquis *suis* bonis *pro* liberrimô *arbitrio* disponere *potest*. *num.* 23. *& sq.*

Testamentum quæstionis *veræ &* propriè sic dictæ remuneratoriæ Dispositionis rationem *habere*, *ex* Juris analogia, traditis DDrum *communioribus*, *&* praxi Judiciorum, *ad sufficientiam* demonstratur. *num.* 26. *usque ad num.* 51.

Ad *fundandam Meritorum* remuneratoriam *qualemcunque*, *tùm* inter vivos, *tùm* mortis causa, Dispositionem *non præcisè* Merita *Actionem judicialem producentia necessaria sunt*; *sed etiam illa*, quorum remunerationem *seu compensatoriam retributionem*, *pro religiosô judicis arbitriô*, magna & singularis Æquitatis ratio efflagitat, *ex receptissima plerorumque sententia*, sufficiunt. *num.* 26. *& seqq.*

Etiam à Patre, ob similia Merita, in *suos* Filios- *vel* Filias-familiâs *collatæ* Donationes, *non obstante donationum inter hasce personas prohibitoriâ Legis dispositione*, *in vim remuneratoriarum Donationum*, *validissimè* subsistunt. *num.* 29.

Non solùm propter Operas, *quas vocant*, industriales, ponderosas, *seu* magnas, *à Patre*, in Filiumfamiliâs *collata* Donatio *pro* remuneratoriâ *&* validâ *habetur*: *num.* 30.

Verùm etiam de *tali* Donatione, *qua*, propter Operas obsequiales, diutissimè, magnaque curâ & sollicitudine, in gravissimâ *præsertim*, *vel* diuturnâ Parentis, *vel* Conjugis ægritudine *præstitas in Filium-familias*, *vel Conjugem collata est*, idem judicium, *ex receptiore pariter DDrum suffragio*, *procul dubio ferendum venit*. *num.* 31. *& seqq.*

Tali casu, de Meritis *etiam* per solas Conjecturas constare, *sufficit*. *n.* 31.

Hujusmodi Merita, in omnibus, ut *alia* propriè *sic* dicta *Merita*, judicari *debent*. *num.* 32.

Hæc omnia multo magis in Uxore nobili, *etiam ad* vilissima *& quasi ancillaria* Servitia, in multenni & gravi mariti ægritudine, *constanter* se *promptam &* facilem exhibente, *locum sibi vindicare* ἐξαγώνιον *est*. *num.* 33. *& sqq.*

Superiùs relata generalis *quorundam Doctorum* traditio, *quòd* propter Uxoris operas obsequiales *Marito in ipsius ægritudine præstitas*, *ei* facta Donatio *pro* remuneratoria haberi *non debeat*, *in talibus* Operis, *quas &* Temporis, *præprimis complurium annorum*, *molestissima* Diuturnitas, *tùm & planè* singularis *fidelissimæ Conjugis*, Patientia, Pietas, Cura, Sollicitudo *&* Constantia *commendat*, *& ipsarum* Operarum *in* illustrem *Matronam vix cadens* Vilitas, *&* nocturno *non minùs*, *quàm* tempore diurno *perseverans* Multiplicitas *summis elogiis dignissimas reddunt*, limitationem *prorsùs indubitabilem* recipit. *num.* 37. *& seqq.*

Conditio Creditoris, ob Debitoris nobilitatem, *regulariter*, haud *debet reddi* deterior. *num.* 39.

Operæ

Operæ serviles, *marito*, ab uxore, *regulariter*, haud præstandæ, quænam, *inter alias, habeantur? num.* 40. *juncto num.* 35.

Si Liberta, *quæ* Operas *Patrono promisit, ad* eam dignitatem *perveniat, ut* inconveniens *sit ei porrò consimiles* Operas præstare, *ipso jure* hæ intercidunt. *num.* 41.

Facultas Juridica Tubingensis *modò relatam* Limitationem, *omni tempore*, adseruit. *num.* 43.

Eandemque etiam Supremum Würtembergiæ Dicasterium, *in* judicando, sequi *non dubitavit. num.* 44.

Merita, *in dubiô, non præsumuntur*; *sed* legitimè probari *debent. num.* 64.

Hæc probatio etiam per Testes domesticos *fieri potest. num.* 45.

Qualia Merita *superstiti Uxori*, in substrato, *veniant* probanda? *num.* 45. *& sqq.*

Donatio *talis* remuneratoria, *tametsi* Merita non pariant Actionem *ex lege Justitiæ*; *tamen non est absoluta & mera Donatio*; *sed potius aliqua* Debiti solutio. *num.* 50.

Hinc que etiam illa inter Conjuges prohibita *censeri* non *debet. num.* 50.

Idemque *etiam* de aliis personis, donare *aliàs per Jura* prohibitis, *in specie* Prælatis, *tàm inferioribus, quàm superioribus*, dicendum *venit. num.* 51. *& 54.*

Nec non de Tutoribus, *præprimis Personarum* nobilium *&* illustrium, *aliisque* similibus. *num.* 55. *& sq.*

Hæc ipsa doctrina *rectissimè etiam* ad binubos Parentes, *ex priori matrimonio liberos habentes, à DDbus* porrigitur, *quòd nimirum & hi, ex causa talis remunerationis, secundæ Uxori, plus, quàm uni ex Liberis prioris connubii*, non obstante generali Legis VI. Cod. de sec. nupt. prohibitione, *quocunque modo, relinquere valeant. num.* 57. *& sqq.*

Dispositio dictæ L. VI. Cod. de sec. nupt. *in* negotiis onerosis, *regulariter*, nullum *sortitur* locum. *num.* 58.

Donationes & Dispositiones remuneratoriæ *propriè non sunt Donatio*; *sed potiùs debiti naturalis* solutio, *sive quædam* quasi Compensatio, *& genus quoddam* Permutationis. *num.* 59.

Undè etiam à DDbus in classem Contractuum onerosorum *passim referuntur. num.* 59.

Ejusmodi Donator *nullo quidem Juris Civilis*; *attamen* Juris naturalis, *eodemque* approbatæ obligationis vinculo *constringitur. num.* 60.

Hinc que etiam plura, *ab ordinaria Donationum, ceu à liberâ voluntate proficiscentium, naturâ prorsùs exorbitantia*, Singularia in ejusmodi Donationibus *obtinent. num.* 61.

Inter illa non ultimum occupat locum, quòd, tametsi Donatio, *generaliter*, per Legem, *vel* Statutum *sit* prohibita; *tamen dispositio seu* Donatio remuneratoria haud *censeatur* prohibita. *num.* 62.

Itemque quòd plures, regulariter, donare prohibitæ Personæ, *tamen* ex causa remunerationis donandi facultatem *habere censeantur. num.* 63.

Nec non quòd Prælatus, *tàm inferior, quàm superior, ut &* Princeps secularis, *benemeritis* Ministris, Consiliariis, Subditis, *itemque* Militibus, *ex dicta causa*, Feudum conferre *possit. num.* 64.

Adducuntur duo *notatu dignissima* loca *ex* Joh. Baptista Card. de Luca, *&* Hectore Capyciô Latro, *hanc sententiam, quòd, tametsi* Merita *ad fundandam aliquam Actionem, strictô jure, non sufficiant*; *tamen* Donatio, in remunerationem illorum, *si videlicet* ingentia, extraordinaria, *vel* excessiva *fuerint, etiam in* personas, ad obsequium *&* servitia Donanti, *de jure*, obstrictas *collata, in vim* validæ Donationis remuneratoriæ *subsistere possit, haud parùm confirmantia. num.* 64. *& seqq.*

Satis malè Principes, & alii, servitia reciperent *à* militibus, famulis, officialibus, uxoribus, filiis, & conjunctis, *si intuitu solius stipendii, vel naturalis obligationis*, absque spe alicujus remunerationis extra ordinem faciendæ, *ipsis* serviendum *esset*. *num.* 66.

Sanctio Legis III. Cod. de secund. nupt. *quòd, Matre ad secunda vota, licet post annum luctûs, transeunte, omnia, quæ ipsa ex ultima Mariti voluntate, vel inter vivos ab ipso accepit, eidem auferri, & in Liberos prioris matrimonii, quoad proprietatem, conferri debeant, in* Legatis, *vel* Donationibus, aliisve Dispositionibus remuneratoriis nullum *obtinet* locum. *num.* 68.

Subministratur Modus super ejus, *quod in substrato* superstiti Uxori, *per modum Remunerationis*, relictum *est*, Quantitate, *utrum scilicet illud summam* in Leg. VI. Cod. de sec. nupt. *in genere determinatam, exæquet, vel transcendat?* Calculum *legitimè* ineundi. *num.* 70. *& sqq.*

Lex VI. Cod. de sec. nupt. Parenti binubo *non omnem in universum; sed illam solummodò* Donationem, *vel aliam* lucrativam Dispositionem *interdicit, quâ* secundo Conjugi plus, quàm uni ex prioris matrimonii Liberis, *cui ipse* minimum *donavit, vel dedit, relinquitur. num.* 72.

Hinc, *si* portiones utrinque æquales *sint, illius dispositio penitùs* cessat. *num.* 72. *& seqq.*

Utrum tali in casu, Liberis *suam* Legitimam præcipere, *& in* eo, quod supereſt, Vitricum *vel* Novercam, *demùm* ad æqualem portionem *admittere liceat? num.* 73. *& sq.*

Pater liberis suis *aliqua* bona *adhuc vivus* assignans, *vel inter eosdem* universa, *vel* quædam *saltem bona* dividens, nulla facta *Donationis, vel præsentaneæ* Dominii translationis mentione, *illa nequaquàm donâsse; sed tantummodò* in peculium, *ad* usum *&* administrationem, concessisse *præsumitur. n.* 78. *& sqq.*

Hinc & ipse *de illis* pro lubitu *testari &* disponere *potest. num.* 75.

Donatio, *ceu mera dilapidatio, in dubio*, non præsumitur. *num.* 79.

Donatio à Patre in filiumfamilias *collata, regulariter, est* invalida. *num.* 80.

Unitas personarum *inter eosdem intercedens, nec* Donationem, *nec* ullum Contractum inter ipsos consistere *patitur. num.* 81.

Si de contraria Patris voluntate, *nec ex* dissertis *ipsius* verbis, *nec ad hoc concludenter quadrantibus* Conjecturis *constet*, Liberi *quoque* prioris matrimonii, *in casu Legis VI. Cod. de sec. nupt.* omnia à Patre, *tùm inter vivos, tùm in ultima voluntate* accepta *in Hæreditatem ab illo relictam* inferre *tenentur. num.* 83.

Quænam Conjecturæ *hîc sufficiant? remissivè ostenditur. num.* 83.

Donationes, vel aliæ Dispositiones remuneratoriæ à sanctione *sæpedictæ* Legis VI. Cod. de sec. nupt. *regulariter*, non ulteriùs *sunt* exceptæ, *quàm quousque* Merita Conjugis donatarii *sese* extendunt. *num.* 86.

Hoc ipsum tamen in remuneratoriis illustrium & nobilium *personarum* Donationibus non tàm rigorosè *observatur. num.* 87.

Tota Donatio *ab ejusmodi personâ facta pro* remuneratoria *habetur; etiamsi illa Merita notabiliter transcendat:* Modò non inter nobiles *&* divites, *in* simili casu, consuetum Modum *excedant & superent. num.* 88.

In tali casu *non minùs, ac in universum* in æstimandis *ipsis* Meritis *prudentis & religiosi* Judicis arbitrio *multum* relinquendum *venit. num.* 89. *& seqq.*

Excessus *in* Donatione remuneratoria, *regulariter*, jure simplicis Donationis *censetur. num.* 92.

SPECIES FACTI.

1 TItius hat zwey Weiber zur ehe gehabt/ vors erste Cajam, und hernachgehends Semproniam. Er hat auch in beyden Ehen kinder gezeugt/nemlich einen Sohn und zwey Töchtern mit der Caja, und gleicher gestalten auch mit der Sempronia einen Sohn und zwey Töchtern: welche alle Sechs ihres Vatters Titii Todfall erlebt. Er Titius hat mit der letztern Hauß-frauen einen sehr beliebigen Ehestand geführt/ als welche

welche ihm mit hertzlicher lieb / treu / und ungemeiner auffwartung / solcher gestalten / biß an sein End an die hand gegangen ist / daß Er solche Gutthaten nicht allein allenthalben zum höchsten gerühmt; sondern auch solche hertzliche affection gegen seiner lieben Semproniæ im werckh danckhbarlich zuerkennen bey sich entschlossen. Und 3 weilen Er considerirt / daß die drey erste kinder von der Caja ein ansehnliches Erbguth von ihrer Mutter überkommen; (warzu auch noch ein zimliches von sein des Titii aigenem Guth bey der inventirung Ihnen passirt worden) die kinder aber der Semproniæ, aus abgang eines so grossen Guths / deterioris conditionis worden; so ist Titius hierdurch bewogen worden / durch ein Testament / die Unionem prolium, & paritatem inter Liberos communes, nach dem austrückhlichen / und in terminis terminantibus redenden Text in *Novella 22. cap. 48.* 4 zustifften und einzuführen; in welcher seiner formlichen Dispositon Er seinen sechs kindern / zu gleichen theilen / die Legitimam, & quidem sub titulo Institutionis, ohnlædirt zulassen nicht manquirt. Er hat aber 5 das Superfluum über die Legitimas, das ist die Helffte seines aigenthumblichen Guths / in besagter Disposition / der Semproniæ, aus allegirten Ursachen / zu aigen vermacht aus dem Recht / so die *Novella 18. cap. 1.* einem jeden Vatter gibt / damit nicht allein seine kinder zweitter Ehe / mit der zeit / denen Erstern / in etwas egalisirt; sondern auch in desto grösserem respect und gehorsam gegen ihrer Mutter sich zuhalten bewogen werden möchten. Welchem allem nach nunmehr die Frage entstehet:

6 **Ob dises Testament** propter dispositionem Legis, Hac edictali. 6. Cod. de sec. nupt. & Novellæ 22. cap. 27. **allen seinen** valor **und gültigkeit verliere?**

IN NOMINE JESU!

7 ALs nun über dise Frag wir Subsignirte / zur Juristen Facultät / bey der Fürstl. Würtembergischen Universität Tübingen / verordnete Decanus und andere Doctores unsere in Rechten wohl-gegründete gedanckhen zuüberschickhen geziemend ersucht worden / auch wir / nach obhabender schwehrer amptspflicht / nicht ermanglet / so wohl nächst-præmittirter Facti Figurationis, als auch deren mit-übersandten Brieffe contenta reiff und eiferig zuerwägen / und darüber in unserem versamleten Collegio cum sollicitudine zudeliberiren / haben zwar / 8 ersten anblickhs / nicht geringe Rationes pro affirmativa propositæ Quæstionis decisione sich wollen hervorthun / indeme bekaunt / daß / obgleich ex communi & receptissima DDrum sententia, die dispositio famosissimæ *Legis, Hac edictali. 6. Cod. de secund. nupt.* in Donatione remuneratoria keinen platz haben solle; doch nicht wenige Rechtslehrere den beständigen schluß machen / daß dise Limitatio, in oculis habitâ stricta Juris ratione, anderst nicht zuzulassen / als wann ein Ehegatt / so von seinem / aus erster Ehe kinder habenden / Ehegesellen mit einem Legato, vel Donatione remuneratoria, vel alio consimili Titulo universali, vel singulari, umb ein Mehrers / als ein kind erster Ehe / von einem binubo Parente bekompt / beschenckht oder bedacht worden / so grosse und sonderbahre Meriten erweisen kan / daß es seinen Ehegatten sich usque ad facultatem adversus eundem eapropter agendi, & Remunerationem ab invito exigendi, dardurch obligirt und verbindlich gemacht hab / das ist / daß ein deraleichen umb den andern Ehegatten wohlverdienter Ehegatt ihn / vermittelst anstellender Gerichtlichen klage / umb solcher Meritorum compensirung belangen könne. 9

Ità namque haud pauci ex Nostris definiunt, quòd talia Merita necessaria sint, ut illi Conjugi, qui eadem præstitit, actionem adversus alterum conjugem pariant. Aliàs namque simplex diceretur donatio, ex mera proveniens liberalitate. Hincque merita illa, quæ inter Conjuges præstari debent, & obsequialia communiter appellantur, sicut propriè ità dictam remunerationem non recipere dicuntur, eandemque haud mereri contendunt Salicetus, 10 11

ad *L. Filia. num. 12. Cod. famil. ercisc.* Franciscus Cardinalis Mantica, de *tacit. & ambig. convention. lib. 21. tit. 4. num. 8.* Addatur omninò Arius Pinellus, ad *L. 1. parte 3. num. 62. Cod. de bon. matern.* ubi istam doctrinam acerrimè propugnat. Bachov. ad *Treutler. vol. 2. Disp. 19. th. 3. lit. E. vers. Sed hic aliquando.* B. Dn. Lauterbach, de *societat. bb. conjug. cap. 4. §. 29. pag. 36.* Georgius Franzkius, ad *tit. π. de evictionib. num. 506.* Joh. Bapt. Hodierna, ad *d. L. Hac edictali. Q. 25. num. 22.*

ità etiam, quòd tales remuneratoriæ tùm Donationes, tùm supremæ voluntatis Dispositiones Legis, Hac edictall, sanctioni subjaceant, in terminis statuminat laudatus Hodierna, 12

dicta Q. 25. num. 21. & seqq.

Et quemadmodum DDres etiam de illis donationibus, quæ à Patre in filiumfamiliâs conferuntur, acerrimè contendunt, quòd etiam illæ pro firmis & validis propugnari non possint; eo quòd Filius Patri omnia debeat, ità, ut, licet Filius omnia, quæ hominibus præstari possunt, in Patrem 13 14

conferret; tamen ille de patre benemeritus dici possit haudquaquàm. Finge, inquit Pinellus, quæcunque servitia, obsequia, curationes in infirmitatibus, totum id, quicquidve majus excogitari queat, Parentibus deberur; per *L. 2. de 7. & 7. L. 5. Cod. de patr. potest.* Undè negat sustineri posse, quòd Pater in remunerationem servitiorum suo Filiofamiliâs donare valeat, cùm remunerationem non exposcant servitia, ad quæ præstanda quis de Jure tenetur;

advertente Fontanella, de *pactis nuptial. clausſ. 4. glossa 7. parte 2. num. 6.*

15 Ità etiam hujus generis liberalitates, quas binubus Parens, seu inter vivos, seu mortis causa, in alterum conjugem, vel propter labores à Marito in recuperandis bonis Uxoris factos, vel ob patrocinium, quod Maritus Uxori, tanquàm Advocatus, in litibus ejus præstitit, vel in specie etiam ob servitia & impensas, in Conjugis diuturna ægritudine erogatas, benevolè conferuntur, pro remuneratoriis haberi non posse, ex Ripa, Eugenio, Socino, Mantica, & Tiraquello, de communi testantibus, corroborat Hodierna,

dicta Q. 25. num. 38. & seqq. Addantur, quæ habet Marius Giurba, ad *Consuetud. Messanens. cap. 1. gloss. 10. parte 1. num. 16.*

16 Tralatitium enim est, quòd Uxor marito ad obsequialia servitia teneatur;

Can. Manifestum. 10. in fin. & Can. Mulierem. 17. Causa 33. Q. 5. L. 14. §. 1. fol. matrim. L. un. §. 7. Cod. de rei uxor. act.

ceu ad sui mariti adjutorium & solatium à DEO creata;

Genes. 2. vers. 18. Henning. Arnisæus, de *jure connubior. cap. 7. sect. ult. num. 32.* Johannes Gerhardus, in *locis theologic. loco de conjug. §. 451. & 442.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. theor. pract. tit. de ritu nuptiar. §. 87.*

17 Ex quo passim hoc circumferunt, quòd inter Conjuges reciproca seu mutua (intelige liberalis) quædam servitus sit, sive magis Obligatio ad illa fideliter sibi invicem præstanda, quæ DEUS inter conjuges, ut se invicem adjuvent, & alter alterius salutem procuret, præstari voluit, ceu humani simùl & divini juris socios, omnisque vitæ & fortunæ consortes.

Rota Romana, apud Manticam, *Decis. 49. num. 8. cum seqq.* I. B. Hodierna, *d. l. num. 24.* Christianus Rodenburg. de *jure connubior. tit. 2. cap. 4. num. 17.* ubi ità de

18 his gravissimè differit: Ecquid est, inquiens, quod Conjuges pro officiis erga se invicem præstitis postulent, aut sibi deberi putent? Nonne ad mutuam opem ipsô matrimonii fœdere adstricti sunt? Nonne Uxor speciatim viro data est à DEO, ut cedat ei in opem

19 laborumque adjutorium? Apud Germanos veteres monebatur mulier, venire se laborum periculorumque sociam, idem in prælio passuram, ausuramque. Nonne hæc officia ab amore magis, quàm à pretio

20 proficisci conveniens est? Nonne vel ob

21 hoc ipsum, ne Amor inter eos esset venalis, nec pretio conciliari videretur, donationes prohibuére Romani? Sane dehonestatur pessimo exemplo honor conjugalis, si spes lucri potiùs, quàm amor matrimonialis, hujusmodi officia elicuerit. &c.

Ungeachtet aber diser und dergleichen 22 Einreden seyn wir diser einmüthigen und beständigen meinung / daß das von Titio auffgerichtete Testament in allweg gültig / und weder im nahmen deren aus letzter Ehe / mit Sempronia Selbsten erzeugter / kinder / noch auch von denen dreyen / ex priori connubio vorhandenen kindern / sub ullo prætextu, und in specie auch sub obtentu sanctionis in *L. 6. Cod. de S. N.* angefochten werden könne. Von den kindern letzter Ehe / und ihren Vormündern daß solches nicht geschehen könne / daran waltet 23 bey uns nicht der wenigste zweiffel / wohlerwogen / daß Titius Ihnen allen und jeden / von seinen facultatibus, ihren Pflichtheil / honorabili institutionis titulo, verschafft / und dahero / so viel dise kinder betrifft / mit dem jenigen / was Ihnen / in casu intestati, von seiner Substantz / über ihre Legitimam, gebührt haben würde / pro liberrimo arbitrio, zu disponiren / und dasselbe dahin / wahin er gewolt / zu verschaffen vermocht hat;

juxta jura tritissima in *L. 8.* ubi ità Alexander: Parentibus, rescribit, arbitrium dividendæ hæreditatis inter liberos adimendum non est; dummodò non minus is, qui pietatis sibi conscius est, Partis, quæ intestato defuncto potuit ad eum pertinere, Quartam ex judicio Parentis obtineat. *Cod. de inoffic. testam. L. 10. Cod. famil. erciscu.* B. Dn. Lauterbach, in *colleg. 7. theor. pract. tit. de inoffic. testam. §. 50.* ibi: *Effectus Legitimæ liberis relictæ, ratione Testatoris, in eo, consistit, quòd, Legitimâ dictis personis relictâ, ipse de reliquis liberè disponere possit.* Jacobus Mæstertius, *tract. de secund. nupt. Q. 47. num. 3.* ubi vide omninò.

So viel aber die Kinder aus erster Ehe 25 concernirt / so kompt es alles auff dises an: Ob / vors Erste / des Titii letzten willens verordnung pro remuneratoriâ Dispositione, verè & juridicè sic dictâ, zuhalten? Und / fürs Ander / ob ein solche remuneratorische Disposition ad objectum sæpedictæ Legis, Hâc edictali. Cod. de secund. nupt. gehöre / oder nicht?

Belangend das Erste Membrum, so 26 seyn zwar die Rechtslehrere / juxta proximè præmissa, nicht einerley meinung / ob auch solcherley Operæ obsequiales, und getreue Bedienung / die ein Ehefrau ihrem

Mann

Mann auch in einer langwührigen Kranckheit erzaigt/ diser wichtigkeit seyen/ daß die derentwegen an Sie geschehene Donation, inter vivos, vel mortis causa, pro remuneratoria zuhaltten sey? Wann wir aber das alles/ was die berühmt und bewährteste Doctores von diser Frag lehren/ in compendium revociren/ so finden wir forderist/
27 quà Juris, so viel/ daß ad statuminandam remuneratoriam Dispositionem, vel Donationem, posthabitâ doctrinâ Arii Pinelli, ad *L. 1. Cod. de bon. matern.* nicht præcisè solche Merita, quæ aliquem Judicio, seu judiciali conventioni, ut invitus illa pensęt, obnoxium reddant, erfordert
28 werden; sondern/ ex receptissimâ plerorumque sententiâ, genugsamb sey/ wann ein Ehegatt/dem andern/dergleichen ponderosa, sive obsequialia, sive industrialia, merita præstirt/ daß eine dahero entstehende merckhliche/ grosse und sonderbahre Ratio Æquitatis deroselben Erwiderung und Remuneration, pro religioso & æquanimi
29 Judicis arbitrio, exigirt: Eben so/ als gleichmässig/ ex communissimo Interppr. placito, solche Donationes, ob similia merita, à Patre in suos Filios- vel Filias-familiâs collatæ, non obstante hâc aliâ Legis prohibitione, quòd inter Patrem & Liberos familiâs, regulariter, nulla Jure valida Donatio pedem figere valeat, doch pro firmis & validis agnoscirt und gehaltten werden.

30 Sanè enim, quòd non solùm propter Operas, quas dicimus, industriales ponderosas seu magnas, à Patre in Filium, in paternâ adhuc potestate constitutum, collata Donatio, pro remuneratoria & validâ habeatur; prout in individuo definiunt Clarus, Menochius, Gailius, Rolandus à Valle, Suarezius, Vivius, Vasquez, Garsias, Decianus, in locis quos exhibet consentiens Fontanella,

de *pactis nuptial. claus. 4. glossa 7. parte 2. num. 1. & mult. seqq.* Franciscus Milanensis, *lib. 2. Decis. 3. num. 91.* Weipertus Ludovicus Fabricius, ad *Gail. lib. 2. observ. 38. sect. 2.* post plures, Carpzovius, *J. F. part. 2. C. 12. D. 22. num. 6.* ibidemque in notis Goswinus ab Esbach. cum Glossa & DDbus communiter, Johannes Gutierrez, de *juram. confirmator. parte 1. cap. 5. num. 1. & 13.*

31 Sed quòd idem judicium etiam de tali Donatione, quæ propter operas obsequiales, si eædem diutissimè, magnâque curâ & sollicitudine, in gravissima præsertim, vel diuturnâ Parentis, vel Conjugis ægritudine, impendantur, in Filium familiâs, vel Conjugem collata, procul dubio ferri debeat, pariformiter his specificis in terminis determinant Cardinalis Parisius, *parte 3. consil. 9. num. 8.* ubi sic: *Quando*, inquit, *Maritus donans fecit donationem propter benemerita, & alia Servitia, qua recepit & habuit à Domina Simona, ejus Uxore, qua in sua donatione sigillatim exprimit, talis donatio* remuneratoria *erit valida & firma, esto quòd sit inter ipsos* Conjuges *facta; per Bartolum, Corneum, Decium, Alexandrum, & alios, qui concludunt, donationem inter maritum & uxorem valere propter merita; etiamsi essent* obsequialia, in gravi & longâ infirmitate Mariti *præstita; dummodò de ipsis meritis possit constare saltim per conjecturas. Et quoties dicta Merita essent probata*, nullum dubium est, quòd talis Donatio est validissima. Andreas Tiraquellus, ad *L. Si unquàm. verb. Donatione largitus. num. 108. Cod. de revocand. donation.* ubi pariter scribit, quòd hujusmodi 32
obsequia officialia, diutissimè, & cum magna sollicitudine, in gravi & longâ Mariti, vel Patris ægritudine præstita, judicanda sint, ut alia à nostris propriè sic dicta Merita, & proindè & ipsa Remuneratione digna intelligantur. post Baldum, Castrensem, Jasonem, & alios, Bb. Domini Antecessores hujus Universitatis, apud Besoldum, *consil. 151. num. 134.* ibi: *Si talia officia non essent impensa diutissimè & extraordinariè, puta in gravi quodam morbo &c.* Henricus Bocerus, de *donationib. cap. 13. num. 13.* verbis: Est & illud hîc notandum, quòd operæ & obsequia, quæ Liberi Parentibus, & Uxor Marito debent, pro meritis, ut ex illis remuneratoria censeatur donatio, non habeantur, nisi ejusmodi officia obsequialia diutissimè, cum magna cura & sollicitudine, in gravi quapiâm & longa ægritudine Parentis, & Mariti impensa fuerint. Melchior Palaez, de *majoratu, in 1. part. 2. Q. 22. num. 22.* Philippus Paschalis, de *virib. patriæ potest. parte 1. cap. 4. num. 52.* ibi: *Nisi fortè ejusmodi officia obsequialia* diutissimè *impensa fuissent cum* magnâ curâ & sollicitudine, & in aliqua gravi & longa ægritudine: *Hæc enim, quamvis debita, etiam remuneratione digna judicanda sunt.* Philippus Decius, *consil. 201. num. 6. in fin.* ubi scribit: Quòd, licet talia Uxoris benemerita erga Petrum, ejus Maritum, essent obsequialia, quæ ex necessitate erant præstanda, & non faciant Donationem valere; ut notat Baldus, in *L. Si donatione. in princip. Cod. de collation.* ut ibi per Alexandrum; quia respondetur, quòd, licet Uxor debeat esse officiosa Marito; tamen, si ipsa sit Nobilis, non tenetur Viro in servilibus officiis servire; ut notat Abbas, limitando dicta Johannis Andreæ, ibi, in *capit. Literas. de restitut. spoliator.* ubi allegat tx. in *L. Interdùm. ff. de oper. libert.* Undè ista, se exhibendo facilem & promptam etiam in vilissimis ser- 33

vitiis, ad quæ non tenebatur in gravi & longa infirmitate ipsius Mariti, dicitur benemerita; & ità Donatio sibi facta justificatur. Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2. Loco 30. num. 331. & 332.*

34 Ex quo ità in his ipsis, quibus hîc occupamur, specificis terminis Johann-Petrus Fontanella: Idem etiam, inquit, ante docuerunt Johannes Garsias, de *donat. remunerator. num. 38.* cum pluribus aliis, procedere etiam inter Maritum & Uxorem, ut valeat inter ipsos Donatio remuneratoria, quo loci quædam officia remuneratione digna censet, quæ possunt ab Uxore in Maritum
35 conferri, veluti si Fœmina nobili marito ægrotanti cibum paret, medicamenta apponat, excubet pernox, fricet, ungat, torum sternat ipsa, ut melius cubet, lavet, nec abstineat à coquinaria opera, & servilibus ministeriis: Per hæc, & alia, tenet Garsias, contra Pinellum, valere donationem remuneratoriam inter Maritum & Uxorem &c.

in *tract. de pactis nuptialib. claus. 4. glossa 7. parte 2. num. 14.*

Quibus omninò adhuc addi merentur, quæ de his commentatur Thomas Sanchez, de *matrimon. lib. 6. Disp. 6. num. 14.* ubi ità, inter alia, quæ inferiùs allegabimus: Similiter, inquit, erunt obsequia remuneratione digna, licet aliàs debita, si essent impensa diutissimè, & magnâ curâ, in gravi & longa ægritudine Patris, vel Viri &c.

36 Et ab hac communissima, tùm in Hispania, tùm apud exteros, quod dicit Johannes Garsias à Saavedra, de *donat. remunerator. num. 44.* receptissimâ sententia recedendum non esse plenâ manu corroborat laudatus Fontanella, *cit. loc. num. 8.* ibi: Existimo, non esse recedendum à communissima & receptissima opinione &c. junctо *d. num. 14. cum seqq.* Johann-Bapt. Hodierna, ad *d. L. 6. num. 27. Cod. de sec. nupt.* ubi scribit, hanc sententiam, quòd ad donationem remuneratoriam inter Conjuges non præcisè talia merita requirantur, quæ ad illam extorquendam Actionem benemerito Conjugi pariant, esse Communiorem, & per Rotæ Romanæ Judicata firmatam: Id quod etiam in hoc ipso, de quo quærimus, articulo: Utrum talis Donatio sæpedictæ Legis sextæ, Cod. de S. N. sanctioni subjaceat? suo quoque testimonio constabilit Heeserus, de *acquæstu conjug. parte 2, Loco 30. num. 328. & 331.* & qui illam in similima, & cum præsenti pari passu ambulante, hâc videlicet Q: Utrum talia Merita, de quibus hîc quæritur, ad hoc, ut Donatio, eapropter, à Patre suo Filio facta, remuneratoria appellari mereatur? ex cathedra inaugurali defendit Collega noster, D. Harpprecht, in *Dissert. de operis liberorum, quas suis parentib. debent ac præstant, th. 41. pag. 56.* Addatur Fachinæus, *controvers. lib. 3. cap. 74.* Henricus Hahnius, *ad Wesembec. tit. de donation. num. 4.*

Und daß bißdahero außgeführter Rechts 37.
billichster sentenz all das jenige / was im eingang pro stabilimento contrariæ sententiæ angeführt worden / nichts in weg legen möge; sondern dise contraria quorundam dissentientium traditio, quòd propter Uxoris operas obsequiales, Marito, in ipsius ægritu præstitas, dine, ei facta Donatio, vel Dispositio pro remuneratoria haberi non debeat, in talibus Operis, quas & Temporis, præprimis complurium Annorum, molestissima Diuturnitas, tùm & planè singularis fidelissimæ Conjugis Patientia, Pietas, Cura, Sollicitudo & Constantia commendant, & ipsarum Operarum in illustrem Matronam vix cadens Vilitas, & nocturno non minùs, quàm tempore diurno incessanter perseverans Multiplicitas & Varietas summis omnium elogiis dignissimas reddunt, nullo modo anschlage / das erhellet so wohl ex hucusque deductis, als aus dem / was noch weitter / ex primi subsellii DDbus, hierzu angeführt jamjàm laudatus Pater Thomas Sanchezius, omnia contrariari visa ità funditòs prosternens:

Dubitabis, ait ille, quæ obsequia Uxoris minimè sint Viro debita, ut ob ea liceat Viro Uxorem remunerare? Pinellus, de *bon. matern. L. 1. parte 3. num. 91. vers. Sed prædicti viri.* docet, Uxorem omnia obsequia Viro debere, ac proindè nulla esse remuneratione digna. Idem Barbatius additionat. ad Baldum, in *L. Si uxorem. Cod. de condition. insert.* asserens, Uxorem nobilem teneri ad obsequia, licet vilia sint. Et videntur tenere Andreas, in *Cap. Literas. num. 9. de restit. spoliat.* & Angelus, *verb. Uxor. num. 2.* Dicunt enim, indistinctè teneri Uxorem ad obsequia Viri, etiam vilia. Et hoc dicit fortasse verius esse Tiraquellus, de *nobilit. cap. 20. num. 95. & seqq.* ad quem locum se remiserat *L. 1. connub. glossa 1. part. 1. num. 27.* & probat, quia non debet esse conditio creditoris deterior ob debitoris nobilitatem, nisi aliter esset Jure cautum: At ex Juris dispositione tenetur Uxor operas præstare Viro, cùm sit ipsi subdita: *L. Sed si Vir. ff. de donation. int. vir. & uxor.* bonus textus in *Cap. Hæc imago. & Can. Est ordo. 33. Q. 5.* ubi dicitur, Mulierem esse viro subditam, & penè ejus famulam. Ergò, licet Uxor sit nobilis, ad hæc tenetur, cùm in Jure non excipiatur. Secundò quia ab initio contracti matrimonii inerat ea dignitas Uxori. Ergò ea non excusat ab his obsequiis: eô enim, quòd se ad matrimonium obligavit, consequenter se ad hæc quoq; obsequia obstrinxit. Sed verius est, non teneri Uxorê nobilem

nobilem ad ea obsequia vilia; sed ad ea sola, quæ juxta suam dignitatem ac conditionem non dedecent: Quare, si ea vilia præstet, digna erunt remuneratione. Undè non tenetur lavare caput & pedes Viri, cibos condire, & alia servilia ministeria exercere. Facit optimè in alio simili *L. 1. ff. de oper. libert.* ibi: Sed, si liberta, quæ operas promisit, ad eam dignitatem perveniat, ut inconveniens sit præstare patrono operas, ipso jure hæ intercident. Sic docent Baldus, in *L. Si uxorem. num. 6. Cod. de condition. insert.* Abbas, in *Cap. Literas. num. 27. de restit. spoliat.* Felinus, ad *Cap. Illud. num. 11. vers. Adde istis. de præsumption.* Decius, *consil. 202. vers. Nec obstat, quòd alia.* Corsetus, *tract. de potest. reg. Q. 30. in fin.* Johannes Lupus, ad *rubr. de donation. §. 31. num. 2. & §. 50. num. 33. & §. 62. num. 6.* Rosella, *verb. Uxor. num. 6.* & ibi Sylvanus, *Q. 2.* Suarez. *lib. 9. tit. de los pleitos. num. 13. in fin. L. 1. fori.* Johann. Garcia, de *donat. remunerat. num. 28.* Et conferunt ad hoc, quæ docent Cynus & Salicetus, ad *d. L. Si uxorem.* & Guilielm. Benedictus, in *Cap. Raynutius. de testam. verb. Dotem, quæ ei dederat. num. 47.* ubi docent, Uxorem nobilem non teneri operari viro. Similiter erunt obsequia remuneratione digna, licet aliàs debita, si essent impensa diutissimè & magna cura in gravi & longa ægritudine Viri &c.

41 42

43 Allermassen nun dises in puncto Juris seine gantz ungezweifelte richtigkeit hat / also / daß dannenhero / auch bey unserem Collegio, nach disen principiis, zu allen zeitten gesprochen worden:

juxta ea, quæ latiùs de his exhibet Collega noster D. Harpprecht, in *vol. 3. consil. 35. num. 108. cum seqq. & in Respp. criminalib. & civilib. Resp. 66. num. 100. junctis ibi seqq. & præcedentibus*: Qui etiam in summo hujus inclyti Ducatûs Würtembergici

44 Dicasterio, Anno 1692. die 20. Jun. in causa weyl. Herrn Johann Wilhelm Heerbrands gewesenen Fürstlichen Würtembergischen Hoffpredigers / Erben / Aa. Tt. contra seiner Haußfrauen hinterlassene Hæredes, Rr. Nn. ceu ejusdem Supremi Tribunalis Assessor, in eandem sententiam judicatum testatur:

45 Also ist es nicht weniger quà Facti an dem / daß / wann Frau Sempronia, durch tüchtige Zeugen / es seyen gleich Selbige Cavaliers. oder Dames, welche ihren Maritum und Sie selbsten / in ihrem neunjährigen Ehestand zu zeitten besucht / oder ihre in solcher Zeit gewesene Domestiquen, Medici, Chirurgi, Seelsorgere / Unterthanen / oder

46 andere Zeugen / (Juxta ea, quæ passim de legali Meritorum probatione DDres definiunt;

ut videre est apud Martam Neapolitan. in *Digesto noviss. tomo 3. tit. Donatio, cap. 78. & 79.* Besold. *cons. 151. num. 12.* post plures, Heeserum, de *acquæstu conjug. part. 2. Loco 7. num. 26.* Collegam nostrum D. Harpprechtum, *Resp. 66. num. 12. cum seqq.*) zuerweisen vermag / daß Sie nicht nur / ihrer schuldigkeit gemäß / gegen ihrem nunmehr seelig abgeleibten Gemahl mit treuer liebe / und mehrerer auffwartung / alß man von Ihr hätte können erfordern / sich also verhaltten / daß Er Selbsten ihre conduite nicht gnugsamb allenthalben / auch in seinem Testament / rühmen können; sondern auch und fürnemlich dises verificiren kan / daß in de- 47
nen neun Jahren / welche Sie im Ehestand miteinander gelebt / kaum ein völliges viertel Jahrs / oder sonsten gar kurze Zeit / herauß kommen würde / in welcher Sie Ihn gesund gehabt; also / daß Sie dahero ihre junge Jahr mit anders nichts zugebracht / als mit lauter Müh / Täg- und Nächtlicher grosser Unruh / auch täglicher vergiessung vieler Trähnen / auch von diser / zu ihrem favôr und vorstand / von ihrem Gemahl Herrn Titio gemachten letzten willens verordnung kein anders judicium gefällt werden möge / als daß auch dieselbe pro juridicè, verè, & propriè sic dicta, remuneratoria Dispositione indubitatò zuhaltten sey;

prout optimè hanc in rem commentatur Fontanella, de *pactis nuptial. claus. 5. glossa 8. parte 4. num. 70.* ubi ità signanter: 48
Veritas, inquit, est, posse inter Virum & Uxorem dari veram donationem remuneratoriam: Possunt enim talia ab uno in alium beneficia conferri, quòd, remuneratione illa digna esse, nemo non dijudicet, quorum ratione donatio quæ fiet, 49
propriè remuneratoria dicetur.

Dan daß wir auch dises / quòd ad fundandam talem Donationem remuneratoriam nicht præcisè solche Merita, quæ, ad illam exigendã & à Donatore invito extorquendam, benemerito Conjugi Actionem concilient, nothwendig erfordert / und probirt werden müssen; sondern gantz genug sey / wañ nur eine sonderbahre / notable, und grosse Ratio Æquitatis, quam imprimis Diuturnitas in gravissimo, & per multos præcipuè Annos molestissimè durante, Mariti morbo, interdiu & noctu, inter lachrymas & suspiria præstitarum operarum præstantia conciliat, einer solchen Erwiderung und remuneratoriæ Dispositioni das gültige wort spricht / das erhellet aus deme / was / ultra superiùs á nobis notata, in individuo & cum communi DDrum Schola hierron handlet Thomas Sanchez, 50

dicta Disp. 6. num. 21. præcipuè in verbis: Donatio remuneratoria, quamvis Merita

ta

ta non pariant Actionem ex Justitiæ lege, non est absoluta donatio; sed potiùs debiti solutio. Ergò non censetur inter
51 Conjuges prohibita. Et de aliis personis, regulariter, etiam donare prohibitis, verbi grat. Prælatis tàm inferioribus, quàm superioribus, quòd nimirum & ab ipsis, de bonis Ecclesiæ factæ donationes remuneratoriæ pro firmis & validis à DDbus reputentur, licet præstita benemerita de rigore Juris nullam compensationem seu remunerationem extorquere valerent; sed ex sola honesta quadam ac morali gratitudine remunerentur, cum Glossa, Navarro, Rota Romana, & Ludowisio, plenâ manu corroborat Johannes Solorzanus, de *Jure Indiar. tomo 2. lib. 3. cap. 10. num. 83.* plenissimè Collega noster D. Harpprecht, *Resp. 66. num. 84. & 168.*

52 Præsuppositô verò hôc, daß diſe Dispositio deß seeligen Herrn Titii eine remuneratoria Dispositio sey / ist bey disem Zwaitten Membro obgesetzter Quæstion: Ob eine dergleichen remuneratoria Dispositio, vel Donatio der Verordnung Legis VI. Cod. de secund. nupt. unterworffen / oder nicht?
53 Kein zweifel zumachen / daß diſe Lex sexta solche remuneratorias seu Donationes, inter vivos, vel mortis causa, seu Institutiones, seu Substitutiones, seu Legata, & tùm singularia, tùm universalia Fideicommissa ganz und gar nicht angehe / und dahero auch diſe testamentliche Dispositio, in deren Herr Titius seiner Frauin Gemahlin das jenige alles / was / über abstattung seiner samptlichen Kinder Pflichtheils / an seinem Vermögen noch übrig verbleibt / und also die Helfte seines ganzen aigenthumblichen vermögens verschafft / ex dictæ Legis dispositione nicht mit bestand angefochten werden könne.

Quod enim DDres communissimè dictitant, quòd & aliæ Personæ, regulariter,
54 in LLbus donare prohibitæ tamen donationes atque dispositiones remuneratorias ordinare & condere haud prohibeantur:

ut signanter de Prælatis decidit Surdus, *consil. 149. num. 34.*

55 & de Tutoribus, præprimis personarum nobilium & illustrium, prolixissimè Collega noster D. Harpprecht, *consil. 57. num. 77. & mult. seqq.*

itemque de aliis Andreas Tiraquellus,
56 ad *L. Si unquàm. verb. Donatione largitus. num. 16. & mult. seqq. Cod. de revocand. donation.*

hoc rectissimè etiam ad binubos Parentes,
57 ex priori matrimonio Liberos habentes, à DDbus passim porrectum videmus, quòd nimirum & talis binubus Pater, ex causa hujusmodi liberalitatis & gratitudinis remuneratoriæ, plus, quàm uni ex Liberis prioris connubii, secundæ Uxori quovis modo relinquere, vel assignare, per ampliſſimam quantumvis & generalissimam prohibitionem sæpedictæ Legis VI. non prohibitus censeatur;

ut in terminantissimis, quod ajunt, terminis, tradit Stephanus Bertrandus, *consil. 292.* Alexander Trentacinquius, *varr. resol. lib. 3. tit. de matrimon. Resol. 5. pag. nobis. 418.* vers. Quartò dispositio Legis, Hac edictali, procedit, quando Conjux aliquid
58 consequeretur titulo lucrativo; secùs, si ex titulo oneroso. Baldus, in *d. L. Hac edictali, in 1. & 2.* lectura. Bertrandus, in *consil. 292. vol. 3. & in d. L. Hac edictali.* Et ideò Lex non habet locum in donatione remuneratoria. Vincentius de Franchis, *Decis. Neapol. 632. num. 1.* & *Decis. 428. in princ. num. 2.* Johann-Petrus Surdus, *consil. 164. num. 4. & seqq.* Johann-Petrus Fontanella, de *pactis nuptial. clausula 5. glossa 8. part. 4. num. 66. cum seqq.* Johannes de Garonibus, in *repetit. L. Fœmina. num. 39. cum seqq. Cod. de secund. nupt.* Johann-Bapt. Hodierna, ad *d. L. Hac edictali. Cod. d. tit. Q. 25. num. 12.* Johannes Heeserus, de *acquæstu conjug. part. 2. Loco 30. num. 316. & seq.* Anton. Gabrielius, *comm. conclus. lib. 3. tit. de sec. nupt. conclus. 4. num. 64.* Collega noster, D. Harpprecht. *vol. 3. consil. 35. num. 98.* Vincentium de Franchis, *Decis. 438. num. 4.* Palat. Rub. in *repetit. rubr. de donation. int. vir. & uxor. §. 50. num. 35. vers. Pro complemento.* Menochium, *consil. 155. num. 6.* Gutierrezium, *pract. Qq. lib. 4. Q. 65. num. 11.* Barbosam, ad *d. L. 3. num. 21.*

Cùm enim hujusmodi Dispositiones & 59
Donationes remuneratoriæ propriè non sint donatio; sed potiùs ejus, quod Jure naturali debetur, Solutio, sive quædam quasi compensatio, & genus quoddam permutationis:

L. 27. L. 32. de donation. L. 25. §. 11. de bered. petit. ibidemque DDres. Paulus Christinæus, ad *consuetud. Mechlinien. tit. 17. artic. 3. num. 6.* Cardinalis Mantica, de *tacit. & ambig. conventionib. lib. 13. tit. 15. num. 17.* Garsias, de *donat. remunerator. num. 17.* Jul. Clarus, in *R. S. §. Donatio. Q. 3. §. 1.* ibique *in addition.* Johannes Harpprechtus. Tiraquellus, ad *L. Si unquàm, verb. Donatione largitus. num. 11. Cod. de revoc. donat.* Paulus Busius, ad *L. 1. num. 4. in fin. de donat.* Johann. Cephalus, *cons. 454. num. 68.* Cyriacus, *controv. for. 469. num. 56.* Giurba, *lib. 1. observ. 75. num. 7.* Petrus Pacionus, in *allegationib. Jur. Civil. & Canon. Alleg. 152. num. 7.* Carpzovius, *p.*

F. part. 2. C. 12. D. 34. num. 5. ibique in *not.* Gos Winus ab Esbach. Mevius, *consil. 97. num. 63.* ubi scribit, de contractibus remuneralibus ità Omnes sentire, quòd Donationum instar non habeantur; sed inter contractus onerosos referantur; de quo etiam pluribus differit Surdus, *consil. 419. num. 54.* post plurimos alios longa serie laudatos, Collega noster D. Harpprecht, *vol. 4. consil. 57. num. 79. & 80.* post innumeros, Alphonsus de Guzmann, in *tract. de Evict. Q. 25. num. 37. cum seqq.* Joh. Ant. Mangilius, in *simili tract. Q. 69. n. 26. & seqq.*

60 eo quòd nempe illæ non ex solo & mero erga alterum exercendæ liberalitatis voto, nullo Jure cogente, proficiscantur:

jungatur *Lex 29. de donat. L. 18. de adim. & transfer. legat.*

sed ejusmodi Donator ad merita in se collata pensanda, tametsi nullô Juris Civilis; attamen Juris naturalis, eôdemq; approbatæ obligationis vinculo constrictus censeatur;

prout pluribus hoc exequitur Dn. Samuel Stryke, in *Disp. de benemeritis, cap. 3. num. 16. & seqq.*

61 indè plura in illis omninò abnormia, & à regulis Juris prorsùs exorbitantia, communis Interpretum Ususq; forensis applausus admittit, è quibus nonnulla, hoc ipsum decisum, quòd in donationibus atque dispositionibus remuneratoriis etiam Lex, Hac edictali, nullum locum obtineat, egregiè roborantia, ut ex illis adducamus, operæ pretium ducimus.

62 Illa omnium princeps, quæ quidem huc quadret, & ab omnibus receptissima traditio est, quòd, tametsi Donatio generaliter per Legem vel Statutum sit prohibita; tamen Remuneratio, seu remuneratoria dispositio, vel donatio, haudquaquàm prohibita censeri debeat:

post Tiraquellum & Bertachinum, Jacobus Menochius, *consil. 378. num. 12. & 13.* Thomas Merckelbach, apud Klockium, *tomo 4. consil. 4. num. 16.* ex Decisionib. Jacobi Putei, Doctor Marta, in *Dig. novissi. tomo 3. tit. Donatio. cap. 1.* ubi ità in punctо: *Si per Statutum donatio prohibetur, remuneratoria prohibita non intelligitur.* post Alexandrum, Stephanus Gratianus, *Discept. forens. cap. 202. num. 1.* ibi: *Succedit conclusio, quòd Statutum prohibens donationes non comprehendit illas, quæ fiunt ob causam hujusmodi meritorum,* post Surdum & Clarum, J. B. Hodierna, ad *L. Hac edictali. Q. 25. num. 9. Cod. de sec. nupt.* Dn. Sam. Stryke, de *benemeritis, cap. 4. num. 10.* Guzmann. de *evict. Q. 25. num. 39.* cum Rauchbahro, Termineo, & Boetio, Franzkius, ad *tit. π. de evictionib. num. 510.*

63 Huic generaliori Juris definitioni meritò specialior hæc succenturiatur, quòd complures in Legibus, regulariter, donare prohibitæ Personæ tamen remunerales seu remuneratorias dispositiones, atque donationes in personas sub illa prohibitione compresensas conferre haudquaquàm prohibeantur:

prout pluribus notatu dignissimis exemplis hæc illustrat Collega noster D. Harpprecht, *Resp. 66. à num. 100. usque ad num. 106.* ibidemque laudati Matthæus de Afflictis, Marianus Socinus, Caspar Klockius, Schraderus, Menochius, Strykius, aliique complures, præcipuè Garsias, de *donatione remuneratoria,* passim.

Quodque unum ex potissimis, quòd etiam superior & inferior Prælatus, ut & Prin 64
ceps secularis, benemeritis ministris & consiliariis, itemque militibus, ad pensanda eximia ipsorum merita, Feudum conferre queat;

ut imprimis egregiè de his differit Johann-Baptista Cardinalis de Luca, quando ità notanter: Disputatio, inquit, restricta fuit ad punctum Juris: An scilicet in Famulo erga Dominum, seu in Subdito erga Principem, in Filio erga Patrem, cum sint ilibus, dentur Merita, de condigno remunerationem postulantia, ità, ut Actionem vel NB Officium Judicis producant, undè donatio verè remuneratoria, & ex causa onerosa dici valeat? Et in hoc negativam sustinet Pinellus, A Ponte, Fabius de Anna, & alii per illos relati, volentes, non sufficere ad tale meritum Servitia præstita ex debito officii, sive sanguinis vel Charitatis; quia, si Famulus benè serviat Domino, & Miles Principi, vel Filius Patri, faciat id, ad quod tenetur. Istâ tamen opinione à me rejectâ Contraria magis communis & verior à me dicebatur, ut scilicet 65
ad constituendam Donationem NB verè remuneratoriam, quæ causam onerosam sapiat, juxta terminos textûs in *L. 27. de donat.* sufficiant Merita vel servitia, ex lege gratitudinis obligatoria ad antidora, qualia sunt non ea, quæ ex debito officii, in formâ consuetâ & ordinariâ, per quemlibet in eo munere constitutum, præstari solent, quia hæc meritum remuneratione dignum non inducant; sed ea, quæ sunt ingentia & extraordinaria, per alios non solita præstari; ut firmat Tiraquellus, ad *L. Si unquàm. verb. Donatione largitus. num. 108. Cod. de revoc. donation.* Garsias, de *donat. remunerator. num. 1.* Tapia, *Decis. Ital. 6. num. 26. & seqq.* & alii plenè deducti per Capycium Latro, *consult. 38. num. 24. & seqq.* & tenuit etiam Rota, *Decis. 358. num. 6. parte 6. recentior.* Nam satis malè Principes, & alii quicunque servitium reciperent à militibus, famulis, officialibus, Uxoribus, Filiis & Conjunctis &c. si ratione & intuitu solius stipendii, vel naturalis obligationis, absque spe remunerationis, serviendum es-

set, atque diligentes, experti, & fideles, æquè ac segniores, inexperti, & infideles cum ejusdem stipendii præmio tractandi essent; ut ipsa Natura & quotidiana Experientia nos docent;

in *theatro verit. & justit. tomo 5. disc. de feud. 94. num. 13. cum seqq.*

67 Quibus gemina tradit etiam Hector Capycius Latro, in *Decc. Neapolit. lib. 2. Decis. 199. num. 38.* ubi scribit: Etiam in Subditos, vel alios, qui ex naturæ debito ad obsequia sunt obstricti, Remuneratio benè cadit. Difficultas residere videbatur in hoc articulo: Si pro servitiis, à Subdito suo Principi factis, datur Actio, quia donatio remuneratoria ea verè dicitur, quæ tribuit Actionem adversus remunerantem; ut dixit de Ponte, *consil. 59.* quem secuti sunt Regens Valenzuela, *consil. 59.* Regens Rovitus, *consil. ult.* Tamen quòd etiam remuneratoria verè dicatur contra opinionem Pinelli, probant DDres à me adducti, in *consult. 38. num. 22. cum seqq.* ubi *num. 26.* concordantur opiniones inter servitia & obsequia tàm ingentia & excessiva, quòd remunerantis animum cogant ad ea remuneranda: Alia verò Servitia communia, quæ faciunt milites, quamvis Princeps remunerare soleat; hoc potiùs Regis munificentiæ, quàm pro debito, ei adscribendum est. Petrus Pacionus, in *Alleg. 151. num. 9.* in verbis: Merita proveniunt ex diuturnis obsequiis, etiam in bello, & longissimis itineribus, aliisque servitiis maximi ponderis.

68 Denique, sicut DDres etiam in decidendo hôc cognatô articulô: Utrum sanctio Legis tertiæ, Cod. de secund. nupt. quâ nimirum disponitur, quòd, si Mater ad secundas, licet post annum Luctûs, descendat nuptias, tunc omnia illa, quæ ipsa ex ultimâ mariti voluntate, vel ab illo, inter vivos, in ipsam collatâ liberalitate, ex facultatibus illius accepit, tali binubæ Matri omnimodò auferri, & in liberos prioris matrimonii, quoad proprietatem, conferri debeant, etiam in Legatis; vel Donationibus, aliisve similibus dispositionibus remuneratoriis locum obtineat? in negativam magnis animis conspirant, prout iterum in puncto decidit Antonius Gabrielius, *commun. conclusion. lib. 3. tit. de secund. nupt. conclus. 1. num. 52.* ubi in specie de Legato hujusmodi servitiorum remuneratorio, cum Thoma Grammatico, *consil. civili 153.* ità definit. Quod & suo suffragio probat Petrus Müllerus, ad Struv. *exerc. 29. θ. 53. lit. K.* Johannes de Garonibus, in *repetit. dictæ L. 3. num. 39. cum seqq. Cod. de sec. nupt.*

Ità nullum porrò dubium superesse arbitramur, quin etiam de Legis, Hac edictali, dispositione idem pariter judicium feratur justissimè.

Welchem allem nach wir auch diß orts 69
bey diser einhelligen meinung verbleiben/ daß Herrn Titii testamentliche Dispositiones/ durch mehrangeregte Legem, Hac edictali, Cod. d. tit. ihre gültigkeit nicht verliere; sondern seine Frau Wittib bey allem dem jenigen/ was ihr seeliger Herr Gemahl Ihr zum besten verordnet; Jedoch unter gleich meldendem temperamento, zumanuteniren sey.

Nemlich/ weil wir nicht wissen/ worin- 70
nen des Titii eigenthumliche facultates eigentlich bestehen mögen? so formiren wir den Casum unverfänglich also/ daß Er Herr Titius 50000. Rthlr eigene Güther hinterlassen; von diser gehört/ Erstlich/ den gesampten sechs Kindern/ pro ipsorum Legitima der halbe Theil/ mit 25000. Thlrn Zwaitens hat Frau Sempronia an 71
dem andern Semisse oder übrigen 25000. Thlrn auch so viel/ als ein Kind aus der ersten/ und andern Ehe/ zu folg des vorhandenen Testaments des Herrn Titii, mit allem bestand zuprætendiren; wohlbetrachtet/ daß ein in secundo conjugio lebender 72
Vatter seiner zwaitten Ehefrauen so viel/ als einem von seinen Kindern aus erster Ehe/ indubitatò zuverschaffen befugt;

per hæc sæpecitatæ *Legis, Hac edictali,* disertissima verba: Quodsi plures Liberi fuerint, singulis (ut hîc) æquas partes habentibus, minimè NB Plus, quàm ad unumquemque eorum pervenerit, ad eorum Novercam transferri. *Cod. de secund. nupt.* & adhuc clariora *Novellæ 22. cap. 27.* hæc videlicet, formalia: Si ex priori matrimonio filios habeant Parentes, deindè ad secundum veniant matrimonium, non possunt in Novercam Patres, secundum vitæ tempus, quamliber facere largitatem, aut in morte relinquere, nisi NB tantum, quantum unus Filius, aut Filia, solus existens, ex generante habeat. Si verò multi Filii sint, & unusquisque æqualem habet portionem, non amplius, quàm ad singulos venit, Noverca percipiat.

Ex quo ita in puncto Jacobus Mæstertius: 73
Ex eo, inquit, quòd Mulier, quæ liberos habet ex priori matrimonio, (in proposito Titius) non possit plus secundo conjugi donare, vel relinquere, quàm Uni ex liberis prioris matrimonii, cui minimum donavit, vel reliquit, sequitur, quòd possit, non obstante Lege, Hac edictali, NB æqualem secundo Marito (hîc secundæ Uxori) cum liberis prioris matrimonii, portionem relinquere, neque possint illi, cùm ratio æqualitatis initus, legitimam portionem integram præcipere, & in eo, quod supereft, ad æqualem portionem Vi-

tricum

tricum, vel Novercam admittere: Ut ecce,
74 Mulier, quæ in bonis habebat duodecim millia, & ex defuncto marito unicum filium, transiit ad secundas nuptias, convenitque in pactis antenuptialibus, ut, si ea prior decederet, maritus ex bonis ejus consequeretur virilem portionem, een Kinds gedeebte/ sive nostra dialecto einen Kindstheil; Filius, defunctâ priùs matre, vult Præcipere (vorauß hinwegnemmen) legitimam portionem, quasi in ea Mater ipsi non potuerit præjudicare, & reliquum inter ipsam & vitricum æqualiter dividere, & ità in universum habere octo millia; reliquis quatuor Vitrico applicatis. Contrà Vitricus sex millia petit, quasi illa esset virilis portio. Causa Vitrici potior est: Quia in *L. Hac edictali. 6. Cod. de sec. nupt.* & *Novella 22. cap. 27.* cavetur, ut liceat mulieri secundò nubenti, aut Marito secundam conjugem ducenti, tantum donare, vel ultimâ voluntate relinquere, quantum Tertio ex priore matrimonio, & solùm prohibetur, ne Plus donet vel relinquat. At Vitricus in Semisse non habet plus, quàm Filius ex priore matrimonio, qui & ipse integrum Semissem, in quo ipsius est Legitima, habet;

in *tract. de secund. nupt. Q. 47.* ubi omnibus adversari visis plena manu satisfacit:

Machte demnach diser Theil/so der Frauen Semproniæ, ohne einigen anstand/passirt werden muß/ an fünf und zwanzig tausend Thalern einen sibenden Theil auß/ mit: --

75 Drittens hat Frau Semponia ihrer aigenen dreyen Kinder Theile/ welche Ihnen an disem andern Semisse, oder über die Legitimas noch weitters vorhandenen 25000. Thlrn/ in casu intestati zugefallen seyn würden/ vi paterni Testamenti, hinwegzunemmen -- Rthaler. Dann was die von Ihr Selbsten zur welt gebohrne Kinder betrifft/ da hat dickhbesagte Lex, Hac edictali. durchauß nichts zusagen/oder einige würckhung und autorität. Welchem nach für die drey/ ex priori conjugio vorhandene Kinder noch übrig verbli-

76 ben - - - Rthaler. Weilen aber der Herr Titius, bey überlassung der Mütterlichen Erbschafft an dise drey Kinder aus erster Ehe/ Ihnen/ von seinen aignen Mitteln/ laut Facti Speciei, noch ein zimliches passiren und zukommen lassen/ so ist/

77 Viertens/ hiebey wohl in obacht zunemmen/ daß/ umb willen/ in dubio, dar für zuhaltten/ daß ein Vatter dergleichen/ bey seinen lebzeitten/ an seine Kinder/ die noch in seinem Vätterlichen Gewalt seyn/ de propriis suis Bonis ultrò errichtete Assignationes nicht animo absolutè & simpliciter donandi; sondern vielmehr dieselbe/ noch vor seinem Tod/ nur zuadministriren und zunuzniessen an dieselbe überlassen:

per *L. 20. §. 3. ff. famil. erciscæ, L. 21. Cod. eod.* ibidemque DDres.

Ità namque DDres communissimè tradunt, quòd, si Pater suis liberis aliqua Bona 78
adhuc vivus assignet, vel inter Liberos-familiâs universa vel quædam sua Bona dividat, nullâ factâ mentione Donationis, vel Dominii præsentaneæ translationis, tunc Pater illâ Bona Liberis neutiquàm donâsse præsumi debeat; sed tantummodò in peculium, ad usum, regimen, & administrationem concedere voluisse, sic, ut propterea, cùm Pater censeatur dominium penes sese retinuisse, Pater ipse de illis pro lubitu testari & disponere valeat.

Paulus Christinæus, *Belgicar. Decc. vol. 4. Decis. 7. num. 6.* ubi scribit, in dubio, talem divisionem sive assignationem duntaxat in vim supremi judicii sustineri; per *d. L. 20. §. ff. famil. erciscæ.* addens, se meminisse ità aliquando judicatum:

eo quòd non solùm Donatio in dubio 79
non præsumatur, ceu mera jactatio & dilapidatio;

L. 25. in medio principii. de probat. L. 7. princ. de donat. post plures, quos laudat, Carolus Cardinalis Cervus, *Decis. Rotæ Rom. 36. num. 3. & sqq.*

verùm etiam ex hoc, quòd Donatio à Pa- 80
tre in Filiosfamilias ipsius collata, regulariter, sit invalida.

L. 11. verbis: Non est incerti Juris, in eum, qui in sacris familiæ tuæ remanet, magis destinationem Paternæ Voluntatis, quàm perfectam donationem, provenisse. *L. 17. Cod. de donat.* & ad illas Brunnemannus.

Obstante nimirum unitate Personarum, 81
quæ nec Donationem, nec ullum Contractum inter illos consistere regulariter patitur;

ex *L. fin. Cod. de impuber. & al. substit. §. 4. & 12. Inst. de inutil. stipul. L. 2. de contr. empt.* ubi vulgò DDres. & per alias Rationes, quas in individuo, de hoc ipso articulo, 82
quando Pater, adhuc vivus, quædam Bona, vel Prædia suis liberis assignat, sollicitè congessit Collega noster D. Harpprecht,

in *peculiari Dissert. de divisione bonor. inter liberos à Parente adhuc in vivis facta. §. 27. cum mult. seqq. pag. 44. & seqq.* Mercurialis Merlinus, in *Decc. Rotæ Rom. post ipsius tract. de pignor. & hypoth. Dec. 110. num. 4. & sqq.* Hercules Marescottus, *varr. resoll. lib. 1. cap. 54. num. 4. & seqq.* post plurimos alios, Vincentius Fusarius, de *fideicommiss. substit. Q. 62. num. 6.*

disem nach/ wann man nicht deß seeligen 83
Herrn Titii contrariam voluntatem, ex disertis ejus verbis, vel ad hoc condudenter quadrantibus Conjecturis, (quas prolixè exequitur laudatus Collega noster D. Harpprecht, *c. l. pag. 48. & plurib. seqq.*) eviden-

ter dociren kan/ auch das jenige alles/ was Sie drey Kinder aus erster Ehe dannzumahlen ex paternis facultatibus empfangen/ in seine Verlassenschafft wider mit-einzurechnen/ und mithin in all übrigem / ratione Summarum, eine änderung zumachen.

84 Ob nun/ wann es gleichwohl bey obbesagtem Quanto der - - - Tausend Rthlr verbleiben solte / dises Quantum, juxta ea, quæ hucusque firmavimus, der Frauen Semproniæ, aus diser Ursach/ weilen das/ was Herr Titius Ihr verschafft und vermacht / keine simplex & vera; sondern eine juridicè & propriè ità dicta remuneratoria Dispositio ist/ de quâ passim DDres ità loqui videmus, quòd sub titulo talis remuneratoriæ sive Donationis, sive alterius supremæ Voluntatis, & in illâ Relicti, Novercæ Plus, quàm uni ex Liberis prioris connubii, benè relinqui possit, ità ut Lex, Hac edictali, ei non adversetur, miteinander zulassen? Oder ob nicht diser Uberschuß ad terminos Æquitatis zuredigiren/ und auf etwas weniges herunterzusetzen? darvon ist diß ohrts allein noch zuhandlen. Daß Ihro

85 das gantze Quantum der überbliebenden - - - Tausend Rthlr überlassen werden müsse/ scheint aus disem zuerhellen/ daß/ als proximè angemerckht/ sub titulo einer solchen remuneratoriæ Donationis, Legati, vel alterius Dispositionis, einer Stiefmutter wohl ein mehrers/ als Einem der Stief-

86 kinder/ verschafft werden kan. Daß aber hingegen solche Summa nicht gantz Ihr einzuraumen sey/ scheint aus disem fortiori principio richtig/ weilen solche Legata, vel Donationes remuneratoriæ nicht weiter vor gülttig und Rechtscräftig gehalten werden/ als die Merita einer solchen Ehegesellin sich erstreckhen;

juxta ea, quæ legimus apud Pruckmannum, *vol. 2. cons. 1. num. 577.* Tiraquell. ad *L. Si unquàm. verb. Donatione largitus. num. 79. & 184. Cod. de revoc. donat.* Surdum, *consil. 164. num. 35.* post plures, Heeserum, de *acq. conjug. parte 2. Loco 30. num. 143. cum seqq.*

87 Weilen aber auch dises nicht simpliciter anschlägt; sondern alle Rechtslehrere in remuneratoriis illustrium & nobilium personarum Donationibus, auch einen nahmhaften Excessum talis Donationis, vel in suprema Voluntate Relicti gegen denen geleisteten Meriten zulassen:

Conferat. omninò laudatus Tiraquellus, ad *dd. verba: Donatione largitus. num. 4. & 86. Cod. de revoc. donat.* Joh. Garsias, de *donat. remunerator. num. 55.* Thomas Sanchez, de *matrimon. lib. 6. Disp. 6. num. 10.* ubi plures collaudat, & talem cum illis format conclusionem, quòd tota donatio 88
ab illustri vel nobili personâ profecta pro remuneratoria haberi debeat, quamvis merita excedat, modò non id excedat, quod nobiles & divites in consimili casu donare solerent:

allso/ daß/ wann ein solcher Excessus Meritorum & Donationis, vel Summæ in Testamento relicti, pro religioso Judicantium arbitrio, nicht allzugroß ist/ einer solchen de Marito suo benemeritæ Uxori, illustri, vel nobili, nichts abzukürzen; sondern alles 90
zulassen: Disem allem nach wolten wir schließlich darfürhalten/ daß zwar quæstionirende letzten willens-verordnung des seel. Herrn Titii, non obstante *L. 6. Cod. de sec. nupt.* an und vor sich selbst gültig; Jedoch weilen dieselbe solche validität ex nullo alio, quàm hôc solô principiô, quia scilicet est remuneratoria, apertissimè hat/ disem nach zwar Frau Sempronia solche übrige - - - Tausend Thaler ihren dreyen Stieffkinderen nicht ganz und völlig/ oder simpliciter & absolutè zuüberlassen gehaltten sey; sondern je nach beschaffenheit ihrer Meritorum, mit welchen Sie dise remuneratoriam Dispositionem und Vermächtnus verdient/ dise Frage/ pro prudentis & conscien- 91
tiosi Judicis arbittio, zuderemminiren sey:

juxta ea, quæ tradit Julius Clarus, in *R. S. §. Donatio. Q. 3. num. 4. & Q. 1. num. 4.* Gail. *lib. 2. Obs. 38. num. 6.* Hodierna, ad *d. L. Hac edictali. 6. Q. 25. num. 5. & ult.* ubi sic: In casibus, in quibus donatio, ob bene- 92
merita, inter virum & uxorem sustineretur, id locum haberet in eo, quod æquivaleret benemeritis; in eo verò, quod excedit, locum habebit dispositio Legis, Hac edictali; cùm Excessus dicatur simplex donatio. Et plenè consuluit Eugenius, *consil. 1. & 2. vol. 2.* & firmaverunt Fontanella, de *pactis nuptial. claus. 5. gloss. 8. parte 5. n. 72.* & *claus. 4. glossa 19. part. 1. num. 33. & seqq.* Surdus *consil. 164. num. 33. & seqq.* Clarus, in §. *Donatio, Q. 3. num. 3.* & Menochius, de *arbitrar. jud. Qq. casu 132. num. 5.* Addatur consentiens Johannes Heeserus, de *acquæst. conjug. parte 2. Loco 30. num. 337.*

Welches allso/ zu förderung der heyligen Justiz, Wir/ salvô, si datur, rectiori judicio, zuüberschreiben keinen umbgang nemen sollen. Actum in Collegio nostro, den 21. Maji, Anno 1711.

CON-

CONSILIUM NONAGESIMUM SECUNDUM.

SUMMARIA.

DE Permutatione prædii emphyteutici, *& nudô* Pactô ejus præparatoriô, *quatenùs* facultas pœnitendi, *circa alterutrum*, *inſpecto* Jure *tùm* Juſtinianeo, *tùm* Würtembergico, locum habeat, *vel* non? *Itemque de* Nummis bibalibus, vom Weinkauff/ *ſollicita Diſquiſitio.*

Præmittitur Factum. *num.* 1. *usque ad num.* 16.

Proponuntur VII. Quæſtiones *hîc decidenda. num.* 17. *usque ad num.* 23.

Exhibetur Reſolutio Primæ Quæſtionis. *num.* 24. *usque ad num.* 31.

Jure Würtembergico *etiam* Permutatio prædii emphyteutici, ſine *ſpeciali vel* Sereniſſimi, *vel Ipſius* Officialium, *vel alterius cujusvis* Domini directi conſenſu *celebrata*, *non ſolùm* Nullitati; *verùm etiam* Mulctæ pecuniariæ (Einer kleinen Frevel) obnoxia *eſt. num.* 25. juncto *num.* 29.

Eôdem Jure *omnium* Contractuum, ſuper bonis immobilibus *celebratorum*, Inſinuationes *præcisè* coram Judice rei ſitæ *fieri debent. num.* 28.

Quando Jurisdictio *inter duos* communis *eſt*, cuinam, *inſpectô* Jure Würtembergico, facultas Alienationem *talis prædii emphyteutici* nullam declarandi *competat? num.* 26. *& ſeqq.*

Siſtitur Secundæ Quæſtionis: *An* Contractus, *de quô quæritur*, Permutatorius *pro* irrevocabili habendus *veniat?* negativa deciſio. *num.* 32. *usque ad num.* 88.

Adducuntur duæ Rationes dubitandi. *num.* 33. *usque ad num.* 52.

Harum Prima à generali, *quâ*, *noſtris moribus*, *etiam* nuda Pacta *gaudent*, efficaciâ *deſumpta eſt. num.* 33. *uſque ad num.* 38.

Nudum *duorum* de rebus *ſuis invicem* permutandis, *ſine reali dominii translatione*, *initum* Pactum, *Jure Civili*, Contractum permutationis haud conſtituit. *num.* 35.

Hinc, ante dominii translationem, *ex contrahentium uno latere factam*, *utraque pars*, *ab eôdem*, *pro liberrimô arbitriô*, reſilire *poteſt. num.* 35.

Hodiè talia Pacta *de rebus permutandis* obligatoria, *& ſimùl* actionis, *minimùm* ad conſequendum intereſſe, *productoria eſſe*, multi, *etiam* magni nominis, Jcti *confidenter* exiſtimant. *num.* 36. *& ſeqq.*

Altera dubit. Ratio *ex eô deducta eſt*, *quòd alter Contrahentium in propoſito initam* Permutationem, *hiſce ſpecialiſſimis formalibus* ſervare promiſerit: Daß Er da den Tod trinckhen ſolle/ wann Er auffkünde; Er wolte die eingetauſchte Güther lieber ſeinem Schweher ſchenckhen/ als daß Er wider abkünde. *num.* 39. *usque ad num.* 52.

Si Pacto *futuri* Contractûs innominati præparatorio Stipulatio, ſimplex, *vel* pœnalis, *annectatur*, *tunc illud*, *regulariter*, ab utraque parte *irrevocabiliter* adimpleri *debet*; *ſic*, *ut etiam inſpecto Jure Civili*, contra nolentem, *vel* ad intereſſe, *vel* ad promiſſam pœnam *confeſtim* agi *poſſit. num.* 39. *& ſeqq.*

Contractus Permutationis *etiam de* Jure Würtembergico *inter* innominatos *contractus refertur. num.* 40.

Quando Voluntas paciſcentium evidenter eò tendit, *quòd ipſi* ſimpliciter *&* abſolutè ad Contractum innominatum *ineundum* ſeſe *invicem* obſtringere *voluerint*, *vel ſi ſibi invicem expreſſis verbis* promiſerint, daß keiner dem andern auffkünden wolle/ *tunc ejusmodi* abſolutum *&* ſimplex Pactum, *in excludendâ facultate pœnitendi*, modernis moribus, eandem vim *habet*, *quam* ſolennis Stipulatio *de* Jure Romano. *num.* 42. *& ſeqq.*

Adducuntur hanc in rem *aliquot conformia diversorum Locorum* Statuta, n. 44.

Verba hæc: Er wolle den tod trinckhen/ wann Er den Tausch auffe kunde/ *à Permutatario prolata*, Pactum pœnitentiæ exclusivum *procul dubio important. num.* 46.

Pactum facultatis pœnitendi *renuntiativum*, *in ordine ad excludendam Pœnitentiam*, (den Reükauff/ Aberwandel/ &c.) ejusdem cum Stipulatione de Contractu implendo, *seu* non retractando, efficaciæ *est. num.* 47.

Pactum renuntiativum, *ab alterâ parte*, non acceptatum, nullius *est* valoris. *num.* 48. *& seq.*

Quando de illius, *in cujus præsentia aliquid dicitur*, *vel quid ei offertur*, commodo agitur, *tunc ipsius* Præsentia *&* Taciturnitas pro Consensu *habetur. num.* 51.

Præsertim si ille propterea præsens *sit*, *ut* de ipsâ illâ re cum alterô agatur. *num.* 52.

Rationes decidendi. *num.* 53. *usque ad num.* 74.

Harum Prima ex *communi omnium* innominatorum Contractuum natura *derivatur*, *juxta quam*, ante actualem rei traditionem, utrique *Contrahentium* pœnitere *permissum est. num.* 54.

Idque non solùm secundum Juris Communis; *verùm etiam* specificam Juris Würtembergici dispositionem. *num.* 54. *& seqq.*

Ei, *qui* ab ejusmodi, *per realem traditionem*, nondùm plenè perfecto, Contractu recedit, non magis, *quòd* fidem violaverit, *objici potest*, quàm ei, *qui*, antequàm Scriptura plane perficiatur, à Contractu in Scriptis *celebrando* resilire *conatur. num.* 56.

Mododicta, *quoad Contractum Permutationis competens*, Pœnitendi facultas *etiam* in Foro Saxonico, Badensi, Solmensi *&* Francofurtensi, *pariformiter* obtinet. *num.* 58. *& seqq.*

Hoc *quorundam nimis confidenter prolatum* Assertum, *quòd videlicet* nudum, de rebus *invicem* permutandis *initum*, Pactum, nostris moribus, *etiam sine rei traditione*, *ut & stipulatione*, *vel aliâ absolutâ*, *omnibus pœnitentiæ exclusiva Conventione*, efficaciter obliget, in *rei* veritate fundatum haud esse vel solæ modò relatæ Sanctiones statutariæ *sufficienter evincunt. num.* 61.

Secunda decid. ratio *in eo ponitur*, *quòd* Permutans, *posthabitâ superiùs relatâ efficacissimâ Pœnitentiæ Renuntiatione*, Contractum *quæstionis à Permutatario* revocari, *& in ejus consequentiam* Nummos bibales (den Weinkauff) *cum oblatione reliqui*, *sibi* restitui *ultrò* passus fuerit. *num.* 64. *& seqq.*

In Ducatu Würtembergico ab omni *super* rebus immobilibus *inito*, *&* perfectè celebrato, Contractu, *regulariter*, *cuilibet Contrahentium*, intra proximos XIV. dies, resilire *permissum est. num.* 67.

Hoc jure *tamen* usurus *alteri* Nummos bibales refundere tenetur. *num.* 68.

Quòd hæc ipsa Nummorum bibalium restitutio, *æquè ac ipsa Pœnitentiæ* (des Reükauffs) *Declaratio*, præcisè intra dictos XIV. dies fieri *debeat*, *in* Jure Würtembergico dispositum haud legitur. *num.* 68. *& seqq.*

Quod Statuti litera *non cavet*, *id* nec à nobis *prosancito*, *vel* cautô haberi *debet. num.* 70.

Statutum, *in dubio*, *ità semper* exaudiendum, ut *potiùs* Unum, *quàm* Duo, contra Jus Commune, operetur. *num.* 71.

Quod Statutum *nec* verbis disertis, *nec* certa demonstratione *disponit*, *id nec per* subauditos intellectus supplendum. *num.* 72.

Facultas pœnitendi *de* Jure Würtembergico *intra XIV. dies competens*, *quoad illos tantummodò* Contractus, *super rebus immobilibus celebratos*, *locum habet*, qui suam primam *saltem* perfectionem *sunt* consecuti. *num.* 73. *& seq.*

Si

Si restitutio nummorum bibalium *praecisè* intra *proximos* XIV. dies faciënda *esset*, *tunc* idem *quoque* de duplicata Arrha *necessariò* dicendum *foret*. *num.* 74.

Rationes Respondendi. *num.* 75. *& seqq.*

Regula, *quòd* Pacta nuda, *nostris moribus*, eandem vim *habeant*, quam, *de Jure Romano*, solennis stipulatio, *in* Pactis futuri Contractûs præparatoriis notabiliter limitatur. *num.* 75.

Nostris etiam Moribus, ad excludendam facultatem pœnitendi, quoad Pacta *adhuc ineundi Contractûs*, *seu nominati*, *seu innominati*, *saltem* præparatoria, *vel* solennis Stipulatio, *vel* absolutum, *de Contactu principali certò adimplendo*, daß der unter denen Partheyen nur mit worten abgeschlossene (v. gr.) Tausch-Contract steiff / steth und vöst gehalten werden solle / *initum* Pactum necessarium *est*. *num.* 76.

Hac ab una *saltem Contrahentium* Parte *facta declaratio* Er solle den Tod säuffen / wann Er auffkünde / si non *etiam* ab alterâ, *verbis*, *vel factis*, acceptetur, ad *ejusmodi* absolutum, *&* licentiæ pœnitendi *totaliter* exclusivum Pactum *inducendum* haud sufficit. *num.* 77. *& seqq.*

Præsens & tacens, *quatenùs* de ipsiusmet præjudicio, *sicque etiam* de Actione adversus ipsum quærendâ *agitur*, *pro* Consentiente *habetur* haudquaquàm. *num.* 79.

Tacens ne quidem ad hunc effectum, ut ipsi aliqua Actio, vel Exceptio acquiratur, *pro Consentiente haberi debet*. *num.* 80.

Qui suam Voluntatem facillimè declarare *potuisset*, tacendo, beneficium *sibi oblatum*, repudiasse *non immeritò* videtur. *num.* 81.

Si mododicta Unilateralis Declaratio in vim Pacti absoluti *acciperetur*, *tunc* illa, *contra omnem Juris rationem*, diversô Jure, *nempe alio*, *quoad ipsum Promittentem*, *& aliô quoad Promissarios*, *necessariò* censenda *foret*. *num.* 82.

Una *eademque* res diversô jure censeri *haud debet*. *num.* 83.

Si is, cui de Contractu certò ineundô, *per Pactum absolutum*, *vel alia ratione*, efficax promissio facta *est*, *nihilominùs* Pœnitentiæ *ex postfacto* ab altero interpositæ, ultrò locum fecerit, *tunc* ipse *per hoc* suo juri quæsito *omninò* præjudicat. *num.* 84.

Facultas pœnitendi, *quoad Contractus super rebus immobilibus*, de Jure Würtembergico competens, *inter alia quoque* per judicialem *eorundem* Insinuationem excluditur. *num.* 85.

Pactum futuræ Permutationis præparatorium, sub *hâc expressâ* conditione: Wann der andere ihm auch halten / und die Ihm geschenckte Güthlein behalten werde / initum, *hâc* Conditione deficiente, nullatenùs obligat. *num.* 87.

Decisio Tertiæ Quæstionis. *num.* 89. *usque ad num.* 98.

Facultas pœnitendi, *de* Jure Würtembergico, *intra spatium XIV. dierum competens*, (*vulgò* der Reukauff / Aberwandel /) per *solam* Unilateralem Renunciationem, *si illa vel statim* ab initio *ab altero* non acceptata, *vel* ex post *iterum*, expressè, *vel* tacitè remissa *fuerit*, nullatenùs excluditur. *num.* 90. juncto *num.* 85. *& seq.*

Nummorum bibalium refusionem *adhuc* intra XIV. dies promittens, si *eandem intra dictum tempus non*, *ut dixit*, *adimpleat*, *sibi tamen*, *quoad* Jus pœnitendi, *eo ipso* haud præjudicat. *num.* 93.

In dubio, alia omnia potiùs, quàm Juris, *nobis competentis*, Renunciatio, præsumi *debent*. *num.* 94.

Renunciatio evidenter, *&* per arctiores probationes, *demonstranda est*. *num.* 95.

Neque aliter admittenda, *quàm* si expressè de illa sit actum *num.* 96.

Quando nulla conventio pœnitentiæ exclusiva *probari potest*, *tunc etiam* à jura-

à jurato, futuri Contractûs saltem præparatorio, Pacto *cuilibet paciscentium* recedere *fas est. num.* 98.

Exhibetur Quartæ Quæstionis resolutio. *num.* 99. *usque ad num.* 106.

Facultate pœnitendi Würtembergico Jure *concessâ* usurus *alteri parti* omnes, *super illo Contractu insumtos*, Nummos bibales, *& quidem*, *regulariter*, sine mora exolvere *obstrictus est. num.* 101.

Mododicta pœnitendi facultas *non saltem* in Emtionis Venditionis; *sed etiam* in omni alio, super Bonis immobilibus *celebrato*, Contractu *locum sortitur. ibid.*

Contractus privatorum ex conventione *non minùs*, *quàm ex publica Sanctione*, legem accipiunt. *num.* 103.

Deciditur Quinta Quæstio. *num.* 107. *usque ad num.* 122.

Judex officium suum non *solet* impertiri, nisi *desuper* imploratus, *vel nisi ad minimum* Actor libello *suo* Clausulam *adjecerit* salutarem. *num.* 109. *& seq.*

Quando quis nullam justam litigandi causam *habuit*, *tunc* Judex *ipsum de* Jure Communi, *non minùs ac* Würtembergico, pro qualitate circumstantiarum, *etiam* non imploratus, *&* ex officio, in expensas condemnare *potest*; *quamvis non teneatur. num.* 112.

Quando Causa ex Utriusque, *Actoris scilicet*, *& Rei*, parte dubia *est*, *tunc* Expensæ, *regulariter*, compensantur. *num.* 115.

Qui, pertinaci *suâ* Negatione, Testium productioni *solus occasionem & causam* dedit, *solus quoque* in Expensas *desuper factas* justissimè condemnatur. *num.* 119. *& seq.*

Si quis in unô *saltem* punctô succumbat, *in* alterô *autem* victoriam reportet, *tunc* Expensæ, *regulariter*, compensari *solent. num.* 122.

Resolutio Sextæ Quæstionis. *num.* 123. *& seq.*

Etiam in locô Contractus *Forenses* Forum competens, regulariter, *habent. num.* 125.

Producitur Septima Quæstio. *num.* 126.

Commendantur nonnulla quoad formalia Processus, *ante publicationem Sententiæ*, *adhuedùm* supplenda. *num.* 127. *& seqq.*

Subnectitur Sententia definitiva. *num.* 131.

An den Hoch-Fürstlich Würtemberg. Expeditions-Rath und Vogten des Closter-Ampts Bebenhausen/ Hn. Johann Christoph Harpprecht/ auch gesamptes Bebenhäusisches Closter-Gericht.

FACTUM.

1 DAs Dörfflein Oberöschelbronn ist/ mit der nidergerichtlichen Jurisdiction, zur helffte der Vogtey Herrenberg/ und zur anderen helfte dem Closter Bebenhausen unterworffen/ allso/ daß auch beyde Stabs-Beampte/ nach innhalt der Lägerbücher/ nahmens beyder Grundsherrn/ den Schulzen/ Gericht und Bittel zusezen und abzusetzen haben/ auch alle Innwohner zu Ober-Oeschelbronn einem Vogten zu Bebenhausen eben so wohl/ als dem zu Herrenberg/ die Erbhuldigungs-Pflicht zuleisten gehalten/ und/ aus eben disem grund das Closter Bebenhausen auch an allen daselbst fallenden nidergerichtlichen Straffen die helfte hinweg nimpt: In dem untern Dörfflein aber/ oder Unter-Oeschelbroñ hat mehrangeregtes Closter/ mit dem Freyherrn von Bernerdin zu Sindlingen/ die nidergerichtliche Jurisdiction und die darvon dependirende Straffen (Jedoch Sindlingen allein/ welche innerhalb Etters fallen) gemeinschaftlich: Die Vogtey Herrenberg aber hat die hohe Jurisdiction solitariè und allein. In dem übrigen werden die nach Herrenberg Vogtbare Güther/ es mag

mag solche gleich ein Ober- oder Unter-Oeschelbroñer Burger besitzen/ zu Ober-Oeschelbronn/ wann gleich auch einige dergleichen Stückh in dem Unteröschelbronner district gelegen/ allein collectirt/ und müssen auch solcherley Güther Innhabere die Außwahls- Hagens- Jagens- und andere Frohn-dienste leisten/ auch/ wann jemand von einem dergleichen Guth nur eines Schuchs breit in seinem besitz hat/ so müssen/ auf seinen tödtlichen hintritt/ seine Erben geschehen lassen/ daß sein gantzes Vermögen/ ob Er gleich sonsten nie leibaigen gewesen/ zur Vogtey Herrenberg verhauptrechtet werde. 4 Da hingegen die Unteröschelbronner/ wann Sie kein solches Vogtbares Guth/ in zeit ihres absterbens/ unter ihrem Vermögen haben/ ob Sie gleich wahrhaftig leibaigen wären/ doch von ihrer verlassenschafft gar kein Hauptrecht zugeben/ auch keine Frohndienste Gnädigster Herrschafft zuprästiren/ ingleichem weder zu hagen noch jagen/ noch bey der Außwahl sich gebrauchen zu lassen 5 verbunden seyn. Wegen diser/ respective, grossen Freyheit und Beschwehrde nun geschihet es vielmahls/ daß die Unter-Oeschelbronner keine solcherley Vogtbare Güther behaltten/ und/ wann Sie dieselbe ja nicht 6 können verhandlen/ solche öfters gar hinschenckhen. Ein solch Vogtbares Lehngüthlein vulgò das Stöckhlins-lehen/ haben bißdaher auch Hanns Jacob Sattler/ Mezger zu Unter Oeschelbronn/ und sein daselbst auch verburgerter Schwervatter nahmens Michael Eitelbuß/ in ihrem besitz gehabt/ welches selbige unlängst/ nemlich am 22. Februar. fortlauffenden Jahrs/ vermittelst eines mit Basilio Maurern/ Schneider zu Ober-Oeschelbronn/ abgeschlossenen Tausches/ gegen fünf aigene Güther-stückhlein/ und versprochener Nachgab à 100. fl. alljährlich auf Liechtmeß/ und in Anno 1712. Erstmahls mit 20. fl. zubezahlen/ an denselben verhandlet; 7 und so bald Sie miteinander dises handels halb einig worden/ hat Basilius Maurer alsgleich/ von solchem eingetauschten Lehn-Güthlein/ einem seiner Mitbürger/ Antonio Reichlin ein Stückhlein verehrt/ 8 und darauff alle Theile/ nemlich Sattler und Eitelbuß/ auch Maurer/ und Reichlin/ neben andern dabey gesessenen Befreundten und Mitburgern/ einen Weinkauff von zehen Gulden miteinander vertruncken; und am nachgefolgten Montag/ nemlich am 23 sten monathstag Februar. haben beyde Contrahenten/ Sattler und Maurer/ ohne beyseyn des Reichlins/ solchen Weinkauff vermehrt/ und noch 3. 9 fl. 30. kr. miteinander verzöhrt. Umb willen aber Reichlin die ihme verehrte Vogtbare Güther nicht wollen behalten; sondern deren sich wider zuentschlagen gesucht/ auch dahero dem Sattler/ am 7. Martii, die am ersten Tag verzöhrte 10. fl. Weinkauffs Paar bezahlt; so hat der Maurer/ an eben solchem tag/ bey Ihme Sattlern sich auch eingefunden/ und ihme gesagt/ daß/ weil Reichlin nicht haltte/ so könne Er ihme Sattler auch nicht haltten. Auf welchen 10 Vortrag Sattler ihm geantworttet: Wañ der Weinkauff gantz/ nemlich/ neben denen Erstmahls verzöhrten zehen/ auch die an dem andern Tag verzöhrte drey Gulden und 30. kr. Ihme bezahlt werden/ so seye es abgekündt: Anderst aber nicht: Warüber 11 der Sattler beständig vorgibt/ daß Maurer auch solche 3. fl. und 30. kr. zubezahlen versprochen; ihme aber biß acto solche nicht bezahlt habe. Wann nhero Er Sattler sein petitum dahin gethan/ daß/ weilen der Tausch auf solche weise zu kräften gekommen/ derselbe daher confirmirt werden möchte. Dise Clag hat der Maurer fast 12 durchauß eingestanden; nur daß er dabey nicht geständig seyn wollen/ daß die am andern Tag verzöhrte 3. fl. und 30. kr. als ein Weinkauff verzöhrt worden; mit der ferneren anzaig/ daß/ wann dises gleichwohlen sich allso verhielte/ Sattler sich selbsten/ indeme er ihm schuldig/ hätte können bezahlt machen. Auch habe Er Maurer seinen Gesellen/ noch vor verlauff der 14. Tage/ Ihme Sattler ins hauß geschickht/ und durch disen den Tausch ihme auffkünden lassen: Hoffe allso denselbigen ihme zuhalten nicht verbunden zuseyn/ umb so mehr/ da auch Reichlin die ihme geschenckhte stückhlen nicht behaltten; sondern lieber/ und zwar auch vor verlauff der 14. Tage/ den zu erst auf 10. fl. gekommenen Weinkauff bezahlen wollen. Gegen welcher des Beclagten Maurers antwort der clagende Sattler sich kürzlich dahin vernemmen lassen/ daß 13 Maurer die am Montag noch weitter verzöhrte 3. fl. und 30. kr. Selbst zu dem vorher getruncknen Weinkauff zuschlagen verlangt; und/ obschon der Reichlin/ Ihme Sattler/ die am ersten Tag aufgegangene 10. fl. gern und williglich bezalt/ so habe doch Maurer die übrige 3. fl. und 30. kr. unerachtet Er solche auch zuzahlen versprochen/ ihme noch nicht bezahlt. Und seye auch dises/ daß Er Sattler Ihme Maurer ichtwas schuldig seyn solle/ durchauß nicht gegründet. Warauff Maurer noch weitter 14 herkommen lassen/ daß er dem Sattler/ durch seinen Gesellen/ sagen lassen; Wann es eine gefahr habe/ so wolle er ihme die 3. fl. 30. kr. auch bezahlen; warauff aber Sattler 15 ihm nichts positives zuruckh sagen lassen; wahingegen Sattler replicirt/ daß der Schneider-Gesell ihme hiervon nicht ein wortt gesagt habe. Auf welches beyderseitige vor- und anbringē nachdeme zerschidene 16

tüchtige zeugen/ auf erinnerung ihrer/ respectivè Gerichts- und Erbhuldigungs-Pflichten/ mit belieben der Partheyen/ abgehört worden/ nunmehro eine kurze decision gebührend verlangt wird über folgende

Quæstiones.

I.

17 Weil es verlauttet/ daß Herr Untervogt zu Herrenberg disen Tausch-Contract annulliren wolle/ ob solche Befugsame Ihme zukomme?

II.

18 Ob zwischen dem Sattler/ und seinem Schwehrvatter/ nahmens Michael Eitelbuß/ eines/ und andern theils dem Schneider Basilio Maurer ein zu recht/ an sich selbsten/ beständiger Tausch-Contract errichtet worden/ von welchem kein Theil wider abspringen können?

III.

19 Positô, daß diser Tausch/ wegen nicht/ intra spatium 14. dierum, gefolgter Gerichtlicher Insinuation/ inner eben diser zeit/ dem so genannten Aberwandel/ oder beyder Contrahenten freygestandener Pœnitentiæ unterworffen gewesen/ ob dann/ von seitten Basilii Maurers/ eine solche Pœnitenz oder Reu/ innerhalb solcher 14. Tage/ zu rechtlichem bestand declarirt und erwisen sey?

IV.

20 Wann disem so wäre/ ob Basilius Maurer zu halttung des Tausches/ oder wenigst zur bezahlung deren an dem Montag noch weitters verzöhrter dreyer Gulden und 30. kr. angehaltten werden möge?

V.

21 Ob der Herr Richter auch wegen der Unkosten/ so wohl welche der Sattler/ als auch die gesampte/ mit versaumung deß Ihrigen/ zu Lustnau erschienene und angehörte Zeugen anwenden müssen/ von tragenden Ampts wegen/ einen spruch geben könne?

VI.

22 Ob dises alles von des Closteramts Bebenhausen verordnetem Herrn Vogten/ mit zuziehung des gewöhnlichen Closter-Gerichts/ decidirt werden könne?

VII.

Ob ratione, diser Sache halb/ summariissimè geführten Processûs etwas möchte zuerinnern seyn? 23

Über dise Fragen nun/ unter Göttlicher assistenz, meine rechtliche gedanckhen/ verlangter massen/ nur brevissimis anzuzeigen/ præmittire zuförderist auf die

Erste Quæstion:

Ob Herr Untervogt zu Herrenberg disen so/ als in Facti relatione enthaltten/ abgehandelten Tausch-Contract zu annulliren berechtiget sey? 24

nur in generalibus, daß diser Contract, nach dem/ was in Facto von demselben gemeldt wird/ wohl für nicht- und ungültig declarirt werden könne/ ex hac ratione, weil auch solcherley Tausch-Conträcte/ welche über 25 Lehen-Güther celebrirt und errichtet werden/ anderst keinen bestand haben/ es sey denn/ daß entweder Serenissimus Selbst/ oder Dero Amptleuthe ihren Consens darzu ertheilen/ bey straff einer kleinen Frevel/ und daß alles für eine pur lauttere Nullität/ wann hierwider gehandlet/ gehaltten werden solle:

Fürstl. Würtemberg. Land-Recht *pag. 268.* Lands-Ordnung *pag. 34.*

Ob nun wohl/ ersten anblickhs/ es einiges 26 ansehen gewinnen möchte/ daß/ umb willen das Vogtbare Lehen-Güthlein quæstionis mit dem nexu emphyteutico der Vogtey Herrenberg devincirt/ disem nach des Herrn Vogts zu Bebenhausen Consensus hierzu nicht sufficient; dessen unangesehen/ daß 27 nicht nur der hierüber getroffene Handel in dem seiner Beamptung allein unterworffenen/ Dörfflein Unter-Oeschelbronn errichtet worden; sondern auch die allseittige contrahirende Partheyen zum theil seinen des Herrn Bebenhäusischen Closters-Vogten Jurisdiction solitariè und allein/ zum theil aber so wohl seine/ als des Herrn Vogten zu Herrenberg Ampts-anvertrautte Unterthanen seyn; und daß fürnemlich dises Vogtbare Lehn-Güthlein in dem Unter-Oeschelbronner district gelegen/ auch aller Con- 28 tractuum, super Bonis immobilibus celebratorum, Insinuationes vor der jenigen Obrigkeit/ unter welcher dergleichen Güther gelegen/ geschehen sollen/

nach außtrückhlicher Verordnung des Hochfürstl. Land-Rechtens/ *part. 2. tit. 13. Princip.* in verbis: Von Unseren Gerichten/ unter welchen die Güther gelegen seyn/ *pag. 280.* in cujus Rationes inquirit B.

Du-

Dn. Lauterbach, ad *d. tit. 13. §. 19.* quæ & pleniùs evolvuntur in *meis Differ. Jur. Comm. & Marchico Badensis, pag. 16.*

29 Sondern daß/ dessen ungeachtet/ des Herrn Vogten zu Herrenberg Consensus zu des abgeredten Contracts confirmation requirirt werden sollen/ und dahero/ weil dises nicht observirt; sondern gäntzlich unterlassen worden/ dises gantze Negotium an sich selbst null und nichtig/ und diser Nullität Obrigkeitliche Declaratio entweder vom Herrn Vogten zu Herrenberg allein/ oder endlich von beyden Hochfürstlichen Stabs-Beampten/ als deren Iurisdictio im Oberdörfflein gemeinschafftlich ist/ und vor die Vogtey des Closter-Ampts Bebenhausen nächstangeführte übrige Rationes militiren/ geschehen könte/ ja solte und müste;

per ea, quæ legimus in Jure Topico, *dicta pag. 268. §.* Weil auch in Unserer L. Ordnung. ibi: Ohne unserer Amptleuth/ deßgleichen der Aigenthumbs Herrn erlaubnus. & in Ordinat. Provinc. *pag. 34.* verbis: Unerlaubt Unser/ oder Unserer Amptleuth/ an Unser statt/ dergleichen der Aigenthums-Herrn &c. junctis porrò *seqq. in §. 2.*

30 So haltte doch nicht darfür/ daß dise Quæstion positivè zu decidiren einige nothdurft erfordere/ weilen alle Paciscenten von dem unter Ihnen abgeredtem Güther-Tausch nicht nur würcklich wider abgesprungen; sondern auch Jeder Theil/ auch altero invitô, noch darvon abzuspringen/ von gemeinen und Land-Rechts wegen/ juxta
31 mox demonstranda, berechtiget ist: Es wäre dann sach/ daß noch besserer Beweiß/ ratione exclusæ facultatis pœnitendi, beygebracht werden könte; de quo plusçula in sequentibus.

Die Zwaitte Quæstion:

32 Ob zwischen dem Sattler/ und seinem Schwehrvatter/ Michael Eitelbuß/ eines/ und andern theils dem Schneider Basilio Maurer/ ein/ an sich selbsten/ Rechtsbeständiger Tausch-Contract errichtet worden/ von welchem kein Theil wider abspringen können?

33 erweckht abermahl/ prima fronte, dise gedanckhen/ als ob auff dieselbe dergestallten zuantwortten/ daß/ wann anderst diser Tausch entweder von Seiner Hochfürstl. Durchl. Selbsten/ oder Dero Amptleuthen/ in Ihrem nahmen/ vor gülttig und crafftig erkannt worden wäre/ oder noch erkennt würde/ derselbe/ von beyden principal Contrahenten/ nemlich Sattlern und Maurern/ unter keinem schein Rechtens/ retractirt werden könne; wohlbetrachtet/ daß beyde Theil ihren Consensum, des Sattlers Lehn-Güthlein und des Maurers aigene 34
Güthlen gegeneinander zuvertauschen/ absolutè und simpliciter unter sich declarirt; ja noch darzu der Basilius Maurer deren/ sonsten in solchen/ keinen aignen und besonderen nahmen habenden Contractibus, als lange dieselbe/ zu beyden seitten/ nicht plenariè vollzogen/ statt habenden Pœnitenz, oder freyer willkur von denselben wider abzuspringen/ haud obscurè sich entschlagen: Daß nun aber/ dessen ungehindert/ daß de 35
Jure Civili eine solche blosse Handlung/ Abred/ und Schluß/ seu Conventio duorum de rebus suis invicem permutandis, noch keinen verbündlichen und Rechtsbeständigen Tausch-Contract außmacht; sondern/ neben und über beyder Theile Consens, noch weitters erfordert wird/ daß der Eine von Ihnen seine Sache oder Guth/ dem andern Theil/ würckhlich/ cum reali Dominii translatione, übergeben und eingeraumt/ und/ so lang dises nicht geschehen/ mit rechtlichem bestand nicht gesagt werden kan/ daß ein Contractus Permutationis errichtet sey; sondern alles noch in terminis eines nudi & nullatenùs obligatorii Pacti bestehet; allso/ daß Jeder Theil/ pro liberrimo arbitrio, wider abspringen kan:

juxta ea, quæ legimus in *L. 1. §. 2. ff. L. 3. L. 4. L. 5. cum seqq. Cod. de rer. permutat.* Cardinal. Mantica, de *tacit. & ambig. convent. lib. 25. tit. 1. num. 1. & 2.* Christoph. Besoldus, ad *Jus Provinc. Würtemberg. Disp. 2. §. 136.* latè B. Dn. Lauterbach, in *tract. de Arrha, §. 113. & seqq.* & in *tract. synopt. de rer. permutat. §. III. num. 4.* Dn. D. Frommann. in *Differ. inter contractus nominat. & innominat. §. 7.*

daß/ sagen wir/ dessen unangesehen/ heut 36
zutage ein solches blosses Pactum und Abred/ daß zwey Personen ihre Güther gegen einander vertauschen wollen/ Sie untereinander so kräfftiglich verbinde/ daß kein Theil darvon wider abspringen möge; sondern Einer dem andern sein versprechen zuhaltten/ auch per viam Actionis, darzu angesträngt werden möge/ das will von gar vielen für eine unzweifliche Rechtslehr gehaltten werden; Allermassen in specie de tali Pacto 37
Permutationis, seu de rebus duorum inter ipsos permutandis, nachgesehen werden kan B. Dn. Samuel Stryke,

in suo tract. de cautel. contract. S. 3. cap. 5. §. 4. ibidemque laudati. Joh. Brunnemann. ad *L. 1. num. 6. ff. de rer. permut.* Petrus Gudelinus, de *Jure novissim. lib. 3. cap. 1. in fin.* Simon à Grœnewegen, de *LLb. abrog. ad L. 5. §. 2. ff. de condict. causa data C. non sec.* Anton. Gomez, *variar. resoll. tomo 2. cap. 8. num. 4.* Jacob. Wissenbach, ad *tit. ff. de rer. permutat. §. 11.* & passim Alii.

38 Und wann man gleich ſagen wollte/ daß auch heutte zutag ein ſolches bloſſes Pactum ſeu Placitum de rebus duorum inter ipſos permutandis, zwar nicht dahin operire/ daß Ein Theil dem andern ſeine Sach übergeben müſſe / ſo ſcheint doch zum wenigſten dieſe andere ſententz wohl gegründet zu ſeyn/ daß der jenige Theil/ der den Tauſch haltten will/ ad omne Intereſſe zu agiren befugt ſey:

prout juxta hanc ſententiam ab ipſis Bb. Dominis Anteceſſoribus hujus Eberhardinæ reſponſum legimus apud Beſoldum, *conſil. 268. num. 24.* quos & ſequitur David Mevius, *parte 7. Decis. 203. num. 8.*

Vor Eins.

39 An dem andern iſt hiebey noch ferner zu merckhen / daß / gleichwie die beſchribene Kayſerliche Rechte / in dergleichen Contractibus innominatis (Quorum cenſui quòd
40 etiam contractus Permutationis ſit annumerandus, videre eſt apud Manticam,

de *tacit. & ambig. convention. lib. 25. tit. 1. num. 5. & 7.* Dn. Lauterbach, *d. §. III. num. 2.* noviſſimè Joh. Georg. Fleckium, in *Bibl. Jur. Civ. lib. 3. tit. 3. num. 2.* Adde tx. expr. in Jure noſtro Provinc. *d. tit. 20. §. 1.* ibi: Wann die nicht mit ſonderen nahmen benannt / alsi da ſeyn Tauſch &c.) ſolche macht und befugſame / ante Præſtationem Utrinque factam von denſelben wider abzuſpringen/ in fällen/ wann einer von dem andern ſtipulirt/ daß auch von einer ſolchen bloſſen zuſag oder Pacto, de rebus duorum inter ipſos permutandis, keinem Theil abzuweichen vergönnet ſeyn ſolle/ notabiliter limitiren; dergeſtaltten / daß / wann Sie
41 ſich dahin vereinbart/ daß je einer dem andern den gethanen Verſpruch/ ihre Güther zuvertauſchen / durch würckhliche übergab zuhaltten ſchuldig und verbunden ſeyn ſolle/ der jenige Theil/ welcher nach der hand ſolche Ubergab zuthun ſich weigert / ad omne intereſſe, oder / wann beyde Theile / auf eben ſolchen Fall des Einen verwaigerung/ eine ſichere Straff miteinander verabredet/ ebenmäſſig der jenige/ welcher ſolchen Contract, dem Pacto gemäß / zuvollziehen ſich waigert/ zu derſelben bezahlung von dem anderen Theil adigirt werden möge:

tx. expr. in *d. L. 3.* verbis: Niſi Stipulatio ſubiecta, ex verborum obligatione, quæſierit Partibus actionem. *Cod. de rer. permut.* Addat. *L. 14. Cod. de pact. L. 68.* ibi: Si Pœnam ſtipulatus fuero, ſi mihi pecuniam non credidiſſes, certa eſt & utilis Stipulatio. Quodſi ità ſtipulatus fuero: Pecuniam te mihi crediturum ſpondes? incerta eſt ſtipulatio, quia id venit in ſtipulationem, quod mea intereſt. *ff. de verb. obligat.* Dn. Collega D. Graſſus, in *Diſp. de pacto futuri contractûs præparator. §. 33. pag. 57.*

Alſo iſt es an deme/ daß/ wann Moribus hodiernis, in ſolcherley Fällen / da Ihrer 42
zwey miteinander paciſciren, daß Sie ihre Güther gegeneinander vertauſchen wollen/ Sie auch nur in forma eines nudi; verùntamen abſoluti, Pacti, ſich dahin vereinbaren/ daß keiner dem andern auffkünden wolle/ und nachgehends Einer von beyden Paciſcenten den abgeredten Tauſch zuvollziehen ſich waigert/ alsdann gleicher geſtalten ad præſtandum id, quod intereſt, wohl agirt werden mag;

juxta ea, quæ legimus in proximè laudata *Diſput. d. pag. 57. in med.* ibi: Aſſerere non dubitamus, in caſu, ubi Pactum abſolutum, iſtiusmodi præparatoriæ Conventioni ſuperadditum, ut, quod ex ſe non valeat, id ex adjecto habeat ſuperinductum, paratâ Condictione ex moribus ad intereſſe.

In hujusmodi namque caſu cùm Voluntas paciſcentium apertiſſimè eò tendat, quòd 43
ipſi ſimpliciter & abſolutè ſese invicem obſtringere, neque obligationem demùm ab alterutrius impletione ſuſpenſum voluerint, nihil dubii ſuppetit, quin tale abſolutum & ſimplex Pactum, in excludenda facultate pœnitendi, eandem vim habeat & efficaciam, quam ſolennis Stipulatio de Jure Romano;

per ea, quæ porrò hanc in rem tradit Dn. D. Graſſus, in *Collatione Articuli, De uti dei, & contractûs Emptionis-venditionis, h. 10.* & uberiùs illuſtrat Reſponſum Dnor. Scabinor. Lipſienſium, apud Berlichium, *Decis.* 44
143. Conferatur omninò Jus Provinc. Marchico-Badenſe, *part. 4. tit. 11. §.* Wann nun. in verbis; Oder ſonſten NB beſtändiglich und cräfftiglich zugeſagt &c. Gräfl. Solmiſche Gerichts- und Lands-Ordnung / *parte 2. tit. 9.* ibi: Oder ſich nicht ſonderlich/ den Tauſch alſo ſteth und vöſt zuhaltten / verſprochen oder verpflichtet hätte. Reformat. Civit. Francofurt. *parte 2. tit. 22. §. 2.* verbis: Oder ſich nicht ſonderlich/ den Tauſch alſo ſteth und vöſt zuhaltten verpflichtet. *pag. 139. b.*

Wohlerwogen nun in propoſito der Ba- 45
ſilius Maurer/ bey dem zuletzt noch getrunckhenen Weinkauff/ ſich außtrückhlich dahin vernemmen laſſen: Daß er da den tod trinckhen ſolle/ wann er auffkünde: Er wolle die eingetauſchte Gücher lieber ſeinem Schwehr ſchenckhen/ als daß er wider abkünde;

nach innhalt des hierüber gehaltenen Protocolli, waſelbſten gemeldt wird / daß auch Jacob Eitelbuß diſe rede des Maurers alſo verificirt hab:

So gewinnt es hierauß das gar ſtarckhe anſehen/ daß auch Er Maurer/ gleich à primo momento des zwiſchen Jhme und Hans Jacob Sattlern abgeredten Tauſch-Contracts/ Rechtsverbündlich und cräfftiglich habe

habe wollen obligirt seyn / und alſo des Juris von ſolcher Abhandlung zurecediren ſich gänzlich entſchlagen habe: Dann daß
46 nächſtbeſagte wort: Er wolle den Tod trinckhen/ wann er den Tauſch aufkünde/ ein ſolches Pactum pœnitentiæ exclusivum importiren und nach ſich ziehen/ daran waltet bey mir nicht der wenigſte zweifel.

47 Quòd verò ex Pacto facultatis pœnitendi (den Contract aufzukünden) renunciativo idem ille effectus, qui ex Stipulatione & Promiſſione de Contractu implendo, ſive non retractando, proficiſcatur, & utràque ratione Pœnitentia excludatur, nihil dubii relinquunt, quæ tradit Mantica,

de *tacit. & ambig. convention. lib. 1. tit. 5. p. 14. num. 34.* Johannes Brunnemann, ad *L. 5. de condict. cauſa data C. non ſec.* Paulus Galleratus, de *renunciation.*.

48 Es ſcheint zwar hierwider nicht wenig zu militiren/ daß diſe Erklärung des Baſilii Maurers weder von ſeinem Gegentheil Hanns Jacob Sattlern/ noch von deſſen Schwehrvatter Michael Eitelbußen/ ac-
49 ceptirt worden; wannenhero diſes Pactum, ob defectum alterius Partis Conſensûs, dem anſehen nach/ nicht zu ſeiner vollkommenheit gebracht worden iſt;

per generaliſſimam Pacti definitionem in *L. 1. §. 1. ff. de pact.*

50 Es dient aber hierauff zur beſtändigen abfertigung/ daß/ umb willen ſo wohl der Michael Eitelbuß/ als ſein Schwigerſohn/ der Sattler/ in der zeit/ als Maurer/ dicto modo, ſich verbunden / zugegen geweſen/ und obige worte aus ſeinem mund angehört/ diſes eben ſo viel ſey/ als ob Sie ſolche ſeine verbündtliche Erclärung ſpecialiter und expreſsè acceptirt hätten:

51 Ità namque DDres paſſim tradere videmus, quod, ſi de illius, in cujus præſentia aliquid dicitur, vel ei offertur, aut promittitur, commodo agatur, tunc ipſius præſentia & taciturnitas pro Conſenſu habeatur;

arg. *Cap. 43. de Reg. Jur. in 6. L. 40. ff. de pact. L. 6. §. 2. L. 38. L. 53. ff. mandat. L. 80. de leg. 2.* Menoch. *tract. de præſumption. lib. 3. præſumpt. 42.* Marius Antoninus, *varr. reſoll. lib. 1. reſol. 92. num. 1.* latiſſimè Pacianus, de *probat. lib. 1. cap. 29. per tot.*

52 præſertim ſi tacens propterea præſens ſit, ut de ipſa illa re cum altero agatur;

Caſpar Caballinus, *milleloq. 361.* Dn. Lauterbach, in *Diſp. de Voluntate, §. 13. num. 9.*

53 Wie ſcheinbar aber gleich alle diſe Rationes ſich anſehen laſſen/ daß in caſu propoſito ein unwiderrufflicher Tauſch-Contract errichtet/ und dahero dem Maurer ſo wohl/ als dem Sattler/ und diſem/ als jenem/ nicht mehr frey geſtanden ſey/ von demſelben pro lubitu zurecediren: So kan ich jedoch diſer meinung nicht beypflichten/ vor das Erſte/ deßwegen/ dieweilen nicht nur 54
nach denen gemeinen Kayſerlichen Rechten/ zu begründ- und abſchlieſſung eines kräfftigen Tauſch-Contracts/ die bloſſe Abred/ wie und welcher geſtaltten Zwey miteinander contrahirende Perſohnen ihre Güther gegeneinander vertauſchen wollen/ durchauß nicht genug iſt; ſondern in alleweege noch weitters erfordert wird/ daß zum wenigſten der Eine ſeine Güther dem andern realiter übergebe und würcklich einraume;
per Jura jam ſuprà de hoc adducta: So 55
lang aber ſolche Traditio nicht geſchicht/ ein Jeder Theil ſeine macht und gewalt hat von einem dergleichen bloſſen Pacto & placito de rebus permutandis zurecediren/ und deßwegen ihme nichts fürgeworffen werden kan/ quòd fidem, ceu quam nondùm/ ſimpliciter dediſſe intelligitur, violaverit; æquè ſcilicet, ac illi, qui contractum in 56
ſcriptis celebrare voluerunt, & antequàm Scriptura plenè perficiatur, tametſi de Re pro certo pretio tradendâ convenerint, nihilominùs pœnitere & ab illis tractatibus recedere poſſunt.

Princip. Inſt. de empt. vendit. L. 17. Cod. de fide inſtrum. D. Lauterbach, in *tract. ſynopt. de rer. permut. §. III. num. 4.*

Sondern eben diſe Rechtslehr de natura 57
Contractuum innominatorum, & in ſpecie etiam de Permutatione, in dem Fürſtlichen Land-Recht expreſſiſſimè approbirt zufinden/

in *parte 2. tit. 20.* §. Und ſo offt einer dem andern alſo etwas zugeben/ zuthun/ oder zumachen verſprochen / und darüber NB der eine Theil ſeine zuſag gelaiſtet/ iſt auch der ander ſeinen Verſpruch nachzuſetzen ſchuldig. & *tit. ſeq. 21. princip.* in verbis: Wann einer dem andern einen Tauſch verſpricht/ mag ein Jeder/ ehe und dann Sie einander die getauſchte Haab übergeben/ von dem Tauſch abſtehen.

Welches daß es noch heut zutag auch in 58
Foro Saxonico alſo obſervirt werde/ nihil dubii relinquit ſpecifica doctrina Bened. Carpzovii, *J. F. parte 2. C. 33. D. 23.* ubi elegans hanc in rem Præjudicium additur. Addatur omninò Petrus Müllerus, in *addition. ad Struv. exerc. ad π. 19. §. 13. lit. d.* & conſimilis Conſtitutio in Jure Electorali Palatino, *parte 2. tit. 13.* ibi: Dann ſo man al- 59
lein mit bloſſen wortten überkäme/ daß einer geben / oder thun/ der ander entgegen ein anders geben oder thun ſolle/ und Ihrer keiner den Contract zu vollziehen angefangen / noch denſelben mit Frag und Antwort / zu Latein per Stipulationem, handvöſt gemacht/ iſt ſolches alles kein kräftige würckhliche Verbindung; ſondern hat jedweder Theil macht/ ſo lang die Handvöſtung nicht darzu kommen/ noch

auf einer oder der andern seitten in dem werckh ichtwas gethan oder gegeben worden/ hinter sich zugehen/ und von solcher blossen zusag und verwilligung abzutretten.

60 Itemque in Jure Provinc. Marchico-Badensi, *parte 4. tit. 11. §. 2.* verbis: Wann nun einer einen Tausch trifft/ und aber die getauschte Haab dem andern noch nicht zugestellt/ so hat Jeder macht von dem Tausch/ seinem belieben nach abzustehen: Dann es wird diser Contract des Tauschens anderer gestalt nicht/ dann durch Einraumung und Zustellung des getauschten dings/ oder durch eine Handvöste Stipulation/ die/ vermög der Rechten/ mit Frage und Antwort geschicht/ getroffen. Adde aliam his parallelam sanctio-

61 nem in der Grafschafft Solms Gerichts- und Lands-Ordnung/ *part. 2. tit. 9.* verbis: Doch alle dieweil oder so lang/ als einer dem andern die getauschte Haab oder Wahr nicht zuhanden stellt/ oder sich nicht sonderlich/ den Tausch allso steht und vöst zuhalten/ versprochen oder verpflichtet hätte/ so mag er von solchem Tausch wider abstehen. Dann diser Contract NB ein bloder Contract ist/ der nicht anderst/ als durch Handreichung oder lüferung des getauschten dings/ oder aber sonderlichen beständigen Verspruch vollkömm-

62 lich becräfftiget wird. Quæ & eadem repetit Reformatio Civitatis Francofurtanæ, *parte 2. tit. 22.* ubi ità in principio: Diser Contract des vertauschens ist fast der älteste unter allen Contracten; doch in sich selbst ein schwacher Contract, allso/ daß er nicht anderst kräfftig ist/ er werde dann auch mit zustellung des vertauschten Guths würckhlich vollzogen und gelaistet. Darumb alldieweil ein Parthey die ander mit der vertauschten Wahr oder Guth nicht lifert/ oder sich nicht sonderlich/ den Tausch allso steth und vöst zuhalten verpflichtet/ so mag er dessen widerumb zu-

63 ruckhgehen. Welches ich/ der ursachen/ mit so grösserem Fleiß zusammen gelesen/ damit man sehe/ daß diser/ von vielen berühmten Rechtslehrern nimiùm confidenter vorgebende Assertio, daß heut zutag auch eine solche blosse Abred/ wie und welcher gestaltten Ihrer zwey ihre Sachen aneinander vertauschen wollen/ licet nulla ex alterutro contrahentium latere Traditio sit facta, neque ulla Stipulatio, vel alia absoluta, omnisque Pœnitentiæ exclusiva Conventio accesserit; dannoch Beyde allso pacisçirende Theile efficaciter obligire/ contra tàm evidentem tot Jurium Provincialium veritatem, nicht approbiret werden könne.

64 Für das ander ist hiebey noch ferner in fleissiges bedenckhen zunemmen/ daß/ wann wir auch gleich dises zugeben wolten/ daß durch obbemerckhte wortt/ da Basilius Maurer gegen Michael Eitelbussen und dem Sattler vermeldt: Er wolle den Tod trinckhen/ wann er den Tausch aufkünde; der unter Ihnen abgeredte und ver- 65
sprochene Tausch unwiderrufflich und Rechtscräftig geworden; nachdeme jedoch zuförderist der Reichlin/ wegen deren ihm geschenckhter/ aber wider von ihme verzihener Güthlein/ den ersten Weinkauff mit 10. fl. bezahlt/ und allso zuerst von dem Handel wider abgetrettē/ und hierauff auch der Maurer sich gegen dem Sattler dahin declarirt/ daß/ weil Reichlin nicht halte/ Er auch nicht halten könne/ auch Sattler hiemit zufriden gewesen/ dergestalten/ daß Er erst nach der hand/ als nemlich der Maurer/ durch seinen gesellen/ sich dahin vernemmen lassen/ daß Er ihme/ zu denen vom Reichlin bereits bezahlten 10. fl. auch den letzten Weinkauff mit 3. fl. 30. kr. bezahlen wolle/ sich außtrückhlich erclärt/ daß Er solches erwarten und annehmen wolle/ so hätte Er Sattler/ wann der Tausch gleich wahrhafftig bereits irrevocabel gewesen wäre/ sich dannoch/ hoc ipsò, seines dahero erworbenen Juris unvermeinlich begeben und verlustigt gemacht; allso/ 66
daß Er/ auf solche seine frey- und guthwillige Acceptationem sive Admissionem deren auch von dem Maurer ergriffenen Pœnitentiæ, auf die vollziehung mehrangeregten 67
Tausches nun nicht mehr agiren kan: Dessen unangesehen/ daß Maurer nicht gleich am hernach gefolgten Tag/ und allso noch intra 14. dies, intra quos alias, in hoc inclyto Ducatu à Contractu, super rebus immobilibus inito, & perfectè celebrato, cuilibet Contrahenti resilire permissum, solchen übrigen Weinkauff nicht würckhlich 68
bezahlt hat. Dann daß solche Bezahlung præcisè intra tempus 14. dierum bewerckhstelliget werden müsse/ darvon ist in nostro Jure Provinciali nichts verordnet zufinden; sondern dises allein/ daß/ wann jemand/ vor verfliessung der vierzehen tage/ der Reukauff ankompt/ ihm zwar von dem Contract wider abzuweichen unbenommen; doch Er anbey den Weinkauff zuzah- 69
len schuldig seyn solle: Daß aber dise Zahlung auch innerhalb solcher 14. tagen/ wie die Declaratio des allso genannten Reukauffs selbsten/ seu ipsius Pœnitentiæ geschehen müsse/ darvon sagt unser Land-Recht lediglich nichts;

in *parte 2. tit. 13. §.* Da aber die insinua- tion. *pag. 281.*

Quod verò Statuti litera non cavet, nec à 70
nobis, ob strictissimam quorumcunque Statutorum interpretationem, pro sancito seu cauto haberi debere, vulgarissima inter omnes definitio est;

Al-

Alderanus Mascardus, de *generali Statutor. interpretat. conclus. 4. num. 3. cum seqq.*

71 Et quando Statutum Unum & Duo, contra Jus Commune, operari potest, tunc illud hoc modo exaudiri debere, ut potiùs Unum, quàm Duo, operetur, firmat idem Mascardus, *conclus. 5. num. 148.* Helfric. Ulricus Hunnius, *encyclop. Jur. parte 1. tit. 3. cap. 7. num. 57.* Regnerus Sixtinus, in *consil. Marpurg. vol. 1. consil. 14. num. 39.*

72 Quicquid enim Statutum neque verbis disertis, neque certa demonstratione disponit, id nec dicere, vel per subauditos aut tacitos intellectus supplere oportet:

Johannes Gœddæus, in *consil. Marpurg. vol. 1. cons. 26. num. 155.*

73 Und wann wir das widrige/ daß nemlich nicht nur à Contractu, super rebus immobilibus celebrato, tametsi perfecto,

74 (Quoad primam videlicet perfectionem:

Jungat. Franzkius, ad *tit. ff. de action. empti vend. num. 346.* Lauterbach, de *arrha, f. 115.*) in disem Herzogthumb/ intra spatium proximorum XIV. dierum, post contractum, einem Jeden von beyden contrahirenden Theilen abzuspringen erlaubt; sondern Er auch hingegen den verzöhrten Weinkauff/ inner eben solcher zeit/ zubezahlen gehaltten/ so müste nothwendig auch dises gesagt werden/ daß/ intra eorundem dierum numerum, auch die Bezahlung des gedoppelten Haft-Pfennings/ sive Arrhæ duplicatæ geschehen müsse;

per *d.* §. Da aber die Insinuation. de quo tamen ex nostri Juris Interpretibus nemo quidquam annotavit, neque etiam B. Dn. Lauterbach, in prolixa quantumvis atque eruditissima *sua tract. de Arrha.*

75 Drittens ist es an deme/ daß zwar Moribus hodiernis (zugleich) auch ad contrarias Rationes zuantworten) auch Pacta nuda eben die craft und würckhsamkeit haben/ welche/ in den gemeinen beschribenen Rechten/ einer solenni Stipulationi allein zugeschriben wird: Daß aber dise heut zu-

76 tag übliche Consuetudo nicht universalis sey; sondern in solchen Pactis, quæ tantùm de Contractu inter Partes adhuc celebrando ineuntur, ihren merckhlichen abfall leide/ und in solchen Fällen/ wann de aliquo Contractu, seu nominato, seu innominato, adhuc ineundo, gehandlet wird/ ad excludendam facultatem pœnitendi entweder noch Jezt ein solennis Stipulatio, oder/ anderen statt/ ein alsgleich obligirendes und solcher gestaltten eingerichtetes Pactum/ daß der unter denen paciscirenden Partheyen nur mit worten abgeschlossene (verbi grat.) Tausch-Contract steiff/ steth und vöst gehaltten werden solle/ nothwendig erfordert werde/ das erhellet aus dem/ so wir von dem Chur-Sächsischen/ denen beyden Hochfürstl. Würtembergisch- und Badischen/ wie auch Gräflich-Solmischen Juribus Provincialibus, & ex Civitatis Francofurtanæ Reformatione bereits angeführt haben. Addatur omninò Jus Electorale Palatinum, *parte 2. tit. 12.* §. Dann so man allso ꝛc.

Ob nun wohl/ vor das vierte/ es das 77
starcke ansehen in substrato haben will/ als ob ein solch Pactum, quod appellant, absolutum, & permissæ aliàs pœnitentiæ exclusivum zwischen disen Paciscenten/ Basilio Maurern und Hanns Jacob Sattlern/ in medio sey; in nochmahligem betracht/ daß Maurer mit disen worten/ da er/ bey trinckhung eines glaß Weins/ höchstverbindtlich gesagt: Er wolle den Tod sauffen/ wann er auffkünde/ anders lediglich nichts/ als dises/ daß er den mit dem Sattler und seinem Schwehrvatter errichteten Tausch steiff und vöst haltten/ und nicht wider von demselbigen abspringen wolle/ an den tag geben können: Umb willen je- 78
doch diser vom Maurer gethane Verspruch weder vom Sattler selbsten/ noch von seinem am Tausch theilhabenden Schwigervatter dem Michael Eitelbußen (Als viel hiervon aus dem Protocoll erlernt werden kan) acceptirt worden; sondern Beyde hierzu still geschwigen; dises Stillschweigen aber die craft und würckhung eines expressè declarirten Consensûs, hâc præcipuè Ratione, nicht haben kan/ dieweilen nicht nur de Obligatione & Actione ad contractum adhuc perfectè ineundum & consummandum, dem Sattler/ und dickhbesagtem seinem Schwehrvatter/ ex istô Promissô acquirendâ; sondern auch und hinwider de passivâ Ipsorummet Obligatione, daß nemlich auch Sie/ vi reciprocè faciendæ Promissionis, den untereinander abgehandelte Tausch-Contract steiff/ vöst und unwiderrufflich zuhaltten/ & hôc nomine, contra ipsos etiam alteri Paciscenti quærendâ Actione es unvermeidlich zuthun gewesen wäre; so erbricht sich von selbsten/ daß kein solches absolutum, & licentiæ Pœnitendi totaliter exclusivum Pactum, ex dictis verbis stabilirt werden möge.

Quòd enim, pro primo, præsens & tacens 79
eatenùs, quatenùs de ipsiusmet præjudicio, sicque de Actione contra Ipsum acquirendâ quæstio est, pro consentiente haudquaquàm habeatur, communissima omnium traditio est;

per ea, quæ latè ex Baldo, Felino, Romano, Alexandro, Bolognino, & aliis, docet Fulvius Pacianus, de *probationib. lib. 1. cap. 29. num. 15. cum seqq.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Tacens. axiom. 7.*

Et quòd, 2dò, etiam eatenùs, ut & ipsi 80
tacenti aliqua Exceptio, vel Actio quæratur,

ratur, præsens & tacens pro consentiente haudquaquàm habendus sit, in terminis determinat Reinhardus Bachovius,

in *animadversion. ad Treutler. vol. 1. Disp. 6. th. 1. lit. B.* ubi dicit, se, contra Menochium, in hanc sententiam esse procliviorem, quòd, nullo casu, Tacens, qui liberè consentire potest, quoad hunc effectum, ut ei Actio vel Exceptio quæratur, pro consentiente habendus videatur; eo quòd taciturnitas non debeat sufficere vel prodesse ei, cui imputari potest, quòd suam voluntatem non declaraverit, & qui meritò videri possit, beneficium, quod non obtruditur invito, repudiare.

81

Quam sententiam non reprobat B. Dnus Lauterbach, *dicta Disp. de Voluntate, th. 13. num. 9.*

82 Et si denique, 3tiò, hoc dicere vellemus, quòd quidem sæpedicto Socero & Genero, dem Sattler und Eitelbussen, contra istum Promissorem, Basilium Maurer, Obligatio & Actio, ex isto promisso, quæsita fuerit; sed huic nulla contra ipsos, tùm consequens foret, quòd ista Promissio, si eandem in vim talis Pacti absoluti sustinere vellemus, diverso jure, nempe aliô quoad ipsum, qui promissum hoc fecit, & aliô, quoad illos duos Compaciscentes, censenda sit; ità scilicet, ut quoad alterum Contrahentem tantummodò ut Pactum adhuc perficiendæ Permutationis præparatorium, & liberrimæ Ipsius pœnitentiæ obnoxium, & quoad alterum, tanquàm Pactum absolutum, facultatis pœnitendi totaliter exclusivum, subsistere deberet: Id quod ite-

83 rum notoria Juris Regula non patitur;

quam communiter colligunt ex *L. 23. de usurpat. & usucapion. L. 16. Cod. de administr. tutor. L. 29. §. 1. de minor. L. 27. famil. ercisc.* Tabor, apud Barbos. locuplet. *lib. 3. cap. 44. axiom. 3.*

84 Und dieweilen/ als obgemeldt/ der Sattler und Eitelbuß/ erst nach der Zeit/ da der Maurer bereits Ihnen diese offerten gethan gehabt/ daß Er den mit Ihnen beyden abgehandelten Tausch nicht auffkünden wolle/ seine/ diesem zuwider gethane/ Aufkündung Selbst ultrò acceptirt/ und mithin/ wann Sie auch aus beeagtem Verspruch/ den Tausch nicht auffzukünden/ einig Jus acquirirt; Sie solches jedoch/ per hanc ipsam Pœnitentiæ, nihilominùs ab ipso ex postfacto interpositæ, Acceptationem, ceu per actum tali Pacto è diametro adversum, & cum illo incompatibilem, wider gänzlich remittirt hätten; so zeigt sichs nunmehro ultrò und von selbsten/ daß Sattler und Eitelbuß zu mehr-angeregten Tausches adimplir- und Vollziehung/ wann derselbige gleich/ (Nempe quòd hîc agatur de prædio emphyteutico, citra Principis, vel ipsius Officialium specialem consensum inalienabili) extra dubium stünde/ durchauß nicht agiren können.

85 Aus welch allem zugleich auch diese zwaitte Ratio also zudecidiren sich von selbsten hervor thut/ daß/ wann man auch gleich dises/ zwischen dem Maurer/ und Hanns Jacob Sattlern/ neben seinem Schwehrvatter/ abgehandelte Negotium, als ein zu Recht kräfftiges und an sich selbsten verbündtliches Negotium ansehen wollte/ also/ daß bey demselben die bißhero erwogene/ und nullo Tempore concluſa Pœnitentia, seu liberrima ab illo recedendi facultas keinen ingress; sondern einig und allein die in dem Hochfürstl. Würtembergl. Land-Recht/ bey denen über ligende Güther errichteten Contractibus eingeraumte facultas intra solum XIV. dierum spatium, wann dieselbe noch nicht Gerichtlich insinuirt/ von denselben wider abzuspringen/ statt und platz finden solte; solches doch Ihme 86 Sattler und seinem Schwehrvatter/ der ursachen/ keinen Vortheil zugeben vermöchte/ weil der Maurer zwar diser Land-Rechtlichen Befugsame/ den Contract wider aufzukünden/ renunciirt; der Sattler aber und sein Schwehrvatter sich an disen Vezüchsive Pactum pœnitentiæ renunciativum, nicht zuhalten begehrt; sondern die von dem Maurer doch gethane Auffkündung/ ohne einige widerred/ simpliciter admittirt und nur dises/ daß er den Rest am Weinkauff bezahlen solte/ an ihn verlangt haben;

gestaltten dises alles aus Martin Weinmanns/ des Basilii Maurers Schneider-Gesellen/ und seines eignen Schwehrvatters Jacob Haarers/ wie auch des Hanns Sattlers/ Gerichtsverwandten/ erstatteten Kundschaften in mehrerem erhellet.

87 Ja umb willen/ vor das dritte/ Basilius Maurer mehrongeregte wortt: Er solle den Tod trinckhen/ wann er den Tausch auffkünde/ nicht ohne beding und absolutè; sondern sub hâc expressâ Conditione: Wann der Reichlin Ihm auch halten/ und die ihm geschenckhte Güthlen behalten werde/ geredt zuhaben behaupten will/ so müste man erst/ wann bißher deducirte Rationes decidendi nicht für sufficient angesehen werden wolten/ über disen haupt-umbstand/ ob nemlich Er Maurer seiner zusag erstangeregte Condition annectirt hab/ oder nicht? Beweisung erkennen/ und/ wann die Partheyen solches begehren solten/ die beyderseits producirende Zeugen/ auf Articul und Fragstückh/ mediante corporali juramento, abhören.

88 Welches aber ich meines theils nicht vor nöthig ansehe; sondern es bleibt vielmehr finalitèr hiebey/ daß Basilius Maurer so wohl/

wohl/ als Reichlin/ ingleichem Er Maurer so wohl als der Hanns Jacob Sattler/ und sein Schwehrvatter Eitelbuß/ von dem unter Ihnen/ allein mit worten abgehandelten/ Tausch wohl wider abspringen können: Jedoch dises anderst nicht/ als wann Er dem Sattler und dessen Schwehr Eitelbuß den am Montag getrunckhenen weitteren Weinkauff mit 3. fl. und 30. kr. ohne anstand bezahlen will.

Und aus disen deductis ist nunmehr auch auf diſe

Dritte Quæstion:

Positô, daß der in quæstione versirende Tausch/ wegen nicht intra spatium XIV. dierum gefolgter Gerichtlicher Insinuation/ inner eben diser Zeit/ dem so genannten Aberwandel/ oder beyden Contrahenten freygestandener Pœnitentiæ unterworffen gewesen/ ob dann/ von seitten Basilii Maurers/ eine solche Pœnitenz (nach dem Land-Recht Reukauff) innerhalb solcher 14. tagen/ zu rechtlichem bestand declarirt und erwisen sey?

89 90 gar leichtlich und zwar mit Ja zuantworten/ daß nemlichen Ihm/ non obstantibus supradictis verbis: Er solle den Tod trinckhen/ wann Er den Tausch auffkünde/ der im Fürstlichen Land-Recht so genannte Reukauff seu facultas pœnitendi nicht verwöhrt werden könne; theils aue diser Ursach/ weil der Sattler und Eitelbuß/ die mit ihm contrahirt/ diſe seine Erclärung oder Promission nicht acceptirt/ einfolglichen Ihm kein Rechtscräfftiges Pactum pœnitentiæ exclusivum an solchem Reukauff verhinderlich seyn/ oder ihm mit bestand opponirt werden können; und zum theil auch deßwegen/ weilen seine des Maurers würckliche Auffkündung von seitten des Sattlers nicht contradicirt; sondern solcher guthwillig von Ihm statt gethan

91 worden. Und wiewohlen Er Sattler/ gleichsamb conditionis loco, dabey anneairt/ daß solches anderst nicht/ als wann der am Weinkauff mit 3. fl. und 30. kr. noch außständige Rest auch alsgleich Paar/ noch intra Terminum der 14. Tage/ abgeführt werden würde; So scheint doch/ daß Er Maurer diſen Anhang nicht angenommen/ indem er des andern tags auf den Schwarzwald gefahren/ und mithin solchen Rest ihme nicht eingehändiget. Daß

92 aber hingegen Er Maurer Selbsten/ dem Hanns Jacob Sattler/ diſes/ daß er noch intra XIV. dies solchen Rest an dem Weinkauff Ihme bezahlen wolle/ durch seinen Gesellen habe lassen versichern/ das ist aus dem Protocoll gründlich nicht zuerlernen. Dann Er Maurer selbsten sagt erstlich nur diſes/ daß er dem Sattler/ durch seinen Gesellen/ hab sagen lassen: Wann es eine gefahr habe/ so wolle er ihm die 3. fl. 30. kr. auch bezahlen. Und wiewohlen sein 93 Maurers Schneider-Gesell hierwider bekundschaftet/ daß Er ihme so viel außzurichten befohlen: Er wolle NB morgen/ und allso noch intra 14. dies, das übrige vollends richtig machen; so folgt doch hierauß nicht/ daß Er Maurer in Casum, wann Er/ intra hoc Tempus, die bezahlung nicht thun würde/ des Juris pœnitendi, ex hac ipsa Ratione, verlustiger seyn wolle.

Tralatitium enim est, quòd, in dubio, alia 94 omnia potiùs, quàm Juris nobis competentis Renunciatio, præsumi debeat;

Cap. 3. de renunciation. Johannes Cephalus, *vol. 4. consil. 605, num. 2.* Aymo Cravetta, *consil. 200. num. 10.*

Et quòd renunciatio evidenter, &, ut lo- 95 quitur laudatus Cephalus, per arctiores probationes, ostendi debeat;

d. num. 2.

in tantum, ut etiam ex Actu proximo illa 96 non inducatur, neque aliter admittatur, quàm si expressè de illâ sit actum.

Cap. Sanè. 7. ibique Glossa, *in verb. Sustinere. in fin. X. d. tit. de renunciation.* Joh. Otto Tabor, ap. Barbosam, in *axiomatib. vocab. Renunciatio. axiom. 7.* ubi pluribus hæc stabilit.

Und es sey diſem/ wie ihm wolle; so ver- 97 bleibt es jedoch zum wenigsten bey diſem/ daß/ weilen der Sattler des Maurers Erbieten/ daß er den tod trinckhen wolle/ wann er den Tausch auffkünde/ juxta suprà deducta, nicht acceptirt/ und mithin die liberrima à simplici Placito Permutationis recedendi facultas, non saltem in Jure Civili & Canonico; verùm etiam Würtembergico apertissimè indulta, per nullum contrarium, de Jure firmum & validum, Pactum, dem Maurer benommen worden/ Er diſer befugsame sich zubedienen nicht verhindert werden möge: In reiffem betracht/ daß/ 98 wann man kein Pactum pœnitentiæ exclusivum zu probiren vermag/ es bey diſer unzweiflichen und richtigen Regul/ quòd à nudo & simplici hujusmodi placito, de Permutatione adhuc ineunda, licet illud juratum foret, cuilibet Paciscentium, pro liberrimo arbitrio, recedere fas sit;

juxta ea, quæ solidè ex regula *Legis ult. Cod. de non numer. pecun.* statuminat B. Da. Fromman. in *Different. contract. nominator. & innominator. §. 8.* Struv. *exerc. ad π. 25. §. 13.*

Mit welch allem zugleich auch diſer

Vierten Quæstion:

99 Ob Basilius Maurer/ bey so bewandten Sachen/ zu halttung des Tausches/ oder wenigstens zur bezahlung deren am Montag noch weitters verzöhrten dreyer Gulden und 30. kr. angehaltten werden möge?

100 ihre völlige abfertigung gegeben wird/ daß nemlich Er Maurer zwar nicht zur vöstehalt- und adimplirung des in quæstione verfirenden Tausch-Contracts; juxta hactenùs deducta; wohl aber zur bezahlung deren an dem Weinkauff noch restirender dreyer Gulden und 30. kr. justissimè adigirt und

101 verfallt werden könne/ so wohl/ Erstlich/ deßwegen/ weil das Fürstl. Land-Recht solcher allso genannten Nummorum bibalium ungesaumte Bezahlung dem jenigen Theil/ den der Reukauff ankompt/ und zwar nicht nur in Käuffen; sondern auch allen andern/ über ligende Güther errichteten Contracten/ disertissimè aufflegt;

in *parte 2. tit. 9. pag. 270* §. Doch wa eine Arrha. ibi: Solle der Käuffer/ so er abtretten will/ den ganzen Weinkauff allein bezahlen/ & *tit. 13. princip. &* §. Da aber die Insinuation. *pag. 279. cum seq.*

102 als/ 2dò, auch deßwegen/ weil Er Maurer disem Placito Permutationis solche Legem und Geding Selbst specificè angehängt;

laut Protocolli, in welchem gemeldt wird/ daß Jacob Haarer/ des Basilii Maurers aigener Schwehrvatter/ wider ihn bekundschafftet/ daß Er selbsten verlangt: Man solle die am Montag noch weitters verzöhrte 3. fl. 30. kr. nur zu dem ersten Weinkauff der 10. fl. schreiben. Welches gleichermassen auch Eytel Thomas Rieckh/ ein alter 67. jähriger Mann/ bey seinem obhabenden Burger-Ayd/ attestirt hat.

Quòd verò hujusmodi, inter Partes con-

103 trahentes initum, Pactum, ceu lex privata, quam appellat Imperator, in *L. 10. Cod. de pact.* Contrahentes non minùs, quàm Lex publica, obliget, nihil dubii relinquit vulgarissimum dicterium, quòd contractus privatorum ex conventione legem accipiant.

L. 1. §. 7. ff. depos. L. 7. §. 6. ff. de pact. Hieron. Cagnolus, ad *L. 2. num. 9. Cod. de pact. inter emptor. & venditor.* Consil. Argentorator. *vol. 1. consil. 2. num. 97.*

104 So dann daß Er/ vors dritte/ disen wenigen Rest. nach dem der Reichlin den ersten Weinkauff bereits würcklich bezahlt/ auch zuzahlen versprochen/ und sich allso von

105 neuem darzu obligirt: Wannenhero/ ob Er gleich in seiner/ auf des Sattlers erhobene Clag/ ertheilten antwort disen nicht eingestehen wollen/ daß die am Montag noch weitters verzöhrte drey Gulden/ 30. kr. auch ein Theil von dem Weinkauff seyen: So ist doch genug/ daß nicht nur sein 106 aigener Schwigervatter Jacob Haarer und der Rieckh solches deutlich bezeugt; sondern daß auch Er selbsten nicht in abred seyn können/ daß/ inmassen auch sein aigner Schneider-Gesell/ wie auch der Gerichtsverwandte Johannes Sattler wider Ihn attestirt/ Er sich von selbsten dahin offerirt/ daß er mehrbesagten Weinkauffs-Rest gleichwohlen bezahlen wolle: Warbey es dann nunmehr ungeändert zulassen.

Die Fünfte Quæstion:

Ob der Herr Richter auch wegen 107 der Unkosten/ so wohl welche die Partheyen/ als auch die gesampte/ mit Versäumung des Ihrigen/ zu Lustnau erschienene und abgehörte Zeugen anwenden müssen/ von tragenden Ampts wegen/ einen spruch geben könne? Und welche Parthey hierein zuverfallen?

Auf diser Frag erstes membrum den Rech- 108 ten gemäß zu respondiren scheint es zwar ersten anblicks/ daß weil keine Parthey die refusion ihrer aufgewandten Unkosten expresse verlangt/ ja auch die Gezeugen diser sache halb keine anforderung gemacht/ disem nach auch der Herr Richter in so fern keinen spruch zuertheilen befugt sey:

Eo quòd Judex officium suum non sole- 109 at impertiri, nisi desuper imploratus:

L. 4. §. 8. ubi omnes Scribentes. *de damno infecto.* cum Jasone, Felino, Menochio, Tiraquello, Asinio, Alexandro, Marsilio, Suaresio, Parpalia, Decio, & Peckio, Moller, *semestr. lib. 1. cap. 8. num. 1. cum seqq.*

Vel ad minimum Actor libello suo clau- 110 sulam salutarem adjecerit.

Joachimus Mynsingerus, *observat. Camer. centur. 2. Obs. 22.* Anton. Perez, ad *tit. Cod. de fructib. & lit. expens. num. 4.* post plures, B. Dn. Lauterbach, de *expens. victor. §. 40.*

Daß aber/ diser Regulæ unangesehen/ 111 ein Richter/ obgleich sein Richterliches ampt pro Expensarum adjudicatione nicht besonders implorirt worden; derentwegen jedennoch zusprechen nicht zwar obligirt und verbunden; jedoch solches zuthun bemächtiget sey/ bevorab wann deßwegen einige Rationes æquitatis obhanden/ daran läst uns nicht zweiflen der heittere buchstab des Hochfürstl. Land-Rechts/

in *parte 1. tit. 54. princip.* in verbis: Unsere Richter sollen auch den/ welcher die Endurthel verlohren/ und keine billiche Ursachen

chen zum rechten gehabt / auf begehren der anderen obsigenden Parthey / oder auch aus bewegenden Ursachen NB. von Ampts wegen / zu Erstattung deß Kostens und Schäden condemniren und fällig erkennen. Quibus gemina etiam DDres passim definire videmus, & hos inter modò laudatum Mynsingerum, *dicta observat. 22. ibidemque* Fabricium, *num. 190.* Mollerum, *cit. loc. num. 5.* Covarruv. *practicar. Qq. cap. 27. num. 5.* Gailium, *lib. 1. observ. 151. num. 21.* Bocerum, *classe 6. Disp. 30. th. 56.* 112

Neque enim victori temeritas victi nocere debet; quæ ipsa si impunita maneret, in diem cresceret, & major futura esset. Georgius Everhardus, *vol. 1. consil. 54. num. 35.* B. D. Lauterbach, *de expens. victor. th. 17.* 113

Betreffend das zwaitte membrum: Welcher unter den beyden streittenden Partheyen in die so wohl von seinem Adversario, als auch von denen Zeugen aufgewandte Unkosten und gehabte Versaumnus zu condemniren? so ists zwar an deme / daß in so fern / daß Hanns Jacob Sattler auf deß in quæstionem gezogenen Tausch-Contracts adimplirung geclagt / der Maurer sich nicht ohne ursach gewaigert solcher seiner Clag statt zu thun / und dahero in so fern die Unkosten wohl compensirt werden müsten; also / daß jeder Theil seine eigene Kosten tragen / und jeder Theil denen jenigen Zeugen / welche er producir / die Gebühr zubezahlen hätte / wohlerwogen / daß / secundum superiùs deducta, diser Handel durchaus verwirt genug außgesehen / und mithin beyde Theile auch genugsame Ursach denselben an die Obrigkeit zu bringen gehabt. 114 115

So viel aber disen anderen / von dem Sattler nicht unclar mit eingeclagten Puncten betrifft / daß nemblichen Maurer ihm den Rest vom Weinkauff mit drey Gulden und 30. kr. bezahlen solle / so ist nicht allein dises / daß Maurer dises Pöstlein dem Hanns Jacob Sattler zuzahlen gehalten / auser zweifel gestellt; juxta suprà firmata; Sondern ich kan anbey anderst nicht judiciren, als daß / gleichwie er Maurer / dieselbe ihme Sattler zubezahlen / gleichbalden in seiner Litis contestatione, expresse geweigert / indeme Er deutlich sagt: Daß sie zwar am Montag wider ein Zechlein / bey Auffsetzung (oder Concipirung) deß Tauschs gethan / und 3. Gulden 30. kr. verzöhrt worden seyen: Aber NB. gar nicht NB. als ein Weinkauff / so er dem Sattler nimmermehr eingestehe: also er auch solche Waigerung ex post facto nicht corrigirt / oder solches Residuum zu bezahlen sich erbotten; sondern es schlechter dinge bey solcher negativa litis contestatione bewenden lassen. Und es seye disem wie ihm wolle / 116 117 118

er wolle nemlich nunmehr dickhbesagtes Residuum bezahlen / oder nicht; so kan Maurer doch dises nicht contradiciren / daß er durch sein beharrliches Widersprechen und negativam Litis contestationem, den Herrn Richter und seinen Adversarium gezwungen / daß die / wegen seines contradicirens mitgenommene Zeugen abgehört werden müssen. Alldieweilen er nun / durch derselben Aussag / seines Unfugs / in so fern / daß freylich dise drey Gulden und 30. kr. auch ein Theil von dem Weinkauff seyen / plenissimè überführt worden / so folgt disem auf dem fuß nach / daß er die auf die Zeugen / wegen eben dises Puncts / abgenöthigte Abhör gegangene Expensas, auf des Herrn Richters taxation gebührend erstatte. So viel aber des Sattlers selbsteigene Versaumnus und Kosten betrifft / so kompt ihme Maurer gleichwohl / daß er nicht auch in dieselbe / wie auch völlige Bezahlung des Honorarii vor dises Consilium; sondern nur in die Helfte dises leztgenannten Postens condemnirt werden könne / und in dem übrigen ein jeder Theil seine aigene kosten leide / noch dises zu statten / weilen er in dem Haupt-Punct / ob er nemblich den Tausch halten müsse / oder nicht? absolvirt werden muß / einfolglich er quoad hoc principale, und sein Adversarius quoad alterum punctum, victorisirt: 119 120 121

In cujusmodi casibus quòd Litis expensæ regulariter compensandæ sint, eluceseit ex traditis B. Lauterbachii, *de expens. victor. th. 48.* Helfr. Ulrici Hunnii, *encyclop. d. jur. parte 2. tit. 22. cap. 4. num. 50.* Johannis Temmen, *de sumptib. litium, cap. 9. sect. 1. num. 15. & seqq.* ubi plura de hoc videri possunt ex variè sentientibus Doctoribus tradita. 122

Die Sechste Quæstion:

Ob dises alles von deß Closter-Ampts Bebenhausen verordnetem Herrn Vogten mit Zuziehung des gewöhnlichen Closter-Gerichts decidirt werden könne? 123

Findet bey mir keine schwührigkeit / wohlbetrachtet / daß diß orths nicht de Alienationis eines nach Herrenberg vogtbaren Lehen-Guths validitate vel invaliditate; sondern einig und allein / so viel nemblich die nunmehr publicirende definitiv concernirt / von bezahlung deß Weinkauffs / und dises Contracts halben aufgewandten Unkosten alle frag ist. Weilen nun der Contract in Unter-Oeschelbronn abgehandlet worden / und dahero deß Clösterlich-Bebenhäusischen Vogtampts Jurisdiction ex loco Contractûs unvermeinlich fundirt, auch der Mau- 124 125

rer/nón oppositâ Fori declinatoria exceptione, absolutè & simpliciter litem contestirt/ so hat dises Judicii Jurisdiction ihr unzweifliche richtigkeit;

per *Cap. fin.* ibidemque Canonistas. x. *de foro compet.* & tradd. Carpzovii, *in tract. de processu, tit.* 3. *artic.* 2. *num.* 4. *& seq.* D. Lauterbachii *in colleg.* π. *ad tit. de jud. th.* 17. *& ubiq; aliorum.*

So vil dann dise Sibende Quæstion concernirt:

126 Ob ratione, diser Sache halb/ summariissimè geführten Processûs, etwas möchte zuerinnern seyn?

127 So hielte für rathsamb / daß / zu heilsamer Vorbiegung aller chicanen, das rathsamste sey/daß/ erstlich/ wann die Partheyen wider citirt werden / die Urthel (ob gleich die Sache nunmehr von gar schlechter importanz,) doch vor einem gesessenen Ge-

128 richt publicirt: Vorher aber/fürs zweitte/ sie/ prævia personarum legitimatione, vernommen werden möchten: Ob sie/ über schon vorgebrachtes / noch weiters ichtwas zu ihrem Behuff vorbringen wollen? Besonders aber vorher / in dem Citations-

129 schreiben/ ihre Erclärung über disem zubegehren: Ob sie verlangen / daß die Zeugen/ in diser so schlechten Sache / mit leiblichem Eyd erst belegt werden sollen? So dann/ viertens und letztens/daß beyde Partheyen /

130 wann sie antwortten werden / daß sie nichts weiters fürzubringen / alle vorige Acta und actitata nochmahls ratificiren/und hierauffhin ad sententiam submittiren; quibus omnibus præmissis, zu entscheidung diser Sache/publicirt werden könte nachstehende

Urthel.

IN der Strittigkeit / sich haltend zwi- 131
schen Hanns Jacob Sattlern/Clägern an einem/ so dann Basilius Maurern/ Beclagten am anderen Theil/ist hiemit auf Clag / Antwort / abgehörte Kundschafften/ auch all übrig Gerichtliches für- und anbringen / nach gethanem Rechts-Eai / genomenem bedacht/ und eingeholtem rath/ mit Urthel zu recht erkannt: Daß Beclagter zwar von haltung deß biß daher strittig-gewesenen Tausches hiemit absolvirt, hingegen aber zuförderist dem Cläger die noch am Weinkauff restirende drey Gulden und 30. kr: wie auch denen abgehörten gesampten Zeügen ihre gebührende Zöhrung und Lohn/in den nächsten vier Wochen/zu zahlen verbunden; in dem übrigen aber ein jeder seine Unkosten für sich zuleiden / und an der Consulenten- und Schreib-gebühr die Helffte zu zahlen schuldig seyn solle.

Welches alles / als durchgehends denen Rechten gemäß/ salvo semper rectiore quorumcunque judicio, unangezeigt nicht lassen sollen; unter meiner aigenhändigen Nahmens unterzeichnung und gewöhnlichem Pettschafft. Tübingen den 4. April. Anno 1711.

CONSILIUM NONAGESIMUM TERTIUM.

SUMMARIA.

DE Turbatione Sacrorum publicorum, cum atrocissimis Verbi Divini Ministro illatis Injuriis *conjuncta.*

Præmittitur Facti Species. *à num.* 1. *usq; ad num.* 12.

Proponitur Quæstio prima *hîc enucleanda*: Utrum decisio substratæ Causæ ad solum Evangelicum; an *verò* ad totum, ex Pontificiæ, & Evangelicæ Religioni addictis personis *mixtum loci* Magistratum pertineat? *num.* 13.

Posterius affirmatur, & stabilitur. *num.* 14. *usq; ad num.* 40.

Removetur *in antecessum* Ratio dubitandi ex speciali Recessu *Anno* 1660. *inter utriusq; religionis Magistratum inito petita. num.* 14. *& seqq.*

Demonstratur, Factum injuriosum & turbatorium, de quo hîc quæritur, multis respectibus atrocissimum *esse. num.* 17. *usq; ad num.* 38.

Injuria *camprimis ex eo* atrocior *censetur*, *si* ab eo inferatur, *qui* personæ injuria affectæ reverentiam *atque* veneration em *debet. num.* 20.

Illu-

Illustratur *hoc* Exemplis injuriarum Parentibus, Magistratui, *vel* Seni, *illatarum remissivè adductis. num. 21.*

Injuria Verbi Divini Ministro irrogata, *ab Evangelicis non minùs, quàm pontificiis Scriptoribus*, pro atroci *habetur. num. 22.*

Præprimis si illa Sacerdoti, *sui* ordinis habitu induto, *vel in* opere & functione sacra actualiter constituto *fuerit illata. num. 23.*

Adducitur hanc in rem textus specificus ex Jure Romano. *num. 23.*

Injuria *alicui in* Locô sacrô *&* Cultui Divino consecratô *irrogata, ex hoc ipso, sine dubio*, atrocior *redditur. num. 24. & seq. juncto num. 27. in fin.*

Loca sancta *præprimis* ab injuriis hominum munita *censentur. num. 24.*

Hinc Injuria, *quæ* in domo Principis *alicui illata dicitur, ex ea ratione* atrocior *reputatur. num. 25.*

Injurias in Templo *alicui illatas* in ipsum DEUM redundare *non malè statuit B. Carpzovius. num. 26.*

Injuria in conspectu plurium Personarum *commissa pariter pro* atrociore *habetur. num. 27.*

Idem *dicendum*, si *ejusmodi injuria* cum Turbatione Sacrorum publicorum *conjuncta sit. num. 28.*

Ac omnium maximè, si, prater verbalem injuriam, illa non pugno *tantùm; sed &* Baculo factâ tàm streperâ percussione, ut in omnibus Templi partibus exaudiri *potuerit*, commissa *sit. num. 29.*

Admenatio pro reali Injuria *non habetur, ac proindè hoc nomine* duntaxat utilis injuriarum actio competit. *num. 30.*

Laudantur nonnulli dissentientes. *num. 31.*

Injuria *diu* præmeditata *câ, quæ ex repentino aliquo impetu infertur*, longè atrocior *æstimatur. num. 33.*

Injuria erga Sacerdotem *suæ religionis*, in conspectu aliorum diversæ religioni addictorum, *commissa non tantùm* atrocissima; *sed etiam* summè scandalosa *censeri debet. num. 34.*

Injurias *alteri irrogatas* non revocans, *nec* illarum, *ceu ex iræ nimia incandescentia profectarum, benignam* condonationem rogitans; *sed easdem, contra omnia jura*, pro licita injuriæ retorsione venditans *earundem* reatum longè graviorem *reddit. num. 35.*

Ministrum verbi Divini, *in partibus ipsi demandati sacri muneris sollicitè sese gerentem*, injuriosè tractans reverentiam sacro Ministerio debitam *gravissimè labefactat. num. 36.*

Qualis Pœna Turbatores sacrorum *maneat? remissivè notatur. num. 37. & seqq.*

Evolvitur Secunda Quæstio: An *in Casu substrato* per modum Inquisitionis procedendum; num *verò* Processus ordinarius *à Sacerdote injuriis affecto suscipiendus sit? num. 41. usq; ad finem.*

Nemo invitus agere compellitur. *num. 43.*

In casu Turbationis sacrorum, *præprimis* cum injuriis publici Sacerdotis conjunctæ, *ipsa* publica Salus, Tranquillitas, *&* sacrorum Magistratui mandata Cura, Christiani Magistratus officium implorare *intelligitur. num. 44.*

In tali casu querela Episcopi, *vel alterius* Ecclesiæ Antistitis non *est* exspectanda; *verùm ipse* Magistratus ex officio *in tale delictum* inquirere, *& promeritam* pœnam decernere *potest. num. 45.*

Modus *ejusmodi causas* per viam Inquisitionis *tractandi* cum *longè* minori scandalo *conjunctus est*, majoremque amicabili compositioni ansam *& occasionem relinquit, quàm alter, qui* per ordinarium injuriarum processum *exercetur. num. 46.*

Hoch Edel gebohrne/Hoch- und Wohl-Edle/Gestrenge/Veste/Hochgelehrte/Hoch- und Wohlvorgeachte/insonders Großgünstige Hoch- und Vielgeehrte Herren.

1 AUß hiebey remittirenden Protocollis und anderen literalien haben wir zu allhiesiger Juristen Facultät verordnete Decanus und andere Doctores, bey derselben Verlesung/ in mehrerem ersehen/ welcher massen der Evangelische Rathsverwandte bey Ihnen/ Herr Licentiat Johann Jacob Kornmann/ nicht allein in der Zeit/ als wegen seines Schwagers/ Herrn Johann Kirners/ Tuchhändlers bey ihnen/ und dessen Haußfrauen/ erstbesagten Herrn Kornmanns leiblicher Schwester/ præmaturi concubitûs, in zerschidenen sessionen/ ob und welcher gestalten dieselbe/ der Evangelischen Kirchen Ordnung gemäß/ sich vor den Herrn geistlichen in der Sacristey sistiren sollen? gehandlet worden/ mit allzugrossem Eyffer und vehemenz ihrethalben sich hervorgethan; sondern auch/ als die Sache durch eine 2 hochlöbliche Evangelische Obrigkeit/ vermittest dictirung einer pecuniariæ satisfactionis, gäntzlich abgethan ware/ und hieraufhin dise junge Eheleuth/ an einem Sonnabend/ nemlich den 6. Augusti, jüngsthin/ bey dem heiligen Beichtstuhl sich einfinden wollen; hiervon aber damahls durch die Herrn Geistliche/ communi consilio, abgewisen worden/ ermeldter Herr Kornmann an eben solchem Abend/ zwischen 5. und 6. Uhr/ seinen Degen an der seitten/ und den Stock in der hand habend/ mit solchem grimm und hefftigkeit/ der Kirchen zugeloffen/ und hernach auch wider hinauß gelauffen/ daß auch einige auf der Gassen aus seinen zornigen Gebährden nichts anders geschlossen/ als daß er in der Kirchen 3 Händel anfangen wolle. Als er nun mit ergrimmtem Angesicht/ und bedecktem Haupt in die Kirch hinein gangen/ auch selber den Hut/ unerachtet die Herrn PP. Carmeliten eben haltenden Complet, und vor seinem Herrn Beichtvattern/ M. Kermann noch nicht geendigten heiligen Absolutions-actûs, spretâ loci sanctimoniâ, unverruckt auf dem Kopff behalten/ und den Stock meistentheils in der Hand herumbgeträhet/ ist er/ so bald er den andern Evangelischen Predigern Herr M. Tennhart, unsern von seinem Beichtstuhl erblickht/ also trotzig gegen ihme/ im Degen und Stockh/ und mit bedecktem Haupt zu gegangen/ und anfangs zwar nichts geredt: 4 weilen aber Herr Tennhart sich gleich erinnert/ daß Herr Kermann tags vorher ihme wissend gemacht/ daß Herr Kornmann sehr wider ihn Herrn Tennhart ergrimmet/ und privatam vindictam an ihm außzuüben trohe/ dörffte etwas im Zorn thun/ das nicht gut wäre/ ja selbsten gesagt/ daß er ihme schon einmahl auf den Dienst gewartet habe/ so ist Herr Tennhart ihm zum 5 drittenmahl außgewichen. Und weilen der Mößner und sein Sohn dazwischen gekommen/ und er also dem Herrn Tennhart nicht mehr wohl beyzukommen vermocht/ hat er Kornmann (als viel Herr Tennhart wahrgenommen/ mit dem Stockh) auf den Stuhl bey dem Tauffstein mit so grosser Hefftigkeit geschlagen/ daß es auch unten in der Kirchen deß Herrn Kermannen Beichtkinder hören können/ ja auch einige darunter nicht anderst gemeint/ als daß er den Herrn Tennhart würcklich geschlagen habe: Gestalten dann die da- 6 mahls noch anwesende Beichtkinder in der devotion gestöhret und hefftig bestürtzet worden: ja/ als Herr Kermann eines 7 Beichtkindes Confession noch würcklich anhörte/ ein anders Beichtkind/ aus getragener sorge/ Er dörffte es auch ihm Herrn Kermann also machen/ dises ihme angezeiget/ so/ daß auch jenes eben in seiner Beicht begriffene Beichtkind in solcher seiner devotion sehr turbirt worden. Als er nun im 8 heimgehen begriffen gewesen/ und ihne zwey Herren/ seines stürmischen Gesichts halber/ zu rede gesetzt/ hat der eine seine antwort dahin eingenommen; Es komme bald dahin/ daß man die Leuthe zur Kirch hinauß prügele; der andere aber/ daß er gesagt: Man sehe nicht anderst auß/ wann man die Leuth zur Kirch hinauß prügle. Nach gemeldtem Schlag aber meldet Herr 9 Tennhart/ daß er wegen der thönenden Orgel der Herren PP. Carmelitarum weiters nichts eigentlich vernemmen können/ als nur dise Worte: Warumb habt ihr meiner Schwester die Absolution &c. und im hinaußgehen/ habe er ihm zugeruffen; Herr Tennhart habe nicht/ als ein rechtschaffener Geistlicher/ oder/ wie der Mößner verstanden/ nicht als ein ehrlicher Priester hierinnen gehandlet; alles nach innhalt deren von dem Herrn Tennhart einer löbl. Obrigkeit Evangelischen Theils übergebener Facti speciei und Memorialis.

Alldieweilen nun/ diser Sache halben/ un- 10 terschidliche meinungen/ vor welchen Judicem solche eigentlich gehörig/ und wie in deroselben zu procediren? bey unsern insonders hoch- und viel geehrten Herrn vorgefallen/ indem ihrer einige darfür gehalten/ daß dieselbe

selbe / in crafft eines sub dato den 10. und 30. Julij, Anno 1660. auffgerichteten Recessûs, ad Senatum Evangelicum allein gehöre; da zumahlen weit rathsamer / daß dergleichen unter Religions-verwandten vorgeloffene händel in der stille zu sopiren / und etwan durch güthliche interposition auf zuheben / als ein grosses wesen darvon zu
11 machen; andere aber / daß Reus einem gesamptenMagistrat unverneinlich unterworffen / das factum auch also qualificirt sey / daß darinnen ex officio procedirt werden könne; im fall aber / daß Herr Tennhart je pro actore angesehen werden wolte / die trita regula Juris statt habe / quòd Actor sequi debeat forum Rei; so dann / daß angezogener Recess de dicto Anno allein de rebus Disciplinam & Ordinationem Ecclesiasticam concernentibus rede; und daß endlich wohl rathsamb / sachen / so unter Religions-Verwandten passiren / in der Stille zuhalten / und abzuthun / wann sie nur nicht allschon zu offentlichem scandalo außgebrechen; auch dahero / und in ansehung / daß
12 die Herren Catholiquen ein gewaltiges aug hierauf haben sollen / wie man dise Sach angreiffen werde / unsere insonders hoch- und vielgeehrte Herrn an unser Collegium unser rechtlich Gutachten über folgende zwey Fragen / propter moræ periculum, so bald möglich / zuertheilen / großgünstig verlangt / haben wir / zu bezeugung unserer dienstlichen Amptswillfährigkeit / und beförderung der Justiz, die Sache alsgleich in unserem Collegio in reiffe und fleissige deliberation gezogen / und per unanimia darvorgehalten / daß

ad Primam Quæstionem:

13 **Ob die Erörterung diser Händel ad Evangelicum Magistratum allein / oder dem gesampten Magistrat zuständig sey?**

salvo rectiùs sentientium quorumcunq; suffragio, kein ander judiciũ gefällt werden möge / als daß dise Sach in alleweeg vor einen gesampten hochlöbl. Magistrat beyder-
14 ley Religion gehörig sey / in reiffem betracht / daß der Recess de Anno 1660. allen Umständen nach / kein anderes objectum, oder andere Excessus pro objecto agnoscirt / als allein solche sachen / welche in specie entweder wider der Evangelischen Gemeinde in Romelia Kirchen-Ordnung / Disciplin und Gebräuch; oder wider der Catholischen Ecclesiæ Ritus, Disciplinam & Ordinem, ratione ihrer Feyr- / Fest- und Fast-Täge / und was dergleichen mehr ad ἐυταξίαν Ecclesiasticam gehörig seyn
15 mag / solitariè concerniren: Gar nicht aber auch dergleichen enormes excessus, die entweder ad altam sive criminalem, oder zwar ad civilem, sive bassam jurisdictionem gehören; aber doch eine ernstliche animadversionem und bestraffung nach sich ziehen. Dann wann alles das jenige / was in der 16
Kirche / oder auch an personis ecclesiasticis vel rebus sacris, in sacris Ædibus, vel in ipsa sacrorum & ad Religionis exercitium spectantium, nempe Sacramentorum, sacræ Cœnæ, vel Baptismi, administratione, Ministrorum verbi DEI ad suos Auditores sermonem habentium Turbatione, & sic deinceps, delinquirt und mißhandlet wird / man à totius Magistratûs communi jurisdictione eximiren wolte / so würde folgen / daß auch die allergrössesten Crimina v. grat. Sacrilegii, Blasphemiæ in ipsa Ecclesia profusæ, Vis publicæ in sacrorum turbatione commissæ, item atrocissimarum venerando Ministerio illatarum Injuriarum, und was dergleichen mehr / à quolibet Magistratu, Evangelico, vel Catholico, besonders gestrafft / und hierdurch das unzweifflich / in talibus mixtis Imperii Civitatibus, dem gesampten Magistrat beyderley Religionen / gemeinschafftlich competirende Jus meri imperii, in solcherley Fällen / dem einen Theil jedes mahls totaliter benommen / und mithin ein solcher delinquirender subditus, der doch indubitanter dem gesampten Magistrat, in civilibus & criminalibus, ohne außnahmb unterworffen / ohne Ursach / und zweifels frey wider alle bißherige herkommenheit / zu vielen höchstschädlichen consequenzien / entzogen werden.

Man mag nun disen / juxta suprà relata, 17
quæ hîc denuò supponimus, von dem Rathsverwandten Kornmann verübten Excess ansehen / wie man will / so ist selbiger in wahrheit ex omni parte gar sehr beschwehrlich. Reflectirt man auf den Pre- 18
diger-Herrn Tennhart allein / so lauffe diser Excess auf eine atrocissimam injuriam hinauß: Atrocem respectu ipsius Personæ injuriam inferentis, welcher ein Evangelischer 19
Jurium Licentiatus, Raths- Verwandter und Consistorialis, einfolglich Herrn Tennharten auf seine Seele gebundenes Pfarr-Kind:

Atrocem verò, ex eo, inprimis Injuriam reddi, si ab eo inferatur, qui Personæ à se injuria affectæ reverentiam debet atque 20
venerationem,

in terminis advertit B. Brunnemann. *exercit. ad Instit. 25. ad §. 9. Inst. de injur. num. 2.*

& patescit ex iis, quæ etiam de injuriis, 21
Seni à Juniore, Senatori à persona plebeja illatis, præter illa vulgaria, ratione personæ injuriam inferentis atrocium dictárum, quæ nimirum à Liberis, & Subditis, inferuntur, eruditè comentatur Ant. Matthæus,

An-

in tract. de crimin. 16. lib. 47. tit. 4. cap. 1. num. 6. Georg. Mundius à Rodach, *vol. 1. consil. 18. num. 97.*

82 Atrocem respectu alterius Relati, quòd scilicet illa inter Evangelicos haud ultimo verbi Divini Ministro irrogata: ex quo iterum injuriæ atrocitatem Pontificii & nostri Interppr. æstimant:

ut videre est apud Farinac. *Q. crimin. 105. num. 195.* Brunnemannum, *ad L. 10. Cod. de injur.*

Atrocem, si ad illud simùl respiciamus,

83 quòd Dominus Tennhart suo habitu sacerdotali indutus, & vix absoluto summo illo officio, in peccatorum Remissione, loco & vice sanctissimi Salvatoris nostri, pœnitentibus peccatoribus annunciandâ, in sede huic sacræ functioni destinatâ adhuc constitutus, istam injuriosam, insimulque cum summo, ut ipse credidit, periculo conjunctam tractationem sustinere coactus sit:

tx. expr. *in L. 4.* ubi ità Imperator: *Atrocem sine dubio injuriam esse factam manifestum est, sibi tibi illata est,* cùm esses in Sacerdotio, & Dignitatis habitum & ornamentum præferres; *& ideò vindictam potes eò nomine persequi. Cod. de injur.* ubi iterum Brunnemannus, *num. 2.* in verbis: *Si quis sacerdotem, & quidem* sacris vestibus indutum, vel etiam sacra facientem, convitiis petierit. Farinacius, *d. Q. 105, num. 197.*

84 Atrocem habito respectu ad Locum, tanquàm sanctum, & cultui divino consecratum, sicq; omnibus venerabilem, & in summo ab omnibus honore habendum, præcipuè verò (quod de sanctis locis dicit ethnicus Jurisconsultus *in L. 8. ff. de rer. divis.*) ab injuriis hominum defensum & munitum. Sanè enim, si ex eo injuria crescit, & atrocior

85 redditur, quòd illata dicatur in domo Principis, eo quòd ità Principi præstanda reverentia censeatur posthabita:

Ægid. Bossius, *in Praxi crimin. tit. de injur. num. 5.* Farinac. *d. Q. 105. num. 188.* quanto justiùs exinde augmentum & notam atrocitatis Injuria contrahet, si in Templo, seu domo ipsius DEI, quæ inprimis ab omnibus veneranda & sancta haberi debet, illa fuerit illata?

Tiber. Decianus, *in tract. crimin. lib. 6. cap. 24. num. 8.* Sigismundus Finckelthaus, *obs. 72. num. 2.*

Quam proindè in ipsum Sanctiss. Deum redundare liquescit ex traditis Carpzovii, *in Jur. consistor. lib. 3. Def. 95.*

Atrocem ex eo, quòd eadem in conspectu complurium personarum, Evangelicæ & Catholicæ Religioni addictarum, proponatur commissa.

tx. *in Cap. 1.* in verbis: *Multis coràm adstantibus. X. de maledic.* Anton. Gomez, *var. resol. tom. 2. tit. de delict. cap. 6. rubr. de injur. num. 4.* Jacob. Menochius, *de arbitr. Jud. Qq. lib. 2. casu 265. num. 24.* Joh. Harpprechtus, *ad §. 9. Inst. de injur.* Farinac. *d. Q. 105. num. 189. & num. 206.* ubi etiam nominatim de injuriâ in Ecclesiâ illatâ idem tradit. Mundius, *d. consil. 18. num. 102.*

Atrocem, si porrò cum illâ conjuncta 86
actualis turbatio sacrorum spectetur, dùm videlicet illi, quibus alius Minister verbi Divini absolutionem à suis peccatis annuntiavit, & à quibus idem porrò devotam peccatorum confessionem audivit, in hac ipsa suâ devotione valdè interturbari, quid porrò huic alteri Ministro immineret, tremefacti expectârunt.

Atrocem, si, præter verbalem injuriam, 87
illa præcipuè consideretur, quæ, ut Dominus Tennhart sibi hactenùs persuasum habet, non pugno tantùm; sed Baculô factâ streperâ percussione, in totâ, & utraque sacrâ Domo perceptibili, commissa fuit. Licet enim Admenatio, sive Manûs levatio, pro reali injuriâ non habeatur, & ideò hoc nomine duntaxat utilis injuriarum actio competat;

Brunnemannus, *ad L. 15. §. 1. ff. de injur. n. 1.* Iohann-Otto Tabor, *in pecul. commentat. de admenatione, cap. 1. th. 19. & seqq.* 88

Licet aliter sentiant & hanc admenationem realibus injuriis accenseant Damhouderius, Schneidewinus, Jason, Theodoricus, Harpprechtus, Afflictus & Wesenbecius, apud consentientem Bened. Carpzovium, *Q. crimin. 100. n. 1. junctis ibi præcedd.* Quia tamen 89
in proposito Dominus Kornmann in solis terminis Minarum contra Dominum Tennhartum effusarum haudquaquàm subsistit; sed gladio & baculo munitus Ædes sacras intravit, totusque fremebundus Sellam Baptisterio proximam suo baculo percussit, & præterea aliquoties, in hac tanta mentis commotione, laudatum præconem verbi Divini accedere tentavit: quare nemo dubitabit, quin hæc ipsa injuria pro reali injuria, eâdemque gravissimâ, sit reputanda.

Atrocem ex eo, quòd Dominus Kornmann 90
non repentino aliquo impetu in hanc contumelios am sui etiam Pastoris tractationem proruperit; sed jam anteà talia suâ mente agitaverit, & alteri Ministro Verbi Divini, simulque suo Confessionario palàm indicaverit, quòd in Dominum Tennhart, proximâ quavis occasione, privatam vindictam exercere paratus sit, & jam anteà insidias eidem paraverit, sicque ipsas has injurias, (si præsertim, quod credibile, confessionarius à scelerato suo proposito ipsum dehortatus esset,) obstinatâ voluntate, & perfidiaci proposito intulerit:

Quò facit egregium Marciani effatum in *L. 11. §. 2. ff. de pœn. L. 53. princip. de furt. L.* 91

79. de R. jur. & in terminis exindè notata à Mundio, vol. 1. consil. 18. num. 112.

34 Atrocem ex Scandalo, quod Catholicæ Religioni addicti, ipsi omnia coràm audientes & videntes, ex istâ indignâ primarii verbi Divini Præconis tractatione, non sine gravissimâ ratione, acceperunt:

Jungat. Mundius, consil. 26. num. 50. & seqq.

35 Atrocem ex eo, quòd Autor illarum in hunc usque diem easdem non revocet, nec illarum, ceu ex iræ nimia excandescentiâ profectarum, benignam, respectivè gratiosam condonationem, à Domino Tennharto tàm indignè tractato, totoque amplissimo suo Magistratu, omnibus sublimioris territorii Juris characteribus instructo, eousque cogitâsse in Actis legatur; sed, quasi re benè gestâ, istam tractationem, contra omnia Jura, pro licitâ injuriæ retorsione venditer;

de quo Bursatus, vol. 2. consil. 94. num. 26. Bartolus, Salycetus, & alii, ad L. 5. num. 2. Cod. de injur. Mundius, d. consil. 18. num. 119.

36 Atrocem denique etiam ex eo, quòd hæc contumeliosa in suis viis & partibus sibi demandati sacri muneris sollicitè ambulantis Ministri tractatio etiam ad reverentiam atque obedientiam Ministerio debitam temerario ausu valdè labefactandam tendat:

de quo iterum in simillimo laudatus Mundius, d. consil. 18. num. 120.

37 Besihet man dann die bey disem Excess sehr beschwehrlich committirte Turbationem sacrorum, so hätte gar leicht geschehen können/nemblich wann der Herr Tennhart dem ergrimmten Herrn Kornmann nicht prudenter außgewichen/ und diser also jenen/ wie auß allen Umbständen/ daß er dergleichen im sinn gehabt/ nicht unzeitig zuvermuthen/ mit dem Stockh/ oder Degen/ würckhlich attaquirt hätte/ daß er gar einen peinlichen/ an Leib und Leben gehenden Process hätte außstehen müssen; dessen

38 unangesehen/ daß Herr Tennhart allbereit mit absolvirung seiner Beicht-Kinder zum ende gewesen:

juxta ea, quæ tradunt Baldus, ad L. 10. & Authent. Sed novo jure. Cod. de Episc. & Cleric. Colerus, part. 1. Decis. 178. num. 1. Carpzovius, Q. crimin. 44. num. 52. & seqq. ubi aliquot hanc in rem Præjudicia exhibet. Idem, in Jurispr. For. part. 4. C. 1. D. 12. & in Jur. conf. lib. 3. tit. 8. D. 95. num. 11. cum seq. Ernest. Cothmannus, ad tit. Cod. de SS. Eccles. num. 29. Berlich. part. 4. concl. 20. num. 28. Brunnemann. ad d. L. 10. num. 1. Simon; in pecul. dissert. de actionib. injuriar. sacerdot. concernentib. membr. 1. th. 7. Goswin. ab Esbach, in addit. ad Carpz. d. part. 4. C. 1. D. 12. num. 5.

Wiewohlen nun aber/ durch GOttes 39
gnädige direction, es nicht so weit mit Herrn Kornmann gekommen/ so ist doch bey allen DDbus auser Zweiffel/ quòd pro tali delicto arbitraria aliqua animadversio, nempe pro ratione leviorum, aut graviorum, Circumstantiarum, vel aliqua Mulcta pecuniaria, vel Carceris pœna, vel Relegationis, vel Fustigationis dictari valeat:

ut videre est apud B. Carpzovium, d. Q. crimin. 44. num. 51. & in jurispr. consist. d. Def. 91. num. 15. cum seqq. inprimis num. 19. Sigism. Finckelthusium, d. observ. 72. ubi plenè de his disserit. & Dn. Simonem, d. Diss. membr. 1. per integr.

Wannenhero wir nochmahls der un- 40
zweifflichen meinung seyn/ daß dise Sache in allweg vor den gantzen/ utriusque Religionis, Senatum gehöre/ und ohne eingriff in die/ super talibus gravioribus causis, dem Catholischen Magistrat so wohl/ als dem Evangelischen competirende Jurisdiction/ à Parte Evangelica solitariè und allein nicht tractirt werden könne.

Betreffend die Zwaitte Frag: 41
Ob einen oder andern Falls/ in diser Sache/ per viam Inquisitionis zuverfahren/ oder dem Herrn M. Tennhart zuinjungiren/ daß Er partes Actoris, und Herr Kornmann partes Rei übernemmen/ und also die sachen/ durch formlichen Process, miteinander außmachen sollen?

So hat allbereit Herr Tennhart sich 42
außtruckhlich erclärt/ daß er dise sach allein vor seinem vorgesetzten Magistrat, zu seines Gewissens gebührender verwahrung/ angebracht haben; und hingegen in derselben nicht Cläger seyn wolle; wobey es dann auch/ juxta regulas Juris & prudentiæ, zulassen; so wohl/ Erstlich/ deßwegen/ quòd 43
nemo invitus cogatur agere,

t. tit. Cod. ut nemo invit. ager. vel accus. cogat. ubi jungesis Brunnemann. & DDr. commr.

als/ 2dò, der ursachen/ weil in tali- 44
bus casibus ipsa publica Salus, Tranquillitas, sacrorum Magistratui mandata Cura, & tot alii Respectus, quaquaversùm urgentissimi, einer Christlichen Obrigkeit officium imploriren;

per vulgaria DDrum ad L. 51. ad L. Aquil. 45
und/ vors dritte/ ex ista specialiori Ratione, quòd ejusmodi in casibus, ubi sacra ab aliquo turbata sunt, querela Episcopi, vel alterius alicujus Ecclesiæ Antistitis haud expectanda; verùm ipse Magistratus ex officio in tale delictum inquirere, & promeritam pœnam decernere valeat;

juxta ea, quæ in terminis tradit Marantha, in Spec. tit. Et pervenitur aliquando per

viam inquisitionis. num. 142. Decianus, in *tract. crimin. lib. 6. cap. 24. num. 3.* Brunnemannus, ad *L. 10. num. 7.* ibi: *Et Judex ex officio debet inquirere. Cod. de Episcop. & Cler.*

46 Nicht weniger / viertens / auch in ansehung dessen / daß / wann die sache / per viam Inquisitionis, laufft / dieselbe viel eher inter privatioresquodammodò parietes, und mit wenigerem scandalo, als wann der Herr Prediger selbst mit seinem Pfarr-Kind / in scandalosissimo injuriarum processu, zu feld ligen solte / abgehandlet werden kan;

atg. eorum, quæ habet Mevius, *part. 1. Dec. 224.*

So dann auch der ursachen / weilen auff 47
dise weiß der weeg zur Christlichen reconciliation zwischen ihme Herren Tennhart, und Herrn Kornmann eher offen verbleibt / als wie / wann sie beyde mit beschwehrlichen processen einander vorher würden umbgeschleppet haben.

Welchem allem nach wir bey diser wohl- 48
erwogenen kurtzen deduction es nochmahlen bewenden lassen / unter Göttlichen Gnadenschirmbs heylgewärtigster empfehlung / und schuldigster offerirung aller Dienstbereitwilligkeit jederzeiten verharrend / sub dato Tübingen / in Collegio nostro, den 15. Octobris, 1701.

CONSILIUM NONAGESIMUM QUARTUM.

SUMMARIA.

DE Reiteratione Torturæ: An, & quibus in casibus *illa* locum habere; *itemq; an* Torturam, *præprimis summi gradûs*, perpessus *nihilominùs aliquâ* pœnâ extraordinariâ affici, *vel ad minimum* in expensas condemnari *possit*?

Præmittitur summaria attentati Criminis Veneficij, & desuper, *contra Reum*, hucusque formati processûs *Relatio*, cum *annexis* Quinque Quæstionibus *hic resolvendis. num. 1. usq; ad num. 8.*

Etiam in Crimine Veneficii, ad effectum *decernendæ* Torturæ, de Corpore delicti *priùs constare debet. num. 10.*

Recensentur quinque Indicia, *ob quæ* Reus *in propositô* summi gradûs Torturæ *justissimè* subjugatus *fuit. num 11. & seq.*

Etiam ob sola aliquot remota, junctim *tamen* spectata, Indicia *criminis* Tortura, summi *etiam* gradûs, *contra suspectum, decerni potest. num. 11. & seq.*

Quæstio Prima: *An Reus, in substrato, Torturæ denuò subjugandus veniat?* negativè *deciditur. num. 13. usque ad num. 40.*

Trina *torquendi* Elevatio, cum trinâ *ejusdem* Quassatione *conjunctæ summum* in Foro Würtembergico, *itemq;* ex *constanti* Facultatis Juridicæ Tubingensis sententiâ, Torturæ gradum regulariter, *constituit. num. 14.*

Adpensio Lapidis, *in nonnullis locis usitata*, vicem Quassationis, *ad eundem effectum, & per consequens etiam ad excludendam Torturæ reiterationem*, benè supplere *potest. num. 15.*

Justô leviùs Tortus habetur *pro* non Tortô, *ac proindè adhuc* graviori Torturæ subjici *potest. num. 16.*

Hæc regula ei, qui summi gradûs Torturam passus est, applicari vix potest. *num. 16.*

Tortura, sine novis indiciis, repeti nequit. *num. 18.*

Non tamen quælibet noviter supervenientia Indicia *hîc sufficiunt; sed talia requiruntur, quæ* per se, & solitariè, *nempe* sine prioribus, *ceu jam jam purgatis*, sufficiunt, *&* quæ *ab hisce* specie differunt. *num. 19. & 21.*

Tortura, *sine ejusmodi Indiciis*, de facto reiterata, *ipso jure* nulla, neque *ad* Reum *exindè* condemnandum sufficiens *habetur. num. 20.*

Tortus *ex ipsâ, quam citra Confessionem perpessus est, Torturâ* novam *prosè* innocentiæ præsumptionem *consequitur, sic, ut* magis innocens, quàm alii, *Hinc censeatur. num. 21. & 23.*

Hinc etiam, regulariter, in totum, & definitivè absolvi potest, & debet. *num. 22.*

Si Reus, *arte magica, vel alia ratione*, corpus & animum induraverit, *ut omnia* tormenta intrepidè & quasi insensibiliter sustinere *potuerit, tunc etiam absq; supervenientibus* novis Indiciis, Tortura, *contra ipsum*, repeti *potest. n. 24.*

Unde talis Insensibilitas oriri *queat?* remissivè *notatur. num. 25. ubi aliquot ejusdem* Exempla *pariter* remissivè *tanguntur,*

Adducuntur nonnullæ rationes, ob quas *mododictæ* Limitatio in proposito attendi nequeat. *num. 26. & seq.*

Si quis statim sub Ligatura impatientissimum *sese* exhibuerit, *vel* sub prima, *aut* reliquis Elevationibus *graviter & multùm* ejulaverit, *licet post ipsius Elevationis actum id facere desierit, vel in ejus* vestimentis *aut* indusio nihil, *quod ipsum talis* Indurationis suspectum *reddere posset*, deprehensum *fuerit, is mododictæ Limitationis Subjectum constituere haud potest. num. 27. & seqq.*

Quales Præcautiones, contra *Reos de* Induratione suspectos, *adhiberi soleant? num. 30.*

In quibus Casibus & Criminibus *mododictæ* præcautiones *locum habeant? num. 31.*

Malefici, *itemq;* Sagæ: Tormenta *ut plurimum* contumacissimè perferre, *imò etiam* ridere, *vel* inter ipsa *suaviter* dormire *solent. num. 31.*

Ignis, *aliaque* graviora Tormenta *nonnisi* in solis Criminibus nefandis & exceptis, *neq; aliter, quàm* si multum urgentia atque certissima Indicia *occurrant, ità, ut sola Rei confessio videatur deficere*, decerni *solent. num. 32.*

Tortura, *ceu fragile & periculosum veritatis investigandæ remedium*, aliter, *præprimis* iteratò, decerni *non debet, quàm si* magna, *vel in casu posteriore*, longè certior, quàm anteà, Veritatis explorandæ spes *& ratio subsit. num. 34.*

Ubi sola Fustigationis, & perpetuæ Relegationis pœna *locum habere potest, ibi* Tortura, summi *præsertim* gradûs, reiterari *nequit. num. 35. & seqq.*

Etiam Criminis Veneficii Conatus, *quantumvis* ad actum proximum *perductus, nostris moribus, nonnisi* Fustigationis & Relegationis pœnâ, *plectitur. num. 37. & seq.*

Extra casum novorum, *à prioribus* specie differentium, & ferè indubitatorum Indiciorum *supervenientiæ, regulariter*, haud gravior; *sed potiùs* lenior & levior *solummodò* Torturæ gradus secundô locô dictari *valet. num. 40.*

Secundæ, & Tertiæ Quæstionis *decisio. num. 41. usq; ad num. 52.*

Reus legitimè tortus, & in negatione *nihilominùs constanter* persistens, inspecta Juris veritate, *tùm etiam quotidiana* Fori praxi, *regulariter*, ab omni, *etiam* extraordinariâ, pœnâ, *sicque omnimodò* definitivè absolvi *debet; num. 41. & mult. seqq.*

Quamvis variæ *& diversæ* de hoc articulo *exstent* Juris Interpretum sententiæ. *num. 42. & seqq.*

Quibus casibus, *etiam* post Torturam *legitimè toleratam, nihilominùs* pœna aliqua extraordinaria *decerni possit? num. 45.*

Actore non probante, Reus, à judicio, *tùm* civili, *tùm* criminali, absolvendus *venit. num. 46.*

Absolutio Sententiæ definitivæ *propria* est. *num. 47.*

Dum Accusator, *vel* Fisci procurator delictum *alicui imputatum* non probat, præsumpta Rei innocentia ad *omnimodam ipsius* absolutionem sufficiens *est. num. 48.*

Ordinatio Criminalis Carolina *artic. 61.* Reum torturam *legitimè* perpessum *nonnisi* ad solam alimoniam refundendam, **seine Azung**, obstrictum pronuntiat. *num. 49.*

Adducuntur rationes à Reo exigendæ Urphedæ, *& contra ipsum, non obstante Torturâ legitimè toleratâ*, decernendæ perpetuæ Relegationis *ad* Quartam Quæstionem. *num. 51. usque ad num. 55.*

Si indicia *Criminis*, *ob quæ Tortura decreta fuit*, tàm gravia *sint*, *ut* Reus etiam post hanc *legitimè toleratam*, *nihilominùs* haud parùm suspectus remaneat, *vel* ab ipso, *in locô delicti commoraturô*, idem *vel* simile facinus *in futurum* haud improbabiliter metuendum *sit*, *tunc pro religiosô Judicis arbitrio*, *etiam* pœna relegationis, *vel* mulcta pecuniaria, *adversus ipsum*, benè decerni *potest*, *num.* 51. *& seqq.*

Resolutio ultimæ, *de expensis conceptæ*, Quæstionis. *num.* 55. *& seqq.*

Quando Reus pœna corporis afflictiva *coercetur*, *tunc*, *regulariter*, sumptus *Judicii criminalis* ex Fisco *solvuntur*: Sin secus, *tunc* Reus *Hodiernùm* in expensas damnatur. *num.* 56.

Etiam is, *qui* per Sententiam definitivam absolvitur, *nihilominùs* aliquando in Expensas condemnari *potest*. *num.* 57.

An der Römischen Kayserl. Mayestät Herrn Erbland-Vogten/ Barons von Ulm Hochfreyherrl. Excellenz, auch übrige Herrn Räthe und Ober-Beampte der Graff- und Herrschafft Hohenberg

FACTUM.

1 AUß beygefolgenden Actis à N. 1. usque 8. ist zuersehen/ was für ein wichtiger Casus wider den allhier verhafften Michael Fischer von Hailfingen ledigen stands/ so der mit ihme in Ehe-Proceß gestandenen Catharina Kaltenmarckhtin zu Seebronn gifft beygebracht haben solle/ schon vor einiger Zeit vorkommen/ welcher hierauff ad capturam gezogen/ kundschafften abgehört/ und endlich gar ad Torturam geschritten worden.

2 Wie nun aber diser Mensch über solches alles nichts bekant/ dargegen also gravirt ist/ das dessen entlassung (obschon die Kaltenmarckhtin widerumb vollkommentlich/ samt ihrem in Mutter-Leib getragenen Kind/ genesen) noch zur zeit uns bedenckhlich seyn will/ als haben wir unsern insonders Hochgechrten Herrn ersuchen wollen/ der-
3 selbe entweder alleinig/ oder/ wo es ohnumbgänglich vonnöthen/ mit beyzug eines anderen Rechtsgelehrten/ dero Rechtliche meinung nicht eben in formb eines außführlichen Consilii; sondern bloß eines succincten Sentiments/ gegen der gebühr/ zu eröffnen belieben möchte:

I.

4 **Ob bey solchen Umbständen an den Verhafften etwann mit weiterer Tortur/ und in quo gradu, zusetzen?**

II.

5 **Oder ob ad pœnam extraordinariam, & qualem, zu schreitten?**

III.

6 **Oder ob endlich derselbe/ und wie/ zu entlassen?**

IV.

7 **Ob Er in der Herrschafft Hohenberg zu gedulden?**

V.

8 **Auch wie es mit den bißherigen Uncösten zuhalten seye?**

Damit hierauff eine Urthel desto sicherer allhier abgefast/ und nacher Inspruggversendet werden möge.

P. P.

9 AUß hiebey remittirende/ von mir subsignirten mit allem fleiß durchgelesene und erwogene/ Peinliche Inquisitions-Acta, Michael Fischern von Hailfingen betreffend/ meine rechtliche Gedancken/ verlangter massen/ nur in forma brevillimæ decisionis, denen Rechten gemäß zu apertiren/ so halte zwar diß/ daß/ nachdeme das Corpus des wider denselben 10 vorgebrochenen Criminis in gnugsame richtigkeit gesetzet worden/ wegen deren/ wider ihne Fischer militirender/ wiewohl 11 lautter remotorum, Indiciorum, nemlichen (1) unterschidlicher Variationen; (2) ein und anderen beschwehrlichen Mendacii; (3) zum zweitten mahl/ mit höchster und äusserster Lebens-Gefahr/ ergriffener Fugæ; (4) der Kaltenmarckhtin unverdächtigen und beständigen/ Ihm unter Augen und sub Jurejurando gethaner/ Beschuldigung/ und seiner dargegen/ nicht ohne vermehrung des wider ihn billich gefaßten Verdachts/ ertheilten Antwort; so dann auch/ für das fünffte/ deren vom Martin Mickheler/ in der Kaltenmarckhtin Hauß und Stube befundener Beschaffenheit wegen der Schüssel mit Nudlen/ dabey gelegener zweyer Löffel/ und daß er jemanden (von welchem die Kaltenmarckhtin juratò außgesagt/ daß es Fischer gewesen) an

eben

eben dem Montag/ da sie Kaltenmarckhtin in ihrer Suppe das Gifft bekommen / die Stiege vor sich hinauff gehen gehört / ꝛc. daß / sage ich / wegen diser copulativè zusammen gefaster wichtiger Indiciorum, die peinliche Frage wider ihn Inquisitum, in intensiore gradu, verhängt / und bereits würckhlich exequirt worden / der rechtlichen Verordnung nicht ungemäß sey.

12 Nachdem aber / als jetzt gesagt / nach vorhero vergebens wider ihne gebrauchter Verbal, und real Territion, Er auch dem Scharpffrichter actualiter übergeben / von ihme geschnürt / und zu dreyen unterschidlichen mahlen elevirt / ja ihme zuletzt auch gar ein zu einzig pfündiger Stein an die füs-

13 se gehängt worden / so kan ich zuförderist / auf die mir vorgelegte Erste Frag zuantworten / ohne beygehend besserer Gedanckhen præjudiz, nicht darvorhalten / daß mit weitterer Tortur an den peynlich Verhafften zusetzen sey: wohlbetrachtet / daß /

14 gleichwie in disen Landen / und nach der alhiesigen Juristen / Facultät beständiger observanz, die dreymahlige Elevatio, und darbey auch zu dreymahlen adhibirende Quassatio, der höchste Grad der scharffen frag re-

15 gulariter ist / und in substrato, da die Quassation oder Schnöllung der Chorde / niemahlen adhibirt worden / die Anhängung deß Steins an statt derselben wohl gerechnet

16 werden kan; so / daß dahero dise Regula Doctorum, quòd justò levius de facto tortus pro non torto habeatur, & dehinc, non obstante leviore hac Tortura, adhuc graviùs torqueri, & majoribus cruciatibus subjici valeat,

de quo Besoldus, *in consill. Tubing. consil. 109. num. 7. & 9.* Guazzinus, *de defensione reor. defensa 30. cap. 23. num. 1.* Matthæus, *in tract. de criminib. ad lib. π. 48. tit. 16. num. 15.* Brunnemann. *ad L. 18. num. 3. ff. de quæstion.* Tessaurus, *Qq. forens. lib. 3. Q. 10.*

17 Also / da Inquisit die wider ihne verhängte Tortur / mit beständiger Widersprechung des ihm angeschuldigten Criminis Veneficii, plenariè erstanden / die Rechten nicht zulassen / daß absque novis, & à prioribus specie distinctis Indiciis hujus criminis, die Peinl. Frage nochmahlen verhängt und an ihm repetiret werde.

18 Ità namque DDres communissimè tradunt, quòd, si priora delicti Indicia, per Torturam in debito gradu adhibitam, & constanter toleratam, purgata sint, tunc Tortura denuò & repetitim decerni non

19 possit; nisi nova, eademque per se, & solitariè, nempe sine prioribus, ceu jamjam purgatis, sufficientia, & quæ à prioribus suo genere distant, Indicia supervenerint. Undè, quòd judicantibus, absque novis indiciis, quæstionem repetere haud integrum sit, commune DDrum conclusum appellat, post plures, quos laudat, Bened. Carpzovius.

Q. crimin. 125. num. 30. & mult. seq. Cardinalis Tuschus, *in pract. conclus. lib. 1. conclus. 331. num. 11.* cum Claro, Farinacio, & Zangero, Brunnemannus, *ad L. 18. num. 1. ff. de quæstionib.* Dn. Böhmer, *in introduct. ad digest. tit. de quæstion. num. 31.* Dn. Mencken, *in tract. synopt. Pandect. theor. pract. ad eund. tit. de quæstion. pag. 686.* Besoldus, *consil. 109. num. 11.* & passim alii.

adeò, ut, si Judex, sine novis indiciis, 20
Torturam decreverit, atque ità à Reo confessionem expresserit, illa tamen, à communi Interppr. Schola, pro nulla habeatur; sic, ut Reus ex illa condemnari non possit.

Carpzovius, *d. Q. 125. num. 32.* cum Gomezio, Gigante, Cancerio, & aliis, Sebastian. Guazzinus, *dicto cap. 23. num. 4.*

Tortus namque ex ipsa, quam perpessus 21
est, Tortura novam pro se innocentiæ præsumptionem consequitur, & priora Indicia, per eandem, omninò elisa censentur, ita, ut nonnisi nova, à prioribus specie differentia, & sine adminiculo priorum illorum Indiciorum, ob quæ Reus jam semel quæstioni subjectus fuit, ad Torturam inferendam solitariè sufficientia suppetant, ea denuò irrogari nullatenùs possit:

Brunnemann. *de proc. inquisitor. cap. 8. membro 6. num. 91.* Blumlacher, *ad artic. 58. Ordinat. Carolinæ. num. 2.* D. Lauterbach, *in colleg. π. theor. pract. tit. de quæstionib. th. 56.*

Sed Reum potiùs, cùm, indiciis purgatis 22
& prorsùs elisis, nihil probatum intelligi valeat, Regulariter, in totum & definitivè absolvi oporteat:

per *L. 4. Cod. de edend. L. fin. de calumniat. L. 112. de R. jur. L. 3. Cod. de sentent. & interlocut.* Anton. Matthæus, *in tract. de criminib. ad lib. Pand. 48. tit. 16. cap. 4. n. 16.* Carpzov. *d. Q. 125. num. 16. & præced.* Dn. Mencken, *cit. l.* Bachov. ad Treutl. *vol. 2. Disp. 31. th. 5. lit. G.* cum Bocero, Clasenio, & Theodorico, Dn. Lauterbach, *ad tit. Pand. de quæstionib. th. 17.*

Eo quòd legitimè tortus, & in negatione 23
constanter persistens magis innocens, quàm alii, censeri debeat.

Dn. D. Frommann. *de præsidio innocentiæ, th. 33. in fin.*

Es ist zwar nicht ohne / daß / wo man 24
besorgt / daß ein Verhaffter seinen Leib und Gemüth / wider alle Tormenta, per magicas artes, oder sonst indurirt hab / also / daß er dahero alle Schmertzen leicht aufnimmet und nicht groß achtet / die scharffe Frage / auch ohne neue Anzaigungen und Verdächte / repetirt werden mag;

juxta ea, quæ legimus in textu expresso *L. 18. §. 1.* juncta *L. 1. §. 23. ff. de quæstion.* ubi vulgò Scribentes. Carpzov. *d. Q. 125. num. 56.* Anton. Faber, *in Cod. Sabaud. tit. de quæstionib. num. 5.* Dn. Lauterbach, *d. l.* Martinus Del Rio, *in disquisit. magic. lib. 5. sect. 9.* ubi multis ostendit, undè talis in-
25 sensibilitas oriri valeat? Ulricus Huberus, *in commentar. ad tit. Pand. de quæstionib. th. 7. & 8.* ubi aliquot hanc in rem Exempla recenset.

26 Es ist aber / diſe Exceptionem à Regula gegen diſem gegenwärtigen Caſu zuhalten / wohl in obacht zunemmen / daß zwar endlich Inquisit, da er würckhlich elevirt geweſen / und in der Folter alſo gehangen / mit etwas roth gefärbtem Angeſicht gantz friſch und keckh umb ſich geſehen / und geredt / alſo / daß auch dahero die Herrn Inquiſitores auf die meinung gefallen / daß er vor die inſenſibilität etwas wiſſen und gebrauchen müſſe: Weilen aber hingegen wohl an-
27 gemerckht worden / daß Er gleich bey der Schnürung (De qua videantur, quæ ex Carnificum observationibus tradit Bened. Carpzovius, *Q. crimin. 117. num. 60.*) unerhört lamentirt / und umb deß jüngſten Gerichts willen gebetten / ſeiner zu
28 ſchohnen; nicht weniger bey der erſten / und beyden übrigen elevationibus, unerhört geſchryhen / und ſtarck lamentirt / auch GOTT und die Heiligen umb ihren
29 Beyſtand angeruffen; ſo dann / als man / durch den Scharffrichter / ihn am Leib viſitirt / auch ſeine Kleyder und Hembd durchgeſucht / dannoch gar nichts verdächtiges bey ihme gefunden worden: diſem allem nach kan ich diſer meinung nicht beypflichten / daß / ex hoc capite, die peinliche Frage / und zwar in gradu adhuc intenſiore,
30 widerholt werden ſolte: Dann wiewohl in dergleichen Fällen mehrere præcautiones adhibirt zu werden pflegen;

ut ex aliis oſtendit Johannes Brunnemannus, *in tract. de proceſſu inquiſitor. cap. 8. membr. 5. num. 68. & ſeq.* Samuel Stryke, *de jure ſenſ. diſſ. 7. cap. 4. num. 16. & ſeq.*

31 So werden doch ſelbige faſt allein bey den jenigen / die deß Criminis Sortilegii, Hexerey / ſeu Magiæ verdächtig ſeyn; anbenebens die Tortur / und die von derſelben erlittene Schmertzen entweder contumaciſſimè außſtehen / oder ſelbige gar verlachen / adhibirt und gebraucht: ut videre eſt apud laudatum Brunnemannum, *dicto membro 5. num. 68.* ibi: Sed cùm Malefici ac Veneficæ, ſeu Sagæ ſoleant contumaciſſimè tormenta perferre, vel etiam ridere, imò inter ipſa tormenta ſuaviter dormire, quaſi in lecto; cuius aliquot Exempla in Facultate noſtra habuimus &c. Addatur Huberus, *d. th. 7.* ubi talia de Sagis, & Sicario recitat.

32 Für das ander werden auch graviora Tormenta / als bey dem verhafften Michael Fiſcher bißhero gebraucht worden / verbi gratia Ignis, aliaque ſimilia, quæ exhibet Zanger,

in tract. de tortur. cap. 4. num. 19. Carpzov. *Q. crimin. 117. num. 63.*

tanquàm horribiliſſimus & atrociſſimus Torturæ gradus, non, niſi in ſolis Criminibus nefandis, & exceptis, gebraucht; neque aliter, quàm ſi multùm urgentia, atque certiſſima Indicia occurrant, ità, ut ſola Rei Confeſſio videatur deficere:

Iohannes Zangerus, *cit. loc.* Daniel Claſenius, *ad artic. 58. Ordinat. Carol.* D. Lauterbach, *in colleg. Pand. theor. pract. tit. de queſtionib. th. 39.* Carpzov. *Q. 117. num. 65.* ubi ità ſignanter: Ut verum, ait, fatear extra caſum, quo Reus Sacrilegii, vel alterius criminis atrociſſimi, NB. indubitatis indiciis gravatus ac ferè convictus, in prima tortura obſtinatus in negando perſtitit, Torturam hujus tertii gradûs à Scabinis cuiquam fuiſſe adjudicatam non memini.

Und demnach / fürs dritte / nach allen in Actis enthaltenen Umbſtänden / keine hoff- 33
nung zumachen / daß Peinlich Verhafftter / wann er auch gleich nochmahlen mit der peinlichen Frage angegriffen werden ſolte / mit einiger Bekantnus heraus gehen würde; ſo kan ich auch ex hac ratione & conſideratione nicht für räthlich erachten / daß ſolche mit ihm reperirt werden ſolte:

Neque enim hoc fragile & periculoſum 34
Veritatis explorandæ remedium aliter debet adhiberi, quàm ſi magna ſpes ſubſit, Quæſtionibus adhibitis Veritatem explorari atque inveſtigari poſſe.

Iohann-Otto Tabor, *de tortur. & indic. delictor. cap. 4. th. 12.*

Umb ſo weniger / da / vors vierte / wann 35
auch gleich Inquiſit entweder in güthe / oder durch eine rechtmäſſige Tortur darzu gezwungen / das attentirte crimen Veneficii, ſo / wie es die Kaltenmarckhtin wider ihn angegeben / plenariè bekennen wurde; jedannoch / in anſehung / daß Sie ſelbſt / und 36
ihr damahls / als Sie / in einer ſuppe / das Gifft in den leib bekommen / noch unter dem hertzen getragenes Kind / ohne einigen Verluſt an ihrer Geſundheit / durch GOttes Gnade / darvon gekommen / und bey völliger geſundheit ſich auf diſe ſtund befinden / bey ſolcher beſchaffenheit keine härtere Straff / als ad ſummum Fuſtigatio & perpetua Relegatio, quæ quòd moribus 37
hodiernis hujus criminis Conatum, ad actum quantumvis proximum perductum, ubivis maneat, concors ferè DDrum definitio eſt, raum und platz greiffen wurde; protut in individuo de attentato crimine Vene- 38
ficii, per Veneni actualem propinationem, ad actum, ut diximus, proximum perducto, definiunt Carpzovius, *Q. crimin. 21.*

num.

num. 33. cum seqq. Brunnemannus, de *processu inquisitor. cap. 9. num. 68.* Finckelthaus, *observ. 86. num. 17.* post Tiberium Decianum, Thomas Michaelis, apud Klockium, *tomo 3. consil. 194. num. 116.* Eberhardus Hoyer, im Chur-Brandenburgischen Kriegsrecht/ *ad artic. 20.* Goswinus ab Esbach, in *addit. ad Carpzov. part. 4. C. 18. Def. 7.* post plures, quos laudat, Alexander Sperellus, in *Decc. for. eccleſiaſt. Deciſ. 20. num. 38.* Iohannes Harpprechtus, ad §. *5. num. 388. Inſt.*
39 *de publ. judic.* Licet aliter sentiat Antonius Matthæus, in *tract. de crimin. ad lib. Pand. 48. tit. 5. cap. 5. num. 3.*

Deſſen / fünfftens / hiebey nicht zuge-
40 ſchweigen / daß / wann nicht neue / von denen vorherigen gantz unterſchidene / und faſt gar keinen zweifel überlaſſende Indicia wider einen verhafften vor augen ligen / regulariter, keine gravior, quàm in ſolis nefandis & exceptis Criminibus, ut ſuperiùs audivimus; ſondern vielmehr eine lenior & levior Tortura adhibirt werden ſolle;

ſecundum ſollicitam manuductionem Johannis Brunnemanni, de *proceſſu inquiſitor. cap. 8. membro 5. num. 88. in fin.* ibi: Nam ſecunda Tortura, hoc caſu, non gravior; ſed potiùs levior eſſe debet prima. & Chriſtophori Blumlacheri, ad *Ordin. Criminal. Carolin. artic. 57. n. 8.* in verbis: Nach beſchaffenheit der Perſon / ſchärffer oder linder / kürtzer oder länger widerumb fürgekehret werden.

41 Und auß bißdaher außgeführtem ergibt ſich auch diſes / daß / wañ man auf die zwaite und dritte Quæſtion die antwort in theſi formiren will / ein ſolcher Inquiſit, der die ſcharffe Frag außgeſtanden / nach verordnung der Rechten / Regulariter, mit gar keiner ſtraff angeſehen werden könne; ſondern definitivè, bereits oben angemerckter maſſen / abſolvirt werden müſſe: Dann wiewohl die Rechtslehrere / ſo viel inſonderheit diſes letzte betrifft / was in ſolcherley Fällen ein Richter zuthun hab? nicht einerley meinung führen / und ihrer nicht wenige darvorhalten wollen /
42 quòd talis Reus, qui Judici nihilominùs ſuſpectus manet, tantùm ab inſtantia abſolvi debeat, ne Exceptio rei judicatæ ipſi proſit, & ut poſteà ex noviter emergentibus indiciis denuò accuſari queat:

Quam ſententiam, præter alios, fovet Menochius, Girlandus, Zangerus, Fachinæus, & alii, in locis, quos refert Dn. Lauterbach, in *colleg. th. theor. pract. tit. de queſtion. th. 57.* Andreas Alciatus, ad *L. 233. ff. de verb. ſignific.*

43 Andere aber hiebey diſen unterſchid behaupten wollen / an de rei innocentia, poſt adhibitam Torturam, evidenter conſtet; an verò de certo quidem delicto; non autem de perſona delinquente, conſtet; ut priori quidem caſu Reus definitivè abſolvi debeat; at in poſteriori caſu, quia Reus non probavit innocentiam ſuam; ſed indicia tantùm contra ipſum militantia per torturam purgavit, ideò ille quidem ab inquiſitione, vel proceſſu abſolvendus ſit; ſed, ſupervenientibus novis indiciis, contra ipſum denuò procedere fas ſit:

Joachim Mynſingerus, *centur. 4. obſerv. 11. & 12.* Beſoldus, & Lindenſpühr, ad *Ordinat. provincial. Würtemberg. pag. 477. & parte 5. conſil. 208. & 209.*

So zweifle ich doch im wenigſten nicht / 44
daß die beraits oben angezaigte ſentenz, quòd videlicet Inquiſitus, vel Accuſatus, ex quo ipſum gravantia & ſuſpectum reddentia indicia purgavit, propter novam innocentiæ præſumptionem exindè pronatam, Regulariter, à Judice, etiam ab omni extraordinariâ pœnâ (Niſi alia Cauſa 45
ſuppetat, propter quam, verbi grat. ob latam culpam in crimine homicidij, & præprimis in crimine infanticidii manifeſtè commiſſam, & ob oculos poſitam, ob quam Tortura nec neceſſaria, nec adhibita fuit; ſed ad Dolum explorandum.) atque ità omnimodò definitivè abſolvi debeat, in Iuris veritate mehreren grund habe. Expeditum 46
enim eſt, quòd actore non probante, & ſic etiam Fiſcali, vel Accuſatore Reum non convincente; & è contra indiciis per hunc purgatis, Reus utique abſolvendus ſit;

L. ult. ff. de calumniator.

Abſolutio verò Sententiæ definitivæ pro 47
pria ſit.

L. 3. Cod. de ſentent. & interlocution. Carpzov. *Q. crimin. 125. num. 11.*

Et quòd, 2dò, dùm Accuſator, vel Fiſci 48
Procurator delictum alicui imputatum non probat, præſumpta Rei innocentia ad omnimodam ipſius Abſolutionem ſufficiens ſit:

per *L. 4. Cod. de edend. L. 112. de Reg. Jur.* Carpzov. *d. l. num. 12.*

Et cùm, 3tiò, ipſe etiam auguſtiſſimus 49
Cæſar Carolus V. in talibus terminis, wann der Beclogte mit marter gefragt / und dennoch weder durch aigene Bekantnus / noch durch Beweiſung der Miſſethat überwunden iſt / diſertè conſtituat, daß in ſolchen fällen der Ancläger allein ſeinen Koſten / und der Beclagte dergleichen ſeine Azung / nachdem er ſeinem verdacht urſach geben / auch entrichten ſolle / *in Artic. ſua Nemeſis 61.* fortiſſimè hinc colligunt, quòd, cùm Reus ad ſolam ſuam Alimoniam refundendam teneatur, ipſe ab omni alia pœna liberari jubeatur;

ut in puncto advertit laudatus Carpzovius, *d. Q. 125. num. 13.* in verbis: *Ab omni reliqua pœna liberatur.* Bachovius, ad Treutl

vol. 2. Disp. 31. th. 5. lit. G. post alios, Clasenius, ad *d. artic. 61.* Bocerus, de *tortur. cap. 6. num. 4.* D. Lauterbach, ad *d. tit. Pand. de quæstion. th. 57.* ubi scribit, hanc sententiam verissimam esse; & simùl ad contrarias aliorum sententias succinctè respondet. Brunnemann. ad *L. 14. num. 4. Cod. ex quib. caus. infam. irrog.* Anton. Matthæus, in *tract. de criminib. ad lib. Pand. 48. tit. 16. cap. 4. num. 16.*

50 Et quòd istam sententiam etiam quotidiana Praxis comprobet, ex Wesembecio, Zangero, Stephani, Sichardo, Gailio, & aliis ostendit laudatus Carpzovius,

sæpedicta Q. 125. num. 14. Adde tamen Brunnemann. in *tract. de processu inquisitor. cap. 9. num. 1. & 2.*

51 Umb willen jedoch das in der Kaltenmarckin Suppe gekommene Gift fast per rerum naturam von niemanden anderem / als dem peinlich verhafften Michael Fischer/hinein kommen seyn kan; und dahero der verdacht wider ihn nicht cessiren will; anbenebens in den Actis noch ferner gemeldt wird/ daß / wann derselbe in diser recher gelassen würde/ die Kaltenmarckhtin / ja auch eine gantze Gemeinde zu Hailfingen / vor Ihme / als einem / nach dem innhalt der Acten, sehr starckhen / frechen / und verwegenen menschen / niemahls sicher seyn würde; so halte

52 ich / circa Quartam Quæstionem, salvo rectiore judicio, darvor / daß Ihme nicht zu viel geschehe / wann er förderist zu Abschwöhrung einer Urphed / daß er seine Gefangenschafft / erstandene Marter / und darzu wider ihne verhängende Straff / weder heimblich noch offentlich / mit worten oder werckhen / an jemanden rächen wolle / angehalten / und disem nächst auch der gantzen Grafschafft Hohenberg auff

53 ewig verwisen werden möchte: Dann daß bey fürwaltenden solchen wichtigen Umbständen fürnemlich die pœna Relegationis doch verhängt werden könne / das bemercket in terminis Christophorus Philippus Richter. in *Decc. part. 2. Decis. 80. num. 31.* ubi ista leguntur: Imò licet Torturam passus non fuerit plenè absolutus; sed, ob gravia indicia, vel Relegatione, vel Mulcta plectendus veniat &c. & in Præ-

54 judicio ibidem subjuncto, ubi ita: Ist euch ein solcher schwehrer Inquisitions-Proceß, in puncto eines entleibten Schuhknechts / Jobst Kirchners / über den halß gezogen worden; und ihr seydt / vermög des eingeholten Urthels / erstlich mit vorweisung des Scharff-Richters Instrumenten / in der güthe examinirt; hernach von demselben ziemlich angegriffen / gebunden, und auff die Laitter gelegt; und nachdem Ihr eure unschuld nicht allein erhärtet / und die wider euch streittende Indicia und Præsumptiones wider euch purgirt; sondern auch hundert fl. Straff / an statt deren euch zuerkannten Landes Verweisung / so wohl 50. fl. Uncosten erlegt / von der ordentlichen Straff der muthwilligen Todtschläger absolvirt worden &c. Addatur B. Dn. D. Frommann. *in Diss. de levis notæ macula, th. 33, pag. 27.* ibi: *Licet torturam passus non plene fuerit absolutus; sed, ob gravia indicia, vel relegatione, vel mulcta plectendus.* Wannenhero auch diß orths dieselbe illæsâ conscientiâ & justitia, wohl verhängt werden kan.

Betreffend die Letzte Frag / so ist es an 55
dem / daß / weil Inquisit mit keiner Leibs-Straff beleget wird / disem nach er die samptliche / auf disen Inquisitions-Proceß gegangene Uncosten zuzahlen gehalten.

Ità namque DDres, quicquid alii oggan- 56
niant, communissimè distinguunt, quòd, si quidem Reus pœnâ sanguinis seu capitis, vel corporis afflictivâ coerceatur, tunc Magistratus criminalem habens jurisdictionem intuitu fructuum jurisdictionalium, tales sumptus ex fisco exolvere teneatur: Si verò Reus tantùm relegetur, vel carcere, aut pœna pecuniariâ, aliâve consimili, quâ nullus, per Carnificem, corpori cruciatus infertur, plectatur, tunc Reus Hodienùm in expensas condemnetur.

Carpzov. *Q. crimin. 138. num. 7. cum seqq. & num. 16.* Colerus, *part. 1. Decis. 114. num. 4.* Wesembec. ad *princ. num. 11. Inst. de publ. judic.* D. Lauterbach, de *expens. victor. th. 19.*

Dessen nicht zugeschweigen / daß zuwei- 57
len auch die / welche gar absolvirt werden / jedennoch / nach beschaffenheit der Sachen / in die Unkosten condemnirt werden:

De quo pluribus Brunnemannus, de *proc. inquisitor. dicto cap. 9. num. 2.* Besoldus & Lindenspühr, ad *Ordinat. Provincial. Würtemberg. pag. 483.* post plures, quos laudat, Dn. Lauterbach, de *expens. victor. th. 19.*

Dises ist es / was ich bey diser Sache 58
allenthalben denen Rechten gemäß zuseyn erachte; so dahero mit meiner aigenhändigen unterschrifft und beygetruckhtem Pettschafft zu corroboriren keinen umbgang nemmen sollen; neben meiner gehorsamen und dienstschuldigsten empfehlung jederzeiten verharrende / sub dato Tübingen / 25. Januar. 1712.

FERDINAND. CHRISTOPH. HARPPRECHT, D.

CON-

CONSILIUM NONAGESIMUM QUINTUM.

SUMMARIA.

DE Fidejussore indemnitatis, ejusdemque obligatione *brevis Disquisitio.*

Præmittitur Sententia. *num. 1.*

Subjunguntur ejusdem Rationes. *num. 2. & seqq.*

Exceptio rei judicatæ *non aliter opponi potest, quàm si* de eadem re, *vel* jure, *super quo judicatum, quæstio sit. num. 6.*

Exhibetur litera Fidejussionis *in substrato præstitæ, & simùl, eam nonnisi* Indemnitatis *fidejussionem esse, demonstratur. num 10. & seqq.*

Indemnitatis Fidejussor *quisnam dicatur? num. 13. & 14.*

Quamdiu non constat, quòd Reus principalis, in totum, *vel* pro parte non *sit* solvendo, *tamdiu etiam* Fidejussor indemnitatis, *nec* naturaliter, *nec* civiliter obligatus *censeri; sed saltem* spes, ipsum *aliquando, si nimirum de hac ipsa principalis Debitoris insolventia constiterit,* obstrictum iri, concipi *potest. num. 15. & 16.*

Ad hoc, ut de principalis Debitoris insolventia *legitimè constet, necesse est, ut* ipse priùs *ad peram & saccum usque,* per Judicem, excutiatur. *num. 15.*

Creditor, ante *ejusmodi* Excussionem, *contra talem Fiaejussorem, de facto* agens, nulliter agere *dicitur. num. 17.*

Hinc etiam Fidejussor *ità conventus, mediante* hac sola allegatione: Tibi nulla adversus me competit actio, *se potentissimè* tueri *potest. num. 18.*

Qui ipso Jure tutus *est,* nulla Exceptione *opus habet. num. 19.*

Omnis Exceptio *præsupponit* Actionem. *ibid.*

Exceptio non-competentis Actionis *in* quacunque Judicii parte *opponi potest. num. 20.*

Creditor, *contra* Fidejussorem indemnitatis, pendente *insolventia Debitoris principalis* conditione, *de facto agens, etiam* ex officio à limine judicii repelli *potest. num. 21.*

Etiamsi Fidejussor indemnitatis *sub* corporali Jurejurando *sese* obligaverit; *tamen* ante existentiam *mododicta* conditionis *efficaciter conveniri nequit. num. 22. & seq.*

Juramentum *alicui negotio adjectum* ex ipso negotio, *ejusdemque* qualitate *suam* explicationem *recipit. num. 23.*

Fidejussor indemnitatis, *tametsi generaliter* omni Legum auxilio, *vel in specie* Beneficio Ordinis sive Excussionis renunciaverit; *tamen* ante Debitoris principalis excussionem, *& hoc modo exploratam ipsius Insolventiam,* frustrà convenitur. *num. 24.*

Quidsi hac ipsa Renuntiatio *mediante* corporali Juramento *facta fuerit? num. 25.*

Fidejussor indemnitatis, *si,* ex falsa persuasione, Debitorem *principalem jam esse* excussum, *Creditori* usuras, *vel* sortem solverit, *illud omne, ceu omni respectu* indebitum, condicere *valet. num. 26.*

Quidsi saltem per Promissionem *ad solutionem* sese obstrinxerit? *num. 27.*

Quando Debitor, ex pluribus causis *obligatus,* simpliciter *aliquid solvit, tunc, regulariter,* arbitrio Creditoris, in quam Causam *solutum* imputare *velit,* relictum *censeri debet. num. 29.*

In dubio *tamen hæc ipsa Electio seu* Imputatio in causam duriorem *facta præsumitur. num. 30.*

In classem ejusmodi duriorum Causarum *præcipuè etiam hæc refertur,* pro cujus securitate *etiam* Fidejussores *suam fidem* obstrinxerunt. *num. 31.*

Ubi neque Mora, *neque expressa* Conventio, *neq; aliqua singularis* Æquitatis ratio *subest*, *ibi nec* Usurarum petitio *locum habere potest. num. 33.*

Quando Usuræ non expressè *in Libello* petitæ, *neque* Libello Clausula Salutaris *adjecta fuit*, *tunc* Judex, *per sententiam*, easdem adjudicare nequit. *num. 34. & seq.*

Sententia Libello conformis *esse debet. num. 36.*

Quando Judex *secundæ instantiæ* ex Actis prioris instantiæ *observat*, *quòd Actor* nullam *planè* agendi causam *vel* jus habuerit, *tunc ipse eundem*, non obstante sententia *in priori instantia*, pro ipso latâ, *nihilominùs in* Expensas utriusque Instantiæ *jure optimo* condemnare *potest. num. 38.*

An Einen Hochlöbl. Rath der Statt Lübeckh. Urthel.

IN der Appellations-Sache sich haltend zwischen Wilhelm Stein und Alexander Webern / Beclagten Appellanten / an einem / so dann des seeligen Herrn Burgermeisters Brauers nachgelassenen Erben / Clägern / Appellaten / am anderen theil ist hiemit / allem für- und anbringen nach / auf eingeholten rath unpartheyischer Rechts-Gelehrten / mit Urthel zurecht erkañt: Daß von dem Richter voriger instanz, mit deren am 22. Martii, Anno 1707. ausgesprochenen Urthel übel geurtheilt / wohl darvon appellirt / und in der hauptsach / daß Carsten Tidemann / nach dem innhalt des Miet-Contracts / allerförderist excutirt / und erst auf den Fall / wann sichs ergeben sollte / daß Er die / vor das erste Jahr / mit zweyhundert fünff und neunzig Marckh Lübl. verfallene Heure (waran die bereits mit Einhundert / siben und vierzig Marck 8. denen Aa. Appellaten überlassene Mobilien zu decourtiren) zu bezahlen nicht vermöge / die Beclagte Appellanten das residuum, als gleich; iedoch ohne interesse, zuzahlen schuldig; die in beyden instanzien aufgewandte Uncosten aber aus bewegnus compensirt und verglichen seyn sollen.

L. S.

Daß diese Sentenz denen Rechten und uns zugesandten Actis gemäß / erkennen wir Decanus und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Fürstlichen Würtembergischen Universität Tübingen; unter unserer Facultät anvertrautem Insigel. Actum in Collegio nostro, den 26. Julii, 1709.

RATIONES DECIDENDI.

1 DJe Ursachen / so uns also zusprechen bewogen / brevissimis anzufügen / so hat es zwar anfangs / circa Formalia Apellationis, kein geringes ansehen / als ob nach der Aa. Appellaten vorgeben / in diser Sach allbereit ein in rem judicatam erschossenes Urtheil in medio wäre / indem nemlichen die schon am 20. Januar. publicirte Bey-Urthel / in deren den Rn. und Nten der Beweiß auferlegt worden / zwar anfänglich / vermittelst darwider interponirter Appellation, in ihren effectibus suspendirt: hernach aber diese Appellation gänzlich delert geworden; wardurch es dann scheint / daß diß Interlocutum in rem judicatam erwachsen sey / einfolglich die erst contra ultimam sententiam vom 22. Martij Anni 1707. von denen R. Noten interponirte Appellation keinen ingress mehr finden können. Es dient aber hierwider zur kurtzen abfertigung / daß ermeldte Bey-Urthel vom 20. Januarii 1705. die beyde Beclagte zwar in so fern wahrhafftig gravirt gehabt / daß ihnen das onus Negativam, daß Carsten Tidemann / als principal Schuldner / von dem clagenden Theil nicht excutirt worden / Rechtsgebührend zuerweisen injungirt werden wollen / unerachtet die clagende Braueriſche Hæredes eben diese negativam, daß Tidemann freilich von ihnen nicht excutirt worden sey / indem sie nicht wüsten / wa der tùm temporis noch flüchtige Tidemann und seine Güther zu finden seyn möchten / am zwaitten Aug. 1704. in ihren Replicis selbst ultrò eingestanden. 2 Nachdem aber hierauf hin die Beclagte ihre einmahl / in puncto injunctæ probationis, interponirte Appellation fahren lassen / und sich fürnemblich auf diſes gelenckht / daß / weilen immittelst der status causæ sich in so fern geändert / daß ihr Schwager Carsten Tidemann sich wider herbey gefunden / und ihnen nem anderen wohl meublirten Backhauß / in der so genannten Hundes-Strasse sich niedergelassen / auch dahero gebetten / daß Er / jux-

juxta legem Locationis, allerforderist excutirt / und die zahlung bey ihm executivè gesucht werden möchte; auf deren entstehung Sie den abgang von dem ihrigen zu erstatten nicht ermanglen woltten; dessen ungehindert aber Sie jedannoch / durch die am 22. Mart. 1707. in principali publicirte Sententiam definitivam, von neuem / und zwar dergestalten gravirt worden / daß sie nicht allein / ohne des principal Schuldners vorgängige Excussion, die erste Jahrs-Heure / als Bürgen / bezahlen; sondern auch noch darzu das Interesse, so dann auch die Gerichtskosten zuzahlen schuldig und verbunden seyn sollen / so haben Sie Rei von diser / erst damahls / in der Haupt-Sache selbsten / publicirten Sentenz, an Einen
6 Hochlöbl. Rath appellirt: Mit welcher lezstern / ceu à novo Gravamine, in ipsa principali lite illato, interponirten Appellation ihre erste / ceu à solâ Interlocutoriâ interposita appellatio, keine conexion apertissimè hat. Wannenhero auch die Exceptio rei judicatæ diser / ultimô locô, à Definitivâ interponirten Appellation absque omni effectu von den Aa. Tten opponirt worden ist;

arg. *L. 12. L. 13. L. 14. princip. L. 27. ff. de except. rei judic.* cum parallel.

7 Für das ander hat zwar der eine Beclagte / nemlich Wilhelm Stein / noch ante sententiæ definitivæ publicationem, sich außtruckhlich erbotten / das jenige / was ihme pro rata zuerkannt werden könte / zubezahlen / mit angehängter bitt / den processs zu endigen / und ihne von ferneren citationibus zubefreyhen. Welchem nach es zum wenigsten ex parte Ipsius das ansehen gewinnt / als ob er zu weitterer Gerichtlicher ventilirung der Materialium, seu ipsius principalis Cau-
8 sæ nicht zu admittiren sey. Es kan aber auch hierauff mit bestand / nemlich also / geantwortet werden / daß / nachdem ein so harte und beschwehrliche Urthel / mittelst deren Er / neben seinem Confidejussore, absque ullâ principalis Debitoris Excussione, nicht allein in der Haupt Summ; sondern auch ratione Usurarum & Expensarum, condemnirt worden / finaliter ergangen / auch er Klein / pro sua dimidia parte, von solchem unvermutheten drey doppeltem Gravamine jure optimo maximo appellirt habe; wie ex mox deducendis zur genüge sich ergeben wird.

9 Anlangend nun allso die Materialia, sive ipsam principalem causam, so haben Beclagte und Appellanten / loco primi gravaminis, allerbillichist urgirt / daß / unangesehen die Clägere Appellati den principal Schuldner noch niemahlen belangt / geschweigen / juxta literam deß Locations-Contracts / post decursum primi Anni, excütirt / und mithin noch nicht wissen / ob Sie auch von demselben / umb das schuldige Locarium, in totum, vel tantum, contentirt werden können; Sie Beclagte jedennoch zu bezahlung des ersten Jahrs / mit 295. Marckhs Lübl. versprochene Heure condemnirt worden seyen; da doch der clare und heittere buchstab des Heur-Contracts außtruckhlich besage / daß / ehe Carsten Tidemann executirt seyn, und sich einiger abgang der Zahlung halber hervor thun wurde / Sie beyde Bürgen zu nichts obligirt und gehaltten seyn soltten.

Wann wir dises Gravamen gegen dem 10
buchstaben des Heur-Contracts haltten / so können wir freilich anderst nicht sagen / als daß dasselbe in Jure & Facto aufs beste fundirt sey. Dann sehen wir förderist auf den 11
Heur-contract selbsten / so lauttet derselbe expressissimè also: Damitt die Frau Vermietherin / Burgermeisterin Brauerin / der Heur halber / desto besser versichert seyn möge / so wollen Wilhelm Stein und Alexander Weber sich / solcher gestalt / darvor bürglich einlassen / daß der Miether die Heur jährlich / zu rechter Zeit / bezahlen solle: Im Fall aber derselbe / nach verflossenem Jahr / solches zuthun nicht vermöchte / soll die Frau Vermietherin denselben excutiren lassen; und / wann sie solcher gestalten zu ihrer bezahlung nicht gelangen sollte / wollen dieselbe dann NB. den Uberschuß (oder vielmehr den Abgang) darzu erlegen / und darneben für eine Jahrs-Heur bürgen seyn. Wann wir aber dise wortte was genauer 12
untersuchen / so zeigt sich von selbsten / daß diese beyde Bürgen / Weeber und Stein / sich anderst nicht / als veri & meri indemnitatis Fidejussores / vor eines Jahrs-Heure obligirt haben.

Fidejussor enim indemnitatis is propriè 13
dicitur, qui sub ista expressâ conditione, seu in talem demùm casum creditori se obligat, si Debitum à Reo non potuerit exigi, seu quanto minus à Reo principali Creditor exegerit, vel si Creditor sibi debitum ab ipsomet debitore servare non possit, vel si Fidejussor dicat: Reliquum ego præstabo:

ut patescit ex *L. 21. de solution. L. 116. de verb. oblig. L. 41. de fidejussor. L. 2. Cod. de fidejuss. tutor. L. 6. ff. de novat. L. 45. §. 11. de jure fisci. L. 19. §. 4. ad SCtm. Vellejan.* Goswin. ab Esbach. in *addit. ad Carpzov. parte 2. C. 7. Def. 7. num. 2.* Anton. Heringius, de *fidejussor. cap. 4. num. 6.* D. Lauterbach. in *Disp. de fidejussore indemnit. cap. 6. th. 32. & 33.*

Wohlerwogen nun auch diese beyde Fide- 14
jussores, Weeber und Stein / sub hâc expressâ Conditione: Im Fall Carsten Tidemann / nach verflossenem Jahr / die von solchen Jahrgang schuldige Heure zu bezahlen nicht vermöchte; in quo primum

& secundum, ad formam hujus Fidejussionis pertinens, Requisitum notoriè constitit;

per *dictam L. 21. de solut.* & *dictam L. 116. ff. de verb. oblig.* D. Lauterbach. *d. th. 32.* & *33.*

so hat der Herr Richter prioris instantiæ gantz übel hieran gethan/ daß er/ wider den dürren und Teutschen buchstaben ihrer Fidejussion, diese beyde Schadloßbürgen/ ante excussionem principalis Debitoris, zur bezahlung verfällt/ und die Clägere/so bald dieser Heurs-contract zum vorschein gekommen/ nicht alsobalden à limine judicii hin und abgewisen hat. Dann daß ein solcher 15 Fidejussor indemnitatis, pendente modo dictâ conditione, so lang man nicht weist/ daß bey dem Hauptschuldner/an dem schuldigen Quanto einiger Mangel/oder Abgang sich werde ergeben/ de quô utique ante ejus excussionem ad peram & saccum constare non potest, nullo modo obligirt sey; sed solummodò spes sit, ipsum aliquando, si nimirum de hâc ipsâ principalis Debitoris insolventiâ constiterit, obstrictum iri, darau läst uns nicht zweiflen die gantz deutliche Constitutio,

in *L. fin. princip. ff. de reb. credit. d. L. 21. de solut. L. 116. de verb. oblig.* junctâ *L. 113. de verb. signific. & §. 4. Inst. de verb. oblig.* quas sollicitè exequitur B. D. Lauterbach, *dicta Disp. cap. 8. §. 36.* juncto *§. praced. 32.* ubi latè demonstrat, quòd, cùm talis Fidejussor tantùm in subsidium, seu in illum demùm casum, si à Reo principali Solidum nequeat servari, suam fidem obstringat, sicque débitum alienum in suam fidem sub conditione duntaxat recipiat, proindè tota ipsius Promissio & Obligatio in casum futurum incertum differatur, & quamdiu hic ipse Casus seu Conditio non existit, ipse nec naturaliter, nec civiliter obligetur.

16 Welchem dann auff dem fuß nachfolgt/ daß/ als lang der Hauptschuldner/ auf des Glaubigers erclagen und erfolgte Sententiam condemnatoriam, noch nicht excutirt ist/ und im würckhlichen Statu Insolventiæ erfunden worden/ wider einen solchen Schadloßbürgen auch per rerum naturam keine Actio ingress oder platz finden könne;

per *dictam L. 21. de solut. L. fin. de reb. cred. L. 116. de verb. oblig.* Ulricus Zasius, ad *d. L. ult. de reb. cred. num. 16.* ibi; *Hic subsidiarius non potest conveniri, nisi appareat jam per excussionem, Titium in totum, vel in partem non esse solvendo.*

Und daß dahero ein solcher Creditor, 17 contra Fidejussorem talem de facto agens, nulliter agire.

Andreas Alciatus, ad *L. fin. num. 35. de reb. credit.* post plures, Brunnemannus, ad *d. L. 116. num. 2. ff. de verb. oblig.*

folglich ein solcher Schadloßbürg sich 18
mit der blossen allegation: Tibi nulla adversus me competit actio, potentissimè
schützen könne: Eo quòd ille, qui ipso jure 19
tutus est, nullâ Exceptione, quippe quæ Actionem præsupponit, indigeat:

per *L. 2. princip. ff. de except. Princip. & tot. tit. Instit. eod.* D. Lauterbach, *dicta Diss. th. 37.*

auch diese Allegatio, sive non competen- 20
tis Actionis exceptio, in quacunque Judicii parte, opponirt werden möge:

Udalricus Zasius, ad *dictam L. ult. num. 5. de reb. cred.* Bernhardus Græveus, *parte 2. conclus. 27. §. 2. num. 8.*

Ja daß eben deßwegen/ weil in solchen 21
Fällen gar keine Actio statt hat/ auch alle Richtere/vor denen ein solcher conditionalis Fidejussor, pendente adhuc dictâ Conditione, convenirt wird/ solchen sine actione agirenden Creditorem, auch ex officio, à limine judicii hinweisen könne/ das erhellet ex traditis Johannis Gœddæi,

in *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 24. num. 136.* Carpzovii, *parte 1. const. 25. Def. 1. n. 6.* & specifica doctrina Andreæ Alciati, ad *dictam L. ult. num. 38. de reb. credit.*

Und wann wir noch mehrers hiervon an- 22
führen wollen/so wird à communi DDrum Schola noch ferner pro indubitato gehalten/ daß auch in solchen Fällen/ wann ein Fidejussor indemnitatis, vermittelst gelaisteten leiblichen ayds/ seine zusag zuhalten sich verbündlich gemacht/ Er jedennoch/ als lang man de Insolventiâ principalis Debitoris noch nichts gewisses und gründliches waist/ auch in talibus terminis nicht belangt werden könne:

Eo quòd Juramentum etiam Indemnita- 23
tis fidejussionem nullatenùs alteret, neque Conditionem eidem annexam purificet, aut tollat; sed eandem cum omnibus eidem inhærentibus qualitatibus confirmet, & ex ipso negotio, ejusdemque qualitate explicationem recipiat:

arg. *L. ult. Cod. de non num. pecun. L. 16. princ. ff. de fidejussor.* Ulricus Zasius, ad *d. L. ult. num. 8. de reb. credit.* Græveus, *dicto lib. 2. Obs. 27. §. 2. num. 7.* Dn. Lauterbach, *dicta th. 37.*

Ja daß endlich ein Schadloßbürg/auch 24
in fällen/ wann von ihme omni Legum auxilio renunciirt worden/ ja noch weitter/ wann er auch in specie des Beneficii Ordinis, sive Excussionis expressissimè sich begeben/dannoch ante principalis Rei Excussionem, & hôc modò exploratam ipsius insolventiam, mit keiner Action angefast werden könne/ das fleust gleicher gestalten ex hucusque excussâ illius natura, quam nec ista generalis, neque etiam hæc specifica renuntiatio ullatenùs alterat;

pre-

pront fusè statuminat Dn. Lauterbach, *dicta th. 37. num. 3. cum seqq.* Johannes Gœddæus, *d. consil. 24. num. 221. & seqq.* Joh. Cöppen. *lib. 2. obs. 31. num. 9.* Alciatus, & Zasius, ad *d. L. 116.* item ad *d. L. ult. num. 3. ff. d. tit.* Berlichius, *parte 2. conclus. 22. num. 34. & 35.* Græveus, *dicta concl. 27. §. 2. num. 5.* Gailius, *lib. 2. Obs. 27. num. 13.* Finckeltaus, *Obs. 107.* ubi istam sententiam, ceu communem, & receptam, etiam variis Collegiorum responsis corroborat. Carpzov. *parte 2. C. 17. D. 7. num. 7.* ubi, cum Valentino Franco, idem etiam de juratâ
25 dictæ Exceptionis Renunciatione pronunciat. Quod etiam approbat Dn. Lauterbach, *cit. loco, num. 17.* ubi *num. seq.* etiam hoc porrò addit:

26 Quòd si talis Fidejussor, falsò persuasus, Debitorem principalem jam esse excussum, Creditori usuras, vel Sortem solverit, ipse omne, quod solvit, ceu Conditione pendente solutum, sicque omni respectu, ratione tùm Juris, tùm Hominis indebitum, condicere valeat;

per tx. *in L. 16. L. 28. L. 48. ff. de condict. indeb.* ex Antonio Fabro, in *rational. ad d. L. ult. de reb. credit.*

27 Welches letztere wir impræsentiarum zu dem Ende noch anführen / daß / wann auch gleich die Beclagte Nten die von Ihnen offerirte 20. Marckh Lübl. an die Braueriſche Erben würckhlich bezahlt / oder ſolche zubezahlen absolutè & purè offerirt hätten; Sie auch ſolche actualiter gethane Bezahlung / oder purè & simpliciter factam oblationem, per dictam indebiti condictionem, zu repetiren / wohl berechtiget ſeyn wurden / dergeſtalten / daß / in casu actualiter factæ Solutionis, die Condictio certi, ad repetendam pecuniam solutam; in casu verò totius pecuniæ simpliciter & purè factæ Promissionis, die alſo genannte Condictio incerti, ad ipsam hanc promissionem repetendam, ihnen indubitanter zustatten kommen wurde:

arg. *dictæ L. 16. & 18. ff. de condict. indeb.* junctæ *L. 31. ff. eod. L. 2. L. 3. L. 4. Cod. eod. L. 6. Cod. de juris & facti ignor. L. 15. Cod. de fidejussor.* & doctrina B. Dn. Lauterbachii, in *tract. synopt. tit. de condict. indeb. §. 1. n. 4. & 7.*

28 Sie haben aber diſes Rechtsmittels nicht nöthig / dieweilen Sie diſe 20. Marckh anderſt nicht offerirt / als wann die Herrn Aſſ. und Ten dieſelbe vor ihre geſampte Forderung annemmen wollten; warzu weilen Sie ſich nicht wollen verſtehen / ſo verbleibet auch diſe ihre oblation auf ſich beruhen.

29 Daß wir aber bey diſem primo membro Sententiæ noch ferner erkannt / daß die von den Herrn Clägern und Appellaten bereits an ſich gezogene / und auf 147. Marckh æstimirte Mobilien an der Erſten Jahrs-Heur abgerechnet werden ſollen / darzu hat uns bewogen / daß zwar / regulariter, wann ein Schuldner ſeinem Creditori, ex plúribus causis, verhafftet iſt / und Er der Schuldner nicht gleich im anfang ſich declarirt / auf welches Debitum Er das bezahlte Geld bezahlt haben wolle / alsdann der Creditor die befugſame hat / zu determiniren / qua de causa, vel ob quod Debitum Er diſes Geld angenommen haben wolle: Daß aber auch 30
diſe Electio Creditoris nicht ſimpliciter ſtatt habe; ſondern ſolcherley Zahlung in causam duriorem geſchehen zuſeyn erachtet werden müſſe / und in claſſem hujusmodi duriorum Cauſarum diſe fürnemlich mittgehöre / quando Fidjuſſores pro debitæ Quantitatis ſecuritate ſuam etiam fidem interpoſuerunt; eo quòd ille, qui fidejuſſores dedit, etiam illos juxta ſe implicuerit, quos ſi 31
simùl cum ſe ipſo in ruinam, vel gravem jacturam immergat, conſcientiam simùl & exiſtimationem ſuam haud leviter vulneret.

L. 1. ibi: *Permittitur ergò Creditor constituere, in quod velit solutum. L. 3.* in verbis: *Hac res efficiet, ut in duriorem causam semper videatur sibi debere accepto ferre. L. 4.* ibi: *Et potiùs quod satisdatò, quàm quod sine satisdatione debeo. ff. de solution.* Menochius, *lib. 3. præsumpt. 136.* Franciſc. Vivius, *Deciſ. 379. num. 9.* Maſcardus, de *probat. conclus. 1320. num. 4.* Antonin. Teſſaurus, *Qq. forens. lib. 2. Q. 33. num. 1.* Brunnemannus, ad *L. 5. num. 1. ff. de solut.* B. Dn. Lauterbach, in *Diſp. de solution. th. 37.*

Das dritte membrum præmiſſæ ſententiæ beſtehet in diſem / daß / nach der Beclagten und Nten eingegebenen Gravaminibus, Sie auch in diſem gravirt worden / daß / da Sie ſich / über und wider die natur ihrer gelaiſteten Schadloß-bürgſchafft / bald zum gütlichen vergleich / bald zur bezahlung deß gröſten theils an der erſten Jahrs-Heur liberaliſſimè offerirt / und alſo wahrhafftig in gantz und gar keiner mora geweſen; ſondern vielmehr alle Mora an ſeitten der Clägere Ten gehafftet / daß Sie nemlich Carſten Tidemann / als principal Schuldner / nicht excutirt; Sie Rr. Nten / deſſen allen ungeachtet / dannoch ad Intereſſe, oder ad 32
uſurarum ſolutionem condemnirt worden; 33
da doch gar keine Cauſa uſurarum inductiva obhanden geweſen / nimirum nec Mora, nec expreſſa Conventio, nec aliqua ſingularis Æquitatis Cauſa, quæ cauſæ quòd ſolæ ad Uſuras obſtringant, Noſtri paſſim definiunt.

Jungatur B. Dn. Lauterbach, in *commentar. Pand. ad tit. de uſur. th. 13.*

Deſſen nicht zugeſchwiegen / daß die Clägere Appellaten in ihrem Libello und gefolgten Exhibitis kein beſonderes petitum hierauff formirt / auch ihrem Libello die Clauſu-

sulam salutarem nicht angehängt haben: in
35 cujusmodi casibus quòd terminos libelli Judex nequeat excedere, Juris est tralatitii; cùm ille non soleat, nisi desuper implora-tus, officium impertiri;

L. 4. §. 8. de damno infect. Mevius, *parte 3. Dec. 98. num. 6. & parte 7. Dec. 155. num. 1.* & Sententia libello debeat esse conformis.

36 *L. fin.* ibique Glossa. *Cod. de fideicommissar. libert.* Mevius, *part. 1. Decis. 181. num. 6.*

Aus welch allem zugleich auch sich von
37 selbsten ergibt / daß der Herr Richter prioris instantiæ so gar keine ursach die Rr. Nnten in die Gerichts-Kosten zu tei fällen gehabt / daß wir vielmehr sehr angestanden / ob nicht bey so / als wir bißdaher angezeigt / beschaffenen Sache / die Aa. Appellaten in die Expensas utriusque instantiæ condemnirt wer-

den sollen? in reiffem betracht / daß / wann 38
der Richter secundæ instantiæ ex Actis prioris instantiæ ersicht / daß der clagende Theil gar keine Ursach zu klagen gehabt / Er dessen unangesehen / daß Er nunmehro eine Urthel vor sich hatt / jedennoch in beyder Instanzien expensas condemnirt werden kan;

juxta ea, quæ in puncto definiunt Græveus, *pract. conclus. lib. 1. concl. 152. consider. 1. num. 7.* D. Lauterbach, de *expens. victor. th. 20.* Johannes Temmen, de *Expensis litium. cap. 9. sect. 4. num. 21. & seqq.*

weilen aber bey ihnen keine sondere Te- 39
meritas, nedùm planè Improbitas, hierinnfalls hervorleuchtet / so lassen wir es gleichwohl bey der compensation solcher Kosten bewenden. Act. in Collegio nostro den 26. Jul. 1709.

CONSILIUM NONAGESIMUM SEXTUM.

SUMMARIA.

DE Usufructu in omnibus Mariti bonis, *etiam* feudalibus, Uxori, *per* Pacta dotalia, constituto *sollicita disquisitio.*

Præmittitur Facti Species, cum duabus *hîc enucleandis* Quæstionibus. *num. 1. usque ad num. 9.*

Exhibetur Resolutio Primæ Quæstionis: An *in substrato constitutus* omnium bonorum Ususfructus solos annuos Reditus, frumentarios, & pecuniarios, *sub se complectatur*; *An verò etiam* Jurisdictionem Feudo annexam, ejusque Commoda suo ambitu contineat? *num. 11. usque ad num. 101.*

Ususfructus omnium bonorum, inter vivos, *vel* mortis causa, *constitutus, regulariter*, universa *Constituentis* Bona devincit. *num. 12.*

Omne *qui dicit*, nihil excludit. *num. 13.*

Nulla res *est*, quæ non cadat sub Legatum Ususfructûs. *num. 14.*

Etiam illo in casu, quo Maritus Uxori suorum bonorum (*sine adjectione vocabuli, omnium*) Usumfructum *reliquit, tamen huic* omnium prædiorum, *tàm* rusticorum, *quàm* urbanorum, & Mancipiorum, & Supellectilis, *itemque* Calendarii Ususfructus debetur. *num. 15.*

Ad Fructuarium universalem omnium, *tùm* mobilium, *tùm* immobilium bonorum, *nec tantùm* Specierum; *verùm etiam* Quantitatum, *sive rerum fungibilium*, Ususfructus *pertinet. num. 16. & seq.*

Etiamsi Conditor Ususfructûs eas, *ante hujus juris constitutionem*, habuerit venales; *modò* non aliundè diversa *ipsius* Voluntas *appareat. num. 18.*

Nec refert, sive bona jamjam, *tempore Usufructus constituti, sive demùm* post illud, *fuerint* acquisita. *num. 19.*

Nec diversum de rebus incorporalibus, *v. g.* Actionibus, Nominibus, Reditibus annuis, *& similibus* Juribus, sentiendum *est. num. 20.*

Hinc etiam in casu *constituti* Ususfructûs *vel* omnium Disponentis bonorum, *vel* unius *saltem* Castri, *aut* Territorii *cum appertinentiis*, cui, *vel* quibus Jus Patronatus *annexum est, etiam* hujus, *sive illud* plenum *sit sive* minùs plenum, exercitium ad Usufructuarium solum, *exclusâ planè Proprietate*, pertinet. *num. 22.*

Idemque dicendum de Reditibus Pedagii, & Vectigalium. *num. 23.*

De

De Commodis *ex munerum &* Officiorum in Loco vacantium *collatione redactis. num.* 24.

De Canone emphyteutico, *itemque* Laudemio. *num.* 25.

De Jure Mortuarii *sive Caduci*, Haupt-Recht/ Leib- oder Haupt-Fall. *num.* 26.

De Compendiis Pœnarum pecuniariarum, *sive* Mulctarum, *itemque* Sigilli emolumentis, *omnibusque* aliis ad aliam & bassam Jurisdictionem quomodocunque pertinentibus Commodis *& fructibus. num.* 27. *& seq.*

Hinc etiam Dominus proprietatis, *in præjudicium Usufructuarii*, Mulctas, *&* Pœnas, aliave remittere, *vel* ipsius conditionem *quacunque ratione* deteriorem facere *nequit. num.* 29.

Quando Castro *vel* Territorio *in usumfructum concesso etiam* Jus, *delinquentium* bona confiscandi, *vel* bona vacantia in Fiscum cogendi *cohæret, tunc etiam hoc Commodum* ad solum Fructuarium *referri debet. num.* 30.

An *ejusmodi* universalis *omnium bonorum* Ususfructus, *præprimis consensu Agnatorum constitutus, etiam* feudalia bona afficiat? *num.* 31. *& seqq.*

Vasallus. *regulariter*, Feudum antiquum nullô titulô *vel* modô alienandi *licentiam habet. num.* 32.

Quid de Feudo novo *&* hæreditario *sentiendum? num.* 33.

Etiam constitutio juris Feudo utendi fruendi *est* species prohibitæ alienationis. *num.* 33.

Ususfructus *censetur* pars dominii. *num.* 34.

Vasallus *post suum obitum, regulariter*, ne quidem Uxori Victalitium, *vel* Alimenta *in Feudo* constituere valet. *num.* 35.

Contraria sententia de Jure *quidem* verior *est*; *veruntamen hæc* in Praxi *&* Usu Forensi receptior. *num.* 36.

An ad convalidandam Ususfructûs in Feudo antiquo constitutionem Agnatorum *in eodem successurorum* specificus Consensus solus sufficiat? *num.* 37. *& seqq.*

Vasallus ne *quidem* ad dies vitæ Usumfructum *in Feudo* constituere *posse videtur. num.* 38.

An servitia feudalia *præcisè* ex reditibus feudalibus *præstanda? num.* 38.

Nisi specialiter Feudalium bonorum mentio *facta*, *&* à Dominô directô licentia *de illis* testandi *concessa sit*, *sub* omnium bonorum Usufructu Feuda *comprehendi non videntur. num.* 40.

Vasallus, *non* nisi ex speciali *sui* Domini venia, *illam* de Feudo inter vivos, *vel* mortis causa dispositionem, *cum* totali, *vel* partiali alienatione *conjunctam, condendi jus habet. num.* 41.

Tametsi Vasallus, *cum specifico omnium Agnatorum consensu*, Usumfructum, formaliter *& propriè* sic dictum, *suæ* Uxori, *vel* alii constituere *nequeat*; *tamen* utendi-fruendi *seu* Facultatem fructus percipiendi, *etiam* sine consensu Domini directi, quocunque titulo, *in alium* transferre *non prohibetur. num.* 42. *& seqq.*

Factâ hujus Facultatis *fructus percipiendi* translatione, Usufructuarius *non solùm* ipsum Feudum possidere; *verùm etiam omnes omninò, tàm* naturales, *quàm* civiles, Feudi fructus, *& dehinc quoque* omnia patrimonialis Jurisdictionis emolumenta suo proprio quidem facto, *&* sine ullo *ipsius concedentis* Vasalli concursu; *veruntamen* ex jure *&* persona ejusdem, *ipse percipere & immediatè* acquirere *valet. num.* 44. *& seq.*

Vasallus *ipso* dominii utilis jure, *sine caducitate*, se abdicare *nequit. ibid.*

Etiam in Emphyteusi *sola tantummodò* Fructuum Commoditas *ab Emphyteuta in alterum* transferri *potest. num.* 46.

Fructus *ejusmodi* feudales separandos, *respectu separationis secuturæ sic dictos*, burgensaticam naturam habere, *&* incommercio esse *non malè scribit Camerarius. num.* 48.

Si Vasallus jus *aliquod* reale *in feudo*, *tametsi tantùm ad dies vitæ*, transferre *valeret*, *tunc* res *illo nexu* semel devincta ad Posteros *cum eodem onere facillimè* transmitti, *vel* super eâdem ex manu Fructuarii extorquendâ gravissimæ lites oriri *possent*. *num.* 51.

Hæc ratio *etiam* quoad bona Majoratûs *militat*. *num.* 52.

Nuda fructus, *Vasalli*, *vel Emphyteuta nomine* percipiendi Facultas *non jus est*; *sed* meri facti, *nullum jus in re pariens*. *num.* 54.

Novum non est, *ut* penes alium *sit* ipsum Jus usufructûs, *&* penes alium Facultas fructuum percipiendorum. *num.* 55.

Illustratur *hoc* variis *notabilibus* Exemplis. *num.* 55. *& seqq.*

Nudam Fructuum Commoditatem *etiam* Usufructuarius *alteri* locare, *aut* gratis concedere, *vel* vendere, oppignorare, aliove quô titulô *in alium* transferre *potest*. *num.* 60. *& seqq.*

Ipsum *tamen* Jus Usufructûs, *nisi dominô volente*, alteri cedere *nequit*. *num.* 62.

Usufructuarius duplex Jus *habere intelligitur*, *quorum alterum est* merè personale, *alterum verò* reale. *num.* 63.

Illud, *ceu* servitus personalis, ossibus personæ Usufructuarii *usque adeò cohæret*, *ut* in neminem alium transferri *queat*. *num.* 63. *& seqq.*

Hoc *autem*, *ceu* in nudô fructuum perceptionis factô *consistens*, *licet in ipsô personali Usufructus jure intimè radicetur*; *attamen* à Fructuarii persona benè abire *potest*. *num.* 65.

Usufructus, posteriore sensu, *in aliquem* translatus *in* persona secundi Fructuarii idem ille *est*, *qui* in Alienante *seu Concedente*. *num.* 65.

Perindè ac *juris est* in Cessionario Actionum *seu Nominum*. *num.* 65.

Etiam Commoditas *seu* Perceptio fructuum *in jure*, *licet nonnihil* pinguiùs, Usufructus vocatur. *num.* 66. juncto *num.* 61.

Hanc ipsam *utendi fruendi* Commoditatem *Usufructuarius*, *etiam* invitô proprietariô, alteri concedere *potest*. *num.* 68.

Usufructuarius, *meram fructuum Commoditatem alteri concedens*, Jus utendi-fruendi ipsemet retinere, aliô *saltem* ejus negotium gerente, *jure* intelligitur. *num.* 69.

Quatenùs Fructuarius, suum Jus Extraneo cedens, nihil agere dicatur? *num.* 70. *& seq.*

Aliud est Cedere Usumfructum, *& aliud*, Concedere fructuum Perceptionem. *num.* 72.

Usufructuarium *jus utendifruendi* Extraneo, tanquàm suo Vicario, concedere *posse non malè pronunciat Henr. Gisebertus*. *num.* 73.

Quod Usufructuario *competit*, multo magis Vasallo competere *censendum est*. *num.* 74. *& seq.*

Vasallus *vel alius* Dominus utilis *longè* potentius *&* plenius Jus *in feudali*, *vel emphyteutico*, *prædio habent*, quàm Fructuarius in re usufructuariâ. *num.* 76.

Quô sensu Feudum *à jactô Feudista* appelletur Usufructus? *num.* 77. *& seq.*

Maritus Uxori omnium suorum bonorum Usumfructum *in amplissimâ hâc formâ* relinquens: Daß Sie den freyen Genuß von seiner völligen und gantzen Verlassenschafft haben ꝛc. solle / *eidem etiam* facultatem *omnes* Jurisdictionis feudalis, *suis Bonis inhærentis*, fructus *&* commoda, proprio suo facto, *& sine alterius concursu*; *veruntamen* ex personâ *&* nomine *suorum* Successorum feudalium, percipiendi *&* acquirendi concessisse *censendus est*. *num.* 79.

Præprimis si ad confectionem Pactorum dotalium, *in quibus hujusmodi Ordinatio facta*, specificum & expressum Agnatorum consensum *adhibuerit*. *num.* 80.

Pacta dotalia, *omnium tutoratiorum Gg. judicio*, sanctissimè servanda. *n.* 81.

Si

Si Uxor, *cui universalis Ususfructus, mododictâ amplissimâ ratione, constitutus*, annuos Jurisdictionis feudalis fructus *non suo proprio facto, ad instar Fructuariæ; sed* tanquàm Redituaria, ex manibus Successorum feudalium, percipere *cogeretur, tunc* proximè relata, *talis liberi Ususfructûs, in universâ Mariti substantiâ, constitutiva* verba de suo nativo significatu *&* efficacia *multum* amitterent. *num.* 82. *& seq.*

Demonstratur hoc *specialiùs* per *adductas* quinque Rationes, *quæ* Casui proposito *simùl* accommodantur. *num.* 83. *usque ad num.* 95.

Plus *est, tercentum duntaxat* Thaleros ex Jurisdictione, *quàm* octingentos ex *quibusvis* aliis rebus, percipere. *num.* 85.

Ususfructus, *&* Reditus, in quo præcipuè *à se invicem* differant? *num.* 89. *& seq.*

Cui Liberè aliquid facere *permittitur, illud omne*, pro libero voluntatis arbitrio, non obstante cujusquam Contradictione, *peragere valet. num.* 92.

Liberè fieri *in Jure quid dicatur? num.* 93.

Liberam *de re* disponendi facultatem *habens* alterius licentiâ *ad hoc non indiget. num.* 94.

Verbum Liberè, *maximè in Conventionibus*, de omnimoda Libertate *intelligi debet. num.* 95.

Vasallus, alia bona habens, ex quibus servitia *Domino* præstare *potest*, fructuum feudalium Commoditatem Uxori, *vel alii*, concedere *non prohibetur. num.* 98.

Per ejusmodi *temporariam* Fructuum alienationem, *neque* Dominus, *neque* Vasallus, *aliquid de ipso* Feudo *amittit. num.* 99.

Si Vasallus, *alteri fructus feudales concedens*, aliis bonis non *sit* instructus, *ut servitia feudalia exindè præstare queat, tunc* ipse, quantum ad hæc opus *est*, sibi reservare *tenetur. num.* 100.

Examinatur Secunda Quæstio. *num.* 102. *usque ad num.* 151.

Hæc Quæstio: Utrum Filius Feudum, à Patre, cum consensu omnium Agnatorum, *in totum, vel pro parte*, alienatum revocare possit? à multis *magni nominis DDbus* affirmativè *decidituv. num.* 103. *& seqq.*

Adducuntur præcipuæ *hujus sententiæ* Rationes. *num.* 105. *& seqq.*

Vasallus *nonnisi* revocabile dominium *habet, & ideò* nihil, *quod* ultra vitam *ipsius perduret*, circa Feudum disponere *posse videtur. num.* 108.

Pater, in præjudicium *suorum* Filiorum, *regulariter*, de Feudo mortis causa disponere *nequit. num.* 109.

Imò nec inter vivos *tale quid facere posse videtur. num.* 109.

Argumentum ab Ult. Voluntate *ad* dispositionem inter vivos *in Jure est* validum. *num.* 110.

Fideicommissi *familiæ* Possessor, *regulariter, reliquis* ad illud vocatis *suo facto* præjudicare *nequit. num.* 111.

A Fideicommissis familiæ, *regulariter*, ad Feuda validè arguitur. *num.* 112.

Filius, Patris *sui* hæres, Alienationem feudi *à Patre factam non minùs, quàm ipsemet Pater alienator*, impugnare prohibetur. *num.* 114.

Filius, Patri in Feudis successurus, *simùl ejus* allodialem hæreditatem *necessariò* adire tenetur. *num.* 115.

Per Hæreditatis aditionem Hæres cum defuncto una eademque persona *efficitur. num.* 116.

Hæres facta defuncti, *etiam* quoad alienationem bonorum ad Fideicommissum familiæ spectantium, servare *tenetur. num.* 116. *& seq.*

Idem *etiam* de Vasallo & ejus Hæredibus, *ex identitate rationis, dicendum. num.* 118.

Non obstante, quòd in Feudis *non ultimo Vasallo*; *sed* primo Acquirenti succedatur. *num.* 119.

Vocabulo Alienationis *etiam* Ususfructûs constitutio *comprehenditur. n.* 119.

Filius, Patris sui hæres, alienationem *suorum bonorum* adventitiorum à Patre factam impugnare *prohibetur. num.* 120.

Si Filius hæc bona, ut *verus illorum* dominus, repetere *posset*, Lex 14. Cod. de rei vindic. *non rebus*; *sed* verbis *saltem* scripta *foret. num.* 121.

Hæres, *alterius* hæreditatem adeundo, ad implenda *ea omnia*, ad quæ *etiam* defunctus *de Jure* tenebatur, se obstringere *censetur. num.* 122.

Si Filius, *Patri suo hæres factus*, ne *sua* quidem adventitia *ab hoc* alienata repetere *potest*; *multo minùs* Feudalia *ab illo pariter* alienata, *vel* Usufructu gravata revocare, *& hoc nexu* eximere *poterit. num.* 123. *& seqq.*

Etiam quoad Bona, *juri* Primogenituræ *&* Majoratus *obnoxia, alienata*, inter defunctum Alienatorem *& ejusdem* Hæredes *intercedens* personarum Unio, *ad effectum* excludendæ Revocationis, *attendi debet. num.* 126.

Filius, *vel alius* Agnatus, *alienantis* Vasalli hæres, *etiam* quoad Feuda antiqua & pactionata, *ejus* factis & pactis stare *tenetur. num.* 127.

Filius, *ne quidem* hujus generis Feuda sola retinere, *& reliquam* Patris hæreditatem repudiare *potest*; *sed vel* omnia retinere, *vel omnia* repudiare *tenetur. num.* 128.

Hinc etiam Filii, respectu feudalium bonorum, *passim* Hæredes Patris *appellitantur, & per hoc ipsum* ab aliis Agnatis successoribus distinguuntur. *num.* 129.

Feudum ad Filium *non aliter, quàm* ex persona Patris; *ad* alios *verò* Agnatos jure sanguinis *defertur. num.* 130. *& seq.*

Feudum *à Vasallo* licitè alienatum, *vel* oppignoratum, *non magis, quàm* ob delictum Patris amissum, à Filio revocari *potest. num.* 133. *& seq.*

Licet Filius, tempore alienationis, *adhuc* minorennis *fuerit. num.* 135.

Hæc sententia *etiam* in Facultate Juridica Tubingensi *est* receptissima. *num.* 136. *& seqq.*

Hæc regula, quòd Pater *de* Feudo antiquo *&* pactionato testari, *vel istud* inter liberos dividere *nequeat, inter alios casus, etiam tunc limitatur*, si Filiis, *Patris in Feudo successoribus*, simùl deferatur illius Allodium. *num.* 138. *& seqq.*

Hæc doctrina, quòd Filius *vel alius* Agnatus, *defuncti* Vasalli Hæres, Alienationem, *vel aliud ejusdem factum* impugnare nequeat, *etiam in* Hæredum Hæredibus *procedit. num.* 141. *& seqq.*

Hæredis appellatio *non tantùm* proximum; *sed etiam* ulteriorum graduum Successores *complectitur. num.* 143.

Heres factis defuncti, *etiam* quoad *illa* Jura, *quæ* ex alio capite, quàm hæreditate defuncti *ad ipsum pertinent*, stare *tenetur. num.* 145. *& seq.*

Factum defuncti *ipsius* Hæredis proprium *censetur. num.* 146.

Filius omne *suum* in Feudis succedendi Jus à Patre suo *consequitur. num.* 147.

Hinc ipsius Parente Feudi jure multatô, *vel* Feudô *ab ipsomet* alienatô, *insimùl etiam* Filius à successione feudali excluditur. *num.* 147.

Cur hæc Jura in magnis, *&* dignitatem annexam habentibus Feudis facilius, *quàm in minoribus, sint* admittenda? *num.* 148.

Respondetur ad *præmissa* dubitandi Rationes *remissivè. num.* 149.

Sola fructuum Commoditatis concessio *sub* prohibitâ Alienatione *non intelligitur. num.* 150.

Usufructu prædii feudalis à Vasallô *in alium* translatô *sola* possessio naturalis, ratione Modi *sic dicta*, in Usufructuarium transit. *num.* 151.

Suggeritur Consilium de modô *huic* Causæ in futurum cautè *& salutariter* prospiciendi. *num.* 152. *usque ad finem.*

FACTI

FACTI SPECIES.

1 ES hat sich in Anno 1680. Herr C. mit Fräulein L. vermählet / und derselben in denen Heurathspacten / die freye wahl gegeben / ob Sie / nach seinem Tod / mit dem Ihr außgesezten Widthumb vergnügt seyn / oder lieber / an statt dessen / in seiner völligen verlassenschafft / bey fürwährendem Wittibstand / sizen bleiben wolle; und dises mit dem außgetruckhten Zusatz: Es mögen gleich kinder vorhanden seyn / oder nicht; inmassen die Beylag sub lit. A. mit mehrerem besaget. Weilen aber ein grosses stuckh seines
2 vermögens in einem altt lehenbahren / und mit zweyen seiner Herrn Gebrüder in gemeinschafft besitzendem Ritter-Guth bestehet / hat Er zuförderist mit disen hierüber communication gepflogen / und Sie / als nächste Agnaten / umb den Consens, und Einwilligung ersucht / solchen auch / in hiebey sub lit. B. angeschlossener Form / ohne alle Restriction und Außnahm / unter ihren aigenhändigen Nahmens-subscriptionibus und angebohrnen Sigillis, dahin erhaltten / daß / gleichwie Sie über diser alliance eine sonderbahre Freude hätten; allso wollen Sie auch / zu deren bezeugung / vor sich und ihre Kinder bewilligen und offeriren / daß die Fräulein L. im fall dieselbe eine Wittib werden soltte / so lang Sie den nahmen des Herrn C. führen würde / dessen gantzes vermögen / wann auch schon keine Kinder vorhanden / geniessen und unter einer beglaubten Specification bey sich behaltten solle. Nun ist entzwischen der ältteste Bruder F. mit tod abgangen / und hat
3 zween Herrn Söhne nach sich gelassen / welche / nach ebenfalls bald erfolgtem ableiben ihrer Frau Mutter / die völlige verlassenschafft unter sich getheilt / also / daß deren Einer / nahmens W. bey vorberührtem Ritter-Guth nunmehr seines wohlseeligen Herrn Vatters Erbtheil würckhlich besizt / und mit Herrn C. doch / indeme jeder Theil die Güther / und vor sich selbsten / ganz abgesondert vor sich possidirt / allein ratione Jurisdictionalium und Frevel-bestraffung / so viel auf der Gassen und Feld geschicht / in gemeinschafft getretten. Nachdeme a-
4 ber erstwohlgedachter Herr C. der zeit noch keine Erben erlangt / kompt Herr W. auf die gedancken / es möchte sich wohl einst der paciscirte Casus eraignen; und / wie es scheinet / daß er mit seines Herrn Vatters Consens und Renunciation nicht allerdings zufriden / hat Er sich allbereit in so weit herausgelassen / daß solchenfalls der Fräulein L. in krafft mehr allegirter Pactorũ dotalium, und des darauff außgestellten Consensûs, ein mehreres nicht / als die blosse Revenüen, nemlich die ordentliche Geld- und Getraid-Gefälle / zukommen; die Jurisdictionalia, und alles darvon dependirende aber / mit dem Tod des Herrn C. nichts destoweniger auf die nächste Agnaten falle. Wann nun 5
aber / im fall dises sich allso verhielte / die Fräulein L. nicht so viel macht haben würde / einen saumsähligen und zu lüferung seiner schuldigkeit widerspenstigen unterthanen / durch ordentlichen zwang / zu deren abführung ansträngen zu können; sondern erst bey den Herren Compossessoribus die rechtliche Hülffe erbitten müste; welches aber Ihr viele inconvenientien verursachen dörffte / und so wohl des Herrn C. intention, als auch der beyden Herrn Renuncianten geführter meinung / so viel sich aus der Beylag C. schliessen läst / allerdinge zuwider wäre; indeme in einem und anderem Concept des ertheilten consensûs der clare Buchstab von dem völligen Genuß des gantzen vermögens redet; welcher aber hingegen nicht völlig seyn wurde / wann ex. grat. die Compendia mulctarum, und andere von der Jurisdiction dependirende Stückhe / wider dickhbesagter Ehe-Pacten / und des sich in allem darauff referirenden Brüderlichen Consensûs generalität, separirt wer- 6
den soltten: disem allem nach wird hoffentlich auch Herr W. seines seeligen Herrn Vatters unumbschränckhtem Consensui zu wider nichts thun oder fürnemmen können / indem er desselben völlige verlassenschafft / sonder alle Bedingnus / übernommen und angetretten / auch in vorberührtem Guth nicht tanquam Filius ex pacto & providentia primi Acquirentis; sondern lediglich und allein tanquam hæres succedirt / und wie / solchem nach / Er alle andere Facta beatè defuncti Domini Patris præstirt; allso auch und nicht weniger in disem stückh desselben generaliter declarirtem Consensui nichts zu wider fürnemmen oder handlen wird können. Damit man aber gleichwohl hierun- 7
ter so mehr gesichert seyn möge / so wird über nachfolgende zwey Quæstiones ein rechtliches informat gebührend verlangt:

Erstlich: Ob Fräulein L. nach dem 8
innhalt der Heuraths-Pacten / und darauff generaliter ertheilten Consensûs, sich allein mit des Ritter-Guths N. jährlichen Revenüen, (Geld- und Getraid-gefällen / auch Nachsteur und Abzug gld vergnügen müsse / und allso von allem / so zu der

Gerichtbarkeit und Jurisdiction gehört / außgeschlossen werden könne?

Wann aber zu dem / krafft Pactorum dotalium, und auf dieselbe generaliter sich beziehenden Consensûs Fraterni, bedungenem Usufructu, auch die Jurisdictionalia und Gerichtbarkeit zurechnen / so fragt sich /

9 Vors zwaitte: Ob die Renunciatio Beati Domini Parentis F. auch dessen Herrn Sohn W. vinculire?

IN NOMINE JESU!

10 UBer nächst præmittirte Facti Speciem nun / und derselbigen angehängte zwey Quæstiones haben wir Subsignirte / zur Juristen-Facultät / bey der Fürstlichen Würtembergischen Universität Tübingen / verordnete Decanus und andere Doctores, in unserem deßwegen versammleten Collegio, und darinnen gepflogener deliberation, uns solicitè beredet / und einträchtig darvor gehaltten / daß von haitteren Rechtens wegen kein ander Judicium von denselben zu fällen / alß in proximè sequentibus gleich gemeldet werden solle. Betreffend nun allso diſe

Erste Quæstion:

11 Ob Fräulein L. nach dem innhalt der Heuraths Pacten / und darauff generaliter ertheilten Consensûs, sich allein mit deß Ritter-Guths N. Revenüen, jährlicher Geld- und Getrayd-Gefällen / auch Nachsteur und Abzuggeld vergnügen müsse / und allso von allem / so zu der Gerichtbarkeit und Jurisdiction gehört / außgeschlossen werden könne?

So stehet zwar förderist diſes auſſer allem zweifel / quòd, si Usufructus universalis, sive omnium Bonorum, alicui, vel in suprema Voluntate, vel in formâ Contractûs, seu Conventionis, sicque etiam in Pactis matrimonialibus, in modum vel Pacti, vel ultimæ voluntatis ordinari consuetis, Conjugi supervicturo, vel supervicturæ relictus fuerit, hic ipse Usufructus omnia Bona afficiat, & huic oneri subjiciat; eo quòd, juxta illud vulgarissimum dicterium, ille, qui Omne dicit, nihil excludat:

12 13

L. 68. princip. de leg. 3. L. 32. §. 6. ff. de aure & arg. leg. cum innumeris parallel. quos congessit Tiraquellus, *ad L. Si unquam. verb. Totam. num. 1. Cod. de revoc. donat.* Flamin. Parisius, *de resignat. benefic. tomo 2. lib. 11. Q. 3. num. 16.* Franc. Munnoz de Escobar, de *ratiocin. administrat. cap. 7. num. 47.* Tabor, apud Barbosam, *vocab. Omne. axiom. 1.*

& propterea non solùm Pomponius pronunciet, post Senatusconsultum nullam rem esse, quæ non cadat sub Usufructûs legatum; 14

in *L. 69. ad L. Falcid.* Hercules Mareſcottus, *varr. resoll. lib. 1. cap. 30. num. 1.*

verùm etiam Scævola nuncupatim in casu, quô Maritus Uxori bonorum (Ne quidem adjectô vocabulô, Omnium) Usumfructum legavit, Prædiorum tàm rusticorum, quàm urbanorum, & Mancipiorum, & Supellectilis, itemque Calendarii, sive Codicis Nominum & Rationum, ad uxorem pertinere, adstruere non dubitet; 15

in *L. 37. ff. de usu & usufr. leg.* Marc. Anton. Natta, *consil. 297. num. 4.* Hercules Mareſcottus, *d. cap. 30. num. 3.*

Quibus convenienter nihil dubii suppetit, quin ad universalem, sive universorum bonorum Fructuarium Ususfructus perti- 16 neat tùm mobilium bonorum, tùm immobilium;

per *L. 49. L. 208. ff. de verb. signific.*

Nec tantùm Specierum; verùm etiam 17 Quantitatum, sive rerum, quas vulgò nuncupamus, fungibilium, primô protinus usu consumptibilium, seu pondere, numerô, mensurâ constantium; verb. grat. Pecuniæ, Vini, Olei, Frumenti, cum cæteris similibus:

arg. *d. L. 37. ff. de usu & usufr. leg. L. 1. Cod. de usufr.* Johann. del Castillo, *de usufr. cap. 38. num. 10. & 11.* Menoch. *de præsumpt. lib. 4. præsumpt. 142. num. 14. & 15.* Vinnius, ad *§. 2. num. 4. Inst. de usufr.* Cardinal. Mantica, de *conjectur. ult. volunt. lib. 6. tit. 6. num. 14.* Borgninus Cavalcanus, de *usufr. mulieri relicto, sect. 2. num. 13.* Mareſcottus, *d. l. num. 3. & 4.*

Etiamsi Testator, vel alius Conditor juris usufructuarii, eas, ante hujus juris constitutionem, habuerit venales; modò non aliundè diversa ipsius voluntas appareat: 18

Didac. Covarruvias, *varr. resoll. lib. 2. cap. 5. num. 1.* Mantica, *d. l. num. 13.* Atius Pinellus, ad *rubr. Cod. de bon. matern. parte 1. num. 39. & 40.* Mareſcottus, *d. cap. 30. num. 7.*

Neque etiam in eo differentia admittenda sit, sive de bonis, tempore condiri testamenti, vel Contractûs aut Pacti cum alio initi, jamjam quæsitis, sive postea demùm, quocunque honestô titulô comparatis, quæstio moveatur: 19

arg. §. 18. & 19. *Inst. de legat. L. 1. de leg. 1. L. ult. Cod. quæ res pign. dari poss. & dicta L. 37. de usu & usufr. leg.* Cavalcan, *d. tract. sect. 2. num. 11.* Tessaurus, *Decis. 168. & 199.* ubi aliud in Donatione pronunciat, post 20 Menoch. Wissenbachium, Matthæum, Voetius, ad *tit. Pand. de usufr. §. 15.* ubi optimè hoc exequitur,

Ii

21 Et quòd denique (ut alia complura taceamus,) nec de rebus incorporalibus, seu in jure consistentibus, Actionibus, Nominibus, Reditibus annuis, diversum dicendum sit, ex generalitate præcipuè dictæ *L. 37. de usu & usufr. leg. L. 64. de leg. 3. L. 69. ad L. Falcid.* cum aliis similibus, unanimis omnium Interppr. Schola definire non dubitat;

ut videre est apud Manticam, *d. tit. 6. n° 2.* Menoch. *d. præsumpt. 142. num. 17.* Joh. del Castillo, de *usufr. cap. 41.* Joh. Voetium, ad *d. tit. num. 15.*

22 Et quòd, his congruenter, si vel ususfructus omnium Bonorum, sub quibus haud dubiè Territorium, Dynastia, Castrum, Oppidum, vel Pagus continetur, vel in specie Ususfructus Castri, vel Territorii, cum appertinentiis, ut vulgò loquuntur, in supremo elogio alicui relictus, vel per Pactum constitutus sit, tunc quòd ad Fructuarium, omninò excluso Proprietario, cum cæteris fructibus, etiam juris Patronatûs ecclesiastici, sive illud sit plenum, in jure nimirum præsentandi consistens, sive minùs plenum, solam comprobationem, vel improbationem Electi complectens exercitium pertineat, in puncto statuminat Johannes Del Castillo,

saped. tract. de usufr. cap. 36. n. 35. Carol. Molinæus, ad *Consuet. Parisien. tit. 1. §. 1. gloss. 1. n. 49. & seqq.* Vinnius, ad *princip. Inst. de usufr. num. 2.* Rodenburg. de *jure conjug. tit. 2. cap. 1. num. 4.* Simon van Leeuwen, *cens. Belg. parte 1. lib. 2. cap. 15. num. 4.* Joh. Voetius, ad *d. tit. de usufr. §. 27.* Weizenegger, *tract. de usufr. cap. 5. num. 22.* Manzius, in *Bibl. aur. tract. de servit. personalib. tit. 1. Q. 14. num. 153.* Müller, ad Struv. *exerc. ad Pand. 12. th. 17. lit. 7.* sollicitè Marescottus, *d. cap. 30. num. 9.*

23 Idemque dicendum de Reditibus Pedagii & Vectigalium:

Cardinal. Mantica, *d. tit. 6. num. 16.*

De Commodis ex Munerum & Officio-
24 rum in loco vacantium collatione redactis;

Arnold. Vinnius, *cit. loc.* Respp. Ictor. Holland. *parte 4. consil. 53.* Voetius, *d. §. 27.* ubi plura de his.

De Canone emphyteutico, &, si stante usufructu, prædium emphyteuticum alie-
25 netur, etiam de Laudemio Fructuario persolvendo:

Julius Clarus, in *R. S. §. Emphyteusis. Q. 23. num. 5.* Marescott. *d. l. num. 5.* Chassanæus, ad *Consuet. Burgund. rubr. 4. §. 6. n. 3.* Del Castillo, *d. tract. cap. 36. num. 45.* Vinnius, *d. num. 2.* Ant. Faber, in *Cod. Sab. lib. 3. tit. 23. Def. 6.* Daniel Moller, *semestr. lib. 4. cap. 5. num. ult.* Anton. Matthæus, de *auction. lib. 2. cap. 4. num. 19.* Manzius, *d. l.*

De Jure mortuario, sive Caduci, in bo- 26
nis defuncti Hominis proprii, aliàs Domino competente, Hauptrecht / Leib / oder Hauptfall:

Anton. Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 3. tit. 23. Def. 4. & 5.* Anton. Matthæus, de *auction. lib. 2. cap. 4. num. 22.* Voetius, *d. §. 27.*

De Compendiis Pœnarum pecunia- 27
riarum, sive Mulctarum, itemque Sigilli emolumentis:

Arnold. Vinnius, *d. num. 2.* Costalius, ad *d. L. 7. de usufr.* Castillo, *d. cap. 36. n. 30.* Voetius, *d. l.*

Ità nempe, ut Ipse illa omnia, quæ ad 28
altam & bassam jurisdictionem quocunque modo pertinent, pro arbitrio, ex LLbus regulato, exercere queat, & ad ipsum omnes Fructus Jurisdictionis, pœnarum videlicet & mulctarum compendia, solitariè pertineant; Weizenegger, *d. cap. 5. num. 21. & 22.* Manzius, *d. Q. 14. num. 152.* Müller, *c. l.* & dehinc quoque Dominus proprietatis, in præjudicium Usufructuarii, Mulctas & Pœnas, aliave similia remittere nequeat, eo quòd Fructuarii conditionem ei nullo planè modo deteriorem reddere, ipsumve, quo minùs Fructus, quantos potest, maximos, ex re fructuaria boni viri arbitratu percipiat & habeat, impedire permissum sit.

Nicol. Burgundus, ad *Consuet. Flandr. tract. 10. num. ult.* Anton. Matthæus, de *auctionib. lib. 2. cap. 5. num. 27.* Johannes Voetius, *d. §. 27. in med.*

Et si denique tali Castro vel Territorio 29
etiam Jus, propter Crimina, Delinquentium Bona confiscandi adhæreat, tunc quòd etiam hoc commodum ad Usufructuarium, & non ad Proprietarium spectet, seu de bonis quæratur immobilibus, seu mobilibus, nec non etiam Jus vacantia Bona infiscum cogendi pariter ad Fructuarium referri debeat, eluceſcit ex traditis laudati Matthæi, *d. lib. 2. cap. 4. num. 17. 19. & 22.* Johannis Voetii, *cit. loc.*

Welchem allem nach auch dißorths nicht 30
der wenigste Zweiffel waltet / daß / wann Herr C. der Fräulein L. als seiner Sponsæ, in casum, wann Er vor Ihr ableiben möchte / die Nuznieſſung von seinem gesamten vermögen / oder völliger Verlassenschafft / (massen er dann gethan.) in denen mit Ihr aufgerichteten Ehe-Pacten eingeraumt hätte / und unter derselben ein / Jure Allodii, plenique Dominii, Ihm zuständiges Schloß / oder Ritter-Guth wäre / Sie Fräulein / L. in allweeg auch die demselben anhängige / non saltem bassam; verùm etiam altam seu criminalem jurisdi-

ctionem, jure sibi constituti universalis usus-fructûs, zu exerciren indubitatò berechtiget seyn würde.

31 Nachdemmahlen aber in Casu proposito, das Ritter-Guth N. wohlbesagtem Herrn C. nicht pleno Dominio; sondern / als ein altt Lehen-Guth jure utilis solummodò dominii zustehet / so hat es prima fronte kein geringes ansehen / als ob Herr C. weder Selbst und allein / noch cum solo Consensu seiner beyder Herrn Brüder / als nächster Agnaten / der Fräulein L. dises lehenbahren Ritter-Guths / tanquàm Feudi antiqui, Usumfructum ullô modô, vel cum ullo effectu, habe constituiren können.

32 Sanè enim quòd, Primò, Vasallus, qui Feudum præsenter possidet, tale Feudum
33 antiquum (De Feudo novo & hæreditario conferatur Menochius,

de *præsumption. lib. 4. præsumpt. 142. n. 9.* post Paulum de Monte Pico, ad *L. Titia. §. Titia, cùm nuberet. num. 99. de leg. 2.* Hercules Marescottus, *varr. resoll. lib. 1. cap. 30. num. 24.*) nullô titulô, vel modô alienandi licentiam habeat, & consequenter post suum discessum, ubi omne Ipsius, quod interea habuit, Jus omnimodò extinguitur, in damnum Agnati, in eodem succedentis, vel Domini directi, cuiquam in illo constituere valeat, ex eo, quòd etiam constitutio juris utendifruendi sit species prohibitæ
34 Alienationis, & ususfructus sit pars Dominii, communissima Interppr. definitio est;

per tx. cardinalem in *L. fin. Cod. de reb. alien. non alienand. L. 3. §. 5. de reb. eor. qui sub tut. L. 4. ff. de usufr.* arg. *II. Feud. 9. §. Donare. & II. F. 55.* Videatur sollicitè de his disserens Fachinæus, *controv. lib. 7. cap. 79.* Nicol. Boerius, *Decis. Burdegal. 199. n. 4.* Francisc. Burlatus, *vol. 1. consil. 49. num. 36.* Menoch. *dicta præsumpt. 142. num. 4.* Clarus, *§. Feudum. Q. 37. num. 2.* Thomingius, *Decis. 17. num. 17.* Struvius, in *syntagm. J. F. cap. 13. aphor. 8.* Dn. Sam. Stryke, in *exam. Jur. feudal. cap. 10. Q. 12.* post Blancum, Curtium, Alvarott. Sonsbec. Wesembec. Mozzium, Gozadinum, Parisium, alios que complures, Hermannus Vultejus, *de feud. lib. 1. cap. 10. num. 51.* ubi scribit:

35 Hanc veram & communem DDrum sententiam esse, adeò quidem, ut Vasallus, post suum decessum, ne quidem Uxori Victalitium, vel Alimenta in re feudali constituere valeat,

Quod & suo suffragio comprobat Bardellonus, *vol. 1. consil. 35. num. 8.* Ludolphus Schrader, *vol. 1. consil. 19. num. 63. vers. Nec etiam in Feudo.* Eandemque sententiam per omnes Scribentes communiter approbatam & receptam appellat Petrus Peckius, *tract. de testam. conjug. lib. 5. cap. 23.* Alexander Tartagnus, *vol. 5. consil. 18.* Cardinal. Parisius, *parte 5. consil. 99. num. 4. & 15.* Michael Grassus, in *R. S. §. Legatum, Q. 14. num. 81.* Johannes Cöppen, *Q. 39. n. 39.* Vultejus, *d. l.* Borgninus Cavalcanus, *de usufr. mulieri relicto, sect. 2. num. 22.* Arius Pinellus, ad *L. 1. parte 3. num. 71. Cod. de bon. matern.* Ludov. Molina, *de J. & J. tract. 2. Disp. 470. num. 4.* Rosenthal, *de feud. cap. 9. membro 1. conclus. 10.* Knipschild. *de fideic. famil. nobil. cap. 11. num. 121.* Johannes Harpprechtus, ad *§. 1. num. 13. Inst. de usufr.* ubi quidem non malè adstruere videtur, quòd contraria sententia, Juris quidem veritate præ oculis habitâ, melioribus 36
fundamentis suffulta sit; veruntamen in Praxi & judicando, ab illa communi recedere vix liceat.

Und weilen / Secundò, diser communio- 37
ris atque receptioris DDrum sententiæ gesampte Principia auch bey denen Agnatis in Feudo antiquo successuris platz greiffen / daß nemlich auch Sie / in præjudicium Domini directi, keine Alienation zuerrichten befugt / so zeigt sichs von selbsten / daß / wann gleich dieselbe auch expresse & specificè ihrem / mit seiner Brautt Ehe-Pacten auffrichtendem / und in selbiger Ihr eines altt-lehenbahren / eo tempore besitzenden Ritter-Guths Usumfructum alligniirendem Fratri, vel alii Agnato, ihren consensum largissimè ertheilen; solches doch keine validam Juris usufructuarii constitutionem, non requisitô etiam Domini consensu, zuwürckhen vermöge:

In tantum, ut passim DDres definiant, 38
quòd Vasallus ne quidem ad dies vitæ usumfructum in Feudo constituere valeat, hâc præcipuâ ratione, quòd, prædii feudalis usufructu amissô, Vasallus servitia vix ampliùs commodè præstare valeat, quippe quæ ex reditibus Feudi præstanda.

II. Feud. 54. in fin. & tit. 55. §. Firmiter. Wesembec. de *feud. cap. 11. num. 3.* Vultejus, *d. cap. 10. num. 14.* post plures, Knipschild. de *F. F. nobil. cap. 11. num. 121.*

Welchem allem auf dem fuß auch dises 39
nachfolgt / daß / wann auch gleich ein würckhlicher Besitzer eines solchen Lehenstucks / seiner künftigen Ehegemahlin / in denen mit Ihr errichteten Pactis Matrimonialibus, auf seiner gesampten Erb- und verlassenschafft den vollkommenen Besitz seu plenissimum jus utendifruendi in amplissima & laxissima Juris forma verordnet / auch seine gesampte / tùm proximiores, tùm remotiores, Agnati darein liberalissimè consentirt haben; dannoch solches Nutznieſſungs-recht auf dergleichen altt-lehenbahre Güther / von Rechtswegen / nicht extendirt werden möge.

Ex

40 Ex quo ità in puncto Johannes Voetius: Feudalium, inquit, rerum uſumfructum non cedere uſufructuario omnium Bonorum, verius eſt: Niſi ſpecialiter Feudorum quoque mentio inveniatur, & à Domino directô ſit impetrata de illis teſtandi licentia; cùm ex ſcriptis Feudorum conſuetudi-
41 nibus nulla teſtamentaria de Feudis diſpoſitio (Sed nec ulla Conventio, cum totali vel partiali Feudarii Juris alienatione conjuncta) ſubſiſtere queat; *l. Feud. 8. in princ. & II. Feud. 9. §. Donare. 1.* & hodiernis paſſim moribus invaluerit, non niſi ex ſpeciali venia directi Domini, à Teſtatore vivô impetratâ, ullum valere ſupremum de Feudis elogium. Peckius, de *teſtam. conjug. lib. 5. cap. 23.* Leeuwen, *cenſura forens. parte 1. lib. 3. cap. 8. n. 7.* Reſpp. Ictor. Holland. *parte 2. conſil. 204.* Graſſus, *recept. ſentent. §. Legatum, Q. 26.*

Hucusque Voetius, ad *d. tit. de uſufr. §. 18.*

42 Deſſen allen jedoch / und was dergleichen mehr angeführt werden könnte / gäntzlich unangeſehen / ſeyn wir der unzweiflichen rechtl. meinung / daß / ob gleich kein Lehenmann / auch cum ſpecifico Agnatorum conſenſu, ſeiner Ehegemahlin / oder auch Jemand anderem ein formales Nutznieſſungs-Recht / ſeu in Pactis dotalibus, ſeu in ultimâ Voluntate, mit rechtlichem beſtand zuverordnen vermag; Ihm jedoch auch hingegen durchaus nicht verwöhret ſey / die von denen Rechtslehrern alſo genannte Commoditatem utendi fruendi, ſeu Facultatem Fructus percipiendi, etiam non requiſitô Domini conſenſu, quocunque Titulô, tàm lucrativô, exempli grat. Donationis, quàm onerosô, puta Venditionis, Locationis, & ſic deinceps, an wen Er
43 will / zuvergeben und einzuraumen. Dann wiewohlen auch diſes von einigen Rechts-Lehrern in unnöthigen zweifel gezogen werden wollen:

prout iſtam ſententiam Ludwello imputat Dn. Samuel Stryke, in *exam. jur. feudal. cap. 10. Q. 13.* & verè dubitat Hermannus Vultejus, in *tract. de feud. lib. 1. cap. 10. num. 76.*

44 So iſt jedoch diſe widrige ſentenz, daß nemlichen auch ein jeder Vaſall diſe Macht und Befugſame / ut Alius omnem Feudi Utilitatem, omnem obventionem, ſive Fructus, qui ex illo percipi poſſunt, licet non ſuô propriô jure & nomine; ſed ex jure & perſonâ concedentis Vaſalli, percipere valeat, ità nempe, ut talis Conceſſionarius, ſive Emptor, Donatarius, aut ſimilis Acquirens omnes Feudi talis Fructus non ab ipſo Vaſallo ſeparatos, & perceptos, tanquàm propriè & ſtrictè ſic dictum reditum, ex hujus manu quotannis accipiat; ſed Prædium feudale ipſe poſſideat, omnesque Fructus, ſive ex ipſo talis Prædii corpore naſcantur, ſive per ejus cauſam & occaſionem Jure percipiantur, ſicque uno verbo Fructus naturales & civiles, quales ſunt Penſiones, Mercedes, Uſuræ, Cenſus, Reditus annui, & omnia realis, ſive patrimonialis Jurisdictionis compendia atque emolumenta, ſuô propriô factô, abſque ullô concedentis Vaſalli concurſu, vel ad quamvis hujusmodi acquiſitionem requirendô conſenſu, ſuô propriô factô Ipſe percipere, atque immediatè acquirere valeat;

prout iſtam ſententiam, poſt alios innumeros, intrepidè propugnant laudatus Strykius, *d. Q. 13.* ubi ſcribit, quòd Vaſallus non ipſo quidem Jure utilis dominii ſe abdicare; benè tamen facultatem Fructus ex Feudo percipiendi in alium transferre queat, poſt Matthæum de Afflictis, Jacobum de Ardizone, Blancum, Raymundum, Jacobinum de S. Georgio, Andr. de Iſernia, Alvarot. Balzaran. Camerarium, Baldum, & alios, Henricus à Roſenthal, in *ſynopſi feud. cap. 9. membro 1. concluſ. 10.* ubi ità ſignanter:

Quod, ait, de uſufructu dixi, dubita- 45
tione non caret. Nam quidam tradunt, quòd ob ejus conſtitutionem, ſine conſenſu Domini factam, Feudum non amittatur, & quòd uſusfructus ille ad vitam conſtituentis duntaxat durabit. Aliqui, ejus conſtitutionem quidem non tenere; Vaſallum tamen, quoad vivat, utendi & fruendi facultatem præſtare debere. NB. Hoc omnibus placet, quòd Commoditates Fructuum, ſive, ut alii loquuntur, Jus percipiendi Fructus Feudi Vaſallus ad longum tempus, vel quamdiu ipſe Feudum tenebit, vendere, aut aliter alienare, ſine caducitate; etiamſi Domini Conſenſus non acceſſerit, poſſit; & tùm Vaſallum ad Servitia ipſum obligatum manere: Quod quidem admittendum, ſi ipſe Vaſallus poſſeſſionem retineat: Nam ſi eam transferret, Jus reale, ipſo etiam Uſufructu gravius, conſtitueretur: Annuos enim reditus, aut Fructus, Rem transferendo, aut obligando, concedere non poſſet:

Quæ ultima verba quomodò exaudienda ſint? eluceſcit ex Auctoribus ibid. laudatis, & præcipuè Chaſſanæo, ad *conſuet. Burgund. rubr. des fiefs. 3.* ad verba: *En alienation & transport. num. 41.* & Aurelio Corbulo, de *jure emphyt. cap. 14. ampliat. 49. num. 1. 3. 9. 12. & 18.*

Eandemque ſententiam, quòd nempe 46
Vaſallus non quidem Uſumfructum, ſive illam pleniſſimam Servitutem perſonalem, quam hoc nomen indigitat; benè tamen Jus Fructuum perceptionis, ſeu Facultatem, eosdem ex perſona Vaſalli, quovis titulo in alium transferre valeat, pro indubia re-

pu-

putat, post plures, quos laudat, Gaspar Anton. Tessaurus, *Qq. forens. lib. 2. Q. 23. num. 38.* Ruinus, Jason, Berojus, Clarus, Rolandus à Valle, in locis, quos refert Jacobus Menochius, *consil. 1022. num. 9. & 10.* verbis: Sic quoque dicimus, quòd, etsi in bonis Emphyteusis & Feudi constitui & acquiri non possit usufructus; veruntamen constitui acquirique potest Commoditas Facultasque Fructuum. post plures, Struvius, in *syntagm. Jur. feud. cap. 12. aphor. 7. num. 2.* ubi optimè de his & plenissimè ità disserit:

47 Vendere quoque, vel donare posse Vasallum Fructuum Perceptionem ex Feudo, rectè tradunt Interpretes. Borcholten, de *feud. cap. 8. num. 58.* Gratianus, *Discept. forens. cap. 43. num. 14.* Licet enim ipsum Jus Feudi non liceat in alium transferre, neque etiam propriè & formaliter ità dictus Usufructus in Feudo alteri constitui possit, quippe qui Jus in re importat. *11. Feud. 9. §. Donare. Addat. L. ult. Cod. de reb. alien. non alien.* nihil tamen impedit, quo minùs Vasallus alteri, quocunque Titulô concedat Perceptionem Fructuum, absque translatione Juris in ipsa re feudali. Solum enim Jus conceditur in Fru-

48 ctibus separandis (Quos ità, respectu Separationis, burgensaticam naturam habere, & in commercio esse scribit Camerarius, in *L. Imperialem. de prohib. Feudi alienat. pag. 123.*) ità, ut Emptor, exempli grat. vice Vasalli vendentis eos percipiat. Alvarot. *num. 13. de prohib. feudi alienat.* Camerar. *d. l. pag. 129.* Borcholten, *d. cap. 8. num. 58.*

49 Undè nec dubitamus, Vasallum Patrem Filiæ Fructuum perceptionem in dotem rectè dare. Zasius, *epit. feud. p. 9. num. 8.* Gailius, *1. Obs. 117. num. 7.* Mynsing. *cent. 4. Obs. 68.* Simillter & Vasallus, ipsum Jus Feudi retinens, nudum ac simplex

50 Jus percipiendi, sive Feudi Commoditatem oppignorare potest. Martinus Laudensis, in *d. §. Donare. num. 16.* Schrader, de *feud. part. 8. cap. 1. num. 25.* Clarus, *§. Feudum. Q. 31. num. 9. &c.*

51 Nempe, quamvis in Feudo Jus aliquod reale, sicque etiam Usufructus formaliter sic dictus, etiam ad vitam Possessoris Vasalli, constitui nequeat, ne videlicet Res semel tali nexu devincta, per oblivionem & injuriam Possessorum & Successorum, ad Posteros cum eôdem onere transmittatur, vel super eâ re ex manu Fructuarii extorquendâ graves lites exoriantur;

52 prout in simili, de rebus videlicet Majoratui subjectis, benè arguit Molina, de *Hispan. primogenit. lib. 1. cap. 20. num. 15. in fin.*

53 Tamen hæc planè aliter circa Fructuum solummodò Commoditatem, seu Facultatem Fructus, nomine, ex personâ, & vice Vasalli, percipiendi, etiam in aliis, quàm feudalibus, prædiis se habere, concorditer definiunt Omnes: Eo quòd hæc Facultas, ceu non juris; sed facti, seu sub quâ & per 54 cujus concessionem nullum Jus in re in alterum transferri, rectissimè advertit laudatus Molina,

d. tract. cap. 19. num. 33. & cap. 20. num. 11. Knipschild. de *F. F. nobil. cap. 11. n. 124.*

ab ipso Usufructu, tanquam Juris in re notoriâ specie, quàm maximè differat;

Molina, *d. cap. 20. num. 10.* Hotomannus, ad *§. 1. Inst. de usu & habitat.* Oswald. Hilliger, in *Donello enucl. lib. 16. cap. 9. lit. G.* Knipschild. *cap. 11. num. 123. & seqq.*

Prout optimè ostendit, ex Mantica & aliis, Marius Giurba, ad *Consuetud. Messauens. cap. 3. glossa 2. parte 1. num. 7. 11. & seqq.* Oswaldus Hilliger, *c. l.* quod apud ipsos videri poterit. Conferat, imprimis *Lex 8. in fin. ff. de peric. & comm. rei vend.* ibique DDres.

Neque hoc novum esse, ut penes alium 55 sit Jus ipsum Usufructûs, & penes alium Facultas fructuum percipiendorum, evincunt Exempla talis Commoditatis utendifruendi seu Facultatis fructus percipiendi, à Muliere fructuariâ, Marito in dotem datæ in *L. 66.* præcipuè in verbis: Ut ipsum quidem Jus remaneat penes Maritum; NB. Perceptio verò Fructuum ad mulierem pertineat. *de jure dot.* ubi jungetis Brunnemann. & ab illo laudatos, Arnold. Vinnium, ad *§. 1. num. 4. Inst. de usufr. L. 57.* ibi: Si, cùm haberet Mulier Fructum, Viro, cujus erat proprietas fundi, usumfructum cessit. *ff. sol. matrim.* Oldradum, *consil. 102. ad fin.* Knipschild. *d. num. 124.*

Et ab ipso Fructuario titulô Venditionis 56 in alium translatæ:

in *L. 8. §. 2.* ibi: Interest, utrum jus utendifruendi, quòd solum tuum sit, vendas &c. *ff. de peric. & comm. rei vend.*

Possessoris Majoratûs; 57

de quo optimè Molina, *locis prox. allegatis.* Menochius, *d. consil. 1022. num. 8.*

Itemque Bonorum nexu Fideicommissi 58 agnatitii devinctorum;

de quibus Knipschildius, *d. cap. 11. num. 124. junctis ibi præcedentib.*

Emphyteutæ, hujusmodi commodita- 59 tem in prædio emphyteutico constituere volentis;

post alios, Menochius, *d. consil. 1022. n. 9.* & (Ut alia taceamus, de quibus Giurba, ad *Consuet. Messauens. cit. l. num. 11. & seqq.* Menoch. *d. l. num. 12. 14. 15. & 16.*) imprimis ipsiusmet Usufructuarii, si & ipse, in 60 re sibi in usumfructum concessâ, talem Commoditatem Fructus percipiendi, vel alte-

alteri locare, aut gratis concedere, vel vendere, donare, oppignorare, aliove quocunque Titulo in alium transferre velit.

Johann Del Castillo, de *usufr. cap. 69. & 70.* Georg Adam Struvius, in *syntagm. Jur. feudal. cap. 12. aphor. 7. num. 2.*

61 Sane enim, quòd etiam ipse Usufructuarius Usumfructum,

ut loquitur *Lex 38.* in verbis: *Si vendidero usumfructum. ff. de usufr.*

seu Jus, quod habet,

verbo Imperatoris in §. *1.* ibi: Nec ulli alii jus, quod habet, aut locare &c. quàm is, qui usumfructum habet, possit hæc omnia facere. *Inst. de usu & habit.* & Jcti, in *L. 11. ff. de usu & habitat.*

nimirum Jus utendifruendi,

effato Pauli, in *L. 8. §. ult. ff. de peric. & comm. rei vend.*

in alium transferre, ac tàm vendere, & locare, quàm donare, & gratis, prout ipsi lubuerit, concedere valeat, hi & alii Juris loci apertissimè determinant.

Conferat. præter dd. txx. *L. 29. princ. ff. quib. mod. usufr. amitt. L. 35. §. 1. L. 66. de usufr. L. ult. de usur. L. 72. de Reg. Jur. L. 15. princ. de pignor. L. 6. Cod. de usufr. L. 11. §. 3. ff. Qui potior. in pign. habeant.* Simon van Leeuwen, *censura forens. parte 1. lib. 2. cap. 15. num. 14.* ubi hanc facultatem etiam Commoditatis Perceptionem, nec non Exercitium, seu Jus Perceptionis in utendo fruendo consistens appellat. Arnoldus Vinnius, ad *d. §. 1. num. 4.* verb. *Posset hæc omnia facere.*

62 Quamvis enim hoc certum sit, quòd Usufructuarius nullò modò Usumfructum alteri possit constituere, hoc est, novum & alium, in suum locum, Fructuarium substituere, nisi Dominò volente:

L. 57. ff. sol. matrimon.

63 Quia tamen Fructuarius quodammodò duplex Jus habere intelligitur, quorum alterum quidem merè personale; alterum verò reale Bachovius appellat, & cum illo Vinnius, *c. l.* illud quidem, ceu illius, cui ususfructus primùm constitutus est, Personæ infixum, ab eâdem nullatenùs avelli po-

64 test, vel in alium transferri. Ex quo etiam illud profluit, quòd in jure hôc amittendô, vel extinguendô ipsius solius Persona semper spectetur:

dicta L. 8. §. fin. de peric. rei vend.

65 Hoc alterum verò, ceu in rei fructuariæ usu & fruitione consistens, tametsi ab illo personali fruendi jure & ipsum promaner, & in eo usquæ adeò radicetur, ut etiam cum illô simùl extinguatur, à personâ Fructuarii benè abire, & in alium quovis modo transferri potest; ità nempe, ut Jus ipsum utendifruendi formaliter spectatum, sive Servitus Usufructûs, ceu haud dubiè personalis, ipsius Fructuarii Personæ cohæreat, nec ab illâ abscedere, seu in alium ità transferri valeat, ut in personâ secundi Fructuarii alius futurus sit, quàm in Alienante seu Concedente; sed hujusmodi Emptor, Donatarius, Conductor, qui facultatem fructus percipiendi tali titulo acquisivit, ex personâ non suâ; sed ipsius Fructuarii, utatur fruatur, sive Commoditatem (Perindè ac Juris est in Cessionatio Actionum seu Nominum; advertente Bachovio, & Vinnio, *d. l.*) fruendi exerceat; quæ Commoditas & ipsa, licet nonnihil pinguiùs, Usufructus appellatur in dd. txx. advertente, post Castillum & Azevedum, Mario Giurba, 66

ad *Consuet. Messanens. cap. 6. glossa 2. parte 1. num. 18. pag. 408.*

Quæ omnia pleniùs atque enucleatiùs excussa videre est apud Vinnium, *d. l.* & *ad §. 1. num. 4. Inst. de usufr.* post Francisc. Sarmientum, Anton. Fabrum, Gomezium, Valascum, Arumæum, Castillum, Bronchorstum, Gentilem, ap. Hilligerum, *d. lib. 10. cap. 8. lit. G.* Bachov. ad Wesembec. *tit. quib. mod. usufr. amitt. num. 2.* Weizenegger. *Diss. 2. cap. 5. num. 26. & seqq.* Manzium, in *Bibl. aur. tract. de Usufructu, tit. 1. Q. 15. num. 196.* ubi optimè ità: Quamvis ipsum jus utendifruendi Fructuarius alteri cedere nequeat; Fructuum tamen Perceptionem, vel, ut alii loquuntur, Commoditatem utendifruendi, vel Fructus percipiendi, alteri cedere, vendere, donare, locare, & precariò concedere potest, etiam invitô Proprietariô. arg. *L. 67. ff. de usufr. L. 8. §. penult. de peric. & comm. rei vend. L. 66. de jure dot.* Ratio, quia his modis retinet usumfructum, aliô ejus negotium gerente. Freig. ad *Inst. tit. de usufr. num. 1. in fin.* Julius Pacius, *num. 11. eod. tit.* ubi dicit, Fructuarium per alium uti, idque efficere posse, ut ex suâ persona Alius utatur fruatur. 67 68 69

Nempe, quamvis aliàs Fructuarius, suum Jus Extraneo cedens, nihil agere dicatur, eatenùs videlicet, ut ille Extraneus, hoc est, alius, quàm Dominus proprietatis, illud ipsum personale utendifruendi Jus, Fructuarii personæ præcisè cohærens, ab illo avellat & in se transferat, hâcque ipsâ de causâ, quòd Usufructuarius illud à se seu à suâ personâ abire velit, illud necessariò ad Proprietatem recurrere oporteat, & ità per consolidationem finiatur: 70

quam verissimam mentem *§. 3. Inst. de usufr.* (Licet, aliter de illo quamplurimi sentiant; ut videre est apud Henric. Gisebertum, in *Justin. harmon. tit. de usufr. §. penult. num. 271. usque ad num. 277.*) penitiùs exequitur Arnoldus Vinnius, ad *ipsum hunc tx. verb. Cedendo extraneo nihil agi-* 71

tur. *num. 4.* Franzkius, *exercit. Juſtin. 5. Q. 2.* B. Dn. Lauterbach, in *Diſp. de Confuſ. §. 45.* Bachov. ad Treutl. *vol. 1. Diſp. 16. §. 10. lit. A.* Schwendendörffer, ad Eckolt. *tit. de uſufr.* Dn. Collega noſter, D. Majer, in *commentar. ad Inſt. tit. de uſufr. ad §. 3. pag. 426.*

tamen optimè ad hoc reſpondet Oldendorpius,

claſſe 3. Art. 6. Q. 7. num. 3. ubi dicit:

72 Aliud eſſe, Cedere Uſumfructum, & aliud, Concedere Fructuum Perceptionem. Cedere ſiquidem eſt prorsùs transferre Jus ſuum in alium, von ſeinem Rechten gänzlich abſtehen: Concedere verò eſt duntaxat exercitium alteri permittere, interim tô Jure, nachgeben. Caſpar. Manzius, *dicto tract. de uſufr. tit. 4. Q. 3. num. 74. in fin.*

73 Ex quo, Uſufructuarium jus utendifruendi Extraneo, tanquàm ſuo Vicario, concedere poſſe non malè pronunciat Henricus Giſebertus,

ad *d. §. penult. ſeu 3. Inſt. de uſufr. num. 279.* Addatur omninò Arius Pinellus, ad *L. 1. parte 3. num. 38. Cod. de bon. matern.* Johann Del Caſtillo, de *uſufr. cap. 69. 70. & ſeq.* Paulus Chriſtinæus, ad *LL. Mechlin. tit. 15. Artic. 6. num. 6. in fin.* ubi Jura hæc aliquoties in Supremo Brabantiæ Conſilio approbata teſtatur.

74 Wann nun alle diſe macht und rechtliche Befugſame/ ein nutzenßbares Guth/ quoad dictam facultatem Fructuum propriô factô percipiendorum, etiam contradicente Proprietariô, zuverpachten/ vermiethen/ einem Glaubiger antichreſticô jure zuverpfänden/ einer Tochter zum Brautſchatz oder Heurathguth mitzugeben/ zuverſchenckhen/ oder ſonſten/ Commodati, Precarii, vel quô aliô, gratuitô, aut aliô Titulô zuverleyhen/ und einzuraumen/ einem mero & ſimplici Uſufructuario, unverneinlich

75 zukompt: wie viel eher und mehr wird dann ein Vaſallus, oder anderer Dominus utilis gleiches Recht exerciren können/ als

76 welche notoriè ein longè potentius & plenius Jus in Prædio feudali, & re in emphyteuſin conceſsâ, nec non in ſuâ Superficie haben?

ut rectiſſimè arguit Georg-Adam Struvius, *d. cap. 12. aphor. 7. num. 2.*

77 Nam etiam Feudum nominatim à Jcto Feudiſta appellatur Uſusfructus;

II. Feud. 23. verſ. Uſusfructus verò illius rei.

78 & non ſimplex uſusfructus eſt; ſed cum facultate utiliter vindicandi notoriè conjunctus, in Succeſſores feudales tranſitorius, & non tàm facilè, quemadmodum Uſusfructus, tanquàm Servitus perſonalis, cum Proprietate, ſeu Dominio directo conſolidabilis;

obſervante B. Dn. Lauterbachio, in *Reſol. Legis, Sciendum eſt. 15. ff. qui ſatisd. cogant.*

Und was ſollte/ bey ſolcher der Sache 79
beſchaffenheit/ auch in ſubſtrato die geringſte verhinterung zugebähren vermögen/ daß/ indeme Herr C. der Fräulein L. als ſeiner Sponſæ, den freyen Genuß von ſeiner völligen und gantzen verlaſſenſchafft/ oder ihrem ſpecialiter verordneten Widthumb/ pro liberrimâ Ipſius Optione, verordnet/ auch ſeine Herrn Brüdere/ vor ſich und ihre Kinder/ gleichermaſſen in ampliſſimâ forma verwilliget/ daß/ wann auch gleich keine Kinder vorhanden/ Sie Fräulein L. dennoch das gantze Vermögen genieſſen/ und/ unter einer beglaubten Specification/ bey behaltten ſolle/ Sie/ in krafft und zu folge ſolches Ihro verwilligten univerſalis, ſive univerſorum Bonorum Uſusfructûs, & reſpectivè, ratione videlicet feudalium Bonorum, ſub iſto latiſſimè patente vocabulo des gantzen Vermögens Herrn C. Genuſſes/ Ihr eingeraumter Fructuum Commoditatis, ſive liberæ facultatis univerſos totius Subſtantiæ Fructus, naturales & civiles, obſchon/ quantum ad Feuda, ex perſona & nomine ihrer Herrn Schwägere/ und Dero Hæredum ac Succeſſorum; dannoch propriô ſuô factô zu percipiren und acquiriren/ nicht auch alle diejenige Compendia & Commoda, quæ, vi Jurisdictionis, feudali Caſtro vel Pago Domini C. inhærentis, ex Mulctis & Pœnis pecuniariis, tùm & Confiſcatione, Emolumentis Sigilli atque Officialium, & ſic porrò proficiſci, vel LLum permiſſu percipi poſſunt, ohne einigen Eintrag ihrer Herrn Schwägere/ oder Dero Herrn Söhne/ und alſo auch ohne derſelben Conſens/ oder andern Concurs/ für ſich Selbſt und Allein/ nach rechtmäßigem arbitrio zupercipiren berechtiget ſeyn ſollte? Umb ſo mehr/ da/ als ſo nächſtgemeldt/ Ihr der NB. freye Genuß auff dem gantzen vermögen/ in denen/ mit Ihrer Herrn Schwägere ſpecifico & expreſsô Conſenſu aufgerichteten Pactis 81
connubialibus, omnium moratiorum Gg. judicio ſanctiſſimè ſervandis,

(per tradd. Zaſii, *vol. 2. conſil. 11. num. 50.* Philippi Matthæi, in *conſil. Marpurg. vol. 4. conſil. 60. num. 1. & ſeq.* Johannis Fichardi, *vol. 1. conſil. 34. num. 1.* Georgii Mundii à Rodach, *vol. 2. conſil. 26. num. 65.* & ſolicitè congeſta à noſtro Collega D. Harprechto, in *Reſpp. criminal. & civilib. vol. 1. Reſp. 78. num. 278. & mult. ſeqq.*)

in ampliſſima forma verordnet worden; 82
welche wortt ihrer krafft und operation ihres fürnehmſten theils unverneinlich beraubt würden/ wann Sie/ contra naturam

vum iſtorum verborum ſignificatum, geſchehen laſſen müſte / daß ihres ſeelig abgeleibten einen Herrn Schwagers nachgelaſſener Herr Sohn / oder / wann auch der andere annoch lebende Herr Schwager mit diſem cauſam communem machen wolltte / gar auch Beyde / in dem / pro Parte dem Herrn C. competirendem / und Ihr zur Nutznieſſung mitangewiſenen lehenbahren Ritter-Guth die Jurisdiction allein exerciren / die von Rechtswegen verwürckhte Geldſtraffen pro ſuo Arbitrio decerniren / oder remittiren / und Ihr / Jährlich / allein das jenige / was Sie / nach ihrer willkur und arbitrio, eingezogen / nicht als Einer Fructuariæ etiam Jurisdictionis; ſondern vielmehr als einer Redituariæ, annuos Feudi hujus Reditus ex manu Ipſorum accipere coactæ, und alſo auch gar nur Quid pro Quo Ihr behändigen dörf-
83 fen: Wohlbetrachtet / daß / auf ſolche weiß / die Ihr auf diſem Ritter-Guth competirende Facultas auch die jurisdictional Gefäll / warinnen die immer beſtehen mögen / ſuo proprio Facto, ad inſtar veri Uſufructuarii, zu percipiren / multis modis geſchmählert / ja præcipuam partem Ihr aus
84 den händen geriſſen würde: Vor das Erſte in diſem / daß Sie diſes Ritter Guths Jährliche Intraden nicht als eine in Loco mitt-gebiethende Obrigkeit zu nutzen und nieſſen hätte; ſondern / als ein Privat Perſohn / dieſelbe Quotannis von Ihnen em-
85 pfangen müſte: Cùm tamen, communi hominum æſtimatione, plus ſit, Trecentos duntaxat thaleros ex Jurisdictione, quàm nongentos ex quibusvis aliis rebus percipere; cùm Duo thaleri ex fructu ſeu reditu Jurisdictionis Centum ex Sorte conficere dicantur; in aliis autem rebus ad verum rei pretium Quinque vulgò requirantur:

Franciſc. Cardinal. Mantica, de *tacit. & ambig. convent. lib. 4. tit. 20. num. 15.* Andreas Dinner, de *juſto rer. pretio. Q. 2. num. 16. & 18.* Clemens Merlinus, *Deciſ. 763. num. 57.* Johann-Franciſcus Balthaſar, *pract. reſoll. tit. 7. Reſol. 3. num. 15.* B. Dn. Lauterbach, in *tract. ſynopt. tit. de contrah. empt. §. I. num. 18. in fin.* Collega noſter, D. Harpprecht, in *Reſpp. criminal. & civil. vol. 4. Reſp. 71. num. 46.* Jungat. Brunnemann. *conſ. 41. num. 36.* Anton. Wilhelmus Ertl. in *praxi aur.* vom Anſchlag der Güther.

86 Für das ander in diſem / daß / admiſsô hôc ſuppoſitô, die Fräulein L. gleichſamb ihrer Herrn Schwägere gnad leben müſte / indeme von ihrem liberrimo arbitrio gantz und gar dependiren würde / ob Sie / zu rechtmäßigem vortheil und nutzen der Fräulein L. eine Geldſtraff dictiren / oder / ohne daß irgends des Delinquenten groſſe Armuth und Dürfftigkeit dergleichen erfordern möchte / zu ihrem nachtheil / dieſelbe in eine Gefängnuß verwandlen / oder / wann Sie gleichwohl eine Geldſtraff dictirt / ſolche wider / zu ihrem verdrieß und ſchaden / absque cauſa remittiren / oder ſonſt ändern könten.

Für das dritte auch in diſem / daß Sie 87
Fräulein L. die zu diſer Nutznieſſung mitgehörige Unterthanen / wie refractariſch und unbothmäßig / ja auch contumeliôs dieſelbige gleich ſich gegen Ihr aufführen möchten / dannoch nicht coerciren / oder zu ihrer ſchuldiger Præſtationum gebührender Abführung anzuſträngen vermögen könte; ſondern alles auf ihrer Herrn Schwägere wohlgefallen / ob Sie Ihr auch verhülfliche hand leiſten wollen / oder nicht / ankommen laſſen müſte.

Für das vierte auch hierinn / daß Sie 88
aus einer Uſufructuariâ, ſive omnium Fructuum naturalium & civilium pleniſſimâ Perceptrice zu einer formali Redituaria beſchwehrlich gemacht würde / indem Sie / anſtatt / daß Sie Selbſten durchgehends zu gebiethen / verbiethen / die Mißthäter zuſtroffen / und die Straffen Selbſt einzuziehen / oder ſolche / in Totum, vel Tantum zuerlaſſen / und was ſonſten für Commoda der Jurisdiction von Rechtswegen anhängig / von denſelben pro lubitu zu diſponiren / ohne einſpruch oder eintrag ihrer Herrn Schwägere / berechtiget ſeyn ſollte / Sie Ihnen durchauß in die händ ſehen / und alljährlich mit beſchwehrlichkeit ſolche Reditus aus ihrer hand erwartten und nemmen müſte: Cùm tamen notoriè Uſusfructus & Redi- 89
tus, principaliter, in hôc, à ſe invicem differant, quòd ille, cui competit Jus utendi-fruendi, ſeu Reale, ſeu Perſonale, (ut ſuperiùs ex Vinnio & Bachovio audivimus) ſuô Ipſemet factô omnes Fructus percipiat; & ille è contrâ, cui Reditus competit, ex manu Hæredis, vel alterius Domini Proprietatis, eundem accipiat;

juxta tx. in *L. 38. ff. de uſu & uſufr. leg. L. 6. ff. uſufructuar. quemadm. cav.* Johann. Bapt. Cardinal. de Luca, *diſcurſu de legat. 21. num. 10.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll π. theor. pract. tit. de uſufr. uſu & reditu leg. §. 9.*

Ex quo ità in caſu, quô Manilius Octa- 90
viæ ſuæ Uxori pariter plenum ſuorum Bonorum uſumfructum, den völligen Genuß ſeiner Güther legavit, Domini Jenenſes pronunciaſſe leguntur apud Dn. Lynckerum: Jedoch mögen Manilii Freunde ſich der Güther nicht annemmen / quaſi Reditus ſolùm Octaviæ quotannis præſtandi ſint; indem Manilius verordnet / daß die Freunde die Octaviam bey denen Einkünfften und Zinſen ſämptlicher Güther und Capitalien laſſen ſollten ꝛc.

centur. 13. Deciſ. 1279. pag. 263.

91 Welchem allem nach / fünfftens / der NB. Freye Genuß / auf des Herrn C. ganzer Verlassenschafft / oder / wie die Herrn Brüder in ihres Consensûs Ertheilung reden / seinem völligen Vermögen / umb ein grosses beschnitten und verringeret würde.

92 Quem enim hoc fugiat, quòd ille, cui Liberè aliquid facere permittitur, illud omne, pro liberô voluntatis arbitriô, non obstante cujusquam contradictione, peragere valeat?

ut ex Panormitano, Mynsingero & Jasone benè annotat Wehnerus, in *Observ. pract. vocab.* Frey.

93 Quòd Liberè illud dicatur fieri, quod quis sine obstaculo, vel impedimento, absolutâ suâ voluntate, aliô non requisitô, facere potest?

quod ex Decio, Aretino, Socino, Parisio, Menochio & aliis innumeris statuminat Augustinus Barbosa, in *dictionib. usu frequentiorib. Dict. 190. num. 3. & 6.* Addat. *Capit. 1. §. 1. de censib. in 6.*

94 Cuicunque enim libera de re aliqua disponendi facultas competit, ille alterius licentiâ non indiget.

Cap. De multa. 28. X. de præbend. Phil. Decius, *cons. 360. num. 5.* Gozadin. *consil. 91.* Tiraquell. ad *L. Si unquàm. verb. Revertatur. num. 535. Cod. de revoc. donat.* B. Collega noster, Dn. D. Bardili, in *Disp. de nuda propriet. §. 28.*

95 Imò quòd verbum, Liberè, præcipuè & maximè in Conventionibus, de omnimodâ libertate intelligi debeat?

Alciatus, *lib. 4. consil. 3. num. 3. & 8.* Bertazzol. *consultat. civil. lib. 1. consult. 21. num. 20. & seqq.* Matthæus de Afflictis, *lib. 4. consil. 3. num. 3.* Barbosa & Tabor, in *axiomat. lib. 10. cap. 16. axiom. 3.*

96 Bleibet also darbey / daß Fräulein L. auch à Commoditate der gesampten Jurisdictional Gefäll / seu à Jure hos Reditus, suô propriô factô, percipiendi, atque omnia illa, quæ quomodocunque à Jurisdictione, feudali Castro seu Pago quæstionis annexâ dependent, absque ullo concursu suorum Dominorum Affinium, exercendi, nicht vertrungen werden möge: Dessen unangesehen / daß hieoben allegirter Vultejus vermeint / daß / per concessionem talis Commoditatis, der Vasall in den stand gesetzet werde / daß er seinem Lehenherrn die schuldige Lehendienst nicht mehr ablaisten könne: Dann daß / Erstlich / diese Furcht in casu proposito vergeblich sey / das ergibt sich ab deme / daß die samptliche Herrn Agnaten schon genugsame Güther haben / warvon die Servitia ohne einigen abgang præstirt werden können:

97

98

conformiter iis, quæ in terminis tradit Dn. Samuel Stryke, in *exam. Jur. feudal. cap. 10. Q. 13.*

99 Und weil / Zwaittens / ein Lehenmann / per Concessionem talis usufructuariæ saltem Commoditatis, nicht eines schuhes brait von seinem besitzenden Lehen verliert / noch / per talem temporariam Fructuum Alienationem, dem Herrn ichtwas abgeht / und / Drittens / in thesi von der Sache zureden / der Sache gar leicht auf solche weise / wann entweder der Lehenmann noch andere / ad præstanda Servitia feudalia zuraichliche Güther in seinem besitz hat / oder so viel / als Er hierzu benöthiget / für sich selbst reservirt / geholffen werden kan;

100

docente sic Struvio, in *syntagm. Jur. feud. cap. 12. aphor. 7. num. 4. in fin.*

101 So zeigt sichs von selbsten / daß diese Vultejana Ratio dubitandi nec in thesi, nec hypothesi an der Concessione facultatis seu Juris quoscunque Fructus, qui ex corpore ipso feudalis Prædii, vel per causam illius, Jure percipi possunt, & dehinc quoque omnes ex Jurisdictione eidem annexâ fluentia Commoda sive Obventiones, absque ullo concedentium Vasallorum concursu, mediante solitariô illius Exercitio, sicque proprio facto percipiendi die geringste verhinderung zu causiren vermöge.

Und so hält es sich auch mit

Der Zwaitten Quæstion:

102 Ob des seeligen Herrn Parentis F. Renunciation / und ertheilter Consens zu bißhero untersuchter Commoditate etiam Prædiô feudali utendifruendi, auch seinen Herrn Sohn W. vinculire?

103 Daß nemlich auch hierauff mit allem bestand affirmativè zu respondiren. Dañ wiewohl die Rechtslehrere sonsten über dieser Frag: Ob / wann ein Vasall ein lehenbahres Guth / mit aller damahls lebender Agnatorum consensu, quocunque modô, seu in totum, seu pro parte, alienirt hat / seine Söhne es dabey bewenden lassen müssen / oder / solcher veräusserung unangesehen / das veräusserte Lehenstuckh wider an sich zuziehen berechtiget seyen? viel streittens ist / und nicht wenige berühmte DDres darvorhaltten / daß auch die Söhne à facultate tale Feudum in extraneum alienatum revocandi nicht vertrungen werden können:

104

105 Tùm, primò, ex eo, quòd omnes tales Descendentes, ex primæ Investituræ tenore, jus habeant quæsitum, mortuô primô Acquirente, prout quisque illorum proximior est, ad Feudum proprio jure perveniendi; quod

106 quòd ipsum jus sicut non ex persona ultimò mortui Vasalli; sed ex Pacto ipsius Primi Acquirentis, atque Dantis beneficio, ex sanguinis ratione quæsiviisse censentur;

per *Cap. II. Feud. 30. l. Feud. 1. §. cùm verò Conradus. 2. II. F. 14. §. Si Capitanei. 1.* cum parallel. hinc inde obviis. Henric. à Rosenthal, de *feud. cap. 2. conclus. 34. num. 3.* Gailius, *lib. 2. Obs. 154. num. 2.* Carpzov. *Disp. feud. 2. th. 11. & seq.*

107 ità etiam ipsis insciis, vel non consentientibus, illud Jus nullo modo, per cujuscunque Vasalli factum, vel in totum auferri, vel imminui valeat:

per *L. 11. de Reg. Jur. L. 2. quod vi aut clam. L. 5. de jur. & fact. ignor.* DDres, ad *Capit. 1. de alienat. feudi paterni.*

108 Tùm quòd, 2dò, quilibet Vasallus, & sic etiam talis Pater, nonnisi revocabile dominium habeat, quod ad vitam ipsius duntaxat durare; ipsoque moriente, instar juris fructuarii, cum quo etiam comparari solet, simùl expirare intelligatur, ut dehinc illa omnia, quæ quisquam Possessor de eodem disposuit, ipsius jure per mortem extinctô, simùl extingui, & cessare necesse sit.

arg. *L. 30. in fine. ff. de pignor. & hypoth. Capit. 1. §. fin. quib. mod. F. amitt.* & ea, quæ tradit Hartmannus Pistoris, *parte 2. Q. 6. n. 3. cum seqq.* & *Q. 13. num. 10.*

109 Tùm quòd (3.) in specie etiam Patri, in præjudicium suorum Filiorum, facultas de Feudo etiam mortis causa disponendi, in *Cap. 1.* verbis: *Nulla ordinatione Patris, in Feudo manente, vel valente. l. Feud. 8.* nominatim & specificè adempta legatur: Cui

110 consequens dicunt, quòd nec per viam Conventionis, seu negotii inter vivos hoc facere valeat: Et quòd argumentum ab ultimâ Voluntate ad dispositionem inter vivos in Jure sit validum.

Bartolus & Baldus, ad *L. fin. Cod. de pact.* juncta generalitate *Capit. 1. II. Feud. 52.* & *Cap. un. II. F. 55. Cap. un. §. Donare. II. Feud. 9.* Vultejus, de *feud. lib. 1. cap. 11. num. 99.* Schrader, de *feud. parte 8. cap. 7. n. 12.*

111 Tùm quòd (4.) etiam in Fideicommissis agnatitiis, seu familiæ (A quibus ad Feu-

112 da regulariter validè argumentamur;

ex doctrina Rosenthalii, de *feud. cap. 1. concl. 11. num. 2. in not. lit. c.* Mastrilli, *Decis. Sicil. 122. num. 15.* Deciani, *lib. 1. Resp. 41. num. 162. & seqq.* Struvii, *Obs. feud. 9. ad Cap. 3. num. 6.* Vulteji, de *feud. lib. 1. cap. 3. num. 27.*)

idem juris obtineat, ut ille videlicet, qui primò ad tale Fideicommissum vocatus est, cuicunque sequenti Fideicommissario, quoad Jus, ex illius primi Institutoris intentione, in eodem succedendi, suo factô præjudicare possit haudquaquàm;

per tx. in *L. 69. §. 3.* verbis: *Nec tamen ideò sequentium Causa, propter Superiores, imposterum ladi debet. ff. de legat. 2.* juncto argum. tx. generalis in *L. fin. §. 3. Cod. commun. de legat.* Vincent. Fusarius, de *fideicommissar. substit. Q. 588.* Menochius, de *præsumpt. lib. 3. præsumpt. 215. num. 59.* Peregrinus, de *fideicommiss. artic. 52. num. 81. & seq.* De quibus plura videri possunt apud Knipschildium, de *F. F. nobil. cap. 11. num. 399. & plurib. seqq.* Hermann. Vultejum, in *consil. Marpurg. vol. 2. cons. 26. num. 55. & consill. 25. num. 71.* Hondedæum, *parte 4. vol. 1. consult. 72. num. 40. & seq.*

Ex quo istam sententiam, quòd totalis 113 vel partialis Alienatio Feudi antiqui, largissimè quantumvis consensum suum impertientibus omnibus Agnatis facta, etiam Filiis, tametsi demùm posteà natis, haudquaquàm præjudicet, neque ipsi eandem agnoscere teneantur, constanter propugnant Aymo Cravetta,

consil. 51. num. 12. Ludov. Molina, de *Hispan. primogenit. lib. 3. cap. 1. num. 44.* Petrus Anton. de Petra, de *fideicomm. Q. 11. num. 584. & seqq.* Peregrinus, de *fideicomm. artic. 22. num. 75.* Fusarius, *d. tr. Q. 318. num. 107.* Mantica, de *tacit. & ambig. convent. lib. 23. tit. 20. num. 23.* Gilmannus, in *symphoremat. supplicat. tomo 1. parte 2. tit. 8. Voto 2. n. 53. & seq.* Alvar. Valascus, de *jure emphyt. Q. 49. num. 6.* Rosenthal, de *feud. cap. 9. concl. 71. num. 1. & seqq.* Schrader. de *feud. parte 8. cap. 7. num. 11. cum seqq.* Carolus à Kirchberg. *tract. de feudo ex pacto & provid. cap. 5. num. 60. & seqq.* Aliique, quos laudat Goswinus ab Esbach, in *addit. ad Carpzov. parte 2. C. 48. Def. 9. & seqq.* ejusdemque sententiæ haud postremus patronus, Philippus Knipschildius, de *F. F. nobil. cap. 11. num. 394. & mult. seqq.* ubi omnia, pro istâ sententiâ facientia, plena manu adducta videri possunt:

So wird jedoch in ejusmodi terminis, 114 in qualibus hîc versamur, wann ein Sohn seinem Vatter / neben denen Lehengüthern / auch in seinem hinterlassenen Allodio succedirt / (Allermassen Er dann die Lehen 115 allein / mit repudiirung deß Vatters Erbschafft / und obschon sehr verschuldeten allodial Vermögens / Regulariter, nicht anzunemmen befugt; sondern / wann Er jene haben will / auch dise nothwendig mit-antretten muß;

juxta satis dilucidum hanc in rem tx. *II. Feud. 45.* ubi omnes Scribb. Hartm. Pistoris, *lib. 2. Q. 2.* Struv. in *syntagm. Jur. feud. cap. 9. aphor. 11.* Finckelthaus, *Disp. feud. 6. Q. 22.* Carpzov. *J. F. parte 2. C. 47. Def. 3.* Coler. *parte 2. Decis. 282.* B. Collega noster, Dn. Bardili, de *Hæredit. adit. th. 41.*)

Von den meisten Rechtslehrern beständig darvorgehaltten / daß / so wenig der Vatter selber die von ihm vorgenommene Alenation, auf was weiß diſe immer geſchehen ſeyn möchte / contra proprium factum zu impugniren berechtiget iſt; ſo wenig auch ſeine Ihm ſuccedirende Söhne und Erben dieſelbige anzufechten fug und macht haben:

116 Dann wann die Ratio Unionis perſonarum, quam LL. inter quemcunque Hæredem & ipſius Auctorem, per Hæreditatis additionem induci fingunt;

per *Novell. 48. cap. 1. L. 54. de de acq. vel omitt. hæred. L. 193. de R. Jur.* B. Dn. Lauterbach, in *Coll. th. theor. pract. tit. de A. vel O. H. §. 31.* Dn. D. Bardili, *d. Diſp. th. 46.* Anton. Dadinus Alteſerra, *tract. de fictionib. Jur.*

von ſolchem effect iſt / daß dahero auch alle ad Fideicommiſſum vocatæ Perſonæ ihres Anteceſſoris facta, auch quoad alienationem bonorum ad Fideicommiſſum familiæ, ſpectantium unwiderrufflich zuhalten, verbunden:

ut poſt alios innumeros, qui eandem ſententiam decidendo, conſulendo, & dicendo, magnis animis propugnârunt, videre eſt apud Vincent. Fuſarium, de *fideic. ſubſtit. Q. 557. num. 1. & ſeqq.* ubi valdè notabiliter, non curandum eſſe, ſcribit, quòd malè nonnulli à ſententia hac receſſerint. Addat. Fachinæus, *controv. lib. 5. cap. 19.* ubi dicit, mirum eſſe, Vivos doctos reperiri, qui contrarium doceant. Menoch. *conſil. 81. n. 10. & conſil. 99. per integr.* Cephalus, *conſ. 392. num. 28. cum ſeqq.* Dn. Samuel Stryke, de *ſucceſſion. ab inteſt. Diſſ. 7. cap. 4. th. 21.* qui, pro iſtâ doctrinâ ſtatuminandâ, rectiſſimè urget *L. 114. §. 15. & 16. de leg. 1.* B. Collega noſter Dn. D. Frommann. in *Diſſ. de Adminiſtrat. adventitior. legit. th. 81.* prolixiſſimè Collega noſter D. Harpprecht. in *tract. academic. de ſucceſſionib. parte 1. Tract. 5. pag. 1165. usque ad pag. 1172.*

117 Addat ſpecificus hanc in rem tx. in *Novella 159. cap. 3.* ubi Juſtinianus diſerte reſcribit, quòd, quia & alii Hierii Filii res ſuas abalienaverint, & reliquorum alienationibus quodammodò conſenſerint, hâc ratione ſibi pariter & NB. Succeſſoribus ſuis, Actones, quæ ipſis potuiſſent competere, ſuſtulerint. Cui tx. porrò quoq; addi merentur *Lex 114. §. 16. de leg. 1. L. 67. §. 3. de leg. 2.* & quæ ad easdem commentantur Pinellus, ad *L. 1. Cod. de bon. matern. parte 3. num. 81.* Brunnemann. ad *d. L. 114. num. 18. cum ſeq.* Johannes à Sande, de *prohib. rer. alienat. cap. 8. num. 33.*

118 Warumb ſolte dann ſolche Unio Perſonarum nicht auch quoad Vaſallum & ejus Hæredes, ratione totaliter vel pro parte

119 ſolummodò alienati, & ſic etiam (juxta regulam *legis finali Cod. de reb. alen. non alien.* ad quam jungeſis Brunnemann.) vinculô juris uſufructuarii gravati Feudi gleiche operation und rechtliche würckhung haben? da ja eben das jenige Impedimentum, welches quoad hæc Bona in dem weeg zu ligen ſcheint / daß nemlich dergleichen Succeſſores in Feudo nicht ihrem Vatter / vel cui ille Hæres factus; ſed primo illorum Acquirenti ſuccedant, ſich ebener maſſen auch bey denen mit dem nexu Fideicommiſſi Familiæ verhafften Bonis unverneinlich befindet:

per tx. in *L. 69. princip. & §. 1. de leg. 1. L. 7. ff. qui petant tutor. L. 16. L. 38. L. 55. ad SCt. Trebell.* aliosque complures, quos exhibet, poſt Cephalum, Ruinum, Pruckmannum, & Simonem de Prætis, Mundius à Rodach, *conſil. 21. num. 58.* Carpzov. *Deciſ. 158. num. 11.* Nicol. Intrigliolus, de *ſubſtitut. centur. 3. Q. 78. num. 4.* Fachinæus, *controverſ. lib. 4. cap. 85.* omniumque latiſſimè Collega noſter, Dn. Harpprecht, in *Reſpp. criminal. & civilib. vol. 3. Reſp. 60. num. 615. & ſeqq.*

Jngleichem / wann / zwaittens / ob eandem Rationem Unionis perſonarum, einem 120 Sohn / welcher ſeines Vatters Erbſchafft angetretten / die à Patre ipſius, von ſeinem peculio adventitio regulari, in zeit deſſen führgewährten legitimi Uſusfructûs & Adminiſtrationis, illegitimè alienirte Stückh / poſt mortem illius zu vindiciren / ex communiſſimâ Interppr. ſententiâ, nicht erlaubt iſt:

Tùm propter tx. *Legis 14. Cod. de rei vend.* quæ, neglectâ hâc ſententiâ, non rebus; 121 ſed verbis ſolummodò ſcripta foret; eo quòd talis Filius, Hæres patri ſuo factus, ſemper non ut Hæredem; ſed ut rerum ab illo alienatarum Dominum ſe easdem repetere dicturus foret: Itemque ob *L. 17. ff.* & *L. 11. cum L. 14. Cod. de evictionib. L. 24. Cod. de donation.*

Tùm ex eo, quòd omnes, Cujuscunque alterius Hæreditatem adeundo, ad implenda ea omnia, ad quæ etiam defunctus ipſo- 122 rum Autor de Jure teneatur, ſe obſtringere cenſeantur.

§. ult. Inſt. de Oblig. quæ quaſi ex contr. naſc. L. 3. in fin. ff. ex quib. cauſ. in poſſeſſ. eat. L. un. §. 4. Cod. de caduc.

Warumb ſoltte dann hingegen ein ſol- 123 cher Sohn / der zumahlen ſeines vatters Erbſchafft ſimpliciter angetretten / quoad Bona feudalia, à ſuo Patre, quocunque modô alienata, ein mehreres recht haben; da- 124 doch dergleichen adventitia Bona denen Liberisfamiliâs, quoad Proprietatem noch im leben deß Vatters / und irrevocabiliter; und hingegen die Lehen-Güther / erſt poſt Patris deceſſum, und zwar allein quoad u-

ſile

tile Dominium, sicque multis ex causis, revocabiliter, denen Söhnen zugehören?

115 Ex quô, in decidendâ præsenti quæstione, hôc eôdem argumentô, tanquàm efficacissimô, in individuo uti videmus Henricum à Rosenthal,

de *feud. cap. 9. membro 2. conclus. 70. num. 4.*

126 Ja wann / pro tertio, mehr angeregte Ratio Unionis Personarum auch quoad Bona juris Primogenituræ & Majoratûs nexu devincta, inter mortuum hujus generis bonorum Alienatorem & ejusdem Hæredes, ad effectum excludendæ Revocationis, attendirt werden muß:

per deducta Tiraquelli, de *jure primigenior. Q. 24. per tot.* Besoldi, de *success. reg. lib. 1. Diss. 2. num. 4.* Betsii, de *pactis famil. illustr. cap. 9. pag. nob. 464.* Molinæ, de *Hispan. primogen. lib. 4. cap. 1. num. 21. & seqq.* Menochii, *consil. 196. n. 11. & cons. 1204. n. 14.* Melchioris Palaez, de *major. part. 4. Q. 16.*

Warumb solte dieselbe nicht auch in proposito modis omnibus statt finden?

127 Ja daß in specie auch quoad Feuda, quæ vocamus, antiqua & pactionata, præ oculis habitâ Juris veritate, keine andere meinung ingress und platz finde; sondern auch solche Güther so wohl von eines illa alienantis Vasalli Filiis, als auch andern Agnatis, wann auch diese demselben in Allodio succedirt / mithin seine Hæredes, sicque una & eadem cum illo Persona worden / ob hunc ipsum respectum hæreditarium, personarum Unionis inter ipsos inductivum, per Regulam, durchauß nicht revocirt werden können / das ist eine bey den fürnehmst und bewährtesten Feudisten receptissima sententia:

118 Tùm, primò, per d. tx. *II. Feud. 45.* ex quô meridianâ luce evidentiùs liquet, quòd Filii suo Patri, etiam in talibus antiquis Feudis, perindè ut Hæredes in Allodio succedant; ità quidem, ut illa sola non retinere, & reliquam Patris hæreditatem repudiare queant; sed, unà cum feudali, etiam allodialem ejus successionem retinere teneantur;

in verbis: Ubi verò Filium reliquit, ipse non potest Hæreditatem, sine Beneficio, repudiare; sed aut Utrumque retineat, aut Utrumque repudiet.

129 Ex quo etiam passim Filii, respectu Feudalium Bonorum, Hæredes Patris appellitantur, & per hanc ipsam appellationem ab Agnatis Successoribus distinguuntur;

præcipuè *I. Feud. 1. §. Hoc quoque. 13. §. Et si Clientulus. 14. II. Feud. 9. §. Si verò. 11. vers. Si enim. 28. §. ult.*

130 Quibus omnibus apertissimè significatur, quòd, quemadmodum Hæres, ex persona defuncti, in Allodio succedit, ità etiam Feudum ad Filium non aliter, quàm ex per- 131
sonâ Patris, perveniat: Contrà quàm se res habet in Vasalli Agnatis, qui Feudum ab illo, qui id alienavit, nullatenùs obtinent; sed Jus sanguinis, per quod, vi primæ Investituræ succedunt, à suis quisque Parentibus habent.

I. Feud. 14. verbis: *Fratres, vel Nepotes, per investituram Patris & Avi, in Beneficium succedunt.*

Tùm, 2dò, per txx. *I. F. 8. §. 1.* in ver- 132
bis: Si Frater meus alienaverit partem sui Feudi, si moriatur sine Hærede masculo, revertitur ad me. *II. Feud. 18.* ibi: Si aliquis suum Beneficium, sive totum, sive partem alienaverit, & Ipse, vel NB. Hæres ejus sine Hærede decesserit, Totum, quod fecit, revocari debet. *II. Feud. 9.* verbis: Si tamen sine Hærede Masculo descendente decedebat.

Tùm ex eo, quòd, tertiò, ut hoc planiùs 133
dicamus, Filius in Feudo, non nisi mediante Patre, à quo jus sanguinis habet, succedere valeat; Patre verò, cum consensu Domini directi, Feudum licitè alienante Successio ad Filium à suo Patre non ampliùs deferri, & proindè tale Feudum, licitè alienatum, ceu ad Filium verè haudquaquàm transmissum, nec ullatenùs peti, vel ab ejus Emptore repeti valeat: Æquè ac juris est in 134
casu talis Feudi legitimè à Patre oppignorati, vel propter delictum ab illo amissi: Nam & illô in casu Feudum tale non, nisi cum nexu Pignoris, ad Filium pervenit, &, hôc alterô in casu, ipse etiam Filius eodem privatur, non aliâ de causâ, quàm quòd non, nisi mediante persona Patris, Filius feudum habere; à Patre verò, qui illud amisit, id ad Filium non ampliùs devolvi valeat:

prout hoc plenâ manu, etiam omnibus adversari visis sollicitè & solidè examinatis, imò exanimatis, statuminat Struvius, in *syntagm. Jur. feudal. cap. 13. aphor. 16. num. 6. & seqq.* Dn. Samuel Stryke, in *exam. jur. feud. cap. 20. Q. 10.* Hartmannus Pistoris, *lib. 2. Q. 13.* Hermann. Vultejus, de *feud. lib. 1. cap. 11. num. 8.* Henricus Zœsius, de *feud. cap. 14. num. 12.* Bened. Carpzov. *D 2. cap. 48. D. 9. & 12.* ubi idem obtinere scri- 135
bit, licet Filii, tempore Alienationis adhuc fuerint Minorennes. Richter. *Decis. 79. n. 4. & 7.*

Quæ tota doctrina quòd etiam in hac al- 136
ma Eberhardina receptissima sit, vel ex eo patescit, quòd, tametsi, per Regulam, Pater de tali Feudo, per supremam Voluntatem, disponere nequeat; 137

I. Feud. 8. ibi: *Nullâ Ordinatione defuncti manente, vel valente. Cap. Imperialis. II. Feud. 52. & Capit. Imperialem. II. Feud. 55.* Brunnemann, *consil. 6. n. 26. 29. & 39. & cons. 31. n. 13.* Carpzovius, *Disp. feud. 5. th. 8.*

&

138 & dehinc nec Divisio hujus generis Feudorum, à Patre inter Filios facta, subsistat; per *dd. txx.* & tradd. Gailii, *lib. 2. Obs. 16. num. 10.* Petri Wesembecii, *consil. 20.*
139 *num. 26.* passimque Aliorum: Tamen etiam hæc Regula notabiliter in casu, si Filiis simùl deferatur Allodium, limitari cre-
140 datur; Tunc enim, quia Patris sui Hæreditatem, si Feudum habere velint, necessariò adire tenentur, Hæredes autem ad Factum Defuncti præstandum & adimplendum indeclinabiliter obstricti sunt, saltem per indirectum, & hôc ipsô respectu, Patris dispositionem Filiis præjudicare, imò etiam Agnatis, si & ipsi Allodium cum Feudo habere velint, in publica Disputatione propugnavit B. Collega noster, Dn. D. Bardili, de *jure disponendi de feud. per ult. volunt. §. 75.* Quibus gemina constabilit laudatus Struvius, in *synt. Jur. feudal. cap. 9. aphor. 12. num. 2.* Mercurial. Merlinus, in *tract. de legitima, lib. 2. tit. 1. Q. 4. num. 15.* Henric. à Rosenthal, de *feud. cap. 9. membro 2. concluſ. 69. num. 3.* ubi alios quamplurimos laudat consentientes.

141 Sed & omnia hæc asserta, quæ hucusque adduximus, post Glossam, Baldum, Iserniam, Laudens. Præpositi. Afflictum, Picum, Schenckium, Alvarotum, Jacobin. de S. Georgio, Curtium, Borcholt, Zasium, Tiraquellum, Andr. ab Exea, Pinellum, Mozzium, Boerium, Schraderum, Castrensem, Menochium, Riminaldum Junior. Rolandum à Valle, qui &, Omnes in hoc concordare, testatur, Clarum, Schurffium, Grassum, aliosque innumeros, solidissimô hoc verborum compendio, etiam in Hæredis Hæredibus, comprobat Henricus à Rosenthal, de *feud. dicto cap. 9. membro 2. concluſ. 69. num. 1. & ſeqq.* ubi ità: Filius, inquit, Hæres Patris, alienationem Feudi à Patre factam revocare non potest. Ampliatur, ut
142 idem sit in alio Vasalli Agnatô, qui Vasallo defuncto in allodialibus Hæres extitit. Nam nec is Alienationem, aut aliud factum, circa Feudum à Vasallo gestum, revocare aut infringere potest. Extenditur, ut idem sit in Hærede Hæredis, & Ulterio-
143 ribus: cùm Hæredis appellatio non solùm proximum; sed multos successores, & Successionum Gradus (omnes) comprehendat. Quarto ampliatur, ut non solùm in infor-
144 mi, vel hæreditario; sed etiam in Feudo ex Pacto & Providentiâ procedat. Quo-
145 rum omnium Ratio, quòd Hæres cogitur stare facto defuncti, etiam quoad Jura, ex alio capite, quàm Hæreditate defuncti, ad se pertinentia, cujus personam repræsentat.

146 Ucadeò & illa palmaria Dissentientium Ratio, quòd, quatenùs Hæres non hæreditario; sed proprio jure nititur, facto sui Autoris stare non teneatur, pro contrariæ sententiæ stabilimento nihil penitùs operetur. Sanè enim, si ei quicquam roboris inesset, sequeretur, quòd in omnibus, eousque à nobis, de Bonorum gentilitii seu agnatitii Fideicommissi, ut & Primogenituræ, vel Majoratûs nexu devinctorum, item Adventitiorum ordinariorum, tùm & omnium feudalium alienatione, (Exceptis solis merè hæreditariis) una sola hæc Regula sectanda veniat, quòd illa, sive licitè, firmiter & validè, sive nulliter & illicitè alienata, semper Revocationi obnoxia sint, sicque Hæres hîc semper contra factum defuncti, id quod tamen, Juris interpretatione, Ipsius-met proprium, venire valeret;

ut in puncto advertit laudatus à Rosenthal, *dicta concluſ. 69. num. 14.* Addantur omninò, quæ habet Pinellus, eundemque allegans Michael Grassus, in *rec. ſententi. §. Hereditas. Q. 12. num. 7.* ubi scribunt, hanc sententiam, quòd Hæres factum sui Autoris, etiam quoad illa, quæ ipsi ex propria persona obveniunt, præstare teneatur, communiter receptam esse. Quibus addi merentur, quæ tradit Johannes Guilielmus Itterus, quando ità: Illud, inquit differri 147
non possumus, quòd multa, & speciosa quoque, Argumenta fulciendæ affirmativæ sententiæ in medium afferri possint, quæ tamen, Quantumcunque colorem præ se ferant, illis Rationibus, quibus omnis revocandarum alienationum facultas Liberis abjudicatur, cedere necessum habent. Cùm enim Sanguinis, & hactenùs etiam succedendi Jus, cui revocandi Jus innititur, Filius à Parente suo consequatur, uti vel ex eo manifestum est, quòd Parente, ob Delictum, Feudi jure possessione multatô, insimùl etiam Filius, licet integer vitæ scelerisque purus, à successione feudali arceatur; Utique Filius plus sibi juris vindicare nequit, quàm à Parente ad se transmissum fuerit; At verò quod à Parente primùm alienatum in externas manus transiit, ut paternæ potestati & dispositioni subductum omninò est; ità nec per hanc ad alium devolvi jam poterit;

in *commentat. methodica de feudis Imperii, cap. 23. §. XIII. pag. 990. & ſeqq.* ubi 148
addit, hanc sententiam eò faciliùs in magnis illis, dignitatemque annexam habentibus Imperii Beneficiis admittendam venire, quòd ratio succedendi in toto Principatu ad allodialem Hæreditatem propiùs accedat; ut latiùs ibid. videri potest.

Und ſo viel von dieſer palmariâ & primâ decidendi Ratione.

Quid ad præmissas dubitandi Rationes 149
reponi debeat? partim ex eousque longa serie stabilitis, partim verò ex Authoribus

§-

simùl laudatis nullo negotio desumi poterit; omniumque plenissimè ex latè deductis à nostro Collega D. Harpprechto, in *tract. academic. de succession. parte 1. Tract. 5. à pag. 1165. usque ad pag. 1172.* ubi omnia & singula contrariari visa sollicitè diluit.

150 Demnach aber / für das Ander / durch dises / daß Herr C. der Fräulein L. sub eidem assignato universali totius, à se aliquando relinquendæ, Substantiæ Usufructu, mit außtruckhlichem Consens seiner beyder Herrn Brüder / für sich und ihre Kinder / auch auff seinem altt-lehenbahren Ritter-Guth N. auch die Commoditatem die von demselben Jährlich fallende Fructus, warinnen die immer bestehen mögen / suo proprio facto zu percipiren / in seinen / mit Ihr errichteten Pactis dotalibus, verordnet / keine Juris in re speciem auf disem Lehen an dieselbige transferirt / und mithin auch gar keine Alienation Ihm / in casum Ipsius, suo tempore secuturi, beati decessûs, angeschuldiget werden kan; sondern sein possidirendes altt-Lehenbahres Ritter-Guth an seinen Herrn Bruder und Nepotes ex Fratre jam prædefunctô, jure utilis Dominii, allsobalden übergehen wird; dessen unangesehen / daß Fräulein L. auf erfolgenden solchen Fall / dasselbe in ihrer / ratione Modi sic appellatâ, possessione naturali, ad istum effectum, damit Sie ermeldte Commoditatem seu Facultatem Fructus percipiendi, nach dem von ihren beyden Herrn Schwägern ertheilten Consens, desto pleniùs exerciren könne / behalten wird / so erhellet auch hierauß / daß auch Herr W. desto weniger wider seines wohlseeligen Herrn Vatters wohlbedächtliches Factum, quacunque ratione, zuhandlen befugt sey; sondern Sie Fräulein L. bey dem freyen Genuß sive libero exercitio auch der Jurisdiction / und dessen allen / was derselben anhängig / zu lassen verbunden und schuldig sey.

151

152 Damitt aber so wohl Sie Fräulein L. als auch Herr C. noch in seinen lebzeiten desto sicherer leben können / daß die zwischen Ihnen beyden errichtete Ehe-Pacten / nach so wohl Ihrer aigenen / als auch Seiner des Herrn C. beyder Herren Gebrüdere aigentlichem intent, auf seinen erfolgenden seeligen hintritt / ihren völligen und erwünschten effectum erraichen / so haltten wir für eine räthliche nothdurft / daß Herr C. allerförderist / durch ein paar vertrautter und verständiger Cavaliers, und / nebst disen / wohl auch durch seinen noch lebenden / einigen Herrn Bruder / seinen Vettern Herrn W. beweg- und freund-vetterlich besprechen lassen möchte / daß auch diser / nach seines wohlseeligen Herrn Vatters / und noch lebenden Herrn Patrui guthmüthigem Exempel / dickhbesagte Ehe-Pacten / oder das ratione derselben Bestäthigung / und ertheilten Consensûs, aufgerichtete Instrument, mit seiner aigenhändigen Subscription und Sigillo unterziehen und bekräfftigen möchte: Da dann zugleich auch sorgfältig dahin zu trachten seyn wird / daß in specie der Punctus von der Fräulein L. Selbsten / in Casum Viduatûs, in krafft Ihr competirender Commoditatis utendifruendi, in dem Ritter-Guth N. nach ihrem gefallen zu exerciren habender Jurisdiction, zu heilsamer vorbiegung alles künftigen scrupulirens und beschwehrlichen gezänckhs / mit etwas deutlichern expressionen eclaircirt werden möge. Dafern aber Herr W. durch dergleichen bey ihme anlegenden zuspruch (warbey Ihm finaliter gesagt werden könte / daß / Er möge gleich seinem Herrn Patruo C. dise liebe erweisen / und Ihn auch mit seiner Nahmens unterschrifft beehren / oder solches verwaigern; so werde es dannoch bey disen Ehe-Pacten sein unänderlich und beständiges verpleiben behaltten) zu gleichmässiger unterschreibung sich nicht bewegen lassen wolte / so würde Herr C. am besten thun / wann Er seines Landsfürsten Churfürstl. Durchl. ein unterthänigstes memorial, dises Innhalts / überreichen thäte / daß Er mit Fräulein L. gewisse dotalia Pacta errichtet / in welchen / unter andern / auf den Fall seines vor-absterbens / Deroselben entweder ein sicherer Widthumb / oder / nach Ihrer künfftigen aigenen Wahl / der freye Genuß des gantzen von Ihm hinterlassenden Vermögens / und darneben auch auf seinem altt-lehenbahren Ritter-Guth N. die Gerechtsame / oder allso von denen Rechts-Lehrern genannte Commoditas auch alle vom selbigen / quocunque modo, fallende Emolumenta, in krafft Selbst exercirender Jurisdiction, suo proprio facto zu percipiren / wohlbedächtlich verordnet / und / dieweilen Er dises ohne seiner Herrn Brüder / als in disem Lehen-Guth succedirender Agnatorum / außtruckhlichen Consens nicht zu werck richten können / so hab er auch disen / so wohl von dem allbereit seelig abgeleibten / als dem noch lebenden Herrn Bruder verlangt / und von Ihnen largissimè schon längstens erhaltten: wordurch Er vermeint / daß alles in solche ungezweifelte richtigkeit gesetzt worden sey / daß darüber kein Streitt / nach seinem ableiben / erregt werden möchte. Nachdemmahlen aber seines seeligen Herrn Bruders einer Hr. Sohn sich dessen allschon vernemmen lassen / daß / wann Fräulein L. des Herrn C. Tod gleichwohlen erleben / und ermeldten Usumfructum erwöhlen würde / Er Ihr in dem Guth N. keine Jurisdiction, daß Sie nemlich dieselbige selbst

153

154

155

exerciren / und / was deren anhängig / verhandlen möge / eingestehen; sondern solche / neben seinem noch lebenden Herrn Patruo, Selbst allein exerciren / und Ihro allein die Jährliche Gefälle / aus ihrer Hand zukommen lassen wollten; dises aber der wahr-
156 gründlichen Intention so wohl der beyden Principal Paciscenten / als auch beyder / solche Pacta approbirender / Herrn Brüdere è diametro zuwider lauffe / demnach finde Er sich / damit nicht irgends / nach seinem hintritt / seine Liebste in beschwehrliche und kostspildige Lites eingesenckht werden möchte / höchstens gemüssiget / Ihre Chur-Fürstl. Durchl. unterthänigst zubitten / Sie
157 wollen in Churfürst-mildesten hulden geruhen / disen seinen Nepotem ex beato Germano hierüber vor Einer in gnaden anordnender Fürstl. Deputation gnädigst constituiren / und Ihme nachtrückhlich zusprechen zulassen / daß Er nicht wider seines seeligen Herrn Vatters ernstliche Intention / Hand und Signet, ungegründete lites zumoviren unternemmen; sondern dessen in schrifften außgestellten Consens, mit außtrückhlicher begebung solches seines fürelligen ungegründeten Intents / auch mit seiner Unterschrifft und Signet unterziehen / oder endlich / in dessen unverhoffter entstehung / Höchsterläucht Seine Churfürstl. Durchl. solche widrige Meinung / nach der beyden Herrn Brüdere auffrichtig und redlicher Intention / aus beywohnender Hoherlands-Fürstl. Macht vollkommenheit / schlechter dinge zuvernichten / auch hierauff solche Pacten / in allem ihrem Innhalt / und besonders so viel auch die à futurâ Dominâ Viduâ, ohne eintrag oder einspruch der Herrn Agnaten / nach eignem gefallen / jure usufructuario zu exerciren / habende Jurisdiction und Gerichtbarkeit betreffe / gnädigst zu confirmiren geruhen möchten ꝛc.

Dises ist es / was uns zu diser Pactorum dotalium Erläutterung und mehrerer sicherstellung / mit etwas außführlicher und gründlicher Deduction / aus den heilsamen Rechten vor augen zu legen / salvo quovis meliori suffragio, beygegangen; zu dessen beglaubt und gewöhnlicher urkund wir auch unsers Collegii anvertrautes Insigel zu subnectiren nicht sollen ermanglen;

sub dato, Tübingen / den 26. Martii, 1692.

158

CONSILIUM NONAGESIMUM SEPTIMUM.

SUMMARIA.

DE Communione Bonorum mobilium & Acquisitorum universali, per Statutum, *vel* Consuetudinem, inter Conjuges *obtinente*, eique annexa, *tùm* in ipso matrimonio, *tùm* ante illud, *contracti*, Æris alieni solvendi necessitate.

RECensetur *summariè in Locô quæstionis* quoad bona Conjugum mobilia, *sine distinctione*, *obtinens* Consuetudo. *num.* 1.

Formatur Quæstiô *hîc* examinanda. *num.* 2.

Connubialis bonorum Societas *non saltem in* LLbus Justinianeis, *præter promiscuum bonorum usum*, incognita: *num.* 3.

Verùm etiam in Locis, ubi illa hodiè *viget*, *tàm* diversæ *est* naturæ, *ut* de illa, *ceu* irregulari *planè* Societate, *sine clarâ Statuti dispositione*, vix aliquid certi *definiri valeat*. *num.* 4. *& 6.*

Illustratur *hoc notabili*, de Lubecana bonorum *inter Conjuges* Communione, locô Mevianô. *num.* 6.

In materia Societatis Bb. conjugalis, *verbis Statuti vel Pacti dotalis deficientibus, non ad communem quæstuariæ Societatis naturam*; *sed potiùs* ad Jus Commune, *ejusque* de Conjugibus dispositionem *recurri debet*. *num.* 6. *& 7.*

Notatur frequens circa hunc *Juris* articulum error. *num.* 8.

In hac materia ne quidem ab alienis Statutis explicationem *sumere licet*; nisi *vel* Vicinitas, *vel* Juris mutuatio, *vel in aliis* Morum similitudo *justam* opinionem de similitudine Juris faciat. *num.* 8.

Referuntur *aliquot* Loca, *in quibus*, præter Societatem simpliciter bonorum

rum, *simùl* ratione Bonorum mobilium, tempore initi matrimonii à Conjugibus collatorum, *universalis* Communio, per Consuetudinem, *obtinet. num.* 9. *& seqq.*

In locis, ubi Societas omnium bonorum in specie sic dicta *inter Conjuges* viget, omne, *etiam* ante matrimonium, ab altero *contractum*, Æs alienum ex collatis bonis communibus *exsolvitur. num.* 17.

Universalis bonorum Societas *in specie sic dicta universalem quoque tùm* quoad bona collata, *tùm* quoad debita, *etiam* ante illam *contracta*, communionem *inducit. num.* 18.

Bona *non dicuntur*, *nisi* deductô *omni* Ære alienô. *num.* 19.

Etiam Uxoris bona *pro* debitis, ante *mododictam* universalem Bb. Societatem, à Marito *contractis*, *constante matrimoniô*, hastæ subjugari *possunt. num.* 20.

De hoc, *quòd* Conjux, *in locis*, *ubi*, præter acquæstum conjugalem *etiam* Bona mobilia, *ab ipsis collata*, *statim* jure dominii, communicantur, *etiam* pro parte dimidiâ, ad *exsolvenda alterius* Debita, obstrictus *esse debeat*, vix *aliquod* specificum Statutum *produci potest. num.* 21.

Nec *etiam* citra Iniquitatem *illud promiscuè* statui posse *videtur. num.* 24. *& seqq.*

Per communicationem omnium Bb. Una Domus *&* commixta Familia inter Conjuges *inducitur. num.* 23.

Favor Dotis *in LLbus est* maximus. *num.* 25.

Jure Communi nemo pro Debito alieno, *adeoque* nec Uxor pro suo Marito *tenetur. num.* 26.

Consuetudo Uxorem, intuitu paucorum, *à Marito titulo Societatis*, *acquisitorum*, bonorum mobilium, ad solvenda ipsius debita obstringens, *videtur* irrationabilis *&* nulla. *num.* 27.

Multi DDres pro indubiô habent. quòd. licet Conjux, *in locis*, *ubi* universarum fortunarum *inter ipsos* Societas *viget*, pro debitis ab alterô, *ante matrimonium*, contractis, teneatur; *tamen hoc non ulteriùs*, *quàm* constante solùm matrimonio, *procedat. num.* 31. *& seqq.*

An idem *quoque* de illis locis, *ubi*, præter Societatem simpliciter Bb. *etiam* universalis Bb. mobilium communio *obtinet*, *dicendum videatur? num.* 33.

Societas Bb. conjugalis, *tùm ante*, *tùm post contractum matrimonium*, per *contrariam* Conjugum conventionem, *non saltem pro parte*; *sed etiam* in totum *pro arbitrio* excludi *posse videtur. num.* 36. *& seqq.*

Per Pacta à Jure Communi recedi *potest. num.* 37.

Provisio Hominis, *à Lege non impedita*, tollit *&* mutat provisionem Legis. *num.* 38.

In illis locis, ubi sola Mobilia, *à Conjugibus collata*, cum omnibus Acquisitis, *inter Conjuges* communicantur *quilibet* Debita *alterius*, pro parte dimidia *collatorum mobilium*, *& acquisitorum*, *etiam* mortuô alterô, exsolvere *tenetur. num.* 42.

Probatur hoc in specie de Burgundicô Galliarum Ducatu, *nec non de antiquissimô* Britanniæ Ducatu. *num.* 43. *& seqq.*

Idemque multo magis *tunc obtinet*, *si non saltem mobilium*; *sed* universalis omnium bonorum Societas *in aliquô locô* vigeat; *tametsi* dicta longè ante matrimonium *initum* ab altero *Conjuge probentur* contracta. *num* 49.

Particula, Præsertim, *regulariter*, de casu minùs dubitabili *accipi debet. num.* 50.

DDres juxta sua allegata *sunt* exaudiendi. *num.* 51.

Æquissimum *est*, *ut* Conjux, omnium alterius Conjugis *in Societatem universalem illatorum* Bonorum particeps *factus*, *etiam* Damni, ex alterius ære alieno, ante nuptias *contracto*, *proficiscentis*, particeps *fiat. num.* 53.

Idem *etiam affirmatur* de universali Bb. mobilium & acquisitorum *connubialium* Communione. *num.* 54.

Non *est* ferendus, *qui* Lucrum *quidem* amplectitur; Onus *verò eidem* annexum contemnit. *num.* 55. *& seq.*

Jus ex primo Societatis Bb. mobilium & acquisitorum momento, Creditoribus Mariti, adversus Uxorem *pro parte dimidia semel* quæsitum, per *subsecutam* contrariam Pactionem, *ipsis nequit* auferri. *num.* 62. *& seqq.*

Si Sponsa statim ab initio *cum Sponso* Pactum Societatis *hujus* renuntiativum *inierit*, *tunc* illa ad æris alieni *ab altero* illati solutionem nullatenùs obligatur. *num.* 63.

Pactum, *quòd* Uxor *quidem* de Mariti illatis, *universis, vel saltem mobilibus*, & acquisitis participare; nec *tamen* ad solutionem æris alieni, *etiam ante nuptias contracti*, obstricta *esse debeat*, dolosum, *ac propterea* ipso jure nullum *censetur. num.* 64. *& seqq.*

Etiam generali Consuetudini, *ad communicationem commodi & incommodi utrumque Conjugem adstringenti*, per Pactum *antenuptiale*, derogare *licet. num.* 64.

Res inter alios acta aliis non nocet, *nec* Debitorum pactionibus Creditorum petitio tollitur, *aut* imminuitur. *num.* 65.

Articuli *de* Communione *bonorum* mobilium, *&* Solutione æris alieni, *habentur* pro correspectivis. *num.* 67.

Etiamsi Statutum, Societatis bonorum mobilium & acquisitorum inter Conjuges inductivum, *nihil* de Solutione Æris alieni *disponat*; ejus *tamen* necessitas in communi Societatis natura *nihilominùs* satis *est* fundata. *num.* 68. *& seq.*

In illis regionibus, ubi universalis in specie sic dicta Bonorum Communio *inter Conjuges obtinet*, Uxor pro debitis Mariti, *etiam* ante *initum* matrimonium contractis, *adeò* tenetur, *ut* ne quidem Competentiæ Beneficium *adversus Mariti Creditores* locum habeat. *num.* 71. *& seq.*

Idem *etiam* in illis *obtinet* locis, *in quibus* omnia Bona mobilia & acquisita *inter Conjuges jure societatis* communia *sunt*. *num.* 73.

Etiam in Bb. connubiali Societate Bona non censentur, nisi, quæ, omni ære alieno deductô, supersunt. *num.* 73.

Hæc Jura *non in ratione merè positivâ & statutaria*; *sed* in ipsius naturalis Æquitatis dictamine, Jurisque Communis principiis *apertissimè fundantur. num.* 74.

Valent Statuta *&* Consuetudines, *quæ* Uxorem ad solvendum pro Marito *obstringunt. num.* 75.

Valet etiam tale Statutum, *vel* Consuetudo, *quibus* Conjugi certa portio bonorum Mariti *defertur*, *ut* ipsa omnem suam substantiam *in communem conferat hæreditatem, eamque* cum Liberis Heredibus dividat. *num.* 76.

Tametsi Uxor ampliſſimam Dotem *marito attulerit*, *&* parum è contra, *vel* planè nihil ex Mariti hæreditate *consequatur. ibid.*

Uxor *ejusmodi* damnum, *per pactum dotale, declinare negligens, illud* non Statuto; *sed* sibimetipsi imputare *debet. num.* 77.

Uxor, in casu *vel* universalis in specie *sic dictæ*, *vel omnium* mobilium Societatis *cum Marito initæ*, ad exolvendum *ejus* æs alienum, *ante nuptias contractum*, non alia ratione, ac Hæres Creditoribus testamentariis, tenetur. *num.* 78.

Tametsi Mariti morte Societas bb. *iterum* dirempta *sit*. *num.* 79. *& seqq.*

Hæc *tamen* Uxoris obligatio saltem de parte dimidia *exaudienda venit. num.* 80. *& seqq.*

Nihil tàm naturale *est quàm* ut Damnum *inter eos* sit commune, *qui etiam* de Lucro æqualiter participant. *num.* 84. *&* 86.

Ad hoc, *ut* Societas bb. inter conjuges excluſa *dici possit*, specialis & expressa

pressa Statuti *vel* Consuetudinis, *iisdemque approbata Societatis*, exclusio & renunciatio necessaria *est*. *num*. 88.

Illustratur *hoc remissivè* nonnullis Exemplis. *num*. 89.

In Societate universali *tùm* in specie *sic dicta*, *tùm* & omnium Mobilium, Renunciatio Communionis *non aliter*, *quàm* Statim ab initio, ante contractum matrimonium, fieri *potest*. *num*. 90. *& seq*.

Pactum ab initio *statim inter Conjuges* initum, *quòd quidem* connubialis Bonorum Communio *quoadipsos* intercedere; *veruntamen* certis casibus *iterum* cessare *debeat*, cujus *sit* effectus? *num*. 92.

IN NOMINE JESU!

1 DEmnach in beyden Hertzogthümmern Virginia und Petersberg, woselbsten Herr Christoph Friderich von Hochstetten domiciliirt / lauth eines sub A. beygelegten Attestati, unter denen Eheleuthen / krafft uhralter Observantz / die Communio bonorum dergestalten eingeführt / daß nicht nur die / in zeit stehender Ehe / acquirirende Bona, seu Acquæstus conjugales; sondern auch die von beyden in die Ehe miteinander eintrettenden Eheleuthen hinc indè an und zubringende geraide Güther / i. e. Bona mobilia, beyderseits gemein werden / auch in solcher alt hergebrachten Gemeinschafft oder Societät / auch die in Paarschafften zugebrachte Dos und Donatio propter nuptias mitbegriffen / so entstehet hiebey diese bißdaher sehr in controversiam gezogene

Frage:

2 Ob die von wohlgedachtem Hn. Christoph Friderich / Freyherrn von Hochstetten / mit seiner ersten Ehegemahlin / N. N. gebohrner Freyin von Albinia / erzihlte Kinder / oder deren Vormündere / non obstante Consuetudine, quæ inter Conjuges societatem bonorum universalem, saltem quoad mobilia bona, inducit, nichts desto weniger / wegen der von ihrer Frau Mutter / gebohrner von Albinia / in solche erste Ehe eingebrachter 12000. Reichsthaler dotalgelder / quæ in dictis Ducatibus, vi prædicti Attestati, pro bonis mobilibus etiam habentur, adeoque in hanc universalem bonorum Societatem notoriè venerunt, dem jüngern Herrn von Hochstetten / in deren / von Weyland Herrn Adam Friderichs Freyherrn von Hochstetten zweyter Ehegemahlin / Frauen Silla von Schönfeld / herrührenden immobilar Güthern / eine præferenz-strittigkeit erweckhen können; oder ob nicht vielmehr Sie / als ihrer Frau Mutter / (Quæ, tanquàm Socia Mariti debitoris, vi istius Consuetudinis, ad omnia Debita, saltem mobilaria, i. e. personalia, sive nullam rem immobilem, pro hypothecâ habentia, etiam ante Matrimonium à Marito contracta, æqualiter obligata videtur.) legitimi Hæredes, ihres Herrn Vatters Christoph Friderichs auff viel Tausend Reichsthaler sich erstreckhende personal oder mobilar Schulden mit zubezahlen schuldig seyen?

3 WEr diese Quæstion ein beständig und richtiges decisum zuertheilen ist / der ursachen / fast schwehr / dieweilen bekannt / quòd connubialis bonorum societas, non saltem in LLbus Justinianeis, præter promiscuum bonorum usum, omninò incognita;

demonstrante, post plures, Abrahamo à Wesel, *tract. 1. de connub. bonor. societ. n. 3.* Brunnemanno, de *Jur. ecclesiast. lib. 2. cap. 16. aphor. 17.* Lauterbachio, de *societ. bonor. conjug. cap. 20. §. 3.* ubi plures allegant. Joh. Christenio, de *cauf. matrimonial. Diff. 4. pag. 505.* Giurba, ad *Consuet. Messan. cap. 1. gloss. 6. num. 3. & 4.* omniumque bellissimè à Bertrando Argentræo, ad *Consuetud. Britannic. tit. des Mariages, art. 408. gloss. 3.* ubi vide omninò:

4 sed & quibus in locis, provinciis & regnis illa Hodiè recepta, ejusdem Natura usque adeò diversa atque varia sit, ut de illa, ceu anomala atque irregulari planè societate,

prout illam appellat Rodericus Suarez, de *lucro mariti & uxor. cap. 1. num. 58.* David Mevius, in *comment. ad Jus Lubec. lib. 1. artic. 5. tit. 5. num. 25.*

vix aliquid certi, nisi ipsa cujuslibet Loci Statura id ubique determinent, decidi valeat; & quæ tùm à DDbus, tùm Locorum

Statutis, hinc indè de illa definita occurrunt, ad alia bona minùs tutò extendi queant, prout graviter de illâ, quam Jurisprudentia Lubecana frequentat, bonorum inter conjuges communione commentatur David
6 Mevius; Cùm, inquiens, videamus, ipsum Jus Lubecense aliquos effectus Communionis negare conjugio, eo citius affirmare licet, in quibus terminis illud, ex verbo, vel mente dispositionis, Societatem concludere permittit, eam asserendam; ultrà verò non extendendam esse; sed Jus Commune, cui semper, verbis Statuti deficientibus, locus fit, sequi oportere. Quare, quod pace multorum scripserim, ubi de iis, quæ veram Societatem consequi solent, veluti de Bonis constante matrimonio quæsitis communicandis, de indiscriminatim solvendô ære alieno per Conjuges contractô, administratione & alienatione bonorum, constante matrimonio quæsitorum &c. disquiritur, haud probè Societas, quæ inter conjuges est, fundamenti & principii loco ponitur, cùm à veræ & propriè sic dictæ Societatis naturâ longiùs distet: jure autem exigitur, ut ad ipsum κρινόμενον lege Lubecensi extensa doceatur. Et ergò ex nostro jure Societas, seu Communio bonorum quoad Effectus expressos, aut iis necessariò consectarios; in cæteris locum non
7 habet, nec effectum producit. Et si id, de quo quæritur, nec ex Pacto dotali, hanc societatem diversimodè formante, nec ex Statuto dirimi potest, Juri Communi id relictum censeamus, eoque utamur potiùs, quàm ut peregrinarum Gentium Leges &
8 Mores speciales vocemus. Quâ in re, & præsertim in hac ipsa materia, multi nimis faciles sunt, quibus cogitandum esset, suum cuique Genti ingenium & placitum esse, nec licere ab alicujus Statutis explicare, nisi vel Vicinitas, vel Juris mutuatio, vel in aliis Morum similitudo justam opinionem de similitudine Juris faciat.

ad *Jus Lubec. part. 1. tit. 5. artic. 5. num. 28. 29. & 40.*

9 Ob nun wohl/ in proposito, in crafft des überschickhten unverwerfflichen Attestati, dises ausser zweiffel stehet/ daß in denen beyden Hertzogthümmern Virginia und Petersberg unter denen Eheleuthen nicht nur eine Societas simpliciter bonorum, solos scilicet Acquæstus inter ipsos communicans; sondern auch ratione Bonorum mobilium, tempore initi matrimonii à Conjugibus collatorum, gleichfalls eine Communio, per inveteratam illorum Consuetudinem eingeführt seye: æque nempe, ac etiam in
10 Burgundia, inter Nobiles, idem moris obtinere, autor est Chassanæus,

ad *Consuetud. Burgund. rubr. 4. §. 2. in princip. & eod. §.* ad verba: *Est participante.* Et in specie de moribus urbis Dolæ idem re- 11
fert Johannes Grivellus, *Decis. Dolana 13. num. 1.*

Nec non de moribus Aurelianensium Pyrrhus Anglebermeus, 12

ad *Consuetud. Aurel. tit. de Societate int. vir. & uxor. cap. 1.*

Bituricensium, Nicolaus Boerius, 13

ad *Consuetud. Bituricens. tit. des Coutumes concernans. §. 2.*

Civitatis Antwerpiensis, Nicolaus Everhardus, 14

consil. 136.

ut de universa propemodùm Gallia laudatus Chassanæus, 15

cit. loc. Carolus Molinæus, ad *Consuetud. Parisiens. §. 40. in princ.* Bertrand. Argentræus, ad *Consuetud. Britannic. tit. des mariages. art. 408. gloss. 1.* Petrus Rat, ad *Consuet. Pictav. artic. 229.* Simon van Leuwen, *Censura forens. Belg. lib. 4. cap. 23. num. 14. & 15.* ubi etiam Brabantiæ & Flandriæ Consuetudines, quodammodò tamen inter se differentes, cum his ferè convenire, addit:

So ist jedoch/ erstlich/ aus ermeldtem Attestato aigentlich nicht zuerlernen/ wie es 16
mit der bezahlung deren von denen Eheleuthen/ ante initum Conjugium, gemachter Schulden/ so wohl stante Conjugio, als auch illô dissolutô, gehalten werden solle? Dann/ wiewohlen in de- 17
nen Provinzien und Landen/ in quibus inter Conjuges universalis Communio bonorum sive universarum utriusque facultatum in specie sic dicta Societas viget, so wohl theils deroselben besondere Statuta, außtruckhlich verordnen/ theils auch in denselben lebende Jurisprudentes vor richtig erkennen/ quòd ejusmodi Societas eousque operetur, ut quilibet Conjugum, etiam ante matrimonium, ab altero contractum, Æs alienum, ex suis illatis, exolvere teneatur, 18
ità nempe, ut illud ex communi talis Societatis arca & massa Creditoribus solvatur; eo quòd, sicuti in hac universali societate omnes res coeuntium, sive societatem conjugalem ineuntium statim communicantur; ita pariter æquũ sit, etiam onera debitorum communia fieri; præsertim cùm Bona non 19
nisi deductô omni ære alieno dicantur notoriè.

L. 39. L. 49. ff. de V. S. Lambertus Goris, in *adversar. Jur. tract. 1. cap. 4. num. 1. & seqq.* præcipuè *num. 14.* ubi ità inter alia: Constat ex supradictis, communicari inter Conjuges Debita, non solùm, quæ durante

re matrimoniô uterque; sed etiam quæ alteruter eorum longè antè contraxit. Oportet enim hôc in casu identidem recurrere ad universalem illam omnium tùm commodorum, tum incommodorum communionem consuetudine Patriæ introductam, quæ tantæ efficaciæ habetur, ut retrò utrumque obliget Conjugem. B. Dn. Lauterbach, de *are alieno in S. C. contracto solv.* §. 9. Abrahamus à Wesel, de *connubiali Bb. societ. tract. 2. cap. 3. num. 1.* Johannes Christenius, de *commun. bonor. dissert. 4. Q. 33.* Simon van Leuwen, *Cens. Belg. forens. lib. 4. cap. 23. num. 20.* Christian. Rodenburg, de *jure conjug. cap. 1. tit. 2. part. prior. pag. nob. 196.* Johannes Andreas Van der Müelen, in *Observat. ad Jus statutar. Vianense, Artic. V. §. 1. pag. nob. 19.*

10 Ex quo passim DDres etiam Bona uxoris, pro debitis, à Marito, ante matrimonium cum illa, contractis, constante conjugio rectè hastæ subjugari, scribunt.

Paulus Christinæus, *vol. 3. Dec. 52. num. 5.* Hugo Grotius, *Isagog. lib. 2. cap. 11. num. 16.* Lambert. Goris, *cit. loc. num. 3.* Mevius, ad *J. Lub. lib. 1. tit. 5. artic. 7. num. 1. & 18.* Simon à Grœnewegen, de *Ll. abrogat. ad L. 72: de jure dot.* Anton. Matthæus, in *tract. de auctionib. lib. 1. cap. 19. num. 27.* Id quod plenius declarat Abrahamus à Wesel, ad *constitut. Ultrajectin. Artic. 6. num. 1. & seqq.*

11 So ist doch hingegen de tali Bonorum inter Conjuges societate, cujus vi, præter Lucra, seu Acquæstus conjugales, etiam Bona mobilia ab ipsis collata, statim, jure dominii, communicantur, so viel mir wissend/ kein dergleichen expressum Statutum zu finden/ in welchem specificè constituirt wäre/ daß ein jeder Ehegatt/ auch pro parte dimidia Bonorum mobilium, die vom anderen in die Ehe eingebrachte Passiva zu bezahlen verbunden und schuldig seyn solle;

quod in simili considerat Bertrandus Argentræus, ad *Consuet. Britannic. tit. des mariages. art. 413. gloss. 2.* in verbis: *Et mirum est, id nusquam ab consuetudine expressum.*

12 Quæ verò ejusmodi statutaria Jura, circa Societatem bonorum conjugalem, non specificè disponunt, in illis, quòd Juris Communis Sanctiones attendere debeamus, audivimus superiùs ex traditis Mevii.

Und weilen zumahlen nächstbesagten Juris
13 Ratio, in eo consistens, quòd, per omnium bonorum communicationem, inter Conjuges una Domus & commixta Familia verè constituatur; prout ex *L. 1. §. 3. de SCto Silan.* de eadem commentatur laudatus Weselius, ad *Const. Ultrajectin. Artic. 10. num. 34.*

in einer dergleichen Gemeinschafft der Güther/ da allein die Mobilien/ und nicht auch das übrige vermögen der Eheleuth an ligenden Güthern/ Capitalien/ und anderen communicirt werden/ apertissimè cessirt; so scheint/ daß in allweg auch nächstangeführte Rechtslehr bey derselben cessire;

per vulgata DDrum ad locum de Legis Ratione cessante:

Zwaittens scheint auch diser meinung/ daß 14
nemlich ein Frau/ oder/ nach ihrem Tod/ ihre Kinder und Erben/ gegen einem dergleichen geringen Beneficio, in crafft dessen Sie die helffte deren von ihrem Mann eingebrachter Mobilien zu nemmen hätte/ in dem gegentheil/ wann Er mit vielen Schulden beladen ist/ auch darvor stehen/ und also dieselbe auch aus ihren aignen mittlen abzutragen gehaltten und verbunden seyn solle/ alle rechtliche Verordnung entgegen zustehen:

Hæc enim non saltem favore Dotis, qui 15
in LLbus maximus;

per notata DDrum, ad *L. 1. sol. matrim.*

verùm etiam ratione Juris communis, 16
quo cavetur, quòd nemo, pro debito alieno, adeoque nec Uxor pro suo marito, teneatur ad quidquam, ex iniquo quamplurimum trahere videtur.

arg. *L. 1. §. 3. de tut. & ration. distr. tot. tit. Cod. ne uxor pro marit.*

Talem enim Consuetudinem, tanquam 17
irrationabilem, & potiùs corruptelam, quàm consuetudinem, nullius momenti esse, textus sunt in *C. Consuetudo. Distinct. 1. Can. Mala consuetudo. Distinct. 8.* juncta *Authent. Cassa. Cod. de SS. Eccles.*

Für das dritte ist diß orths wohl in ob- 18
acht zunemmen/ daß/ wann man gleich dises zu- und nachgeben wollte/ daß auch in einer solchen ehelichen Güther Gemeinschafft/ in qua, præter Acquisita sive Lucra conjugalia, etiam Bona mobilia, ab utroque illata, invicem communicantur, die/ noch ante conjugium ab ipsis contractum, von einem allein/ oder beyden Ehegenossen gemachte Schulden/ pro rato deren zusammengebrachten gereyden Güther/ oder bahrenden Haabe/ abgeführt werden müssen:

Nachdeme jedoch wir in casu proposito, in 19
terminis Matrimonii non ampliùs durantis; sed per mortem illius primæ Uxoris jam dudùm dissoluti, verhren/ so scheint/ daß viel weniger gesagt werden könne/ daß der seeligen Frauen von Albinia, und Herrn Christoph Friderichs von Hochstetten mit Ihr erzeugte Kinder/ zu halbtheiliger bezahlung deren von Ihme/ in solch erste Ehe gebrachter Schulden angesträngt werden können: Wohlbetrachtet/ daß auch de uni- 20
versali, in specie universorum Bonorum, inter Conjuges in multis regionibus obtinente Societate, viel Rechtslehrere also reden/ daß/ obschon das von dergleichen Ehegat-

gatten zusammen gebrachte Æs alienum, ex communibus facultatibus, constante conjugio bezahlt werden müsse; in dem gegentheil jedoch / wann nunmehr das Ehebandt / und mitthin auch das Vinculum conjugalis bonorum Societatis durch des einen Ehegatten ableiben getrennet / auch ein solche gemeinschafftliche bezahlung deren vor der Ehe gemachten Schulden erlösche und auffhöre.

31 Ità namque haud pauci magni nominis DDres disertè tradunt, quòd, licet Conjux, pro debitis ab altero, ante initum matrimonium, contractis, teneatur; tamen hoc non ulteriùs, quàm constante matrimoniô; eô verò solutô haudquaquàm procedat:

Neostad. *tract. de pactis nuptial. Observ. 12. 13.* Grotius, *Isag. lib. 1. cap. 5. num. 11. & 12.* Grœnewegen, *tract. de LL. abrog. ad L. 72. de jure dot.* Consult. Ictor. Batav. *part. 2. cons. 25.*

32 eo quòd nempe Conjugi tempore contractûs nulla fuerit potestas, tùm temporis adhuc futurum conjugem aliis obligandi, & nunc, quùm post obitum alterius conjugis ejus Debita urgentur & exiguntur, sublata sit illa bonorum Communio, quæ sola conjuges effecerat Correos,

dd. DD. dd. locc.

33 Wann nun dises sich allso in universali illa, in specie universarum fortunarum, Societate verhält; allermassen daß allso in suprema Hollandiæ Curiâ gesprochen werde / in terminis zu finden

in *Decisionib. Curiæ Hollandicæ, Decis. 5.* & apud Neostadium, *cit. loc.* Simonem à Grœnewegen, ad *d. L. 72. de jure dot.*

so scheinet / daß vielmehr impræsentiarum, da die sürgewährte Societas bonorum sich allein auf die Bona mobilia extendirt / ein gleiches judicium zufallen sey.

34 Für das vierte scheinet auch an der vorgelegten Frage affirmativa decisione ein capitale impedimentum das in Anno 1693. den 2. Julii, von Herrn Christoph Friderich Freyherrn von Hochstetten / mit der ersten Gemahlin Frauen N. N. von Albinia auffgerichtete Heurats / Pact selbsten zugeben / als in welchem außtruckhlich verordnet zu finden / daß / wann / nach ableiben des einen Ehegatten / der überlebende sich widerumb anderwertz verheurathen würde / alsdann selbiger / zum höchsten / aus seiner seits eingebrachten / wie auch gewonnenen Mitteln und Güthern / in solch andere Ehe mehr nicht / als einen dritten theil einzubringen befugt seyn; die zwey übrige drittheil aber / wie auch NB der völlige Aigenthumb des zuerst abgestorbenen Gürber und Mittel denen Kindern erster Ehe verpleiben sollen. Wann nun in dem nunmehr sich ergebenen Casu, da nemlich die Frau von Albinia, mit hinderlassung einiger Kinder / dises zeitliche zu erst gesegnet / das völlige Aigenthumb von ihrer Frau Mutter Mitteln und Güthern Ihren Kindern / juxta literam hujus Pacti dotalis, zuständig seyn solle; so will es das starckhe ansehen gewinnen / daß entweder die / von Ihr / in die Ehe eingebrachte Mobilien / folglich auch die 12000. Rthrl. dotal Gelder mit Herrn Christoph Friderich Freyherren von Hochstetten nicht communicirt / und derselben Aigenthumb / pro parte dimidia, Ihme nicht acquirirt / oder wenigst / in casum secundarum nuptiarum, solchem Juri quæsito, in gratiam Liberorum prioris Thori, wider renunciirt / consequenter, si omninò aliqua inter ipsos Societas viguit, alle aus derselben geflossene Effectus, in istum eventum, ab ipsismet Paciscentibus aufgehoben und cassirt worden. 35

Quòd verò ejusmodi Conventiones, 36
quòd nulla inter Conjuges bonorum Communio seu Societas esse; sed sua quisque habere debeat, vel quòd certæ saltem Partis, certarumve Specierum, Locorum, aut Corporum societas inter ipsos vigere debeat, aliæque consimiles, validissimæ sint, in judicio contradictorio obtentum restatur Paulus Christinæus,

in *Dece. Belgic. vol. 3. Dec. 135. num. 16.* & egregiè statuminat Bertrandus Argentræus, ad *Consuetud. Britann. artic. 418. verb. Les acquets. num. 5.* Christenius, de *causis matrimonialib. Dissert. 4. de bonor. commun. Q. 37.* Grivell. *Decis. Dol. 13. num. 1.* Kizel. in *Synopsi matrimon. cap. 7. theorem. 7. lit. L.* Heeser. de *acq. conjug. part. 2. Loco 10. n. 5.* Henelius, de *jure dotalit. in mantissa de communione Bb. inter Conjug. in fin. num. 508. & seqq.* Lauterbach, de *are alieno in S. C. constr. solv. §. 9. num. 7.*

Quem enim hoc lateat, quòd, Pactô à 37
Partibus contrahentibus interpositô, à Jure communi recedatur?

L. ult. in fin. Cod de temporib. appell. Kohl. ad *Constit. Marchic. Q. 10. num. 5. & per integr.*

seu quòd Hominis provisio (modò Lex 38
non impediat:

Jungat. *L. 1. §. 10. de N. O. nunciat.* ibique DDres.)

Legis provisionem tollat, augeat, muter, minuat?

per congesta Barbosæ, in *axiomat. voc. Provisio, axiom. 5.*

Sicut ergò hæc Societas bonorum inter 39
Conjuges tùm ab ipso primordiô, sive tempore matrimonii inter illos ineundi, tùm & illô jam cœptô, imò diu jam durante, per Pactum contrarium excludi potest;

per

per tradd. Peckii, de *testam. conjug. lib. 2. cap. 1. num. 3.* Garsiæ, *d. num. 147.* Suarezii, de *lucris mariti & uxor. cap. 1. n. 24.* D. Lauterbachii, de *S. B. conjug. cap. 6. §. 1.*

sicque etiam pœnitentiâ, præcipuè mutuâ, non expressis saltem verbis; sed & facto declaratâ, procul dubio rursùs solvitur;

per *L. 64. cum L. seq. §. 3. ff. pro Soc.* Hector Felicius, de *societ. cap. 35. num. 3.* Cardin. Mantica, de *T. & A. convention. lib. 6. tit. 23. num. 29.* Blasius Michalor. *tract. de fratrib. part. 2. cap. 6. num. 4.*

40 Ità etiam in substrato adserendum videtur, quòd connubialis Mobilium Communio, aliàs inter Conjuges, juxta Virginiæ & Peterbergiæ consuetudinem, obtinens, per dictum Pactum si non statim ab initio omnimodò excluſa; attamen in casum matrimonii soluti, & subsequentium secundarum nuptiarum, omni suâ efficaciâ rursùs fuerit privata.

41 Dessen allen jedoch ungehindert, bin ich/ salvo aliorum rectiore judicio, derer rechtlichen meinung/ daß/ wann anderst keine widrige Consuetudo, vel Statutum, wie es unter den Eheleuthen/ in mehrangeregten Hertzogthümmern/ Virginia und Peterberg, zumahlen post obitum des einen Ehegatten/ gehaltten werden solle/ beygebracht werden sollte/ ad præmissam Quæstionem dergestalten zuantworten/ daß die mit der Frau von Albinia erzeugte Kinder deren von ihrem Vattern Herrn Christoph Friderich Freyherrn von Hochstetten/ noch ehe Er dieselbe geheurathet hat/ gemachter Schulden/ und derselben bezahlung/ sich/ tanquàm defunctæ Sociæ Hæredes, gar schwehrlich werden entbrechen können. Dann daß
42 auch in denen Provinzien und Landen/ in welchen nicht nur die durante conjugio errungene Güther; sondern auch die von beyden Theilen eingebrachte gereyde Güther/ sive Mobilia, invicem, jure Dominii communicirt werden/ mit bezahlung der Schulden es alſo zuhaltten/ daß auch die/ von dem einen oder anderen Ehegesellen/ noch ante contractum matrimonium gemachte/ und hernach in die Ehe/ als annoch unbezahlt/ gebrachte Schulden/ von beyden Ehegatten bezahlt werden müssen/ das lehret in terminis terminantissimis, quoad ipsam hanc Speciem conjugalis bonorum Societatis, ubi sola Mobilia à Conjugibus collata, cum omnibus durante conjugio acquisitis, communicantur, Bartholomæus Chassanæus,

ad *Consuetud. Burgundic. Rubr. 4. §. 2.*

43 Sicut enim in Burgundico Galliarum Ducatu, primò, illud certum est, quòd Uxor non saltem de bonis durante matrimonio acquisitis; verùm etiam de omnibus, à Marito illatis mobilibus, Bonis, pro dimidiâ participet;

tx. expr. in *Consuetudinib. laudati Ducatûs, d. Rubr. 4. §. 2.* ibi: Femme mariée au Duché de Bourgoigne, selon la Generale Coutume dudit Duché, est participante, avec son Mary pour la moitié de tous Meubles, & Acquests faits constant le mariage; recitante Chassanæo, *cit. loc.*

ità nempe, ut inter duos Conjuges in 44
Burgundia inducatur Communio bonorum mobilium, ab ipsis possessorum à tempore contracti matrimonii, & Communio quæstuum factorum constante ipsorum matrimoniô;

ut specificè istum tx. interpretatur laudatus Chassanæus, *d. Rubr. 4. §. 2.* ad verba: *Tous meubles. pag. mihi. 507.*

Ità non minùs certum est, quòd Fœmi- 45
na Burgundica etiam Debita mariti, pro parte dimidiâ collatorum Mobilium, & Acquisitorum, etiam mortuô Maritô, exolvere teneatur;

jx. illa denuò apertissima verba Consuetudinis Burgundicæ; La Femme, qui est participante pour la moitié des biens meubles, & acquets communs entre son Mary & Elle, est tenue, apres le trespas des Mary, de payer la moitié NB. de tous debtes, deus par son dit Mary &c.

d. Rubr. §. 9. apud Chassanæum. *pag. 646.*

Et quòd horum verborum, De tous 46
Debtes, deus par son Mary, universalitas etiam Debita, ante nuptias, à solo Marito contracta contineat, sic, ut Uxor, vigore illius Mobilium communionis, ea etiam mortuo illo, pro parte dimidiâ subire teneatur, rursùs in individuô ità interpretatur laudatus Chassanæus,

d. Rubr. 4. §. 9. ad ipsa illa verba: De tous 47
debtes. ibi: Adverte, quòd, qui totum dicit, nihil excludit. *L. Julianus. ff. de leg. 3.* Ex quo tenetur solvere dimidiam partem Debitorum, non solùm quæ contracta fuerunt constante matrimonio; sed etiam quæ contracta fuerunt per Maritum, ante Matrimonium contractum inter eos, eo quòd dicit: De tous debtes deus par son Mary. &c.

Pariformiter quòd etiam in antiquissi- 48
mo Britanniæ Ducatu, quacunque de causâ Mulier obligata sit, sive ante matrimonium, sive eô durante, idem juris sit, & Conjuges, NB pro ratâ participatæ Communionis, de Debito mobili teneantur, his ipsis formalibus definit Argentræus,

ad *Consuetud. Britannic. tit. des Mariages, art. 413. gloss. 1.* ad verba: *Pour le fait de son mary.*

Eidemque sententiæ suo etiam suffragio 49

haud obscurè accedit Simon van Leeuwen, quando ità in sua Censura forensi: Notandum, hunc præcipuum hujus Communionis effectum esse, quòd complectatur omne æs alienum ab alterutro Conjugum debitè contractum, quod ex communi venit solvendum: Quod & eam vim habet, NB præsertim iis in locis, ubi universalis omnium bonorum communio est, ut eô ipsô non modò Debita constante matrimoniô contracta; sed & ea, quæ longè ante matrimonium initum alteruter contraxerit, comprehendat, proque iis uterque Conjugum teneatur convenirique possit.

lib. 4. cap. 23. num. 20.

50 Dùm enim dicit, quòd hoc præsertim sive præcipuè in illis locis, ubi universalis omnium Bonorum communio viget, ità obtineat, non saltem de casu minùs dubitabili hoc ità pronunciat; verùm etiam de altero, licet magis dubitabili, nempe Societate Acquisitorum, omniumque Mobilium à Conjugibus collatorum, in eandem sententiam exaudiendus venit;

juxta ea, quæ de dicta particula exhibet Jacobus Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. casu 416. num. 19. & consil. 69. num. 26.* Petr. Sanchez, de *matrimon. lib. 2. Disp. 39. num. 6.* Barbosa, de *dictionib. usu frequentior.* hac ipsa dict. Strauch. in *Lexico particul. Jur. tod. vocab.*

51 præsertim cùm etiam, pro statuminando hoc suo asserto, Chassanæum alleget, nominatim de tali Mobilium Bonorum & Acquisitorum Societate loquentem: DDres verò juxta sua allegata sint exaudiendi:

ex Bartolo, Socino & Jasone, Barbosa, in *axiomat. lib. 4. cap. 43. axiom. 2.*

52 Und damit niemand meine/ als ob dise decisio in sola DDrum autoritate bestünde/ so ist/ zweittens/ hiebey zuconsideriren/ daß dieselbe in eâdem Ratione sich gründe/ ex quâ DDres, imò etiam complurium Regionum & Locorum Jura provincialia, & statutaria, circa universalem Communionem, in specie sic dictam, ein gleiches verordnen und decidiren.

53 Sicut enim, in tali universarum fortunarum Societate, arti æqui & boni convenientissimum reputatur ab omnibus, ut Conjux, de omnibus sui Conjugis bonis, mobilibus, immobilibus, & incorporalibus, in conjugium illatis, pro dimidiâ participans, atque ità omnis Lucri, ante initum matrimonium ab altero quæsiti, particeps factus, etiam Damni, ex alterius ære alieno, ante nuptias contractô, proficiscentis particeps fiat:

Simon van Leeuwen, *d. cap. 23. num. 21.* ubi scribit, hoc summam habere æquitatem. Chassanæus, ad *Consuet. Burg. d. rubr. §. 11. princip.*

Ità non dubitandum, quin idem etiam de tali Mobilium, à Conjugibus collatorum, communione, quoadusque eorum vires se porrigunt, militante eâdem Æquitatis ratione, asserendum sit pariter: Nam & hîc procul dubio æquissimum est, ut Conjux, Mobilia alterius conjugis ex semisse participans, sicque lucrum indè sentiens, etiam onera annexa æqualiter subeat; 54

jx. regulam *Legis 10. de R. Jur.* ibique DDres.

Neque enim ferendus est, qui lucrum quidem amplectitur; onus verò eidem annexum contemnit. 55

L. unic. §. 4. in fin. Cod. de caduc. toll.

Neque ei, qui emolumentum accepit, adjunctum Onus repudiare LL. nostræ indulgent. 56

L. 5. §. 1. de leg. 2. L. 4. §. 31. princip. de leg. 1.

Onus autem debitorum illi Lucro Dimidiæ collatorum Mobilium annexum esse, res loquitur ipsa, & in puncto advertit laudatus Chassanæus, 57

d. Rubr. 4. §. 9. ad verba: *Quæst. num. 5. pag. mihi. 446.*

Für das dritte wird nächstgemeldte Ratio æquitatis, in substrato, noch ferner durch dises bestärckt/ daß durch die/ Anno 1693. mit der Frauen von Albinia auffgerichtete Heurats pacta, denen mit derselben erzeugten Kindern/ auff den nunmehro erfolgten Casum secundarum nuptiarum, nicht alleine die Helffte der vahrenden Haabe/ seu mobilium Bonorum; sondern gar die zween Drittheil deren von dem Herrn Vatter in solcher Ehe eingebrachter/ und zeit deren fürwährung gewonnener Güther/ so dann von der Frau Mutter Güthern und Mitteln das völlige Aigenthum reservirt worden. 58

Dann/ weilen in diser Eheberedung kein buchstab hiervon (als viel mir wissend) befindsambist/ daß zwischen disen beyden paciscirten Eheleuthen die sonst/ in Ducatibus Virginiæ & Peterbergiæ, unter denen Eheleuthen obtinirende Communio tùm omnium Mobilium, tùm & Acquisitorum, keinen platz haben solle/ und dahero die sache allerdings davor anzusehen und anzunemmen/ daß ein solche Communio in allweg unter Ihnen/ ex primo Conjugii, per Provinciæ consuetudinem sic informati, & inter ipsos celebrati momento, inducirt worden; consequenter die Frau Mutter/ in krafft und zu folge dictæ Communionis Bonorum mobilium, ad æris alieni, etiam ante conjugium à marito contracti, exo- 59

lutio-

lutionem obligiret gewesen / so ist ihrer Liberorum & Hæredum obligatio, durch diſe notabilem, per ſecundas Patris nuptias factam, acceſſionem der zweyen drittheile von allen Paternis, und des Aigenthumbs überweiſung an allen Maternis, noch cräfftiger worden; wohlerwogen auff diſe weiß nicht alleine die heiffte von allen geraiden Güthern; ſondern eine weit mehrere und gröſſere Summa Ihnen Kindern erſter Ehe
60 aſſignirt worden. Denn auch / wann deroſelben Herrn Curatores auff diſem beſtehen woltten / daß Ihnen diſes alles / vi dicti Pacti dotalis, gebühre; Sie aber jedennoch mit ihres Herrn Vatters ante primas ejus nuptias gemachten Schulden ſich nicht zubeladen haben / ſo würden diſer Einrede alle nächſtangeführte Rationes & Regulæ, und / nebſt ſelbigen / noch ferner auch diſe Ration potentiſſimè im weg ligen / daß / wann diſes angienge / zu vielen fraudulentis læſionibus Creditorum, und intervertirung ihres juris quæſiti thür und thor auffgeſperret würde; in reiffem
61 betracht / daß ein jeder Ehegatt / der mit Schulden beladen in die Ehe ſich begibt / zwar ſeines Ehegatten anſehnlicher Mobilium dominium pro parte dimidiâ acquiriren / und hingegen auff den fall / wann der erſte Ehegatt ſterben / und der überlebende ſich widerumb anderwertz verheurathen woltte / oder ſeine in die Ehe gebrachte Creditores ihre zahlung urgiren möchten / Er ſolche zu ihrer völligen perfection gekommene Communionem Mobilium wider auffheben könte.

61 Quia verò, ex primo talis Societatis contractæ momento, Creditoribus Mariti, adverſus Uxorem, ceu omnium mobilium pro parte coudominam, quæſitum eſt jus, pro iſtâ Dimidiâ illam conveniendi; quare facilè hinc liquet, hoc ipſum contrariâ ejusmodi pactione illis haud interverti poſſe;

per Regulam *Legis 25. Cod. de pact.*

63 Utique ſi Conjux, vel potiùs Sponſa, illicò ab initio, tali Conventione, quòd nulla inter ipſos bonorum Communio vigere debeat, ſibi proſpexerit, tunc, quin Pacto huic ſtandum ſit, & proindè talis Conjux ad æris alieni ab altero illati ſolutionem nullo modo obligetur, vix aliquid dubii habere videtur. Sed, ſi jamjam vel univerſalis omnium Bonorum, vel univerſorum hinc indè collatorum Mobilium Communio inter Conjuges contracta, & per conſequens Creditoribus obærati Conjugis, contra alterum quoque Conjugem, ab illo illata vel omnia Bona, vel ſaltem Mobilia, ex parte dimidiâ participantem, quæſitum ſit jus, tunc quòd ratio Juris ipſis hoc intervertere nullatenùs patiatur, juris eſt tralatitii. Imò, quòd nec talis Conventio ſubſiſtat, quòd Conjux quidem de alterius Illatis, univerſis, vel ſaltim mobilibus Bonis quidem communicare; ſed è contra de illius Ære alieno ante nuptias contracto haud participare debeat, in terminis ſtatuminat Johannes Chriſtenius, quando ità: Sæpè, inquit, Fœmina, expreſsâ conventione, oneri obligationis ſe eximit, vult eſſe libera & immunis ab omni moleſtia & perſecutione creditorum mariti. Fit pactum, ut ſua quisque debita ſolvat. An hôc Pactô Mulier adjuvabitur? Poteritne hâc exceptione pacti conventi contra inſultus creditorum ſe defendere? Sic quidem dicendum videtur, cùm Pactô liceat derogare generali Conſuetudini, quæ ad communicationem commodi & incommodi utrumque Conjugem, cùm Pactio nulla antenuptialis eſt interpoſita, conſtringit. Verùm meminiſſe oportebit, 64
rem inter alios actam aliis non nocere, 65
& Debitorum pactionibus Creditorum petitionem non tolli, aut imminui. *L. 25. Cod. de pact.* Et ideò Pacto dotali non obſtante, Æri alieno à Marito contracto ſit obnoxia, quandoquidem in contractu matrimonii cum mariti creditoribus contraxiſſe intelligitur: addens, ità judicâſſe Curiam Ultrajectinam,

de *communione bonor. Diſſ. 4. Q. 33.* Eandemque ſententiam tutatur quoque Mevius, ad *Jus Lub. lib. 1. tit. 5. artic. 7. num. 13.* ubi ſcribit: Si mulier communioni bonorum, & portioni ſtatutariæ juxta renunciet, tunc ipſam ſeſe Mariti debitis juſtè eximere. Illâ verò reſervatâ, conventione ſe eximere ab obligatione, inutile fore, tùm quia lucrum eligens onus ei annexum non poſſit rejicere; tùm quia & bonæ fidei paciſcentium, & juri Creditorum, ità paciſci, adverſum ſit; tùm ex aliis Rationibus ibi porrò notatis: 66

Quas etiam ſuas facit, poſt Johannem Bouvot, Abrahamus à Weſel, ad *Conſtitut. Ultrajectin. Artic. 6. num. 36.*

Hinc & optimè Chaſſanæus: Cùm, ait, iſti duo Articuli de Communione bonorum mobilium, & Solutione æris alieni, ex bona fide ſibi invicem colligati ſint & correſpondentes, & qui habet commodum, ſentiat onus annexum, ſequitur, quòd Pactio contraria (quòd nempe Mulier de bonis mobilibus, & acquiſitis participare, & tamen ad ſolutionem debitorum obligari haud debeat.) habeat in ſe fraudem & dolum, quia non eſt ex bona fide. 67

d. Rubr. 4. §. 9. ad verba: *Qui eſt. pag. mihi. 647.* junctis ibi *præcedentibus.*

Und diſem deciſo mögen die in contrarium præmittirte Rationes keinen abbruch 68
zuge-

zugebähren. Dann / gleich ad Primam zuresponditen / obschon in proposito kein expressum Statutum vorgezeigt werden kan / in welchem specificè und deutlich verordnet / daß / in crafft und zu folge deren / in denen Virginisch- und Peterbergischen Landen / inter Conjuges receptæ bonorum mobilium, & acquisitorum Communionis, ein Ehegatt des andern in die Ehe gebrachte Schulden bezahlen zuhelffen verbunden
69 seyn solle: So trägt jedoch solches nicht allein die Natur einer jeden / und folglich auch diser Communion auff dem ruckhen mit sich / daß / in so weitt ein Ehegatt von des andern illatis, nicht nur quoad promiscuum illorum Usum; sondern jure Dominii, participirt / dasselbe hinwider / auch von seinen Passivis gleichmässigen theil nemme / notante Mevio, *cit. loc.* ibi: *Tùm quia ex Societate id jus natum.*

70 sondern es leidet auch die selbstredende natürliche Billigkeit nicht / daß ein solcher Ehegatt / der von des andern illatis Mobilibus, pro parte dimidia, participirt / hingegen von seinen zugebrachten passivi Schulden quitt und ledig ausgehe / und mithin seinen Gläubigern das betrübte und leydige nachsehen lasse:

juxta suprà firmata.

71 So unzweiflich nun dises ist / quòd in illis regionibus, ubi universalis in specie sic dicta Bonorum Communio inter Conjuges obtinet, Uxor, tanquàm Condomina omnium in universum à suo Marito illatorum Bonorum, etiam pro debitis, ante initum conjugium ab illo contractis, satisfacere teneatur, & hôc nomine etiam ab ipsâmet Uxore illata Bona hastæ subjici valeant; in tantum, ut ipsa, in tali specie
72 Communionis, ad peram & saccum usque excuti possit, Competentiæ beneficiô etiam adversus Mariti creditores nullum locum obtinente:

Johannes Bouvot, *sur la Coutume de Bourgogne, tit. des droits apparten. à Gens mariées. art. 13. ferè in fin.* Simon à Grœnewegen, ad §. 37. *Inst. de action.* Abrahamus à Wesel, ad *Constitut. Ultraject. Art. 6. num. 3.*

73 Ità non magnum festum (ut in simili Angelus,

tract. de fuitate. Q. 9. num. 48. in fin.)

super hac Quæstione faciendum videtur, annon etiam in illis Provinciis & Locis, in quibus conjugalis bonorum Societas non saltem Lucrorum, matrimonio constante acquisitorum; sed & omnium, hinc indè collatorum, Mobilium communionem inter Conjuges inducit, eorumque dominium inter ipsos communicat, Uxor etiam Mariti sui æs alienum, ante nuptias contractum, subire teneatur; cùm etiam in tali societate illud semper recurrat, quòd Bona non intelligantur, nisi quæ, omni ære alienô deductô, adhuc supersunt.

L. 72. de jure dot. L. 11. de jure fisc. L. fin. §. sin autem es alienum. Cod. de bon. quæ liber. Petrus Rebuffus, ad *L. 49. vers. Et sic infertur. cum vers. seq. pag. mihi 260.* & ad *L. 165. pag. 566. ff. de V. S.* Gutierrez, *pract. Qq. lib. 3. Q. 43. num. 17. cum seqq.* Caldas, de *empt. vendit. cap. 10. num. 7.*

Alldieweilen nun das jenige / was de universarum fortunarum societate von denen 74
Rechtslehrern unanimiter gelehrt wird / in keiner Ratione merè positivâ, seu ad certæ alicujus Regionis aut Loci Jus statutarium restrictâ; sondern / juxta deducta, in ipsius naturalis Æquitatis dictamine, Jurisque Communis principiis sich gründet; alle diese Rationes aber / in seiner maaß / auch in Communione bonorum mobilium ihre operation finden / so vermag diser Einwurff / quòd Jus statutarium laudatorum Ducatuum de isto articulo in specie nil caveat, durchaus nichts in weeg zulegen.

Eben wenig mag auch die zwaitte Ratio 75
pro contraria sententia ichtwas subministriren. Dann daß fürderist in genere auch dergleichen Statuta und Consuetudines, quæ Uxorem ad solvendum pro marito obstringunt, in Rechten bestehen / das bewähret in mehrerem / post Bartolum, Alexandrum & Jasonem, Gailius, *lib. 2. Obs 90. num. 1.* Colerus, in *tract. de processib. executiv. part. 1. cap. 3. num. 39. Obs. 90. num. 1.* post Colerum, *part. 1. Dec. 31.* & Mindanum, de *processib. in Camera extrahend. lib. 12. cap. 61. num. 4.* Bened. Carpzovius, in *Dec. part. 1. Dec. 60. num. 6.* Bernhard. Græveus, *pract. concl. lib. 2. concl. 90. num. 16.* ubi ex Myngeri *centur. 1. Obs. 29.* etiam de Augustæ Cameræ Imperialis observantia testatur.

Daß dahero in specie auch ein solches 76
Statutum vel Consuetudo, quibus Conjugi certa portio bonorum Mariti, eâ lege defertur, ut ipsa omnem suam substantiam, bonaque propria, per Hæreditatem, vel alio modo acquisita, in communem conferat hæreditatem, eamque cum Liberis hæredibus dividat, talique Statuto etiam tunc locus pateat, quando Uxor amplissimam suo Conjugi dotem attulit, licet postmodùm in hujus Hæreditate vel prorsùs nihil, vel parum admodùm reperiatur, ità nempe, ut ipsa non solùm sua propria cum hæredibus & liberis Mariti dividere, ipsisque partem suæ propriæ substantiæ relinquere teneatur; verùm etiam Creditores defuncti mariti, ad participationem de suis facultatibus, admittere cogatur, das wird ebener massen plenâ manu außgeführet à laudato Carpzovio, *Decc. illustr. part. 1. Dec. 60. per tot.* ubi addit Præjudicium. Et in *Resp. Electoral. lib. 6. Resp. 53.* itidem *per integr.* ubi

77 ubi *num. 16.* addit: Quòd, si Uxor hoc Damnum, per pactum dotale, declinare neglexerit, ipsa Damnum hinc resultans non tali Statuto; sed sibimetipsi imputare debeat.

78 Auff die dritte Einrede dient zur kurzen abfertigung / daß einer Ehefrauen / quæ vel universalem in specie universarum fortunarum (De qua vide omninò, quæ exhibet Leeuwen, *Cens. forens. lib. 4. cap. 23. num. 8. cum seqq.*) vel omnium Mobilium hinc indè collatorũ societatem cum Marito iniit, ad exolvendum ejus æs alienum, ante nuptias contractum, non ex eo obligetur, quasi in potestate Mariti fuerit, eam suis creditoribus obnoxiam reddere; sondern diſe obligatio wird ab ipso Statuto vel Consuetudine, der ursachen / inducirt / quia Uxor, matrimonium cum Marito ineundo, cum ipsis Creditoribus, non secùs ac Hæres cum creditoribus testamentariis, contraxisse in-

79 telligitur. Ex quo fit, ut, tametsi Mariti morte conjugalis Communio discerpta sit; tamen Uxor contractui cum Mariti Creditoribus semel celebrato obstricta maneat, neque aliter ab illo, quàm per ejus, quod debetur, exolutionem, expedire se valeat; in tantum, ut etiam Curia Ultrajectina Mulierem viduam, ob debita Mariti, in conjugium illata, condemnet in solidum;

recitante Weselio, ad *Const. Ultrajectin. Artic. 6. num. 9.*

80 Quanquàm alii plerique eam saltem pro dimidiâ, tanquam Corream debendi, (juxta Mores modernos beneficiò Divisionis gaudentem,) teneri definiant;

quos inter his ipsis specificis in terminis, de quibus hîc quærimus, nempe Communionis solorum Mobilium, & Acquisitorum, ita loquitur Chassanæus, ad *Consuet. Burgundic. Rubr. 4. §. 13. num. 6. vers. Pro interpretatione hujus articuli.* Joh. Paponius, in *Arrest. Regni Franc. lib. 15. tit. de Communione & societ. est. loc.* Alphonsus de Azevedo, ad *Const. Hispan. lib. 5. tit. 9. de las gananzias. L. 10. Taur. l. 60. n. 18.* Joh. Grivellus, *Decis. Dol. 90. num. 13.* Lambertus Goris, in *adversar. jur. tract. 1. cap. 4. n. 14.* Mevius, ad *Jus Lub. part. 1. tit. 5. artic. 7. num. 78. & seqq.*

Ex quo ità, præ aliis, exactè de his disse-

81 rit Simon van Leeuwen: Tota, inquiens, difficultas in eo est, an & solutò matrimoniò superstes adhuc in dimidium æris alieni, ab altero conjuge ante matrimonium contracti, teneatur, convenirique possit? Quod quamvis de Geldriæ moribus affirmet, sic, ut etiam solutò matrimoniò superstes, ex communibus bonis, de singulis debitis, Creditoribus satisfacere teneri putent Lambertus Goris, & Abrahamus à Wesel, *locis ibi relatis*: non habitâ ratione temporis, quò contracta fuerint, ità, ut superstes conjugum, defunctique Hæredes, Dimidium quisque ferant, cessante omni illâ argumentatione, quòd cum superstite neque contractum, neque quasi contractum sit, & consequenter ex debito matrimonium præcedente actio ad agendum efficax adversus eundem non competat: item, quòd tempore contracti æris alieni nulla fuerit conjugi potestas futurũ conjugem obligandi, ut vulgò argumentari solent: Eo quòd 82
universalis illa omnium tùm commodorum, tùm incommodorum Communio, Patriæ consuetudine introducta, eam vim & efficaciam habeat, ut retrò utrumque obliget Conjugem, solutôque matrimoniô & in lucro & in damno, jamdiù plenè communicatô duas æquales faciat partes: Prout etiam Franciæ moribus servari testatur Chas- 83
sanæus, ad *Consuet. Burg. rubr. 4. §. 11.* Idque summam habet rationem, ut, qui lu- 84
cri quidem ante matrimonium contracti, ità & damni particeps fiat, & maneat. Qui- 85
bus addimus, ipsam quidem Conjugum societatem, illorum morte, in futurum finiri; pro præteritis autem, & cum ipso Matrimonio, sive lucra, sive damna, in communionem adductis, nequaquàm alterius morte solvi; nisi & præterea bonorum, Lucri item & Damni omnis æqualis divisio fuerit facta, quæ tùm superstitem, tùm Hæredem defuncti, pro præteritis debitis omnibus, stante matrimonio contractis, & per matrimonium ipso jure communicatis, ad Dimidii solutionem in perpetuum obligat.

Ità optimè Leeuwen. *Cens. For. lib. 4. cap.* 86
23. num. 21. Quibus consonat Christenius: Moribus, inquiens, nostris, cùm nihil tàm sit conveniens Æquitati naturali, quàm ut Damnum inter eos sit commune, qui lucrum participant, consequens est, propter universalem illam omnium rerum communionem, quâ Bona tàm in matrimonium illata, quàm constante eô acquisita confunduntur, transire quoque æqualiter in utrumque conjugem onera debitorum, non tantùm illa, quæ durante conjugio contrahuntur; sed etiam quibus, ante matrimonium contractum, alteruter conjugum obstrictus erat, sic, ut Uxor, etiam solutô matrimoniô, cùm bona nondùm sunt divisa, conveniri possit.

Diss. 4 Q. 32. pag. mihi. 520. Addat Johann. 87
Andreas van der Müelen, ad *Jus Statutar. Vianense*, *Artic. 5. §. 2.* ubi pariter scribit, quòd communione bonorum contractâ, & soluto Matrimonio, bona superstitis, qui æs alienum non contraxit, tantùm pro parte dimidia sint obligata pro ære alieno ante matrimonium contracto, adeò, ut Creditores eam tantùm convenire queant pro dimi-

dio, ideò nimirum, quia effectus communionis bonorum est, ut Conjuges sint facti Correi debendi, & quòd alter pro alterius debitis etiam antematrimonium initum contractis, obligetur & conveniri queat. Illa itaque obligatio, antè; contra utrosque nata, solutione matrimonii, seu communionis extingui non potest; sed continuatur
88 in conjugem superstitem &c.

Der vierten und letzten Rationi dubitandi kan ihre abfertigung aus diſem gegeben werden/ quòd ad hoc, ut Statuto, vel Consuetudine, inter Conjuges approbata bonorum Societas, per Pacta dotalia, exclusa dici possit, specialis & expressa ipsius Statuti, vel Consuetudinis, iisdemque approbatæ talis Societatis, exclusio & renunciatio requiratur;

juxta ea, quæ tradit Ludov. Charondas, *lib. 8. Resp. 28.* Joh. Papon. ad *Consuet. Bourbon. artic. 250. tit. des gens mariees.* Joh. Grivellus, *Decis. Dol. 68. num. 6.* Abrah. à Wesel, de *connub. bonor. societ. tract. 2. cap.*
89 *2. num. 224. & seqq.*

Quod nonnullis Exemplis paulo pleniùs illustratur in *meo Consilio 43. num. 68. & seqq.* quò; studio brevitatis, hoc lubens re-
90 mitto.

Deſſen nicht zugeſchweigen / daß in Societate universali, tùm in specie universarum fortunarum, tùm & omnium Mobilium, quæ à novis Conjugibus in conjugium inferuntur, die Renunciatio Communionis kaum anderſt geſchehen könne / quàm si statim ab initio omnis penitùs Communio, speciali pactione, inter ipsos excludatur;

per notata in *meo tract. de Renunciat. acquæstûs conjugal. pag. 97. junctis ibi præcedd.*
91 So wenig nun aber in ejusmodi casu, quando talis Communio jamjàm contracta, & proindè Creditoribus alterutrius Conjugis, ratione Debitorum matrimonium præcedentium, contra alterum quoque Conjugem obligatio & actio quæsita est, diſe Ihnen hernach/ per renunciationem talis communionis, per temporis constantis matrimonii factam, wider genommen werden kan; ſo wenig mag auch per Pacta dotalia, à primordio inita, diſes/ zu der Creditorum præjudiz; pacisciert wer- 92
den/ daß zwar zwiſchen denen alſo paciscirenden Eheleuthen eine connubialis bonorum Communio ſtatt und platz haben; aber auff gewiſſe fälle ſolche wider ceſſiren ſolle. So viel Sie / beyde Ehegatten/ und ihre Hæredes concernirt/ mögen ſolcherley Pacta wohl ihren effectum haben; 93
aber in præjudicium juris Tertio quæsiti, nimirum Creditoribus, daß ſelbiges nichts würckhe/ eluceſcit ex præmiſſis.

Repetantur, quæ præcipuè traduntur à Mevio, ad *Jus Lub. part. 1. tit. 5. artic. 7. num. 85. & seqq.*

Welchem allem nach ich nochmahls deren gäntzlichen meinung bin/ daß/ weilen die mit der wohlſeeligen Frauen von Albinia 94
erzeugte Kinder/ als ihre Hæredes, ex ipsius persona, vor ihres Herrn Vatters in die Ehe gebrachte Schulden/ ſo wohl/ als Er/ pro parte dimidia gehalten ſeyn/ diſem nach Sie dem jungen Herrn von Hochſtetten/ an proſequirung ſeiner prætenſionen/ in ſo weit nicht verhinderlich ſeyn können; jedoch beſſern gedancken nicht præjudicirende. Signat. Tübingen / den
13. Julii, Anno
1701.
FERDINAND CHRISTOPH HARPPRECHT, D. P.

CONSILIUM NONAGESIMUM OCTAVUM.

SUMMARIA.

DE Fideicommiſſo Familiæ à Patre inteſtatò *decedente*, ſine *omni* ſolennitate *ordinato*, *ejusque* validitate. *Itemque de* Filiarum nobilium Renunciationis, *tùm formiter* factæ, *tùm etiam* nudæ ejusdem Promiſſionis Effectibus.

Factum, & Quæſtiones *hîc examinanda. num.* 1 *usque ad num.* 18.

Evolvitur Prima Quæſtio. *num.* 19. *usque ad num.* 69.

Ad Teſtamentum inter Liberos privilegiarium *quoad* Requiſita, *jure noviſſimo, ſint neceſſaria? num.* 21.

Etiam ab inteſtato *decedentis Parentis, quantumvis* ſine omni ſolennitate, *aut* quibuslibet indiciis *vel* verbis *declaratam*, Voluntatem *non ſaltem* Liberos; *verùm etiam* Judicem *præcisè & ad unguem* ſequi *oportet. num.* 23. *& mult. ſeqq.*

Pater rei ſuæ, legem, *quam vult*, dicere *poteſt. num.* 25.

Pater

Pater *optimum* pro liberis consilium *capere semper præsumitur. num. 25.*

Etiam nuda Patris intestati, de rebus suis non alienandis, quomodocunque *facta*, Voluntatis declaratio *ad inducendum* perpetuum Familiæ Fideicommissum *sufficere creditur. num. 25. & seqq.*

Sola prohibitio Alienationis extra familiam, *& è contra injuncta* Conservatio bonorum in Familia, seu Agnatione, bey dem Mannlichen Stammen/ *regulariter*, Fideicommissum Familiæ *constituit. num. 27.*

Dispositio Patris inter Liberos *majoribus gaudet privilegiis, quàm Militis* Testamentum *privilegiario jure conditum, ac dispositioni* ad pias causas *facta aquiparatur. num. 30.*

Quo respectu Fideicommissa Familiæ *dicantur* favorabilia? *num. 34.*

Quando Pater *à se confectum* Testamentum, Codicillum, Epistolam, *vel aliam* quamlibet etiam ab intestato *ordinatam*, voluntatem totam, propria manu, *scripsit, tunc nec* alia Subscriptio, *neque* Testium præsentia *necessaria est. num. 35. & seqq.*

Hæc Patris ab intestato *disponentis* verba: **Daß seine Söhne/ so lang müglich/ das Guth N. bey dem Stammen erhalten sollen/** *efficacissimè* obligatoria *sunt*, *&* ad instituendum Fideicommissum Familiæ *sufficientissima. num. 40.*

Idem *tamen etiam de* paterna Admonitione, **daß Er seine Posteritæt ernstlich ermahnt haben wolle/ das Guth N. ohne äusserste noth/ nicht von dem Stammen zu alieniren/** *procul dubio statuendum. num. 39. & seqq.* juncto *num. 25.*

Ad constituendum, etiam Familiæ, Fideicommissum *non saltem* precaria, *vel* pro precariis vulgò accipi solita; *sed etiam* talia verba sufficiunt, *quæ* enixum alicujus desiderium ac votum, *quid ipse post mortem suam fieri exoptet, evidenter significant. num. 44. & seqq.* juncto *num. 53.*

Idem etiam de hac verborum figura dicendum, si Defunctus sic dixerit: Scio, te daturum; Scio, *omnia, quæ tibi relinquo*, ad Filios meos perventura. *num. 44.*

Etiam Verba enunciativa, *modò certæ in illis Voluntatis vestigium de Fideicommisso relinquendo appareat, ad hunc effectum sufficere censentur. num. 49.*

An Verba Spei, Præsumptionis, *&* Confidentiæ, ejusdem *habenda sint* efficaciæ? *num. 50.*

In Fideicommissis *sola fideicommittentis Voluntas spectanda & sollicitè spectanda. num. 51.*

Etiam hæc Verba: Te, Fili, rogo, *ut* prædia, *quæ ad te pervenerunt, pro tua diligentia* diligas, *&* curam *eorum* habeas, *ut* possint ad Filios tuos pervenire, *in vim Fideicommissi accipi debent. num. 52.*

Fideicommissa nudo *etiam* nutu, *& sic quoque* omni Verbô, *ad declarandam disponentis Voluntatem* idoneo *& habili, relinqui possunt. num. 54. & seq.*

In bonis Fideicommisso familiæ *obnoxiis* Fœminæ *non priùs* ad successionem *admissibiles sunt, quàm* omnibus *ejusdem familiæ* Agnatis *omninò extinctis. num. 57.*

Voluntas Patris fideicommissaria, *etiam* sine solennibus, ab intestato, *ordinata*, ab omnibus *ejus* Liberis, *& quidem in specie etiam* à Filiabus, *semel firmiter* approbata, *postea nequit* reprobari. *num. 58. usque ad num. 67.*

Omnis ultima Voluntas, ex certâ Scientiâ, *ab Hæredibus* semel approbata *& agnita, non amplius* improbari *potest. num. 62.*

Quæ semel placuerunt, frustra *postmodò* displicent. *num. 63.*

Consensum *semel præstitum* revocare nemini integrum est. *num. 64.*

Semel approbata *defuncti* Voluntas nec ab illorum, *qui eandem approbarunt*, Hæredibus *reprobari potest. num. 65.*

Quando Filiæ, ex antiqua *& legitima* Familiæ *suæ* Consuetudine, *pater-*

næ hæreditati, in favorem & commodum Stemmatis masculini, renuntiare tenentur, *tunc illæ etiam in casu*, quando Renunciatio *ab ipsis* non facta, *tamen* pro ipso jure & realiter renuntiatis *habentur. num. 68. & 70.*

Secundæ Quæstionis *Resolutio. num. 70. usque ad finem.*

Renunciatio Filiarum nobilium, *in gratiam Agnationis facta*, *neque* Delationem hæreditatis renuntiatæ, *neque etiam* jus Successionis *impedit*; *sed tantùm* in personis ipsarum Filiarum duraturam actualem ejus Acquisitionem, *quoadusque Masculina Agnatio duraverit, suspendit & impedit. num. 72.*

Quo sensu hæc Renunciatio *dicatur* translativa? *num. 73.*

Tales Filiæ renunciatrices, *tempore durantis Stemmatis masculini, à DDbus non malè* hæredes anomalæ *appellitantur. num. 74.*

Filii, *in quos ejusmodi renuntiata Hæreditas ad tempus transfertur, non solùm* Usumfructum; *verùm etiam, licet* revocabile, dominium *Bonorum ad illam spectantium consequuntur. num. 75.*

Promissio de renuntiando quem, *in ordine ad talem Filiam, ejusdemq; Hæredes*, effectum *habeat? num. 77. & mult. seqq.*

Aliud est actualiter renuntiare, *& aliud* Renuntiationem *duntaxat* promittere. *num 78.*

Promissio *de aliquo faciendo*, & Factum *ipsum multum à se invicem* differunt. *num. 79.*

Simplex Promissio de renuntiando, *Jure Romano*, nullius *est* momenti. *num. 80.*

Hodiernæ *Hæreditatum* Renuntiationes *valdè* anomalam & peculiarem *ex Moribus modernis* naturam hauserunt. *num. 82.*

Filia, promissionem de renunciando *à se factam*, adimplere recusans, Fratribus ad præstandum interesse *tenetur. num. 82. & seqq.*

In quô *hoc ipsum Interesse* consistat? *num. 83. & seqq.*

Consuetudinem Familiæ *allegans, vi cujus* Filiæ etiam Agnatorum Successioni renuntiare *teneantur*, *eandem* legitimè probare *tenetur. num. 87.*

Quatenùs Filia, *quæ* paternæ solummodò *Hæreditati* renunciavit, *nihilominùs* ad Successionem *defuncti* Fratris, *si præsertim in illa nulla alia, quàm* sola paterna Bona, *extent, admitti debeat? num. 89. & seq.*

Bona à Filia, *in commodum Agnationis*, renunciata improprii Fideicom missi nexu *indè afficiuntur. num. 90.*

FACTUM.

I

Es hatt der Reichs-Hoch-Wohlgebohrne Herr / Herr Christoph Martin Freyherr von Degenfeld ꝛc. des Heil. Röm. Reichs Ritter / und der Durchleuchtigsten Republiq Venedig gewesener General Gouverneur in Dalmatien und Albanien ꝛc. nebst verschiedenen Lehen / auch das aigenthumbliche Guth Dürnau / so dem Schwäbischen Ritter-Canton am Kocher incorporirt ist / und von dem Geschlechte deren von Zilhard auf hochseelig gedachten Herrn General zum ersten Erblich gekommen / bey seinem absterben hinderlassen / und die verordnung dahin gemachet / daß solch Guth Dürnau bey dem Degenfeldischen Stammen verbleiben / und dessen Fräulein Töchtere / gegen empfahlung jede 2000. fl. auff Vätter- und Mütterliches Erb / ausser Geschmuckh und Kleidung / verzeihen solten; wie auch von denenselben beschehen / und zugleich auch auff die brüderliche Erbfälle / jedoch vorbehältlich des ledigen Anfalls / renunciirt worden. Nun seynd bereits in Anno 1679. die hinterlassene Güther unter die vier damahls im leben gewesene Herren Gebrüdere / benantlich Herrn Ferdinand / Herrn Christoph / Herrn Maximilian / und Herrn Hannibaln Freyherrn von Degenfeld vertheilet; die vier Frau und Fräulein Schwestern aber seynd / in ansehung ihrer verzücht / und vätterlicher verordnung / nicht mit ins Erb gangen; sondern haben das jenige / so Ihnen an denen aigenthumblichen güthern gebühret / ihren Herrn Gebrüdern überlassen; bey welcher Theilung dann Herr Ferdinand und Herr Hannibal / das gedachte aigenthumbliche; Herr Christoph und Herr Maximilian

Maximilian aber das Lehenguth Eybach / cum appertinentiis, &c. jedoch dergestalten in besitz bekommen / daß das Eigenthumb nicht höher / als das Lehen angeschlagen / und von beyden erstgedachten Herrn Gebrüdern / welche das aigenthumbliche Guth Dürnau bekommen / in ansehung Sie die expectanz auf die Lehen behalten / denen aufs Lehen Eybach gekommenen Herrn Gebrüdern ein Ruckhfall auff dem Eigenthumb / dafern ein- oder anderer / ohne mannliche Leibs-Erben abstürbe / versichert
4 werden solte; Welches dann auch geschehen / und Herr Hannibal denen Eybachischen Herrn Gebrüdern 5000. Rthlr auff Dürnau assecurirt; Herr Ferdinand aber eben so viel an Baarschafft versichern sollen / und
5 ist das Guth Dürnau nur zwainzig tausend Rthr. angeschlagen worden: wobey Freyherr Ferdinand sich erkläret / damit die Güther nicht so sehr vertheilet wurden / seinen antheil Freyherrn Hannibal / gegen erlegung 10000. Rthr. zuüberlassen / welche auch diser zuzahlen versprochen. Es seynd
6 aber gleich im ersten Jahr jezt-gedachte Herrn Gebrüdere in grosse mißverständnuß und weitläufftige Rechtfertigung gerathen / indeme Herr Hannibal / vor beschehener außzahlung der Kauffsumm /
7 Herrn Ferdinanden de facto auß der possession vertriben / und obschon durch Cammer-Gerichtliche erkannte Mandata und Urtheil dessen Restitution und wider Einsezung
8 anbefohlen worden; So hatt doch Herr Hannibal / umb die Execution zu hintertreiben / das Guth an Chur-Bayern verkaufft / von welcher auch die den außschreibenden Fürsten deß Schwäbischen Creyses übertragene Executions-Commission, durch würckhliche gewaltsame Opposition, von vielen Jahren her ruckhstellig gemachet worden; So / daß Freyherr Ferdinand niemahlen zum effect erlangter Rechtlichen Aus-sprüche gelangen können / biß endlich Freyherr Hannibal in Anno 1692. in Morea; Freyherr Ferdinand aber abgewichenes 1710.te Jahr zu Venedig / beyde ohne hinterlassung männlicher Leibs-Erben verstorben / und Herr Hannibal nur eine Tochter im leben hinderlassen.

9 Nachdeme nun die obgedachte auff Eybach abgetheilte Herrn Gebrüdere / nemlich Freyherr Christoph einen Sohn / nahmens Christoph Ferninand / und Freyherr Maximilian zwey Söhne / nahmens Philipp August und Christoph Martin, Freyherrn von Degenfeld hinderlassen / haben dise drey Gevettere und respective Gebrüdere / ihres obgedachten in verwichenem Jahr zu Venedig verstorbenen Herrn Oheims Freyherrn Ferdinanden verlassenschafft / als rechtmässige Erben ab intesta-

to, angetretten / und den Processus wegen deß gedachten Guths Dürnau prosequirt / auch es damit so weit gebracht / daß ersten tages die immission in solch Guth durch die Kayserl. Commission zu hoffen stehet: Es 10
hatt Sich aber mehrgedachten Freyherrn Hannibals hinderlassene Tochter / welche mit Herrn von Hackhen vermählet / als eine vermeinte mit-Erbin an dem gedachten Guth Dürnau / und zwar an des seelig gedachten Freyherrn Ferdinands ꝛc. im Processu, mit ihrem Herrn Vattern / verlassenen Helfft / angemeldet / und prætendirt / mit und neben obbenannten Freyherrn von Degenfeld / darein immittirt zu werden.

Wann aber nicht nur 1.mò die obange- 11
zogene Großvätterliche hierbey kommende verordnung / und eine in der Kirch zu Dürnau auff eine tafel verzeichnete Schrifft außtruckhlich vermag / daß solch Guth bey dem Geschlecht der Freyherrn von Degenfeld verbleiben solle / und eben deßwegen die obgedachte vier Töchtere ihre daran gehabte Erbs-portion, welche sich / damahls gemachtem anschlag nach / auf 10000. Rthr. beloffen / jedoch mit dem austruckhlichen Reservat deß ledigen Anfalls / denen vier Herrn Gebrüdern überlassen / und darauf renunciirt; sondern auch

2.dò Freyherr Hannibal / wie obangefüh- 12
ret / einen Ruckhfall dem Freyherrl. Manns Stamm auff Dürnau / laut theilungs-recessûs, mit 5000 Rthrn verschriben / welche bereits An. 1692. verfallen; aberwegen des ohnbefugten und widerrechtlichen verkauffs an Chur-Bayern / nicht bezahlt worden / einfolglich seithero solcher zeit die Zinß sich bey nahe eben so hoch und an 5000. Rthr. beloffen / und dem Manns-Stamm allein gehörig seyn.

3.tiò Freyherr Ferdinand gleichfalls 13
5000. Rthr. an Baarschafft dem Freyherrl. Degenfeldischen Manns-Stam recess mässig / von denen auß Dürnau empfangenden geldern zum Rückhfall versicheren sollen; welcher aber / wegen nicht empfangenen Kauff-Schillings / auff Dürnau auch biß dato stehen gebliben.

Als hat der Freyherrl. Degenfeldische 14
Manns-Stamm daher ebenmässig 5000. Rthlr. allein zufordern / welche Summen zusammen 25000. Rthr außmachen / und den vormahligen Anschlag des gantzen Guts allschon übertreffen / anderer sehr grossen prætensionen so man an die Frau von Hackhen / als einige Erbin ihres Herrn Vatters / zu formiren hat / dißmahlen zugeschweigen.

Als ist die **Frag:**

Ob bey solcher Bewandtnuß die 15
gedachte Frau von Hackhen in solchen

Dingen/welche dem Manns-Stam kum besten verordnet/ die mit-Erbschafft prætendiren/ absonderlich aber/ ob Sie/ wegen der erstgedachten 10000. Rthr. welche denen Herren Gebrüdern von dero Frauen Schwestern bereits in Anno 1679. bey damahliger theilung/ verzüchtsmäßig/ überlassen worden/ einige rechtliche Einrede machen könne? und ob nicht vielmehr solche zu versicherung deß reservirten ledigen anfalls bey dem Freyherrlichen Degenfeldischen Manns-Stamm allein/ zum Vorauß und in specie auf dem besagten Guth Dürnau/ als wovon Sie herrührig/ stehen bleiben müssen? und Sie Frau von Hackhe davon abzuweisen seye? Worüber dann umb eröffnung eines Rechtlichen bedenckens gebetten wird.

16 Nachdeme auch der gedachten Fr. von Hackhen ꝛc. gevollmächtigter bey dißmahliger Erbschafft des verstorbenen Freyherrn von Degenfeld verlassenschafft zwar die eine von dessen noch lebenden Frauen Schwestern/ nemblich die verwittibte Frau von Welden/ welche bey ihrer vermählung den verzücht nicht würcklich gethan/ zu lassen; die andere aber/ nemlich die verwittibte Frau von Wollmershausen/ welche den verzicht würcklich geleistet/ von der Erbschafft excludiren will/ und aber dieselbe bloß dem Manns-Stamm zum besten renunciirt/ mithin Degenfeldischer seiths dafür gehalten wird/ daß ihre Erbs-portion dennoch außzuwerffen/ und dem Manns-Stammen allein zu guthem kommen müssen die Frau von Hacke aber davon nichts zuprætendiren/ noch die einziehung der Frau von Wollmershausen Erbtheils den Manns Stammen verhindern könne/

17 Als wird gleichfalls angefraget:

Ob man hierinn gnugsam fundirt/ und der Freyherrl. Manns Stamm/ der Frau von Wollmershausen gebührende Erbs-portion allein an sich ziehen könne?

18 Wobey zur ferneren nachricht dienet/ daß/ obschon Frau von Welden bey ihrer vermählung und seithero nicht renunciirt; Sie jedennoch ihr dißfalls zugefallenes Brüderches Erb/ wie auch vorhero das Vätterliche/ dem Manns-Stammen zum besten/ würcklich/ und gantz willig überlassen hatt/ und kein mehrers Recht/ als ihre Frauen Schwestern/ begehren thut.

I. N. D. N. I. C.

Ueber diese zwey Fragen nun meine 19
rechtliche gedanckhen/ nach reiffem nachdenckhen/ brevissimis mitzutheilen/ hallte ich bey der Ersten Frag/ absque ullo rectioris judicii præjudicio, beständig darvor/ daß die tit. Frau von Hackhen an das Ritter-Guth Dürnau keine prætension zumachen befugt sey/ pro primo, aus diser unverwerfflichen 15
Ration, weilen der hochwohlseelige Herr/ Herr Christoph Martin Freyherr von Degenfeld ꝛc. in seiner/ mit aigener hand zusammen geschribenen/ lezten willens verordnung/ dises Ritter Guth mit dem nexu eines ewigen Fideicommissi Familiæ, eo ipso, beschlagen/ indem Er verordnet/ daß seine Söhne dasselbe/ so lang möglich/ bey dem Stammen Degenfeld erhalten sollen; und dise seine vätterliche Dispositionen auch einer zu Dürnau/ in der Kirch aufgehängten/ gemahlten Tafel/ mit diesen formalien anhängen lassen: Daß Er auch seine Posterität ernstlich ermahnt/ dises Guth ohne äusserste Noth/ nicht von dem Geschlecht der Freyherrn von Degenfeld zu alieniren. Ob nun wohl wider dise lezten 11
willens verordnung eingewendet werden möchte/ daß dieselbe vor kein gültiges Testamentum inter Liberos, der ursachen/ palliren könne/ weilen die *in Novella 107. cap. 1.* vorgeschribene Requisita nicht alle viere observirt worden seyen; sondern Erstlich die expressio Nominum omnium Ejus liberorum, zwaittens auch der Erbs-Theile/ die ein Jedes Kind haben soll; so dann/ drittens/ auch die Zeit/ Jahr/ Monath und Tag/ wann Er selbige gemacht/ nicht darinnen befindsamb: So ist dannoch hierauff gar 13
leicht zuantwortten/ daß nemlichen dises nicht als ein privilegiertes Testamentum inter Liberos; sondern als eine andere gemeine ultima Voluntas Patris ab intestato defuncti, seu qualecunque Judicium paternum, wie Er eins und das andere/ nach seinem hintritt/ gehalten haben wolle/ in allweg subsistire/ und von allen seinen Kindern und Descendenten adimplirt werden müsse;

juxta ea, quæ notanter disposita legimus in *L. 16.* verbis; *Sed & si tam circa Testamentum, quam etiam Codicillos, judicium Patris deficiat; verùm* NB quibuscunque verbis Voluntas ejus declarata sit, *licet* ab intestato *ei fuerit successum, familiæ erciscundæ judicio aditum* Judicem sequi Voluntatem Patris NB. oportere, *juris auctoritate significatur. Cod. famil. erciscund.* 23

Quibus gemina occurrunt etiam in *Lubl. Cod. eod.* ubi ità Constantinus Imperator rescribit; *Inter omnes heredes suos, vel emancipa-* 24

(*vipatos, sive cœptum neque* impletum Testamentum, *vel* Codicillus, *seu* Epistola Parentis *esse memoretur, sive* NB. quocunque alio modo scriptura, quibuscunque verbis, vel indiciis inveniantur relictæ, *judicio familiæ erciscundæ*, (*Licet* ab intestato *ad successionem Liberi vocentur*:) Defuncti Dispositio NB custodiatur, etiamsi solennitate Legum hujusmodi Dispositio fuerit destituta. *Cod. d. tit.*

Videatur omninò Johannes Schilterus in *praxi for. exercit. ad t. 38. §. 123. & 124.* Christophorus Philippus Richterus, *Decis. 29. num. 7.* Andreas Gailius, *lib. 2. observ. 112. num. 10.* Dn. Baro de Lyncker, *Resp. 149. num. 7. & 8.* ubi optimè de his disserit, præprimis in verbis: Gleich auch sonst
25 den Kindern obligirt / den vätterlichen willen zu vollbringen / und so dann das jenige / was Sie / demselben gemäß / circa Bona à Patre relicta, zuwerckrichten / ohne Erforderung weitterer Solennitäten / vor genehm / gültig und recht gehaltten wird. *vid. L. 1. Cod. quando decr. non est opus.* ibi: *Si Voluntati defuncti pareant.* juxta *L. 3. eod.* Eoque pertinent Paternæ Admonitiones, in *L. 93. princ. de leg. 3.* & alibi, de rebus non alienandis: Siquidem non modò Pater legem
26 suæ rei dicere potest; *L. 114. §. 14. de leg. 1.* & *Novella 22. cap. 2. §. Disponat.* verùm etiam quoad Liberos, optimum Consilium Patris habendum est. *L. 22. §. ult. ad L. Jul. de adulter. L. fin. princ. Cod. de cur. fur.* atque Liberos, ut ei morem gerant, Pietas & Observantia jubet; quocunque etiam modò Pater suam Voluntatem declaraverit, Carpzov. *part. 3. C. 4. Def. 15. & 16.* Mantica, *de conject. ultimar. volunt. lib. 2. tit. 2. num. 20. princ.*

27 Et quòd hoc in specie etiam in perpetui Fideicommissi Familiæ seu agnatitii (quæ notoriè per solam prohibitionem Alienationis extra Familiam, & econtrà per injunctam Conservationem Dynastiæ, Pagi, Prædii in Familia seu Agnatione, bey dem Mannlichen Stammen / instituuntur; juxta ea, quæ ex aliis firmat Knipschildius, de *fideicommiss. famil. nob. cap. 6. num. 99, 100. & 101.*)

ordinatione seu constitutione indubiè sufficiat, elucescit ex iis, quæ interminantissimis definiunt terminis Fratres Besoldi, Christophorus & Johannes Georgius, quando ità: Licet, inquiunt, solennitates, aliàs in Testamento solenni observandæ, in hoc Testamento adhibitæ non sint; quia tamen inter Liberos ea dispositio facta est, haud minùs pro solenni haberi debet, atque si omnes omninò Solennitates observatæ fuissent.
28 Explorati namque Juris est, quòd à Liberis qualiscunquè Voluntas Patris servanda sit, quantumvis nullâ Legum solennitate fuerit confirmata. *L. 10. L. 16. L. fin.* cum *Authent. seq. Cod. famil. ercisc. L. Hac consultissima. §. Ex imperfecto.* ubi Paulus de Castro & Jason, *num. 2. Cod. de testam.* Clarus, *lib. 3. sentent. §. Testamentum. Q. 8. & 4. seqq.* Dispositionis siquidem paternæ inter Liberos tantus est favor, ut non solum libera, nullique Regulæ obnoxia dicatur: Vasquius, de *succession. creat. lib. 2. §. 2. num. 44.* sed etiam majoribus gaudeat privilegiis, quàm testamentum militare; ac dispositioni in piam causam, inque honorem DEI factæ comparetur. Tiraquellus, de *privil. pia causa, privil. 23. & passim.* Wesembec. *consil. 90. num. 17.* Et usque adeò in ejusmodi paterna dispositione omnes Juris Civilis solennitates remissæ sunt, ut ad terminos Juris naturalis & Gg. redacta dicatur, sufficiatque qualiscunque Testatio, dummodò de Voluntate paterna constet quoquomodo. Bartolus & DDres, ad *d. §. Ex imperfecto.* Natta, *consil. 403. num. 4. vol. 3.* Gailius, *2. lib. Observ. 112. num. 2. & 6.* Menoch. *lib. 1. consil. 42. num. 2.* Decianus, *vol. 2. consil. 46. num. 157.* Hinc lustinetur Testamentum Patris inter Liberos, si Voluntas, Patris manu, saltem in Schedulâ quâpiam conscripta sit; sicut fert communis assertio Doctorum, in *Authent. Quod sine. Cod. de testam.* Alexander, *consil. 114. vol. 7.* Jason, *consil. 57. vol. 2.* Hartmannus Pistoris, *vol. 1. Q. 1. num. 4. & seqq.*

Hucusque laudati Fratres Besoldi in *consill. Tubingensib. parte 3. consil. 133. num. 4. & seqq.*

Quæ eadem formalia verbotenùs sua facit, & Fideicommissi Familiaris institutioni nominatim accommodat Philippus Knipschildius,

de *fideicommiss. famil. nobil. cap. 6. num. 22. & 23.* ubi addit, hoc in talium Fideicommissorum ordinatione tanto magis procedere, eo quòd illa etiam publicum favorem simùl concernant, dùm videlicet Reipublicæ quàm maximè interest, dignitatem illustrium & superillustrium Familiarum sartam tectam præstari. *L. 1. §. 18. ff. de ventre inspic.* Philippus Matthæus, in *consill. Marpurgens. vol. 1. consil. 20. num. 12.* Petrus de Ancharano, *consil. 358. circa fin.*

Und wiewohl in proposito insonderheit 35
dises / daß der hochwohlseelige Großherr-Vatter Christoph Martin von Degenfeld die quæstionirende lezten Willens-Verordnung nicht unterschriben / oder mit seines Nahmens unterziehung beeräfftiget / noch einigen Scrupul erweckhen möchte; so ist 36
doch auch hierauff gar leicht zuantworten / nemlich also / daß / wann man nur dessen gewiß ist / daß ein Vatter oder Großvatter seine Disposition Selbst ganz geschri-

schriben / ob gleich in forma einer prorsùs informis, & à nullo planè Teste subscriptæ Schedulæ, solche dennoch entweder als ein Ellterliches Testament / oder als ein dergleichen Codicill, oder anderer gemeiner / ab intestato aufgerichteter / letzter Will / exequirt werden muß.

jungat. B. Dn. Lauterbach, in *Colleg. π. theor. pract. tit. Qui testam. fac. poss. θ. 32.* ibi: *Si ipse Testator* totum testamentum (*vel* totum Codicillum, totamve Epistolam, *vel* aliam quamlibet supremam Voluntatem totam) propria manu scripserit, tunc alia subscriptio necessaria non est, *neque præsentia Testium desideratur; sed ipsa pro pleno testimonio habetur.* arg. *L. 28. Cod. de testam.* Carpzov. *part. 3. Const. 4. Def. 17.* Wesembecius, *consil. 90. num. 2.*

37 Daß aber mehrseeliggedachter Großherr Vatter Christoph Martin die in copiis mir zugeschickte Disposition aigenhändig geschriben / darwider ist in denen mitüberschickhten pieces und Schreiben nicht das
38 geringste vestigium befindsamb: Und wird solches zumahlen / durch die in der Kirch zu Dürnau / als an einem heiligen und öffentlichen Orth / aufgehängte gemahlte Tafel / der ursachen / noch mehr extra omnem omninò dubitationem gesetzet / weil /
/ nach innhalt deß an mich abgegebenen Schreibens / Er Großherrvatter dise Tafel Selbst noch in seinen lebzeiten / durch den Mahler / verfertigen / und in sacro hoc Lo-
39 co, auffhängen lassen. Ob nun wohl in hac ipsa solenni Tabula allein dises gemeldt wird / daß Er seine Posterität ernstlich ermahnt hab / das Guth Dürnau / ohne äusserste Noth nicht von dem Geschlecht der Freyherrn von Degenfeld zu alieniren; so seyn doch nicht allein in der disposition selbsten noch kräfftigere wort / nemlich diser / enthaltten / daß seine Söhne / so lang möglich / Dürnau bey dem Stammen Degenfeld erhaltten NB sollen: Quæ verba haud
41 dubiè sunt efficacissimè obligatoria, & ad instituendum Fideicommissum Familiæ sufficientissima; Sondern daß auch dergleichen Paternæ solummodò Admonitiones,
42 ad eundem hunc effectum statuminandum gleichfalls zuraichlich seyen / nihil dubii relinquit tùm laudata perillustris Dn. Lynckeri Decisio in terminis;

dicto Resp. 149. num. 7.

43 als viel andere hieher ebenmässig in similibus terminis trefflich dienende Rechtsstellen: Tametsi enim Verba, quibus Fideicommissa, etiam Familiæ constituuntur,
44 hæc præcipuè in usu notorio habeantur; Peto, rogo, volo, mando, fidei tuæ committo, verbo ipsiusmet Imperatoris,

in §. 3. *Inst. de singul. reb. per fideicomm. relict.*

Quæ exindè precaria, seu pro precariis 45
vulgò accipi solita, Rufinus appellat,

in *L. 16.* ibique Gothofred, *lit. d. ff. de fideicommissar. libert.* Jacobus Caimus, ad *rubric. ff. de legat. 1. num. 151.* Arnoldus Vinnius, ad *d. §. 3. Inst. d. tit.*

Tamen Fideicommissorum, progressu 46
temporis, Favore crescente, longè plura recepta sunt, &, ut alia complura, ità etiam talia verba, quæ enixum alicujus Desiderium ac Votum, quid ipse post mortem suam fieri exoptet, evidenter significant, ad Fideicommissum inducendum sufficere, meritò visum fuit.

Ex quo ità notanter JCtus: Etiam his, ait, 47
verbis: Cupio, des, Opto, des, Fideicommissum est;

in *L. 116. de legat. 1.* Cui conformiter Neratius: Et hoc modo relictum: Desidero, ut des, Fideicommissum valere, respondit in *L. 118. ff. eod.*

Æquè scilicet, ac etiam hanc verborum 48
figuram, si Defunctus sic dixerit: Scio, te daturum, Scio, omnia, quæ tibi relinquo, ad Filios meos perventura, cùm affectionem tuam circa eos benè perspectam habeam, Fideicommissum inducere, non unus in libris nostris textus statuminat. Conferat. dicta *Lex 118. ff. eod. L. 39. princ. de legat. 3.*

Id quod etiam de verbis enunciativis, 49
modò certæ in illis voluntatis vestigium de Fideicommisso relinquendo appareat, verbi grat. de his verbis, Credo, te daturum, Ulpianus pronunciat, in *dicta L. 116. de legat. 1.* Jacobus Caimus, ad *rubric. ff. de legat. 1. num. 148.*

Pariformiter & de illis: Non dubito, 50
quod Uxor mea à me accepit, ipsam Liberis reddituram; tametsi & illa non sint Fideicommissi; sed potiùs Spei, Præsumptionis, & Confidentiæ, ut bene observat Antonius Faber,

conjectur. lib. 14. cap. 2. cum. 3. & Jacobus Caimus, ad *rubr. ff. de leg. 1. num. 149.*

tamen idem deciditur à Papiniano,

in *L. 67. §. fin. de legat. 2.* Addatur Harprechtus, ad *§. 3. num. 1.* ubi etiam de verbis; Persuasum habeo, te daturum, idem pronunciat. *Inst. d. tit. de singul. reb. per fideicomm. relict.*

Quis enim ignoret, quòd in Fideicom- 51
missis sola Fideicommittentis Voluntas spectanda, & sollicitè sectanda sit? juxta Pauli effatum, in *L. penult. de legat. 1. L. 37. §. 1.* in verbis: *Cùm in fideicommissis Voluntatem spectari conveniat. ad SCt. Trebellian. L. 16.* ibi: *In Fideicommissis Voluntas magis, quàm verba, plerumque intuenda est. Cod. de fideicomm.* Caimus, *d. l.*

Sic, ut etiam illa verba: Te, Fili, rogo, 52
ut prædia, quæ ad te pervenerunt, pro tua dili-

diligentia diligas, & curam eorum habeas, ut possint ad Filios tuos pervenire, licet magis Consilium, quàm Necessitatem, Filiis relinquendi præ se ferre videantur, sicque Fideicommissum non satis exprimant; tamen in ejus vim, quoad prædia paterna, illa valere, his iisdem formalibus definiat Ulpianus,

in *L. 11. §. 9. de legat. 3.* Franciscus Cardinalis Mantica, de *conjectur. ultimar. Volunt. lib. 8. tit. 1. num. 12.* Marcus Anton. Peregrinus, de *fideicommiss. artic. 1. num. 48.*

53 Ex quibus & aliis consimilibus textibus unanimiter Nostri colligunt, quòd omnia verba, sive sint præceptiva, sive precaria, sive solum Testatoris desiderium denotantia, ad Fideicommissum inducendum sufficiant, eo quòd Testatoris, fideicommissum ordinare volentis, sensum & mentem satis utique exprimant; per generalitatem *Legis 2.* ubi ipse Imperator, omne verbum legitimum Testatoris, legare vel fideicommittere volentis, sensum significans, utile & validum haberi jubet. *Cod. commun. de legat. & fideicomm.* Marcus Antonius Peregrinus, *dicto artic. 1. num. 48.*

54 Et cùm Fideicommissa nudo etiam nutu relinqui possint, proindè etiam quodcunque verbum, Voluntatis expressivum, ad hoc sufficere haud mirari debemus.

L. 21. Cod. de fideicomm. L. 21. princip. de legat. 3. Mantica, *d. lib. 8. tit. 1. num. 1.* Knipschild. de *fideicommiss. famil. nobil. cap. 6. num. 26. & seqq.* Ludovicus Alvarus, ad *rubr. ff. de leg. 1. num. 106.* Brunnemannus, *consil. 3. num. 26.* Caimus, *d. l. num. 151.*

55 Licèt mordicùs in contrarium disputet Antonius Faber,

conjecturar. lib. 14. cap. 2. 3. & 5. cujus dubiis ex illis, quos hucusque laudavimus, facillimo negotiô occurri potest. Quibus addesis Mascardum, Cujacium, Barry, Hilligerum, & alios, in locis, quos exhibet Johannes Brunnemannus,

ad *L. 67. num. 16. de legat. 2.* & in *centur. Decc. Dec. 74. num. 5.* nec non in *consil. 3. num. 24.* Pruckmannum, *lib. 1. consil. 34. num. 21.* Surdum, *consil. 443. num. 41.* Rotam Romanam, *parte 1. Decis. 640. num. 16.* Simonem de Prætis, de *interpretat. ultimar. Voluntat. lib. 7. solut. 12. num 10.* Colleg. Jurid. Argentorat. ad *lib. 11. 36. §. 5.* novissimè Dn. Baronem de Lyncker, *Resp. 101. num. 10. & 11.*

56 Welchem allem nach nicht zu zweiflen / daß das Ritter-Guth Dürnau mit dem vinculo eines ewigen Fideicommissi Familiæ verhafftet sey / einfolglich / wie selbiges ausser der Freyherrlichen Degenfeldischen Famili, exceptô solô urgentissimæ & summæ Necessitatis Casu, nicht veräussert wer-

57 den kan; also auch alle Fœminæ, Sie seyen auch wer Sie wollen / so lang einiger Freyherr von Degenfeld im leben / nicht die wenigste ansprach an dasselbe zu machen berechtiget seyen;

per latissimè congesta Philippi Knipschildii, de *fideicomm. famil. nobil. cap. 8. num. 127. & mult. seqq.* item *cap. 11. num. 139. & 439.* post Menoch. & Manticam, B. Dn. Samuelis Strykii, de *successionib. ab intest. Dissert. 7. cap. 2. §. 9. cum seqq.* ubi plura de hoc.

Dise rechtliche Decisio wird / fürs ander / auch hierdurch noch mehrers bekräftiget / daß des hochwohlseeligen Freyherrn Christoph Martins von Degenfeld so / als proximè außgeführt / auffgerichteter lezter Will / auch von seinen gesampten hinterlassenen vier Herrn Söhnen / auch so vielen Frauen und Fräulein Töchteren / im werckh selbst approbirt / für gültig erkannt 58 und angenommen worden: allermassen fürnemlich auß disem erhellet / daß diesamptliche vier Freyherrliche Töchter / als schon in Anno 1679. Sein des Freyherrn Christoph Martins hinterlassene Erbschafft ordentlich vertheilt worden / neben ihren vier Herrn Brüdern nicht mit ins Erb gangen; sondern Dürnau / und Eybach / neben übriger vätterlicher Hæredität / ihren vier Herrn Gebrüdern / miteinander überlassen; Sie aber allein mit ihren vom Herrn Vattern verordneten Heurathgüthern / Jede à 2000. fl. nebst dem Mütterlichen Geschmuckh / und Kleidern / sich abfertigen lassen; und das übrige / so Ihnen noch weiter gebührt hätte / ihren vier Herrn Gebrüdern; jedoch cum expresso Pacto Regressûs ad cætera, à se renunciata, paterna Bona, in Casum extincti Stemmatis Masculini, reservatorio, zu erhalttung deß Mannlichen Stammens und Nahmens / als lang dise / nach dem Willen des heiligen GOttes / fürwähren wird / cedirt und zu handen gestellet haben. Allermassen nun an- 60 bey kein Zweiffel walttet / daß auch seine Venetianische güldene Kette / und Medaille daran / seinem jezt erst verstorbenen Herrn Sohn Ferdinando, als ein von ihm / in eadem hac ultima Dispositione, de quâ hîc Qr. angeordnetes Præcipuum, abgefolgt / und mithin / auch quoad hoc punctum, seine ultima Voluntas von seinen gesampten Kindern adimplirt worden sey: Allso ist 61 umb so weniger an disem zuzweiflen / daß dise von Ihm aigenhändig geschribene lezten Willens-Verordnung / post hanc, rebus & factis, potentissimè factam Ejus ultimæ Voluntatis Agnitionem atque Approbationem, von der vier Herrn Gebrüdere nachgelassenen samptlichen Kindern und Erben / und mithin auch von Herrn Hannibals / Freyherrn von Degenfeld einiger Frauen Tochter / der Frauen von Hackhen /

sub nullo colore impugnirt oder angefochten; sondern Dürnau / als ein Stamm- und Fideicommiss-Guth / so lang einiger Masculus von der Freyherrlich Degenfeldischen Famili im leben / denenselben simpliciter überlassen werden müsse / und Sie Frau von Hackhen / oder künfftig ihre Erben / quoadusque Masculina Baronum de Degenfeld Agnatio duraverit, nicht die wenigste ansprach oder prætension an dasselbe zumachen berechtiget seyen.

62 Generaliter siquidem nostræ LL. definiunt, quòd, ex certâ scientiâ, semel approbata defuncti Voluntas non possit amplius improbari:

L. 2. Cod. de fideicommiss. L. 16. Cod. de testam. L. 8. §. 10. ff. de inoffic. testam. ubi Jctus disertè de eo, qui semel defuncti judicium agnovit, illud posteà reprobari non posse pronunciat, Johannes Stuckius, *consil. 10. num. 288.*

63 eo quòd illa, quæ semel placuerunt, frustrà postmodò displiceant;

Cap. 21. de regul. Jur. in 6. L. 75. ff. eod.

64 nec consensum semel præstitum revocare sit integrum.

L. 84. §. 9. de legat. 1. L. 9. §. 1. verbis: *Nullam enim potest videri injuriam accipere, qui semel voluit. ff. de aqua & aquæpluv. arc. actione.*

65 Et quòd semel approbata defuncti Voluntas nec ab illorum, qui eandem approbârunt, Hæredibus reprobari queat, in individuo decidit Mevius,

parte 3. Decis. 17. n. 6. & part. 7. Decis. 9. Menochius, *consil. 105. num. 27. & consil. 288. num. 39.* Sichardus, ad *L. 1. num. 2. Cod. de fideicommiss.* Richter. ad *L. 16. num. 47. & 48. Cod. de testam.* Carpzovius, *J. For. part. 3. C. 9. D. 13.* Dn. Collega D. Schweder. in *Disp. de agnit. & approbat. ultimæ Voluntatis defuncti, θ. 22.* Johann. Baptista Cardinalis de Luca, in *theatro verit. & Justit. tomo 1. tract de pensionib. Disc. 51. num. 18.* Georgius Mundius à Rodach, *vol. 2. consil. 26. num. 115.*

66 Præcipuè verò quòd illa à Liberis semel agnita & approbata reprobari non possit, elucescit ex iis, quæ sollicitè disputat Hermannus Vultejus,

in *consill. Marpurg. vol. 4. consil. 30. num. 27. & mult. seqq.*

67 Welchem nach / wann auch sonsten der Frauen von Hackhen weiters lediglich nichts opponirt werden könte / nicht der wenigst zweifel mir übrig verbleibt / daß dieselbe nicht solte / (Dessen unangesehen / daß Sie keine Verzigs- sondern ihres Herrn Vatters Erb-Tochter ist) von dem Ritter-Guth Dürnau / so lang der Manns-Stamm der Freyherrn von Degenfeld / durch den seegen des Höchsten / im der Welt bleiben wird / mit allen ihren Kindern / Erben und Nachkommen / zu ruckh und zu ruhe zuweisen seyn.

Da aber / fürs dritte / noch dises hinzu 68
kompt / daß / allem ansehen nach / die gesampte Freyherrlich-Degenfeldische Töchter nach diser Uralten Familiæ herkommen / zu renunciiren verpflichtet seyn / und dahero / wann Sie gleich der vätterlichen Erbschafft sich nicht expresse und würckhlich verzihen; Sie jedennoch pro ipso Jure renunciatis gehalten werden:

Anbenebens / vors vierte / ich auch noch 69
zur zeit nicht anderst urtheilen kan / als daß alle / so wohl ex persona deß Hochwohlseeligen Freyherrn Ferdinands von Degenfeld / von dessen Beerbung dermahlen die frag ist / als auch ex persona dessen beyder Herrn Brüdere / weyland Herrn Christophs / und Herrn Maximiliani / Freyherrn von Degenfeld auf das Stamm-Guth Dürnau habende Prætensiones sich gar wohl hören lassen / so kan ich nicht absehen / wie der Frauen von Hackhen auff dises Degenfeldische Stamm- und Fideicommiss-Guth machende Prætension mit rechtlichem bestand außgeführt werden könne; unnöthig erachtende solches weitläuffer außzuführen.

Und aus diser Deduction ergibt sich von 70
selbsten / was auch auff die in præmissis bemerckhte Zwaitte Quæstion zuantworten sey / daß nemlichen weder die verwittibte Frau von Wollmershausen / noch die gleichfalls verwittibte Frau von Welden / ja auch die Frau von Hackhen Selbsten an dickhbetaatem Stamm- und Fideicommiss-Guth Dürnau die geringste anforderung / so lang der Manns-Stamm noch fürwähren wird / und sollte auch solcher von dem Seegenreichen Gott biß ans Ende der tage in Flor erhalten werden / durchauß nicht zumachen haben. So viel aber die übrige à nexu rùm Feudi, rùm perpetui Fa- 71
miliæ Fideicommissi seye Erb- und Verlassenschafft des Hochwohlseeligen Herrn Generals / Freyherrn Ferdinands von Degenfeld concernirt / so ist forderist / so viel der verwittibten Frauen von Wolmershausen Portion concernirt / ein lactus per se; daß Sie zwar / in crafft ihres würckhlich præstirten erblichen Verzichts / dermahlen noch nichts für sich zu sucher / jedoch / weil 72
Sie diesen Brüderlichen Tod- und Erbfall erlebt / die Berechnung in allweeg auch auf ihre Persohn gemacht; Ihr lang schon verzihener / und nunmehr Ihr würckhlich angefallener Erbs-Theil aber ihren samptlichen Herrn Neponibus ex Fratribus, Christophoro & Maximiliano, a's lang Jemand von Ihnen / und Ihrer schon habenden / oder künfftig noch erlangender Masculina

De-

Descendentia im leben seyn wird / mit gänzlicher Außschliessung der Frauen von Hackhen / so wohl von disem Wolmershäusischen Erbstheil / als auch von der verwittibten Frauen von Welden / an dises Herrn Bruders Ferdinandi von Degenfeld / hinterlassener Erbschafft auch ihr deferirter Erbs-portion.) überlassen wer-
93 den müsse; ex notoria natura talium Successionis Renunciationum, in eo positâ, ut quamdiu Masculina Agnatio duraverit, hujusmodi Filiæ renunciatrices, non quidem à Jure Successionis; benè tamen ab actuali Successione, tantisper excluſæ sint; & proinde ipsarum Renunciatio ipsam Hæreditatis renunciatæ Delationem per mortem Patris, Matris vel Fratrum, haudquaquàm impediat; sed tantùm in ipsarum Personis duraturam Acquisitionem excludat, cùm renuncians, jam olim, in eam secuturæ Delationis, à seſe cessam, sicque, Juris intellectu, ex primo momento hujus Delationis, etiam aditam, & pro se ad momentum acquisitam mox in fratres suos transferat; ex quo etiam ipsa hæc Renunciatio translativa vocatur.

Fabius de Anna, *lib. 1. consil. 45.* Musculus, *de successione convention. membr. 2. classe 1. conclus. 6. num. 274.* B. Dn. D. Frommann. de *existentia conditionis pacti hæredit. renunc. reservativi, §. 57. pag. 65. in fin.*

Sic, ut rectè hinc dicatur, quòd tales Filiæ renunciatrices interea anomalæ Hæredes sint;
74 ut in simili cum Baldo, loquitur Gailius, *lib. 2. Observ. 148. num. 5.* Breulæus, de *jure & modo renunciandi, causa 4. cap. 9. n. 8. pag. 194.* Heeser, de *æq. conjug. parte 2. Loco 20. num. 198. & seqq.* Autor consilior. Gailii, *part. 1. consil. 15. num. 28. pag. 154.* Thomas Michaelis, apud Klockium, *tomo 3. consil. 106. num. 63.* D. Frommann. *dicta Diss. §. 56 pag. 65. & 66.*

75 So viel / zweittens / die verwittibte Frau von Welden betrifft / so stehet es nicht in der Frauen von Hackhen willkur und arbitrio, ob Sie dieselbe zur würckhlichen Mit-Erbin admittiren wolle / oder nicht; sondern es ist an deme / daß auch Sie in allweeg / als ipso Jure ihres ab intestatn abgeleibten Herrn Bruders pro parte Cohæres, in die zahl der Hæredum mitt / ein zusetzen; aber auch ihre Portio denen dreyen Herrn Nepotibus ex præmortuis Fratribus, wie auch allen ihren Mannlichen und ehelichen Descenden / ad interimisticum non solùm Usumfructum; sed & ipsum Dominium, biß zu endlicher Ergebung eines ledigen Anfalls / überlassen werden muß / so
67 wohl / Erstlich / deßwegen / dieweilen Sie Selbsten dises williglich allso geschehen lassen will; als noch ferner auch aus diser hautsächlichen Ration, dieweil Sie / in ihren Pactis dotalibus, oder doch in derselben Zeit / (wann ich anderst die vormahls erhalttene Briefe nicht irrig einnehme.) den außtruckhlichen verspruch von sich gestelt / daß Sie Eydlich und würckhlich renunciiren wolle. Dann obschon hierüber / 77
unter denen Rechtslehrern / noch grosse dubia erreget werden: Ob ein solche Promissio de renunciando auch einige würckhung und Gültigkeit habe? dùm passim dicunt, quòd diversa sint, actualiter renunciare, 78
& Renunciationem duntaxat promittere

Carolus Antonius Bottilierius, de *successionib. ab intest. cap. 2. theorem. 42. num. 11.* Musculus, de *succes. conventionali, classe 1. membro 2. conclus. 5. lit. F. num. 234.* prolixè Boerius, *Decis. 3. num. 1.* Paulus Galleratus, de *renunciat. centur. 1. renunciat. 25. num. 25.*

æquè scilicet, ac etiam de aliquo faci- 79
endo interposita Promissio, & Factum ipsum notoriè differunt;

Georg. Everhardus, *vol. 1. consil. 53. num. 7.* Johannes Paponius, *arrestor. regni Franc. lib. 16. tit. 4. arr. 12.* Gerhardus Maynardus, *Decc. Tholosanar. lib. 4. Decis. 26.* Anton. Faber, in *Cod. Sa4and. lib. 2. tit. de pact. Def. 25.*

ut dehinc talem simplicem de renuncian- 80
de promissionem, de Jure Romano, nullius momenti esse, contendat Paponius,

dicto arr. 12. Dn. Stryke, de *succession. ab intest. Diss. 3. cap. 10. §. 11.*

So halten wir doch bey allhiesiger Fa- 81
cultät / in hac valdè anomalâ, suamque specialem, quam ex Moribus accepit, naturam habente, notante B. Dn. Fromanno.

dicta Diss. de existentia conditionis pacti Haredit. renunciatæ reservat. §. 32.

Renunciationum materia, mit gleichbal- 82
den allegirenden probatissimis Collegiis, & Jureconsultis, beständig darvor / quòd, tametsi hæc Promissio de renunciando non hoc operetur, ut Filia, quæ promisit, se Hæreditati renunciare velle, eandem sibi ex postfacto delatam, propterea adire impediatur: Attamen tùm ipsa hujusmodi Filia, tùm ipsius Hæredes, ei, vel eis, in quorum gratiam ipsa promisit, se renunciaturam, ex hoc suo pacto seu promissione, ad præstationem ejus, quod interest, efficaciter obligentur, ità nempe, ut etiam ex tali Pacto Patri, vel Fratribus, qui cum Filia, vel Sorore id iniverunt, acquisitum sit Jus Renunciationem ab eadem exigendi, eâque morturâ, æquè ac Ipsa, ejus etiam Hæredes ad factum illius adimplendum teneantur;

per tx. in *L. 13. Cod. de contr. & committ. stipulat.*

83 Et nimirum vel ipsa hujusmodi Filia, vel illius Hæredes, adhuc renunciare, vel, quod Patris aut Fratrum ex hac causa interest, præstare teneantur;

per tradd. Kellenbenzii, de *successionum renunciationib. Q. 10. per tot.* B. Dn. D. Bardili, in *Diss. de obligat. faciendi, §. 75. cum trib. seqq.* Abrahami à Wesel, de *connub. bonor. societ. tract. 2. cap. 6. num. 25.* ubi scribit, in hôc ipso, ne talis Filia, unà cum Fratribus ad successionem sui Patris (aut alterius Fratris) admittatur, interesse cæterorum liberorum consistere. Dn. Strykii, de *successionib. ab intest. Diss. 8. cap. 10. §. 12.*

84 in verbis: *In pacto de renunciando Hæredum id unicè interest, ut Paciscens hæreditate abstineat, sicque* Interesse cum reali Renunciatione conveniat. Klockii, *tomo 3. consil. 183. num. 144.* post plures, quos laudat, Johannis Stuckii, *consil. 1. num. 394. & seq.* Richteri, *Decis. 69. num. 23.* & omnium plenissimè Georgii Mundii, *d. consil. 10. num. 124.* ubi dicit, Filiam, tali promissione de renunciando virtualiter & in effectu renunciâsse dicendam, ac proindè hujusmodi Promissionem idem illud, quod præsens Renunciatio, operari. Dicit enim, talem Filiam ad renunciandum esse obstrictam, &, si ipsa actualiter renunciare recuset, ad id, quod interest, præstandum teneri. Id verò, quod Patris, aut Fratrum hîc interest, in hoc solo consistere, ne Filia cum Fratribus simùl succedat. &c. addens, ità in supremo Lutetiæ Senatu bis fuisse judicatum; *num. 124.* & præcipuè *num. 394.* ubi ità à Facultate Juridica Marpurgensi, Wittebergensi, Altdorfina, Scabinatu item Coburgensi; aliisque præcipuis Jurisconsultis & Collegiis Jutidicis decisum recensetur.

85 Man hat aber nicht nöthig/ sich hiemit weitter aufzuhalten/ alldieweilen mehrwohlermeldte Frau Wittib von Welden sich selbsten guthwillig dahin erclärt/ daß Sie entweder ihrer Vätter- und Brüderlichen Succession sich noch würckhlich und solenniter verzeyhen wolle/ oder wenigst gern geschehen lasse/ daß man Sie vor realiter verziehen tractire. Welche Promission noch in formâ von Ihr anzunemmen Ihr wohlgethan seyn wird/ umb/ wann Ihr auch noch von der Frauen von Hackhen/ oder jemanden anderem/ noch andere gedanckhen beygebracht werden solten/ allen hieraußerwachsenden difficultäten salutariter vorzubiegen.

86 So viel endlich und letstens oftwohlgedachte Frau von Hackhen Selbst betrifft/ so ist auch ihr aigenes Successions-Recht nicht so richtig gegründet/ als Sie sich biß acto die rechnung gemacht; Wohlbetrachtet/ daß/ in denen vormahlen an mich geschickhten Schreiben/ außtruckhlich gemeldt worden/ daß in der Freyherrlich-Degenfeldischen Famili dises Herkommens sey/ daß die Töchtern zu renunciiren gehaltten seyen. Wann nun dise Obligatio sich auch 87 auf die Vetterliche Erbschafften/ seu Agnatorum Successiones (massen diß ohrts/ respectu Ihr der Frauen von Hackhen/ die frage ist/ indeme nemlich die Frau von Hackhen an ihrem Herrn Patruo mittzuerben prætendirt) verstehen solte/ und ein solche Consuetudo zu rechtlichem bestand beygebracht werden möchte/ so hätte auch Sie an denen à nexu fideicommissi Familiæ, & feudali befreyten Güthern/ so wenig/ als an dem Freyherrl. Stamm- und Ritter-Guth Dürnau/ zu prætendiren. Weil man aber mit diser Probation kaum wird 88 aufkommen können/ so stelle zu nachdencken/ wie diser Punct irgends in mehrere richtigkeit zu bringen seyn möchte. Allenfalls aber/ da Sie gleich zu einer Mit-Erbin an der übrigen Erbschafft (ausserhalb Dürnau) admittirt werden müste/ so hätte Sie doch ein mehrers nicht/ als all in ihren Stamm-Theil/ zu prætendiren; von welchem jedoch allerförderist das jenige zu separiren/ was des hochwohlseeligen Herrn Generals Christoph Martins von Degenfeld gesampte vier Töchtere/ über abzug ihrer Heurath-Güther/ und übriger Außfertigung/ gegen ihren vier Herrn Brüdern juratò sich verzehen/ so viel hieran/ an den lezt abgeleibten Freyherrn Ferdinand von Degenfeld/ pro quarta parte, gekommen ist; als welches den dreyen annoch lebenden Herern Masculis solitariè und allein/ tanquam Bona impropriè Fideicommissi nexu devincta (mit gänzlicher außschliessung der Frauen von Hackhen) überlassen werden muß.

Jungat. B. Dn. D. Frommann. de *exist. Condition. &c. pag. 67.*

Und so bleiben auch der Frauen von 91 Wolmershausen/ und Frauen von Welden angefüllene Theile denen Masculis, pro conservando Familiæ splendore, gleichermassen solitariè und allein in den hendenden.

Dises ist es/ was mir/ über dise beyde 92 Fragen/ nach reiffer deroselben Erwägung/ beygegangen; so ich also/ als den Rechten durchgehends gemäß/ gewissenhafft überschriben/ und mit meinem gewöhnlichen Sigill, wie auch aigenem Nahmen zu unterziehen keinen anstand gefunden.

Signt. Tübingen/ den 27. Febr. Anno 1711.

FERDINAND CHRISTOPH HARPPRECHT, D. P.

CON.

CONSILIUM NONAGESIMUM NONUM.

SUMMARIA.

DE Crimine Bigamiæ.

Præmittitur Sèntentia definitiva. *num.* 2.

Ad repræsentandum Corpus Delicti in Crimine Bigamiæ *requiritur, ut* Matrimonium, cum duabus Uxoribus simùl contractum, *non saltem* per Copulam Sacerdotalem; *verùm etiam* per carnalem *plenariè* consummatum *probetur. num.* 4. *& seqq.*

Commendatur *hanc in rem* Articuli 121. *Ordinationis Carolinæ* explicatio Carpzoviana *remissivè. num.* 6.

Bigamia *est* species *criminis* Adulterii. *num.* 7.

Adulterium, *nisi* reali concubitu consummatum, pœnâ ordinariâ *haud punitur. num.* 7.

Conjuges *demùm* per matrimonii consummationem una caro *fiunt. num.* 8.

Demonstratur Certitudo corporis delicti bigamici in propositô. *num.* 9. *& seqq.*

Quando *non tàm* de Copulâ *carnali, quàm* Sacerdotali, quoad *Crimen* Bigamiæ probandâ, *quæstio est, tunc* solæ Reorum Confessiones in vim *justæ & sufficientis* Probationis accipi nequeunt. *num.* 13.

Literæ Testimoniales, à *cujuslibet Loci* Magistratu impertitæ, *aquè ac* natalitiæ, Eheliche Geburths-Brieffe / non minimam *habent* authoritatem. *num.* 17.

Quibus requisitis *ejusmodi* Literæ testimoniales *instructæ esse debeant. num.* 17. *in fine.*

Calendaria Ecclesiastica, *&* ex illis à cujusvis Loci Parochô, *ad requisitionem competentis Magistratûs*, de legitimô & solenniter contractô Matrimoniô, *communicata* Testimonia haud exiguæ *pariter in foro sunt* authoritatis. *num.* 19.

Si ad ordinariam Bigamiæ *tùm* perfectionis, *tùm* consummationis probationem ipsius Bigami, *ejusdemque* primæ Uxoris *propriæ, nullatenùs* suspectæ, Confessiones *accedant, tunc illa* tanto fortior *&* concludentior *exindè* efficitur. *num.* 20.

Matriculæ Ecclesiasticæ, *non minùs ac publico Instrumento*, plena *in probando* fides *communissimè* tribuitur. *num.* 28.

Præsertim si de legitimitate *seu justitiâ* Matrimonii quæstio *sit. num.* 28.

Etiam Parochi, *in Sacerdotali dignitate constituti*, suô modo, pro *talibus* personis habentur, *quibus in illis*, quæ ad ipsorum Officium pertinent, adhibenda *est* fides. *num.* 30.

Ad probandam Copulam carnalem *etiam* libera *&* nullatenùs suspecta *ambarum* Partium Confessio, *maximè* judicialis, in omnibus Delictis Carnis, *&* quoad omnes Juris effectus, sufficit. *num.* 33. *& seqq.*

Nulla melior *& fortior datur* Probatio, *quàm* propria Confessio; *modò illa* verisimilis, *aliisque* concludentibus adminiculis *probetur* suffulta. *n.* 34.

In materiâ Concubitûs carnalis, *ceu in se* difficillimæ probationis, *talis* Probatio, qualis haberi potest, *admittenda venit. num.* 35.

Formale Criminis Bigamici, *quoad* Casum substratum, *ex Actis plenissimè* demonstratur. *num.* 37. *& seqq.*

Decernitur *ob illud* Pœna capitalis. *num.* 43.

Hæc capitalis Pœna *saltem* positivi Juris *est. num.* 43.

Vocabulum: Peinlich / *in* Artic. 121. Ordinationis Crim. Carolinæ *obvium*,

vium, per usualem Fori interpretationem, de Pœna capitali *communiter* exauditur. *num.* 44.

Hæc Usualis Interpretatio *etiam* Jure Saxonicô, Bavaricô, Würtembergicô, Badensi, *&* Lubecensi *specialiter est* comprobata. *num.* 45.

Ab hac Pœna *positivi hujus* Juris ignorantia non liberat. *num.* 46.

Ad fundandam hanc *ultimi supplicii* Pœnam non *præcisè* necessarium *est*, *ut* secunda *à Bigamo* priori superinducta Conjux *sit* alterius Uxor. *n.* 47.

Pœna Adulterii prima vice commissi *in* Ducatu Würtemb. non *est* capitalis. *num.* 48.

Ubi Adulterium prima vice non *est* capitale, ibi, regulariter, nec Crimen Bigamiæ *pœna ultimi supplicii puniri solet. num.* 48.

Aliud *tamen* dicendum, quando Crimini Bigamiæ pœna capitalis indiscriminatim, *per LL. illius loci*, *est* præfinita. *num.* 49.

In Ducatu Würtemberg. Bigamia, *non minùs ac de Jure Communi Carolino*, pœna gladii coercetur. *num.* 49.

P. P.

1 DJebey zuruckhkommende Peinliche Inquisitional und judicial Acta, in Sachen sich haltend zwischen dem Fürstl. Herrn Anwalden und Ampts-Clägern / an einem / so dann Johannes Frechen / von Grömheim an der Donau / Bischöfflicher Dillingischer Herrschafft / in puncto Bigamiæ Peinl. Beclagtem / am andern theil / haben uns zu allhiesiger Juristen-Facultät verordnetem Decano und andern Doctoribus, in deren verlesung / ein in allen / dabey zu considerirenden vorkommenden Umbständen / circa Formam & Materiam ungezweifeltes Factum vor augen gelegt / also / daß wir dahero nicht nöthig gefunden / eine grosse rechtliche Deduction von demselben zumachen; sondern per unanimia darvorgehalten / daß disem Processs seine schleunige Endschafft zugeben sey durch nachstehende

Urthel.

2 IN der Peinlichen Rechtfertigung unsers gnädigsten Fürsten und Hn. Anwalds / Anclägers an einem / entgegen und wider Johannes Frechen / von Grömheimb / Dillingischer Herrschafft / Peinl. Beclagten / am andern theil / ist hiemit auf Clag / Antwort / geführte Kundschafften / des Peinlich Beclagten selbsteigene Bekantnuß / auch all übriges vor- und anbringen / nach gethanem Rechtssatz / genommenem bedacht / und eingeholtem rath / mit urthel zu recht erkannt: Daß Peinl. Beclagter / wegen seiner begangenen und bekannten mißhandlung / dem Nachrichter an seine hand und bande geliefert / von Ihm zur gewöhnlichen Richtstatt geführet / und allda / Ihme selbsten zu wohlverdienter Straff; andern aber zur abscheu / mit dem Schwerdt von dem leben zum tod gebracht werden solle.

Zu erkennung diser Straff hat uns so wohl des Criminis Bigamiæ, wegen dessen der Verhaffte auff leib und leben angeklagt worden / so genannten Formalis, als Materialis ungezweifelte richtigkeit unanimiter bewogen. Das Materiale bestehet / quà Juris, notorie in disem / ut aliquis duas, uno eodemque tempore habeat Uxores;

Carpzov. *Q. crimin. 66. num. 1.* Mevius, ad *Jus Lubec. parte 4. tit. 6. artic. 1. num. 10. in fin.* post Sanchez. Gomezium, & alios, Farinacius, *Q. crimin. 140. num. 18.* Blumlacher, ad *artic. 122. Ordinat. Carol. num. 4.* B. Dn. Lauterbach, in *Differ. Jur. Comm. & Würtemb. circa causas criminal. §. 22. num. 1.*

itâ scilicet, ut ipse cum Utráque non saltem per Sacerdotem, in facie Ecclesiæ, sit copulatus; Jungat. D. Lauterbach, *c. l. num. 3. & 7.* Carpzov. *d. l. num. 44. cum seqq.* verùm etiam cum Utráque, per copulam carnalem, seu cum illis actualiter exercitum concubitum, matrimonium consummaverit:

ex. expr. in Nemesi Carolina, *artic. 121.* verbis: So wollen wir doch / welches solches Lasters ursach gibt NB und vollbringer / daß die nicht weniger / dann die Ehebrüchige / Peinlich gestrafft werden sollen. (Quæ verba sollicitè excussit Carpzovius, *d. Q. num. 53. & 54 Cap. 5. &* *de bigamis non ordinand.* Novella Würtemb. de Anno 1586. §. Sollte sich dann

24.

Eo quòd istud Crimen sit species Adulterii, quod non, nisi præviâ copulâ carnali,

nali, seu reali coeucubitu adulterino, ordinariâ pœnâ punitur notoriè:

David Mevius, *d. l. num. ult.* Carpzov. *d. Q. 66. num. 55.* Johannes à Sande, *Decc. Frisic. lib. 5. tit. 9. Def. 16.* ibi: Sed etiam concubitu consummaverit. & in verbis ibid. proximè seqq.

8 Et ipsimet Conjuges demùm per matrimonii consummationem una caro evadant.

Can. 16. Causa 27. Q. 2. Joh. Harpprecht. ad *rubr. Inst. de nupt. num. 124. & mult. seqq.* post Modestinum Pistoris, laudatus Mevius, *cit. l. num. 9.* Farinac. *Q. 140. num. 31.* Brunnemann. de *proc. inquisitor. cap. 9. num. 44.* B. Dn. Lauterbach, *d. l. n. 4. & seqq.*

9 Daß nun aber auch quà Facti dises alles sich in völliger richtigkeit befinde / und also das Corpus hujus Criminis bigamici, in denen an uns gesandten Actis, zu all rechtlicher gnüge / dem Herrn Malefiz-Richter vor augen gelegt worden / daran hat zwar ab seitten des Peinl. Beclagten Herrn Defensoris ein und anderer anstand / ex sequentibus Rationibus, genommen werden
10 wollen / dieweilen / pro Primo, de Consummatione & Perfectione prioris matrimonii mit der Anna Maria Mundin / der Herr Richter / durch den ad Acta, sub Num. 2. gebrachten Schein des Amptmanns zu Wertingen / aus disen ursachen / nicht genugsam informirt worden / weilen solcher mehr nicht / als ein privat-Schein; und 2do nicht so wohl von seiner des Frechen Copulation mit diser Mundin / als vielmehr von seinem Wohlverhaltten handle; so dann / 3tio, weder der Geistliche / so Sie Beyde copulirt / noch auch die Zeitt ihrer
11 Copulation darinnen zu finden sey. Ratione 2di matrimonii aber hat Herr Defensor an des Päbstlischen Pfarrers zu Ersingen Francisci Troßbachen schrifftlichem Attestato sub Numero 4. dises desiderirt / daß derselbe kein Extractus eines Kirchenbuchs sey / auch diser Troßbach sich des Peinl. Beclagten / und seines Weibs / oder daß Er Sie Beyde copulirt habe / vielweniger dessen / daß Peinl. Beclagter / wegen seines ersten Eheweibs tödlichen hintritts / Ihme einen Todtenschein vorher vorgelegt habe / nicht mehr recht zuerinneren wisse; sondern ganz dubius wegen dessen allen sey: und dahero seine Kundschafft in tàm ardua causa nichts zu würckhen vermöge.

12 Eben wenig meint Er / zwaittens / daß auch des Verhafften beyder Eheweiber Confession, unerachtet Sie Selbst dises coram Dominis Inquisitoribus gestanden / daß zwischen Ihnen Beyden / und dem Peinlich Beclagten / so wohl die Carnalis, als auch Sacerdotalis Copula wahrhafftig geschehen / und zwar mit dem Ersten Weib fünf viertel Jahr lang / inner welchen Zeit auch Sie einen noch lebenden Knaben gebohren; mit dem letzten Weib aber solche eheliche Beywohnung und würckhliche Concubitus von Anno 1704. gar biß auf die Zeit seiner Copulation continuirt worden / zur richtig-stellung des Corporis delicti, ungehindert auch seiner / solchem allem gleichförmiger Bekantnus / ex hac ratione, sufficient sey / dieweil es hier nicht so wohl umb diser Beyder Weiber mit dem Peinlich Verhafften betribene Fleischliche Commixtion, alß vielmehr umb die / auch mit beyden errichtete / würckliche Desponsation und Sacerdotalem Copulam zu thun sey: welche Actus externi die- 13
weil sie gar wohl per ordinarias probationes beygebracht werden mögen / so können / in diser lebensrührigen Sache / des Peinl. Becl. und seiner beyder angegebener Weiber blosse Confessiones pro certò explorato facinore nicht angenommen und gehaltten werden;

per tradd. Clari, in *Praxi crimin. §. fin. Q. 4.* Farinacii, *Q. crimin. 2. num. 7.* Caballini, *resol. criminal. centur. 2. casu 255. num. 12.*

So dann hat Herr Defensor, nachdem 14
auch die aydliche Zeugen-Verhör / neben andern beweißtümern / eingezogen worden / vor das dritte / noch dises in specie geandet / daß die meiste Gezeugen über die / zu behuff des Peinl. Beclagten übergebene specialia Interrogatoria nicht abgehört worden; auch Etliche unter Ihnen gar keinen ayd abgelegt / und sich nicht wollen abhören lassen / auf welche man doch das meiste gebautt gehabt;

alles nach innhalt des Peinl. Beclagten Litis Contestation, und Submission Schrifft / sub *Numeris 20. & 21.*

Ungehindert aber aller diser Exceptio- 15
num finden wir keinen anstand / warumb beyde Matrimonia des Peinl. Beclagter / nemblich so wohl das Erste mit ermeldter Anna Maria Mundin / von Gothmannshofen / hieobgemeldter Werttingl. Herrschafft / in Anno 1701. so dann auch das leztere mit Anna Barbara Eberlinin / von Oehlbronn / Maulbronner Ampts / in Anno 1704. so wohl ratione suæ Perfectionis, durch Priesterliche Trauung / als auch ratione suæ Consummationis, durch vielfältig betribene Fleischliche vermischung / nicht vor sufficienter erwisen zuhaltten / und an dises Delicti der zwerfachen Ehe wahrhaffter vollbringung der wenigste zweifel zu machen seyn möchte.

Dann so viel allerförderist das schon in 16
Anno 1701. den 20. Junii, mit mehrbesagter Anna Maria Mundin / zu Gothmannshofen

hofen ad ultimum usque consummationis gradum, cum Filii procreatione conjunctum, vollzogene Conjugium concernirt / so hat zuförderist der Statt Ober-Vogt zu Werttingen / Herr Joseph Martin / allschon in Anno 1701. den 1. Novembr. ad requisitionem des Peinlich-Beclagten Selbsten / umb damit allenthalben / wo er hinkommen würde / sich nothdürfftiglich legitimiren zu können / Ihme den bey den Actis Inquisitionalibus, sub *Num. 2.* befindlicher Schein, tanquam Literas testimoniales, ertheilt / und darinnen nicht nur dises / daß / Zeit seines alldaseyns / Er sich ehrlich und redlich verhaltten habe; sondern auch und fürnemlich / daß Er und sein Weib / Anna Maria Mundin / damahlen vor kurzer Zeit / sich miteinander verehelichet haben / expressissimè attestirt:

17 Quòd verò hujusmodi litteræ Testimoniales, à cujuslibet Loci Magistratu impertitæ, æque ac natalitiæ, ehrliche Geburthsbriefe / non minimam habeant auctoritatem, elucescit ex iis, quæ tradit Knipschildius, de *Civit. Imperial. lib. 5. cap. 2. num. 29.* Henricus Linckh, Antecessor Altdorfinus, de *literis natalit. cap. 4. §. 1.* Volckmann. in *Informat. notar. parte 4. cap. 58.* ubi tamen complura Requisita accumulat; quorum unum & alterum in proposito deficit.

18 Für das ander wird dises ersten Ehebands Perfectio, quæ per Hierologiã sive Sacerdotalem benedictionem inducitur, auch durch des Pfarrers zu Gottmannshofen, Herrn Ignatii Zieglers / Licentiati, bey geführter Beweisung noch ad Acta gebrachte schrifftliche Attestatum de dato 19. Xbris, 1703. noch mehr verificirt; als in welchem Er meldet: Quòd Anno 1701. 29. Jun. secundum constitutionem Concilii Tridentini, matrimonium contraxerint, & in facie Ecclesiæ, præsentibus testibus, Josepho Sapper, Balthasare Mundi p. m. de Gottmannshoven, & Aliis, à se Pastore, in Domino copulati sint Johannes Frech, de Gremhaim, & Anna Maria Mundin de Gottmannshoven; subnexâ propriæ Manûs subscriptione & consueto Sigillo; ad quod se ab Officio Wertingano requisitum addit.

19 Wie nun kein zweifel walttet / daß Er Pfarrer dises sein Attestatum ex Calendario Ecclesiastico zu Gottmannshofen extrahirt und ertheilt habe; allso ist niemand unbekannt / daß dergleichen Calendaria Ecclesiastica, und die aus denselben / à cujusvis Loci Parocho, ad requisitionem competentis Magistratûs ertheilte Testimonia de legitimè & solenniter contracto matrimonio grosse autorität haben;

jx. ea, quæ legimus in *Capit. 13. X. de præscription.* Josephus Mascardus, de *probat. conclus. 672.*

Für das dritte wird dise erste Ehe / und 20
so wohl deroselben Consummatio, als Perfectio, illa nempe per carnalem; hæc verò per Copulam Sacerdoralem, durch des Peinl. Beclagten / und seines ersten Weibs aigene / beständige / und durchauß keinem zweifel unterworffene Bekantnus / dis zumahlen das Weib / als Testis septima, mit dem leiblichen Zeugen-ayd corroborirt:

zusehen in Rotulo Examinis Testium, Actor. *Num. 26. ad Artic. probator. 1. 2. 3. 4. 5. & 6. à pag. 11. usque ad pag. 19. juncto Num. Actor. 16.*

noch mehrers bestärcket / und extra omnem controversiam gestellet;

per ea, quæ legimus apud Carpzovium, *Q. crimin. 66. num. 58.* ibi: Er auch auf solch seinem gethanen Bekäntnis / vor öffentlich gehegtem Peinl. Hals-Gericht freywillig verharren würde; junctis illis, quæ passim de repræsentatione corporis delicti in Criminibus carnis Interppr. traduut. Hartmannus Pistoris, *Observ. 33. num. 22.* Carpzov. *Q. crimin. 72. num. 52.* & Alii inferiùs laudandi.

Und demnach / vors vierte / auch der 21
ex his ipsis prioribus nuptiis entsprungene Partus, als dises perfecti & consummati matrimonii Effectus, dem Herrn Malefiz-Richter selbst vor augen gestellt worden; nach innhalt Protocolli sub *Num. 4. pag. 5. in fin.* ibi: Hierüber liesse man Ihm das Weib und Kind unter die augen geben ꝛc. so wäre ja freylich eine lächerliche Sach / wann bey all solchen Umbständen an diser Ersten Ehe tùm Perfectione, tùm Consummatione der wenigste scrupel noch erregt werden wollte: Bevorab da noch weitter auch 22
zweyer / mediante corporali Juramento, abgehörter Gezeugen / die zumahlen des Peinl. Beclagten Frechen nächste Verwandte seyn / nemlich Hanns Diemingers / seines Vatter Schwester-Sohns / und Anna / Georg Zrieschlings ehelicher Haußfrauen / auff Articul und Fragstückh ertheilte Kundschafft solches alles noch mehrers corroborirt / daß nemblich Er Frech / mit seinem ersten Weib / Anna Maria Mundin / durch den Herrn Pfarrer Ziegler zu Gottmannshofen / vor angesicht Christlicher Kirch copulirt worden sey / und Sie Beyde hernach in eben disem Ohrt / eine Zeitt lang / Ehelich beyeinander gelebt haben;

nach wörtlichem innhalt deren von dem Hochfürstl. Augspurgl. Rentcampt Dillingen ad Acta geschickhten / und dem Rotulo Examinis Testium sub Lit. D. beyligender ayd-

aydlicher Zeugen-Verhör/ ad *Artic. probator. 1. 3. 4. 5. & 6.*

23 Alſo/ daß/ diſem allem nach/ ratione der Erſten Ehe/ weder an der legitimâ Perfectione, per Sacerdotalem Benedictionem, noch an deroſelben Conſummation per multiplicem Concubitum, weitters einiges Dubium übrig verbleibt; und dahero auch nicht nöthig iſt von der legalität und validität deren auch von hiebygemeldtem Statt-Ober-Vogt zu Wertingen eingeſchickhten Kundſchafften weitters ichtwas zuſagen/ als daß zuförderiſt Johannes Sapper den leiblichen Zeugen-ayd auch würckhlich præſtirt/ und nicht nur auf die von dem Fürſtl. Herrn Anwald eingeſchickte Articulos probatoriales; ſondern auch die von ſeitten des Peinl. Beclagten darauff geſtellte ſpecial Fragſtückh (obſchon nicht nach der Formb/ die im letzten Reichs-abſchied ſalutariter vorgeſchriben/ und heutte zu tag faſt allenthalben in übung iſt.) durchgehends befragt und examinirt worden:

Jungatur ſæpedicti Rotuli Examinis Teſtium Beylag C. per tot. & imprimis in ultimis illius verbis: Sic depoſuit Joſephus Sapper juratò den 19. Decembris, 1708.

24 Und demnach eben diſer Statt Obervogt zu Wertingen eodem die, auch Antonium Mundi von Gottmannshofen und den à Partibus zwar nicht nominirten; aber von Ihme doch ex officio auch vorgeforderten Matthes Krazer/ ſo mit Barbara Wanuerm/ in eben der Stund/ da der Peinl. Becl. Hochzeit gemacht/ in uno eodemque actu auch mitt copulirt worden/ Jenen gleichfalls über die/ auf ſeine Perſohn dirigirte/ Articulos probatoriales & Interrogatoria; diſen aber allein über jeztbeſagten Umbſtand: Ob nemlich Er nicht unô eodemque Actu, durch den Herrn Pfarrer zu Gottmannshofen Ignatium Ziegler/ copulirt worden ſey? examinirt hat/ und vom Krazer notanter ſagt/ daß ſolches NB nach abgelegten Curialien geſchehen/ ſo können wir/ bey ſolcher der Sache beſchaffenheit/ anderſt nicht glauben/ als daß auch diſer Zeugen Depoſition, da der Sapper und Mundi von der Prieſterlichen Trauung/ ſo wohl/ als der Krazer/ und Jene Beede/ noch ferner auch hiervon/ daß Peinl. Becl. und ſein erſtes Eheweib/ eine Zeitlang/ beyeinander/ zu Gottmanshofen Ehelich gelebt haben/ ſpecialiter atteſtiren/ mit der obgenannten Zeugen aydlichen Depoſitionibus indubitatò zu conjungiren/ einfolglich die Erſte Ehe/ quoad Perfectionem, & Conſummationem, ultra ſatietatem erwiſen ſey.

25 Anlangend nun auch die mit der Anna Barbara Eberlinin von Oehlbronn/ in Ao. 1704. d. 5. Febr. zu Erſingen/ Hochadelich Cloſter-Frauenalbiſcher Herrſchafft/ von dem P. Becl. getroffene Ehe/ wordurch Er diſes Criminis der zweyfachen Ehe ſich ſchuldig gemacht/ ſo iſt auch dieſelbe/ tùm quà Perfectionem, per Hierologiam ſeu ſacerdotalem benedictionem, tùm quà Conſummationem, per copulam carnalem, in den Actis zur gnüge erwiſen zu finden: Dann 26
daß P. Becl. auch mit diſem zweitten Weib/ modò notatô Annô, menſe & die, durch den Papiſtiſchen Pfarrer zu Erſingen/ Franciſcum Troßbach/ ſecundum Eccleſiæ Romano-Catholicæ diſpoſitionem in Concilio Tridentino, in facie Eccleſiæ copulirt worden ſey/ davon zeugt übereins/ der von jeztbeſagtem Pfarrer/ gleich dicto die, da Sie Hochzeit gemacht/ gegen Verehrung eines Guldens/ beyden neuen Eheleuthen/ unter ſeiner Hand und Sigel/ ertheilte Schein;

Actor. *Num.* 4. und was Selbiger noch weitters/ ſub *Num. 11.* ad Acta gegeben. Addat. des Rotuli examinis Teſtium, mit Lit. E. bemerckhte Beylag. Et jurata Depoſitio des lezten Eheweibs/ ad *artic. probator. 9. Rotuli pag. 23.*

Welcher Schein/ wann (wie nicht zu 27
zweiflen/ concurrentibus præcipuè mox etiam adducendis Teſtimoniis juratis) die Erſingiſche Matricula, ſeu Calendarium Eccleſiaſticum, die Kirchen Matricul oder Ehe-Buch/ mit demſelben übereintrifft/ ſolche ſacerdotalem benedictionem plenariè zuerweiſen auch allein genug iſt:

Ex quo paſſim DDres hujusmodi Matri- 28
culæ, non minùs ac publico ſeu ſolenni Inſtrumento, in probando plenam fidem communiſſimè attribuunt:

arg. jam ſuprà allegati *Capit. 13. X. de præſcript.* & *Cap. 13. X. de probation.* Johann-Aloys. Riccius, *parte 3. Decis. Neapolit. 6. num. 2. & ſeqq.* Alvar. Valaſcus, de *jure emphyteut. Q. 9. num. 26. & 27.* Joſephus Maſcardus, de *probat. concluſ. 958. num. 29.* præprimis in probandâ matrimonii juſtitiâ ſeu legitimitate.

Carpzov. *parte 1. Conſt. 16. Def. 26. num. 9. & in Jur. Conſiſtor. lib. 2. Def. 315. num. 2.* Philippi, in *uſupract. Inſtit. eclog. 47.* Struv. *exerc. ad tit. 28. §. 28.* ibique Müllerus, in *addition. lit. y.*

Und ob man gleich diſes aſſertivè nicht 29
ſagen kan; ſo walttet jedoch nicht der wenigſte zweifel/ daß diſe/ von einem in ſacro officio notoriè ſtehendem Eccleſiæ Parocho, re adhuc integra, oder ehe noch das geringſte von des Peinl. Beclagten primæ Conjugis Vitâ Jemand wiſſend geweſen/ von demſelben ertheilte/ auch nicht zu ſeiner deß Peinlich Verhafften/ (welchem diſer Pfarrer gern/ wann er nur könnte/ auß- und überhelffen möchte;

wie aus seinen aigenen Worten / *dicto Num. 11. in fin.* haud obscurè zu erlernen) exonerirung; sondern zu eben dises schwehren Criminis Erweisung Hauptsächlich dienende Scheda Testimonialis, in probandâ hâc Copulâ sacerdotali, von grosser würckhung und autorität sey:

30 Eo quòd Parochi in sacerdotali dignitate constituti, suo modo, pro talibus personis habeantur, quibus in illis, quæ ad ipsorum officium pertinent, adhibenda est fides;

per ea, quæ tradit Johann. Otto Tabor, de *confrontat. Disp. 4. num. 89.* Ludov. Gilhausen, in *arb. Judic. part. 1. cap. 6.* Besoldus, in *Thes. pract. vocab.* Tauff-Bücher. Carpzov. *Jur. For. parte 1. C. 16. D. 26.* Müller. *ad Struv. c. l.*

31 Für das ander daß Er Frech auch mit disem zwaitten Weib / durch Priesterliche hand mehrbesagten Pfarrers Troßbach / in dickhbesagter Zeit copulirt worden sey / auch mit Ihr von dem Monath Februario an / in Anno 1704. biß auf die Zeit seiner Incarcerirung in connubiali consortio gelebt / auch Sie Beyde / in solch langer Zeitt / die eheliche Beywohnung vielfältig und offt / nach seinen formalien / wie es recht sey / und nach des Weibs worten / wie Eheleuthen zustehe / einander præstirt / einfolglich nicht nur dises zwaitten matrimonii Perfectio prima; verùm etiam secunda, seu illius Consummatio per copulam carnalem, multoties repetitam, in liquido stehe / das erhellet aus Beyder spontaneâ & perspicuâ Confessione;

præprimis Actorum *Nro. 16.*

32 Welche / drittens / noch darzu / quoad Sacerdotalem benedictionem, von disem zweitten Weib / als vom Fürstl. Herrn Anwald producirter Teste 13tiâ, mit dem leiblichen Zeugen-ayd erhärttet worden;

nach innhalt Rotuli Examinis Testium, in Actis *Nro. 26. ad artic. probator. 9. & 10. pag. 23.*

33 Quòd verò per talem ingenuam, liberam, nec ullatenùs suspectam ambarum Partium Confessionem, maximè judicialem, etiam Copula carnalis, ad omnes Juris effectus probetur, eluceſcit ex præmissis, & quæ porrò traduntur à B. Mauritio, *consil. Tubing. 9. num. 7.*

Eo quòd nulla melior, efficacior & major probatio detur, quàm propria Confessio, modò illa verisimilis, aliisque (ut hîc) concludentibus adminiculis probetur suffulta:

34 Jungantur in simili, quæ de confessione Adulterii correorum, plenâque, ex illâ proficiscente Veneris seu copulæ adulterinæ probatione, ex Innocentio, Hostiensi, Imolensi, Anton. de Butrio, Anania, Mascardo, Grato, Æmilio, tradit Prosper Farinacius, *Q. crimin. 136. num. 51.*

& pro indole Concubitûs, seu Copulæ carnalis, ceu in se difficillimæ probationis, talem probationem, qualis haberi potest, Ususque forensis, cum DDbus agnoscit, admittere, & in illâ acquiescere oporteat:

per tradd. Barbosæ, ad *L. 2. part. 1. num. 78. vers. Item adulterium. ff. sol. matrim.* Hippol. Riminaldi, *consil. 274. num. 2. in fin.* post plures, quos laudat, laudati Farinacii, *d. Q. 136. num. 4.* junctis illis, quæ legimus in Ordinat. Carolina, *artic. 6.* in verbis: So viel möglich / und nach gestalt und gelegenheit einer jeden Sache / beschehen kan ibique omnib. Commentatorib. Carpzov, *Q. crim. 108. num. 36. & seqq.*

So dann wird / vor das vierte / diser Zwaitten Ehe Perfectio, per sacerdotalem benedictionem, auch durch drey juratò abgehörte Zeugen / nemblich / durch Christoph Trauben / gewesenen Wirths zum Trauben in Ersingen nachgelassene Wittib Barbaram / so dann Georg Sapper / Burgern daselbsten / und dessen eheliche Haußfrau Martinam, extra omnem omninò dubitationem, der ursachen / gesetzt / alldieweilen zuförderist Sie die Traubische Wittib / mittelst aydes bekundschafftet / daß zwar Sie Selbst nicht; jedoch aber ihr Mann / als ein Zeug / mit in die Kirche gegangen; Sie Selbst aber immittelst zu hauß ein Mahlzeitlein vor die Hochzeitleuth zubereittet: Georg Sapper aber / und sein Weib / beyde aydlich bekundschafftet / daß Sie / als hierzu erbettene Zeugen / mit disen Hochzeitleuthen in die Kirche / und von dar wider in das Trauben-wirthshaus mit Ihnen gegangen / auch der Sapper bey der angestellten Mahlzeit verbliben; sein Weib aber / nachdeme sie Ihnen glückh gewünscht / wider nach Hauß gegangen:

nach würckhlichem besag der Beylag E. bey dem Rotulo Examinis Testium befindlich.

So wenig nun / bey disem beschwehrlichen Facto, an dem Materiali, sive Corpore delicti der geringste abgang demonstrirt werden können / gleich so wenig / ja noch weniger / fehlt auch an dem Formali; so gar / daß auch des Verhafften Hr. Defensor nichts zu seinem vorstand anzuführen gewust. Und so hällt es sich auch in rei veritate, daß lediglich nichts zu seinem behuff allegirt werden kan: Wohlbetrachtet derselbe sein erstes Weib / als vielaus den Actis erlernt werden kan / mit aller zuneigenheit und liebe geheurathet / auch an Ihr / als (nach innhalt des / vom Fürstl. Herrn Anwald / zu Hochlöbl. Justiz-Rath erstatteten Berichts /

in

in Actis *Num. 14. pag. 5.*)
einer saubern Persohn/und von guthem gezeugnuß/ nichts / so seine mißhandlung quacunque ratione verringeren möchte / desideriren und einwenden können. Weil
39 Er nun / dessen ungeachtet / Sie jedennoch von Knittlingen / in Anno 1702. am lezten Decembris, mit grossem leib / nolentem volentem, in ihr heymath zu ruckh geschickt; und noch in ihrem daseyn / auff die / von Saspach/zu ihrer Schwester Ursulâ Eberlinin / am 20. Novembris, ejusdem Anni, gehaltenen Hochzeit auch nach Oehlbronn gekommenen Schwester / Anna Barbara Eberlinin/ so bald Er Sie nur unter währendem Gottesdienst ansichtig worden/eine schändliche und ehebrecherische liebe gewonnen; von deren Er auch / unerachtet Sie ihm/ als einem Strohschneider / eine zimmliche zeittlang / kein gehör geben wollen / jedennoch nicht abgelassen / auch so
40 wohl zu Oehlbronn / und in selbiger refier, die von ihm selbst erdichtete und falsche Famam, daß sein erstes Eheweib / und das mit Ihr erzeugte Kind / zu Gottmannshofen / an hizigen Kranckheitten gestorben seyen/ unter die leuthe gebracht / und eben hierdurch/ und daß Er/ als Tragoner/ unter dem Sachsen-Gothaischen Regiment/ sich einschreiben lassen / Sie zu seiner heurath/ wie ingleichem auch den Papistischen Pfarrer zu Ersingen / durch allerhand Falsa, Ihn und sein Weib in der Kirche zutrau-
41 en / dolosissimè inducirt; als auch nach der hand/da auch Er/unter selbigem Regiment/ gegen Höchstätt marchirt / und von einem/ ungefähr ihme / auf solchem march aufgestossenen Weib / diese richtige nachricht: daß sein erstes Weib und Kind noch im leben und gesund seyen / erlangt / und / bey Ihr/ Ihnen zween Gulden zum gruß geschickht/ gleich nach deren daselbst vorgegangenen Schlacht/Ihr/durch einen an Sie geschickhten Knaben / die falsche bottschafft / als ob auch Er in solchem Treffen/ da Er bey deß Generals von Hompesch Quartier die Wache gehaltten / umbs leben gekommen
42 sey / zubringen lassen; wordurch auch Sie Ihn zu betrauren/ und die in Papatu, pro Defunctis, gewöhnliche Opffer zu thun veranlasset worden / und also/mit einem wort/ sein zweittes Cönnubium mit geflissenen Falsitäten und unwahrheiten angefangen/fortgesezt/ und noch nach der zeit / als Philipp Feckhlin / Maurer gesell / auf Oehlbronn kommen/und den gründlichen statum seiner zweifachen Ehe Selbst coram eingenommen/jedennoch sein zwaltes Weib noch immerzu fälschlich / daß sein erstes Weib tod sey / bereden wollen; so dann / über das alles hin / das Erste und lezte Weib gar hart
tractirt:

alles nach brailterem innhalt der Acten/ und / grössern theils / deren darinnen befindsamer aydlicher Depositionen / auf welche wir uns/umb so eher/ simpliciter und brevissimis beruffen/ weilen/schon angezeigter massen / des Peinl. Beclagten aigner Defensor nichts ihme vorständiges aus denselben allegiren können:

Disem allem nach bleiben wir bey obstehender Urthel / daß Peinl. Beclagter mit der äusserstẽ Todesstraff (Hoc insuper habitô, quòd illa duntaxat Juris positivi esse existimetur: 43

Carpzov. *d. Q. 66. num. 14. & seqq.* D. Lauterbach, in *Differ. Jur. Comm. & Wurtemb. circa causas criminal. §. 22.*)
unnachläßlich zu belegen/

juxta generalitatem suprad. *Artic. 121.* in verbis: Daß die nicht weniger / dann die Ehebrüchige / Peinlich gestrafft werden sollen: Quibus verbis quòd Pœna 44
capitalis innuatur, tùm ex relatione ad verba præcc. ejusdem Articuli, ibi: Am leben; tùm ex relatione ad pœnam Adulterii Romanis LLbus præfinitam, & præprimis in *L. 30. Cod. de adulter.* satis liquidò constat, & authentica Usûs Fori interpretatio hucusque probavit; adverte te Mauritio, *Cons. Chilon. 30. num. 1. & seqq.* Mevio, ad *Jus Lub. parte 4. tit. 6. artic. 1. num. 1.* Brunnemanno, de *proc. inquisit. cap. 9. n. 44.* Carpz. *d. Q. 66. num. 31. & seqq.* Hahn. ad Wesemb. *tit. de adulter. num. 8.* Struvio, *exerc. ad tit. 49. §. 35.* Collega nostro, D. Harpprechto, in *Differ. J. Comm. & Marchico-Badensis, part. 7. tit. 38. §. 38. pag. 216.* ubi istam usualem interpretationem etiam Jure Saxonico, Bavarico, Würtembergico, Badensi & Lubecensi comprobatam demonstrat. Addat. omninò Goswinus ab Esbach, *ad Carpz. parte 4. Const. 20. Def. 1. num. 5.* 45

Und daß Ihne hiervon durchaus nicht 46
befreyen möge weder die Ignorantia hujus Juris positivi, die Er nicht einmahl vorgeschützt;

elucescit ex iis, quæ ex nostri Collegii pronunciatis suis libris inseruit laudatus Collega noster, D. Harpprecht. *Respp. criminal. & civil. Vol. 2. Resp. 16. num. 49.*

Noch auch dises / daß sein zweittes 47
Weib eine ledige Weibs-Persohn / und nicht auch / wie Er / in der zeit / als Er Sie zum weibe genommen / verheurathet gewesen.

Rectissimè siquidem hanc dissentientis Wesembecii doctrinam, quòd Pœna capitalis tùm demum obtineat, quando Bigamus suæ priori Consugi adhucdùm superstiti Alterius Uxorem superinducit, profligant Stephani, Zierizius, & Alii,

ad

ad *dictum Artic. 121.* Besoldus & Lindenspühr, ad *Ordinat. Provincial. Würtenberg.* Gosvvinus ab Esbach, in *addition. ad Carpzov. 7. For. parte 4. Const. 20. Def. 1. num. 5. in fin.* ibi: *Et à Wesembecii restrictione recessum.*

48 Und noch weniger dises / jetzuweilen wohl auch/nach beschaffenheit der Sache/ in consideration gezogenes effugium, daß das Laster des Ehebruchs/ in Ducatu Würtembergico, zum ersten mahl/ notoriè nicht capital ist: In cujusmodi casu quòd & crimen Bigamiæ pœna ultimi supplicii puniri non soleat, advertit Besoldus, in *consill. Tubing. parte 5. consil. 215. n. 7.* junctis *ibi præcedentib.*

49 Indeme hingegen die Pœna Bigamiæ auch in nostro Ducatu so wohl / als de Jure Communi Carolino, mit der Schwerdts-Straffe belegt wird; und dahero / man sehe gleich auff dise Bigamiam, ceu in dicto Pago Ersingen, sicque extra Ducatum, per primum Concubitum cum secundâ hâc Conjuge probabillimè inchoatum, sive tanquàm in hoc Würtembergico Ducatu, per integrum Quadriennium, & quod excurrit, continuatum, die auf dises schwehre Laster/ plerubique locorum obtinirende capital Straff ungezweifelten platz hat.

Wannenhero wir nochmahls bey vorstehender Urthel schlechter dinge verpleiben/ salvo rectiùs sentientium Quorumcunque judicio. Actum in Collegio nostro, d. 22. Januar. 1709.

CONSILIUM CENTESIMUM.

SUMMARIA.

DE Crimine falsæ monetæ, per dolosam ejusdem Expensionem, *commisso, nec non de Crimine* tractæ Urphedæ *selectior Consultatio. Præmittitur* Sententia capitalis. *num. 2.*

Ad effectum *dictandæ* Pœnæ capitalis, *tùm* in omni, *tùm in specie in gravissimo* Crimine falsæ Monetæ, *ante omnia*, de Corpore Delicti *certò constare debet. num. 3.*

Corpus Delicti *in* substrato *probatur. num. 4.*

Ejusdem Formale *plenissimè demonstratur. num. 5. usque ad num. 25.*

Ad Crimen falsæ Monetæ, *sive* per *ejus* Fabricationem, *sive* per solam Expensionem, *committendum, semper* Dolus malus *necessarius est. num. 5.*

Ignorantia crassa *&* verè affectata, *quoad* falsæ Monetæ Expensionem, *præprimis si exponens* Aurifaber *sit*, cum dolo *ferè* ad paria *judicatur. n. 6. & 7.*

Quando Factum *est* notorium, *tunc sola* Negatio *non facit* rem dubiam. *num. 20. & 22.*

Adversus apparens Notorium *Reus* nihil allegare *potest*, *quod sit* coloratum. *num. 21.*

Contradictoria *in judicio* allegans non *est* audiendus. *num. 24.*

Contradictoria simùl stare *nequeunt; sed* se invicem tollunt. *num. 25.*

Disquiritur de Pœna Reo, *in proposito*, dictanda. *num. 26. usque ad fin.*

Multi DDres, *etiam illos, qui* falsam Monetam *dolo malo* expendunt, *vel* expendere faciunt, *etiam* Juris Communis *veritate inspecta*, ejusdem, *quæ* Fabricatores *ipsos manet*, pœnæ reos *statuunt. num. 27. & 28.*

Quæ quis per Alium facit, *ea, etiam* in maleficiis, ipsemet fecisse *censeri debet. num. 29.*

Non minùs atrox *delictum habetur*, Monetam falsam expendere, *quàm* fabricare. *num. 30.*

Notantur nonnulli DDres aliter sentientes. *num. 31.*

Ordinatio Criminalis Carolina *tales* Expositores *planè* Ignis pœnæ *subjugat. num. 32.*

Juxta hanc Sanctionem *ad pœnam Ignis fundandam*, alterutrum *sufficit, sive quis* falsam Monetam fabricaverit, *sive illam* expenderit. *num. 33.*

In Foro Saxonico adversus dolosos *falsorum numismatum* Expositores, *regulariter*, ne quidem capitalis, *nedùm* Ignis, pœna *obtinet. num. 34.*

Plurimi

Plurimi DDres pœnam *falsæ Monetæ* Expositionis de Jure Romano *saltem* arbitrariam *esse contendunt. num. 35.*

Pœnam Vivicomburii Crimen falsæ Monetæ *propemodùm* superare *existimat Zieglerus. num. 36.*

In L. 9. §. 1. ff. ad L. Cornel. de fals. *hoc saltim dicitur, quòd falsæ Monetæ* Expositor pœna Legis Corn. de falsis *teneatur. num. 36.*

Pœna Legis Corneliæ de falsis non semper *est* ultimum supplicium. *num. 37.*

Falsam Monetam, communicato *cum ipsis Pseudo-Monetariis* Consilio, expendentes, *ex communiori Interpretum sententia*, Vivicomburii pœna *plectuntur. num. 38.*

Quare talium Expositorum *& ipsorum* Pseudo-Monetariorum par *sit* delictum? *num. 39.*

Qua pœna *illi, qui*, talem monetam *ab aliis* fabricatam, *præcipuè* majorem, commutando, *vel* alio quovis modo quæsitam, *dolo malo* expendunt, *sint afficiendi? num. 40.*

Finis pœnarum *haud ultimus est* Emendatio delinquentis. *num. 43.*

Jus aggratiandi *etiam in* Crimine falsæ Monetæ *locum sortitur. num. 45.*

Ob Crimen falsæ Monetæ pœna Gladii *etiam in* aliis Provinciis *hodiernùm* frequentatur. *num. 46.*

Crimen Falsi, *sicque etiam* expositæ falsæ Monetæ, *non aliter* commissum *intelligitur, quàm si* per talem Expositionem *alicui* noceatur. *num. 50.*

Falsum, *quod* nemini nocet, *etiam* non punibile *censet Decianus. n. 50.*

Ad hoc, ut Crimen falsæ Monetæ *perfectè consummatum dici queat*, sola *nummi adulterini* dolosa expensio *sufficit; licet* nullum actuale lucrum *ad Ejusdem Expositorem pervenerit. num. 51. & seqq.*

Ad *fundandum* Falsi Crimen *etiam illa* Veritatis *dolosa* immutatio *sufficit, quæ* alteri nocere valet, *etiamsi actu necdùm nocuerit. num. 55.*

Ob Falsum, *quod* nemini nocuit, pœnæ *solummodò* extraordinariæ *locum facit Carpzovius. num. 56.*

Qui falsam Monetam *solummodò* cudunt, *licet eam* non expendant, *tamen* ultimo supplicio, *tametsi non Ignis, attamen* Gladii *afficiuntur. num. 58.*

Prosper Farinacius *tali casu nonnisi* mitiori pœnæ & damnationi ad triremes *locum facit. num. 59.*

Nicolaus de Passeribus eundem JCtorum Monarcham *appellat. num. 60.*

Etiam Conatus ad ultimum *consummationis* gradum *perductus, secundum Ordinationem Criminalem, aliquando* pœna capitali *plecti potest. num. 63.*

In pœna Conatui *criminis* commensuranda *potissimùm* persona delinquentis, *&*, quousque Conatus pervenerit, *respici debet. num. 64.*

Pœna *criminis* expositæ falsæ Monetæ, *ex capite* illius Reiterationis, *sine dubio* ad pœnam ultimi supplicii extendi *potest. num. 67.*

In casibus, ubi certa; *sed* mitior *est* Pœna, hæc, *arbitrio judicis*, ob iterationem frequentiorem, *etiam* ad Mortem *extendi potest. num. 68.*

Etiam Falsi pœna, *ob circumstantias eidem annexas*, ultimum supplicium *esse potest. num. 69.*

Pœnam capitalem, *ob* reiteratam *falsæ monetæ* Expositionem, *Farinacius* non aliter admittit, *quàm si talis* Expositor *sua expositione, ipsis* Pseudo-Monetariis auxilium *præstiterit. num. 70.*

Quid de hac sententia *censendum? num. 71.*

Adducitur præjudicium Ampliss. Facultatis Juridicæ Francofurtanæ, *quò*, ob *gravissimi hujus criminis* reiterationem, reo, *ob illud jam* semel punito, ultimi supplicii pœna *dictata fuit. num. 72.*

Quando Conatus *alicujus* criminis ab ipsa Lege *specificè* notatur, *tunc etiam ob illum* pœna mortis *decerni valet, & debet. num. 73.*

In classem ejusmodi Criminum etiam Crimen falsæ monetæ *à plurimis refertur. num. 74.*

Ob summam & extremam Paupertatem *etiam* Pseudo-Monetariis pœna capitis remittitur, & extraordinaria *saltem* decernitur. *num. 78. & seq.*

Pœna Criminis fractæ Urphedæ, *juxta Nemesin Carolinam*, *est* Amputatio trium anteriorum dextræ manûs digitorum. *num. 82.*

Quando Relegatus, *post sententiam*, nunquàm territorio, *ex quô relegatus est*, exiit; *sed semper in illo mansit*, *tunc* Dnni Scabini Lipsienses *mododictæ* pœnæ locum non competere, *aliquoties statuerunt. num. 84.*

Criminis fractæ Urphedæ *ille* magis *se* reum *facit*, *qui*, *insuper habitâ suâ juratâ promissione*, territorio, *ex quo relegatus fuit*, nunquàm exit, *ac ille*, *qui* semel egressus, *contra juratam suam fidem*, *ex intervallo in illud* revertitur. *num. 85. & seq.*

P. P.

1 ALs hiebey zurückhkommende Inquisitions- und Peinliche Gerichts-Acta Wir subsignirte/zur Juristen Facultät/ bey allhiesiger Hoher Schul/ verordnete Decanus und andere Doctores, mit behörigem fleiß/ durchgelesen/ erwogen/ und in unserem deßwegen versammleten Collegio, nach der Sachen hoher wichtigkeit/ von allem nach nothdurfft deliberirt/ haben wir unanimiter davorgehaltten/ daß/ nach rechtlicher schärffe/mit dem Peinl. Beclagten zur äussersten Todesstraff endlich wohl progredirt/ und dahero zu endigung dises/ nunmehr mit demselben höchstbeschwehrlich fürgenommenen Dritten Peinl. Processûs, publicirt werden könne nachstehende

Endurthel:

2 IN der Peinl. Rechtfertigung sich haltend zwischen unsers gnädigsten Fürsten und Herrn verordnetem Anwald/ Anclägern/ an einem/ so dann Peinl Beclagten/am andern theil/ ist hiemit/ auf erhobene Peinl. Anclag/ des Peinl. Beclagten ertheilte antwort/ auch all übrig Gerichtliches vor- und anbringen/ nach gethanem Rechtssatz/ genommenem bedacht/ und eingehohltem rath/ mit urthel zu recht erkannt: Daß Peinl. Beclagter/ wegen seiner begangenen und bekannten Mißhandlung/ dem Nachrichter an seine hand und bande gelüfert/ von ihm zur gewöhnlichen richtstatt geführt/ und allda/ ihme selbsten zu wohlverdienter straff; andern aber zu einem abscheulichen exempel/ Ihme förderist/ wegen gebrochener Urphed/ die drey fordere Finger der rechten Hand weggehauen/ und hierauffhin Er mit dem Schwerdt von dem leben zum tod gebracht werden solle.

3 Zu abfassung diser Urthel hat uns bewegen/ daß/ gleichwie forderist in allen Delictis, und in specie auch in gravissimo crimine falsæ monetæ, das also genannte Corpus delicti in seine gewißheit gesetzet seyn muß;

Ordinat. Carolina, *artic. 6.* & alibi passim. Guazzinus, de *defens. reor. Def. 4. cap. 9. num. 4. cum seqq.* Farinacius, *Q. crimin. 38. num. 2. & seqq.* Brunnemann. de *processu inquisitor. cap. 8. membro 5. num. 18.* Carolus Antonius de Luca, in *praxi rer. criminal. cap. 6. num. 1. in fin.* post plures, quos laudat, Collega noster D. Harpprecht, *Resp. 73. num. 17.* prolixè Dominicus Cardinal. Tuschus, in *pract. conclusion. lit. D. concl. 3.* Conciolus, in *resoll. criminal. vocab. Falsum. Resol. 1.* Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diversor. tractt. §. Falsitas. num. 1.* Tabor, *tract. de conatu, cap 4. §. 15.*

also auch in substrato an disem Cardine criminalium causarum, ex hac Ratione, kein mangel erscheine/ dieweilen auch dißmahls Zwey solche falsche/ und nichts taugende Thaler/ als der Peinl. Becl. auch hiebevor außgegeben/ wider zum vorschein kommen/ und dem Herrn Malefiz-Richter vor augen gelegt worden; wardurch dann dises Erste Haupt-fundament aller Peinlicher Causarum & Sententiarum seine indubitatam certitudinem erlangt hat.

Und so hält es sich auch mit dises gravissimi Criminis Formali, Dolo scilicet malo, qui ad illud perpetrandum, tùm fabricando, tùm exponendo adulterinas seu falsas Monetas, notoriè requiritur;

Muscatellus, in *praxi crimin. de cognit. seu probat. delicti, tit. de falsa moneta, num. 50.* Cravetta, *consil. 244. num. 4.* Augustinus Barbosa, de *offic. & potest. Episc. allegat. 51. num. 65.* post plures, quos laudat, Antonius Gobius, in *Qq. civilib. & criminalib. de monetis, Q. 11. num. 23.* Antonius Faber, in *Cod. Sabaud. lib. 9. tit. 15. Def. 2.*

Wohlbetrachtet/daß nicht nur bey Peinl. Beclagtem eine crassa, imò planè, pro conditione Ipsius personæ, crassissima Ignorantia, in disem/ am tag ligt/ daß die Zween/ von

von demselben / durch den hierzu gebrauchten Bettelmann / außgegebene Thaler / per ipsam solam inspectionem, ihre alsobald in die augen fallende Falsitatem auch ringverständigen und gemeinen Baurs-Leuthen selbst verrathen und anzeigen; wohlfolglich Er / als ein dergleichen Sachen wohl kundiger Goldschmid / weit leichter / als andere / deroselben Falsitatem einzusehen vermocht:

7 Qualis crassa, & verè affectata Ignorantia, quòd pari cum Dolo, in hoc ipso articulo de falsarum monetarum expositione, jure censeatur, in individuo definit Salicetus;

ad *L. Majorem. num. 3. Cod. ad L. Cornel. de ficar.* Farinacius, *Q. crimin. 115. num. 162. & seq.* ubi etiam collaudat Decianum & Menochium. Danza, de *pugna Doctor. tit. de falsa moneta, num. 93. & 109. cum seqq.* Barbosa, de *offic. & potest. Episcopi. Allegat. 51. num. 66.* post Marsil. Imolens. Paz. & alios, laudatus Gobius, *dicta Q. 11. num. 50.* ubi tamen videantur, quæ addit *ibid. num. 5.* ex Pasqualig. ad Franch. super Bulla contra monetarios, *num. 1286. cum seqq.* & Carpzovius, *Q. crimin. 42. num. 110.*

8 Sondern daß auch der von ihme dem Peinl. Beclagten / in istorum evidenter falsorum Thalerorum expositione, begangene Dolus malus, seu dolosum propositum, seinen nächsten dardurch in schaden
9 zusetzen / Sonnenclärlich zu tage läuchtet. Dann / daß wir hiervon weiters nichts allegiren / daß derselbe / juxta Acta prioris instantiæ, per plurima, propemodùm indubitata, & meridianâ luce clariora Indicia, dessen noch unter augen beschuldiget wird / daß Er so wohl die damahlen außgegebene / als jetzt wider erogirte nichts nütze und falsche Thaler Selbsten gemacht hab / so ists ja / denuò reste plenâ Actorum notorietate, offenbarlich an deme / daß Er Peinl. Beclagter diese gründliche Certitudinem, quòd isti Thaleri omnes adulterini sint, in des Scharffrichters Schul / durch zweymahlige / und zwar in intensissimo & summo gradu applicirte Tortur / und letzlich die ihm / von gnädigster Herrschafft zuerkannte / severam, & sub magnis cruciatibus, jugique sanguinis profusione, an ihme vollstreckhte Pœnam Fustigationis, so vollkommen / unzweiflich / und gründlich gelernt / daß ihn à dolosa, & cum certa scientia außgeübter expendirung solcher falschen nichtswehrten Müntzen nicht der wenigste schein ullo modo zuentschuldigen / und seinen / in hoc delicti genere gantz habituirten / boßhafftigen Animum nur in einigen zweifel zusetzen vermag. Allermassen dann
10

auch des Peinl. Becl. selbstaigene Confessio solches alles noch mehrers und zu aller genüge verificirt / wann Er gegen dem Obervogt zu Wisensteig / von welchem Er / wegen diser letzten Mißhandlung / gefänglich angenommen und examinirt worden / gleich im ersten Examine, expresse gestanden / daß / ob Er wohl zu Stuttgardt / NB. wegen falscher Müntzen / ein gantzes Jahr lang im Gefängniß gelegen / die Tortur außgestanden / und mit ruthen ausgestrichen / auch des Landes auf ewig verwisen worden / also / daß Er von der erstandenen Tortur noch gantz schwach und halb lahm sey;

nach innhalt Actor. *Num. 2. pag. 2. a.*

Er jedoch / dises letzte mahl / in der Mühle bey Wisensteig / denuò falsche Müntz außgeben wollen:

dicto Num. 2. pag. 2. fac. 1. verbis: Die grosse Noth bringe ihn darzu / daß er dise falsche Müntz / die er noch bey sich / vorm Jahr / übrig gehabt / außgeben wollen. juncto *Num. 3. ad integr. 16.*

Und daß / 2dò, eben dise bey Wisensteig 11
durch einen hierzu conducirten Bettelmañ / außgegebene zwey Thaler von den jenigen seyen / welche ihme der Verwaltter zu Denckhendorff / vor anderthalb Jahren / als falsche Müntz / weggenommen: welche daß sie im grund nichts nuz und falsch seyen / ihn der Henckher / per accerimos corporis cruciatus, & sanguinolentas virgas, auf das allerempfindlichste certiorirt:

dicto Num. 3. ad interrogator. 9. ibi: Er habe sie noch bey sich gehabt; seyen von den jenigen gewesen / warvon ihm der Verwaltter zu Denckhendorff / vor anderthalb Jahren / dergleichen falsche Müntz genommen.

Ja daß / pro tertio, diese zwey Thaler 12
viel unscheinbahrer ausgesehen / alß die / wegen deren boßhaffter außgebung / Er eine so lange Zeit incarcerirt / an die folter geschlagen / des Lands ewig verwi en / und scharff fustigirt worden / also / daß er dieselbe / aus eben diser Ursach / dieweilen sie so unscheinbar außgesehen / im vorigen Jahr zu hause gelassen;

nach dem wörtlichen innhalt seiner aigenen bekanntnus in dem Stutgartischen Protocoll, Actor. *Num. 10. ad integr. 8.*

Und welches die sache noch mehrers er- 13
läuttert / daß dieselbe / pro quarto, so gar ringhältig seyen / daß / wann ihn die noth nicht dahin getriben hätte dieselbige außzugeben / Er solche schon längstens hinweggeworffen hätte;

in eodem Protocollo, ad *interrogator. 18.*

Wie nun aus disem allem seine gründli- 14
che und durchaus ungezweifelte Wissenschaft / daß die lezthin exponirte zwey Tha-

ler viel schlimmer / geringer / und weit fälscher seyen / als die jenige / wegen welcher er / schon vor einem Jahr / in die händ der Justiz gefallen / zu deren vergnügung er so scharff tractirt worden / an dem hattteren
15 tage ligt: allso ist sein boßhafftes / und den nächsten mit solchen falschen münzen zu beschädigen ganz erhärtetes Gemüth aus disem / daß er / dessen allen unangesehen / dise offenbahr falsche und nichts gültige Thaler / erstlich an einer Zech dem wirth zu Gruibingen anzuhängen getrachtet / und / als diser solche münz anzunemmen gewaigert / einen Müller bey Wisensteig zu des einen oder andern außwechslung zubringen höchstverwegen sich erfrechet / und dieselbe würckhlich
16 hingegeben / überflüssig zu erlernen; umb so mehr / da Er selbsten / aus eben diser ursach / weil er diser beyder Thaler apertissimam Falsitatem, als zumahlen ein Goldschmid / penitissimè gewust / solche Selbst außzugeben sich gescheuhet zu haben / und daß ihme angst darbey gewesen / bekennen müssen;

innhalts mehr allegirten Vogtamptlichen Protocolli, ad *interrogator. 14. & 23.*

17 Auß welchem und denen Wisensteigischen Protocollis noch mehrere / zu dises Delicti formalis gründlicher repræsentirung militirende Fundamenta, da es die nothdurfft erfordern solte / absque ullo negotio hergeholt werden könten. Weilen aber dises al-
18 les / so er selbsten bekennt / und deren von ihm / durch hülffe des Bettelmanns / ausgegebener zweyer Thaler primo statim intuitu erkanntliche Falsitas das Formale so wohl / als das Materiale, in eine unzweifliche notorietät gesezt; so hat man nicht nöthig sich hiemit weitter aufzuhaltten / oder seine / wider nächstbesagte / ihn in faciem convincirende / hochwichtige Umbstände / & manifestissimam rerum omnium Evidentiam, doch beharrende Negativam, daß er keine falsche Münz dolo malo außgegeben / sich irr machen zulassen; indem dise Negatio
19 nicht viel besser oder kräftiger angesehen werden kan / als wann jemand zwar dises / daß verb. grat. ein Carbiner scharff geladen / und daß er damit einen andern mit fleiß durchs herz geschossen / ingenuè bekennen; in dem gegentheil aber dises / daß er ihn dolo malo umb das leben gebracht / dannoch contradiciren woltte.

20 Tralatitium enim est, quòd sola Negatio non faciat rem dubiam, quando Factum est notorium;

Felinus Sandeus, ad *Capit. Si clericus laicum. x̄. de foro compet.*

21 sic, ut Reus adversus apparens notorium nihil prorsùs allegare possit, quod sit coloratum;

laudatus Felinus, ad *Capit. Significaverunt. num. 4. x̄. de testib.* Johann. Petrus Surdus, *consil. 188. num. 16.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Negatio. axiom. 13.*

& proindè ipsius negationi ipsa rei evi- 22
dentia contrarietur.

Surdus, Tabor & Barbosa, *citatis in locis.*

Welche Rechtslehr in substrato desto 23
würckhsamer ist / dieweilen hôc ipsô, indem Peinl. Beklagter dises selbsten bekannt / daß die jüngsthin bey Wisensteig expendirte zween Thaler von den jenigen seyen / welche ihm der Verwalter zu Denckhenderff weggenommen / deren Falsitas ihme gar mit dem Staupbesen / und grossen Leibsschmertzen ins gedächtniß getruckht worden; ja daß dise zween letzlich bey Wisensteig erogirte noch geringer und schlimmer / als jene / seyen / also / daß er sie gar hinweg werffen wollen / und hingegen laugnen will / daß er keine falsche müntze dolo malo erogirt habe / sibi ipsi in buccam contradicirt / und manifestissimè contradictoria zu behaupten sich vermisst / so zeigt sichs von selbsten / daß dise seine nichtige ipsi rerum evidentiæ contradicens Negatio durchaus nicht zuhören sey;

juxta illud vulgarissimum Juris ἀξίωμα, quòd contradictoria, (quæ simùl stare ne- 24
queunt; per *L. 30. ff. pro soc. L. 1. Cod. de* 25
furt. Anton. Monachus, *Decis. 25. num. 6.* sed se invicem expellunt, *Capit. 3. vers. Verùm quidam. x̄. de baptismo. L. 15. de except. rei judic. L. 40. §. 2. ff. de pignor.* Surdus, *Decis. 24. num. 10.* Gonzalez, ad *Regul. 8. Cancellar. glossa 54. num. 25.* Scaccia, de *commerc. §. 6. glossa 1. num. 24.* Regnerus Sixtinus, in *consill. Marpurg. vol. 1. consil. 11. num. 82.*) in judiciis allegans non debeat audiri;

per *L. 9. Cod. de liber. caus. dict. L. 1. Cod. de furt.* Brunnemann. ad *L. 14. Cod. de fide instrument.* Hiltrop. de *processu, parte 3. tit. 10. num. 50.* post plures, Surdus, *consil. 432. num. 8.* Trentacinq. *varr. resol. lib. 2. tit. de fide instrum. resol. 5. per integr.* imprimis *num. 6.* Barbosa & Tabor, in *axiomatib. vocab. Contrarietas. axiom. 8.*

Welchem allem nach nunmehr weitters 26
nichts übrig ist / als daß wir de Pœna dises nunmehr zum drittenmahl vom Peinl. Beclagten begangenen Criminis falsæ monetæ Expositionis die nothdurfft anfügen. Daß nun aber auch die jenige / welche sol- 27
che falsche müntzen / zu schaden des Nächsten / dolo malo ausgeben / mit eben der Straff / als die jenige / so dergleichen fabriciren und machen / angesehen werden sollen / das wird von vielen berühmten Scribenten / auch Juris Communis sanctione inspectâ, vor richtig gehaltten;

per tx. quem ipsi in hunc sensum acci- 28
piunt

piunt in *L. 9. §. 1. ff. ad L. Cornel. de fals.* Jul. Clarus, in *R. S. §. Falsum. num. 38.* ibique Bajardus, in *addition.* Farinacius, *Q. crim. 115. num. 81. cum seqq. & num. 120.* Vincentius de Franchis, in *Dec. Neapolitan. Decis. 401.* ibique Addentes. Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. casu 316. num. 52.* Regner. Sixtinus, de *regalib. lib. cap. 7.* Camillus Borellus, de *praestantia Regis Cathol. cap. 12. num. 58.* Sigism. Scaccia, *tract. de commerc. §. 2. glossa 3. num. 227.* Acacius à Ripoll, *varr. resoll. cap. 15. num. 41.* Augustin. Barbosa, de *offic. & potest. Episcopi, Allegat. 51. num. 64.* Tiber. Decianus, in *tract. crimin. lib. 7. cap. 25. num. 4.* Dominicus Antunez Portugal, de *donationib. regiis, lib. 2. cap. 25. num. 66.*

29 Wie ingleichem diser rechtssatz auch auff die jenige mit allem recht und fug applicirt wird / qui saltem monetam expendere faciunt, seu ad hoc conductitio (ut in substrato) alterius ministerio, sive opera utuntur; ex illa tritissima Juris definitione, quòd ea, quæ quis per alium facit, etiam in maleficiis, sive criminum materia, ea ipsemet facere intelligi debeat;

Capit. 72. ubi Dynus & alii. *de reg. Jur. in 6. L. 71. §. 5. de acquir. vel omitt. hered.* prout, ex Farinacio, in puncto advertit laudatus Portugal, *dicto cap. 25. num. 68.* ibi: *Praedicta pœna non solùm punitur Expendens; sed & is,* qui expendere facit:

30 Eo quòd non minùs atrox delictum habeatur, Monetam falsam scienter & animo doloso expendere, quàm fabricare;

Hippolyt. de Marsiliis, ad *L. Qui falsam. num. 64. Cod. de falsa mon.* Didacus Covarruvias, de *veter. numismat. collat. cap. 8. num. 4.* Aldovius Aldovinus, *consil. 72. num. 11.* Spada, *lib. 1. consil. 115.* Antonius Gobius, in *tract. de monetis, Q. 11. num. 36.* B. Collega noster, Dn. D. Grave, de *crimine falsi, th. 44.* verbis: *Et par sit crimen eorum, qui monetam falsam cudunt, & qui eam dolosè expendunt.* Licet
31 aliter nonnihil hæc consideret Carpzovius, *Q. crimin. 42. num. 102. & 107.* post Panormitan. & alios, Decianus, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 25. num. 4.*

32 Welches zweifelsfrey auch den glorwürdigsten Kayser Carolum V. nebst des Heil. Reichs Chur-Fürsten und Ständen / dahin bewogen / daß Sie so gar auch die Straffe des Feuers auff dergleichen dolosam Expositionem falsorum numismatum, ausdrucklich verordnet /

in Nemesi Carolina, *Artic. 111.* verbis: Welche falsche müntzen machen / oder dieselbe falsche müntzen auswechßlen / oder sonst zu sich bringen / und widerum gefährlich ausgeben / die sollen mit dem Feuer vom leben zum tode gestraffet werden;

Sic, ut rectè Carpzovius, juxta hanc 33
sanctionem, alterutrum horum sufficere, scribat, sive quis vitiosam monetam formaverit, sive illam expenderit;

dicta Q. crimin. 42. num. 98. Quod & dicit David Mevius, *part. 2. Decis. 267.* Caspar Ziegler. de *jurib. majest. lib. 1. cap. 49. §. 44.* Johannes Harpprecht. ad §. 7. *num. 69. Inst. de publ. judic.* novissimè Dn. Justus Henning. Böhmer, in *introduct. ad Pandect. tit. ad L. Cornel. de fals. §. 9.*

Ob nun wohl dise Straff in foro Saxo- 34
nico so gar alterirt worden / daß adversus dolosos falsorum numismatum expositores nicht allein die Feuers-straff; sondern gar auch die Todes-straff / regulatiter, nicht verhängt zu werden pflegt;

deducente hoc Carpzovio, *saped. Q. 42. num. 99. & seqq.* Daniele Mollero, *semestr. lib. 2. cap. 35.* Heltr. Ulrico Hunnio, in *resoll. ad Treutler. vol. 2. Disp. 32. th. 8. circa fin. pag. 590. vers. Qui falsam fabricaverint.* Addat, post plures, Jacobus Alemannus, in *sua palæstra, consultat. 8. Q. principali 14. pag. 104.*

auch von vielen bewährt und berühmten 35
Scribenten die beständige meinung præferirt werden will / quòd non tantùm de Jure Romano, contra falsæ monetæ Expositores non eadem, ac contra illius Cusores, pœna, nempe Vivicomburii; (tanquàm ipsum hoc delictum, Zieglero 36
judice,

dicto cap. 49. §. 47.

propemodùm superans;) pœna; sed solùm arbitraria pœna obtineat;

per *d. L. 9.* ubi dicitur, quòd talis monetæ expositor pœnâ Legis Corneliæ de falsis teneatur: Cujus pœna quòd non 37
semper sit ultimum supplicium, patet ex *L. 1. §. ult. & L. fin. ff. ad L. Cornel. de fals.* Menochius, de *arbitrar. judd. Qq. casu 316. num. 51. & seqq.* post Hippolytum de Marsiliis, Parisium, Baldum, Carpzovius, *d. Q. 42. num. 99.* ubi ità DDres, de Jure Communi, utplurimùm sentire, eandemque sententiam in Foro Saxonico receptam scribit. Ludov. Molina, de *J. & J. tract. 2. Disp. 702. num. 9.* Bocerus, de *jure monetar. cap. 5. num. 27.* cum Covarruvia, Henric. Zœsius, ad *d. tit. ff. de falsis. num. 14.* Brunnemann, ad *L. 2. Cod. de falsa mon.* Addatur Bachovius, ad *Treutler. vol. 2. Disp. 32. th. 8. lit. E. ad verb. Monetæ.*

So wird doch von den meisten Rechts- 38
lehrern darvor gehalten / quòd non solùm illi Expositores, qui falsam monetam, communicato cum ipsis Pseudomonetariis consilio, ceu eorundem Ministri, expendunt, pœnâ Ignis plectendi sint;

per notata Brunnemanni, ad *d. L. 2. Cod. d. tit.*

39 eo quòd minimùm talium Expositorum, qui spurias monetas à falsis monetariis ipsismet accipiunt, easdemque in Republica cum damno expendunt, & ipsorum falsorum Monetariorum, qui illas formant, par sit delictum; cùm absque illorum auxilio & ope planè operam & oleum perderent Pseudomonetarii:

advertente Bocero, de *jure monetar. cap. 5. num. 27.* Farinacio, *Q. crim. 115. num. 127.* Menochio, *dicto casu 116. num. 116.* Collega nostro D. Harpprechto, in *Differ. Jur. Comm. & Marchico-Badens. pag. 184. §. 15.*

40 verùm etiam illi, qui talem monetam ab aliis fabricatam, præcipuè majorem, quovis modo quæsitam, dolo malo expendunt, tametsi non Ignis; sed remissiore; attamen non semper solâ Fustigationis & Relegationis; verùm, pro ratione Circumstantiarum, etiam ultimi supplicii, sive Gladii pœnâ benè affici valeant.

DDres, ad *d. L. 2. Cod. de falsa mon.* & ad *dictum Artic. III. Ordinat. Carolina.* Videatur B. Dn. Samuel Stryke, in *Usu Pandect. moderno, tit. ad L. Cornel. de fals. §. 5.* Daniel Clasen. ad *d. Artic. III. Ordinat. Carol. pag. 431.* ibi: *Expositor verò etiamsi delinquat; levius tamen crimen committat, quod Majestatem non ladat; atque ità in tali casu vel* Gladii, *vel Fustigationis & Relegationis pœna locum inveniat.*

41 Wohlerwogen nun diser Siglin/ für das erste/ ein Goldschmid/ der dahero dises Crimen desto leichter betreiben/ und dem gemeinen wesen/ durch fabricirung dergleichen schlimmer Müntzen/ desto eher und leichter grossen schaden thun kan; einfolglich so weniger in societate civili zudulden:

42 Bevorab da er/ zwaittens/ allschon zu drey mahlen/ nicht nur wegen ausgegebenen; sondern gar/ ex Indiciis ferè indubitatis, & ipsa meridiana luce clarioribus, (De quibus in nostris prioribus Responsis) jure optimo maximo præsumirender massen/ von ihm selbst fabricirter ertzschlimmer Müntzen/ der Justiz in die händ gefallen/ auch bereits zu zwey mahlen die scharffe Frag/ & quidem in gradu intensissimo, erstanden/ ja zuletzt auch noch gar/ præcedente severissimâ fustigatione, gegen Leistung einer Urphed/ diser lande auff ewig verwisen worden/ und sich doch dises alles keine witzigung seyn läst/ daß Er endlich ab isto gravissimo crimine zudesistiren/ und ad

43 vitam meliorem (Qui Finis pœnarum haud ultimus est.

L. 20. ff. de pœn. ibidemque DDres. Dn. Lauterbach, in *Colleg. T. theor. pract. tit. de pœn. §. 20.* Dn. Samuel Pufendorf. de *J. N. & Gg. lib. 8. cap. 3. §. 9. & seq.* Ziegler. ad *Grot. de J. P. & P. lib. 2. cap. 20. §. 6.* & in *Disp. de pœnis*, §. 37.)

sich bußfertig und heilsamlich bewegen liesse; so ist es an deme/ daß/ wann gnädigste Herrschafft/ wegen gleich subnectirender Rationum mitigandi, ihm das leben nicht schenckhen/ und denselben in so fern (massen dises Delicti natur an sich noch 45 wohl zulässet;

juxta ea, quæ tradit Johannes Limnæus, de *Jure Publ. lib. 4. cap. 8. num. 284.* post Zepperum, Clasenium, & Godofredum à Bavo, B. Collega noster, Dn. D. Grave, de *crimine falsi, th. 53. & th. ult. pag. 79.*)

mit gnaden ansehen wolltte/ Er Peinl. Beclagter/mach schärffe der Rechten/mit der Todesstraff wohl angesehen werden könte;

per Jura hucusquè à nobis adducta; 46 Prout etiam hanc Pœnam, & specificè Gladii, Hodienùm & in aliis provinciis frequentari eluceſcit ex illis, quæ tradit Johannes Vincentius de Franchis, *Decis. Neapolit. 401. num. 1.* ibidemque in *addition.* Johann-Aloysius Riccius, Joh. Bapt. Bajardus, in *notis ad Clar. §. Falsum. num. 33.* cum Covarruvia, Anton. Perezius, ad *tit. Cod. de falsa mon. num. 11.* ibi: *Notandum est, pœnam mortis incurrere eum, qui scient pecuniam falsam exponit.*

Das fürnehmste/ so hierwider angeführt 47 werden könte/ bestehet in disem: Ob das letztere mahl das Crimen expositæ falsæ monetæ vom Peinl. Beclagten auch consummirt/ und perfectè begangen worden/ oder solches allein in terminis Conatûs verbliben sey? Nun hat es zwar wohl 48 kein geringes ansehen/ als ob das letztere/ der ursachen/ zusagen sey/ weilen Peinlich-Verhaffter zwar durch einen Bettelmann/ zween falsche Thaler actualiter ausgegeben/ und dieselbe dem Müller bey Wisensteig zugestellt/ einfolglich/ so viel an ihme gewesen/ dises Crimen perficirt. Weilen 49 aber der Müller diser Thaler Falsitatem, ceu in oculos, primo protinùs intuitu incurrentem, allsobalden erkannt/ und dieselbe/ wie Reus intendirt und verhofft/ gegen anderem Geld nicht ausgewechslet/ und also in gar keinen schaden gesetzt worden/ so hat es das ansehen/ als ob dises allein ein Crimen attentatum, und noch nicht consummatum genannt werden möge.

Tralatitium enim est, quòd crimen Fal- 50 si, cujus etiam hoc crimen expositæ monetæ adulterinæ speciem constituit, non aliter adulterinæ speciem constituit, non aliter commissum intelligi possit, quàm si per talem expositionem alicui noceatur;

prout pluribus hoc comprobat Julius Clarus, in *R. S. §. Falsum. num. 35.* & ab illo laudati. post Gloss. Bartol. Salicet. Honded. & Gailium, Carpzovius, *seped. Q. 42.*

Q. 42. num. 61. Tiberius Decianus, in *tract. crimin. lib. 9. cap. 25. num. 14.* ubi planè in hoc assertum dilabitur, quòd Falsum, quod nemini nocet, non sit punibile.

51 Umb willen jedoch impræsentiarum der Peinlich Verhaffte / durch mehrbesagten Bettelmann / Zween falsche Thaler actualiter außgegeben / und der Müller bey Wisensteig solche beyde in die Hand bekommen / so sehen wir / salvo rectiore judicio, die sache so an / daß dises Delictum pro perfectè patrato seu consummato eher zuhalten sey / quàm pro solo Conatu criminis falsæ monetæ fraudulenter expositæ;

52 dessen unangesehen / daß der Müller hingegen die an ihne gesuchte Permutation / an seinem orth / nicht perficirt / und kein guthes geld vor dieselbige hergegeben: wohlbe-

53 trachtet / daß ad hujus gravissimi Criminis perpetrationem weitters nichts requirirt wird / quàm sola Expensio Nummi adulterini, dolo malo, seu doloso proposito facta. Illud verò, ut Lucrum talem Expositionem actualiter sequatur, Leges nullibi efflagitant. De quo ità signanter Antonius Mat-

54 thæus: Perfectum, ait, crimen cùm dicimus, non requirimus, ut fructu Sceleris Reus potiatur, velut Hæreditarem auferat, hominem opprimat, NB. solutis adulterinis nummis improbum Lucrum faciat. Sufficit, factum esse Nummum, vel Testamentum, falsum, etiamsi, detectâ fraude, Lucri spes decollârit. *L. 8. Cod. ad L. Cornel. de fals.* juncta *L. 19.* verbis: *Suffragio justa pœnitentia. ff. eod.*

in *tract. de criminib. ad lib. 48. tit. 7. cap. 6. num. 2.*

55 Generaliter namque verum est, quòd quidem ad quodlibet crimen Falsi fraudulenta Veritatis Mutatio requiratur; verùm hæc non præcisè ità debeat comparata esse, ut alteri reipsa & in actu exercito illa nociva sit; sed satis sit, illam nocibilem esse, seu nocere valere, nisi impediatur.

arg. *L. 5. §. 11.* ibi: *Nec spectamus, ut noceat; sed ut nocere possit. ff. de his, qui effud. vel dejecer. L. 36. §. 1. ff. de pignorat. act.* Ludov. Peguera, *Decis. 81. num. 16.* Rota Romana, *Decc. novissimar. parte 2. Decis. 31. num. 9.* Salicetus, ad *L. 23. Cod. ad L. Cornel. de fals.* ex Ancharano, Afflicto, Farinacio, Conciolo, Bajardo, Menochio, & aliis, Marcus Anton. Sabelli, in *Summa diversor. tract. §. Falsitas. num. 13.* verbis: *Et quòd alteri sit nocibilis actu, vel* saltem potentia. Jul. Clarus, in *R. ad §. Falsum. num. 35.* ubi dicit, regulariter neminem incidere in crimen Falsi, nisi Falsitas commissa sit notabilis, quia scilicet alicui præjudicet, aut potuisset præjudicare; addens ex Covarruvia, Socino, Follerio, Turzano, Vivio, Ploto, & aliis, istam sententiam esse communem, & Practicam communem. De qua etiam testatur B. Collega noster, Dn. D. Grave, de *crimine falsi, th. 32. pag. 36. in fin. & pag. sq.*

Und wiewohl in dergleichen Fällen / 56
quando Falsum commissum nemini nocet, allein einer Pœnæ extraordinariæ, exclusâ capitali, platz und raum assignirt wird à laudato Carpzovio,

Q. crimin. 93. num. 13.

So gehet doch solches in talibus termi- 57
nis, als wir hier vor uns haben / der ursachen / nicht an / alldieweilen in Crimine falsæ monetæ auch ein solche actualiter bewerckhstelligte Expensio pro perfecto Delicto gehalten wird / und nicht nur pro Conatu;

juxta proximè relata ex Antonio Matthæo, & mox porrò subnectenda.

Dann gleichwie auch die jenige / qui fal- 58
sam monetam solummodò cudunt, licet illam non erogent, & sic etiam suo Proximo, vel Reipublicæ, nihil damni causentur, neque ipsi quidquam lucri ex hoc scelere faciant, tamen ultimo supplicio, tametsi non Ignis sive Vivicomburii;

quam severa Constantini constitutio dictitat, in *L. 2.* verbis: *Si quis* nummos falsâ fusione formaverit, *illicò, omni dilatione summotâ*, flammarum exustionibus *mancipetur. Cod. de falsa mon.* Jungatur Zieglerus, de *jurib. majest. lib. 1. cap. 49. §. 47.* verbis: *Præcipuum fundamentum sumitur ex Glossa Latina Juris Saxonici, in Artic. 26. &c.*

tamen Gladii coercirt und abgestrafft werden:

Carpzovius, *d. Q. 42. num. 91. & seqq.* ubi adjicit Præjudicium. Zieglerus, *d. l.* Dn. D. Grave, de *crim. falsi, th. 46.* Aliique complures. quos exhibet Farinacius, in *Praxi crimin. Q. 115. num 94.*

Wiewohl auch hierwider der hocher- 59
fahrne Criminalist Prosper Farinacius, 60
quem Jctorum Monarcham appellat Nicolaus de Passeribus,

tract. de script. privata, lib. 1. Q. 4. n. 8. pag. nobis. 30.

der beständigen meinung ist / quòd hujusmodi fabricator, sive Pseudomonetarius, qui adulterinos nummos solummodò cudit; sed nihil expendit, non mortis naturalis; verùm aliâ miriori pœnâ affici, & ad triremes damnari debeat;

Q. crimin. 115. num. 95. & seqq. ubi tamen ex Grammatico, Monteleone, Deciano, Bajardo, notabiliter addit, contrarium in Praxi fuisse servatum:

Also mag auch diß ohrts dises / daß der 61
Verhaffte / gegen seinen falschen Thalern / kein guthes geld hinwider bekommen / und der Müller hiervon keinen schaden erlitten / Ihme Peinl. Beklagten in remittenda pœ-

na ultimi supplicii, nach strenge der Rechten / nicht vorständig seyn.

62 Umb so weniger / da / fürs zwaitte / wann auch gleich des verhafften letztmahlige Mißhandlung intra terminos Conatûs wahrhafftig verbliben wäre; jedennoch auch dises nicht verhinderlich seyn möchte / daß die äusserste Todesstraff nicht ingress finden sollte: In fernerem betracht / daß nach der claren und haittern Verordnung Kayſers Caroli V. Peinl. Halß-Gerichts-Ordnung ein ad ultimum Consummationis gradum usque (Hôc tamen exclusô.) gebrach er Conatus, nach beschaffenheit der Umbständ / und vernünfftiger ermessung der Rechtsgelehrten / nicht nur am Leib; sondern gar auch am Leben gestrafft werden kan;

63

juxta tx. conceptissimum in *Artic. 178.* ibi: Darum sollen / solcher Straff halber / die Urtheiler Rahts pflegen / wie die an Leib / oder Leben zuthun gebühret / ubi jungesis Clasenium, & Scribentes commr.

64 Allermassen nun die Rechtslehrere in pœna, Delicto tali non omnimodò consummato commensurandâ, fürnemlich auf des Delinquenten Person / und ob an einer unterstandenen Missethat noch viel oder Wenig fehle? ins gemein reflectiren;

juxta ea, quæ occurrunt apud Taborem, in *tract. de Conatu, cap. ult. th. pen.* & laudatum Clasenium, in *commentar. ad dictum Articul. Sanctionis criminalis 178. pag. 752.*

65 also können wir / in nochmahliger consideration / daß Peinl Beclagter ein deren allgemeinen societati humanæ so höchstgefähr- und schädlicher mann ist / welchem / als einem Goldschmid / falsche müntze zumachen keine difficultät gibt / und daß Selbiger /

66 Für das dritte / diſes Crimen nunmehro zum drittenmahl / und zwar / mehrgemelder massen / nach ausgestandener zweymahliger Tortur / und das zweitte mahl an Ihm auch empfindlichst vollzogenen Pœna Mortis naturalis supplicio prox mâ, nempe Fustigationis, & perpetuæ ex Ducatu Würtembergico Relegationis, zu begehen sich erfrechet / so kan nach schärffe der Peinl. Rechten nicht wohl anderst gesagt werden / als daß Peinl Beclagter mit der äusserſten Todesstraff wohl belegt werden könne.

67 Nam quòd etiam pœna criminis expositæ monetæ adulterinæ, ex capite illius Reiterationis, ad ultimum supplicium extendi possit, parum dubitationis relinquit Laurentius Mattheu & Sanz,

de *re criminali, controv. 37. num. 14. & seqq.* Petr. Caballus, *casu 145. num 4.* Sebastian. Guazzinus, de *defensione reor. Defensa 38. cap. 13. num. 10.* Carpzovius, *Q. crimin. 42. num. 10.* ibi: *Nisi sæpiùs & dolosè talem expendisset monetam.* B. Dn. D. Grave, de *crimine Falsi, b. 43. pag. 53.* verbis: *Imò in casibus, ubi certa; sed mitior est* 68
pœna, hæc, arbitrio judicis, ob iterationem frequentiorem, *etiam* ad Mortem *extendi potest.* ex Capycio, Boerio, Afflicto, Bajardo, & aliis, Marcus Antonius Sabelli, in *Summa diversor. tract.* §. *Falsitas. num. 12. vers. Quòd pœna falsi sit arbitraria, & ex pluralitate vel Reiteratione delicti posse tale arbitrium extendi ad ultimum supplicium.* Quò & pertinent, quæ DDres in genere de pœna criminis Falsi, tanquàm Hodiè arbi- 69
trariâ, ob circumstantias eidem annexas, ad mortem usque extendendâ, definiunt, Peguera, *Decis. 80. num. 14.* Scaccia, de *judic. causar. criminal. civil. & hæretical. lib. 2. cap. 8. num. 475.* Johann-Baptista Thoro, in *compend. Decc. tit. 3. verb. Falsitas commissa in subscriptione. in fin.* Laurentius Mattheu & Sanz, de *re crimin. Diss. 37. num. 11. & 12.*

Quamvis non ignoremus, quòd & hanc 70
Rationem, ab expensionis falsorum nummatum Reiteratione petitam, non aliter admittat Prosper Farinacius, quàm si talis Expositor, sua expositione, ipsis Pseudomonetariis auxilium præbeat,

in *Prx. crimin. Q. 115. num. 139.* ubi dicit, quòd, si Expositor falsæ *monetæ*, ejus fabricatoribus, suâ expensione *nullum* præbeat auxilium, ipse *nunquàm* imponeret pœnam ultimi supplicii, quamvis sæpiùs & pluries tales nummos expenderet.

Contra quod tamen potrò videri potest 71
ipsius doctrina de Delictorum, præprimis jam semel, vel bis punitorum, Reiteratione, in *Prx. crimin. Q. 23. num. præprimis 2. & 8.*

Daß aber / ob hujus gravissimi criminis 72
Reiterationem, fürnemlich ein solcher verwegener Mensch / welcher propter hoc crimen, an seinem leib / schon einmahl gestrafft worden / statt und platz habe / das bekräfftiget hieunden angezogenes responsum Amplissi. Facult. Juridicæ Francofurtensis, de Ao. 1689. apud Dn. Strykium, in *Usu m. moderno, tit. ad L. Corneli. de fals. §. V.* verbis: Uber dem er ein gantz liederlicher Kerl / welcher sich / durch die / an andern ohrten / bereits ausgestandene Leibesstraffe / zu keiner Besserung bewegen lassen.

Ja umb willen / vor das Vierte / die 73
Rechtslehrere noch ferner diſe Regulam formiren / quòd, si Conatus sit à Lege notatus, sive Legis expressa & specifica notatio, etiam propter Conatum, pœnam mortis decernat, tunc hæc pœna dictari & valeat, & debeat:

Daniel Clasenius, ad *dictum Articulum 178. Ordinat. Carolinæ, pag. 754.* ibi: *Distinguendum est, an Conatus*

si

Conatus sit à Lege notatus. Johann-Otto Tabor, in *tract. de Conatu, cap. 5. §. 3. & cap. 4. §. 23. cum seqq.*

75 Unter diſe Claſs aber auch das Delictum falſæ monetæ von vielen referirt wird;

per *dictam L. 2.* verbis: *Si quis* nummos *falsâ fusione* formaverit. *Cod. d. tit. de falsa moneta.* celeberr. Dn. Felix Spiz, in *Diſſ. de conatu, cap. 6. §. 39. in fin.*

ſo iſt an diſer Sententiæ juſtitia deſto weniger zuzweiflen: Præprimis cùm Reus, in hujus criminis Tertiatione, nihil omiſerit, quod ad illius perfectionem ſive conſummationem ad ultimum gradum usque facere potuit, & proindè hæc ipſa, cum anxietate & remorſu Ipſiusmet propriæ conſcientiæ, facta adeò falſæ monetæ doloſiſſimaExpoſitio non immeritò pro plenè perfectâ actione habeatur;

per ea, quæ porrò tradit laudatus Altdorfinus Anteceſſor Dn. Spizius, *dicto cap. 6. §. 40.*

76 Nachdem aber gleichwohlen vor den Peinl. Beclagten diſes doch etwas thut/ daß diſe Expoſitio falſorum Thalerorum in effectu niemanden ſchädlich geweſen; und 2dò, kein veſtigium in den Actis befindſamb/ wardurch er / dieſelbe / nach erſtandener Straffe des Ruthen-aushauens und ewiger Landsverweiſung/erſt verfertiget zuhaben/ſuſpectirt worden wäre; ſondern vielmehr der wahrheit nicht unähnlich kompt/ daß er diſe Stückh noch von denen vorigen übrig gehabt; anbenebens / vor das dritte/ er die äuſſerſte Armuth zu ſeinem behuff und einer gelinderen Straffe erlangung/
77 wehmüthigſt vorſchützt/ ſo wird zu unſers gnädigſten Lands-Fürſten und Herrn Hoch-Fürſtl. Durchl. hoher Gnade billich ausgeſetzt / ob Sie auch dermahlen Ihne Peinl. Beclagten mit der lebens-ſtraff gnädigſt zuverſchonen geruhen wollen; geſtaltten die Rechtslehrere eine ſolche notoriam & extremam Paupertatem, derengleiche vom Verhaſſten gar wohl zu glauben / ad hunc ipſum effectum, ut pœna capitalis eapropter remittatur, auch in foro Juſtitiæ, nedùm throno Clementiæ, in
78 nicht die geringſte conſideration ziehen;

ut videre eſt apud B. Dn. Lauterbachium, in *colleg. π. theor. pract. tit. ad L. Cornel. de fals. §. 12. pag. 1283.* ibi: *Mitiùs porrò, Fuſtigatione ſcilicet, cum Relegatione, punitur Monetarius* ob ſummam paupertatem; *prout contigit Spiræ Nemetum Ao. 1687.* Hippolytum de Marſiliis, *conſil. 71. num. 17.* Menochium, de *arbitrar. judd. Qq. caſu 316. num. 71.* Decianum, *dicto cap. 27. n. 5.* Pasqualig. ad *controvers. Franch. ſuper Bulla contra monetarios, num. 1298.* Antonium Gobium, in *tract. de monetis, Q. 11. num. 67.* Adamum Conradum Gehe, in *Diſp. ſua inaugur. de Falſis, Ao. 1614. Erfurti habita, cap. 3. th. 3.* ubi Pſeudomonetario, Ao. 1622. hâcipsâ de causâ, ſolam perpetuæ relegationis pœnam dictatam recenſet; addens tamen ex Ludwello, hoc tùm demùm procedere, ſi tanta monetæ adulteratorem neceſſitas premat, ut neceſſaria vitæ ſubſidia nec mendicando corradere valeat. 79

Dafern nun diſes letztere gnädigſt belie- 80
ben ſoltte / ſo würde / dem Publico zuproſpiciren / keine Straff beſſer taugen / als daß Peinl. Beclagter auf eine Veſtung / ad operas publicas ibidem præſtandas, auff ſo viele Jahre / condemnirt werde / biß er ernſtliche buſſe thun / und ſich ſolcher geſtalten in einem Gottſeeligen und Chriſtlichen leben habituiren wird / daß höchſtermeldt unſers gnädigſten Fürſten und Herrn Hoch-Fürſtl. Durchl. dahero zu fernerer Clemenz gegen ihme bewogen werden / und ihne gleichwohlen / gegen einer nochmahlen beſchwöhrenden Urphed / aus dem Land zuverweiſen ſich von ihme fußfällig und unterthänigſt erbitten laſſen möchten. Auf 81
welchen erfolg / da er nemlich alſo in Opus publicum condemnirt werden ſollte / auch die Amputatio trium anteriorum dextræ manûs Digitorum, zu ſo beſſerer ableiſtung der præſtirenden operarum, da es gnädigſt gefällig / nachgeſehen werden könte. Wol- 82
ten aber mehrhöchſternannt Seine Hoch-Fürſtl. Durchl. die Schärpffe der Gnade fürtringen laſſen / ſo würde / auf ſolchen fall / auch die auf das Crimen fractæ Urphedæ in Nemeſi Carolina, *Artic. 108.* geſetzte Straff der Fingerabhauung / nicht ſo wohl der urſachen / weilen er ſich bey Wiſenſteig betretten laſſen / und im Fleckhen Bruibingen ſich eingefunden: wohlbetrachtet / daß er / allem anſehen nach / von diſem / daß beyde öhrter zum lande gehören / keine wiſſenſchafft gehabt / und allenfalls diſe ſeine Scientia erſt erwiſen werden müſte: Als vielmehr deſ- 83
ſentwegen / daß / da Er austrückhlich / ſich ſtrackhes fuſſes übern Rhein zubegeben / relegirt werden; Er jedoch / intra tempus totius Anni, diſem eydlichen Verſprechen nicht nachgekommen; ſondern / mit ſeines Eydes Gottsvergeſſener hindanſetzung herüben gebliben / und / als viel aus den Actis erlernt werden kan / hat er nie keinen fuß hinüber geſetzt. Ob nun wohl in dergleichen Fällen / wann jemand aus dem Chur-Fürſtenthumb Sachſen / ad certum tempus, vel in perpetuum, verwiſen worden / unter eydlichem Verſpruch / die tage ſeines lebens nicht wider hineinzukommen; Er aber / mit hindanſetzung ſolchen eydlichen 84
promiſſi, ſich gar nicht aus denen Chur-Fürſtlichen Landen hinwegbegibt; die Herrn Scabini Lipſienſes zerſcheidenlich geſpro-

sprochen / daß / wellen von ihm nicht gesagt werden könne / daß er seine eydliche Promission / nicht wider hereinzukommen gebrochen habe / disem nach auch die Straffe der Finger-abhauung nicht platz greiffen könne;

recitante Carpzovio, *Q. crimin. 47. num. 40. cum seqq.* & Johanne Volckmaro Bechmanno, in *commentar. w. theoretico-practico, tomo 2. parte 2. exerc. 11. ad lib. Pand. 48. Observ. 14. pag. 274.*

85 so könten wir doch / salvo quovis rectiore aliorum judicio, diser meinung nicht beypflichten; sondern halten vielmehr beständig darvor / daß der jenige / welcher einen solchen Eyd und geschwohrne Urphed so gar unter die füsse tritt / und mit gäntzlicher hindansetzung aller furcht GOttes / welchem er sein Gewissen / bey Verlust seiner Seeligkeit / auf das höchste verpflichtet / also gar in den wind schlägt / daß er / solchen zu erfüllen / nicht einmahl einen anfang macht / und sich aus dem Lande / oder über den Rhein / wahinüber er verwisen / jemahlen begibt / seinen Eyd vielmehr breche / als der / welcher zwar aus dem Land sich begibt / oder über Rhein gehet; aber wider herüber kompt: Dann ja freylich der jenige / welcher seine Urphed portissimam partem bewerckhstelliget und erfüllet / vielweniger sündiget / als der jenige / so entweder nicht den wenigsten theil an derselben erfüllet / oder doch nicht so viel darvon erfüllt / als der jenige / welcher völlig aus dem Land sich hinausgemacht / und über einen Fluß sich würckhlich begeben / und erst hernach / per suum Reditum, eydbrüchig wird. Welchem nach / wann die Strenge und schärffe der Rechten wider Peinl. Beclagten præferirt werden wollte / wir nicht absehen könten / daß nächstangezogene Consideration diſe pœnam præambulam Digitorum abscissionis zurückhtreiben möge; alles denuò salvis quibuscunque melioribus. Actum in Collegio nostro, die 15. Augusti. Ao. 1714. 86 87

FINIS.

INDEX
RERUM ET VERBORUM.

Prior Numerus paginam, posterior numerum marginalem indigitat.

ABBAS. ABBATISSA. Conf. Ecclesia.

ABbates & Abbatissæ in negotio alienationis bonorum & jurium ad ecclesiam vel cœnobium spectantium valdè restrictam habent potestatem. 212. 565.

Obstante ipsis corporali jurejurando de non alienandis, vel imminuendis monasterii bonis. 212. 566.

Contrà facta remissio vel alienatio ipso jure nulla est, reatumque perjurii ipsis inurit. 212. 567.

Quænam requisita ad legitimè fundandam ejusmodi remissionem sint necessaria? 170. 108. & seqq. 212. 573. sqq. 215. 597.

Consensus in talem alienationem, ab Episcopo vel Pontifice desiderandus, in archivis sollicitè asservari consuevit. 214. 590. & sqq.

Probatio interventus talium solennitatum ex illis archivis facilè haberi potest. 214. 591.

Quando inferior Abbas vel Abbatissa aliquid, in præjudicium sibi concrediti monasterii, in instrumento confitetur, solum sigillum sine eorundem subscriptione, præprimis in causa magni ponderis, haud sufficit. 218. 630. & sq.

Clausula reservatoria tali instrumento apposita: Daß Frau Abtissin der bauren Dorffbüchlein confirmirt haben wolle; aber Ihr / Ihrem Gottshauß / und allen Ihren Nachkommen an demselben / an aller Herrlichkeit / Oberkeit und Gerechtsamb ohne schaden / omnia monasterii jura conservat. 218. 633. & sq.

Abbatissa Cœnobii ab Officiali suo, & eo præsente, gesta ipsius Cœnobii Sigillo corroborans, utrum ei præjudicet? 174. 149. sqq. junct. 241. 178. & seqq.

Quænam requisita ad validam Operarum monasterio debitarum determinationem, ab Abbate vel Abbatissa faciendam, sint necessaria? 242. 884.

Pro Abbatissa militat, in dubio, præsumptio, quòd operæ ab ipsa exactæ fuerint debitæ. 201. 437.

Utrum Abbas emphyteusin ad certam saltem generationem concessam, hac expirante, defuncti emphyteutæ proximis cognatis de novo concedere, sicque ipsos extraneis præferre teneatur? 621. 98. & sqq.

ABIGEATUS. ABIGEUS.

Etiam minorum pecudum abactio, singulatim ac sæpius facta, verum Abigeatum constituit. 1559. 24. & seqq.

Talis delinquendi Consuetudo eum, qui aliàs, ob exiguum numerum, talis non erat, verum efficit Abigeum. 1559. 25.

Hinc etiam, ob eandem, pœna Criminis istius ordinaria dictatur. 1559. 26.

Firmatur hoc ex observantia Facultatis Juridicæ Tubingensis. 1559. 27.

Quid ad hoc, ut ejusmodi Abactio sæpiùs reiterata, & consuetudo abigendi inducta dicatur, necessarium sit? inter DDres oppidò controversum est. 1559. 28.

Nonnulli præcisè X. Ovium, vel V. Porcorum abactionem requirunt; sive illa uno tempore, sive aliquot vicibus hunc numerum expleverit. 1559. 29.

Alii trina saltem vice reiteratam minorum pecudum Abductionem sufficere contendunt: 1559. 30.

Alii generaliter solummodò, pœnam Abigeatus etiam tunc obtinere, statuunt, si quis sæpiùs minora Animalia abegerit, sicque studium abigendi, quasi artem, exercuerit. 1559. 31.

Approbatur media sententia. 1559. 32. & seqq.

Adducuntur duo Præjudicia Facultatis Juridicæ Tubingensis, quibus, ob trinam saltem minorum pecudum abactionem, distinctis vicibus factam, ejusdem Rei pro veris Abigeis habiti fuêre. 1560. 35.

Pœnæ criminis Abigeatûs etiam ille subjacet, qui hodiè unam, cras aliam ovem, & perendiè denuò ovem furatur. 1560. 36.

Multoque magis ille, qui promiscuè majora & minora animalia abducit. 1560. 38.

Imò etiam ille, qui etiam sæpiùs unum eundemque arietem, quacunque ratione, sibi rursùs ereptum abigit. 1560. 39.

Ad hoc, ut quis sæpiùs reiterati Abigeatûs reus fiat, non præcisè requiritur, ut tantus

numerus, qui gregem constituat, etiam diversis vicibus abducatur. 1560. 40.
Laudatur hanc in rem aliud Præjudicium Tubingense. 1560. 40.
Unius saltem Equuli, vel Buculi, aut Buculæ, multoque magis unius solummodò Vituli, einer Kalbin/ abductio ad Abigeatum fundandum haud sufficit. 1560. 40.
Aliud tamen dicendum, si quis etiam unicum hœdum, porcellum, vel vitulum, post alterum; vel modò ovem, modò agnum, pòst vervecem, vel vitulum, atque ità promiscuè etiam matres & fœtus, ejusdem, vel diversæ speciei, sæpiùs abduxerit. 1560. 40.
Quoad fundandum extraordinarium crimen Abigeatus nil refert, sive talis reiterata, etiam minorum pecorum, abductio ex pascuis, tùm publicis, tùm privatis, sive ex stabulo, sive denique ex domo, hospitio, tentorio, aliove quo loco, aperto, vel clauso fiat. 1560. 41. & seqq.
Diversitas Locorum Abigeum à fure, regulariter, haud distinguit. 1560. 45.
Crimen Abigeatus sine dubio severiùs, quàm furtum, puniri solet. 1563. 69.
Hodierno Jure, multis in locis, Abigei, ut alii Fures, puniuntur. 1564. 79.
Criminis Abigeatûs frequentia imprimis etiam ultimi supplicii pœnam inducit. 1345. 103. 1563. 70.
Idem dicendum, si illud adhibitis armis lethiferis commissum fuerit. 567. 27. 1563. 72.
Abigeatum cum effractione stabulorum commissum, licet non magna violentia in illa adhibita fuerit, tamen similiter ultimi supplicii pœna manet. 1563. 75.
Haud pauci DDres, ob Abigeatum tertia vice commissum, pœnæ capitali non aliter locum competere asserunt, quàm si Valor pecorum abactorum summam V. aureorum Hungaricorum conficiat. 1564. 79.
Abigeos cum pecudibus abductis sciens prudens in ædes suas receptans, vel in iisdem distrahendis operas suas accommodans, an & ipse pœnæ capitis obnoxius sit? 1563. 76.
Etiam in Crimine Abigeatûs ingenua Rei confessio ad pœnam imminuendam haud parùm confert. 1564. 88.

ABORTUS.

Vide Partus. Infanticidium.

ABROGATIO.

Abrogatio, in dubio, non debet præsumi. 974. 776.

ABSENS. ABSENTIA.

Probans suam Absentiam tempore conditi testamenti, etiam ea, quæ ipso præsente in eo peracta dicuntur, efficacissimè retundit. 295. 158.
Ubi quis ad tempus vel casu saltem existit, ibi magis Abesse, quàm esse intelligitur. 536. 318.
De restitutione in integrum, ex causa Absentiæ Militi indulgenda vid. Miles.
Fideicommisso conventionali Absenti constituendo vid. Fideicommissum.

ABSURDUM.

Evitandi Absurdi causa, & ut menti testatoris satisfiat, quæcunque verborum restrictio admittitur. 63. 567.
Ex eadem causa sæpe quoque à regula, quâ quamlibet dictionem ad proximè præcedentia restringendam esse dicitur, recedi solet. 860. 41.

ACCEPTATIO.

De Acceptatione Donationis, itemque Fideicommissi per eandem constituti, vid. Fideicommissum. Donatio.
Renuntiationis juris pœnitendi. vid. Contractus innominatus. Immobilis.

ACCEPTILATIO.

Pactum liberatorium de nil amplius petendo in locum solennis Acceptilationis hodiè surrogatum. 1135. 328.
De Renunciatione successionis sub ratione Acceptilationis, vel pacti liberatorii, facta vid. Renunciatio.

ACCESSORIUM.

Accessorium sequitur naturam sui principalis. 470. 45.
De Accessoriis Commissariis recte judicant. 556. 29. & seqq.

ACCIDENS.

Non entis notoriè nulla sunt accidentia. 781. 150. 979. 830. 1543. 2143
Accidentia non præsumuntur. 974. 777. 1069. 320. & seq.

ACICULARIUS.

De Aciculariis, Nadlern/ vid. Opifex.

ACCUSATIO.

De processu Accusatorio vid. Processus.

ACQUISITUM. ACQUÆSTUS CONJUGALIS.

De bonis constante conjugio quæsitis maritus, regulariter, solus, pro arbitrio disponit. 112. 51.
Modò nulla ab ipso fraus committatur. 112. 51.
Æquissimum est, superstitem Conjugem de bonis utriusque sudore acquisitis participare. 113. 59.
De Acquæstu Societatis bb. conjugalis vid. Societas bb. Conjugalis.
Quid secundum Statutum Liberæ Civit. Imp. Hailbronnensis, quoad Acquæstum Conjugalem, juris sit? vid. Statutum.

ACTA.

Inter alios Acta aliis non nocent. 1761. 64.
Hæc regula in ipsa naturali ratione fundata est. 1649. 57. & seq.

Acta rem liquidam & notoriam faciunt. 173. 138. & sq.
Non solùm inter subditos; verùm etiam contra tertios. 170. 130.
Ubi continent sententiam, vires rei judicatæ nactam, paratam pariunt executionem. 173. 141.
Si defectus à primæ instantiæ Judice commissi ipsa Acta & processum coram illo ventilatum annullent, tunc ex illius instantiæ Actis non potest nova sententia ferri; secus est, si ab illo commissæ nullitates tantùm ipsius sententiam respiciant. 913. 74.
Nullitas, quæ solam sententiam concernit, reliqua Acta judicii non reddit nulla, & proindè à Judice appellationis benè potest confirmari. 913. 76.
Deficiente summa appellabili, ad instantiam partis, se gravatam sentientis, Judex transmissionem Actorum ad impartiales Jctos, sive particularis Revisionis beneficium denegare non potest, hujusque revisorii Collegii responsum & sententiam præcisè sequitenetur. 783. 178. & seqq.
In causis criminalibus hodiè Judices nihil ipsi statuere valent; sed præcisè Acta ad impartiales Jctos transmittere, eorumque consilium necessariò sequi tenentur. 1374. 76.
Hæc ipsa necessitas Judicibus in Nemesi Carolina quinquagies septies injungitur. 1374. 76. 1632. 74.
Judex, transmissionem hanc omittens, si, ex Juris ignorantia, sententiam injustam ferat, à pœna non est immunis. 1377. 99.
Quamprimùm Inquisitus ad articulos inquisitionales ipsi propositos respondit, statim eidem omnia Acta inquisitionalia, etiam illa, quæ tantùm ad informandum Judicem faciunt, ex officio communicari, unus, vel plures Advocati permitti, Actorumque ad impartiales Jctos transmissio, & quicquid aliàs, ad tuendam ipsius innocentiam, quacunque ratione, proficuum esse potest, largissimè indulgeri debet. 1632. 72. & seqq.
Si hæc ipsa Actorum inquisitionalium transmissio etiam à tali Principe fiat, quem Ordinatio Crim. Carolina per se non obligat, tunc processus inquisitorius, ejusdem nomine susceptus, tanto magis ab omni præcipitantiæ & injustitiæ suspicione immunis redditur. 1632. 75.
Denuntiatio transmissionis Actorum ad impartiales, hodiè, per generalem ferè Consuetudinem, in processu inquisitorio, non amplius est necessitatis. 1370. 33.
Hæc Consuetudo, licet magis corruptelæ, quàm veræ consuetudinis rationem habeat; Judici tamen, modo dictam Denuntiationem intermittenti, plenariam à pœna immunitatem præstat. 1370. 34. & seq.
Quando legitimè tortus suam confessionem, debito tempore, loco, & modo ratificatam, in ipso executionis die revocat, tunc Judex executionem differre, & universa Inquisitionis Acta denuò ad impartiales Jctos transmittere tenetur. 1374. 74. & seq.
Sive hæc revocatio ex justa, sive ex injusta causa facta fuerit. 1375. 83. & sqq.
Scopus iteratæ hujus Transmissionis quisnam? 1375. 84.
Quid ante hanc postremam Actorum transmissionem Judici priùs faciendum? 1376. 86.
Quidsi Judex nòn obscurè animadvertat, quòd ab Inquisito nihil aliud intendatur, quàm ut dolosè differat diem, atque executionem impediat? 1376. 87.
Si necessitas denuò consulendi peritiores, in casu revocatæ Confessionis, etiam illi Judici incumbit, qui jam ante, in ferenda sententia, consilium Jurisprudentum secutus fuit, tunc illa multo magis, in simili casu, tali Judici incumbet, qui Reum, sine prævia Actorum transmissione, ad ultimi supplicii, & præprimis horrrendissimam Vivicomburii pœnam damnavit. 1376. 89. & seq.
De Testamento apud Acta confecto vid. Testamentum.

ACTIO AGERE.

Inter nativitatem obligationis & Actionis nec unicum momentum intercedere potest. 702. 368. sq.
Sine Actione nemo in judicio experiri potest. 443. 31.
Quilibet jure proprio niti, & ex eo suas Actiones vel defensiones formare debet. 827. 48. 322. 65. 970. 734. 874. 211. & seq. 1682. 11.
Limitationes hujus regulæ. 839. 203. 1682. 13.
Quatenus alteri ex alterius contractu, vel pacto, Actio acquiri possit? vid. Obligatio.
Exceptio non competentis Actionis in quacunque judicii parte opponi potest. 1730. 20.
Nemo invitus in judicio Agere compellitur. 1719. 43.
Actiones ad pecuniam repetendam competentes mobilium jure existimantur, etiamsi illa ad Cambium sit collocata. conf. 16, n. 620. & seq.
Sub Usufructu universali omnium Bb. veniunt etiam Actiones & nomina. 1739. 21.
Sententia in omni Actione reali lata non novum jus tribuit; sed jamdudum acquisitum duntaxat declarat. 741. 311. & sqq.
Quoties pœna actori applicanda, Actio, vel imploratio Judicis semper debet præcedere. 1047. 65. & seq.
Lite cum defuncto contestata omnes, etiam merè pœnales, & mixtæ Actiones in hæredes delinquentis transeunt. Cum quo effectu? 1048. 69. & sq.
Quoties creditor, propter suum, adversus debitorem, commissum delictum, Actionem suam perdit, illud totum, regulariter, debitoris lucro cedit. 1182. 126.

In Actionibus ſtricti juris Uſuræ tùm demùm peti poſſunt, ſi ſolennis ſtipulatio, vel hodiè ſpecialis conventio interceſſerit. 1327. 45.
An in Actionibus ſtricti juris hodiè ex mora judiciali Uſuræ debeantur? 289. 80. & ſqq.
Actiones perpetuæ quo ſenſu in Jure dicantur? 1156. 588.
Ad quam claſſem Bb. Actiones ſint referendæ? vid. Incorporalis res.
An, per ſolam, celerrimè peragendæ, novæ Actionis oblationem, jus ex lapſu termini peremtorii acquiſitum alicui auferri poſſit? 1247. 91. & ſqq.
Actiones in duplum, triplum, vel quadruplum, modernis moribus, non ſunt ſublatæ. 139. 50.
Actio merè pœnalis, vel extraordinaria perſecutio cum rei perſecutoria cumulativè concurrit. 141. 69. 573. 126.
Utrum famulo in officio ſuo delinquenti ſalarium exigenti exceptio non competentis Actionis opponi poſſit? 144. 114.
De Actione mandati vid. Mandatum.
Stipulari ad dotem petendam vid. Dos.
Hypothecaria vid. Hypotheca.
de in rem Verſo vid. Verſio.
Furti vid. Furtum.
Confeſſoria vel Negatoria vid. Confeſſoria, Negatoria actio.
Spolii vid. Spolium.
Depoſiti miſerab. vid. Depoſitum.
Contra Naut. Caup. & Stab. vid. Nauta.
de Servo corrupto vid. Servus.
de Calumniatoribus vid. Calumniator.
Locati Conducti vid. Locatio Cond.
Inſtitoria vid. Inſtitor.
Redhibitoria vid. Redhibitio.
de Dejectis & Effuſis vid. Dejectio.
Hæreditatis petitione vid. Hereditas.
Perſonali ex Teſtamento vid. Teſtamentum.
Familiæ erciſc. vid. Diviſio.
Injuriarum vid. Injuria.
Imploratione nob. offic. jud. quæ quandoque Actionis vice fungitur. vid. Imploratio.
Libello Actionis vid. Libellus.
Editione novæ Actionis, in caſu mutati Libelli neceſſaria, vid. Libellus.
Actionum ceſſionibus vid. Ceſſio. Anaſtaſiana Lex.
Amiſſione Actionis ex cauſa Legis 7. Cod. unde vi. vid. Vis.
Præſcriptionibus Actionum vid. Actionis Præſcriptio.

ACTOR.

De Obligatione Actoris ad editionem inſtrumentorum vid. Editio.
Pœna Actori applicanda vid. Pœna.

ACTUARIUS.

An Actuarii, & ſimiles jurati Scribæ, Statt- und Ampt-Schreiber / ſolennia inſtrumenta conficere poſſint? vid. Inſtrumentum.
De præſentia Actuarii in confectione Teſtamenti judicialis vid. Teſtamentum.

ACTUS.

In dubio id, quod veriſimilius, Actum intelligi debet. 723. lo. 178. 200. 735. 245. 807. 161. 1152. 513.
Omnes Actus humani certum aliquem finem & effectum pro ſcopo habent. 500. 26.
Actus agentium nec diverſum, nec adverſum menti agentis effectum producere debent. 397. 189. 813. 242. 72. 657. 947. 462.
Quilibet Actus ad eum effectum, ad quem quis obſtringitur, factus intelligitur. 201. 435.
Intentio agentium omnia dirigit, ut frænum equos. 72. 657.
Actum dubium ſemper ità debemus interpretari, ut ille gerenti minùs damnoſus ſit. 391. 109.
Et ut etiam ejusdem hæredibus proſit. 391. 110.
Potentia nocendi Actui proximè habetur pro ipſo Actu. 500. 23.
Perfectio Actûsin ipſa demùm ejus concluſione & ultima clauſula conſiſtere dicitur. 836. 163. & 168.
Quicquid anteà à partibus dictum vel factum appareat. 836. 168.
Quamdiu aliquid agendum ſupereſt, nihil actum intelligitur. 836. 169. & ſq. 749. 381.
Non debet, quod ritè & ſecundum LL. ab initio Actum eſt, ex alio eventu reſuſcitari. 1128. 54.
Actus immediatè, & porrò ſequentes declarant præcedentem intentionem. 303. 83. & 88. 304. 91.
Actus ſæpiùs geminati, &, quotieſcunque ſe occaſio exhibuit, uniformiter celebrati, deliberatiſſimam voluntatem evincunt. 303. 86. Conf. Geminatio.
Nulla melior ambiguæ diſpoſitionis declaratio datur, quàm quæ ex ſubſecutis Actibus colligitur. 55. 300. & ſq. 303. 90.
De Actibus ex ſubſecuta Obſervantia interpretandis & declarandis vid. porrò Obſervantia.
Actibus meræ facultatis vid. Facultas.
Plura ad hunc tit. ſpectantia vid. ſub voc. Diſpoſitio. Contractus. Pactum. Teſtamentum.

ADMENATIO.

Vid. Injuria.

ADMINISTRATOR.

Actum aliquem gerentes, perſonam illius, cujus bona adminiſtrant, concernentem, id, quod promittunt, expendunt, vel ſolvunt, ex illius patrimonio omnia facere cenſentur. 849. 301.
Etiam in Patre, adventitia ſui filii adminiſtrante, ſi pro illo quid ſolvat, non donandi; ſed credendi & repetendi animus præſumitur. 847. 303.
Aliud in Dotis promiſſione obtinet. 847. 303. & ſeqq.

Frequentia furandi, nec contra privatos, nec publicos alienorum bonorum Administratores actionem de recepto in esse producit. 601. 213.

In bonis Administratoris, regulariter, tacita hypotheca non competit. 1422. 224.

Tametsi in rebus fidei suæ concreditis dolosè versatus sit. 1423. 225.

Administrator non datur ad bona dissipanda; sed ad illa conservanda. 1408. 77.

De Administratoribus Ecclesiæ, ac in specie de tacita hypotheca in bonis ipsorum competente vid. Ecclesia, Templum. Credd. Concursus.

Facultate donandi an & quat. alienarum rerum Administratoribus competat? vid. Donatio.

Stipendiorum, Orphanotrophiorum, Hospitalium &c. Administratoribus vid. Hospitale, Orphanotrophium. Stipendium.

Patre legitimo bonorum maternorum Administratore vid. portiò Ususfructus.

ADULTERIUM.

Ad certitudinem corporis delicti in crimine Adulterii non sufficit unius saltem partis confessio. 1033. 49. 1034. 58.

Ob solam Adulterii confessionem, si de ejus certitudine aliundè non constet, non quidem pœna capitalis; benè tamen extraordinaria fustigationis Confesso dictari potest. 1034. 56. & seqq. 1276. 4.

Idemq; multo magis dicendum, si cum tali confessione etiam effractio ex carcere & fuga correi concurrat. 1276. 13. & sqq.

Ad dictandam pœnam capitis, propter crimen Adulterii, utriusque Coadulteri confessio requiritur. 349. 5.

Adulterium, nisi reali concubitu consummatum, pœna ordinaria haud plectitur. 1776. 7.

Jure Canonico, & Moribus hodiernis, quælibet violatio thori connubialis, non saltem proprii; verùm etiam alieni, Adulterium constituit. 350. 15.

Jure Civ. quando maritus rem habet cum soluta, pœna capitis locum non obtinet. 350. 12.

Persona soluta in violatione fidei connubialis alteri conjugi debitæ moraliter & substantialiter concurrit. 352. 39.

Jure Divino pariter ac Romano veteri, Adulterium in utroque delinquente capitaliter punitum fuit. 1280. 68. 353. in supplem.

Mutavit hanc pœnam Justinianus in Nov. 134. cap. 10. 353. in supplem.

Etiam Carolino Jure Adulterium capite punitur. 1781. 44.

Pœna Adulterii prima vice commissi in Ducatu Würtembergico non est capitalis. 1782. 48.

In Ducatu Würtemb. Adulterium, tàm simplex, quàm duplicatum, cum incestu concurrens, capitaliter punitur. 1280. 69. & seq.

Etiam in casu, quando maritus suam affinem, vel cognatam solutam carnaliter cognovit. 1280. 72.

Hoc olim valdè dubium inter hujus Ducatus Interpretes fuit; sed per generalia Sereniss. Rescripta ità determinatum. 1281. 74. & sqq

Quando fœmina soluta Adulterium cum Incestu, in Ducatu Würt. perpetravit, & processus criminalis, extra Ducatum, contra illam formatur, utrum pœna capitalis, in Ducatu hoc obtinens, etiam alibi contra illam decerni queat? 1281. 79.

Civis Lipsiensis extra Saxonicum Electoratum Adulterium committens, etiam Lipsiæ deprehensus non afficitur pœna capitis, si hæc in loco perpetrati delicti non frequentetur. 1281. 86.

Subditus Würtembergicus, ob Adulterium Lipsiæ prima vice commissum, non saltem Lipsiæ; verùm etiam in Ducatu Würtemberg. pœna ultimi supplicii affici potest. 1281. 87.

Pœna ordinaria Adulterii reiterati in Ducatu Würtemb. est pœna gladii. 1192. 5.

Sine discrimine inter Mares & Fœminas, tùm & inter personas conjugatas & solutas. 350. 11. sqq. 1192. 6.

Explicatur Novella Würtemb. I. §. 16. & 7. & Ordin. Provinc. tit. 94. §. 1. & 5. 350. 19. & sq. 351. 23. & sq. 351. 31. & sqq.

Mododicta pœna non aliter locum obtinet, nisi primum & secundum Adulterium, per actualem sanguinis & seminis commixtionem, ad ultimum consummationis gradum fuerit perductum. 1192. 8.

Quomodo, inter alia, hoc probetur? 1192. 9.

Pœna ultimi supplicii, ob Adulterium reiteratum, in Duc. Würtemb. non aliter dictatur, quàm si primum Adulterium legitimo modo fuerit punitum. 1192. 13. & sq. 352. 44. & sqq.

Eadem pœna ult. supplicii ob Adulterium reiteratum, in universum non aliter obtinet, nisi omnes in alicujus Provinciæ Sanctione ad hoc præfinitæ qualitates & requisita concurrant. 353. 57. & sqq.

Moderna totius ferè Imp. Rom. Germanici Jurisprudentia pœnam Gladii, in crimine Adulterii prima vice commissô relaxavit. 1033. 50. 1192. 15. 353. in supplem.

Id quod tamen multis tàm Jurisprudentibus, quàm Theologis, displicet. 1192. 16.

Christianam Rempublicam reformatione, quoad hoc, indigere, complures cordati Consulti fatentur. 1193. 17. 353. in supplem.

In sacrilegos nuptiarum nimia moderni temporis laxitas, in terris Würtemberg. quousque correcta? 1193. 17. & sq.

Consimilia Würtemb. sanctionibus exhibet Julius Clarus. 1193. 19.

Ratio Ordinationis Provincialis Würtemb. de carcere bimestri, sub sola panis & aquæ alimonia, perfectè tolerando & exequendo 1193. 20. & sqq

Mododictam sanctionem pœnalem non fuisse exactè impletam allegans id etiam legitimè probare tenetur. 1193. 23.
Pœna Adulterii in Marchionatu Badensi quænam? 354. in supplem.
Condonatio seu Remissio Conjugis innocentis an ad remissionem pœnæ ultimi supplicii in Adulterio reiterato sufficiat? 1193. 25. sqq.
Jure Civ. Adulterii damnatam, qui sciens reducit, Lege Julia de crimine Adulterii punitur. 1193. 26.
Hoc Jure tantùm de Adulterio suspectam retinere permissum. 1193. 27.
Adducitur Constitutio Imperat. Friderici II. in eandem sententiam. 1193. 28.
Legis divinæ sententia de hoc. 1193. 29.
Itemque Bezæ, Seldeni, Philonis. 1193. 30. & sqq.
Hæc Remissio nec hodiè omnibus pietatis & divinæ voluntatis studiosis, Jctis promiscuè placet. 1194. 36.
B. Brunnemannus istam remissionem sine jure & absurdè admitti pronunciat. 1194. 37. sq.
Præcipuè hactenùs, ut illa etiam alterum criminis socium à gladio liberet. 1194. 39.
Genuina sententia Juris Romani de isto articulo. 1194. 41.
Novellæ 134. c. 10. etiam maritus, cui uxor innocens hujus criminis facit gratiam, particeps est. 1194. 42.
Carolina Constitutio hanc Nov. non sustulit. 1194. 43.
Carpzovius illam ex Jure Civili, Carolino, Canonico, imò etiam Divino stabilire sategit. 1194. 43.
B. Augustinus, etiam ante Novellam Justinianeam, eandem ex Novi Testamenti doctrina confirmavit. 1194. 44.
Adulterii reorum Reconciliatio, in ecclesia Christiana, diversis temporibus, diversimodè se habuit. 1194. 45.
Hodiè, ob conjugis remissionem, magistratus pœnam gladii remittere tenetur. 1194. 46.
Pœna Legis Divinæ de Adulteris lapidandis ad solam Hebraicam Rempublicam pertinuit. 1194. 47.
Usus Fori Saxonici quoad hæc, præprimis in crimine Adulterii duplicati. 1194. 49.
Itemque Ducatûs Luneburgensis. 1194. 51.
Utrum ista remissio etiam in Adulterio reiterato obtineat? 1195. 52.
An hæc ipsa extensio ad Adulterium reiteratum etiam in terris Würtemberg. obtineat? 1195. 56.
Pro negativa facit Ordinatio Provincialis & Matrimonialis. 1195. 57. & sqq.
B. Mauritius, in his ditionibus, nullam peculiarem sanctionem extare dicit. 1195. 59.
Hæc causa pœnam gladii Adulteris remittendi à Dnnis Antecessoribus Tubingensibus non semper observata. 1195. 60. & seqq.
In Archi-Episcopatu Magdeburgensi similiter, in casibus Adulterii reiterati, pœna gladii non remittitur. 1195. 63.
Monitum de Usu Ducatûs Würtemb. quoad hoc punctum. 1195. 64. & sq.
Facultas Juridica Tubingensis, pro ratione circumstantiarum, pœnam gladii non semel in throno Justitiæ, vel ad minimum Gratiæ in talibus casibus relaxandam judicavit. 1195. 66.
Adfertur notabile præjudicium ex Besoldo. 1196. 67.
Causæ mododictam pœnæ capitalis remissionem fundantes, inter alias, sunt (1) spontanea Reorum Confessio. 1196. 30.
(2) Liberorum haud modicus numerus. 1196. 73.
Hoc aliter considerat Ant. Matthæus. 1196. 74.
(3) Adulteri Vita benè anteacta. 1196. 75.
(4) Prona ad crimen hoc reiterandum Occasio. 1196. 76.
Contrariæ Ducales Würtemb. sanctiones de Adulterio prima vice commisso loquuntur. 1196. 78.
Hæc condonatio ab uxore, marito facta, etiam Coadulteræ supplicii mitigationem conciliat. 1196. 79.
Diversum in Saxonico Electoratu sancitum. 1196. 80.
Brunnemannus, generaliter, *hoc, esse juri divino contrarium, privilegium strictissimè exaudiendum pronunciat.* 1196. 81.
Hæc neque Juri divino morali, neque positivo universali adversari ostenditur. 1197. 82.
Extra Saxonicum Electoratum in Ducatibus Saxoniæ ditionibus pœna gladii etiam coadulteræ remittitur. 1197. 83.
Marito, iterati Adulterii reo, etiam fustigatio & perpetua relegatio in operas publicas aliquot mensium, & quidem moderatas, convertì potest, licet correa fustigetur, & perpetuò relegetur. 1197. 85. & sqq.
Favor matrimonii, liberorum, & conjugis hanc diversitatem facilè fundat. 1197. 86. & seqq.
Adulteri seductio quousque ad doli imminutionem prosit? 1277. 23. & sqq.
Semel virum in illicito concubitu expertæ præsumptio juris hæc contrariatur, quòd semel mala, eodem in genere, semper talis præsumatur, & dehinc non seducta. 1278. 28.
Ob adversam valetudinem carceris pœna etiam in crimine Adulterii mitigari consuevit. 353. 52.
Ira super suspecto uxoris Adulterio in crimine Uxoricidii non excusat à dolo, nisi mentis exilium in marito inducat. cons. 19. n. 45. & sq.
Crimen Onaniticum Adulterii crimen aggravat. 350. 10.
Bigamia est species criminis Adulterii. 1736. 7.

ADVOCATUS.

Utrum actio mandati etiam inter Advocatum & ejus clientem locum habeat? 1317. 99. & sqq.

De

De Salario Advocati vid. Salarium.
Confessione Advocati vid. Confessio.

ÆDIFICIUM. ÆDES.

Utrum is, qui Ædificium ruinosum, vel jam collapsum suis propriis impensis restituit, æquè privilegiariæ hypothecæ jure gaudeat, ac ille, qui in ejusmodi Ædificiorum restitutionem pecuniam credidit. 1416. 156.
Hypotheca mutuam pecuniam in restitutionem Ædificiorum danti concessa, etiam ad illum, qui bellicas contributiones pro alio solvit, justissimè porrigitur. 1416. 158.
De Ædibus sacris vid. Templum. Sacer.

ÆDITUUS. Conf. Ecclesia. Templum.

ÆQUALE. ÆQUALITAS.

In dubio talis contractuum facienda interpretatio, ut omnium contrahentium conditio æqualis sit. 723. 182. 731. 198.
Particula, Oder/ ponitur inter Æqualia, & expositivè, pro id est, accipitur. 231. 771.
De particula, Et, ceu Æqualitatem includente, vid. Et.

ÆQUIPARATUM.

Quicquid de uno Æquiparatorum dispositum legitur, etiam ad alia rectissimè porrigitur. 111. 36. 637. 42.

ÆQUIPOLLENS.

Æquipollentium eadem est efficacia. 1662. 51.
Nihil interest, utrum fiat ex Æquipollentibus. 570. 74.

ÆQUITAS.

Æquitatis in omnibus habenda est ratio. 624. 147.
Æquitatis ratio non patitur, ut pro testamento, non satis constantis animi indiciis pleno, in dubio judicetur. 536. 319. & seq.
Obtentu Æquitatis in cujuslibet cerebro natæ ipsa jura non convenit ruinam facere. 536. 329.
Magna Æquitatis ratio cujus, quoad Restitutionem in integr. adversus rem judicatam, sit effectus? vid. Restitutio in integrum.

ÆS ALIENUM.

Vide Lucrum. Debitum.

ÆSTIMATIO. ÆSTIMATOR.

Quid ad justam & legalem Bb. Æstimationem de Jure communi requiratur? 1326. 36. & sq.
Æstimatores imperiti ne quidem à Partibus electi sufficiunt. 1326. 37.
Æstimatores bonorum, in rei veritate, nihil aliud sunt, quàm testes. 1326. 39. 1660. 36.
Etiam rerum Æstimatio, per juratas personas legitimè facienda, non magis, quàm examen testium, in processu executivo locum sortiri, nec de illa, quòd fiat in continenti, adseri potest. 1660. 35.
Æstimatio inter tertios conventa, vel facta, aliis non præjudicat. 1678. 34.
An portio conjugum statutaria, per cautelosam bonorum Æstimationem, imminui possit? 132. 308.
De Æstimatione feudi, ex quo dos præstari debet, vid. Dos.

ÆTAS.

De Venia ætatis, itemque Ætate minore vid. Minor.
Ætate senili vid. Senex.

AFFECTATUS.

De Ira, itemque Ebrietate affectata, vid. Ira. Ebrietas.
Ignorantia affectata vid. Ignorantia.

AFFINIS.

De incestu inter Affines commisso vid. Incestus.

AFFLICTIO.

Afflicto non debet ulterior Afflictio addi. 308. 26. conf. 17. n. 24.

AFFRANCAMENTUM.

Vid. Homo proprius.

AGNATIO. AGNATUS. Conf. Familia.

Filius ab ipsa lege, civili, & canonica, in matriculam Agnatorum, & quidem primo loco, & propriè, refertur. 1073. 374. & seq. 1075. 390.
Filius Patri in Bb. feudalibus succedens, ab alio Agnato, simultaneè investito, Patre suo consentiente contracta debita exolvere tenetur. 339. 17. & seq. Conf. Feudum.
Quæ lex feudalis in genere proximis Agnatis concedit, & doctrinalis interpretatio ad fideicommissa agnatitia porrexit, etiam filiis, non quà talibus; sed quà proximis Agnatis, denegari non debent. 1074. 376. & seq.
Soli masculi æternæ ascendentium recordationis atque Agnationis conservatores sunt. 1119. 138.
Verissimè dicitur, quòd adsint Agnati, etiamsi duntaxat unicus adsit. 30. 255. 679. 50. 697. 299.
Favor Agnationis à testatore consideratus tantùm in casu per illum expresso, non ultrà attenditur. 30. 259.
Agnationis conservandæ favor in Jure maximus est. 806. 144.
Non debet benignior & melior conditio remotioris, quàm proximioris gradûs Agnato, indulta censeri. 722. 69. 723. 81.
Neque à remotiori solus partis ususfructus, & à proximiori ipsa etiam proprietas postulata intelligi. 722. 70.
Nemo suo impendio, periculo, & omnigeno fastidio, in gratiam & commodum remotioris suæ Agnationis, magni pretii bona recuperaturus, & è contra suos proprios, tùm allodiales, tùm feudales, successores ab omni bonorum, sua propria pecunia recuperatorum, proprietaria participatione submovere voluisse intelligi debet. 723. 86.
Dominus feudi antiqui nova statutà de illo, in necem Agnatorum, condere non potest. 325. 103.

De Jure Agnatorum in feudis vid. porrò Feudum.
Fideicommisso, favore Agnationis facto, vid. Fideicommissum. Liberi.
Stipendio in gratiam Agnatorum primariò ordinato vid. Stipendium.

AGGRATIATIO.

An Jus aggratiandi in atrocissimo crimine Assasinii locum habeat? 1030. 6. & seqq.
Utrum in crimine falsæ Monetæ? 1788. 45.

ALAPA.

Qualis pœna, ob impactionem Alapæ, ex qua, nullo medicamento sedabilis, narium hæmorrhagia subsecuta fuit, decerni possit? 1529. 21.

ALEA.

Nemo geminum Aleæ contractum, in eodem negotio, celebrasse censendus. 723. 83.
Etiam Alea incerta vel futurus dubius eventus suam æstimationem habet, modò talis contractus ab initio læsivus sit. 755. 463.
An eapropter Querela læsionis locum habeat? vid. Læsio.
Reciproci Fideicommissi constitutio instar Aleæ emtionis se habere intelligitur. 395. 167. 401. 237. & seq.

ALEXANDER.

Alexander Tartagnus, ut Pater veritatis, à DDbus commendatur. 44. 389.

ALIENUM.

De Legato rei alienæ vid. Legatum. Testator.
Re aliena oppignorata vid. Pignus.
Venditione rei alienæ vid. Venditio.

ALIENATIO.

Usucapio est species Alienationis. 470. 44. 473. 84.
Qui rem aliquam Alienare prohibetur, etiam confessione sua id facere nequit, ex quo vel totalis, vel partialis sequatur rei Alienatio. 790. 95.
Cessante ratione prohibitionis etiam ipsa Alienationis prohibitio cessat. 800. 71.
Vocabulo Alienationis etiam ususfructûs constitutio continetur. 1740. 34. 1748. 119.
Etiam delicta voluntariam Alienationem involvere censentur. 1077. 410.
Quatenùs ex Alienatione rei legatæ, vel mortis causa donatæ, ejusdem ademptio colligatur? vid. Legatum. Donatio.
De Alienatione bonorum, penes Patrem jure legitimi ususfructus & administrationis existentium vid. Ususfructus; Pater.
Rei communis vid. Communio. Condominus.
Fideicommissi vid. Fideicommissum.
Feudi vid. Feudum.
Jurisdictionis vid. Jurisdictio.
Emphyteuseos vid. Emphyteusis.
Bonorum Ecclesiæ vid. Ecclesia, Abbas.
Prohibitione alienationis fideicommissum inducente vid. Fideicommissum.

ALIMENTUM.

Alimenta, regulariter, non ulteriùs debentur, quàm quatenùs vitæ sustentandæ necessitas illa deposcit. 1230. 59.
Quando Alimenta, ex Legis dispositione, vel officio Judicis alicui debita, non fuere petita, tunc pro tempore præterito nulla competit exactio. 1236. 142. & sqq.
Diversum de illis Alimentis dicendum, quæ ex aliqua hominis dispositione, vel contractu debentur. 1236. 143. & sqq.
Alimenta ex legis dispositione debita tantùm urgente necessitate debentur. 1237. 146.
De Alimentis ex contractu vel supremo elogio, debitis lex ipsa hoc sancit, quòd mora hæredis vel alterius debitoris alimentario non debeat nocere. 1237. 148.
Alimenta in testamento relicta ignorans etiam præteriti temporis præstationes justissimè exigit. 1237. 149. & sq.
Licet hæres non fuerit interpellatus. 1237. 151.
Liberi, ne quidem sub titulo Alimentorum, ex massa bonorum obærati sui patris quidquam petere possunt. 1414. 119.
Hæc sola exceptio, quòd bona liberorum materna maximam partem in ipsorum Alimoniam consumpta fuerint, patrem usufructuarium à restitutionis necessitate, regulariter, non liberat. 1406. 53.
Alimenta Uxori vel liberis *Debitoris obærati*, durante processu *edictali*, à tertio præstita, regulariter, non ex massa bonorum; sed extra concursum ab ipsa uxore & liberis restitui debent. 1417. 170. & seqq.
Hoc cumprimis tunc obtinet, quando ejusmodi liberis bona materna vel avita supperunt, ex quibus illis alimenta præstari possunt. 1417. 172.
Idem dicendum, si debitoris uxor adhuc patrem, vel ejusdem liberi adhuc avum superstitem habeant. 1417. 173.
Sin iisdem nihil horùm suppetat, tunc ejusmodi Alimenta ad summum inter Credita simplicia referri debent; tametsi à Corpore aliquo pio, vel ad speciale Magistratus jussum fuerint præstita. 1417. 174. & seqq.
Maritum in carcere detentum Alendi necessitas Uxori, cessantibus omnibus muliebribus beneficiis, incumbit. 1465. 216.
Si debitum pro utriusque mariti & uxoris sustentatione contractum sit, uxor ad illud exsolvendum fundum dotalem alienare bene potest. 1465. 218.
Alimenta uxori, vel alii non-pauperi personæ relicta, legatum ad pias causas haudquaquàm constituunt. 1494. 137.
Ex bonis feudalibus Alimenta non aliter debentur, quàm si allodialia omninò deficiant, vel non sufficiant. 406. 294.
Idemque dicendum de bonis nexu fideicommissi agnatitii devinctis. 406. 296.
Vasallus

Vasallus uxori post suum obitum, regulariter, ne quidem Alimenta in feudo constituere valet. 1740. 35. & seq.
Quando pater naturalis intestatus decedit, tunc liberis naturalibus sola Alimenta debentur. 1261. 83. 1263. 118.
Quam primùm verò talis filius naturalis decedit, vel suismet operis suum victum & amictum parare potest, nulla ampliùs alimenta prætendi possunt. 1261. 84. 1263. 119.
An idem de Uncia, in casu testati, tali filio relicta dicendum? 261. 85.
Etiam legatum, filio naturali, pro Alimentis relictum, non debetur in casu, si ipse sibi suum victum & amictum, suis propriis operis, parare valeat. 1263. 120.
Valent pacta & statuta familiarum illustrium & superillustrium, quibus filiæ, quoadusq; Masculi superfuerint, suo statui convenientibus Alimentis, vel congruâ dote contentæ esse jubentur. 402. 254 & sq. 412, 368.
Etiamsi Cæsarea confirmatio non accesserit. 402. 254. & sq.
Nec Filiæ tali pacto se opponere possunt. 412, 369.

ALLODIALIS. Conf. Feudum.

In dubio res præsumitur Allodialis, & dehinc vel censitica, vel emphyteutica; non autem feudalis. 649. 56.
Etiam super hoc: An res feudalis, vel Allodialis sit? pendente lite. 649. 60.
Quando in finibus alicujus territorii major prædiorum pars allodialis est, indè etiam reliqua, proximè adjacentia, ejusdem præsumenda sunt conditionis. 206. 501.
De meliorationibus feudalibus ad successores Allodiales pertinentibus vid. Melioramentum.

ALLUVIO.

Etiam Alluvionis reditus ad usufructuarium spectant. 680. 67. & sqq.

AMBIGUITAS. AMBIGUUM.

Quoties constat, à quo verba ambigua prolata fuerint, vel in cujus potestate fuerit, legem contractus apertius concipere, hæc contra ipsum proferentem ejusque heredes sunt interpretanda. 36. 318. & sqq. 403. 324. 735. 247. 1300. 96.
Qui, per sui sermonis Ambiguitatem, sibi ipsi illius interpretationem reservare intendit, omnem interpretandi facultatem, hoc ipso, justissimè amittit. 735. 248.
Ambiguitas in contractu, regulariter, non adversus emtorem; sed venditorem venit interpretanda. 37. 321. 638. 60.
Nulla melior Ambiguorum verborum datur interpretatio, quàm quæ ex ipso contractus instrumento haberi potest. 736. 256.
Unus solus ex pluribus contrahentibus vel paciscentibus non potest ambiguam conventionem interpretari. 736. 261.
Ex ambiguis verbis lucrum affectans vel aliàs in illis se fundans pati debet, ut illorum interpretatio contra se fiat. 37. 322. 737. 268.
Probatio ambigua actorem non relevat. 37. 323. & sq.
Quando in verbis nulla est Ambiguitas, non debet admitti quæstio voluntatis. 1153. 532.
In Ambiguo benignior sententia tutior. 765. 15. 1017. 147.
pro Reo pronuntiandum, ut & pro possessore. 37. 326. & sq.
itemque pro libertate. 37. 328.
Ambiguitas juris, vel facti, de quo lis est, inducit, regulariter, compensationem expensarum. 488. 323. 1307. 415. 1713. 115.

AMICITIA. AMICUS.

Proditio Amici longè detestabilior, quàm alterius ignoti. 276. 208. & sqq.
Qui ex magna Amicitia alterius fidem sequi solitus fuit, & hac ipsa de causa instrumentum à se subscriptum non relegisse dicit, ei fides regulariter de hoc habenda. 333. 21.

AMISSIO. Conf. Privatio.

Privati facillimè, tùm per hostiles irruptiones, tùm per alios plurifarios fortuitos casus, sua instrumenta & documenta amittere possunt. 484. 257.
De Amissione instrumenti publici super ultima voluntate confecti, & qua ratione ejusdem contenta probari queant? vid. Testamentum.
Inventione rerum ab alio amissarum vid. Inventio.
Remediis superstitiosis ad recuperandas res amissas, citrà tamen expressum cum Diabolo pactum vel colloquium, utens pœna extraordinaria eapropter affici potest. 568. 51.

ANABAPTISTA.

Modus in judicio aliquid asseverandi Anabaptistis usitatus quisnam? 1545. 84.

ANASTASIANA LEX.

Quænam requisita ad statuminandam Legis Anastasianæ exceptionem sint necessaria? 1174. 19. & sqq.
Quando Creditor actionem sibi competentem, viliore licet pretio, propterea vendit, quòd ipse parata pecunia summopere indigeat, & à debitore nummis penitùs destituto, nihil consequi valeat; idem verò hic debitor, ob insignia Creditoris, sibi præstita, officia, lubentissimè pecuniam, ex justissimis causis debitam, ei redditam vellet, insimulque in bona sua, etiam aliis obærata, immissionem quotidiè reformidare teneatur, tunc, æquissima quantumvis, Lex Anastasiana nullum locum sortitur. 1174. 24.
Quando cessio nominis ex necessaria causa proficiscitur, dicta lex prorsùs cessat, sive creditor actionem, cogente jure, sive sola suæ rei

fami-

familiaris necessitate, vel cõmoditate, alteri cedere adigatur. 1174. 25. & sqq.
Quando debitor pecuniam creditori solvendam expeditam non habet, Creditor verò eâdem, ad rem familiarem multùm indè adaugendam, maximoperè indiget, tunc cessio nominis, quô debitor ei obstrictus est, minori quantumvis pretio facta, dictæ Legis sanctioni haudquaquàm subjacet. 1174. 26.
Talia inter mercatores, & alias personas quæstum facientes, frequentia sunt. 1174. 27.
Executionem in sua bona imminentem declinans, & propterea actionem modico pretio cedens, nullum pariter dictæ Legi locum relinquit. 1174. 28.
Lex Anastasiana non solùm illos casus, quos, propter adjunctam necessitatem, ipsamet excipit; sed & alios similes, ubi æquè urgentis necessitatis ratio militat, à suæ sanctionis objecto excludit. 1174. 29. & sqq.
Ubicunque apparet, quòd cessionarius non sit litis redemtor, Anastasii constitutio pedem figere nequit. 1175. 33.
Quando creditor ipsemet nominis sibi competentis emptorem quærit, sic, ut non emptor creditorem ad nomen tale sibi vendendum; sed potiùs creditor ad illud emendum emptorem sollicitet, tunc dicta lex pariter omnimodò cessat. 1175. 34. & sqq.
Germani hæc sic efferunt: Wann der Verkäuffer dem Käuffer nachgehet und nicht diser dem Verkäuffer. 1175. 35.
Hinc multo magis dicta constitutio in talibus terminis cessat, quando non tàm creditores, quàm potiùs ipsemet debitor cessus, summa cura & studio, emptorem nominis, quo ipse creditoribus suis justissimè tenebatur, tamdiu quæsivit & sollicitavit, donec hic, nolens volens, post longas debitoris persuasiones talis nominis cessionem sibi fieri pateretur. 1175. 41. & sqq.
Cessio nominis, ipsomet debitore cesso præsente, sciente & patiente facta, extra telum Legis Anastasianæ posita est. 1176. 46.
Multo magis idem obtinet, si debitor cessus expressè in hanc ipsam cessionem consentiat; nedùm si ipse eandem modis omnibus instantissimè sollicitet. 1176. 48. & sqq.
Debitor ità cessus, ut ipse consentiat, si non ex nova stipulatione, saltem ex constituto, cessionario obstringitur. 1176. 58.
Ex eadem ratione Lex Anastasiana etiam in delegatione nullum locum sibi vindicat. 1176. 59.
In Nominibus, per plures pensiones, in vielen Jahres-Fristen/ in futurum solvendis, licet longè minus pretium pro illis solvatur; tamen lex Anastasiana nullum locum sortitur. 1177. 63. & sq.
In justi pretii computatione quænam, talibus in casibus, circumstantiæ præcipuè sint considerandæ? & an omnia præcisè ad legitimum usuratum modum reduci oporteat? 1177. 65. & seqq.
Quid si in specie de Mercatoribus & similibus personis licitum quæstum facientibus agatur? 1177. 72.
An in Cessionibus nominum, quæ fiunt tempore belli, Lex Anastasiana locum obtineat? 1178. 76.
Qualitas personarum, nempe Cessionarii, & cessi Debitoris, imò etiam Creditoris cedentis, ad excludendam legem Anastasianam, multum operatur. 1178. 77. & sqq.
Si cessio fiat inter immediatos Imperii Nobiles, tunc præsumptio fraudis, cui Legis istius dispositio innititur, sicque etiam hæc ipsa vix locum consequitur. 1178. 83.
Qualitas negotii & personarum multo magis excludunt dictæ Legis sanctionem. 1178. 84. & seq.
Etiam hæc qualitas, quòd cessio facta sit in personam conjunctam, in amolienda hujus legis sanctione, spectari meretur. 1178. 85.
Utrum sanctio legis Anastasianæ etiam ad liquida & indubitata nomina pertineat? 1178. 86. & seqq.
Cautela Strykiana, quòd Debitor cedendus ipse citari, & ex eo quæri debeat: An debitum alteri cedendum pro liquido habeat, vel exceptionibus contra illud instructus sit? Et si illud ipsemet liquidum profiteatur, tunc cessio qualicunque pretio fieri valeat. 1178. 88.

ANCILLA.

De Mercede Ancillarum vid. Merces.

ANIMAL.

Quatenùs Animalia & pecudes sub nomine mobilium contineantur, vel non? vid. Mobile. Immobile.
De pignoratione Animalis ob frugum alterius depastionem privata authoritate facta vid. Pignus.

ANIMUS.

Vid. Actus. Verbum.

ANNUUM.

Verba: Alle Jahr/ und eines jeden Jahrs besonders/ idem important, quod dictio: Jährlich. 682. 101.
Nihil interest, sive utamur verbis: Annuos, sive Quotannis, sive in singulos Annos. 682. 103.
Salarium Annuum, & in singulos Annos relictum, tantundem significant. 682. 104.
De Fructibus annuis vid. Ususfructus.

ANTECEDENS. Conf. Actus. Sequens.

Quicunque vult Antecedens, tale etiam consequens, ad quod illud viam sternit, voluisse censendus. 693. 259. & seqq.
Qui talia Antecedentia & consequentia noluit, planè aliud voluisse intelligitur. 694. 263.
Quæ necessariò Antecedere debuerunt, ex subsecutis præcessisse præsumuntur; licet non omnia specificè scripturæ legantur inserta. 1371. 40.

Quando Antecedentia sunt expressa & clara; subsequentia verò generalia & obscura, illa utique præferenda. 346. 37.
Antecedentia in genere majoris, ad sequentium determinationem, efficaciæ sunt, quàm hæc ad illorum. 346. 38. & seq.
Facta sequentia Antecedentibus evidentissimum intellectum conciliant. 210. 550.
Conf. Observantia.
Quælibet dictio ad proximè Antecedentia restringi debet. 860. 39.

ANTICHRESIS.

Antichresta, ad exemplum usufructuarii, omnes fructus in fundo antichrestico natos acquirit & percipit. 686. 153.
An etiam Laudemium rectè sibi vindicet? 686. 154.
Reliqua huc spectantia vid. sub voc. Pignus.

ANTIQUITAS.

Antiquitas qualem habeat vim quoad instrumenta probatoria? vid. Liber.

APOCHA.

De Apocha furto ablata vid. Furtum.

APPAREO.

Paria sunt, non esse, & non Apparere. 924. 194. 948. 470.

APPELLATIO.

In causis mixti fori à Iudice ecclesiastico ad secularem, vel contra, appellare non licet. 1495. 144.
Adversus injustum magistratus decretum Appellatio vel aliud legitimum remedium in auxilium vocandum, nec post multum demùm temporis querela super vi & metu movenda. 790. 82. & sq. 790. 90.
Toties tùm appellare, tùm supplicare LL. permittunt, quoties novum à Judice gravamen infertur. 791. 114.
An à sententia, ad præstandum salarium vel mercedem condemnatoria appellare sit integrum? 1318. 121. & sqq.
A rejectione exceptionis, præprimis peremptoriæ, & litis finitæ, cuivis, regulariter, appellare permissum. 1652. 3. & seqq.
Ad hunc effectum, ut Appellatio à rejectione oppositæ exceptionis teneat, requiritur, ut ejusdem veritas, à Reo appellante, in secunda instantia, legaliter probetur. 1652. 8.
In dubio hæc rejectio non sine justa ratione à Judice facta præsumitur. 1652. 8.
Veritas à Judice, à quo, rejectæ exceptionis imprimis per propriam advetsarii confessionem probatur. 1652. 10.
Petitoriô, ante institutum possessorium, decisô locum habet Appellatio. 184. 267.
Interposita Appellatio sententiam à Judice inferiore latam non tantùm suspendit; sed etiam perimit, ita, ut per eandem gravatis via agendi denuò pandatur. 1685. 38.
Appellatione ad superiorem legitimè interposita & introducta, & hac Judici inferiori etiam insinuata, possessio, sine vitio attentati, sequestrari non potest. 91. 833.
Si post interpositam & introductam Appellationem ad sequestrationem decernendam justa causa emergat, hoc non à Judice inferiore; sed superiore, decerni debet. 91. 834. & sq.
Appellatio ad judicem superiorem extinxit officium inferioris, ejusdemque sententiam. 91. 835.
Sequestratio magnam causæ innovationem inducit, quam tamen Appellatio quiescere jubet. 92. 837.
Renuntiatio Appellationis hoc operatur, ut sententia transeat in rem judicatam. 1243. 52.
Elapso licet termino probatorio judiciali, tamen probationes in judicio Appellationis adhuc audiuntur. 1247. 100.
Quibus casibus etiam Appellationis Iudex transactionem tentare debeat? 1246. 3. & sqq.
Deficiente summa appellabili, ad instantiam partis, se gravatam sentientis, Iudex transmissionem actorum ad impartiales Ictos, sive particularis Revisionis beneficium denegare non potest. 783. 177.
Et hujusmodi revisorii Collegii sententiam judex præcisè sequi tenetur. 783. 180.
Quando Judex Appellationis pronuntiat, benè esse judicatum, & malè appellatum, tunc, regulariter, causa ad judicem à quo remitti debet. 1654. 31.
Quando Judex à quo ipse Appellationi interpositæ defert, tunc, tametsi Judex ad quem ità pronuntiet, quòd benè judicatum, & malè appellatum sit; tamen Judex à quo non amplius in causa procedere potest; nisi Judex ad quem eandem specificè & expressè ad ipsum remittat. 1655. 40.
Judex Appellationis nonnisi eatenùs, quatenes Judex à quo Appellantem gravavit, vel gravâsse obtenditur, fundatam habet jurisdictionem. 1654. 32.
Si Pars appellata ejusmodi causam nolit remitti ad Judicem à quo, tunc Pars appellans hoc frustra desiderat. 1654. 36.
Pars appellans Judicem superiorem, à se semel electum, postea gratis recusat. 1654. 36.
Quando quis unam, vel duas sententias pro se habet, tunc ipse, in judicio Appellationis succumbens, regulariter, in expensas condemnari nequit. 1669. 50.
Nisi ex Actis prioris instantiæ patescat, ipsum nullam planè agendi causam vel jus habuisse. 1732. 37. & seq.

APPROBATIO. APPROBARE.

Quæ quis semel verbis, vel factis, approbavit, postea nequit improbare. 947. 464. 1772. 63. & seqq.
Approbatio negotii ex facto collecta, ad illius facti limites restringi debet. 949. 484.
Quat. ex subscriptione instrumenti Approbatio ejus-

ejusdem contentorum præsumatur, vel non? vid. Subscriptio.
Quatenus ex hæreditatis aditione, legatorum solutione &c. testamentum censeatur approbatum? vide Hæreditas. Legatum.
De Approbatione ultimæ voluntatis vid. porrò Voluntas ultima.

ARBITER. ARBITRIUM.

Quilibet rerum suarum liberrimus est moderator & Arbiter. 621. 107.
De Judicis Arbitrio vid. Judex.

ARCHIVUM.

Consensus in alienationem juris ad Ecclesiam vel aliud simile Corpus spectantis, ab Episcopo vel Pontifice desiderandus, in Archivis sollicitè asservari consuevit. 214. 590. & sqq.
Probatio talium solennitatum ex illis Archivis facilè haberi potest. 214. 591.

ARGENTARIUS.

Argentaria mensa, quo respectu & sensu dicatur publica? 141. 78.

ARMA.

De armis mortiferis vid. Instrumentum.

ARRESTUM.

Judex debitorem ad solutionem totius sortis & usurarum, intra certum terminum faciendam, condemnans, Arrestum, hujus debiti gratia jam antea decretum, in dubio non relaxasse; sed potiùs confirmasse censendus est. 1661. 47. & seqq.
Idonea cautio ordinaria Arresti medicina vocatur. 1662. 54.
In admittenda cautione, ad effectum relaxandi Arresti, multum interest, utrum id, quod ab aliquo in judicio exigitur, aliqualiter illiquidum & in justam controversiam vocatum; an verò debitum in liquido positum sit? 1662. 54. & seq.

ARTICULUS.

Ille, qui aliquid in Articulis probatorialibus, vel defensionalibus proponit, ità articulata non protinùs, ut vera, confiteri intelligitur. 866. 116.
Testis Articulum simpliciter affirmans, & nullam suæ depositionis rationem reddens, parum fidei meretur. 932. 301.
Quando ipsa testatoris verborum formalitas, quibus ipse in testamento nuncupativo explicito usus dicitur, ab ipso Actore, in Articulis proponitur, tunc testium discrepantia quoad eandem omninò præjudicat. 932. 309. & sqq.
Ad omnes Articulos sibi propositos nimis celeriter & præpropere deponens, multoque magis ad primum Articulum ita deponens, quòd illa omnia, quæ in sequentibus interrogatoriis continentur, etiam vera sint, suspectissimus inde redditur. 932. 322. & sqq.
Testes tantùm quoad Articulos & interrogatoria jurati censentur. 981. 850.
Testis extra Articulos & interrogatoria testimonium perhibens nullam fidem meretur. 981. 850.
Testibus ad solos Articulos, & non etiam ad simùl exhibita Interrogatoria examinatis, totum testium examen, si hoc repeti nequeat, vitio nullitatis afficitur. 1369. 19.
Ne quidem in processu inquisitorio specialis Rei Interrogatoria, absque nullitate, omitti possunt. 1369. 20.
A libero Partis arbitrio dependet, utrum specialia Interrogatoria ad Articulos contra se productos dare velit, necne? 1369. 21.
Quando Pars ipsa beneficio Interrogandi non utitur, tunc neque Judex aliquam ejusdem rationem habere tenetur. 1369. 21.
Inquisitus innocentiam suam deducere volens, cum suis defensionalibus, & elisivis Articulis, regulariter, non auditur, prius quàm ad inquisitionales, vel additionales, remoto Advocato, proprio ore, responderit. 1631. 58. & seqq.
Plura de Articulis inquisitionalibus vid. sub voc. Processus, Contumacia.

ARTIFEX. Conf. Opifex.

Qui materiam seu merces, hoc fine, coëmunt, ut materiatum seu ex illa materia, sua opera, quoad formam, ab ipsis mutatas merces rursus aliis vendant, non sunt mercatores; sed Artifices, vel Opifices. 120. 153. & sqq.
Quilibet in ea Arte, quam exercet, se sollicitum & diligentem præstare debet. 604. 250.
Artifex suam operam ultrò ipse offerens utrum ad exactissimam teneatur diligentiam? 602. 219.
Utrum Aurigæ ex eo, quòd, tanquàm Artifices, artem vectoriam, latè sic dictam, das Fuhrwerckh/ exerceant, ad summi gradus diligentiam teneantur? 602. 221.

ASSASSINIUM.

Assassinii crimen, solo nomine excepto, etiam Juri Civili non est incognitum. 1012. 93.
Assassinium Germanis eine Meuchelmörderey vocatur. 1016. 139.
Quid sit? 1012. 94.
Venenum ab alio eo fine accipiens, ut, pro certa mercede scelestissimæ hujus operæ, illud alteri propinet, horrendissimæ Assassinii immanitatis procul dubio reus sit. 1012. 90. & sqq.
Assassinium verum illud vocatur, quando infidelis, ad occidendum hominem Christianum, intuitu præmii sibi oblati, immanissimam locat operam. 1012. 95.
Improprium illud, quando Christianus ad alium Christianum, quacunque ratione, neci tradendum, spe promissæ mercedis, suam operam promittit. 1012. 96.
Major à Christiano, ad alium Christianum, spe ex gui

exigui lucelli, sceleſtisſimè necandum, ſuam operam locante impietas committitur, quàm ab homine ethnico. 1013. 97.
Aſſaſſinorum probroſisſimum nomen quinam mereantur? 1013. 98.
Ad formam hujus Criminis requiritur expreſſa inter duos Conventio de interimendo homine Chriſtiano. 1013. 100. 1016. 135.
Nec ſufficit unius ad hoc tendens voluntas. 1013. 101.
Ex una parte explicitum de homine Chriſtiano necando requiritur mandatum. 1013. 102.
Ex altero latere ſimiliter expreſſa tàm ſceleſti mandati acceptatio neceſſaria eſt. 1013. 103. 1018. 155.
Silentium illius, cujus operam alter conducere vult, vel ſola promiſsio & oblatio præſenti & tacenti facta, ad hoc non ſufficit; etiamſi ab illo tàm horrendum mandatum effectui detur. 1013. 104. 1018. 156.
Citra reciprocum ſeu mutuum conſenſum talis operæ conductoris, & locatoris, Aſſaſſinium non committitur. 1013. 105.
Quibuscunque verò verbis hæc voluntas declaretur, nihil penitùs intereſt. 1013. 106.
Secundò ad formam hujus Criminis requiritur interventus mercedis. 1013. 107.
Abſque pecunia, ſive mercede, vel ad minimum illius promiſsione Aſſaſſinii crimen committi nequit. 1013. 108.
Nec ſufficit, pecuniam promitti, vel dari; ſed eandem nominatim in cauſam Aſſaſſinii dari oportet. 1013. 109.
Aſſaſſinium mediante conductione in eſſe producitur. 1013. 110.
Hincque mandans, qui ſimùl & conductor eſſe debeat, & mandatarius, qui ſimùl & locator ſit, à DDbus requiritur. 1014. 111.
Ad Aſſaſſinium in eſſe producendum non quidem quodcunque emolumentum, hincque nec commodatum, nec mutuum ſufficit. 1014. 113.
Veruntamen nec pecunia numerata præcisè requiritur: 1014. 114.
Sed quælibet merces, ſeu in ſpe, ſeu in corpore, ſeu pecunia numerata, ſufficiens eſt. 1014. 115. & ſqq.
Hincque etiam promiſſio de Sorore, vel filia Aſſaſſinatoris cum Aſſaſſino matrimonio jungenda, hoc crimen conſtituit. 1014. 118.
Nihil intereſt, ſive merces Aſſaſino promiſſa ſit magna, ſive modica, ſive valdè exigua. 1015. 120.
Alterius mortem, etiam ob minimam mercedem, promittens ordinariam Aſſaſſinii pœnam incurrit. 1015. 121. & ſq.
Etiam par caligarum, calceorum, tibialium, induſia, farinam &c. promitti ſufficit. 1015. 123.
Non quantitas lucri; ſed ſola Aſſaſſini, pro modica pecuniola hominis necem ſpondentis, malitia attenditur. 1015. 124.
Ob groſſum, quem ſperat, aliquem occidens, cædem æquè, ac ille, qui pro mille florenis talem ſceleratisſimam operam promittit, lucri cauſa committit. 1015. 125.
Præjudicium de eo, qui ob modicum farinæ aliquem vita privavit, & propterea rotæ ſupplicio ſubjectus fuit. 1015. 126.
Nihil intereſt, ſive merces confeſtim ſoluta, ſive ſaltem promiſſa ſit. 1015. 127.
Spes lucri Aſſaſſinium à ſimplicis homicidii delicto diſtinguit. 1015. 128. & ſeq.
Quoad mercedem Aſſaſſino promiſſam nulla cautio, vel ſcriptura neceſſaria eſt. 1015. 130.
An præſentia illius, qui operam alterius ad hominem necandum, pro mercede eidem promiſſa, conduxit, formalem Aſſaſſinii rationem impediat? 1016. 136. & ſqq.
Quando aliquis ipſemet alterum invadit, animo illum occidendi, licet etiam aliorum, ad hoc, ut ipſum in perficienda hac cæde juvarent, operam conduxerit pro certa mercede; tamen nullum à talis homicidii ſociis, neque etiam ab illo Aſſaſſinium committitur. 1016. 138. & ſqq.
Etiam fœminæ hujus crimiuis, ad effectum fundandæ ordinariæ ejus pœnæ, reæ fieri poſſunt. 1016. 133.
Aſſaſſinii Crimen plusquàm atrociſſimum & horrendiſſimum à DDbus appellatur. 1012. 85.
Hoc crimen tanto ſcævius & ſævius, quanto occultius, eoque occultius, quo ſceleratius, ac tanto ſceleratius, quanto occultius. 1012. 86
Pœna Aſſaſſinii tùm demùm procedit, ſi quis homicidium, per alium, committat, Chriſtiano occidendo plerumque ignotum, ut dehinc tanto minùs ab illo cavere queat. 1016. 140.
Juſtisſimum eſt, ut graviùs puniatur ille, qui nulli periculo ſeipſum exponens, clàm, per alios, pecunia conductos, & adverſario ipſius ignotos, homicidium committit, quàm qui periculum ipſemet ſubit, & tantùm cædis ſocios, quantumvis pecunia conductos, adducit. 1017. 141. & ſqq.
Quoties de pœna Aſſaſſinii quæritur, priùs qualitas illius, quâ hoc crimen à quovis tùm qualificato, tùm etiam ſimplici homicidio diſtinguitur, legaliter probanda. 1017. 151.
Corpus delicti in crimine Aſſaſſinii quodnam dicendum? 1018.
Illud non aliter cenſetur probatum, quàm ſi doloſus in hominis Chriſtiani internecionem tendens, & quidem utrinque expreſſus conſenſus, mandantis ſcil. & mandatarii probetur, cum promiſsione & expreſſa acceptatione cujuscunque mercedis. 1018. 153. & ſqq
Sola imputatio Criminis Aſſaſſinii nihil operatur. 1018. 160
Neque etiam ſolius mandatarii & mandanti con

confessio ad corpus delicti hujus Judici repræsentandum sufficiens est. 1018. 161.
De corpore hujus delicti aliter constare debet ad effectum specialis inquisitionis, aliter ad capturam, multoque exactius ad torturam decernendam, omniumque plenissimè ad ultimum supplicium. 1019. 163. & seqq. 1019. 175.
Ad actum inquisitionis & incarcerationis in hoc crimine etiam leviora indicia creduntur sufficere. 1019. 165.
Tractatus de homine interimendo plerumque difficillimæ est probationis. 1019. 166. & sq.
Ad Torturam in hoc crimine decernendam majora quidem & urgentia Indicia; veruntamen & hactenùs levior probatio, quàm in aliis criminibus, quæ faciliùs probari possunt, admittitur. 1019. 168. & seqq.
In aliis criminibus luce meridiana clariores requiruntur probationes; in Assasinio sufficiunt probabiles. 1020. 178.
Non ergò requiritur, ut concludenter de hoc crimine constet, tanquàm excepto. 1019. 169.
Assasinus ob testes de auditu torquetur. 1019. 172.
Imò etiam ob testes de auditu auditûs. 1019. 173.
In hoc crimine testes, etiam non citata parte adversa ad hoc, ut videat illos jurare, examinari possunt. 1019. 176. & seq.
Verba Pontificis in Cap. 1. de homicid. in 6. quòd de crimine Assasinii ex indiciis probabilibus & argumentis constare debeat, diversissimas sortita sunt interpretationes. 1020. 179.
Quænam sint illæ? 1020. 180. & seqq.
Istæ difficultates indè valdè augentur, quòd nonnulli Interpretes indicia ad condemnationem necessaria cum indiciis ad torturam concludentibus confundant. 1020. 187.
Usus Fori probabilia argumenta illa dicit, quæ, pro indole hujus criminis atrocissimi & excepti, ad torturam sufficiens indicium pariunt. 1020. 188.
Tametsi hoc crimen multa habeat singularia; attamen remotæ & debiles præsumptiones, nec ad torturam, ob illud, decernendam sufficiunt. 1020. 189. & seqq.
Ad fidem de crimine Assasinii faciendam, etiam testes sufficiunt exceptionem patientes. 1021. 196.
Requisita nominationis criminis socii in aliis delictis necessaria in crimine Assasinii non adeò exactè respiciuntur. 1021. 203. & sqq.
Etiam criminis socius, de facti veritate, sub torturæ cruciatibus interrogatus, ad convincendum Assasinatorem, etiam non concurrentibus ullis aliis indiciis, fidem meretur. 1021. 197.
Multo igitur magis, si etiam alia indicia & adminicula concurrant. 1021. 198.
Duo criminis hujus socii tertium denunciantes, ad decernendam torturam sufficiunt sine aliis adminiculis; unus verò etiam aliis argumentis concurrentibus. 1021. 1. 9. & seq.
Qualia adminicula pro sufficientibus haberi debeant, Judicis prudentiæ omninò relinquendum. 1021. 201.
Intrepida criminis hujus sociæ denunciatio sub gravibus, in actu confrontationis, obtestationibus, & divinæ vindictæ imploratione facta, contra denunciatam, ad omnia objecta, vel planè tacentem, vel sub simplici negatione respondentem, haud contemnendum indicium parit. 1026. 162.
Qui nullam cædis à se patratæ, vel attentatæ rationem allegare potest, imò ipsemet ab occiso, vel quem voluit interimere, insignibus beneficiis se mactatum fatetur, is, etiam nullo contra ipsum ulteriùs militante Assassinii indicio, nihilominùs torturæ subjici potest. 1023. 220. & seqq.
Cædis convictus, eamve confessus, de illius mandatore rectè interrogatur. 1023. 221.
Idque sive Assassinus sit vilis persona, sive honestior. 1023. 224.
Quænam Circumstantiæ in tali casu potissimùm veniant exploranda? 1023. 225. & seqq.
In crimine Assassinii etiam Inimicitia cum interempto, ad dictandam torturam, multum ponderis habet. 1025. 258.
Sed ad hoc, regulariter, *capitalis requiritur* inimicitia; quamvis *etiam levior*, cum aliis indiciis concurrens, *sufficiat*. 1025. 260. & seq.
Fuga statim arrepta etiam in hoc crimine haud exiguam indicinam parit. 1024. 235.
In crimine Assassinii conatus plenariæ ejus consummationi proximus seu immediatus, interdum rotæ, interdum gladii supplicio punitur. 1026. 270. & seqq.
Qualis conatus dicatur hic proximus? 1026. 271. & seqq.
Hujusmodi Conatus, hodienùm, pœna gladii, & ut postea cadaver rotæ imponatur, coerceri consuevit. 1026. 275.
Pœna Assassinii ordinaria ex eo, quòd Assassinus ab Assassinatore, eorum, quæ ipsi promissa fuere, nihil fuerit consecutus, haud cessat. 1016. 131.
An Jus aggratiandi in atrocissimo hoc crimine locum inveniat? 1030. 6. & seqq.
Quando hoc crimen non plenariè consummatum; veruntamen ad actum plenariæ illius consummationi proximum perductum, tunc multi dicunt, pœnam ult. supplicii hodiè cessare. 1030. 15. & seq.
Veneno alicui, in cibo, vel potu, per Assassinum, actualiter propinato; si tamen homicidium non fuerit secutum, utrum pœna ordinaria in mitiorem, etiam pecuniariam, converti valeat? 1030. 17. & seq.
In talibus terminis multa dependent ab arbitrio Medicorum, utrum talem personam, cui venenum

nenum propinatum, in totum, vel tantum reconvalituram, ſpes ipſis affulgeat, vel magis vereantur, venenum eidem vel ipſam mortem, vel irreparabilem ſanitatis jacturam conciliaturum. 1031. 21. & ſeq.
Priori in caſu tortura benè remitti, & pœna duntaxat fuſtigationis dictari poteſt. 1031. 24.
Non obſtante Cap. 1. de homicid. in 6. 1032. 25.
In poſteriore caſu nec torturæ, nec pœnæ ordinariæ remiſſio locum ſortitur. 1031. 26.
Recenſentur ſententiæ Italiæ, Hiſpaniæ & Germaniæ noſtræ Jurisprudentum, ſtatuentium, quòd in Crimine Aſſaſſinii, ob conatum ad actum proximum perductum, pœna capitalis dictanda veniat. 1032. 28. & ſeqq.
Ut propter hunc conatum pœna ult. ſupplicii dictari queat, quæ, & quot requiſita DDres efflagitent? 1033. 47.
Si cum tali Conatu concurrant alia atrocia crimina, de eodem effectui dando multoties habita deliberatio, cauſæ ad id perpetrandum moventis extrema levitas, ſumma Rei in optimè de ſe merita perſona veneno necanda ingratitudo, vita anteacta nullatenùs commendabilis, vilitas promiſſæ mercedis, Rei per torturam, vel aliter elicita Confeſſio, &c. pœna capitalis jure opt. max. locum obtinet. 1032. 33. & ſqq.
Sollicitatio alterius complicis ad hoc crimen perpetrandum etiam ſæpiùs repetita, pœnam non mitigat. 1033. 41.
Veneficii frequentia pariter mitigationem diſſuadet. 1033. 42.
Pœna gladii in crimine Aſſaſſinii dupliciter extraordinaria eſt. 1033. 43.
In quo crimen Aſſaſſinii cum crimine Latrocinii conveniat? 1014. 115. 1015. 128. & ſq. 1017. 145. & ſq.
Concurſus Aſſaſſinii cum Latrocinio an locum faciat pœnæ ſeveriori? 1017. 148.

ASSECURATIO.

De Juramento Aſſecurationis vid. Juram. Aſſecurationis.

ASSEVERATIO.

De Aſſeveratione ſub fide Jurisjurandi facta vid. Juramentum.
Perſpecti candoris Viri Aſſeveratio, ejus morte confirmata, multum roboris habet. 737. 263.
Principis, vel Comitis Aſſeverationi in ſcriptis factæ multum fidei tribuendum. 737. 264.
Imprimis ſi ejus morte obſignetur. 737. 266.

ATTENTATUM.

Attentata nullam manutenibilem poſſeſſionem conciliare poſſunt. 744. 342.
Lite pendente nemo in ſua poſſeſſione, ne quidem à Judice ſupremo, debet turbari. 748. 370.
In revocatione Attentatorum non ſaltem Prætoris; ſed & multo magis Principis, præcipuè ſupremi, majeſtas vindicatur. 748. 371.
Appellatione ad ſuperiorem legitimè interpoſita & introducta, & hac Judici inferiori etiam inſinuata, poſſeſſio, ſine vitio Attentati, ſequeſtrari non poteſt. 91. 833.
Quidſi poſt interpoſitam & introductam appellationem nova & juſta ſequeſtrationis cauſa emergat? 91. 834. & ſeq.
Vel in ſpecie Judex à quo ſequeſtrum, per modum proviſionis, in poſſeſſorio ſummariiſſimo, ad ſcandalum & armorum timorem evitandum, decernat? 92. 838.
Judex à quo expenſas parti, cui tale Attentatum præjudicavit, reſtituere tenetur. 92. 839.
Præcipuè tunc, quando ei non ſaltem interpoſita appellatio legitimè intimata; verùm etiam poſſeſſio, cujus ſequeſtrationem contra jura decrevit, ipſius præſcitu & cum ſpecifica ejus approbatione, ab aliquo apprehenſa fuit. 92. 840. & ſeqq.

AUCUPIUM.

Etiam Aucupiorum reditus ad Uſufructarium ſpectant. 680. 67.

AUGMENTUM.

De Augmento Valoris Monetæ vid. Moneta. Thalerus.

AURIFABER.

De Aurifabro criminis falſæ monetæ reo vid. Moneta.

AURIGA.

Aurigæ & Nautæ vina ſibi concredita adulterantes eadem pœna afficiendi. 589. 32.
Plura ad hunc tit. pertinentia vid. ſub voc. Rhedarius.

AUT. Conf. Et.

Particula, Aut, German. Oder, ponitur inter æqualia, & expoſitivè pro, id eſt, capitur. 231. 771.

AUTOR. AUTORITAS.

In Jure inſolens haud eſt, ut ſaltem unius, maximè fidem publicam merentis, Authoritas alicui actui valorem conciliet. 1499. 17.
An dominus directus emphyteutam propria Authoritate expellere poſſit? vid. Emphyteuſis.
De denuntiatione litis Autori, ab Emtore, faciendа vid. Denuntiatio.
Tranſactione à ſolo emtore ſuper tali lite, inſcio ejus Auctore, inita vid. Tranſactio.
Autore rixæ vid. Rixa.
Confeſſione defuncti Autoris vid. Confeſſio.
Jure Autoris, in judicio rei Vindicationis probando, vid. Vindicatio.
Subſcriptione inſtrumenti, Autoritatis ſaltem præſtandæ cauſæ facta, vid. Subſcriptio.

Executione privata seu propria Authoritate facta vid. Vis.
Apprehensione fideicommissi privata pariter Authoritate facta vid. Fideicommissum.

AUXILIATOR. AUXILIUM.

Qui in ipso delicto cooperatur, non tàm Auxiliator est, quàm criminis autor. 267. 109. & sq.
Idem obtinet in eo, qui crimini causam proximam dat atque immediatam, ita, ut sine hoc delictum non fuisset secutum. 267. 110.
Auxilium latum in ipso actu, & proximè ante actum cooperando, judicantur ad paria. 267. 112.
Auxilium, sine quo delictum committi haud potuisset, etiam proximam causam dare à DDbus dicitur. 268. 117.
Hanc Q. Quando aliquis, Auxilium delinquenti præstando, causam ipsi delicto præbuisse dicendus sit? DDres non uno modo definiunt. 1558. 20.
Adducitur optima ac compendiosa ejusdem Decisio ex Prosp. Farinacio. 1558. 20.
Eadem quoque ex aliis DDbus, & imprimis Daniele Clasenio firmatur. 1558. 21. & seq.
Auxilium cooperativum proximum præstantes eidem supplicio, cum criminis Autoribus, obnoxii sunt. 268. 118. & seqq. 1557. 11.
Etiam in casibus Auxilii ante delictum præstiti. 268. 125.
In pœna capitali, ob prædictum Auxilium cooperativum decernenda, omnes circumstantiæ exactissimè ponderandæ. 263. 75.
Utrum illi, qui, in aliquo crimine patrando, auxilio & opera aliorum, quovis modo utuntur, verè & propriè illud delictum patrasse dicendi? 265. 90.
Pactum ineuntes de rebus per furtum, rapinam, latrocinium, auferendis, secum dividendis, &, dum talia patrantur, in excubiis stantes, ordinariæ pœnæ reatum incurrunt. 267. 114. & seqq.
Quidsi de rebus ablatis nihil perceperint? 270. 135. & seq.
Hæc regula, quòd, qui proximum ac præsens Auxilium delinquenti tulit, causamq; criminis præbuit, regulariter, ordinaria pœna afficiatur, multis variorum criminum exemplis illustratur. 1557. 12.
Etiam propter Auxilium cooperativum in ipsa delicti consummatione præstitum non semper pœna ordinaria; sed quandoque saltem extraordinaria decernitur. 1557. 13.
Hæc tamen, in multis casibus, capitalis esse potest. 1557. 14.
Hæc Quæstio: Quando, propter auxilium cooperativum, pœna criminis ordinaria obtineat? variè à DDbus deciditur. 1557. 15.
Quidam illos quoque, qui in ipsa delicti perpetratione consilium & opem tulere, illis, qui ipsum delictum perpetrarunt, mitiùs puniendos esse, in genere statuminant. 1557. 16.
Alii pœnæ ordinariæ tùm demùm locum concedunt, quando Auxilium cooperativum scienter, dolosè, ac præcedente deliberatione præstitum, ipsi delicto causam, & quidem proximam præbuit. 1558. 17.
Hanc posteriorem sententiam Farinacius communiter receptam testatur. 1558. 17.
Quid de hoc puncto Ordinatio Criminalis Carolina constituat? 1558. 18.
De Auxilio in crimine Rapinæ, Latrocinii, Homicidii, Furti, &c. præstito vid. Rapina. Latrocinium. Homicidium. Furtum.

BACULUS.

An Senator ex eo, quod Baculi, post sententiam in causa capitali publicatam, à Judice confracti partem ipse, & alteram Carnifex sustulerit, à Collegio Senatorio excludi mereatur? vid. Senator.
Grandiores, & simùl graviores, ferreoque aculeo muniti Baculi, Steffts / steckhen / instrumentis lethiferis, citra dubium, aggregandi. 1343. 79.
Idem in specie quoque de Pedo, von einem Schäffer oder Hirten-steckhen asserendum. 1577. 35.
Asportationem talium Baculorum, eorumque, si opus sit, usum DDres communiter circumstantiis, rapinam, itemque nocturnam in publicis plateis deambulantium expilationem, furtum, & alia consimilia delicta, ad effectum dictandæ pœnæ capitalis, præcipuè aggravantibus, rectè annumerant. 1343. 80.

BANCUM.

De Banco-Thaleris vid. Thalerus.
Banci-ruptoribus vid. Mercator.

BANNUM. BANNITUS.

Statutum, quòd Contumax habeatur pro confesso, etiam locum habet in Bannito ob contumaciam. 1636. 116.
Banno proscribendus non citatur ut reus, nisi præcedentibus legitimis indiciis, quæ ferè torturæ locum facere possent. 1637. 118.
Ipsa Banniendi contumacia grave, adversus ipsum, indicium constituit. 1637. 118.

BAPTISMUS.

Crimen reiterati Baptismi in censum specierum criminis Falsi refertur. 1276. 5.
Repræsentatio corporis delicti in crimine reiterati Baptismi quomodo fiat? 1276. 5.
Testimonium Parochorum, de bis baptizato infante, in scriptis impertitum, concurrente vel facti notorietate, vel personæ inquisitæ confessione, etiam in ordine ad capitalem pœnam, sufficiens est. 1276. 10. & sqq.
Crimen reiterati Baptismi admodum grave est. 1278. 35.
Baptismum reiterans priorem fidem irritam facit. 1278. 36.
Et semel indutum Christum iterum exuit, primumque sacramentum verè incestat. 1278. 37.

Pœna Baptismi reiterati quæ de Jure Canonico? 1278. 38. & sq.
Jure Civili complures hoc crimen pœnæ expectant. 1278. 40. & sqq.
Quæ tamen ad adultos sunt restringendæ. 1278. 42.
Utrum hoc Jure etiam ultimum supplicium adversus Dibaphos locum obtineat? 1278. 44. & sqq.
Modernæ Imperii Rom. German. constitutiones pœnam gladii & ignis, adversus Anabaptistas, decernunt. 1279. 48.
Sed istæ pœnæ tantùm in illis locum sortiuntur, qui vel dolo malo alios rebaptizant, vel eadem malitia rebaptizantur. 1279. 51.
Non ex contemptu Sacramenti Baptismatis; sed solùm turpis quæstûs cupidine & spe ad talia commoti, non quidem cum illis æqualis criminis; tamen admodùm gravis, reatum incurrunt. 1279. 52.
Sive illud à Zingaris, isto crimine se frequenter polluere solitis, probetur patratum; 1279. 53. & sq.
Sive ab Ethnicis, Judæis, vel Christianis. 1279. 55.
Adfertur notabile de tali Judæo dibapho exemplum. 1279. 56.
Hoc crimen, regulariter, pœna fustigationis, & perpetuæ ex provincia relegationis coerceri consuevit. 1279. 59.
Talis Judæus, inusto stigmate, Tubingæ fustigatus, & perpetuò relegatus. 1280. 62.
An matris paupertas, spe pecuniæ lustricæ, à pluribus suæ prolis susceptoribus obtinendæ, eandem bis baptizati facientis, à dolo libereret? 1277. 20. & seqq.

BARO.

Baro immediatus in suo territorio tantundem juris habet, ac Imperator in toto imperio. 969. 719.
De Pactis Baronum vid. Pactum.
Consuetudine Baronum in scriptis contrahendi vid. Scriptura.
Donationibus eorundem vid. Donatio.

BARTOLUS.

A sententia Bartoli non facilè recedendum. 87. 791.

BELLUM.

De tempore Belli quoad pretium respiciendo, vel non, vid. Pretium.
Obligatione per vim bellicam illicitam extorta vid. Vis.

BENEFICIUM.

Commune juris Beneficium, regulariter, nemini debet auferri. 749. 379.
Invito non datur Beneficium. 1369. 22.
De Beneficio Competentiæ vid. Competentiæ beneficium.
Ordinis sive Excussionis vid. Fidejussor.
Renuntiatione Beneficii, in specie mulierum, vid. Renunciatio. Fœmina. Uxor.

BIGAMIA.

Bigamia est species criminis adulterii. 1776. 7.
Ad repræsentandum corpus delicti in crimine Bigamiæ quid requiratur? 1776. 4. & seqq.
Quando non tàm de copula carnali, quàm sacerdotali, quoad crimen Bigamiæ, probanda agitur, tunc solæ Reorum confessiones in vim sufficientis probationis accipi nequeunt. 1777. 13.
Si ad ordinariam Bigamiæ, tàm perfectionis, quàm consummationis probationem ipsius Bigami, ejusdemque primæ Uxoris propriæ, & nullatenùs suspectæ confessiones accedant, tunc illa tantò fortior & concludentior exindè efficitur. 1778. 20.
Pœna Bigamiæ de Jure Carolino quænam? 1781. 44.
Pœna capitis crimini Bigamiæ præfinita juri saltem positivo suam originem debet. 1781. 43.
An ignorantia juris ab eadem excuset? 1781. 46.
Ad fundandam hanc pœnam non præcisè necessarium est, ut secunda à Bigamo priori superinducta conjux sit alterius uxor. 1781. 47.
Ubi adulterium primâ vice non est capitale, ibi, regulariter, nec crimen Bigamiæ pœna ultimi supplicii vindicari solet. 1782. 48.
Aliud tamen dicendum, quando crimini Bigamiæ pœna capitalis indiscriminatim, per LL. illius loci, est præfixa. 1782. 49.
In Ducatu Würtembergico Bigamia, non minùs ac de Jure Communi Carolino, pœna gladii vindicatur. 1782. 49.

BLASPHEMIA.

Crimen Blasphemiæ, ceu horrendissimum; Divino, ac humano Jure, capitale est. 1568. 15.
Etiam in hoc crimine, ad effectum dictandæ pœnæ fustigationis, injurata testimonia, quoad probandum delicti corpus, sufficiunt, si, cum illis, propria Rei confessio concurrat. 1567. 3. & seqq.
In casu dictandæ pœnæ capitalis diversum obtinet. 1567. 4.
Ad præveniendam horrendissimi hujus criminis, & cum illo ad paria ferè judicandæ sanctissimi divini Nominis profanationis frequentiam etiam secundi gradus Dementibus pœna fustigationis jure decerni potest. 1570. 45.

BONA.

Particula, De, v. gr. de Bonis, in vernacula, Davon / id est, von solchem Guth / ipsam Bonorum substantiam significat. 729. 172.
Si alicui legatum de Bonis testatoris relictum fuerit, vel filiæ, per Statutum excusæ, de Bonis defuncti dos debeatur, talis dos vel legatum præcisè ex Bonis ipsius testatoris vel defuncti Parentis exolvi debet, nec pecunia pro illis obtrudi valet. 729. 173.

An & quatenus jus laudemium exigendi & percipiendi dicatur in bonis? 685. 135. & sq. 699. 326. & sq.

Bona nervus sunt omnium rerum gerendarum, & secundus quasi sanguis. 398. 213.

Sicut sanguis est vehiculum vitæ naturalis; ità Bona vehiculum sunt vitæ civilis. 398. 214.

Sine Bonis & divitiis illustres & nobiles familiæ in suo splendore conservari nequeunt. 966. 681.

Quænam Bona dicantur Stamm-Güther? 1063. 250. junct. 1070. 334.

Bona qualia in dubio præsumenda? vid. Libertas. Emphyteusis.

Bona non dicuntur, nisi deducto omni ære alieno. 1756. 19. 1762. 73.

De Communione Bonorum vid. Communio.

BONORUM POSSESSIO.

Si filius annum Bonorum possessioni, ex capite unde liberi petendæ præscriptum, elabi patiatur; nihilominùs adhuc ex capite unde legitimi seu Agnati, per C. dies, &, si etiam hos præterlabi passus fuerit, intra alios C. dies, tanquam cognatus, eandem prætendere non prohibetur. 1074. 378.

Hujus triplicis Bonorum possessionis necessitas etiam hodiè attenditur. 1074. 379.

Utrum idem de hæreditate ex Juris Civilis dispositione filio delata dicendum sit? 1074. 380. & sqq.

BRACHIUM.

De Vulneribus Brachialibus vid. Vulnus.

CADUCITAS.

De Caducitate emphyteuseos vid. Emphyteusis. Laudemium.

CÆCUS.

Si hæc ipsa exceptio, quòd quis alterum, animô saltem vulnerandi, percusserit, in casu cædis exindè, licet contra percussoris intentionem, secutæ, ad declinandam pœnam capitalem, perfecto oculorum visu gaudenti haud prodest, multo minùs illa Cæco, complures graviores ictus alteri, baculo grandiore, inferenti, ad dictum effectum prodesse poterit. 1589. 163. & sqq.

Si ejusmodi Cæcus, ictus à se illatos cum periculo conjunctos fuisse, constanter perneget; Correa autem persona, mediante tortura, contrarium asseruerit, quid tunc judici faciendum? 1589. 166. & seqq.

Cæcitas à tortura non liberat. 1585. 119.

CALCULUS.

Ubi Calculi errores commissi dicuntur, Judex facilis esse debet in concedendis dilationibus. 1248. 102.

De Calculatione Rationum vid. Ratio.

CALENDARIUM.

Etiam Calendarii ususfructus ad universalem omnium Bb. usufructuarium pertinet. 1738. 15.

De Calendario ecclesiastico vid. Liber.

CALUMNIA. CALUMNIATOR.

In claris omnis interpretatio est Calumniosa & cavillatoria. 78. 706.

Jus Civile non oportet Calumniari, & proindè nec ejus verba captare. 1306. 192.

Suspicio Calumniæ ex eo, quòd quis adversario Juramentum litis deciforium potiùs retulerit, quàm detulerit, justissimè excluditur. 1246. 85.

Præsumtio Calumniæ exclusiva imprimis ex arctissima sanguinis conjunctione colligitur. 1246. 86.

Eadem præsumptio in dubio semper pro Fisco, ejusdemque procuratore militat. 551. 61. 1381. 133.

Itemque pro Nobili. 291. 107.

De Juram. Calumniæ generali, vel speciali vid. Juram. Calumniæ.

Actio de Calumniatoribus an hodienum ad quadruplum competat? 139. 61.

CAMERA IMPERIALIS.

Processus Cameræ Imp. quousque, post Rec. Imp. novissimum de Anno 1654. in Principum & Statuum territoriis observandus sit? 1243. 43. & sqq.

Mensium & Terminorum computatio quomodo in Camera Imp. fiat? 1241. 21. 1242. 37. 1243. 41.

An & quat. Judæi ad juram. *in supplem.* in Judicio Camerali admittantur? vid. Judæus.

An de Jure Camerali filius, relicto creditoribus paterno allodio, in solo feudo succedere, seque à necessitate solvendi æris alieni liberare possit? vid. Feudum.

Præjudicia Cameræ Imp. quousque in causis decidendis attendenda? 240. 861.

De legitimatione Procuratoris per solam productionem Instrumentorum ad causam pertinentium, quousque illa in Camera Imp. admittatur? vid. Instrumentum.

CANDELABRUM.

Candelabra parietibus affixa num pro ædium pertinentiis haberi queant? 419. 484. sqq.

CANON.

De Canone emphyteuticô vid. Emphyteusis.

CAPTATIO. CAPTIOSUS.

Judaica verborum interpretatio & Captatio in omni dispositione sedulò evitanda. 76. 686. 1306. 193.

Incivile est, nisi toto contractu perspecto, de eodem judicare, vel verba captare velle. 413. 382.

De Captiosa Juramenti formula vid. Juram. judiciale.

CAPUT.

De percussione Capitis lethali vid. Homicidium.

De Vulneribus Capiti illatis vid. Vulnus.

CARCER.

Carcer mala est mansio. 1462. 211.

Debitor, Jure tùm Communi, tùm Würtembergico, regulariter, tamdiu in Carcere detinetur, donec solvat, vel caveat, vel bonis cedat. 1463. 216. 1469. 260.

De Fidejussione Uxoris pro marito, itemque pro Patre, vel aliis Consanguineis incarceratis, vel incarcerandis, vid. Uxor. Fœmina.

Pœna Carceris perpetui de Jure Canonico & Carolino nonnisi in certis terminis, nec ob aliud delictum, quàm ob quod pœna mortis naturalis dictari potest, decernitur. 1641. 154.

Hæc pœna cum capitali pœna eodem ferè passu ambulare censetur. 1641. 155. & seqq.

Hinc etiam comparatur damnationi in metallum, itemque servituti. 1641. 156.

Ubi Jus Civile pœnam mortis imponit, ibi Jus Pontificium clericali, v. g. dignitate exutum in perpetuum è contra Carcerem detrudit. 1641. 159.

Plurimi DDres perpetui Carceris pœnam morti solummodò civili æquiparandam, eaque de causa eandem ita temperandam esse statuunt, ne ad eam condemnatum intra paucos dies interire oporteat. 1641. 160.

Si, ob contumaciam, adversus supremi Principis præceptum pœnale mortis comminatorium, pro qualitate circumstantiarum, pœna ultimi supplicii decerni potest; tunc multo magis perpetui Carceris pœna, ob eandem, decerni, & ad effectum perduci poterit. 1642. 161. & seqq.

Ad evitanda majora mala, turbas publicas, & scandala publica, Princeps, præcipuè supremus, pro delictorum varietate, pœnam Carceris perpetui in custodiam perpetuam transmutare benè potest. 1642. 168.

Pœna confiscationis omnium bonorum adversus contumacem in non-respondendo aliter decerni nequit, quàm si etiam, propter crimen eidem imputatum, pœna capitis, vel perpetui Carceris locum sortiri posset. 1682. 24.

Magistratus, qui ipse, sine justa ratione, vel debita causæ cognitione, vel aliàs nullum salvum Conductum alicui concessit, eidem ipsemet non contravenire, vel impetrantem Carceri mancipare potest. 551. 54

Tùm in crimine furti, tùm in aliis, præsertim illis, quæ clàm committuntur, & nullum post se vestigium relinquunt, effractio ex Carcere, & fuga correi, rea confessionem, ad effectum dictandi morti proximam pœnam, valdè adminiculatur. 1276. 13. & sqq.

De pœna Carceris bimestris sub sola panis & aquæ alimonia Adulteris in Jure Würt. præfinita vid. Adulterium.

Ob adversam valetudinem Carceris pœna mitigari consuevit. 353. 52.

De Corpore delicti aliter constare debet ad effectum specialis inquisitionis, aliter ad Incarcerationem. 1019. 163.

Diuturna in Carcere detentio quatenùs Seni, attentati Uxoricidii Reo, ad liberationem à pœna quoque extraord. Corporis afflictiva prodesse queat? vid. Uxoricidium. Senex.

De Testamento in Carcere coram Commentariensi confecto vid. Testamentum.

Si quis aliquem in Carcerem detruserit, ut ei aliquid extorqueret, quicquid ob hanc causam factum, etiam inspectõ Jure Romano, nullius est momenti. 1613. 83.

Promissio incarcerati, in dubio, per vim & metum facta præsumitur. 1613. 84.

Hanc præsumtionem omnes DDres procul dubio à Judice approbandam esse dictitant. 1613. 87.

Diuturna Rei incarceratio ab ipso non conciliata non parum ad mitigandam pœnam extraordinariam contribuit. cons. 19. n. 90.

An, & quando domino directo emphyteutam, præstanda contumaciter non præstantem, jus incarcerandi competat? vid. Emphyteusis.

CARNIFEX.

Sola Conversatio cum Carnifice, si non sit conjuncta cum nimia familiaritate, non attrahit levis notæ maculam. 356. 19. & sq.

An Senator, ex eo, quòd baculi, post sententiam in causa capitali publicatam, à Judice confracti partem ipse, & alteram Carnifex sustulerit, à suo Collegio excludi mereatur? vid. Senator.

Opifices per manum Carnificis puniti se & suam familiam vix ampliùs honestè alere possunt. cons. 17. n. 63.

CASUS FORTUITUS.

De Læsione ab incerto fortunæ eventu vel casu fortuito dependente vid. Læsio.

CATASTRUM.

Nobilis Imp. immediatus burgensatica & in Catastrum pridem relata bona, ceu ab omnibus collectis immunia, possidens, illa ipsa Catastratione, licet plenè probari queat, insuper habita, tamen immunitati legitimè quæsitæ relinqui debet. 204. 486.

CAUPO.

Vid. Nauta. Rhedarius.

CAUSA.

Causa propinqua semper magis, quàm remota, debet considerari. 1126. 239.

Causa Causæ quousque sit Causa causati? 578. 53.

Limitata Causa limitatum producit effectum. 622. 119. 524. 174.

Cessante, vel durante Causa, cessat vel durat etiam effectus. 1618. 143.

Rationis seu Causæ identitas Juris identitatem pediſſequam habet. 870. 166. 404. 275.
Causa prima, principalis, ac finalis intuenda, & pro rei cujusvis fundamento ponenda eſt. 1126. 238.
Causa finalis illa ſola vocatur, ſine qua quis aliàs actionem vel planè non, vel non eo modo ſuſcepturus fuiſſet. 1126. 235.
Correſpectivorum unum alterius Cauſam finalem conſtituit. 394. 151. cons. 16. n. 539.
Causa finalis eſt fons omnium Cauſarum, & ab illa omnis humana diſpoſitio regulatur, ampliatur & reſtringitur. 1187. 44. 408. 320. & ſeqq. 84. 7. 59. & ſeqq. 595. 133. 1126. 236.
Causa potiùs impulſiva, quàm finalis, in dubio, præſumitur. 82. 741.
Alleganti Cauſam finalem legitima illius incumbit probatio. 83. 742.
Ceſſante ſolùm Cauſa impulſiva non ſtatim etiam ceſſat effectus. 83. 743.
Ceſſante Legis Cauſa finali tota etiam illius diſpoſitio ceſſat. 1187. 42. 595. 132. & ſqq.
Diſpoſitio vel conventio plures Cauſas finales habens, utrum, harum una vel altera deficiente, omnimodò deficiat? 390. 105.
Concurrentibus duabus Cauſis totum negotium juxta potentiorem & principaliorem dijudicandum. 1126. 226.
Cauſa à teſtatore in ipſa teſtamenti præfatione poſita intelligitur finalis. 84. 753. & ſq. 1124. 203.
Cauſa finalis, ex teſtamenti proœmio, collecta, in omnibus ſequentibus teſtamenti capitulis repetita cenſetur. 84. 755. & ſq.
Si teſtamentum in Cauſa finali errorem contineat, tunc totum teſtamentum, regulariter, annullatur. 84. 757. & ſeqq.
Teſtatoris voluntas, ex præfatione, inibique expreſſa Cauſa elucescens, etiam verborum ſignificationi anteferenda. 85. 770. & ſq.
Legatario contra verba enuntiativa; ſed tamen in modum Cauſæ teſtamento inſerta, aliquid petenti juſtiſſimè opponitur exceptio doli mali. 86. 778.
Si teſtator ſciviſſet, multa millia ex ſua hæreditate aliis ex cauſa fideicommiſſi reſtitui oportere, & propterea credibiliter non tanta legata relicturus fuiſſet, tunc Cauſa impulſiva pro finali habetur, & ob illius falſitatem legata pro non relictis habentur. 87. 790. & ſqq. 89. 815. & ſq.
Licet Cauſa legandi ſit erronea & falſa; tamen legatis modicæ quantitatis nihil indè detrahitur. 87. 793.
Secus eſt, ſi legata ſint valdè magna, ut ferè exhauriant hæreditatem. 87. 794. & ſqq.
Pactum absque ulla Cauſa initum non eſt obligatorium. 394. 143.
Gratuita & absque ulla Cauſa facta dominii translatio haudquaquam præſumitur. cons. 16. n. 548. Conf. Jactura.
Adjecta Cauſa quousque ampliet diſpoſitionem, ſi præſertim de illativâ diſpoſitione quæratur? 56. 489. & ſqq.
De verbis illativis per modum Cauſæ vel rationis adjectis vid. Ità.
In propria Cauſa nemo competens eſt judex. 1188. 52.
De Cauſa Renunciationis finali, ejusque effectu, vid. plura ſub voc. Renuntiatio.
De Cauſis criminalibus & civilibus vid. Criminale. Civile.
ſignificatu vocab. Cauſa, in materia Contractuum innominatorum vid. Contractus innominatus.
Cauſis ſummariis vid. Summarius. Executio.
Cauſa Legis vel Statuti vid. Lex. Statutum.

CAUSÆ COGNITIO.

Per quemcunque actum aliquis lædi poteſt, ille, ſine præcedenti Cauſæ cognitione, & illius, cujus intereſt, citatione non debet fieri. 549. 28.
Hinc & illa in caſu concedendi Salvi Conductus requiritur. 549. 26.
Vid. Salvus Conductus.
An emphyteuta, ſine Cauſæ cognitione, expelli poſſit? vid. Emphyteuſis.

CAUTIO.

Ubi majus falſitatum, fraudum, &c. periculum, ibi etiam majori opus eſt Cautione. 1188. 50. 389. 84. 721. 61. 973. 764.
Hanc regulam ipſa ratio *naturalis omnes homines* edocet. 973. 765.
Idonea Cautio ordinaria arreſti medicina vocatur. 1662. 54.
In admittenda Cautione ad effectum relaxandi arreſti multum intereſt, utrumid, quod ab aliquo petitur, aliqualiter illiquidum, & in juſtam controverſiam à debitore vocatum; an verò in liquido poſitum debitum ſit? 1662. 54. & ſeq.
Cautionem pro ſolutione, regulariter, nemo acceptare tenetur. 1661. 56.
Qualis Cautio in judicio præſtari debeat? ex ſtylo Curiæ addiſci oportet. 288. 77.
De actione redhibitoria ob Cautionem non præſtitam competente vid. Redhibitio.
An Cautio de lite celeriter proſequenda ſuffi, ciat, ut quis contra lapſum termini probatorii admitti debeat? 1247. 92.
De Cautione ratione Fideicommiſſi præſtandæ vid. Fideicommiſſum.
Reſcriptum moratorium impetraturus qualem Cautionem præſtare teneatur? cons. 16. n. 971. & ſeq.
Cautio ab Uſufructuario præſtanda qualis ſit? cons. 16. n. 973. & ſq.
Si quis, alieno nomine in judicio acturus, inſtrumenta ad litem inſtruendam faciencia producat, eaque ſibi ab ipſo Domino tradita eſſe probaverit, tunc ipſe, præſtita Cautione rati, admittitur. 1681. 6.

Idem dicendum, quando producens publico advocaturæ vel procuraturæ officio defungitur. 1681. 7.
Quousque talis procurator in, vel extra Cameram Imp. admittatur? 1681. 7. & seq.
De Instrumento Cautionis vid. Instrumentum. Cautione ex causa damni infecti præstanda vid. Damnum.

CELATIO.

Studiosa Celatio instrumentorum etiam alteri parti communicandorum quem habeat effectum? 1233. 98.
Ob instrumentum dolosè celatum & suppressum etiam jurata Transactio rescinditur. 1235. 129.

CENSUALIS. CENSUARIUS. CENSUS.

Census fundiarius, itemque impositicius quisnam dicatur? 1649. 61. & sqq.
Vocabulum, Census prædialis, Landgarb / sive Landacht/quid denotet, & quænam ejus sint synonyma? 1649. 65. & sqq.
Quando Census ex fundo, pro venditionis sub pacto de retrovendendo initæ securitate simùl oppignorato, alicui venditur, & ipse fundus emtori traditur, eo fine, ut ipse Censum inde percipiat, tunc ex ipso hoc pignoris contractu principalis contractus Impignoratio appellatur, &, ob pactum adjectum de retrovendendo, mixtus efficitur. conf. 16. n. 605. & sq.
Quando Census fundiarius communis ex pluribus prædiis debetur, tunc de Jure Würtembergico communis ejusdem Collector (ein Träger) ab omnibus Censuariis constituendus est. 1646. 20. 1647. 31. 1649. 71.
Fiscus ratione publici census, non minùs ac ratione aliarum publicarum ipensitationum, Jure Communi, omnibus hypothecariis, licet anterioribus, creditoribus præfertur. 1440. 8 & sqq.
Aliud tamen in privatis obtinet. 1440. 12.
Soli Censuarii obligati sunt ad mortuaria caducitatis. 234. 800.
Censuarii qui? 234. 802.
Frequentissimum hoc est, ut homines proprii, præter operas, quas præstant, etiam indefinitas, porrò annuum Censum, Leib / zinß / Leib-beeth / exsolvant. 243. 894.
Censûs agricolationis, deß Weiß- oder Leib-pfenings solutio indubitatum signum est agricolationis. 181. 235. 231. 775. & sq.
In quibus rebus talis Census consistat? 231. 775. & sq.
Census & Decimæ sunt duæ diversæ præstationes. 1645. 11.
De probatione dominii ex annua Censûs solutione vid. Vindicatio.
Censibus à vasallo redemptis vid. Melioramentum.
libris nobilium Censualibus vid. Liber.
feudo Censuali vid. Feudum.
Censuali Retractu, itemque de probatione Censualis prædii qualitatis vid. Retractus.

CENSITICA.

Cur bona, in dubio, potiùs Censitica, quàm feudalia præsumantur? 649. 56. & sq.
Etiam de bonis Censiticis eorundem possessores investituram & renovationem petere solent. 652. 162.
Juramentum fidelitatis etiam à Censuario præstari potest. 655. 150. & sq.

CEREBRUM.

Cur Cerebrum apud Philosophum membrum dicatur divinum? 1362. 62.
De percussione capitis circa Cerebrum facta vid. Homicidium. Vulnus.

CERTIORATIO.

Certus non debet certiorari. 1057. 172. 1402. 15.
Quando intercessio uxoris pro marito, etiam sine certioratione beneficiorum muliebrium, valida sit? vid. Uxor.
Nemo ad juramentum præstandum admittitur, quàm Certioratus. conf. 16. n. 982.
De Certioratione quoad fœminas renuntiatrices necessaria vid. Renuntiatio.

CESSIONARIUS. CESSIO.

An ex eo, quòd triens bonorum, alicui, à suo Agnato, in casum, si ipse ab ipsorum familia ante plurimos annos avulsa bona, ad aliquot auri tonnas, suo pretio, ascendentium, suis propriis sumptibus, suique solius laboribus, curis, vigiliis, & periculo, pro tota familia recuperaverit, absolutè premissus, & post actualem recuperationem simpliciter Cessus fuerit, ipsum dominium cessum debeat intelligi? 720. 43. usque ad 734.
Plus est, dimidiam alicujus dynastiæ, actualiter possessæ, quoad utile dominium, confestim cedere, quàm solam trientis, necdùm possessorum; sed cum maximis expensis, laboribus, molestiis, & gravissimo periculo amittendæ pecuniæ eapropter erogandæ, demùm reparandorum spem periclitari. 721. 58.
Verba: Uberlassen und cediren / in dubio, quid significent? 727. 136. & sqq.
Renunciationes filiarum illustrium, si sint translativæ juris hæreditarii, veræ sunt Cessiones. 970. 727. & sqq.
Cessio non potest fieri in eum, qui non habet requisitam cedentis qualitatem. 1078 422.
Jura personalia non sunt Cessibilia. 1078. 424. 1517. 30. & sqq.
Quoties jus retrahendi, reluendi, redimendi, personæ competit, non ex pacto, vel contractu, & sic Jure communi; sed de Jure speciali, consuetudine provinciæ, vel singulari etiam certæ alicujus familiæ, statuto, tunc illud haudquaquàm Cessibile est. 1078. 423. & 419.

Jus reluendi sequenti Agnato efficaciter ceditur. An etiam remotiori? 1078.425.
Spes debitum iri ex conventione conditionali resultans ex quacunque, tàm onerosa, quàm lucrosa, causa Cessibilis est. 870. 173. & sqq.
Etiam lucrosa actionum Cessio, si illarum objectum summam 500. solidorum excedat, insinuatione opus habet. 969.714.
Cessiones à personis illustribus, superioritate territoriali instructis, factæ nulla insinuatione opus habent. 970.715. & sqq.
De Cessione actionis in Legem Anastasianam impingente vid. Anastasiana Lex.
Utrum Cessio nominis à Judæo, contra Christianum, validè fiat, si illa magistratu, cui Cessionarius Christianus subjectus est, consentiente fiat? 1179.94. & seqq.
Constitutio Imp. Politica de Anno 1551. §. 78. & 79. Cessiones ejusmodi prohibens ad necessarias Cessiones non pertinet. 1179. 98.
Necessaria Cessio, etiam hactenùs, non solùm illa dicitur, quæ jure cogente; verùm etiam illa, quæ ex necessitate rei familiaris, & ad amoliendum gravius dispendium, vel ad longè majora, ex parata pecunia facienda, compendia, ob præsentissimam illorum spem, fit. 1179. 102. & sq.
Christiani debitoris expressus consensus, de nomine, quo ipse Judæo devinctus, alii Christiano, contra ipsum cedendo, si præcipuè ipse debitor hanc nominis cessionem, contra se faciendam, omni studio & sollicitudine procuraverit, ipsiusque consensus compluribus actibus geminatis roboretur, dictam Constitutionem Imp. Polit. excludit. 1179. 104. & seqq.
Qui geminata vice confitetur, daß die Juden ehr- und redlich mit ihme gehandlet/ pariter beneficio dictæ Constitutionis non gaudet. 1181. 114. & seqq.
Quando debitor Christianus, sæpedictæ Imp. Constitutionis contentorum probè gnatus, Cessionem, à Judæo, alii Christiano, contra se faciendam ipse studiosissimè & summa cum sollicitudine conciliat, tunc ipse à vero dolo malo ex proposito liberari non potest, & dehinc nec ejusdem constitutionis beneficio fruitur. 1182. 123. & sqq.
Licet debitor Christianus, tempore cessionis, à Judæo creditore, contra se faciendæ, dictæ constitutionis tenorem nesciverit; si tamen ex post ejus conscius factus, contra proprium suum factum, idemque geminatum, quo hanc ipsam Cessionem, enixissimo studio, ipse quæsivit, & per suas instantissimas sollicitationes ac persuasiones, conciliavit, atque conciliatam gratissima mente non solùm acceptavit; sed & pluribus, summi momenti, actibus porrò constabilivit, illam penitùs nullam, & se, ipso jure, ab omni suo debito liberatum declarari petat, à dolo ex re liberari non potest. 1182.134. & sqq.
Si ille, qui scit, se Sempronio nil debere, ei tamen actionem contra se, tanquàm suum debitorem, Octavio cedenti, consensum accommodet, tunc hanc exceptionem, quòd ipse Sempronio nec obolum debeat, Octavio, Cessi nominis solutionem urgenti, gratis opponit. 1180. 110. 1181. 113.
Etiam Cessionarius, tanquàm cessi debitoris verè & propriè sic dictus Creditor, in bona illius judicialem immissionem petere potest. 1183. 140.
Facultas contractum demùm post plures annos, pro arbitrio creditoris, interpretandi, etiam illius hæredibus reservata, ceu valdè irregularis & abnormis, ad Cessionarios minùs rectè porrigitur. 1307. 208. & seqq.
Feudum non ut Vasallus, vel Patris successor; sed ut creditoris Cessionarius possidens æs alienum solvere non tenetur. 1683. 22 & sqq.
Jus Cessionarii, regulariter, potentius est, quàm pro debitore creditori solventis. 1524. 91.
De Cessione privilegii vid. Privilegium.
Ususfructus vid. Ususfructus.

CESSIO BONORUM.

Beneficium Cessionis bonorum debitori obærato id tantùm præstat, ne judicatus detrudatur in carcerem. 1469. 260.

CHIRURGUS.

De Judicio Chirurgi quoad Vulnerum qualitatem requirendo vid. Vulnus.
Chirurgi imperitia quatenùs *Homicidam* à pœna ord. liberet, *vel non?* vid. Vulnus.

CHRISTIANUS.

Criminis Assassinii objectum nonnisi homo Christianus constituit. 135. 1012. 1016. 95. & seq.
De contractibus Christianorum cum Judæis vid. Judæus.
fraudibus, quas Judæi in contractibus cum Christianis committere solent, vid. Judæus.
Christiano facilius ad juramentum, quàm Judæo admittendo vid. Judæus.
Judæo ad testimonium contra Christianum non admittendo vid. Judæus.

CIRCUMSTANTIA.

Minima Circumstantia variat jus. 1221. 134. & sqq.
Præjudicia frequentissimè, ob unius vel alterius Circumstantiæ varietatem, allegari non possunt. 1221. 134. & sqq.
Idem de Responsis Facultatum, vel aliorum Collegiorum tenendum. 783. 175.

CITATIO.

A non competente Judice citatus sibi ipsi in faciem, vel per affixionem ad valvas suæ domûs insinuatam Citationem incidens, vel lacerans, gravi pœnæ, eapropter, obnoxius redditur. 548. 11.

Ad

Ad incompetentem Judicem citatus comparere tenetur, & sibi competentem exceptionem fori declinatoriam decenter opponere. 548. 12.

Alias contra illum locum sortiuntur pœnalia, & alia adversus contumaces præstituta remedia. 548. 13.

Nisi Judex notoriè sit incompetens. 551. 59.

Etiam Legati, & alii, qui jus habent domum revocandi, in jus vocati venire debent, privilegia sua allegaturi. 548. 14.

Per quemcunque actum aliquis lædi potest, ille, sine præcedenti causæ cognitione, & illius, cujus interest, Citatione, non deber fieri. 549. 28.

Hinc & illæ in casu concedendi Salvi Conductûs præcedere debent. 549. 26.

An emphyteuta sine Citatione expelli possit? vid. Emphyteusis.

Sententia partibus ad eandem audiendam non legitimè citatis; sed absentibus lata, nullitate laborat. 911. 54. & sqq.

An contrarium consuetudine induci possit? 911. 55.

In Pomerania Citationes, vel per juratum judicii nuntium, vel per Notarium immatriculatum, vel per nuncium privatum insinuari possunt. 1293. 3. & sqq.

Sed in hac ultima specie requiritur, ut talis privati nuntii relatio de insinuata Citatione, coram Notario immatriculato, loco jurisjurandi, asseveretur, & in publico documento ab eodem consignetur. 1294. 7. & sqq.

Jurato judicii nuntio de Citationum insinuatione quare plena à judice habenda sit fides? 1294. 14.

Nuntio privato, & non jurato, de Citatione à sese insinuata referenti, non aliter creditur, quàm si desuper corporale præstet juramentum. 1294. 14.

Vel, si Curiæ stylus hoc ità ferat, loco jurisjurandi id asseveret. 1295. 16.

Citatio, intra legalem terminum, adversæ parti insinuanda, & post plures demùm dies ei insinuata, regulariter invalida. 1295. 17. & seqq.

De Termino Citationis vid. Terminus. Mensis. Emphyteuta à domino directo citato non comparente vid. Emphyteusis.

CIVICUS. CIVIS. CIVITAS.

Officiales in aliquo loco commorantes nec Cives in illo, nec incolæ sunt. 551. 56.

Proditio Concivis detestabilior, quàm extranei. 276. 208. & sqq.

Urbs Roma communis omnium Civium Romanorum patria vocatur. 535. 315.

Quando Pater pecunia ab alio mutuò accepta filio Jus Civicum comparavit, tunc Creditori adversus filium utilis de in rem verso actio competit. 1414. 134.

Plurimæ Civitates Imperiales in Principum vicinorum protectionem se contulerunt salvâ immedietate, & omnibus juribus ejusmodi Imperii Statibus competentibus, imprimis quæ habent in homines suos proprios, sub illo ipso Principe protectore viventes. 181. 228.

Lex, Civitas, 27. ff. de reb. cred. ultra summam in usus Civitatis versam, eandem condemnari haud patitur. 1297. 46.

De jure, quo Civitates in Ducatu Würtemb. quoad debita boni publici gratia contracta, in processu edictali gaudent, vid Credd. concursus.

Testimonio Civium in causis Civitatum vid. Testis.

Stipendio in gratiam suorum Concivium, sub conditione, ordinato vid. Stipendium.

Restitutione in integrum Civitatis vid. Universitas.

CIVILE.

Causæ Civiles arduæ quænam habeantur? 493. 34.

An in his causis locus Juramento suppletorio? vid. Juramentum in supplem.

Causæ tùm civiles, tùm criminales, tàm arduæ, ut tortura in illis decerni valeat, ab uno solo Jcto non facilè definiri debent. 306. 3.

De Tortura in causis civilibus vid. porrò Tortura.

CLAM. CLANDESTINITAS.

Clandestinitas doli suspicionem, regulariter, fundat. 500. 31.

De delictis Clàm perpetrari solitis vid. Delictum. Assassinium. Magia.

CLARUM.

Clara non indigent interpretatione. 735. 244. 1228. 40. cons. 16. n. 850. 1153. 532.

In Claris omnis interpretatio est calumniosa. 78. 706. 1128. 40.

Claras scripturas ad alia extendere nemini fas est. 534. 283. 958. 588.

In Jure nostro nihil est tàm Clarum, ut non in aliquam dubitationem trahi valeat. 1084. 61.

CLAUSULA.

Clausulas cuicunque contractui adjectas semper ità debemus interpretari, ut omnia legibus, harumque regulis convenienter inter partes conventa intelligantur. 1306. 194.

Quomodo hæc Clausula: Wir die Schuldner wollen auch die willkührliche Obligation nicht anderst deutten / als sie im buchstaben lauttet / und vom Herrn Glaubiger und seinen Erben allein verstanden und gedeuttet wird / sit exaudienda? 1306. 185. & seqq.

Ista Clausula non est admodum infrequens. 1306. 188.

An etiam ad Cessionarios extendi possit? 1306. 208. & sq.

Clausulam, Omni meliore modo, Interpretes plus extendunt, quàm licet. 539. 373.

An ei, in ult. voluntatibus, major vis, quàm codicillari, attribui debeat? 539. 373. 540. 387.
Utrum illa testamentum à milite confectum in vim donationis inter vivos sustentet? 538. 372. & sqq.
Quando Clausula fideicommisso subjecta multos effectus producere potest, retento eodem themate, tunc ad exclusionem novi fideicommissi omnis illius interpretatio sollicitè facienda. 24. 263.
Sufficit, Clausulam illativam aliquid minimi operari, vel dubium tollere, quod poterat subesse. 24. 205.
Si Clausula generalis ponatur ante specificata, illa omnia subsequentia specialiter expressa sub se complectitur, sic, ut hæ species illam Clausulam generalem, tanquàm speciem, haud restringant. 414. 395.
Clausularum generalitas ad subjectam materiam semper restringi debet. 1131. 286.
Clausulæ reservatoriæ semper ità exaudiendæ, ne per illas præcedentia prorsùs tollantur. 35. 307.
Clausula reservatoria: Jedoch mir / meinem Gotteshauß / und meinen Nachkommen an aller Oberkeit / Herrlichkeit und Gerechtigkeit ohne schaden / etiam Jus operas indeterminatas exigendi illis conservat, ac loco protestationis fungitur. 203. 461. 218. 633. 219. 634. & seq.
Geminatio vim habet Clausulæ derogatoriæ. 14. 113.
Dispositio, quòd bona eodem pretio, quo comparabuntur, in certum casum, suo fratri, vel masculis illius descendentibus relinqui debeant, tacitam continet Clausulam: Rebus sic stantibus. 74. 672.
Hæc Clausula in omni obligatione, promisso, pacto, contractu, etiam jurato, locum habet. 74. 672.
Hæc Clausula: Supplentes de plenitudine potestatis omnes defectus tàm juris, quàm facti, quomodo exaudienda? 1234. 118. & sq.
Quales Clausulæ & cautelæ pactis nobilium & illustrium familiarum perpetui familiæ fideicommissi inductivis communissimè & crebrimè adjici soleant? 835. 148. & sqq.
De Clausulis Pactum resolutivum inducentibus vid. Pactum.
feudalibus vid. Feudum. Investitura.
Cum justitia, & salvo jure tertii vid. Rescriptum.
Bey Fürstl. Gräffl. oder Adelichen Ehren / Treu und Glauben / en homme d' honneur, vid. Promissio.
Ein vor alle mahl / vid. Renuntiatio.
Renunciatoriis vid. Renuntiatio. Exceptio.
Generali, & ex illa concedenda in integrum Restitutione vid. Restitutio in integrum.
Mir und meinen Erben ohne schaden / vid. Subscriptio.
Daß der schuldige Leibfall nach denen alten brieffen gethädiget werden solle / vid. Emphyteusis. Laudemium.
Codicillari vid. Codicillaris clausula.
Libelli salutaribus vid. Libellus.
Mit Leuthen vid. Homo proprius.
Ipso Jure & facto vid. Jus.
Ex certa Scientia vid. Scientia.
Relictorum in testamento privatoria vid. Pœna.

CLERICUS. Conf. Monachus

Manum in Clericum jocosè injiciens quousque teneatur? 578. 42.
Probrosum est Clericis, si forensium disceptationum peritiam affectent. 772. 8.
Etiam hoc Clericis summè probrosum censendum; si ipsi se à domesticis ægroti, verisimillimè ab intestato decedere cupidi, vocari & quasi conduci patiantur, ut in necem agnatorum, imò fratrum illius, in casu intestati ei successurorum, ipsum ad testamentum, uno solo ex illis hærede ex asse scripto, ordinandum instigent, & per suas suasiones diu continuatas instanter sollicitent. 395. 128. & seq. vid. porrò Testamentum.
Quot testes ad Presbyterum de delicto convincendum Jure Canonico, itemque Divino requirantur? vid. Testis.
Clerici regulares nec ad *feudalia*, nec ad fideicommissaria bona *admittuntur*. 967. 687. jupct. 985. 886.
Benè tamen seculares, ut Canonici, & similes: Itemque Equites Hierosolymitani, Teutonici, & alii. 985. 887. & seqq.
In Clerico seculari indubium est, quòd non requiratur licentia Episcopi ad perhibendum testimonium testamentarium. 919. 143.
Clerici à testium juramento, regulariter, haud immunes sunt. 1276. 6. & sqq.

CODICILLUS.

Codicilli etiam per meram nuncupationem confici possunt. 1490. 88.
In Codicillis quinarius tantùm testium numerus legitimus habetur. 862. 74.
Codicilli non privilegiati, tùm scripti, tùm nuncupativi requisita. 1488. 70. & seq.
An in scripto Codicillo subscriptio codicillantis sit necessaria? 1489. 80.
Etiam ille, qui intestatus decedere vult, tamen Codicillos ordinare potest. 1488. 66.
Hinc Codicilli communiter dividuntur in testamentarios & ab intestato factos; quorum hi per se subsistunt, illi verò omnem vim ex testamento accipiunt. 1488. 67.
Etiam plures Codicilli ab una persona relinqui possunt; modò sibi invicem non sint contrarii. 1488. 68.
In Codicillo nequit institui hæres. 1261. 88.
Donationes mortis causa etiam in Codicillis relinqui possunt. 578. 813.

Codicilli tempore Peſtis, vel à Ruſtico ruri confecti, itemque à Patre inter Libb. ordinati, præter binarium teſtium numerum, nullas requirunt ſolennitates. 1488. 72.
In Codicillis ad pias cauſas Jus Civile de ſolennibus nihil remiſit. 1488. 73. & ſeqq.
Jure Canonico, eidemque in hoc conformibus moribus modernis, Codicilli ad pias cauſas coram binario ſaltem teſtium numero validè conficiuntur. 1489. 77. & 78.
Etiam paganus cum teſtamento & pluribus Codicillis, præcedentibus, vel ſequentibus, decedere poteſt. 977. 793.
Codicilli, etiam plures, niſi in teſtamento poſteà condito expreſſis verbis revocati probentur, pro tacitè confirmatis haberi debent. 977. 794. & 799.
Si quis primò tantùm Codicillos conficiat, & multa in illis legata relinquat, vel particularia fideicommiſſa; deindè verò etiam teſtamentum ſequatur, in quo nulla illorum vel fideicommiſſorum mentio injiciatur, tunc hæc per tale ſubſequens teſtamentum pro revocatis nullatenùs habentur; etiamſi pars bonorum vel hæreditatis codicillis in talibus legatis contineatur. 977. 795.
Utrum idem dicendum ſit de fideicommiſſo univerſali in primùm factis Codicillis relicto, ſi etiam illius in ſequenti teſtamento nulla mentio fiat? 977. 796. & ſqq.
Legata in Codicillis relicta ſemper in teſtamento ſubſequuto confirmata cenſentur. 978. 808.

CODICILLARIS CLAUSULA.

Clauſula Codicillaris interdum in tanta latitudine concipitur: Daß das Teſtament/ als ein Codicill/ fideicommiſſ, donatio mortis cauſa, oder eine andere diſpoſition/ wie dies ſelbige ſonſten/ nach recht/ oder gewohnheit/ am eräfftigſten gelten könne/ oder möge/ beſtehen und gelten ſolle. 539. 374.
Imò etiam ſub hac verborum figura: Daß ſeine Verordnung alßdann das recht und crafft der Codicillen/ oder einer Ubergab auff den todfall geſtellt/ oder eines jeden andern ſchlechten willens/ ja auch einer freyen Schenckung von der hand/ wider männiglichs anfechten/ haben ſolle. 539. 375.
Clauſula Codicillaris non ulteriùs operatur, quàm ut teſtamentum ex ſe invalidum in vim codicillorum, legati, fideicommiſſi, vel m. c. donationis ſuſtineatur. 540. 393.
Multi DDres dubitarunt: An illa teſtamentum in vim mortis cauſa donationis tueri valeat? 540. 394. & ſq.
Sed ut illa teſtamentum etiam in vim donationis inter vivos ſuſtentet, ſicque hoc operetur, ut ſuprema voluntas in negotium inter vivos transmutetur, impoſſibile eſt. 540. 396.
Hæc Clauſula ſpecialis, quòd teſtamentum, ſi aliter valere non poſſit, ſaltem in vim donationis inter vivos valere debeat, cum Clauſula codicillari nihil commune haber. 541. 398. & ſeqq.
Et hæc Clauſula tùm demùm effectum ſortitur, ſi in invalido teſtamento relictum, ut donatio inter vivos, adhuc congruo tempore, id eſt, antequàm teſtator decedat, accepterur. 540. 397. & ſqq.
Clauſula codicillaris in quibus teſtamentis adjecta præſumatur? 963. 659. & ſq.
Ipſa militarium teſtamentorum natura refragatur huic aſſerto, quòd Clauſula codicillaris in iisdem præſumatur. 538. 364. & ſqq.
Clauſula codicillaris in talibus teſtamentis prorsùs otioſa eſt. 538. 369. 963. 650.
Idem de Teſtamento inter liberos privilegiario dicendum. 538. 369. 963. 650.
Clauſula codicillaris etiam in militari teſtamentis non ulteriùs operatur, quàm ut omnia obliquentur, & in vim codicilli vel fideicommiſſi accipiantur. 541. 405.
Clauſula codicillaris, à teſtatoribus non privilegiatis non expreſsè & ſpecificè adjecta, habetur pro omiſſa. 963. 650. 964. 653.
Quandocunque deficiunt ad codicillorum ordinationem neceſſaria requiſita, Clauſula codicillaris planè nihil operatur. 538. 371.
In dubio nemo, qui voluit teſtari, ſaltem codicillari voluiſſe præſumitur, ſicque nec ejus diſpoſitio jure Codicillorum ſubſiſtit, licet omnia Codicilli requiſita concurrant. 964. 652. & ſqq.
Ubi de voluntate à milite ordinata de hoc non conſtat, quòd illa in expeditione condita fuerit, fruſtra Qr. An in illa Clauſula codicillaris aliquem habeat effectum? 539. 381. & ſeqq.
Clauſula codicillaris non mutat naturam actus principalis. 541. 400.
Nec auget vires ultimæ voluntatis. 541. 401. & ſeq.
Hoc, ut ultima voluntas, ut donatio inter vivos, ſuſtineatur, non Codicillari; ſed aliis Clauſulis adſcribi debet. 541. 402.
Utrum Clauſulæ, Omni meliori modo, major vis, quàm Codicillari, ſit tribuenda? 539. 373. 540. 387.

COGNATIO. COGNATUS.

Quando lis inter Cognatos, præprimis tales, qui loco parentum vel liberorum ſibi invicem ſunt, verſatur, judex modis omnibus transactionem tentare debet. 1140. 4. & 6.
Quando actor & reus ſunt Cognati, tunc, regulariter, expenſæ litis compenſantur. 1332. 91. & ſeq.
Factum alterius Cognati alteri nocere haud debet. 1053. 135.
Heres Cognatus facta defuncti, regulariter, ignorare præſumitur. 494. 50.
Ex arctiſſimo Cognationis vinculo, cum coha-

bitatione conjuncto, aliquando ſcientia præſumitur. 873. 204.
Poſſeſſio hæreditatis, ne quidem ab heredis Cognatis, ipſius nomine, citra ejus mandatum, apprehendi poteſt. 1058. 199.
Cognatio, præprimis proxima, omnem Calumniæ ſuſpicionem, in dubio, excludit. 1246. 86.
Qui, ob nexum Cognationis, ſemet alterius fidem ſecutum eſſe, hacque de cauſa inſtrumentum à ſe ſubſcriptum non relegiſſe dicit, ei fides regulariter de hoc habenda. 333. 20.
Quando ceſſio nominis facta eſt in perſonam Cognationis, vel alio vinculo cedenti conjunctam, Legis Anaſtaſianæ diſpoſitio vix locum ſortitur. 1178. 85.
Inter perſonas arcto Cognationis vinculo junctas, contra regulam, faciliùs, quàm in aliis quibusvis, præſumitur donatio. 972. 749.
Quanto propinquior inter talem præſumptum donatarium & donantem intercedit Cognatio, tanto etiam major & fortior præſumptio donationis exindè colligitur. 972. 750.
Eademque ratione etiam ſolennis, ex fraterna pietate factæ, ejusdemque reciprocæ & remuneratoriæ, donationis, non expreſsè revocatæ, revocatio tanto difficiliùs præſumenda. 972. 751.
Idem de Donatione mortis cauſa dilectiſſimo fratri facta cenſendum. 972. 747.
Cognatio & dilectio legatarii præſumere faciunt, ut ex voluntaria rei legatæ alienatione legatum, contra regulam, non ademtum cenſeatur. 972. 748.
Qui immodicis & continuatis inſtigationibus nolens volens tandem cedit, ut aliquid quomodocunque diſponeret, de hoc ſub nullo colore dici poteſt, quòd etiam dilectiſſimo ſuo Fratri vel Cognato, reciprocè, ſolenniter & remuneratoriè, potiſſimam partem de bonis, ab ipſo illo Germano, vel Cognato profectis, factam donationem ingratiſſimè revocandi animum habuerit. 972. 755. & ſeqq.
Donatio proximis Cognatis facta in modum anticipatæ ſucceſſionis facta videtur, & juxta hanc regulanda venit. 971. 737.
Donatio notabilis & grandis ſummæ, ne quidem inter Cognatos, in dubio præſumitur. 725. 113.
Teſtatoris affectio ad quosvis potiùs Cognatos, & præprimis ei proximos, quàm ad quamlibet extraneam perſonam, dirigitur. 1138. 350. & ſeqq.
Legatum rei alienæ Cognato teſtatoris relictum, non obſtante teſtatoris ignorantia, rem relictam eſſe alienam, valet. 88. 806. & ſeq.
Niſi etiam hæres in eodem, vel proximiore gradu Cognatus ſit. 88. 808. & ſq.
Qui omnes ſuos Cognatos inſtituit, nullum excludit. 346. 30.
Teſtatoris Cognatos in pari gradu poſitos & lex naturæ, & omnium prudentum reſponſa ad ſucceſſionem vocant. 346. 31. 808. 164. 971. 763. 1138. 352.
Nemo ſuis Cognatis vel proprio ſanguini extraneos prætuliſſe credendus. 807. 163. 388. 72. 1138. 350. & ſqq.
Ex hac præſumtione, urgentiſſima, ad prudenter interpretandas dubias diſpoſitiones, conjectura pronaſcitur. 1138. 353.
De inſtitutione Cognatorum hoc modo facta, daß des Teſtatoris natürliche Hæredes zu Erben inſtituirt; jedoch die Catholiſche denen nicht Catholiſchen præferirt werden ſollen/ vid. Cons. XIII.
Utrum vi talis diſpoſitionis: Quòd omnes Agnati & Cognati ſimùl debeant ſuccedere; ſed agnati Cognatis præferri debeant, ab ipſomet Teſtatore, præprimis trina vice deſuper rogato, non facta expreſſa declaratione, de certo præcipuo Agnatis præ Cognatis præſtando, vel Magiſtratus, vel Executores ejus ultimæ voluntatis illis aliquod præcipuum conſtituere valeant? 347. 55. & ſeqq.
Jura Cognationis nullo Jure civili perimi poſſunt. 1079. 433.
De Subſtitutione Cognatorum illiteratorum quoad uſumfructum ſtipendii in gratiam ſtudioſorum ſuæ familiæ ordinati vid. Uſusfructus. Laudemium. Stipendium.

COHÆRES.

Vid. Heres.

COLLATERALIS.

Teſtatores ad fideicommiſſum favore Collateralium inducendum non tàm facilè moventur. 61. 539. 27. 236.
Jus repræſentationis in linea collaterali usque ad ſecundum ſaltem gradum obtinet. 921. 167.
Verba: Ohne Leibs-Erben oder Teſtament / ſi in §. de ſola Collateralium ſucceſſione agente inſerta legantur, tunc ad ſucceſſionem deſcendentium certo modo reſtrictam, & ultra bona ad collateralem ſucceſſionem ſpectantia, & ſpecificata, extendi non poſſunt. 1136. 334.

COLLATIO.

Legata filiæ renunciatrici, ultra dotem, relicta regulariter ab onere Collationis ſunt immunia. 1152. 507.
De Collatione Dotis vid. Dos.
Si de contraria Patris voluntate, nec ex diſertis ipſius verbis, nec ad hoc concludenter quadrantibus conjecturis conſtet, Liberi quoque prioris matrimonii, in caſu Legis 6. Cod. de ſec. nupt. omnia à Patre, tùm inter vivos, tùm in ultima voluntate accepta in hæreditatem ab illo relictam inferre tenentur. 1697. 83.
Quænam Conjecturæ hîc admittendæ? 1697. 83.

COLLECTA.

Fiscus ratione Tributorum & Collectarum tàm ordinariarum, quàm extraordinariarum, regulariter tacitam, cum absoluto prælationis privilegio conjunctam, hypothecam habet. 1417. 168.

Hypotheca, mutuam pecuniam in restitutionem Ædificiorum danti concessa, ad illum, qui bellicas Collectas pro alio solvit, justissimè porrigitur. 1416. 158.

Collectæ tàm ord. quàm extraord. de fructibus à malæ fidei possessore restituendis deducuntur. cons. 21. n. 129.

Qui prædium totum, ob defraudationem collectarum, auferre potest, ille à possessore, hoc ei relicto, multo magis certam pecuniariam quantitatem exigere potest. 619. 75.

Quatenùs prædia feudalia Collectis & tributis subjaceant, vel non? vid. Feudum. Vasallus.

De Immunitate à Collectis vid. Immunitas.

COLLECTIVUM.

De Hæredis institutione vel fideicommisso sub nomine Collectivo facto vid. Testator. Fideicommissum. Liberi.

COLLEGIUM.

De suspensione vel remotione è Collegio Senatorio vid. Senator.

Collegio Opificum vid. Opifex.

Responsis Collegiorum Juridicorum vid. Responsum.

COLONUS.

Colonus sua confessione domino prædii præjudicare nequit. 790. 93.

Vid. Locatio Conductio.

COMES.

Comitis assertio, in scriptis facta, multum fidei meretur. 737. 164.

Imprimis si morte ejus obsignetur. 737. 166.

Comes Imp. in suo territorio tantundem juris habet, quantum Imperator in toto imperio. 969. 719.

De promissione bey Gräfflichen Ehren facta vid. Promissio.

Pactis familiæ & aliis à Comitibus initis vid. Pactum. Scriptura.

Donationibus Comitum vid. Donatio.

COMES PALATINUS.

Dantur Comites Palatini, qui non solùm à Cæsare; sed etiam à Pontifice suam potestatem & privilegium habent. 1498. 10.

Facultas confirmandi testamenta, pacta dotalia, unionis prolium, & quantascunque donationes, aliosque voluntariæ jurisdictionis actus, regulariter, cuilibet Comiti Palatino concedi soler. 1498. 9.

Comitibus Palatinis sæpè datur facultas concedendi id, quod ad Regalia, & quidem majora, spectat. 1499. 13.

Non creditur facilè Comiti Palatino, asserenti, se hanc vel illam à Principe potestatem habere, nisi id ipsum, per literam Diplomatis expressam, demonstret. 1496. 7.

Quicquid ejusmodi Comes ex delegatione summi Principis facit, illud ab hoc ipso factum esse censetur. 1498. 10. juncto num. 12. & seq.

Testamentum Comiti Palatino oblatum vel coram illo ordinatum, non minùs validum est, quàm Testamentum coram Principe, Comite, vel alio Imp. Statu, sine interventu ullius alterius solennitatis confectum, vel eisdem oblatum. 1499. 11. & 12.

Comiti Palatino liberum relinquitur, num ordinario suæ familiæ, an verò peculiari sibi ipsi privatim formando sigillo, in perpetuum, vel ad tempus saltem, uti velit? 1501. 32.

Testamentum à Comite Palatino subscriptum ac confirmatum non minùs validum, ac apud acta Judicii solennissimè confectum. 1501. 34.

De legitimatione liberorum per Comitem Palatinum facta vid. Legitimatio.

COMMERCIUM.

Commercium quid? 472. 71.

Res Commercio exemtæ nec per præscriptionem acquiri possunt. 470. 44. 472. 71.

De rebus sacris in Commercio, &c. vid. Divinus. Templum. Sepulchrum.

COMMISSIO. COMMISSARIUS.

Sententia à Commissario, fines commissionis excedente, lata ipso jure nulla est. 555. 4.

Forma Commissionis strictissimi juris est, & regula totius commissionis ad unguem observanda. 555. 5. & seq. 556. 22.

Quoadusque Commissarii suæ commissionis fines excedunt, nulliter agunt. 555. 7.

Post causam per Judicis sententiam definitam Commissarii, regulariter, non alio fine dantur, quàm ut ea, quæ adhuc, ratione quantitatis, vel qualitatis, vel æstimationis, & sic deinceps, obscura sunt, ad certitudinem, per ipsos, revocentur. 555. 12. & seq.

Commissarius sententiam Judicis, in suis capitibus, alterare non potest. 556. 21.

Commissarius ad testes examinandos datus nec oculatem inspectionem sumere potest. 556. 23.

Nec super articulis reprobatoriis testes examinare. 556. 24. & 26.

Nec adversarii confessionem ab illo recipere. 556. 25. & 27.

De connexis & accessoriis Commissarii rectè judicant. 556. 29. & seqq.

Adversus juramentum purgationis & manifestationis, super ipsa veritate, à duobus Conjugibus solenniter præstitum, ipsorum adversariis perperàm juramentum in litem credulitatis à Commissario defertur. 557. 46.

De Sumptibus Commissionum, vulgò Commissions Kösten/ vid. Ratio.

COMMISSUM.

De Commisso Emphyteuseos vid. Emphyteusis.

COMMODATUM.

Vocabulum, Leihen/ etiam de contractu Commodati prædicatur. 1508.44. 1509.55.

Etiam pecunia numerata vel ad pompam & ostentationem, vel ad oppignorandum, alteri, sub titulo Commodati credi potest. 1508.41. & seq.

Etiam ob tale Commodatum, quo quis alteri suæ pecuniæ, in natura sibi restituendæ, usum concedit, donarium, salva illius substantia, promitti potest. 1508.45.

Creditor talis pecuniæ eandem in bonis debitoris obærati adhuc extantem justissimè vindicat. 1508.47.

Commodatarius re sibi commodata, invito domino, diutiùs, vel aliter, quàm concessum fuit, utens, vel eandem alteri commodans, ratione usûs, furtum committit. 1510.63. & seqq.

COMMODUM.

Quanto minus periculum de suo quidquam amittendi subest, & hoc ipso majus Commodum sperari potest, tanto etiam faciliùs idem illud, quod pro sumptuosè redimendo Commodo factum, etiam pro consequendo & non tanti redimendo eodem Commodo, pariformiter factum existimatur. 722.62.

Conventiones, in dubio, ita semper interpretandæ, ut oneri ab altero contrahentium suscepto par Commodum obveniat. 731.196.

Sibi debet imputare, qui spem majoris; sed incerti, & hucusque desperati, futuri Commodi, diffidentiùs concepit, & fortunam pro arbitra eligere noluit, atque ità, ob casus incertitudinem, minus quidem; sed tamen certum emolumentum paciscí maluit. 755.461.

Nihil tàm naturale est, quàm eum cujusvis rei Commoda sequi, quem ejusdem sequuntur incommoda. 66.599.

Et quidem eatenùs, quatenùs illa ipsum sequuntur. 69.628. & sq.

Nemo suo Commodo ita invigilare debet, ut justiori alterius petitioni detrahat. 1520.65.

COMMUNIO. COMMUNIS.

In re Communi neuter condominorum, invitis cæteris, quicquam facere potest. 320.33. 1443.44.

De sua tamen parte in re Communi quilibet pro libero arbitrio disponit, etiam invito condomino. 320.35. & sq.

In re Communi contradictio unius condomini vel socii majorem vim habet, quàm plurium concessio. 1443.45. & seqq.

In re Communi quivis condominus, in unaquaque illius particula, æquale jus habet. 320.37.

Quivis condominorum suam partem pro indiviso Communem, quocunque titulo, oneroso, vel lucroso, alienare potest. 320.32.&38.

Venditio solius partis ad unum spectantis non afficit rem totam. 321.39.

Nemo in Communione invitus manere compellitur. 1679.41.

Conventio de nunquàm dissolvenda bonorum Communione quousq; obliget? 321.41.sqq. 1679.42.

Utrum talis Communio juramento vallata unius voluntate dissolvi queat? 321.43.sqq. 1679.43.

Communio, bonorum nexu fideicommissi familiæ devinctorum ab uno Agnato dissolvi nequit. 321.48.

Utrum idem dicendum, si familia nobilis, per C. vel plures annos, certa aliqua bona, absque divisione in Commune possederit? 321.49.

Utrum ejusmodi bona, per consuetudinem, indivisibilia fieri possint? 321.48.&seqq.

Quidsi bona hucusque indivisa relicta ità sint comparata, ut vix separabiles aliorum bonorum pertinentias constituant? 322.54.

Utrum tacitus consensus in *perpetua bonorum* Communione inducenda, *præ expresso*, majoris efficaciæ sit? 322.55.

Provocare ad Communium rerum divisionem est res meræ facultatis, nullius temporis præscriptioni obnoxia. 322.56.

Rem cum minoribus pro indiviso Communem habens ad divisionem libertimè provocat. 322.62.

Idem etiam in minoris condomini tutoribus & curatoribus locum sortitur. 324.63.

Etiam res Communis vendi, & per illius traditionem dominium partis transferri potest. 1408.72.

COMMUNITER.

Ex iis, quæ Communiter contingere solent, validum ducitur argumentum. 657.184.

Veritas se ita habere etiam à lege præsumitur, prout frequenter & Communiter accidit. 835.156.& sq.

Sic, ut onus contrarium probandi in adversarium rejiciatur. 836.158.

COMPARATIO LITERARUM.

Quando contumax in non respondendo ad articulos inquisitionales, Literas, vel alias scripturas, contra sese productas, pro suis haud recognoscit, tunc, ad explorandam manûs certitudinem, regulariter, Comparatio literarum instituí debet, antequam tortura corporalis adversus ipsum decernatur. 1635.107.

Aliquando Reus etiam sine hac Comparatione, ex sua scriptura, condemnatur. 1635.108.

COMPENSATIO.

Exceptio Compensationis adversus depositum, regulariter, nullum sortitur locum. 1618. 144.

De Legato, animô Compensandi, relicto vid. Legatum.

COMPETENTIÆ BENEFICIUM.

Utrum Principum Vasallis, ceu in perpetuo procinctu versantibus, beneficium Competentiæ de jure, vel saltem nostris moribus, competat? 340. 38.

Recensetur Constitutio Electoralis Brunsuicensis hac de re. 340. 40.

Beneficio Competentiæ usurus Vasallus demonstrare tenetur, quòd, si suis creditoribus ex asse satisfacere adigeretur, se & suam familiam non ampliùs exhibere, & servitia feudalia præstare valeret. 341. 41. sqq.

In illis regionibus, ubi universalis in specie sic dicta Bb. communio inter conjuges obtinet, uxor pro debitis mariti etiam ante matrimonium contractis adeò tenetur, ut ne quidem Competentiæ beneficium adversus mariti creditores ei competat. 1762. 71. seq.

Idem etiam in illis obtinet locis, in quibus omnia Bona mobilia & acquisita inter conjuges jure societatis sunt comunia. 1761. 73.

COMPROMISSUM.

Quando Judex partes invitas ad Compromissum cogere possit? 496. 88.

COMPOSSESSIO.

Vid. Possessio.

CONATUS.

Conatus, ad actum proximum perductus; sed ab externo accidente, contra intentionem agentis, impeditus, jx. Ordinationem criminalem, semper quidem criminali; sed tamen, regulariter saltem extraordinaria pœna coërcetur. 1341. 57. cons. 19. num. 58.

Etiam in Criminibus atrocissimis. cons. 19. n. 59.

Pœna extraordinaria in criminibus atrocissimis, nonnisi ob circumstantias ejusmodi Conatum multùm aggravantes, ad ultimi supplicii pœnam extenditur. 1032. 27. 1041. 58. 1790. 63.

Quasnam circumstantias, ad decernendam pœnam ultimi supplicii, tali casu, prudens Judex potissimùm præ oculis habere debeat? 1341. 60. & sqq. 1790. 64.

Quando Conatus alicujus criminis ab ipsa lege specificè notatur, tunc etiam ob illum pœna mortis decerni valet, & debet. 1790. 73.

In classem ejusmodi criminum etiam crimen falsæ monetæ à plurimis refertur. 1791. 75.

An in specie ob nimiam eorundem frequentiam capitalis pœna dictari valeat? cons. 19 n. 64. & seqq.

Quid si per talem Conatum irreparabile damnum alicui illatum fuerit? cons. 19. n. 69.

Quatenus Ætas senilis ad liberationem à pœna Conatûs extraordinaria, vel ad mitigationem ejusdem prodesse queat? vid. Senex.

De Conatu Assassinii vid. Assassinium.

Sodomiæ vid. Sodomia.

Uxoricidii vid. Uxoricidium.

Veneficii vid. Parricidium.

Falsi vid. Falsum.

Latrocinii vid. Latrocinium.

Criminis falsæ monetæ vid. Moneta.

CONCEPTUM.

Scriptura, in quam magni ponderis negotium, inter illustres personas celebratum, relatum est, ob intermissam usitatam sigillorum impressionem, pro nudo Concepto, & non obligatoriâ punctatione habetur. 834. 133.

Unde, inter alia, colligi possit, scripturam merum Conceptum & non obligatoriam punctationem esse? 834. 138. & sq.

Quando de pactis & contractibus quæritur, dictio, Libellus, nihil aliud denotat, quàm brevem & rudem delineationem punctorum, de quibus inter partes convenit; qualem etiam Notarii in suis protocollis conscribere solent. 834. 141.

Talis brevis consignatio seu Conceptum à Notario factum non priùs obligatorium est, quàm si desuper solenne & omnibus numeris absolutum instrumentum confectum fuerit. 834. 142.

Quid ad hoc requiratur, ut hujusmodi instrumentum dicatur perfectum? 834. 143.

Ad hoc, ut hujusmodi simplex Conceptum seu punctatio fit obligatoria, specialis paciscentium requiritur conventio. 835. 145.

CONCILIATOR.

Si quis ipse contractum, quocunque modo, saltem conciliaverit, tunc contra propriam confessionem in illo factam venire, vel eundem ex capite simulationis impugnare, regulariter, haud potest. 36. 311. & sqq. 493. 29.

CONCLUSIO.

Perfectio negotii in ipsa demùm Conclusione & ultima clausula consistere censetur. 836. 163.

Quicquid antea à partibus dictum vel factum probari valeat. 836. 168.

Conclusio in causa à judice, vel partibus fieri debet. cons. 21. n. 3.

Post Conclusionem in causa, regulariter, nulla ampliùs instrumenta produci queunt. 1614. 96.

Nisi illud confessionem adversarii in se contineat. 1614. 97.

De universitatis, ad hunc effectum, ut post causam concluſam instrumenta producere ei liceat, in integrum restitutione vid. Universitas.

CONCUBINA. CONCUBINATUS.

Concubinatus hodiè, per publica Imp. jura, in totum est sublatus. 1255. 22.

Respectu Patris soli liberi ex Concubinatu suscepti propriè naturales appellitantur. 1257. 36.

An hodiè adhuc dentur liberi naturales illis, qui olim ex Concubina suscipiebantur, similes? vid. Liberi. Legitimatio.

CONCUBITUS.

An in casu, quando partus quinto mense est editus, illius parentes à præsumtione præmaturi Concubitus immunes sint? 996. 95.

CONCURSUS.

De Concursu plurium specialium in eodem articulo vid. Speciale.

De Concursu plurium Delictorum vid. Delictum.

CONDICTIO EX LEGE.

Ad revocandam partem meri imperii ab uno Agnato alienatam quatenùs competat Condictio ex Lege? 329. 148.

De Condictione ex L. 7. Cod. unde vi. vid. Vis.

CONDICTIO FURTIVA.

De hac vid. Furtum.

CONDICTIO INDEBITI.

An & quando si, post actualem portionis Conjugum Statutariæ exolutionem, demùm emergat æs alienum, illa pro rata, tanquàm indebitum per errorem solutum, condici queat? 131. 286. & seqq.

Ad repetendam à domino feudi erroneè factam requisitionem datur Condictio indebiti incerti; tametsi magis ex juris, quàm facti errore processerit. 639. 74. & seqq.

Cetrantes de damno vitando; etiam adversus juris errorem, Condictione indebiti, ad minimum juxta usum fori, rectè experiuntur. 639. 78.

Legata indebitè, ex errore, non facti; sed juris soluta, ceu indebitè soluta, Condici non possunt. 950. 491.

Utrum vero hæredi cum putativo, hæreditatem judicialiter dividenti, Condictio indebiti competat? 1265. 139. & seq.

Ex causa pietatis indebitè, tametsi per errorem, solutum; tamen, per indebiti Condictionem, repeti nequit. 1330. 75.

Hinc, si mater, vel avia, vel quandoque etiam extraneus indebitæ dotis titulo aliquid solverit, hoc ipsum, sub obtentu indebiti, condici nequit. 1331. 77.

Idem dicendum, si Pater, falsò existimans, se filiæ suæ debitorem esse, dotem ei solummodò promiserit. 1331. 78.

Si quis etiam filiæ supposititicæ, quam putavit suam esse, etiam amplissimam dotem exsolverit repetitio pariter cessat. 1331. 79.

Hinc item in specie in hoc casu, si frater sororì ex bonis feudalibus, vel gentilitiis, Stamm-Güthern/ dotem justò liberaliorem constituerit, licet postea grande æs alienum inopinatum emergat; tamen ne tunc quidem fratri indebiti Condictio; benè tamen è contra sorori, etiam adversus Creditores, non competentis actionis exceptio conceditur. 1331. 80.

An hæc doctrina, quòd adversus dotis solutionem non competat indebiti Condictio, etiam in Filiabus locupletibus locum obtineat? 1331. 81. & sq.

Quando causa solutionis pendet de præterito, vel de præsenti, major solutum condicere nequit; licet causa solvendi non fuerit efficax ad cogendum illum ad solutionem. 1332. 88.

Fidejussor indemnitatis, si, ex falsa persuasione, debitorem principalem jam esse excussum, creditori usuras vel sortem solverit, illud omne, ceu indebitum, condicere valet. 1731. 26.

Quidsi saltem solutionem promiserit? 1731. 27.

Indebitum ex re judicata solutum, regulariter, non condicitur. 1265. 142.

CONDICTIO OB CAUSAM DATORUM.

Modò in venditione conventò non adimpletò locum habet Condictio ob causam datorum; cont. 16. n. 512.

CONDICTIO EX MORIBUS.

Condictio ex moribus est actio stricti juris. 289. 79.

An hodiè Usuræ à tempore moræ judicialis in hac actione debeantur? 289. 80. & sqq.

CONDITIO.

Particulæ, Falls/ Auff den fall/ & Dann/ Als dann/ veram Conditionem important. 13. 100. 677. 30.

Hinc nec aliter verificantur, nisi Conditionibus in forma specifica impletis. 13. 101. 678. 42.

Modo dictæ particulæ omnem dispositionem ad casum sub illis conceptum restringunt, casumque contrarium adeò excludunt, ut ne quidem in dispositione summè favorabili aliud dicendum. 677. 32. 13. 102.

Particula, Quatenùs, in forma specifica implendam Conditionem importat. 521. 129. 955. 560.

Geminata, insimulque verbis relativis facta, Conditionis expressio parcissimam & strictissimam tùm testatorum, tùm pacisccntium voluntatem indigitat. 55. 481.

Latina & Germanica adverbia, Posteaquàm, & Postquàm, Nachdemmahlen und Nachdem, important modum vel conditionem. cons. 16. num. 515. & seq.

Sub spe rati aliquid promittens, hoc ipsum sub conditione, si ratificatio alterius subsequatur, facere censetur. 140. 31.

Conditio nihil ponit in esse. 40. 355.

Dispositio conditionalis totum actum suspendit. 678. 35.

Non adimpleta Conditione nihil ex tali dispositione prætendi potest. 40. 357. 678. 36.

Sed perindè habetur, acsi nulla dispositio in medio esset. 678. 37.
Ante Conditionis purificationem nihil dispositum existimatur. 40. 357. 678. 38. & sq.
Existentia Conditionis in forma specifica probari debet. 678. 40.
Conditio, præsertim ab homine posita, formam & causam finalem importat. 41. 361. 234. 797. 678. 41.
Neque aliter speratur, quàm si omnia illa, quæ debent præcedere, priùs fuerint nominatim impleta. 678. 43. & sq.
Privilegium, sub Conditione concessum, hac non impleta, juris communis dispositioni locum conciliat. 233. 795.
Ubi prædium alicui sub Conditione venditur, & traditur, dominium illius, existente demùm Conditione, regulariter transfertur. conf. 16. n. 519.
Hinc que, deficiente Conditione, tradenti, vel ejus hæredibus directa rei vindicatio competit. conf. 16. n. 520.
Conditio semel extincta non reviviscit. 40. 358.
Conditione deficiente totus actus ad non-actum ipso jure reducitur. 41. 358. sq.
In Conditionibus semper consideratur principium primæ existentiæ, non considerato, quid posteà sequatur. 43. 381.
In casu, ubi omnia à merè potestativa Conditione dependent, nulla retrotractio locum sortiri potest. conf. 16. n. 663.
Sive de ultimis voluntatibus, sive de negotiis inter vivos quæstio sit. conf. 16. n. 665.
Si præsertim de tertii præjudicio agatur. conf. 16. n. 666.
Ex tempore initi pacti conditionalis statim alter paciscentium creditor fit. 870. 175.
Spes debitum iri in omni Conditionali conventione in hæredes transit, & ex causa, tàm onerosâ, quàm lucrosâ, cessibilis est. 870. 173. & sqq.
Numerus pluralis in singulari etiam tunc verificatur, quando versamur in dispositione de aliquo futurô Conditionali. 63. 560.
Conditiones, quæ negotio alicui tacitè insunt, non faciunt actum conditionalem; sed in qualitatem diei resolvuntur. conf. 16. n. 672.
Verba hæc: Sein lebenlang / cum his etiam taxativis verbis: Und nicht länger / conjuncta vim Conditionis habent, & specificam conventionis formam, modumque & finem concessionis insinuant. 622. 119. & sqq.
Nemo incertum Conditionis, seu eventum, ratione tùm ipsius negotii in se suscepti difficillimum & dubium, tùm etiam ratione sibi promissi redhostimenti, ejusdemq; durationis extremè incertum, pro certissimè à se faciendis expensis, certissimè subeundis molestissimis laboribus, & per plurimos annos duraturis fastidiis & curis, cum supina in seipsum, suosque feudales & allodiales successores incuria & injuria, subiisse censendus. 724. 92.
Conditiones, regulariter, in forma specifica sunt adimplendæ. 41. 776. 776. 78.
De Conditione, si sine Liberis, itemque si sine Liberis masculis, vid. Liberi.
negotiis sub Conditione scripturæ seu in scriptis initis vid. Scriptura.

CONDOMINUS.

Defectus investituræ feudalis Condomino suam partem in alium transferenti incassum objicitur. 322. 64.
Vid. portò Communio.

CONDONATIO.

De Condonatione Adulterii ab innocente Conjuge facta vid. Adulterium.

CONDUCTIO.

Vid. Locatio Conductio.

CONFESSIO.

Confessio quid? 36. 318.
Nulla in mundo melior datur probatio, quàm propria adversarii Confessio. 34. 295. 194. 374. 1780. 34.
Hæc plus roboris habet, quàm publicum instrumentum, vel mille testes. 194. 376. & sqq.
Plusquàm plenissimam fidem facit. 194. 379.
Notorium inducit. 191. 344. 194. 379.
Adversus præsumptionem juris & de jure potentissimè operatur. 194. 379.
Si post litem contestatam demùm emanaverit, sola ad condemnandum sufficit. 194. 379.
Nemo contra propriam Confessionem, nisi probato errore, quidquam petere vel ipse venire potest. 34. 295.
Paria sunt, Reum habere Confessum, vel legitimè convictum. 1548. 115.
Probatio per Confessionem adversarii etiam post conclusionem in causa admittitur. 1614. 57. & seq.
Etiam per Confessionem debitoris, debitum, & super illo confectum instrumentum liquidissimum, & paratæ executioni obnoxium redditur. 1658. 12.
Confessio judicialis adversus Confitentem, & ejus hæredes plenissimè probat. 292. 118. sq. 292. 124.
Confessio, quæ coram Notario & testibus, vel coram duobus integræ fidei testibus facta est, plenissimè probat. 292. 125. & sq.
Confessio judicialis omnes alias probationes, etiam præsumtionem juris & de jure vincit; ipsa verò per nullam contrariam probationem infringitur. 985. 884.
Confessio coram publico Officiali, vel Notario facta pari ferè jure cum Confessione judiciali censetur. 191. 147.
Quicquid Pars in judicio non contradicit, meritò pro concesso & confesso habetur. 191. 349. & seq. 332. 17. conf. 19. n. 38. 1214. 57.
Deferens juramentum judiciale omnia, quæ ad-

versarius, mediante juramento, asseveraturus est, vera confiteri censetur.
conf. 18. n. 52.
Ille, qui aliquid in articulis probatorialibus, vel defensionalibus proponit, ità articulata non protinùs, ut vera, confiteri intelligitur.
866. 116.
Adversus se propositæ Negativæ, quòd hoc vel illud non adimpleverit, non contradicens, hanc ipsam Negativam confiteri intelligitur.
191. 351.
Idem etiam in eo, qui Affirmativæ sibi objectæ, quòd hoc vel illud præstiterit, non contradicit, locum sortitur. 191. 352.
Confessio geminata simplici fortior est.
291. 112. & seqq.
Licèt sit extrajudicialis, plenè tamen debitum probat. 1181. 117.
Contra illam nec falsitatis exceptio attenditur.
116. 58. & seq. 1181. 117.
Vim Confessionis judicialis habet. 292. 117.
Geminata judicialis & in scriptis facta omnem aliam probationem infringit & destruit; ipsa verò nulla alia probatione enervatur.
491. 5. & seq.
Nedum per juramentum personæ confessatæ.
491. 6.
Confessio in scriptis efficacior est orali.
conf. 21. n. 47. 292. 121.
Suam Confessionem in scriptis factam impugnare potest nemo. 290. 92.
Perspicua, spontanea, & in scriptis geminatim facta Confessio, quòd dominus pagi certa prædia, ideò, quòd complurium annorum collectæ, angariæ, & aliæ similes publicæ præstationes ab illorum possessoribus non fuerint solutæ, proprio ausu occupaverit, cum Coloniæ perpetuæ exoratione, & non modici canonis oblatione, dominii probationem ex parte Actoris potentissimè adjuvat, & possessionem ex parte Rei plenissimè comprobat. conf. 21. n. 52. & sqq.
Per partis adversæ Confessionem dominium rei in nos non transfertur. conf. 21. n. 65.
Benè tamen probatur, æquè ac possessio.
conf. 21. n. 66.
Hujus probationis efficacia crescit ex geminatione. conf. 21. n. 67.
Confessio in testamento facta, non obstante hujus nullitate, revocari nequit.
conf. 21. n. 92.
Error à confitente contra propriam Confessionem allegatus probari debet. conf. 21. n. 94.
Confessio non debet tertio nocere. 293. 137. sq.
Confessio defuncti nocet etiam hæredibus, præprimis liberis. 34. 296. 292. 100.
conf. 21. n. 101. 866. 117. 1613. 89.
Nec diversum de Hæredis Hærede dicendum.
34. 297.
Quid de successore in Fideicommisso, præprimis familiæ, statuendum? 34. 298. & sq.
Confessio paulo ante mortem facta, hac ipsa de causa, plus autoritatis habet. 291. 103. sqq.
291. 109.
Præsertim si confitens bonæ hactenùs famæ & existimationis semper habitus fuerit. 291. 106.
Emphyteuta, Colonus, & sic deinceps, non possunt domino, sua Confessione, præjudicare, vel aliam prædiis affingere qualitatem.
790. 93. & sq.
Qui rem aliquam alienare prohibetur, etiam Confessione sua id facere nequit, ex quo vel totalis, vel partialis sequatur rei alienatio.
790. 95.
Confessio emphyteuræ multis verisimilibus adminiculis suffulta etiam ad totius emphyteutici prædii alienationem sufficiens est.
791. 105.
Confessio adversarii in possessorio etiam pro Tituli colore & ad imponendum silentium sufficit. 194. 374.
Confessio adversarii etiam in probandis operis rusticorum omnium nobilissima probatio est. 194. 380.
Ob adversarii Confessionem manutentio possessori, etiam absque alia justificatione, debetur, tametsi Confessio sit qualificata, *vel dubitativa*, aut impugnativa. 194. 381. & sq.
Quando de gravi Ecclesiæ præjudicio agitur, regulariter, solum Abbatis sigillum, sine subscriptione, in vim Confessionis accipi nequit. 218. 627.
Hoc præprimis in *inferioribus Prælatis obtinet*, Principali dignitate non fulgentibus. 218. 630.
Et omnium maximè in talibus instrumentis, quibus Abbas ejusmodi vel Abbatissa aliquid in præjudicium sibi concrediti monasterii confitetur. 218. 631.
Hæc Confessio rusticorum: Daß Sie selbst/ auch Ihre Groß- und Vor-Eltern allerhand Frohnen/ so offt es des Gotteshauses nothdurfft erfordert/ demselben præstirt haben/ ad quasi possessionem plusquàm ducentenariam juris operas indefinitas exigendi probandam sufficit. 194. 383. & sq.
Ipsius Debitoris de unius vel alterius creditoris veritate Confessio, regulariter, cæteris Creditoribus, in concursu, non præjudicat.
1414. 137. 1492 117.
Aliud dicendum de Confessione ejusdem Uxoris, aliquid in sui quoque ipsius præjudicium asserentis, præsertim si de Summa valdè modica quæratur. 1414. 138.
Ad probandam mercedem famulis & ancillis debitam etiam simplex debitoris Confessio sufficit, modò non sit magna. 1414. 139.
Quando cum depositionibus testium, de auditu auditûs duntaxat deponentium, alia adminicula, imò etiam ipsa creditoris Confessio concurrit, tunc in probanda violenta debiti extorsione illis fides denegari haud potest. 1613. 90.
Confessio Advocati an præjudicet clienti?
167. 63. & seq.

Confessio adulti, cum consensu curatoris facta, haud dubiè subsistit. 1147.453.
An ei restitutio in integrum contra illam competat? 1147.453.
Minoris primæ ætatis Confessio sine tutore facta ipso jure nulla est; sed Confessio Minoris 2dæ ætatis, curatorem non habentis, ipso jure quidem tenet; verùm restitutioni in integrum obnoxia est. 1147.454.
Quando Venditor feudi paulo ante suum obitum, nullo teste adhibito, in scriptis declarat, quòd ipse pecuniam ex feudo redactam emtioni aliorum feudorum destinaverit, utrum talis declaratio in vim Confessionis accipi queat? 290 90. & sq.
Ubi omnis immodicæ sollicitationis, dolosæ persuasionis, & violentæ compulsionis præsumtio exulat, Confessio defuncti tanto tutius admitti potest & debet. 295.156. & sq.
Pacti alicujus conciliator & conditor in illo factam confessionem frustra impugnat. 36.311.
Quòd paterna & materna, à fratre fratri donata, bona nullo fideicommissi agnatitii nexu devincta sint, per judicialem Confessionem rectè probatur. 985.884.
Confessio ambigua in favorem confitentis est interpretanda. 947.453.
Eadem etiam ex Juris præsumtionibus adjuvanda, & secundum qualitatem personæ confitentis, præsertim si illa Legum sit imperita, supplenda. 947.454.
Certo fine facta confitenti non obest ad alios effectus. 947.461. 1653.24.
Spe præmii elicita nihil roboris habet. 1653.22. & seq.
Confessio qualificata vel in totum acceptari, vel in totum rejici debet. 197.400.
Sive qualitas adjecta in eadem, sive diversa oratione adjiciatur. 197.401.
Confessio Operarum indefinitarum, hâc adjecta qualitate, quòd illæ ex mera familiaritate præstitæ fuerint, an dividi valeat? 197.402.
Regula de non dividenda Confessione qualificata quibus casibus limitetur? 200.430. & seqq.
An Rei Confessio, quòd omnes homines proprii ad indefinitas operas teneantur, etiam jus recipere possit? 166.56. & sqq. junct. 227.732. & sqq.
Confessio non recipiens naturam & jus nullius, regulariter, momenti est. 167.69. 987.905. & seq.
Confessio, contra rei evidentiam, vel veritatem facta nullatenùs præjudicat. 167.71. 987.905. 1653.26.
Licet judicialis, vel planè jurata sit. 167.72.
De Confessione Hæredis ab intestato, Testamentum à defuncto conditum esse, an & quatenùs ei præjudicet? vid. Testamentum.
Hæc juris præsumtio, quòd bona in dubio potiùs emphyteutica, quàm feudalia censenda sint, tàm efficax est, ut etiam contra Confessionem, qua Filiæ feudalem prædiorum qualitatem confessæ jam fuerunt, & propterea suis fratribus multa prædia reliquerant, validissimè operetur. 649.61. & sq.
Illaque non facilè per quamlibet aliam præsumtionem subvertitur. 649.62.
Quomodo error in dicta Confessione commissus probetur? 650.70.
Error confitentis ex instrumento, ad quod ille se retulit, imprimis probatur. 35.305.
Commissarius ad testes examinandos datus adversarii Confessionem, regulariter, recipere nequit. 556.25. & 27.
Ad decernendam pœnam ult. supplicii nihil refert, an Reus illud ipse legaliter confiteatur, vel per sufficientes probationes convincatur. 759.29. 213.84.
Confessio sola, nisi aliundè de corpore delicti priùs constet, ad dictandam pœnam capitis regulariter haud sufficit. 1034.51. & 56.
Ob solam Rei confessionem quælibet pœna extraordinaria, licet morti proxima, nempe fustigationis, benè dictari potest. 1276.4. 1034.55. 424.9.
Confessio socio, delictum neganti, regulariter non præjudicat. 1034.52. & sq. 1022.207. & sq.
Nisi accedat tortura. 1012.207. & seqq.
Socium criminis denuncians, si contra seipsum confiteatur, denunciationi suæ multum verisimilitudinis hoc ipso conciliat. 1026.164.
Ad probandam copulam carnalem etiam libera & nullatenùs suspecta ambarum Partium Confessio, maximè judicialis, in omnibus delictis carnis sufficit. 1780 33.
In plerisque delictis carnis pœna ultimi supplicii non aliter decernitur, quàm si utriusque confessio suppetat. 1282.90.
Ad certitudinem corporis delicti in crimine Adulterii non sufficit unius saltem partis Confessio. 1033 49. 1034.58.
Confessio Rei spontanea in Adulterio reiterato, inter alia, accedente conjugis innocentis condonatione, ad remissionem pœnæ capitalis non parum confert. 1196.70.
Ad dictandam pœnam capitis ob crimen adulterii utriusque Coadulteri Confessio requiritur. 349.50.
De Confessione Bigamiæ vid. Bigamia.
Unum alterumve furtum Confessus utrum etiam, propter alia, torturæ subjici possit? 428.85. & seqq. 95. & seqq.
Solius mandatarii & mandantis Confessio ad corpus delicti Assassinii Judici repræsentandum sufficiens haud est. 1018.161.
Testimonium Parochi de bis baptizato infante, in scriptis impertitum, concurrente vel facti notorietate, vel personæ inquisitæ Confes-

tione, in ordine ad pœnam capitalem, ſufficiens eſt. 1276. 10. & ſqq.

Rei ſola Confeſſio, quòd ipſe revera venenum alicui propinaverit, ad dictandam pœnam capitalem cur non ſufficiat? cons. 19. n. 34.

In probando conatu criminis Veneficii, ad proximum quantumvis actum perducto, Reorum ſola Confeſſio ſufficit. cons. 19. n. 39. & ſqq.

De Confeſſione Infanticidii vid. Infanticidium.

Furti vid. Furtum.

Blaſphemiæ vid. Blaſphemia.

Delicto, in pœnam contumaciæ, pro confeſſato accipiendo vid. Contumacia.

CONFESSIONARIUS.

De Teſtamento coram Confeſſionario & duobus teſtibus ſecundum Jus Canon. ordinando vid. Teſtamentum.

CONFESSORIA ACTIO.

In actione Confeſſoria dominium tantùm incidenter & minùs principaliter in judicium deducitur, hinc & præſumptiva ſaltem ejus probatio ſufficit. conſ. 21. n. 26. & ſq.

Ad uſum ſepulchri hæreditarii tuendum etiam utilis Confeſſoria actio à DDbus conceditur. 481. 207.

CONFIDENTIA. Conf. Fides.

CONFIRMATIO.

Confirmatio ſuperioris, & præcipuè ſummi Principis, robur addit confirmato. 1229. 49.

In dubio, & generali Confirmatione Princeps negotium eo modo duntaxat, quo poteſt de jure communi; non ex poteſtatis plenitudine, confirmâſſe intelligitur. 1234. 117. & ſqq.

Confirmatio transactionis, qua filius naturalis ad æqualem cum legitimis liberis ſucceſſionem vocatur, ab inferiore magiſtratu facta nihil roboris ei confert. 1266. 160 ſqq.

Confirmationes ſuperiorum plerumque brevi verborum compendio adjici ſolent. 203. 462.

Ubicunque non valet ipſa rei conceſſio, ibi nec Confirmatio factæ conceſſionis ſubſiſtere poteſt. 213. 578.

Ad cujusvis negotii Confirmationem plena negotii confirmandi ſcientia requiritur. 216. 606.

Scientia eſt de ſubſtantia cujuslibet Confirmationis. 216. 607. & ſqq.

Hinc prævia de omnibus illius circumſtantiis certioratio neceſſaria eſt. 216. 610.

In quolibet confirmante negotii confirmati ignorantia præſumitur. 217. 620.

Ab illo, qui in tali Confirmatione ſe fundat, ſpecificam & plenam confirmantis ſcientiam probari oportet. 217. 621.

An ſola ſigilli appoſitio, ſine ſubſcriptione, ad hoc ſufficiat? 217. 624. & ſqq.

Clauſula reſervatoria: Daß die Frey Abtiſſin der Bauren Dorffbüchlein confirmirt haben wolle; aber Ihr / Ihrem Gottshauß / und allen Ihren Nachkommen an demſelben / an aller herrlichkeit / oberkeit und gerechtigkeit ohne ſchaden / omnia monaſterii jura conſervat. 218. 633. & ſq.

Confirmationes ſuperiorum Juris ſubditis competentis præexiſtentiam, regulariter, præſupponunt. 174. 152.

Confirmatio non dat eſſe rei confirmatæ; ſed tantùm benè eſſe, eandemque majoris facit autoritatis. 175. 154. ſq. 1267. 171.

De contractûs à Judæo cum Chriſtiano initi neceſſaria Confirmatione vid. Judæus.

Confirmatio circa illud, quod à ſui primordio inutile eſt, nihil operatur. 1234. 110. & ſq. 1267. 171.

Ne quidem ſummi Principis Confirmatio negotium ipſo jure nullum convalidat, niſi de omnium illorum, quos tale negotium quovis modo concernit, intereſſe & juribus ſpecificè informatus ſit. 1234. 112. & ſqq.

Confirmationes Principum non aliter valent, quàm ſi preces illorum, qui easdem exorant, veritate nitantur. 1234. 114.

Confirmationes Principum ſemper ità exaudiri debent, ut non vergant in cujusquam alterius injuriam, nec jus aliis competens intervertant vel minuant. 1234. 115.

Etiam ipſius Sacræ Cæſ. Majeſtatis Confirmationibus hæc clauſula ineſſe cenſetur: Cum juſtitia, & ſemper ſalvo jure tertii. 1234. 116.

Confirmationes pactorum, *jurium & privilegiorum* à quovis ſucceſſore in regimine ſolent fieri. 223. 690.

Pacta familiæ à Principibus, Comitibus, imò etiam Baronibus & Nobilibus omnimodam jurisdictionem habentibus condita, etiam ſine Cæſarea confirmatione, in vim legis, valent. 402. 254. & ſq. 412. 368. 827. 54. & ſqq.

Quando aliud dicendum? 828. 89. & ſeq. 839. 305. & ſeq.

Idem in ſpecie etiam in pactis, quòd bona paterna ad ſolos maſculos ſucceſſores pervenire, & è contra filiabus tantùm congruæ dotes exolvi debeant, obtinet. 402. 256.

De Confirmatione ſententiæ primæ inſtantiæ vid. Sententia.

Transactionis, præprimis ipſo jure nullius, vid. Transactio.

CONFISCATIO.

Cui totum prædium Confiſcandi facultas competit, ei multo magis facultas certam pecuniariam quantitatem exigendi competere cenſenda. 619. 74. & ſeq.

Quando territorio vel caſtro in uſumfructum conceſſo etiam jus confiſcandi, vel bona vacantia in fiſcum cogendi adhæret, tunc ejus commoda ad ſolum Fructuarium pertinent. 681. 76. & ſeq. 1739. 30.

Donarium, pro nominis ſemel, in damnum veritatis, ex aliqua ſcriptura eraſi reſtitutione ipſi reſtituenti oblatum & numeratum Confiſcationi obnoxium eſt. 501. 70.

De pœna Confiscationis adversus contumacem decernenda vid. Contumacia.

CONFRATERNITAS.

Pacta Confraternitatis Principum, &c. juxta quotidianam praxin, vix aliter, quàm in scriptis, celebrari consuevit. 831. 105.

Hinc & in dubio non aliter, quàm in scriptis, celebrata præsumuntur. 831. 107.

An opus habeant Cæsarea confirmatione? 827. 51. 828. 59.

Pactum Confraternitatis omnem testandi facultatem adimens an subsistat? conf. 16. n. 717. sqq.

CONFRONTATIO.

Confrontatio specialis inquisitionis pars est. 1378. 109.

Inquisitio specialis & Confrontatio præsupponit, Magistratum personas inculpatas de delicto suspectas habere. 1378. 110.

Illegitima, præprimis ab una saltem Lamia facta, denuntiatio ne quidem ad specialem inquisitionem & Confrontationem sufficiens est. 1378. 111.

Confrontatio cum sagis & magis an aliquam infamiam post se trahat? 1378. 108. & seq.

Inquisitus, sine præcedanea corporis delicti investigatione, vel absque alio criminis indicio, temerè confrontatus, adversus judicem, ex capite injuriarum fundatam actionem habet. 1379. 112.

Ad Confrontationem sine indiciis sufficientibus neutiquàm est deveniendum. 1379. 112.

Judex contrarium faciens non saltem ad pœnam; verùm etiam ad expensas tenetur. 1379. 113.

Adversus prægnantem, partu nondùm edito, Confrontatio decerni non potest. 1591. 3. & seq.

CONFUSIO.

Creditor debitori suo hæres factus, pro rata suæ partis hæreditariæ, per Confusionem, suum creditum amittit. conf. 20. n. 18. & sq.

CONJECTURA.

Vid. Præsumtio.

CONJUNCTIO.

Una oratione Conjuncti pariformiter juncti intelliguntur. 808. 179.

De Conjunctione sanguinis vid. Cognatio. Cognatus.

CONJUGIUM. CONJUX.

Vinculum connubiale utrumque Conjugem æqualiter ligat. 350. 17.

Inter Conjuges mutua obligatio ad reciprocam quandam, intellige liberalem, servitutem intercedit. 1690. 17. & sqq.

Officia Conjugum reciproca à connubiali potiùs amore, quàm à pretii vel præmii spe proficisci debent. 1690. 20.

Qua de causa Lex Romana donationes inter Conjuges prohibuerit? 1690. 21.

Conjuges demùm per matrimonii consummationem una caro fiunt. 1777. 8.

Legatum rei alienæ Conjugi relictum, non obstante testatoris ignorantia, valet. 88. 806. & sq.

Industrius Conjux nullam suæ industriæ pœnam luere debet. 112. 45.

Unius Conjugis fraudulenta machinatio non debet alteri damnosa esse. 112. 46.

Sua bona, vel corpora, per Conjugium alibi initum, sine domini speciali consensu, aliorsùm transferre prohibiti, in censum hominum propriorum rectè referuntur. 235. 807. & seqq.

De testimonio Parochi super legitimè contracto Conjugio impertito vid. Literæ. Liber.

Quo titulo statutaria Conjugum portio, an universali, an tantùm singulari, superviventi Conjugi obveniat? 129. 271. & sqq.

In specie secundum Jus Würtembergicum? 130. 279. & sq.

An, & quatenùs portio Conjugum statutaria præviæ æris alieni deductioni sit obnoxia præprimis secundum Jus Würtembergicum? 129. 263. 130. 278. & seqq.

Quidsi, post hujus portionis exolutionem, demùm emergat æs alienum? 131. 286. & sqq.

In Ducatu Würtemb. Legitima Conjugum, & Portio statutaria quàm maximè differunt. 131. 299.

An, & quatenùs portio Conjugum statutaria in totum, vel pro parte alicui adimi, vel legatis, fideicommissis, aut aliis modis gravari possit? 131. 291. usque ad 317.

Quidsi Imperator liberam testandi facultatem alicui concesserit? 132. 309.

Quidsi Statutum utatur verbis: Quòd Conjux superstes tantum debeat lucrari, sive verbo, Pertineat, Aigenthumblich behalten / Soll ihm zugehören? 132. 310.

Utrum Conjux, universalis defuncti bonorum usufructuarius constitutus, ejusdem æs alienum exolvere teneatur? 131. 290.

Qui omnium Bb. usumfructum Conjugi reliquit, non potest non etiam Laudemium relinquere voluisse videri. 683. 137. & seqq. Conf. Ususfructus.

De successione Conjugum in Foro Saxon. usitata vid. nonnulla sub voc. Mobile.

juxta statutum Liberæ Imp. Civit. Hailbronnensis vid. Statutum.

Societate Bb. conjugali vid. Societas Bb. conjugalis.

Conjugum successione in omnibus bonis mobilibus, & quæ eò spectant, vid. Mobile.

An, & quatenùs dispositio Legis. 6. Hac edictali Cod. de sec. nupt. in dispositionibus & donationibus Conjugum remuneratoriis locum habeat? aliaque eòdem spectantia vid. sub voc. Donatio.

De condonatione adulterii ab innocente Conjuge facta vid. Adulterium.

CONNEXUM.

De Connexis commissarii judicare benè possunt. 576. 29. & seqq.

CONSCIENTIA.

In foro Conscientiæ semper tutior via eligi debet. 996. 92.

CONSENSUS.

Præsens & tacens, quatenùs de ipsiusmet præjudicio, sicque etiam de obligatione & actione adversus ipsum quærenda agitur, pro consentiente haudquaquàm habetur. 1709. 79.

Quidū ipsi aliqua actio vel exceptio acquiratur? 1709. 80. & seqq.

Consentienti non fit injuria. 1183. 137.

Consensum semel præstitum nemini revocare integrum est. 1772. 63. & sq.

De tacito Consensu vid. porrò Tacitum. Scientia.

Consensu geminato vid. Geminatio.

CONSILIUM.

Pater optimum pro liberis Consilium suscipere præsumitur. 829. 83. 1769. 25.

De Consilio Furi dato, eique præstituta pœna vid. Furtum.

Consiliis Facultatum vel aliorum Collegiorum vid. Responsum.

CONSTITUTIO.

Constitutiones Principum non aliter valent, quàm si preces illorum, qui eisdem causam dederunt, veritate nitantur. 1234. 114.

CONSTITUTIO IMP. POLITICA.

De dispositione Const. Imp. Polit. quoad Contractus Christianorum cum Judæis initos vid. Judæus.

Const. Imp. Polit. A. 1512. Coloniæ promulgata vid. Testamentum militare.

CONSTITUTUM.

Debitor in nominis, quo alteri obstrictus est, alienationem ipsemet consentiens, si non ex nova stipulatione, saltem ex Constituto, cessionario obstringitur. 1176. 58.

Hæc promissio Advocato facta, daß Er en homme d' honneur versichere / daß / wann Herr A. wegen seiner / auff 517. Reichsthaler gestellten forderung / nur ein wenig sich billicher herauß lassen und finden wolle / alsdann / so bald nur Herr R. bey geld seyn werde / ihm seine schrifften und arbeit wohl bezahlt werden sollen / verissimum Constitutum obligatorium efficit. 1311. 7. & sqq.

Promittens mediante nudo pacto, se illud, quod ipse, vel alius debet, solvere velle, ex pacto legitimo prætorio, nempe ex Constituto, validissimè obstringitur. 1311. 12.

Sicut quodlibet pactum nudum; ità etiam Constitutum, per consensum quovis modo declaratum, perficitur. 1311. 13. & sqq.

Nihil refert, an quis debitum proprium, vel omninò alienum, vel sibi cum aliis commune constituat. 1311. 15.

Impersonaliter factum Constitutum nullius est momenti. 1311. 17.

Quando antecedentia vel subsequentia verba demonstrant, quòd debitum impersonaliter constituens de seipso senserit, tunc impersonalitas Constituti non vitiat. 1311. 20.

Prætor, dùm, edicto suo, Constituta consensu facta custodit, naturali æquitati favere verissimè dicitur. 1454. 133.

Etiam hoc, si quis alieno Creditori promittat, se, quod alius ipsi debet, soluturum, Constitutum obligatorium inducit. 1658. 19.

De Constitutis Fœminarum vid. Fœmina. Uxor.

CONSUETUDO.

Consuetudo contractuum interpres optima. 624. 159.

Concessio facta censetur secundum Consuetudinem concedentis. 624. 160.

Consuetudinis interpretatio etiam contra propriam verborum significationem, & contra Jus commune accipitur. 625. 165.

Ex illis duobus, quibus regitur orbis, potissima pars Consuetudo existit. 209. 537.

Consuetudines à Jure communi recedentes à loco ad locum, à provincia ad provinciam, à vicinia ad viciniam, nullam admittunt extensionem. 663. 40. & sqq.

Omnis Consuetudo est stricti juris. 663. 42.

Nec ullam à re ad rem, à persona ad personam patitur extensionem. 663. 43.

Consuetudo de ipso oppido vel loco, in quo lis ventilatur, cum suis requisitis probari debet. 664. 44.

Consuetudo Viciniæ tùm demùm attenditur, quando æquitas naturalis, & Jus Commune super re, de qua agitur, nihil disponit. 664. 46.

Statuta, inter alia, etiam ex vicinorum Consuetudine haud infrequentem interpretationem facilè recipiunt. 206. 503. 130. 282.

Quando de observantia vel Consuetudine in uno loco non constat, ad observantiam aliorum locorum in vicinia sitorum, & eidem domino subjacentium recurritur. 206. 506.

Etiam in materia onerosa & odiosa. 206. 507.

Consuetudo majoris populi partis ad pauciores extenditur. 206. 498.

In aliqua provincia Consueta quoad omnes familias & homines obtinent, donec contrarium legitimè probetur. 228. 739.

Diuturnæ Consuetudines etiam rusticis & hominibus propriis servandæ. 237. 826.

Consuetudo & Præscriptio tantam habent cognationem, ut, regulariter, vix à se invicem discerni valeant. 471. 53.

Consuetudo, tanquàm res facti, ab allegante legaliter probanda. 662. 17. & sq.

Qui, posthabitis aliorum exitiis & seriis deliberationibus, nihilominùs in sua delinquendi Consuetudine pergit, jure gravius punitur. 570. 77.

Actuum prohibitorum frequentia delinquendi Consuetudinem inducit, destinatam malitiam arguit, & omnem emendationis spem præscindit. 1201. 26. 572. 108. 1561. 58.
De Consuetudine tùm in genere, tùm in specie feras furandi vid. Furtum. Fericidium.
Consuetudine, vi cujus nobiles & illustres filiæ à successione excluduntur, vel ipso jure pro renuntiatis habentur, vid. Filia. Renuntiatio. Fideicommissum.
Jure Laudemium exigendi per Consuetudinem acquirendo & probando. vid. Laudemium.
Utrum, per Consuetudinem, bona indivisibilia fieri queant? 321. 48. & seqq.
An subsellia Templorum, per Consuetudinem, hæreditaria & patrimonialia reddi possint? 469. 18. 472. 72.
Consuetudo, quòd nemo simùl in duobus Collegiis opificiariis recipi debeat, an valida sit? 772. 7.
Consuetudo voluntatem testatoris haud rarò interpretatur. 411. 421.
An, & quatenùs prædia feudalia, per Consuetudinem, collectabilia fieri possint? vid. Feudum.
Nobiles Consuetudini & Moribus inter ipsos obtinentibus se conformare voluisse censendi. 833. 123. & seq.
Consuetudo restrictiva liberæ facultatis, circa ea, quæ ipsa meræ sunt facultatis, introduci non potest. 628. 205. 322. 57.
Etiamsi accedat lapsus M. annorum. 322. 58.
Ex eo, quòd dominus certa specie operarum per plurimos annos non opus habuerit, longæva Consuetudo, ab his operis liberans, extundi non potest. 237. 827. & seqq.
Quando aliud dicendum? 237. 832.
Consuetudo, quòd, altero sine masculis Liberis decedente, alii masculi de familia, filiabus exclusis, succedere debeant, legaliter probanda. cons. 16. n. 727. & seq.
Nec sufficit probari, fœminas à masculis exclusas fuisse; sed oportet, ut probetur, quòd exclusio facta fuerit vi istius consuetudinis. cons. 16. n. 729.
Quando constat, omnes filias alicujus familiæ suis doribus contentas, paternæ, maternæ, itemque fraternæ successioni renunciasse, sic, ut nulla in contrarium memoria exter, tunc Consuetudo inducta dicitur, ita, ut, licet in aliquo casu renunciatio per unam ex fœminis non fuerit facta, tamen perindè haberi debeat, ac si renuntiasset. cons. 16. n. 895.
Consuetudines fœminarum propter masculos exclusivæ non solùm in Hispania, Gallia & Italia; verùm etiam in Germania sunt usitatissimæ. cons. 16. n. 918. & seqq.
Consuetudines, in materia renuntiationum, utramque paginam facere dicuntur. cons. 16. 1006.
Vide porrò Renunciatio.
De Consuetudine in scriptis, contrahendi, pactiscendi, &c. Principibus, Nobilibus immed. &c. usitatissima vid. Scriptura.
In hac Quæstione? Cuinam onus ædium sacrarum extructionis, conservationis & reparationis incumbat? multum Consuetudini tribuendum. 163. 20.
Denunciatio transmissionis Actorum ad impartiales hodiè, per generalem ferè Consuetudinem, non ampliùs est necessitatis. 1370. 33.
Hæc Consuetudo, licet magis corruptelæ, quàm veræ Consuetudinis rationem habeat; Judici tamen, mododictam Denunciationem intermittenti, plenariam à pœna immunitatem præstat. 1370. 34. & seq.
Ex duabus personis adhucdum solutis, & non nimis arcto cognationis nexu conjunctis pronati liberi, per universalem ferè Consuetudinem, in omnibus, jure naturalium liberorum, hodiè censentur. 1256. 25. & seqq.
Quænam hujus Consuetudinarii juris sint rationes? 1256. 34.
Consuetudo Statuti interpretativa omnes alios illius intellectus prosternit. 115. 87.
Tametsi lapsu temporis longissimi non sit munita. 115. 88.
Observantia etiam unico actu introducitur, contra quàm juris est, in Consuetudine. 121. 163.
Quando de observantia Statuto, ex se jam satis claro & restrictè loquenti; sed per subsequens Statutum adhuc magis declarato derogante quæritur, tunc probatio omnium, ad probandam Consuetudinem necessariorum requisitorum, pariformiter requiritur. 121. 170.
Etiam in Consuetudine semper novissimorum habenda est ratio. cons. 16. n. 904.
Notoria, ac per actuum frequentiam, & lapsum plusquàm longissimi temporis semel validè introducta Consuetudo, per unum, vel alterum contrarium actum, haud abrogatur. cons. 16. n. 905.
Nisi denuò tempus diuturnum accedat, & omnia ad introducendam Consuetudinem necessaria requisita concurrant. cons. 16. n. 909.
Actus meræ voluntarii, & à libero cujusvis arbitrio pendentes, ad introductionem Consuetudinis haud sufficiunt. 840. 219. 322. 57. 628. 205.
Etiamsi accedat lapsus M. annorum. 322. 58.
Consuetudo adhuc introducenda, per unicum contrarium actum, in sua nativitate impeditur. cons. 16. n. 909.
Desuetudo nihil aliud est, quàm contraria consuetudo. cons. 16. n. 912.
Consuetudo duobus aut tribus contrariis judiciis non evertitur. cons. 16. n. 915.
De Consuetudinaria Bb. conjugalium societate vid. Societas Bb. conjugalis.

CONTERRANEUS.

Proditio Conterranei longè detestabilior est, quàm peregrini. 276. 208. & seqq.

CONTRACTUS. Conf. Pactum.

Facultas contrahendi ex Gentium communi jure profecta. cons. 16. n. 732.

Tàm latè patens fideicommissum, ut omnem de rebus suis contrahendi facultatem adimat, tanquàm insolitissimum, non præsumitur; sed exactè probari debet. cons. 16. n. 733.

Quatenus in Contractibus utile, per inutile, haud vitietur? 829. 774.

Argumentum à testamentis ad Contractus, & contra, validissimum est. 723. 76. 1144. 412. 683. 115.

An, & quatenùs Contractum in testamento inire liceat? vid. Testamentum.

Itemque an in Contractu hæres institui possit? vid. Hæres.

Possessio temporis immemorialis habet vim specialis Contractus. 219. 642.

Quænam diversissimi hujus juris, quòd ad Contractuum probationem duo testes sufficiant, & in ultimis voluntatibus è contra septem vel quinque testes necessarii sint, solida sit ratio? 912. 173. & seqq.

In omnibus Contractibus, &, quæ per illos fiunt, etiam transactionibus, semper animadvertendum, ne cum alia persona initus Contractus vel conventio in alia noceat. 1233. 105.

Renovatio Contractus semper facta præsumitur cum iisdem qualitatibus & conditionibus, quibus primordialis Contractus fuit initus. 1069. 326.

In investiganda cujusvis Contractus tùm natura, tùm efficacia ejusdem initium primariò respici debet. 263. 76. 1442. 31.

Regula: Quod quis per alium facit &c. etiam in Contractibus locum sortitur. 264. 83. & seq.

Pacta dant legem Contractibus. 624. 157. 1712. 103.

Consuetudinis interpretatio in Contractibus optima. 624. 159.

Iste Contractus celebratus præsumitur, quem ipsa verborum facies ostendit. 652. 94.

Quando dubium de Contractu celebrato oboritur, contrahentium mens præcipuè spectanda venit. 647. 14.

Contrahentium mentis haud postremum est indicium nomen à contrahentibus Contractui inditum. 647. 15. 1507. 30.

Etiamsi negotium inter ipsos celebratum ad alterius contractus naturam propiùs accedat. 647. 16.

Modò non Contractus à partibus denominati natura reclamet. 1507. 31.

Interpretatio Contractuum ipsarummet legum interpretationi conformatur tutissimè. 1306. 202.

In dubio ille Contractus præsumendus venit, qui in aliqua regione frequentior est. 658. 198.

In Contractibus nulla syllaba otiosè posita existimanda. 736. 258. 780. 134.

In dubio talis Contractuum interpretatio facienda, ut omnium Contrahentium conditio æqualis sit. 723. 82. 731. 198.

Omnis Contractus ita interpretandus, ut magis dilectus melioris, vel saltem cum minùs dilecto non inæqualis seu deterioris sit conditionis. 722. 71.

Unus Contractûs articulus, per alios ejusdem Contractûs articulos, explicandus & declarandus. 723. 75.

Unus Contractus etiam is intelligitur, qui ex pluribus articulis & capitulis constat, modò omnia simùl & semel conventa sint. 723. 79.

Unus idemque Contractus non debet diverso jure censeri. 423. 546. 723. 78.

Nemo geminum aleæ Contractum, in eodem negotio, celebrasse censendus. 723. 83.

Omnes conventiones & Contractus ita interpretandi, ne alteruter paciscentium damnum inde patiatur. 731. 193.

Et ut paciscenti utrique consulatur. 731. 194.

Hanc interpretationem etiam ipsa naturalis commendat æquitas. 731. 195.

Semper oneri ab altero Contrahentium suscepto par Commodum obvenire debet. 731. 196.

Nunquam Contractus hoc modo sunt interpretandi, ut in arbitrium alterutrius contrahentium ponatur, an, cum damno alterius, velit locupletari? 731. 197.

Verba Contrahentium sunt lex Contractus. 16. 189.

Interpretationi Contractus ab ipsis Partibus factæ modis omnibus standum. 35. 102.

In Contractibus rectè interpretandis semper ad id, quod est verisimilius, respiciendum. 807. 161. 723. 80. 735. 245.

Verba, quibus contrahentes sunt usi, adversus ipsos, & ipsorum hæredes sunt interpretanda. 1306. 203.

Quoties constat, à quo verba Contractûs ambigua prolata fuerint, hæc contra proferentem sunt interpretanda. 36. 318. & seqq. 408. 324. 735. 247. 1300. 96.

Qui per ejusmodi ambiguitatem, sibi ipsi, illius interpretationem reservare intendit, omnem interpretandi facultatem, hoc ipso, justissimè amittit. 735. 248.

Cautela Strykiana, ne quisquam contrahentium à se cum alio initum Contractum ipse concipiat. 1300. 58.

Nulla melior obscurorum verborum datur interpretatio, quàm quæ ex ipso instrumento Contractûs haberi potest. 736. 256.

Extra hanc frustra alia quæritur. 35. 104.

Unus solus ex pluribus Contrahentibus, vel pacisc entibus non potest ambiguam conventionem interpretari. 736. 261.
Contractus posterior derogat priori. 197. 182.
In omni Contractu clausula: Rebus sic stantibus, tacitè subintelligitur. 74. 672.
Voluntas contrahentium non ulteriùs attenditur, nisi quatenùs illa ex verbis apparet. 405. 288. & sqq.
Contractus in dubio ità interpretandi, ut nec verba ejus reddantur superflua, nec eluforia. 406. 300. & sqq.
Verba Contractus habentur pro textu, cui magis credendum, quàm glossæ & violentæ eorum detorsioni. 408. 322.
Etiam quodlibet minimum Contractûs verbum, in favorem illius, pro quo fuit appositum, aliquid operari debet. 408. 323.
Incivile est, nisi toto Contractu perspecto, de eodem judicare, vel verba captare velle. 413. 382.
Contractus ab initio sunt voluntatis; sed postea necessitatis. 425. 560. 1455. 142.
Hæc clausula Contractui adjecta: Wir/ die Schuldnere/ wollen auch diſe willkührliche obligation nicht anders deutten/ alß ſie im Buchſtaben lautet/ und vom Herrn Glaubiger und ſeinen Erben allein verſtanden und gedeuttet wird/ quomodo sit exaudienda? 1306. 185. & sqq.
Ista clausula Contractibus haud ratò adjicitur. 1306. 188.
Irregularis hæc & abnormis facultas Contractum, demùm post plures annos, pro arbitrio creditoris, interpretandi, etiam illius hæredibus reservata, an ad cessionarios rectè porrigatur? 1307. 208. & sq.
In dubio nemo se ultra ea, ad quæ, ex cujusvis Contractûs natura, de jure tenetur, obstringere voluisse censeri debet. 594. 104.
Interpretatio conventionum non ex talibus desumenda, ad quæ specialis & expressa contrahentium requiritur conventio. 1306. 201.
Jus commune Contractui tacitè inesse videtur, quocunque loco contrahatur. 73. 669. 414. 411. & sq. 1155. 545.
Statutis disposita perindè Contractibus inesse censentur, ac si pactum expressum, inter partes, de illis interpositum esset. 1154. 543. 1155. 546. 1281. 83. & sqq.
Contractus & delicta in statuminanda fori competentia æquiparantur. 571. 87. & sq. 1281. 85.
De Contractibus Principum & Nobilium immediatorum vid. Princeps. Pactum.
in scriptis celebratis vid. Scriptura.
Judæorum cum Christianis vid. Judæus.
ex capite simulationis impugnandis vid. Simulatio.
ex subsecuta observantia, & rebus postea gestis interpretandis vid. Observantia.
obligatione & actione ex Contractu alteriùs acquirenda vid. Obligatio.
Contractibus super bonis immobilibus celebratis, & quid in specie in Ducatu Würtembergico, quoad illos, Juris obtineat? vid. Immobile.
Quatenus tempus Contractûs, quoad restitutionem pecuniæ mutuatitiæ, &c. respiciatur? vid. Moneta. Thalerus.

CONTRACTUS INNOMINATUS.

Quando alicui pecunia statim ab initio mutuò datur, ut eadem in specie reddatur, sine dubio Contractus innominatus, Do, ut des, celebratus censeri debet. 1509. 52.
Hoc casu dominium pecuniæ indubitatò in debitorem transfertur. 1509. 53.
Utrum pecunia, ex tali Contractu, in alium translata adhuc in bonis debitoris obærati extans jure separationis ordinario auferri possit? 1509. 53. & seqq.
Quid, si illa ex titulo Contractûs innominati à faciendo incipiente in debitorem translata fuerit? 1509. 54. & seqq.
Vocabulum, Leihen/ etiam de Contractu innominato à faciendo incipiente prædicari potest. 1509. 55.
Contractus innominati etiam mixti esse possunt, simùl in faciendo & dando consistentes. 748. 371.
Etiam facta secutura in Contractibus innominatis, à faciendo initium sumentibus, causam obligationi præbere possunt. 750. 400.
Utrum Querela enormis læsionis etiam in Contractibus innominatis locum sortiatur? 749. 383.
In Contractibus innominatis, ante actualem rei traditionem, utrique contrahentium, tàm communi, quàm Würtembergico Jure, pœnitere permissum est. 1707. 54. & seqq.
Ei, qui ab ejusmodi, per realem traditionem, nondùm plenè perfecto, Contractu recedit, non magis, quòd fidem violaverit, objici potest, quàm ei, qui, antequàm scriptura plene perfecta, à Contractu in scriptis celebrando recedit. 1707. 56.
Hæc facultas pœnitendi quoad Contractus innominatos competens etiamnum in Foro Saxonico, Badensi, Solmensi, & Francofurtensi pariformiter obtinet. 1707. 58. & sqq.
Quid de illorum sententia, qui hodiè pacta Contractuum innominatorum præparatoria pro obligatoriis, & simùl actionis ad consequendum interesse productoriis venditant, haberi debeat? 1705. 36. & seqq. junct. 1707. 54. & sqq. 1709. 75. & sq.
Si Pacto futuri Contractus innominati præparatorio stipulatio, simplex, vel pœnalis, annectatur, tunc illud, regulariter, ab utraque parte irrevocabiliter adimpleri debet, sic, ut, etiam inspecto Jure Civili, contra nolentem vel ad interesse, vel ad promissam pœnam confestim agi possit. 751. 409. 1706. 39. & sqq.

Quando voluntas paciſcentium evidenter eò tendit, quòd ipſi ſimpliciter & abſolutè ad Contractum innominatum ineundum ſeſe invicem obſtringere voluerint, vel ſi ſibi invicem expreſsè promiſerint, daß keiner dem andern aufkünden wolle / item daß der unter den Partheyen nur mit worten abgeſchloſſene Contract ſteiff / ſteth und feſt gehalten werden ſolle / tunc ejusmodi abſolutum & ſimplex pactum, in excludenda facultate pœnitendi, modernis moribus, eandem vim habet, quam olim ſolennis ſtipulatio.
1709. 75. 1706. 41. & ſeqq.

Verba hæc: Er wolle den tod trincken / wann Er den Tauſch aufkünde / à permutatario prolata, tale pactum pœnitentiæ excluſivum procul dubio important, 1707. 46. 1709. 77.

Hæc ab una ſaltem parte facta declaratio, ſi non etiam ab altera vel verbis, vel factis acceptetur, ad ejusmodi abſolutum & pœnitentiæ totaliter excluſivum Pactum inducendum haud ſufficit. 1707. 48. 1709. 77. & ſeqq.

Quid, ſi is, in cujus commodum talis declaratio tendit, præſens fuerit, & tacuerit? 1707. 50. & ſeqq. junct. 1709. 78. & ſeqq.

Utrum promiſſio bey Adelichen Ehren / Treu und Glauben / cum ſolenniſſima omnium beneficiorum renunciatione, de ſervando contractu innominato facta, pœnitentiam excludat? 751. 410.

Si is, cui de contractu certò ineundo, per ejusmodi pactum abſolutum, vel alia ratione, efficax promiſsio facta eſt, nihilominùs pœnitentiæ ex poſt facto ab altero interpoſitæ ultrò locum fecerit, tunc ipſe per hoc ſuo juri quæſito omninò præjudicat. 1710. 84.

Quamdiu in contractibus innominatis, ex parte dantis, pœnitentia locum habeat? 752. 425. 749. 377. 751. 402. cons. 40. n. 58.

Utrum etiam ei, qui ex contractu innominato aliquid accepit, pœnitere ſit integrum? 749. 378. & ſeqq. 751. 402. & ſeqq.

Ad excludendam in hiſce contractibus pœnitentiam non ſufficit, alterum ad eundem implendum paratum eſſe, vel jam aliqua feciſſe præparatoria. 749. 380.

An hæc pœnitendi facultas per Jus Canonicum ſit ſublata? 750. 390. & ſeqq.

Ex parte ejus, qui aliquid dedit, pœnitendi licentia etiam Juri naturali conveniens eſt. 750. 393.

Inter nominatos & innominatos Contractus nulla, propriè loquendo, ratione pœnitentiæ, differentia intercedit. 751. 407.

Pœnitendi facultas excluditur non ſolùm per ſtipulationem; ſed & Jure Canonico inſpecto per juramentum. 752. 417. & 420.

Aliud obtinet ſecundum Jus Civile Romanum. 1711. 97. & ſeqq.

Quamprimùm Contractus innominatus utrinque impletus eſt, tunc ne quidem ille, qui ſua datione initium præbuit obligationi, amplius pœnitere poteſt, nedùm ille, qui rem ab hoc datam accepit. 752. 423. & ſeq.

In Transactionibus per modum Contractus innominati initis pœnitentia non habet locum. cons. 20. n. 57. & ſeq.

CONTRADICTORIUM. CONTRARIUM.

Impudenter quis id poſtulat, cujus Contrarium, in caſu contrario, poſtulaturus non eſſet. 755. 460.

Contrariorum eadem eſt diſciplina. 524. 173. 1618. 143. 1070. 330.

Contrarietas & repugnantia inter antecedentia & conſequentia in omni interpretatione ſollicitè declinanda. cons. 8. n. 839.

Contraria eidem ſubjecto ſimùl ineſſe nequeunt. 1230. 61.

Argumentum à Contrario, in LL. & Statutorum interpretatione, eſt efficatiſsimum. 1452. 118.

Contradictoria in judicio allegans non eſt audiendus. 1786. 15.

Contradictoria ſimùl ſtare nequeunt; ſed ſe invicem tollunt. 1786. 14.

CONTUMAX. CONTUMACIA.

Ad hunc effectum, ut adverſus Contumacem in non reſpondendo ad Articulos inquiſitionales pœna Confiſcationis, vel ſimilis, decerni poſſit, requiritur, *ut probationes*, vel indicia eidem imputati *criminis* tàm clara & indubitata ſint, ut ab ipſo probabiliter in dubium vocari, vel enervari nequeant. 1627. 23.

Quatenùs ejusmodi probationes etiam per literas & inſtrumenta fieri poſſint? 1627. 23.

Pœna confiſcationis omnium bonorum adverſus Contumacem in non-reſpondendo aliter decerni nequit, quàm ſi etiam, propter crimen eidem imputatum, pœna capitis, vel perpetui carceris locum ſortiri poſſet. 1628. 24.

Accedente ſpeciali Principis conſenſu eadem etiam contra ſuperioris regiminis Conſiliarium, in non-reſpondendo ad articulos inquiſitionales Contumacem, cæteris paribus, benè decerni poteſt. 1634. 88.

In criminibus levioribus Reus in non-reſpondendo Contumax, regulariter, captis pignoribus, vel mulctæ dictione, ad reſpondendum compellitur: In gravioribus verò, ſi omnem tùm de inferenda ſummi gradus tortura, tùm de imputato Crimine pro confeſſato accipiendo, nunquàm non præmittendam ſeriam commination pertinaci ſua Contumacia fruſtratoriam reddiderit, ille, cæteris paribus, torturæ rectè ſubjicitur. 1634. 89. & ſeqq.

Contumax in non-reſpondendo ad poſitiones, regulariter, pro confeſſo habetur. 1634. 91.

In causis tamen criminalibus propriè dictis hoc ad pœnam capitalem non sufficit. 1634. 92.
Quando adversus Contumacem in non-respondendo tortura decernitur, tunc illa, non tàm ad eruendam ipsius delicti confessionem, quàm potiùs ad extorquendam, eousque pertinaciter retardatam, congruam Responsionem adhibetur. 1634. 98. 100. & seqq.
Nec, regulariter, ei ad respondendum dilatio danda est. 1635. 99.
Tortura tamen in ejusmodi casu moderata esse debet. 1635. 101.
Ad torturam ex capite Contumaciæ decernendam etiam indicia non adeò violenta sufficiunt. 1635. 102. & seqq.
Imò hoc ipsum, quòd Reus ad articulos inquisitionales cathegoricè respondere recusat, sufficiens ad torturam indicium per se præber; ità, ut alio indicio opus haud sit. 1635. 103. & seqq.
Nisi adversus ejusmodi Contumaces tortura uti liceret, quilibet Reus promeritum supplicium facili negotio effugere posset. 1635. 104.
Quando Contumax in non-respondendo Criminis eidem imputati, sua propria & indubitata manu, plenariè convinci potest, tunc Judex, etiam sine prævia tortura, ad ordinariæ pœnæ executionem progredi valet. 1635. 106.
Sin ejusmodi literas, vel alias scripturas contra sese productas, pro suis haud recognoscat, tunc, ad explorandam manûs certitudinem, regulariter, comparatio literarum institui debet, antequàm tortura corporalis adversus ipsum decernatur. 1635. 107.
Aliquando etiam Reus, sine hac comparatione, ex sua scriptura condemnatur. 1635. 108.
Multi DDres generaliter asserunt, quòd in talibus casibus, si Inquisitus compluries admonitus, & per minas aliquoties repetitas conterritus, nihilominùs in sua in non-respondendo Contumacia perseveret, ipse omninò pro convicto & confesso haberi, & ad promeritam pœnam rapi valeat. 1636. 111.
Alii hoc simpliciter negant. 1636. 112.
Nonnulli ejusmodi pertinax silentium saltem in vim negationis accipiendum existimant, sic, ut indè Fiscus se ad probationem commissi criminis, quamcunque in promptu habet, accingere valeat. 1636. 113.
Plerique in hoc consentiunt, quòd, si vel in loco delicti commissi peculiare Statutum extet, quòd Contumax, seu in non-veniendo, seu in non-respondendo talis, præsertim quando non agitur de ultimo supplicio, pro confesso habendus sit: Vel si etiam in ejusmodi, ex suprema Principis autoritate decreto processu inquisitorio, consimile speciale præceptum comminatorium aliquoties interpositum; verùntamen illud ab Inquisito pertinacissimè contemtum fuerit, tunc ejusmodi Contumax, quoad omnia eidem proposita interrogatoria, jure optimo pro confesso haberi valeat. 1636. 114.
Statutum, quòd Contumax habeatur pro confesso, etiam in bannito in Contumaciam locum habet. 1636. 116.
Etiam delictum, quod ob Contumaciam pro confessato habetur, juris intellectu verè probatum dici potest. 1637. 118.
Ipsa Banniendi Contumacia grave, adversus ipsum, indicium constituit. 1637. 118.
Sicut Princeps, nullum superiorem recognoscens, Statutum, de delicto ob Contumaciam pro confessato accipiendo comminatorium, generaliter valiturum, procul dubio condere potest: Ita idem etiam, per præceptum speciale, concurrentibus iisdem requisitis, statuendi jus habet. 1637. 119.
Talis, per viam, ut loquuntur, Monitorii procedendi modus cumprimis in Tribunalibus Auditoris Cameræ & Gubernatoris Urbis Romæ ordinarius & valdè frequens est. 1637. 121.
Multi DDres Contumaciam pro vero & gravi delicto habent: Alii verò eandem nonnisi impropriè tale reputant. 1638. 128.
Hinc etiam quoad pœnæ, Contumaci alterutrius generis, infligendæ determinationem, diversimodè sentiunt. 1638. 129. & seqq.
Verior tamen est sententia, quòd hujusmodi Contumacia, quæ in contemptum supremi Principis, in non-veniendo, seu in non-respondendo committitur, præsertim ab illis, qui ob gravius delictum accusati vel inquisitioni subjecti sunt, pro gravissimô crimine haberi debeat. 1639. 134. & 138.
In tantum, ut illa non saltem in genere criminali arbitraria; sed etiam in specie capitali pœna coërceri valeat. 1639. 135. & seqq.
Hæc sententia Jure quoque divino comprobatur. 1639. 137.
Contumacia, adversus summum Principem, præprimis in non-veniendo commissa, quomodo Jure Saxonico puniatur? 1639. 137.
Pœna omnium bonorum confiscationis ob Contumaciam in non-respondendo, adversus summi Principis præceptum, pertinaciter commissam, etiam tunc decerni potest, quando nulla de eadem, in casum perseverantiæ, decernenda, præcessit comminatio. 1639. 139.
Idem etiam, præprimis in talibus terminis, quando Reus, post formatam accusationem vel inquisitionem legitimè citatus ad respondendum modis omnibus adigitur, & propter ipsius præfractam Contumaciam sententia condemnatoria fertur, quoad illos quoque Judices, qui superiori magistratui subsunt, locum obtinet. 1639. 140.
Modò hoc casu pœna hæc etiam crimini, ob quod dictatur, sit consentanea. 1639. 140.

Quando decretum vel Statutum alicui, ob delictum vel Contumaciam, pœnam confiscationis bonorum imponit, tunc dispositio Authenticæ, Bona damnatorum. nullum obtinet locum. 1639. 141.

Si in aliquo loco generalis Consuetudo, vel Statutum vigeat, quòd, ob Contumaciam adversus summum in illis terris Principem vel Dominum commissum, pœna omnium bonorum confiscationis ejusdem Reum manere debeat, tunc ipsa hæc pœna, existente hôc casu justissimè decernitur. 1640. 143.

Describitur, ex Farinacio, modus adversus Contumacem, in casu delicti, tùm capitalis, tùm non capitalis, procedendi Romæ usitatus. 1640. 144.

Adducitur remissivè Consuetudo Siciliæ, quoad hoc punctum obtinens, itemque Juris Saxonici, de eodem, sanctio. 1640. 145. & seq.

Si ob Contumaciam, adversus supremi Principis præceptum pœnale, mortis comminatorium, sive non-veniendo, sive non-respondendo commissam, pro qualitate circumstantiarum, pœna capitalis decerni potest; tunc multo magis adversus ejusmodi præfractum contumacem perpetui carceris pœna locum habere poterit. 1642. 161. & seqq.

Etiam in his delictis, quorum pœna, regulariter, tantùm est deportatio, Contumax sub pœna ultimi supplicii ad comparendum vel respondendum adigi, &, si non pareat, hæc ipsa effectui, adversus ipsum, dari potest. 1642. 162.

Sin delictum nec mortis, nec deportationis; sed aliam mitiorem pœnam promereatur; tamen pœna triremium, perpetua, vel temporalis, ob illud, dictari valet. 1642. 163. & seqq.

Ad evitanda majora mala, turbas & scandala publica, Princeps, præcipuè supremus, pro ratione circumstantiarum, pœnam carceris perpetui adversus se Contumaci dictandam in custodiam perpetuam transmutare benè potest. 1642. 168.

De Contumacia contra dominum directum commissa. vid. Emphyteusis.

CONVENTIO, Conf. Pactum. Contractus.

De Fideicommisso conventionali vid. Fideicommissum.

Pœna conventionali vid. Pœna.

CONVERSATIO. Conf. Familiaritas.

De crebra & diuturna Christiani cum Judæo Conversatione vid. Judæus.

Conversatione cum Carnifice vid. Carnifex.

COPIÆ.

Si documenta ad petitorii probationem facientia nondùm in originalibus; sed saltem in Copiis sint producta, &c. tunc Judex, regulariter, præcisè super solo possessorio judicare, & petitorium indecisum relinquere tenetur. 187. 296.

Extractus & simplices Copiæ, absque ulla ullius Notarii publici, vel alterius personæ fide dignæ subscriptione productæ nullam omninò probandi vim habent. 1678 33.

COPULA CARNALIS.

Ad probandam Copulam carnalem etiam liberæ & nullatenùs suspectæ ambarum partium confessio, maximè judicialis, in omnibus delictis carnalibus, & quoad omnes juris effectus, sufficit. 1780. 33. & seqq.

In materia Copulæ carnalis, ceu in se difficillimæ probationis, talis probatio, qualis haberi potest, admitti debet. 1780. 35.

CORIARIUS. CORIUM.

Lacus Coriarius, Germ. Leder-kuff / in solo alieno, consensu domini, promisso eidem annuo solario, defossus an efficiatur immobilis? 125. 224.

Et utrum Civitati, vel privato, tanquam dominis loci, cedat? 126. 233.

De simultaneo Alutariorum & Coriariorum opificii, Loh- oder Roth- und Weißgerber Handwercks / exercitio vid. Opificium.

An, & quando Corium Mercium nomine veniat? vid. Merx. Mercator. Statutum.

CORNU CERVINUM.

De gestatione, itemque inustione Cornu cervini vid. Fericidium.

CORRESPECTIVUM.

Correspectiva ea omnia censentur, quæ in continenti, unum nempe post alterum, confestim & immediatè celebrantur. conf. 16. n. 538.

Correspectivorum unum alterius causam finalem constituit. 394. 151. conf. 16. n. 539.

Correspectiva pro unô & eôdem, sive pro individuo à Dñbus habentur. 394. 152. & seq. conf. 16. n. 539. 837. 185.

Sive de negotio inter vivos, sive mortis causa quæratur. 837. 185.

Hinc, quod uni inest, illud etiam alteri inesse censetur. 394. 150.

Uno Correspectivorum deficiente etiam alterum deficit. conf. 16. n. 540. 837. 185.

De Fideicommisso correspectivo, itemque ejus proco vid. Fideicommissum.

Substitutione reciproca vid. Substituio.

Articuli de communione Bb. mobilium & solutione æris alieni habentur pro Correspectivis. 1761. 67.

CREDITOR.

Nemo sua, tametsi jurata, annotatione, vel summarum à se debitarum determinatione privata, suis Creditoribus ullatenùs præjudicare valet. 1492. 117.

Nemo partes Creditoris & Judicis simùl sustinere potest. 1494. 146.

Debitorum pactionibus Creditorum petitio nec minuitur, nec tollitur. 1762. 65.

Conditio Creditoris, ob debitoris nobilitatem, regulariter, non debet reddi deterior. 1692. 93.
Quatenus interfit Creditoris, tabulas Cautionis seu Instrumentum debendi sibi non surripi? 138. 42.
Si unus cohæres cum hæreditariis Creditoribus paciscatur, ut illi partem sui Crediti remittant, utrum ille cohæres, hoc lucrum cum suis cæteris cohæredibus communicare teneatur? 1167. 691. & seqq.
De Creditore conditionali vid. Conditio.
unius Creditoris successione in alterius locum vid. Credd. Concursus.
Creditore hypothecario vel pignoratitio vid. Hypotheca. Pignus.
Creditore Debitoris sui hærede facto vid. Heres.
CREDD. CONCURSUS. Conf. Hypotheca.
In Processu edictali Judici imprimis incumbit, ut, priusquàm de prioritate quid decernat, in jura Creditorum summariè inquirat, totumque negotium sollicitè pensiteri. 1403. 29.
An jus sepulchri in processu edictali à Creditoribus distrahi possit? vid. Sepulchrum.
Quatenùs ususfructûs, in computatione bonorum Debitoris obærati, ratio habeatur? 1411. 100. & seq.
Concursus Credd. nullibi inter modos paternum vel alium usumfructum extinguendi refertur. 1411. 105.
Ipsius debitoris de unius vel alterius crediti veritate Confessio, regulariter, cæteris Creditoribus, in concursu, haud præjudicat. 1414. 137.
Aliud dicendum de Confessione ejusdem uxoris aliquid in sui quoque ipsius præjudicium asserentis, præsertim si de summa valdè modica quæratur. 1414. 138.
Ad probandam mercedem famulis & ancillis debitam, etiam simplex debitoris confessio in Concursu Credd. sufficit, si illa sit modica. 1414. 139.
In processu edictali usuræ, tùm de Jure Communi, tùm Würtembergico, eodem, cum sorte principali, privilegio gaudent. 1439. 5.
Creditum in Concursu Credd. petens, etiam aliis remediis, extra concursum, illud persequi non prohibetur. 1511. 76.
Dominus rei, in bonis debitoris obærati adhuc existentis; omnibus aliis Creditoribus, in concursu, præfertur. 1394. 99. 1413. 126.
Nulla justior petitio est, quàm domini, rem suam, etiam ex massa debitoris obærati bonorum, vindicantis. 1413. 124.
Uxor res suas in bonis obærati Mariti adhuc extantes, tàm dotales, quàm paraphernales, & receptitias, extra concursum, jure separationis ordinario, aufert. 1413. 123. 1394. 98.
Etiam Liberi res suas maternas in paternæ substantiæ massa adhuc extantes, extra Credd. Concursum, vindicant; quoad consumptas verò processui edictali se immiscere necesse habent. 1408. 70. 1409. 84. & seq.
Creditor pecuniæ alteri ea lege, quòd eandem oppignorandi licentiam habere debeat; sed tamen, post certi temporis lapsum, eandem, una cum interesse, in natura restituere teneatur, traditæ, eandem in bonis Debitoris obærati adhuc extantem, sine dubio jure separationis ordinario, extra Concursum Credd. auferre potest. 1508. 47.
Quidsi illa sub titulo alicujus Contractus innominati in talem Debitorem fuerit translata? 1509. 51. & seqq.
Sine expressa Legis dispositione nemini absolutum jus prælationis in Concursu Credd. concedi potest. 1505. 12.
Sumptus in ultimum defuncti debitoris, ejusdemque uxoris & liberorum morbum impensi, æquè ac funebres, in prima Credd. classe collocantur. 1419. 195.
Quo Jure hoc ita constitutum? 1420. 196.
An illa etiam ad alios morbos, ex quibus Debitor, &c. reconvaluit, extendi queat? 1420. 197. & seqq.
Mercedes famulorum & ancillarum, de Jure Saxonico, Brandenburgico, Pomeranico, Borussiaco, Würtembergico, Francofurtano, Hamburgensi, Lubecensi, imò universali ferè Germaniæ consuetudine, statim post sumptus in ipsum processum edictalem factos collocantur. 1415. 141.
Quænam Juris hujus privilegiarii vera sit ratio? 1415. 147.
Hoc Mercedis privilegio, regulariter, ii saltem ministri gaudent, qui in ædibus & convictu debitoris existunt, vel extiterunt. 1415. 145.
Illud tamen etiam rectè extenditur ad agrorum & vinearum Cultores, Weingärtner und Ackersleuthe. 1415. 144. & seq.
Adducuntur specialia hanc in rem Statuta. 1415. 150.
Etiam ille, qui ad solvendas ejusmodi mercedes pecuniam mutuò dat, simili prælationis privilegio gaudet. 1415. 15. & seqq.
Utrum idem in eo sit admittendum, qui debitori frumentum sementarium, Saat-Frucht, ad conserendos agros vendidit, vel mutuò dedit? 1415. 154. & seq.
Quidsi aliquis non ipsum frumentum sementarium; sed tamen, ad id comparandum, pecuniam crediderit? 1416. 163.
Etiam illi, qui ad Fructus ultimi anni, in agris vel vineis natos, percipiendos, vel colligendos, pecuniam crediderunt, vel erogarunt, absolutæ prælationis privilegio gaudent. 1416. 159. & seqq.
Quid de hoc sentiendum, si quis pecudibus debitoris necessarium pabulum præbuerit, vel

ſua prata, pro earundem conſervatione, locaverit? 1416.157.

Omnes illi ſumptus, qui pro conſervatione bonorum Debitoris impenſi ſunt, abſoluto prælationis privilegio gaudent. 1416.162.

De probatione Mercedis famulorum &c. vid. Merces.

Opifices ratione ſuæ mercedis, regulariter, nullum jus prælationis, etiam in Ducatu Würtembergico, habent; ſed in ultima claſſe collocantur. 1419.191.

An idem de illis dicendum, qui, ex ſua materia, pro certo pretio, aliquid efficiunt, præprimis ſi opus vel res ab illis confecta adhuc in bonis ipſius Debitoris exiſtat? 1419.192.

Eccleſia, & alia pia Corpora, de Jure Civ. ne ſimplicem quidem hypothecam in bonis ſuorum adminiſtratorum, nedùm in aliorum Debitorum facultatibus habent. 1412.114. & ſeq.

Quid noſtris moribus, tùm in univerſum, tùm in una, vel altera Germaniæ provincia, ac præprimis in Ducatu Würtembergico, ſpeciatim quoad hoc juris obtineat? 1412.116. & ſeqq. 1516.24. & ſeqq.

Ab Hypotheca in bonis Adminiſtratorum Eccleſiæ, Civitatum, &c. ſingulariter conceſſa ad alios Adminiſtratores nec ex rationis paritate arguere licet. 1423.225.

Etiamſi de talibus neceſſariis Adminiſtratoribus, qui, in rebus ſuæ fidei concreditis, doloſè verſati ſunt, quæſtio ſit. 1423.226.

In Ducatu Würtembergico Hoſpitalibus & ſimilibus pauperum Æratiis ſaltem ratione reſidui, Rechnungs-Reſt / abſolutum prælationis privilegium in omnibus ſuorum Adminiſtratorum bonis conceditur. 1418.177. 1517.26. & ſeq.

Abſolutum jus prælationis de Jure Würtembergico Hoſpitalibus & ſimilibus Pauperum Æratiis, in bonis ſuorum Adminiſtratorum conceſſum, rectiſſimè etiam de omnibus Eccleſiarum, & ad illas ſpectantium Quæſturarum, Geiſtlicher Verwaltungen / Academiarum, Scholarum, Stipendiorum, & Monaſteriorum adminiſtratoribus exauditur. 1517.26.

Hoc debitum ſtatim poſt ſumptus funebres & mercedes famulorum, etiam ante tributa, & ſimiles præſtationes, exolvitur. 1423.118. 1517.26. & 32.

An hoc, ratione reſidui, in bonis ſuorum Adminiſtratorum, Eccleſiæ, vel aliis piis Corporibus de Jure Würtembergico competens Jus perſonale ſit, vel reale? & utrum illud alteri cedi poſſit? 1517.28. & ſeqq.

Multi DDres, etiam ratione Debitorum ex mutuo provenientium, piis Corporibus abſolutum prælationis privilegium attribuunt. 1418.175.

Adducuntur aliquot Statuta & Jura Provincialia, quibus, in ſecuritatem ejusmodi & ſimilium creditorum, vel ſimplex, vel privilegiaria hypotheca conceditur. 1418.176.

Tacita Hypotheca de Jure Würtembergico, Monaſteriis, Æratiis Pauperum, & Hoſpitalibus, itemque Civitatibus, Pagis, & Villis ſingulariter indulta, ſola Debita Boni publici gratia contracta pro objecto habet. 1418.177.

Quænam pro talibus ſint habenda? 1418.178.

Hæc Hypotheca ad debita ex mutuo, vel ſimili contractu deſcendentia extendi nequit. 1418.179. & ſeqq.

Ex contractu emphyteutico, vel alio conſimili, Quæſturis ſeculatibus, vel eccleſiaſticis, itemque Civitatibus ac Pagis, in Ducatu Würtemberg. debita, ex authentica Sereniſſimi interpretatione, abſoluto prælationis privilegio gaudent. 1418,183. 1440.13.

Hoc tamen ad alia debita conventionalia promiſcuè porrigere haudquaquàm licet. 1418.183.

Solus ſuperiorum juſſus de pecunia Hoſpitalis vel alterius pii corporis mutuò danda, ad ſtatuminandum tale jus hypothecæ vel prælationis, non ſufficit. 1419.184. & ſeq.

Etiam cenſus nummarii, vel frumentarii, Frucht- oder Weingülten / Æratiis Pauperum debiti, de Jure Würtembergico, in prima Credd. claſſe locantur. 1419.187.

Omnia Debita, ad Principem, ratione jurisdictionis ſpectantia, in Ducatu Würtembergico, abſoluto prælationis privilegio gaudent. 1506.22.

Eodem jure etiam cenſentur Expenſæ in proceſſum criminalem factæ. 1506.23.

In quam claſſem Creditorum ſumptus in examine vel reviſione alicujus Officialis rationum facti, vulgò Commiſſions-Köſten / collocari debeant? vid. Ratio.

Plura de Juribus Fiſci vid. ſub voc. Fiſcus.

In Concurſu Creditorum ille, qui privilegiariam habet hypothecam, ſimplices hypothecarios, imò etiam alios non planè excludit. 347.40 & ſeqq.

Liberi, cum ſuis curatoribus, paternæ ſubſtantiæ diviſionem, in proceſſu edictali factam hiſce formulis approbantes, daß ſie verhoffen / daß von dem Herrn Richter die æquität beobachtet ſeyn werde / in caſum contrarium omne ſuum jus eo ipſo validiſſimè reſervaſſe cenſeri debent. 1403.30. & ſeq.

Creditor, cujus pecunia mutuò accepta Pater obæratus filio jus civicum comparavit, jure deſiderat, ut ipſe in locum filii, cui ex ſui Patris maſſa bona materna debentur, pro tanto ſurrogetur. 1414.134.

Liberi ne quidem ſub titulo alimentorum, vel legitimæ, ex maſſa bonorum debitoris obærati quidquam petere poſſunt. 1414.129 & ſeqq.

Alimenta Uxori vel liberis debitoris obærati, durante proceſſu edictali à tertio præſtita, regulari-

gulariter, non ex massa bonorum; sed extra Concursum ab ipsa Uxore & liberis restitui debent. 1417. 170. & seqq.
Præsertim quando ejusmodi liberis bona materna vel avita suppetunt, ex quibus ipsis alimenta præstari possunt. 1417. 172.
Idem dicendum, si debitoris Uxor adhuc Patrem, vel liberi Avum adhuc superstitem habeant. 1417. 173.
Sin iisdem nihil horum suppetat, tunc ejusmodi Alimenta ad summum inter credita simplicia referri debent; tametsi à Corpore aliquo pio, vel ad speciale Magistratus jussum fuerint præstita. 1417. 174. & seqq.
De tacita hypotheca Minorum in bonis suorum Tutorum & Curatorum vid. Minor.
Venditori in re vendita competente vid. Venditio.
Ne quidem in bonis furum, raptorum, Judæorum, vel aliorum manifestorum usurariorum, nedum in aliorum, qui in contractu vel negotio cum ipsis celebrato dolum malum commiserunt, tacita hypotheca competit; sed omnes ejusmodi Creditores in ultima demùm classe collocantur. 1510. 71.
De procuratoribus, negotiorum gestoribus, aliisque Administratoribus privatis vid. Hypotheca.
Privilegia Creditorum personalia, regulariter, ex nulla planè causa alteri cedi possunt. 1517. 30. & seqq. Conf. Privilegium.
De exceptione Fisci ab hac regula vid. Fiscus.
Quando debitor obæratº uni ex chirographariis creditoribus solvit, vel aliquem fundum in solutum dedit, reliqui Creditores chirographarii illum revocare non possunt. 1510 74.
Tametsi Creditor sciens prudensque debitorem non solvendo esse, vel foro cedere velle, debitum exegerit. 1520. 55.
Creditor, tali casu, suum recipiens, à dolo immunis est. 1520. 56. & seq.
Sicut tali Creditori sibi ipsi vigilanti industria sua prodest; sic è contra negligentibus inertia sua justissimè officit. 1520. 58.
Modò solutio ante actualem immissionem Creditorum in bona debitoris facta fuerit. 1520. 59.
Semel facta hac immissione Debitor omni facultate de bonis suis disponendi penitùs exuitur. 1521. 60.
Talis præoccupatio unius Creditoris chirographarii cæteris quidem chirographariis; sed non etiam Creditoribus hypothecariis, vel personaliter privilegiatis, omniumque minimè singulari, vel planè absoluto prælationis privilegio munitis præjudicat. 1521. 61.
Hinc illud omne, quod uni vel omnibus Creditoribus chirographariis, etiam ante actualem immissionem, sive bona, sive mala fide, solutum fuit, à reliquis Creditoribus repeti potest. 1521. 62.
Creditor hypothecarius anterior etiam contra posteriores Creditores actionem hypothecariam intentare potest. 1521. 63.
Præventio quoad bona debitoris tantùm inter pari jure munitos Creditores locum habet. 1521. 64.
Creditor infirmiore, vel prorsùs nullo privilegio munitus, cum damno justiùs petentium, aliquid anticipans, suum recipere dici nequit. 1521. 66.
Quando solutio à debitore obærato per gratificationem fit, tunc etiam illa bona, licet à Creditoribus nondùm possideantur, tamen revocationi obnoxia sunt. 1522. 71.
Conf. Hypotheca.
Is, qui Creditorem privilegiatum, debitori à se credita pecunia, dimisit, regulariter, in Creditoris dimissi locum & privilegium succedit; licet nullum specificum pactum desuper initum fuerit. 1514. 4. & seqq. juncto n. 16.
Modò pecunia hoc specifico fine credatur, ut priori Creditori exindè satisfiat, eademque etiam priori Creditori reverà solvatur. 1514. 8.
Creditor extraneus, in locum & jus Creditoris hypothecarii, pro quo solvit, successurus, non aliter admittitur, quàm si inter ipsum & Creditorem primum, vel debitorem expressè conventum sit, ut (1.) idem pignus sibi obligetur, & (2.) ipse in locum ejus succedat. 1515. 9. & 15.
Utrum alterutrum horum sufficiat? 1515. 10.
Extranei Creditoris nomine quis hîc veniat? 1515. 9.
Modò dictum pactum quo tempore adjici debeat? 1515. 12.
Creditor chirographarius, in locum & jura Creditoris saltem privilegiarii successurus, à necessitate prædicti pacti specifici immunis est. 1515. 16.
Quando Creditor chirographarius debitori pecuniam non eo fine, ut Creditori privilegiato exindè satisfiat; sed simpliciter credit, tunc, licet illa postea huic Creditori soluta fuerit; ipse tamen in illius jura successionem frustra desiderat. 1515. 18. & seq.
Ad hunc effectum, ut pecunia ad satisfaciendum privilegiato Creditori tùm credita, tùm soluta dici possit, nihil refert, sive illa statim ipsi Creditori privilegiato, sive debitori, & dein per hunc illi, soluta fuerit. 1515. 19.
Si de hac Creditoris chirographarii destinatione non constet, unde illa, inter alia, probari valeat? 1516. 20.
Multi DDres ad fundandum jus successionis in locum ejusmodi Creditoris privilegiarii solam pecuniæ creditæ versionem, modò hæc non demùm ex intervallo sit facta, sufficere contendunt. 1516. 20.
Ad hunc effectum, ut in casu, quo quis Fisco, quod alius eidem debet, eô animô solvit, ut eapropter in ejusdem jura & locum succedat, privi-

privilegium fiscale in solventem transeat, specialis ejusdem cessio necessaria est. 1519. 46. & seqq.

Multi DDres ad hunc effectum, ut is, qui fisco, pro ipsius Debitore, aliquid solvit, in absolutum Prælationis, vel aliud personale privilegium succedat, etiam tacitam pactionem, vel ad minimum tales actus, ex quibus animus talis juris cessionem in alterum faciendi haud obscurè possit colligi, sufficere contendunt. 1522. 73. & seqq.

Hæc quæstio: Utrum, & quando is, qui Creditori vel hypothecario, vel privilegiario, id, quod alius eidem debet, solvit, in omnia Creditoris jura & privilegia succedat? diversimodè à DDbus deciditur. 1522. 76. & seq.

Adducuntur tres diversæ DDrum de eadem sententiæ, & quidem in specie quatenùs illa de Debitore fiscali, ac pro ipso facta solutione formatur. 1522. 78. & seqq.

Subnectitur sententia verior. 1523. 89. & seqq.

Quod nonnulli DDres de legali & tacito privilegii personalis transitu in eum, qui privato Creditori personaliter privilegiato id, quod alius debet, solvit, asserunt, ad inducendam eminentioris Juris fisco competentis transitionem non sufficit. 1524. 97.

Jus Cessionarii, regulariter, potentius est, quàm pro debitore Creditori solventis. 1524. 91.

CREDULITAS. Conf. Fides.

Operam rei verè illicitæ dans, si credat, se nullo modo delinquere, de eo, quod sequitur, regulariter non tenetur. 578. 49.

Etiam temeraria & injusta credulitas excusat à dolo. 1057. 178. & seqq.

Idem multo magis operatur rationabilis & justa Credulitas. 1057. 180.

Justa Credulitas excusat etiam à Culpa, & pœna. 1055. 160. 1057 181. & seq.

Illustratur hoc exemplo Legis 7. Cod. unde vi. 1055. 158. & mult. seqq.

Falsa relatio illorum, qui dicunt, possessionem non esse vacuam, de illius falsitate optimè informatum, in sua, de cætero, justissima Credulitate, quòd possessio verè adhuc vacua sit, adhuc magis confirmat. 1058. 186.

Qui, tempore possessionis proprio ausu apprehensæ, in justa fuit Credulitate, quòd illa sit vacua, per supervenientem contrariæ veritatis scientiam, ex hac antecedanea sua Credulitate, retrò neutiquàm punitur. 1059. 210. sqq.

Ad momentum illud temporis, quo quis aliquid fecit, & non ad secutum, quo demùm veriora ei innotuerunt, ipsius Credulitas præcisè referri debet. 1060. 211.

De juramento super Credulitate præstando vid. Juram. Credulitatis, Juram. in supplem.

Testis de veritate, non de sola Credulitate, deponere debet. 494 47.

A pœnis Legis 41. Cod. de transact. etiam injusta Credulitas excusat. 1061. 229.

CRIMEN. CRIMINALE. Conf. Delictum.

Causæ tùm criminales, tùm civiles, tàm arduæ, ut tortura in illis decerni valeat, ab uno solo Jcto non facilè definiri debent. 306. 3.

Condictio furtiva non tollit extraordinariam persecutionem criminalem. 373. 126. 141. 69.

De Processu criminali vid. Processus.

De necessitate consulendi peritiores in Causis criminalibus Judicibus incumbente vid. Responsum, Acta.

CULEUS.

De severissima Culei pœna vid. Infanticidium.

CULPA.

Lata Culpa est, non intelligere, vel non facere ea, quæ major pars, vel omnes alii intelligunt, aut faciunt. 604. 260.

Vel non prævidere ea, quæ alius Vir mediocriter prudens facilè prævidisset. 604. 261.

Vel non evitare illud, quod omnes communiter evitare solent. 604. 262.

Non faciens id, quod alii faciunt, & facere adsolent, à Culpa nullatenùs absolvi potest. 604. 259.

Culpam, præcipuè latam, allegans eandem liquidò probare tenetur. 877. 254.

In dubio præsumtio Culpæ latæ exclusiva prævalet. 877. 255.

Culpa levis quænam dicatur? 603. 243.

Merces pretiosas & nullius ferè ponderis per noctem in rheda relinquens, nec cauponi custodiendas tradens cujus Culpæ reatum incurrat? 603. 244.

Rhedarius, ex caupona discedens, & non priùs dispiciens, an omnes res suæ rhedæ impositæ adhuc sint præsentes? ad minimum levis Culpæ reus evadit. 604. 254.

Si præcipuè aliquem ex viatoribus non sine ratione suspectum habuerit, & merces pretiosas, specialiter diligenti custodiæ commendatas, nec per noctem cauponis custodiæ demandaverit, nec loris, ut non tàm facilè amoveri possint, constrinxerit; sed solùm inter medias valisias reposuerit. 604. 257.

In dubio nemo se, ad majorem, quàm ordinariè præstandam, Culpam obstringere voluisse censeri debet. 594. 104.

In jure ultima solummodò Culpa attenditur. 1669 47.

De Culpa in contractu Locationis Cond. præstanda vid. Locatio Conductio.

Nautarum, &c. levissima vid. Nauta.

à Nuntiis præstanda vid. Nuntius.

à Depositario præstanda vid. Depositum.

CURATOR. Conf. Minor.

Productio Curatorii coram Judice, qui ipsemet Curatorem constituit, necessaria haud est. 1402. 14. & seq.

Idem etiam de Curatore eleemosynarum à magistratu, coram quo lis versatur, constituto dicendum. 1412. 110. 1419. 187.

In bonis Curatoris bonorum absentis, ab hostibus capti, partus in utero materno constituti, hæreditatis jacentis, muti, prodigi, & similium personarum, nullum jus hypothecæ, imò ne quidem personale exigendi privilegium competit. 1422. 224.

Utrum Curator caducitatem emphyteuseos solus possit remittere? 619. 69.

Jura minorum non controversa nec obscura Curatores non possunt remittere. 1264. 128. & seqq.

Curatores non ad hoc dantur, ut Minores mergantur. 1264. 132. & seq.

Quousque domini loco habendi veniant? 1264. 130.

Mater non aliter ad suorum liberorum legitimam Curatelam admittitur, quàm si tùm Vellejano Sćto, tùm & aliis muliebribus beneficiis renuntiet. cons. 16. n. 962. & seqq.

Si hanc renunciationem mater facere renuat, liberorum Curatela ei neutiquàm committitur. cons. 16. n. 965.

Violenta ex prædio dejectio à Curatore nomine pupilli facta adultum pœnæ Legis 7. Cod. unde vi. haudquaquàm subjicit. 1053. 136.

Multò minùs hoc per Pro-Curatorem fieri poterit. 1053. 137.

Pro-Curator quis propriè dicendus? 1058. 195.

Curator, minoris nomine, possessionem omnium rerum apprehendere potest, vel hanc apprehensionem aliis mandare. 1058. 196.

Etiam illustrium personarum Curatores, absque autoritate & decreto magistratus, donare possunt. 969. 721.

De divisione rei Curatori cum minore communis vid. Communio.

donatione remuneratoriâ Curatori de bonis minoris permissa vid. Donatio remuneratoria.

Curatoribus Fœminarum vid. Fœmina. Uxor.

Curatore emphyteutico, Lehenträger / vid. Investitura.

CURSOR.

De Cursoribus publicis vid. Rhedarius.

CUSTODIA.

Promissio de Custodia, tametsi specialis, tegulariter, ad diligentiam exactissimam non obligat. 593. 89.

Simplex traditio à Patre filio facta, potiùs solius Custodiæ causa, quàm animo donandi, intelligitur facta. 848. 310.

De pœnæ Carceris perpetui in perpetuam Custodiam transmutatione vid. Carcer.

DAMNUM.

Damni occasionem proximam dans Damnum ipse dedisse existimatur; præprimis in delictis atrocioribus. 265. 87.

Operam rei verè illicitæ dans, si credat, se nullo modo delinquere, de Damno exindè secuto regulariter non tenetur. 378. 49.

Damnum, quod quis sentit sua culpa, sentire Damnum non videtur. 1678. 22.

Durum est, quenquam, ob delictum alienum, Damnum sentire. 1077. 412.

Certantes de damno vitando, etiam adversus juris errorem, condictione indebiti, ad minimum juxta Usum forensem, rectè experiuntur. 639. 78. & seq.

Nihil tàm naturale est, quàm ut Damnum inter eos sit commune, qui de lucro æqualiter participant. 1763. 84. & 86.

Omnes Conventiones ità interpretandæ, ne alteruter pacisćentium Damnum indè patiatur, neve in arbitrium alterutrius pacisćentium ponatur, an cum Damno alterius velit locupletari. 731. 193. & seqq. junct. 198.

Quod in alicujus commodum introductum, in Damnum ejus retorqueri non debet. 388. 69.

Actum dubium semper ita debemus interpretari, ut illegerenti minùs damnosus sit. 391. 109.

Nec ipsa natura, cum alterius Damno, quenquam locupletiorem fieri permittit. cons. 16. n. 571.

Hanc exceptionem, ceu nunquàm rejectam, Judex etiam ex officio supplere tenetur. cons. 16. n. 572.

A dolo liber non est, qui cum alterius Damno lucrum anhelat. cons. 16. n. 573.

De Damno in navi, caupona, vel stabulo dato vid. Nauta.

Dominium, ob non præstitam cautionem de Damno infecto, decretâ missione ex secundo decreto, acquisitum ad usufructuarium spectat. 681. 78. & seq.

DE.

Particula, De, De bonis, in vernacula, Davon/ i. e. von solchem Guth/ ipsam bonorum substantiam significat. 729. 172.

Si alicui legatum de bonis testatoris relictum fuerit, vel filiæ per statutum exclusæ de bonis defuncti dos debeatur, talis dos vel legatum præcisè ex bonis ipsius testatoris, vel defuncti Parentis exolvi debet. 729. 173

DEBITOR. DEBITUM.

Hæc verba, si Debitor à suo creditore interpelletur, ut, pro debita quantitate, certam aliquam rem, præ oculis positam, sibi in solutum det; Debitor autem respondeat: Wann ich will/ ea propter à Creditore con-

ceptam iram, & secutum homicidium haudquaquàm justificant. 761. 67.

Quoties de ipso Debito constat, ejus autem quantitas dubia est, tunc tota Q. actoris jurejurando determinari debet. 1315. 76.

Idem dicendum, si quidem de constituta hypotheca; sed non etiam de ipso Debito legitimè constet. 1315. 69.

Debitor obæratus, etiam inspecto Jure Wirtembergico, vel solvere, vel carceris squalorem, tamdiu, donec solvat, aut caveat, aut bonis cedat, sufferre tenetur. 1469. 260. 1463. 216.

Beneficium cessionis bonorum, Debitori obærato, etiam hoc Jure, id solummodò præstat, ne judicatus detrudatur in carcerem. 1469. 260.

Bona non dicuntur, nisi deductis omnibus Debitis. 1756. 19. 1762. 73.

Nemo pro alieno Debito tenetur. 1757. 26.

Hinc neque Uxor pro Marito. 1413. 125 1757. 26.

Limitat. vid. sub voc. Uxor, Societas Bb. conjugalis.

Soli successores universales ad exolvenda authoris Debita obstricti sunt. 742. 321. 950. 489.

Æs alienum ex propriis Debitoris bonis exolvi debet. 1413. 125.

An successor fideicommissarius defuncti possessoris debita solvere teneatur? 406. 296. & seq.

Etiam maximæ bonorum partis Donatarius singularis solummodò successor, ac proin ad exolvenda Donatoris Debita nullatenùs obstrictus censetur. 949. 488. & seq.

An Usufructuarius ad Debitorum solutionem obstrictus sit? vid. Usufructuarius.

Legitima non debetur, nisi deductis omnibus Debitis. 1414. 130, & seq.

Debitor, secundum naturam mutui, non plus reddere cogitur, quàm ipse à Creditore accepit. 341. 63.

Quoties creditor, propter suum, adversus Debitorem, commissum delictum, actionem suam perdit, illud totum, regulariter, Debitoris lucro cedit. 1182. 126.

Verus Debitor naturaliter & civiliter obligatus, per sententiam Judicis absolutoriam, vires licet judicati nactam, à nexu naturalis suæ obligationis non liberatur. 1079. 431.

De Debito constituto vid. Constitutum.

confessione Debitoris in processu edictali facta vid. Credd. Concursus.

Debitis feudalibus vid. Feudum.

Beneficio competentiæ Debitoribus quibusdam competente vid. Competentiæ beneficium.

Debitis de portione conjugum statutaria deducendis vid. Conjux.

Terminis solutionis Debitori indulgendis vid. Terminus.

Instrumento debendi vid. Instrumentum.

Debitis socialibus vid. Societas Bb. conjugalis.

Debito ex solutione usurarum per plures annos facta præsumendo vid. Usura.

Oblatione Debiti vid. Oblatio.

Cessione Debiti vid. Cessio. Anastasiana Ler.

Amissione Debiti ex causa violentiæ vid. Vis.

DECIMÆ.

Decimæ ad proventus ecclesiæ pertinent. 162. 11.

Distributio Decimarum in Jure Canonico facta, utrum hodiè observetur? 162. 10. 163. 15.

Utrum ille, cui competit jus Decimandi, etiam sumptus ad ecclesiam vel alias ædes sacras exstruendas, reparandas & conservandas conferre teneatur? 162. 8. & seqq.

In hac Quæstione cujuslibet loci consuetudines & pacta potissimùm respicienda sunt. 163. 20.

Etiam Decimæ sub pacto de retrovendendo coemptæ immobilibus accensentur. cons. 16. n. 640. & seqq.

Census, & Decimæ sunt duæ diversæ præstationes. 1645. 11.

DECLARATIO.

Declaratio nihil novi dat; *sed datum saltem* indicat. 741. 316.

Sententia in omni reali actione lata non novum jus tribuit; sed jamdudum acquisitum duntaxat declarat. 741. 315. & seqq.

De Declaratione sententiæ judicialis vid. Sententia.

Statuti vid. Statutum.

ultimæ voluntatis vid. Testator.

DECREMENTUM.

De Decremento monetæ vid. Moneta. Thalerus.

DECRETUM.

De Restitutione in integrum adversus Decreta magistratus executorialia, vel alia, vid. Restitutio in integrum.

De missione in possessionem ex Judicis Decreto vid. Possessio.

DEFENSIO.

Defensio adversus vim, etiam primo ictu non expectatò, omni jure permissa est. 579. 59.

Defensio subsequens ad præcedentem offensionem debet proportionata esse. 579. 66.

Ad probandum moderamen inculpatæ tutelæ seu justæ Defensionis quænam requisita circa causam ac modum probare oporteat? 579. 60. & seqq.

An is, qui, lapidibus ab altero petitus, ad hunc confestim cum risu accedit, in mortis ab illo imminentis periculo constitutus dici queat? 579. 64. & seqq.

Insultatus si commodè aufugere potuerit, in vitæ periculo constitutus dici nequit. 579. 67.
Qui primò flagello, per jocum, leviter aliquem percussit, si à percusso lapidibus petitus, hunc sibi cum lapide appropinquantem, à se amoliendi causa, inverso flagello, mit umgewandtem Geisel-Steckhen? percutiat, utrum in terminis justæ Defensionis constitutus dici queat? 578. 57. & seqq.
Mulieres, in aliquibus casibus, ad Defensionem aliorum admittuntur; sed non aliter, quàm si priùs beneficio Senatusconsulti Vellejani renuntient. cons. 16. n. 966. & sq.
De articulis Defensionalibus vid. Articulus.

DEFINITIO.

Definitio id ipsum est, quod res definita. 652. 93.
Accurata Definitio est solius substantiæ. 652. 91.
Cui non competit Definitio, ei nec definitum, & contra. 651. 90. 232. 789.

DEJECTIO.

Actio de dejectis vel effusis an hodienùm in duplum competat? 139. 55.

DELEGATIO.

Lex Anastasiana in Delegatione nullum sortitur locum. 1176. 59.
Si ille, qui non est meus creditor, vel ope perpetuæ exceptionis, à me convento, excludi potuisset, me, ceu suum debitorem, vel sibi efficaciter obligatum debitorem, alteri deleget, & huic Delegationi ego ipse consentiam, tunc mihi adversus hunc novum Creditorem, neque illa exceptio, me nihil debere, neque etiam hæc, me cum effectu conveniri non posse, ampliùs competit. 1180. 107. & seq.

DELEGATUS JUDEX. Vid. Commissarius.
Sententia à Judice Delegato, fines mandati excedente, lata ipso jure nulla est. 555. 4. & seqq.

DELIBERATIO.

Deliberata seu præmeditata Delicta graviora sunt illis, quæ ex animi levitate, ebrietate, & sic deinceps, committuntur. 272. 156. & seqq. 1342. 72.
Hincque etiam graviores pœnæ eisdem imponuntur. 1341. 73.
Tergemina Deliberatio enixissimam delinquendi voluntatem ostendit. 272. 165.
Philo id dimidiatum saltem facinus appellat, cui non accessit longa Deliberatio. 1342. 73.
Deliberatum seu præmeditatum Homicidium unde colligatur? vid. Homicidium.
De Deliberatione ex actûs geminatione præsumenda vid. Geminatio.
Scriptura indigitat longè pleniorem præmeditationem & maturiorem Deliberationem. 39 345.

DELICTUM.

Ad omne Delictum requiritur dolus malus. 499. 17.
In omni crimine ante omnia de corpore Delicti Judici constare debet. 1518 4. 1784. 3.
Ubi de corpore Delicti non certò constat, tortura decerni nequit. 1575. 7. 996. 97. & seqq.
Multoque minus pœna capitalis. 1627. 21. 758. 15. 1000. 134. 1784. 3.
Tametsi alicui libera facultas, nulla solennitate servata, in causis criminalibus procedendi concessa sit; tamen semper hæc conditio, dummodò de corpore Delicti constet, subintelligi debet. 999. 124.
Deficiente hoc omnis processus criminalis angulari quasi lapide & basi, universa, in illo, seu per specialem inquisitionem, seu incarcerationem, seu accusationem, seu torturam, & sic porrò peracta omnimodâ, eapropter, & immedicabili nullitate laborant. 1627. 22.
De corpore Delicti aliter constare debet ad effectum specialis inquisitionis, aliter ad capturam, multòque exactiùs ad torturam decernendam, omniumque plenissimè ad ultimum supplicium. 1019. 163.
De corpore Delicti per confessionem Rei probabili, vel non, vid. Confessio.
In Delictis, quæ nullum post se vestigium relinquunt, concurrentibus aliis Indiciis, ad repræsentandum corpus Delicti satis habetur, si is, cui per illud damnum illatum, vel alia ratione nocitum fuit, statim desuper conqueratur, suamque querelam juramento corroboret. 1338. 33.
Quando de corpore Delicti in crimine Homicidii, ex inspectionis relatione, non indubitanter constat, tutiùs integri Collegii Medici judicium requiritur. 1355. 4.
Præprimis eo casu, quo nulla, quoad criminis homicidii formale, dubitandi ratio suppetit. 1355. 4.
Defectus corporis Delicti in crimine homicidii ad pœnam solummodò extraordinariam dictandam solus sufficit. 1533. 53.
Quomodo corpus Delicti repræsentetur in Crimine Assassinii vid. Assassinium.
Infanticidii, præprimis circa Partum imperfectum commissi, vid. Infanticidium.
Veneficii vid. Veneficium.
Fericidii vid. Fericidium.
Furti, circa res ab alio amissas, commissi vid. Furtum.
reiterati Baptismi vid. Baptismus.
Adulterii vid. Adulterium.
Bigamiæ vid. Bigamia.
Latrocinii vid. Latrocinium.
Parricidii vid. Parricidium.
Homicidii vid. Homicidium.
Falsi vid. Falsum.

Falsæ Monetæ vid. Moneta.
Blasphemiæ vid. Blasphemia.

Priùsquàm de Delicto plectendo quæratur, de eodem satis priùs constare, sicque legitimè illud probari debet. 492. 25. 1017. 152.

Ad legitimam Delicti probationem jurata duorum, vel trium Testium depositio sufficit. 760. 31.

Etiam Jure Divino, ac Carolino. 760. 32. & seq.

Non obstat Constit. Crimin. Artic. 16. 760. 33.

In Delicto deprehensus, ex variis causis, pro plenè convicto statim haberi nequit. 760. 34.

Adversus deprehensum ab unico teste non statim decernitur pœna ultimi supplicii; verùm tortura. 760. 35.

Ad probationem Delicti indiciorum omni exceptione majores testes requiruntur. cons. 17. n. 111.

Tales testes non sunt in causis criminalibus XXV. annis minores. cons. 17. n. 112.

Vix per Statutum vel consuetudinem induci hoc potest, ut Testibus, præprimis quoad delicta, sine juramento credatur. 1024. 241.

Etiam in Delictis exceptis jurata testimonia requiruntur. 1024. 241.

Pontifices ad Presbyterum Delicti convincendum XLIV. & ad Præsulem convincendum LXXII. testes desiderant. 962. 626.

Apostolus Paulus in talibus casibus nonnisi duos vel tres testes requirit. 962. 628.

Si etiam Pontifex alicujus Delicti, per duos testes, convinci posset, tunc etiam ipsum, æque ac Diabolum, eapropter damnandum pronuntiat Glossa. 962. 629.

In Delictis exceptis etiam inhabiles testes admitti oportet. 1368. 11.

In Delictis, quæ valdè difficilis sunt probationis, talis admittenda est probatio, qualis potest haberi. 1368. 12.

Inter Delicta difficillimæ probationis & exceptâ cumprimis etiam abstrusissimum crimen Magiæ refertur. 1368. 10. & 13.

Quo periculosiùs in occultis ejusmodi Delictis versamur, quoque majori cum præjudicio illa sunt conjuncta, eo etiam cautiùs Judex in iisdem versari debet. 1376. 91.

Omnia Delicta in occulto perpetrari solita difficillimæ sunt probationis. 1019. 166. & seq.

Hinc etiam leviores, quàm alia crimina, probationes admittunt. 1019. 166. & seqq. 1020. 178.

In Delictis atrocissimis, ex multorum sententia, etiam testes in processu saltem informativo, & non citata parte adversâ examinati sufficiunt. 1338. 36.

Ad interrogatoria, ab inquirente Judice, proposita, talia respondens, quæ innocens nec scire, nec eloqui potest, de imputato eidem Delicto multùm suspectus redditur. 1025. 251.

Quale indicium Delicti fuga præbeat? vid. Fuga.

An Delicta per Instrumenta, & in specie per Epistolas probari queant? 560. 91. & seqq. 1617. 23.

De Delicto ob contumaciam in non-respondendo pro confessato accipiendo vid. Contumacia.

Delinquentes, non minùs, quàm contrahentes, Statutis & pœnis in loco Delicti perpetrati obtinentibus, se subjicere voluisse existimantur. 1281. 81. & seqq. 571. 87. & seq.

Hæres in Delictis non repræsentat defunctum. 1047. 59.

In quibus casibus, & ad quos effectus hoc limitetur? 1048. 67. & seqq.

Ubi pœna Statuto loci domicilii, etiam contra Delinquentes extra territorium, expressè est præfinita, illa semper irroganda. 1281. 88.

Statutum suos subditos etiam extra territorium Delinquentes ligare potest. 1281. 88.

Statutum simpliciter loquens ad subditos extra territorium delinquentes haud extendendum. 1281. 89.

In omnibus Delictis carnis, excepto solo crimine Sodomitico, ad dictandam pœnam capitalem, actualis sanguinis & seminis commixtio requiritur. 1192. 8.

Etiam in atrocioribus Delictis damno proximam occasionem dans ipsum damnum dedisse putatur. 265. 87.

Operam rei illicitæ dans de illis, quæ, præter ipsius intentionem, sequuntur, tùm demùm tenetur, quando id, quod agitur, est causa ordinata ad Delictum subsecutum, ita scil. ut agens vel cogitaverit, vel cogitare potuerit & debuerit de eo, quod facilè inde subsequi posset. 1356. 15. & seq. 578. 54. & seqq.

Quando factum per LL. prohibitum tale est, quod non potest regulari ex ipsius Delinquentis voluntate, vel ità comparatum, ut verisimiliter extendi possit ultra ejus sententiam, tunc delinquens etiam de majori exindè secuto Delicto tenetur. 1356. 17.

Operam rei verè illicitæ dans, si credat, se nullo modo delinquere, de eo, quod sequitur, regulariter, non tenetur. 578. 49.

Etiam in Delictis initium respiciendum. 265. 96.

Etiam in Delictis, quod quis per alium facit, idipse fecisse existimatur. 264. 84. & seq.

Delictum unius alteri non est imputandum. 1577. 41.

De Delictis per Mandatarios commissis vid. Mandatum.

eo, qui Delictum alterius ratificat, vid. Ratihabitio.

auxilio in Delicto committendo præstito vid. Auxilium.

Ex suo delicto nemo conditionem suam, ad præmium aliquod exinde consequendum, debet reddere meliorem. 1182. 132.
Etiam Delicta à feudi vel fideicommissi possessore commissa voluntariam alienationem involvere censentur. 1077. 410.
In Delictis semper mitior sententia amplectenda. 1550. 135.
An, ob delictum, alicui salarium auferri possit? vid. Salarium.
De delictis rerum vel jurium privationem inducentibus vid. Privatio.
Delicta præmeditata graviora sunt illis, quæ ex animi levitate, ebrietate, & sic deinceps, committuntur. 272. 156. & seqq. 1342. 70.
Hincque etiam majores jure meritòque illis pœnæ imponuntur. 1342. 73.
Tergemina deliberatio enixissimam delinquendi voluntatem ostendit. 272. 165.
In æstimatione Delicti ipsi quoque LLatores hoc imprimis considerant, utrum aliquis ex proposito, an verò ex impetu, vel casu delinquat. 1342. 70.
De frequentia & consuetudine delinquendi vid. Frequentia. Consuetudo.
Occasione delinquendi vid. Occasio.
Conatu delinquendi vid. Conatus.
Plurium Delictorum concursus, quorum quodlibet ultimi supplicii pœna coërcetur, utrum severiori supplicio locum pariat? 1017. 149.
Unius Delicti pœna haud ratò, propter aliud concurrens, augetur. 1280. 67.
Delictum sæpiùs commissum, ex tribus vicibus, appellatur justissimè. 1559. 33.
Temporis nocturni circumstantia Delictum, in ordine ad pœnam, haud parùm aggravat. 1243. 81. & seqq.
Quanto amplior & facilior est Delinquendi facultas, tanto etiam severior opponi debet animadversio. 1345. 101.

DEMENS. DEMENTIA.

Tres, à DDbus, constituuntur Dementiæ gradus; Quinam illi? 1570. 42.
Etiam personæ secundi gradus Dementia affectæ, pro ratione circumstantiarum, condignis pœnis coërceri debent. 1571. 84.
Tales personæ non quidem ex dolo; attamen ex culpa ad pœnam extraordinariam, etiam corporis afflictivam, obstringuntur. 1571. 49. & seq.
Plenaria earundem ab omni pœna absolutio Reipublicæ admodùm foret periculosa. 1571. 50.
Ad præveniendam horrendissimi criminis blasphemiæ, & cum illo ad paria ferè judicandæ sanctissimi Divini Nominis profanationis frequentiam, etiam secundi gradus Dementibus pœna fustigationis jure decerni potest. 1570. 45.
Præjudicia Scabinatus Lipsiensis de pœnis corporalibus, adversus personas dementes, non à carnifice; sed à servo publico, in ipso carcere, executioni mandandis, de quibus personis veniant exaudienda? 1571. 51. & seq.
An illa etiam specificè sic dictis secundi gradûs Dementibus sint applicabilia? 1571. 52.
In dubio quilibet sanæ mentis præsumitur. 1568. 14.
Dementia unde, & quomodo probetur? 1570. 39. & seq.
In casu, quando Dementia solummodò in genere probanda est, singularitas testium, tametsi diversificativa, nihil parit obstaculi. 1570. 41.
Testibus, contra Dementiam testimonium perhibentibus, in dubio, plus fidei tribuitur, quàm pro illa deponentibus. 1568. 13.

DENUNCIATIO.

Qui, propter crimen, aliquem denuntiat, regulariter, pro teste omni exceptione majore haberi non debet. 1544. 75.
In casu, quando Denuntians nullum ex sua Delatione commodum sperare potest, itemque in processu inquisitorio hæc regula suum officium perdit. 1544. 76.
Multi DDres vero hæredi majorenni, cum falso hærede judiciali autoritate hæreditatem dividenti, remedium Evangelicæ Denuntiationis concedunt. 1265. 146.
De litis Denuntiatione autori, ab emptore, facienda vid. Evictio.
Denuntiatione criminis Socii vid. Socius.
Transmissionis Actorum ad impartiales vid. Acta.
Denuntiatione Sagarum vid. Saga.

DEPOSITUM.

Si quis alicui certos nummos, ea lege, tradiderit, quòd pro usuali seu currente moneta, ab aliis mutuanda, illos oppignorandi licentiam habere; sed post certi temporis lapsum, unà cum interesse, in natura eosdem restituere debeat, tunc contractus Depositi celebratus censeri nullatenus potest. 1508. 43.
Depositarius, re penes se deposita, invito domino, utens, furtum committit. 1510. 63.
Exceptio retentionis, vel compensationis, adversus Depositum, regulariter, nullum locum sortitur. 1618. 144.
Necessitas aliorum custodiæ & fidei, tempore incendii, ruinæ, naufragii, suas res concredendi, talem Depositarium, ultra latam salem culpam, haudquaquàm obligat. 600. 186.
An actio depositi miserabilis hodiè ubivis locorum tantùm in simplum competat? 139. 51.
Quando Pondus tantùm depositæ cistæ incertum est, illud juramento benè probari potest. 1316. 78.

DEPUTATUS.

De actis coram Deputatis judicialibus vid. Judex. Testamentum.

DESCENDENTES.

Vid. Liberi.

DESTINATIO.

De pecunia prædiorum emtioni destinata, itemque de alia Destinatione rem mobilem constituente immobilem, vid. Mobile. Feudum.

DETERIORATIO.

Quid juris, ob deteriorationem prædii emphyteutici, domino directo competat? vid. Emphyteusis.

DETERMINATIO.

Una Determinatio, plura respiciens determinabilia, omnia æqualiter determinat. 110. 34. & seq. 809. 180.

Quæ in quarundam duntaxat rerum Determinatione non sunt determinata, adhucdùm indigent Determinatione. 202. 458.

Quæ in oratione separata tractantur, suam etiam singularem Determinationem exindè accipiunt. 109. 13.

DEUS.

Pollicitatio DEO vel Reipublicæ facta hoc singulare habet, ut ex illa agi possit. 543. 438.

DIABOLUS.

Vid. Magia.

DIES.

In conventionibus in Diem contractis quare Dies adjectus censeri debeat? 702. 370. & seqq.

Dies solutionis, regulariter, in gratiam debitoris adjicitur. 702. 380. Conf. Solutio.

Conditiones, quæ alicui negotio tacitè insunt, non faciunt actum conditionalem; sed in qualitatem Diei resolvuntur. cons. 16. n. 672.

De legatis ante Diem solutis vid. Legatum.

DIGNITAS.

Simulatio, tanquàm delicti species, inter personas in Dignitate constitutas non præsumitur; sed legitimè probari debet. 492. 26.

DILATIO.

Qualis Dilatio in mora constituat? 545. 461.

Ubi calculi errores commissi dicuntur, Judex facilis esse debet in concedendis Dilationibus. 1248. 102.

Conf. Terminus. Mensis.

DILECTIO. DILECTUS.

Testatoris Dilectio, tanquàm optima interpres ejus dubiæ mentis, in interpretanda ipsius ultima voluntate, primo omnium loco spectari debet. 1137. 348.

Præsumtio, ex majore Dilectione desumta, apud omnes DDres audit præpotens & præponderans. 1137. 347.

Testator illos, quos magis dilexit, semper aliis præferre voluisse censendus. 1138. 355.

Omnes particularis voluntatis quæstiones ex isto præcipuo fonte deductis præsumtionibus conformari oportet, & propterea in tractatibus ultimarum voluntatum affectio testatoris & favor dilecti utramque paginam facere dicuntur. 1138. 356.

Ordo prioris nominationis, sive illa sit generalis, sive specialis, etiam ordinem majoris, aut minoris Dilectionis designat. 1228. 36.

Primùm in scriptura nominatus intelligitur prædilectus. 1228. 37.

Quò propiùs aliquis vel secum pacisscentem, & testatoris personam attingit, tanto etiam magis intelligitur dilectus; & proindè non magis, quàm ille remotior; sed minùs gravatus. 722. 71. 723. 81.

Minùs Dilectus nunquàm debet melioris conditionis censeri, quàm magis Dilectus. 722. 71.

Omnis conventio ità interpretanda, ut magis Dilectus melioris, vel saltem cum minùs Dilecto non inæqualis, sive deterioris sit conditionis. 722. 73.

Etiam voluntas testatoris ex majori illius dilectione & affectione erga quasdam personas colligitur rectissimè. 807. 162. 85. 372. & seq.

In linea recta descendentium positi transversalibus magis censentur Dilecti. 804. 118.

Sexus fœmininus non debet magis dilectus censeri, quàm masculinus. 802. 99.

Quando testator plures personas, inter quas, sine aliqua necessitate illas instituendi, vel substituendi, solus ordo Dilectionis locum sortitur, per alternativam vocat, v. g. dicendo: Instituo Titium, meum fratrem, agnatum, aut prorsùs extraneum, vel ejus filios, qua ratione illæ vocatæ censeantur? 863. 88. & seqq.

Quidsi per copulam, Et, fuerint vocatæ? 868. 152. & mult. seqq.

Quoties eadem ratio Dilectionis militat in nepotibus, quæ viget in filiis, toties quoque sub nomine filiorum & filiarum nepotes & neptes in substitutione fideicommissaria comprehenduntur. 865. 109.

Etiam fideicommissariæ substitutiones secundum dilectionem, quam quivis testator, seu majorem, seu æqualem, erga personas arctissimo cognationis nexu sibi devinctas habuisse intelligitur, debent intelligi. 865. 110.

Æqualis dilectio & affectio erga patruum & nepotem non patitur nepotem per Patruum excludi. 866. 111.

Paritas Dilectionis ex eo colligitur, si omnes sub nomine collectivo liberorum vocentur. 866. 112.

Æqualis erga omnes testatoris affectio etiam hoc

hoc operatur, ut in ſucceſſione pariter omnium æqualis conditio ſit. 866. 112.
Ceſſante inſtitutionis, vel ſubſtitutionis neceſſitate, ſolus ordo Dilectionis nativam indolem copulativæ ſubſtitutionis haudquaquàm alterat. 869. 157.
Teſtatoris Dilectio ad quosvis potiùs cognatos, & præprimis ei proximos, quàm ad quamlibet extraneam perſonam dirigitur.
1138. 350. ſqq.
Etiam Renuntiationes ſecundum ordinem Dilectionis regulari debent. 1140. 370.
Præſumprio majoris Dilectionis filiarum, masculis, in quorum gratiam renuntiarunt, ſublatis, efficaciſſimè pro illis militat.
1139. 366. 1140 380.

DILIGENS. DILIGENTIA.

Specialis promiſſio de cuſtodia, regulariter, ad Diligentiam exactiſſimam non obligat.
593. 89.
Artifex ſuam operam ultrò ipse offerens utrum ad exactiſſimam teneatur Diligentiam?
602. 219.
Quilibet in ea arte. quam exercet, ſe ſedulum & Diligentem præſtare debet. 604. 249. ſq.
De Nautarum obligatione ad ſummam Diligentiam vid. Nauta.
Sua Diligentia nemini damno vel pœnæ eſſe debet. 112. 45. & ſq.
In rerum ſuarum adminiſtratione Diligens & exactus rerum ſuarum jacturam, ſine juſta & probabili cauſa, facere voluiſſe nullatenùs præſumitur. 724. 95. ſq.
Fures, quorum omne artificium in furando conſiſtit, & qui in eo habitum ſibi contraxerunt, etiam Diligentiſſimi patresfam. cavere non poſſunt. 1200. 15.
Quatenus ex conſueta alicujus Diligentia prælectio inſtrumenti ab eo ſubſcripti præſumatur? vid Subſcriptio.

DISPOSITIO.

Nemo credendus eſt, fruſtratoriam Diſpoſitionem ordinare voluiſſe. 345. 14.
Hinc omnes Diſpoſitiones ità ſunt interpretandæ, ne reddantur elusoriæ. 658. 200.
Et ut ſuum, quem perſonæ contrahentes, vel teſtator intendunt, ſortiantur effectum.
658. 201.
Nulla melior Diſpoſitionis datur interpretatio, quàm quæ ex ipſa Diſpoſitione haberi poteſt.
781. 144.
cons. 16. n. 833.
Omnis Diſpoſitio ità interpretanda, ut magis dilectus melioris, vel ſaltem non deterioris cum minùs dilecto ſit conditionis. 722. 73.
Itemque ut hominum ſapientum & Jurisprudentum, imò etiam communi ſaltem ſenſu præditorum reprehenſio penitùs excludatur.
81. 730.
Vel prout veriſimiliter Diſponens ordinaſſet, ſi de illo caſu interrogatus fuiſſet. 1153. 527.
1128. 249.
Verba enunciativa, regulariter, nullam Diſpoſitionem inducunt. 85. 774.
Omnis Diſpoſitio ita interpretanda, ut illud, quod principaliter intenditur, in tuto locetur, omnisque correctio & repugnantia inter antecedentia & ſequentia declinetur.
cons. 16. n. 839.
In omnibus humanis Diſpoſitionibus illorum, qui ipſimet aliquid dixerunt, vel ſcripſerunt, interpretationi modis omnibus ſtandum.
838. 192.
Extra & ultra talem interpretationem, ſeu expreſſam, ſeu tacitam, nulla alia quærenda.
838. 193.
Correctio alicujus Diſpoſitionis non eſt de facili præſumenda. 1069. 322.
Diſpoſitionem aliquam mutatam aſſerens hoc legaliter probare tenetur. 1069. 325.
De Diſpoſitionis cauſa finali, & quæ eò ſpectant, vid. Cauſa.
Diſpoſitionibus ex ordine verborum vel ſcripturæ, itemque ſubſecuta obſervantia interpretandis vid. Obſervantia, Actus. Scriptura. Verbum.
Diſpoſitionibus dubiis ex iis, quæ communiter fieri ſolent, & conſueta ſunt, interpretandis vid. Conſuetudo. Solitum.
Renuntiatione ſucceſſionis ſub hac Clauſula facta: Daß der Renuntiantin ihre Brüder von den verſtorbenen gütern frey zu diſponiren befugt ſeyn ſollen / vid. Renuntiatio.
Diſpoſitio pro parte poſſibilis, & pro parte impoſſibilis an ſubſiſtat? 829. 75.
Ubi deficit præſuppoſitum Diſpoſitionis, deficit etiam Diſpoſitio. 1050. 98.
Argumentum ab ultima voluntate ad Diſpoſitionem inter vivos in Jure validum eſt.
1747. 110.
Cui liberè de bonis diſponere permittitur, pro libero ſuæ voluntatis arbitrio, non obſtante cujusquam contradictione, hoc facere poteſt.
1746. 29. & ſqq. 1159. 598. & ſeq.
De clauſula, liberrimè de re diſponendi facultatis conceſſiva, pacto adjecta, vid. Pactum.

DIVERSUM.

A diverſis mala fit illatio. 1587. 145.
1457. 155.
Una eademque res diverſo jure cenſeri nequit.
1710. 83. 723. 78. 423. 546.

DIVINUS.

Quæ divini juris ſunt, de Jure Canonico, ſub reatu Simoniæ, emi-vendi prohibentur.
478. 166.
De turbatione Divini Cultus vid. Sacrum.

DIVISIO.

Pater liberis ſuis aliqua bona adhuc vivus aſſignans, vel inter eosdem univerſa, vel quædam ſaltem bona dividens, nulla facta dona-

donationis, vel præsentaneæ dominii translationis mentione, illa tantùm ad Usum & administrationem concessisse præsumitur. 1697. 78. & seqq.

Hinc & ipse de illis adhuc pro lubitu disponere potest. 1697. 78.

Liberi, cum suis curatoribus, paternæ substantiæ Divisionem, in processu edictali factam, hisce formalibus approbantes, daß Sie verhoffen / daß von dem Herrn Richter die æquität beobachtet seyn werde / in casum contrarium omne suum jus eo ipso validissimè reservâsse censeri debent. 1403. 30. & seq.

Quomodo Divisio hæreditatis defuncti conjugis inter conjugem superstitem & Liberos de Jure Würtembergico fiat? 1404. 34. & seqq.

Si cohæredes, facta Divisione sibi invicem promittant, daß / was sich für fehler / von errichteter Theilung wegen / über kurtz oder lang / hervor thun mögen / dieselbe alsdann verbessert werden sollen / tunc in Divisione commissorum errorum emendatio, quovis tempore, nulla, etiam plus quàm longissimi temporis, præscriptione obstante, rectissimè prætenditur. 780. 129.

Ad divisionem hæreditatis Cohæredi, quem alter non agnoscit pro tali, quando competat actio familiæ erciscundæ? & quando ipsi hæreditatis petitio necessaria sit? 1166. 675. & seq.

Quousque hoc verum sit, quòd interdictum quorum bonorum contra verum heredem nullum locum sortiatur? Et quòd inter cohæredes sola actio familiæ erciscundæ locum obtineat? 1167. 684. & sqq.

Hæc exceptio: Tu non es cohæres, est præjudicialis, & jus agendi actione familiæ erciscundæ prætenso cohæredi tollit. 544. 453.

In actione familiæ erciscundæ usuræ debentur ex mora, etiam extrajudiciali. 544. 447.

Si unus cohæres cum hæreditariis creditoribus paciscatur, ut illi partem sui crediti remittant, reliqui cohæredes Divisionem hujus lucri actione familiæ erciscundæ justissimè petunt. 1168. 698. sqq.

Ita tamen, ut cohæredi, qui illa suo sumptu vel opera quæsivit, aliquod præcipuum relinqui debeat. 1168. 702.

Etiam indebitum uni cohæredi solutum reliquis cohæredibus communicandum est, eoque nomine actio fam. erciscund. sine dubio competit. 1167. 695.

Pactum ex eo rectè validum judicatur, quòd omnes subsecutæ Divisiones eidem conformiter fuerint factæ. 831. 96.

Tametsi fratres, paternorum bonorum Divisionem in pacto ineuntes, insimùlque perpetuum, idemque reciprocum fideicommissum istis bonis imponentes ipsi Divisioni in se spectatæ acquiescere velint, ex hoc tamen talis pacti, in fideicommissi ordinatione commissa, Nullitas haudquaquàm corrigitur, nec jus exindè unicuique fratrum, ejusque hæredibus, quæsitum adimitur. 840. 211. & seqq.

Actio familiæ erciscundæ an & quando etiam filiabus renuntiatricibus, earumque heredibus competat? 1168. 703. & sqq.

De bonis pro diviso, vel indiviso communibus, eorumque Divisione vid. nonnulla sub voc. Communio.

Minorennes contra Divisionem judicialem, æquè ac contra aliam rem judicatam; in integrum restitutionem petere possunt. 1265. 138.

Verus hæres, cum putativo hæreditatem, judicialiter, dividens, neque rei vindicatione, neque condictione indebiti contra illum experiri potest. 1265. 139.

Sed in integrum restitutio illis, qui in sua minori ætate putativum seu falsum hujusmodi hæredem admiserunt, etiam in annis majorennitatis, si post longum demùm tempus hunc errorem resciscant, denegari non potest. 1265. 142.

Etiam vero Hæredi majorenni, cum falso hærede, judiciali autoritate hæreditatem dividenti DDres concedunt remedium in integrum restitutionis ex clausula generali. 1265. 144.

Vel remedium Legis 2. Cod. de rescind. vendit. 1265. 145.

Vel ad minimum Evangelicæ denuntiationis. 1265. 146.

Quæ de judiciali hæreditatis Divisione inter verum & putativum hæredem traduntur, non ad omnes hujusmodi Divisiones, ubi Judicis persona, vel autoritas intervenit, extendi; sed ad illas solas, quæ per ejus sententiam in contradictorio judicio latam peractæ sunt, restringi debet. 1268. 177.

Usus fori dispositionem Legis 36. ff. famil. erc. ipsis verbis hujus Legis convenienter, ad solas illas Divisiones, quæ vi rei judicatæ peractæ sunt, ex communi DDrum sententia, restringit. 1268. 179. & sq.

Talis Res judicata ex hærede putativo efficit verum. 1268. 181.

Diversum dicendum, si error in hæredis persona prætensus non plenè à Judice discussus fuerit. 1269. 183. & sq.

Idem est, si Divisio extra judicium facta per decretum magistratûs tantùm confirmetur. 1269. 184.

Vel hujusmodi Divisio actis judicialibus saltem insinuetur. 1269. 186.

Vel sigillo judicii convalidetur. 1269. 185.

Vel præsentibus aliquibus Magistratus Deputatis peracta fuerit. 1269. 187.

Vel præsentibus arbitris familiæ erciscundæ, denen Wayſen- und Theil-Richtern / ubi

nullam, ut in terris Würtembergicis, habent jurisdictionem, vel non in forma processus judiciarii tales lites terminantur. 1269. 188. & sq.

Beneficio Divisionis hodiè etiam Correi debendi gaudent. 1764. 80.

DOCTOR.

Juris Doctores, quà tales, publica instrumenta conficere haud possunt. 929. 260.

Feudum Doctori concessum, in dubio, nobile præsumitur. 1212. 26.

Doctorum dicta, secundum allegata, sunt exaudienda. 535. 304. 1760. 51.

Non considerandum, quis è Doctoribus dicat; sed quid dicat? 535. 305.

Veritas juris non ex Doctorum authoritate; sed ex textibus eruenda. 535. 306.

Rectissimè Zasius de se profitetur, quod Opinionum, quas vocant, procellæ ne minimam quidem autoritatem apud ipsum obtineant. 535. 308.

Textus expressus superat omnium DDrum authoritatem. 1376. 88. 1380. 128.

DOLUS.

Dolus quid? 138. 37.

Pacta & conventa non servans eapropter in Dolo est. 138. 36. & seqq.

Quando debitor Christianus, Constitutionis Imp. de A. 1551. §. 78. & 79. contentorum probè gnarus, cessionem à Judæo, alii Christiano, contra se faciendam ipse studiosissimè & summa cum sollicitudine conciliat, tunc ipse à vero Dolo malo ex proposito, & exinde proveniente generali Doli mali exceptione liberari non potest, & dehinc nec ejusdem Constitutionis beneficio gaudet. 1182. 123. & sqq. 1183. 138.

Licet debitor Christianus, tempore cessionis, à Judæo creditore, contra se faciendæ, dictæ Constitutionis tenorem ab initio nesciverit: Si tamen ex post ejus conscius factus, contra proprium suum factum, idemque geminatum, quo hanc ipsam cessionem enixissimo studio ipse quæsivit, & per suas instantissimas sollicitationes ac persuasiones, conciliavit, atque conciliatam gratissima mente non solùm acceptavit; sed & pluribus, summi momenti, actibus porrò constabilivit, illam penitùs nullam, & se, ipso jure, ab omni suo debito liberatum declarari petat, à Dolo ex re liberari non potest. 1182. 134 & seqq.

Si Christianus Judæo à se, sine autoritate magistratûs, venditi equi vitium ignoraverit quidem; verùm nulla Judæo, in non decenter tractato equo culpa imputari possit, tunc Christianus, loco satisfactionis, totum pretium retinere desiderans, à Dolo ex re haud foret immunis. 1188. 59. & seq.

Legatario, aliquid contra verisimillimam defuncti voluntatem petenti, justissimè opponitur exceptio Doli mali. 86. 776. & seq.

Idem etiam in verbis enuntiativis, in modum causæ testamento insertis, locum sortitur. 86. 778.

Sine Dolo nullum, regulariter, crimen commissum censetur. 499. 17.

A Dolo non liber est, qui sciens prudens ex alterius jactura lucrum anhelat. cons. 16. n. 573.

Si præsertim aliquid contra proprium suum factum petat. 1183. 137.

Dolosum homicidium unde colligatur? vid. Homicidium.

Dolum allegans eundem liquidò demonstrare tenetur. 877. 253.

In dubio error potiùs, quàm Dolus præsumitur, præprimis in homine integræ famæ, & in aliquo honorifico officio constituto. 500. 19. 291. 107. 877. 255.

A Dolo quælibet, etiam fatua, causa excusat. 427. 69.

Præprimis Fœminas. 615. 21.

Etiam temeritas & temeraria seu injusta credulitas à Dolo liberat. 1057. 178. & 181.

Multeque magis rationabilis & justa Credulitas, ex præsumtionibus, rationibus, argumentis, & inductivis, ad aliquid credendum etiam prudentes, pro arbitrio Judicis, commovere valentibus, à Dolo excusat. 1057. 180.

Quatenus Irâ excuset à Dolo? vid. Ira.

Provecta Senectus ad delirium declinans à Dolo immunem præstat. cons. 19. n. 50.

Cordata actuum geminatio, præsertim in omnium conspectu facta, omnem Doli & fraudis præsumtionem excludit. 485. 272. & seq.

Honesta personæ qualitas, in excludenda malæ fidei & Doli præsumtione, magnæ est efficaciæ. 486. 281. 1178. 83.

Dolus ex impetuoso calore exortus ei, qui intermedii temporis mora præmeditatus, exæquari non potest. 272. 160. & seq.

Quæ palàm, & in oculis magistratus, vel omnium hominum acta sunt, Dolo carere præsumuntur. 481. 272. 1457. 151.

Dolus suus nemini debet prodesse. 1182. 129. & 132. 1653. 20.

Dolo malo facientibus haudquaquam succurritur; sed Dolo alterius deceptis. 1182. 130. & seqq. 1188. 58.

Dolus alterius nemini nocere debet. 112. 46.

Ubi majus Doli est periculum, ibi majore etiam cautione opus est. 1188. 50.

DOMESTICUS.

De teste Domestico vid. Testis.

testamento ad persuasiones Domesticorum ordinato vid. Testamentum.

Legato, benemerito Domestico, pro præstitis servitiis relicto vid. Legatum.

Securitate domestica vid. Domus.

DOMICILIUM.

Valent Statuta, quòd in aliquo loco Domicilium figentes nexu agricolationis devincti esse debeant. 235. 805.

An hoc de Marchia Badensi asseri valeat? 178. 203. & seqq.

Si novelli tales incolæ hoc nexu afficiuntur, multo magis illi omnes, qui in tali loco jam pridem commorantur, pro talibus habendi. 235. 806.

Non minima agricolationis nota est, si quis Domicilium suum mutaturus, & in aliud territorium migraturus priùs domini consensum requirere, & à proprietatis nexu manumissionem decenter petere teneatur. 235. 809.

DOMINIUM. DOMINUS.

Qui certæ bonorum partis, ad se non saltem jure fructuario; sed dominii spectantis portionem alicui legat, vel donat, vel ex alia causa onerosa vel lucrativa promittit; nisi de usufructu speciatim loquatur, non utique hunc solum; sed ipsum illius portionis dominium legasse, donasse, vel promisisse procul dubio censendus. 726. 110. & seqq.

Verbum: Uberlassen / tantundem denotat, quantum ista Latina phrasis: Ex causa seu titulo Domini translativo rem alicui tradere. 727. 136.

Ad traditionem Dominii translativam significandam nulla magis apposita vocabula dantur, quàm Uberguab / Einraumung / Uberlassung. 727. 137.

Quid de verbis: Guthwillig überlassen / sentiendum? 727. 138.

Gratuita & absque ulla causa facta Dominii translatio haudquaquàm præsumitur. cons. 16. n. 547. & seqq.

Dominium, ob non præstitam cautionem de damno infecto, decreta missione ex secundo decreto, acquisitum ad usufructuarium spectat irrevocabiliter. 681. 78. & seqq.

Ubi aliquid ipso jure fit, ibi etiam Dominium sine traditione & possessionis translatione transire dicitur. 406. 304.

Quid tali casu quoad fructus juris? 407. 305.

Dominium fundorum jure fideicommissi ad aliquem venientium ipso jure transit. cons. 16. n. 667.

Ne quidem rei Hæredis propriæ, legati titulo alicui relictæ, Dominium recta via in legatarium transit. 1391. 61.

De Clausula Pacto adjecta: Quòd alicui licere & fas esse debeat de re, ceu de aliis, jure liberi & pleni Dominii ad ipsum spectantibus, rebus disponere, vid. Pactum.

De reditu Dominii legali vid. Fideicommissum. Feudum. Emphyteusis.

Quid intersit, quoad translationem Dominii, in casu venditionis sub conditione, vel modo, & ex illa factæ traditionis, vid. Venditio.

An in Venditione sub pacto de retrovendendo Dominium transferatur in Emtorem? vid. Pactum de retrovendendo.

Pactum commissorium Dominii translationem non impedit; tametsi contractum ipso jure dissolvat. cons. 16. n. 645.

Hoc, quòd die veniente, vel existente conditione, rei Dominium à me abire possit, non obstat, quo minùs interim ego sim Dominus. cons. 16. n. 650.

De traditione ex contractu dominii translativo, in Scriptis celebratô, facta vid. Scriptura.

An ex eo, quod triens bonorum alicui, à suo Agnato, in casum, si ipse, ab ipsorum familia, ante plurimos annos avulsa bona, ad aliquot auri tonnas, suo pretio, ascendentia suis propriis sumptibus, suique solius laboribus, curis, vigiliis & periculo, pro tota familia recuperaverit, absolutè promissus, & post actualem recuperationem simpliciter cessus fuerit, ipsum Dominium cessum debeat intelligi? 720. 43. usque ad 334.

Meum, tuum, suum, & sic etiam nostrum, illud propriè dicitur, cujus plenum, vel minùs plenum Dominium habemus. 725. 116.

Et in sensu latiore, quod Dominii, vel quasi, possessionis, vel obligationis jure ad aliquem pertinet. 726. 117.

De Dominio Fideicommissarii revocabili vid. Fideicommissum. Renunciatio.

Rem nemo consumere potest, nisi Dominus. 1407. 58.

Quælibet res perit suo Domino. 1406. 55.

Nemo ejusdem rei Dominium duabus ex causis acquirere potest. 401. 244.

Frustra quæritur, quis possessor sit? ubi constat, ad quem rei Dominium pertineat. 187. 294.

An exceptio Dominii actioni spolii opponi valeat? cons. 20. n. 37.

An dominium per Insignia rei incisa probari queat? 486. 296. & seqq.

Quatenus per vocabula, Fundus, Prædium, Hortus, plenum Dominium indigitetur? vid. Ususfructus.

De Dominio sepulchri vid. Sepulchrum.

Liberis in bonis suorum Parentum adhuc vivorum competente vid. Liberi.

Jure Separationis ordinario Dominis in concursu Credd. competente vid. Credd. concursus.

Dominii probatione, itemque de actione ex Dominio fluente in rem principali vid. Vindicatio.

Amissione Dominii ex causa Legis 7. Cod. unde vi, vid. Vis.

DOMINIUM DIRECTUM.

De Canone emphyt. in recognitionem Dominii directi præstando, ac reliquis Domini directi quoad Emphyteusin juribus vid. Emphyteusis.

DOMINUS DIRECTUS.

De Laudemio, Domino directo ab emphyteuta solvendo, vid. plura sub voc. Laudemium.

Reliqua huc spectantia vid. sub vocab. Feudum. Investitura. Vindicatio.

DOMINIUM UTILE.

Dominii utilis natura & effecta. 300. 50. & sq.

Sub hac expressione: Wie Lehens recht ist / satis clarè intimatur translatio utilis prædii Dominii. 651. 77.

Plus est, dimidiam alicujus Dynastiæ, actualiter possessæ, quoad Utile Dominium, confestim cedere, quàm solam trientis, necdum possessorum; sed cum maximis expensis, laboribus, molestiis, & gravissimo periculo amittendæ pecuniæ eapropter erogandæ, demùm reparandorum spem periclitari. 721. 58.

De Dominio Utili, quod Vasallus in Feudo habet, vid. Feudum. Vasallus.

quod competit Emphyteutæ, vid. Emphyteusis.

DOMUS.

Etiam Legati, & alii, qui habent Privilegium Domum revocandi in jus vocati venire debent, privilegia sua allegaturi. 548. 14.

Sua cuique Domus tutissimum refugium & receptaculum præstare debet. 1203. 54. 1344. 91. & seq. 1359. 39.

Latrocinium haud dubiè etiam in domo alterius privata committi potest. 1343. 87. & sqq.

Conatus Latrocinandi in ædibus privatis, ob simùl violatam domesticam pacem, & securitatem, gravior est illo, qui in publica via committitur. 1344. 90.

Ob securitatem domesticam violatam quodvis crimen atrocius & gravius redditur. 1344. 93.

Domi suæ, quàm in agro, hominem occidere, crudelius habetur. 1359. 39.

DONATIO.

Donatio, in dubio, non præsumitur; sed potiùs error, stultitia, vel oblivio. 200. 431. 216. 604. 388. 74. 75. 678. 80. 720. 424. 550. 848. 310. 1697. 79.

Præprimis in homine parco & tenaci. 80. 721.

Vel si sit notabilis quantitatis. 388. 74.

Qui in una parte pacti erga compaciscentem, valdè rigidum, parcum & tenacem se gerit, in alio majoris momenti articulo adeò liberalis, quòd omnia eidem donare voluerit, non præsumitur. 73. 670. & seqq. 80. 721.

Donationem prætendenti omnis præsumtio adversatur. 75. 679. 388. 75.

Qui facultatem prædium à se eousque possessum, pro pleno & integro pretio comparandi, alicui concedit, ejusdem augmenta & melioramenta majoris valoris donare voluisse, citra absurditatem, intelligi nequit. 77. 694. & seqq.

Donatio notabilis & magnæ summæ, etiam inter conjunctos, haudquaquàm præsumitur. 725. 113.

Etiam in Patre, adventitia sui filii administrante, si pro illo quid solvat, non donandi; sed reperendi animus præsumitur. 847. 303.

Quid si dotem constituat? 847. 304. 845. 274. & seqq.

Prædium à Patre, ad dotandum obstricto, filiæ simpliciter traditum, potiùs ex dotis, quàm Donationis simplicis causa traditum præsumitur. 848. 309. & seqq.

Simplex traditio, etiam à Patre filio facta, in dubio potiùs solius custodiæ causa, quàm animo donandi, intelligitur facta. 848. 310.

Donatio proximis Cognatis facta in modum anticipatæ successionis facta videtur, & juxta hanc regulanda venit. 971. 737.

Pater liberis suis aliqua bona adhuc vivus assignans, vel inter eosdem universa, vel quædam saltem bona dividens, nulla facta Donationis, vel præsentaneæ dominii translationis mentione, illa neutiquàm donasse; sed tantummodò in peculium, ad usum & administrationem concessisse præsumitur. 1697. 78. & seqq.

Hinc & ipse de illis adhuc pro lubitu disponere potest. 1697. 78.

Inter personas arcto cognationis vinculo junctas, contra regulam, facilius, quàm in aliis quibusvis, præsumitur Donatio. 972. 749.

Quanto propinquior inter talem præsumptum Donatarium & Donantem intercedit conjunctio, tanto etiam major & fortior præsumtio Donationis exindè intelligitur. 972. 650.

Eademque ratione etiam solennis, ex fraterna pietate factæ, ejusdemque reciprocæ, & remuneratoriæ Donationis, non expressè revocatæ, revocatio tanto difficiliùs præsumenda. 971. 751.

Qui immodicis & continuatis instigationibus nolens volens tandem cedit, ut aliquid quomodocunque disponeret, de hoc sub nullo colore dici potest, quod etiam dilectissimo suo germano, reciprocè, solenniter, & remuneratoriè, potissimam partem de bonis, ab ipso illo germano profectis, factam Donationem ingratissimè revocandi animum habuerit. 972. 755. & seqq.

Quo majorem Donatio summam continet, tanto etiam major, in eadem revocanda, sollicitudo ex parte Donatoris præsumi debet. 973. 761. & seq.

Donatio sine acceptatione, à Donatario, Donatore adhuc vivente facta, nullius momenti est. 539. 378.

Donatio etiam absenti, per epistolam, brevissima quantumvis chartula scriptam, itemque per nuntium, benè fieri potest. 539. 379.

Sed illa non priùs valida est, quàm si per Donatarium sit acceptata. 539. 380.

Et hæc ipsa acceptatio, Donatore adhuc vivo, fieri debet; aliàs Donatio evanescit. 539. 381. & sq.

Voluntas Donantis & Donatarii post obitum ampliùs uniri nequit. 539. 383.

Quando effectus Donationis post mortem Donationis dilatus fuit, illa etiam post ipsius decessum à Donatario adhuc acceptari potest. 540. 389.

De acceptatione Fideicommissi per Donationem constituti vid. Fideicommissum.

Scientia & patientia ejus, contra quem præscribitur, præsumtæ Donationis titulum constituit. 473. 87.

Qui certæ bonorum partis, ad se non saltem jure fructuario; sed dominii spectantis portionem alicui donat, nisi de usufructu speciatim loquatur, non utique hunc solum; sed ipsum illius portionis plenum dominium donasse censetur. 726. 120. & seqq.

Universalis Donatio illa demùm vocatur, qua quis omnia sua bona, præsentia & futura, alicui donat. 979. 828.

Donatio mortis causa, quâ integræ portiones paternæ & maternæ hæreditatis alicui donantur, non est universalis sive universorum bonorum Donatio. 966. 674. & seqq. junct. 980. 837. 980. 839. & seqq.

Idem dicendum, si alicui hæreditatem tertii ad me spectantem donaverim. 980. 833. & seqq.

Donatarius majoris aut maximæ bonorum partis non universalis; sed saltem singularis est successor, hincque ad exolvendum Donatoris æs alienum nullatenùs tenetur. 949. 488. & seqq.

Qui notabilem bonorum defuncti partem ex Donatione mortis causa consequitur, & propterea, erroneè, ad omnia legata, ab illo relicta, se obstrictum existimat, testamentum ipsius in totum agnoscere haud intelligitur. 949. 487. & seqq.

Error hæredis ab intestato eo ipso probatur, quòd sibi, ceu magnæ bonorum partis mortis causa donatario, legatorum præstationem incumbere crediderit. 949. 490.

In ambiguo Donator se ad evictionis præstationem haud obstringere voluisse existimandus. cons. 16. n. 551. & sq.

Expressa promissio, etiam Donatoris, de evictionis præstatione, servanda. cons. 16. n. 553. & sq.

Sed necesse est ante omnia, ut de Donatione etiam indubitanter constet. cons. 16. n. 555.

In quacunque Donationis specie substitutio fieri potest, æquè ac in legatis & fideicommissis. 864. 93.

De venditione, pro parte Donationis gratia, facta vid. Venditio.

Fideicommisso pactitio per Donationem constituto vid. Fideicommissum.

Donatio ultra 500. solidos, sine judiciali insinuatione haudquaquàm subsistit. 541. 407.

Quid per solidos hodiè intelligatur? 541. 408.

Donationes à Ducibus & Magistris, militibus factæ, quantæcunque illæ sint, nulla judiciali egent insinuatione. 541. 410.

Donationes à milite, tàm in expeditione, quàm extra illam, in quemcunque collatæ, si summam D. solidorum excedant, in quantum excessivæ sunt, sine judiciali insinuatione haudquaquàm subsistunt. 541. 411.

Donationes non solùm à modernis Imperii Principibus; verùm etiam à Baronibus & immediatis Nobilibus factæ, sine judiciali insinuatione subsistunt. 969. 715. & seqq.

Jure Civili solus Imperator hoc præcipuum habet, ut Donationes ab ipso factæ nulla indigeant insinuatione. 969. 717.

Etiam illustrium personarum tutores & curatores, absque autoritate & decreto magistratus, donare possunt. 969. 721.

Donatio summam 500. solidorum excedens, licet apud solum Civitatis defensorem, vel Provinciæ Moderatorem publicata fuerit, tamen Actis insinuata rectè dicitur. 1499. 16.

Personæ illustres benè simùl Donator & judex insinuationis esse possunt. 970. 723.

Etiamsi summa Donationis sit immensa. 970. 724. & sq.

De Donatione subsellii Templi vid. Templum.

Administrator Ecclesiæ an & quatenùs donandi licentiam habeat? vid. Ecclesia. Templum.

Donatio in se non satis valida, ad præscriptionem tanto magis colorandam & statuminandam non malè allegatur. 474. 115.

Donatio remuneratoria compensatio potiùs & promerita satisfactio, quàm Donatio est. 475. 125. 1693. 40. 1694. 59.

Magisque naturæ contractus onerosi, quàm lucrosi, accedit. 475. 126. 1695. 59.

Hincque etiam plura, ab ordinaria Donationum natura prorsus exorbitantia, singularia in eadem obtinent. 1695. 61.

Inter hæc non ultimum occupat locum, quòd, tametsi Donatio, generaliter, per legem vel statutum sit prohibita; tamen Donatio remuneratoria haud censeatur prohibita. 1695. 62.

Itemque quòd plures, regulariter, donare prohibitæ, personæ, tamen ex causa remunerationis donandi facultatem habere censeantur. 1694. 51. 54. & seqq. 1695. 63.

Nec non, quòd Prælatus, tàm inferior, quàm superior, ut & Princeps secularis benemeritis Ministris, Consiliariis, subditis, itemque militibus, ex dicta causa, feudum conferre possit. 1695. 64. & seqq.

Fideicommissa reciproca se habent instar Donationis ob causam seu remuneratoriæ. 401. 256.

Merita Donationem præcedentia hoc operantur, ut non saltem simpliciter præsumatur donatio; verùm etiam actus dubius pro donatione illorum remuneratoria habeatur. 485. 258.

Contrarium afferens hoc ipsum liquidissimè demonstrare tenetur. 485. 259.

Rerum alienarum administratores hoc modo donantes non tàm donare, quàm debitum persolvere existimantur. 475. 127. 1694. 51.

An Ædituis jus sacelli, ex capite Donationis remuneratoriæ, cuiquam dare liceat? 475. 128. & sqq.

Donationes, à Ducibus & Magistris, militibus factæ pro remuneratoriis à DDbus habentur. 541. 411.

Immunitates remuneratoriæ per Donationem alicui concessæ transeunt in successores tùm concedentis, tùm acquirentis. 774. 41. & sqq.

Etiam Minorum Tutores & Curatores Donationes remuneratorias validissimè faciunt. 475. 121. & 127. 1694. 55.

De Donatione remuneratoria nomine Ecclesiæ facta vid. Ecclesia. Templum.

Sepulchri vid. Sepulchrum.

Donationes à Patre in filiumfamilias collatæ, an, & quibus casibus, remuneratoriæ Donationis rationem recipere valeant? 1689. 13. & seq. junct. 1691. 29. & seqq.

Donatio à Patre in filiumfamilias collata, regulariter, est invalida. 1697. 80. & seq.

Quantum Liberis naturalibus, existente prole legitima, à Patre ipsorum donari possit? 1257. 46. & seq. 1259. 64. & seq.

Merita inter conjuges ordinariè præstanda, obsequialia communiter dicta, regulariter, propriè sic dictam Donationem remuneratoriam non recipiunt. 1689. 11.

Ad fundandam meritorum remuneratoriam tùm inter vivos, tùm mortis causa Donationem non præcisè merita actionem judicialem parientia necessaria sunt; sed etiam illa, quorum remunerationem, pro religioso Judicis arbitrio, magna & singularis æquitatis & gratitudinis ratio efflagitat, sufficiunt. 1991. 27. & seqq. 1693. 49. & seq. 1692. 36. 1695. 64. & seqq.

Etiam à Patre, ob similia merita, in suos filios-vel filias-familias collatæ Donationes, non obstante donationis inter hasce personas prohibitoria Legis dispositione, in vim remuneratoriarum Donationum validissimè subsistunt. 1691, 30.

Non solùm propter operas, quas vocant, industriales ponderosas seu magnas, à Patre, in filiumfamilias collata Donatio pro remuneratoria habetur; sed etiam de tali Donatione, quæ, propter operas obsequiales, diutissimè, magnaque cura & sollicitudine, in gravissima præsertim, vel diuturna Parentis vel Conjugis ægritudine, singulari patientia & pietate, nocturno non minùs, quàm diurno tempore, præstitas in filium familias vel conjugem collata est, idem judicium ferri debet. 1691 31. & mult. seqq. 1693. 47. & seqq.

Tali casu de meritis etiam per solas conjecturæ constare sufficit. 1691. 31.

Hujusmodi merita in omnibus, ut alia propriè sic dicta merita, judicare oportet. 1691. 32.

Hæc omnia multo magis in Uxore nobili, etiam ad vilissima & quasi ancillaria servitia, in multenni & gravi mariti ægritudine constanter se promptam & facilem exhibente, locum sibi vindicant. 1691. 33. & seqq.

Dispositio Legis 6. Cod. de sec. nupt. in Donatione remuneratoria nullum obtinet locum. 1689. 8. 1694. 52. & mult. seqq.

Ad hunc effectum, ut hæc ipsa dispositio excludatur, quænam merita requirantur? 1690. 26. usque ad 52.

Lex 6. Cod. de sec. nupt. Parenti binubo illam saltem Donationem interdicit, qua secundo conjugi plus, quàm uni ex prioris matrimonii liberis, cui ipse minimum donavit, vel reliquit, relinquitur. 1696. 72.

Hinc, si portiones utrinque æquales sint, illius dispositio penitùs cessat. 1696. 73.

Utrum in tali casu, liberis suam legitimam præcipere, & in eo, quod supereſt, vitricum vel novercam, demùm ad æqualem portionem admittere liceat? 1696. 73. & seq.

Si de contraria Patris voluntate, nec ex disertis ipsius verbis, nec ex concludentibus conjecturis constet, liberi quoque prioris matrimonii in casu Legis 6. Cod. de sec. nupt. omnia à Patre, tùm inter vivos, tùm in ultima voluntate accepta in hæreditatem ab illo relictam inferre tenentur. 1697. 83.

Quænam conjecturæ hîc sufficiant? remissivè ostenditur. 1697. 83.

Donationes remuneratoriæ à sanctione Legis 6. Cod. de sec. nupt. regulariter, non ulteriùs sunt exceptæ, quàm quousque merita conjugis donatarii se extendunt. 1698. 86.

Hoc ipsum tamen in remuneratoriis illustrium & nobilium personarum Donationibus non tàm rigorosè observatur. 1698. 87.

Quidsi Donatio ab ejusmodi persona facta merita conjugis donatarii notabiliter transcendat? 1698. 88.

Excessus in Donatione remuneratoria, regulariter, jure simplicis Donationis censetur. 1698. 92.

Sanctio Legis 3. Cod. de secund. nupt. in Donationibus remuneratoriis cessat. 1696. 68.

Qua de causa Donationes inter conjuges Lex Romana prohibuerit? 1690. 21.

Alienatio rei immobilis à marito uxori propter nuptias donatæ, cum speciali uxoris consensu facta, ipso jure nulla est. 1486. 50.

Quidsi Uxor post biennium priorem consensum denuò confirmaverit? 1486 50.

An per Donationem mortis causa portio conjugis statutaria aliquo onere gravari queat? 132. 308.

Donatio mortis causa suprems voluntatibus annumeratur. 978. 813.

Quicquid obtinet in legatis, etiam obtinet in m. c. Donationibus. 965. 666.
Etiam statutum de ultimis voluntatibus disponens ad Donationes m. c. porrigitur. 965. 667.
Donatio mortis causa & legatum adhuc in complurimis Juris articulis differunt. 976. 789.
Donationes mortis causa etiàm in codicillis relinqui possunt. 978. 813.
A juribus fideicommissi ad m. c. Donationem valida fit illatio. 966. 677.
Bona fideicommissaria mortis causa donari haud possunt. 967. 686.
Quando Clausula codicillaris testamentum in vim mortis causa Donationis sustentet? 540. 394. 538. 366.
Utrum Clausula, Omni meliore modo, testamentum à milite confectum in vim Donationis inter vivos sustentet? 538. 372. & seqq.
Ut Clausula codicillaris testamentum in vim Donationis inter vivos sustentet, sicque hoc operetur, ut suprema voluntas in negotium inter vivos transmutetur impossibile est. 540. 356.
Hæc Clausula specialis, quòd testamentum, si aliter valere nequeat, saltem in vim Donationis inter vivos valere debeat, cum Clausula codicillari nihil commune habet. 541. 398. & seqq.
Eaque tùm demùm effectum sortitur, si in invalido testamento relictum, ut Donatio inter vivos, adhuc congruo tempore, i. e. antequàm testator decedat, acceptetur. 540. 397. & seqq.
Hoc, ut ultima voluntas, ut donatio inter vivos sustineatur, non codicillari; sed aliis clausulis adscribi debet. 541. 402.
Utrum portio conjugum statutaria, per Donationem inter vivos, gravari possit? 132. 308. & seq.
Lex ipsa præsumit, quòd Donator mortis causa testamentum, post Donationem, conficiens, potiùs hæredem à se institutum ad ea, quæ ipse Donatario promisit, adimplenda adstringere, quàm Donationem in illum collatam revocare voluisse censeri debeat. 971. 738. & sqq. 976. E. & sqq.
Omnes Commentatores, Decisionistæ, & Consultatores intrepidè definiunt, quod per institutionem hæredis universalis, sive in universis bonis, antegressa Donatio mortis causa pro revocata haberi non debeat. 971. 741. & seq.
Mortis causa Donator, si in testamento, quod postea conficit, non expressè illam revocet, communissimæ huic regulæ, quòd antegressa mortis causa Donatio, per subsequentem universalis hæredis institutionem, haudquaquàm revocata censeri debeat, se conformare voluisse censendus. 974. 770.
Tametsi in hoc ipso testamento eidem Donatario omnium suorum bonorum usumfructum, adjecta clausula derogatoria omnis prius à se conditæ supremæ voluntatis, reliquerit. 975. A. 980. 845.
Idem dicendùm, si nulla pariter prioris donationis mentione facta, eidem aliud insigne legatum relinquat. 975. C. & seqq.
Si ei, qui maximam vel majorem bonorum partem mortis causa donavit, postea liberi nascantur, eidem remedium Legis 8. Cod. de revoc. donat. non competit. 974. 781.
Ab hoc, quod prius testamentum, per posterius perfectum, ipso jure revocetur, ad hoc, quod etiam priùs facta solennis mortis causa Donatio, per subsequens testamentum, nullam prorsùs illius mentionem injiciens, revocata censenda sit, non valet consequentia. 965. 665. & seqq. junct. 976. 788. & seqq.
Etiam paganus cum testamento & pluribus mortis causa Donationibus decedere potest. 977. 791.
Ne quidem geminata universalis hæredis institutio ad fundandam revocatæ mortis causa Donationis præsumtionem sufficiens est. 978. 815. & seqq.
Donatio mortis causa universalis, per universalem hæredis institutionem, omninò pro tacitè revocata habetur. 966. 678. 979. 812.
Ad revocationem mortis causa Donationis quinarius duntaxat testium *numerus requiritur*. 967. 691.
Ad revocandam talem Donationem nuda voluntas seu pœnitentia, modò testibus præsentibus V. declarata, sufficiens est. 967. 692. & seq.
Etiamsi decennium nondùm fuerit elapsum. 967. 692.
Ademptio mortis causa Donationis æquè ipsa cies est supremæ voluntatis, ac ejusdem ordinatio. 967. 694.
In ademptione talis Donationis æquè facilè fraudes committi possunt, ac in illorum ordinatione. 967. 696.
Etiamsi voluntaria rei m. c. donatæ alienatio ipso jure sit nulla; tamen etiam ex illa validissima m. c. Donationis ademtio colligitur. 968. 700.
Ad hunc effectum, ut Donatio, tanquàm inofficiosa, revocari queat, illa non demùm ex post talis fieri; sed ab initio statim talis esse debet. 1328. 54.
In Querela inofficiosæ Donationis fundandæ, Jure Communi, regulariter, sola, unicuique liberorum debitæ, Legitimæ quantitas in oculis habetur. 1328. 55.
In libero illius, qui rem maximi momenti inter vivos donavit, arbitrio residet, an, post liberorum supervenientiam, remedio Legis 8. Cod. de revoc. donat. uti velit, nec ne? 974. 781.
Multoque magis hoc à libertimo mortis causa Dona-

Donatoris arbitrio dependet, utrum talem Donationem in Donatarii manibus relinquere, vel ab illo repetere malit? 975.781.
Quòdsi, tali in casu, Donatio inter vivos, vel mortis causa, non apertè revocetur, tunc contraria voluntas Donatario eandem in perpetuum relinquendi jure indè colligitur. 975.784.
Si ei, qui omnia sua paterna & materna bona alicui donavit, postea liberi nascantur, &, post hanc illorum nativitatem, ab ipso quidem testamentum condatur, in quo universalem hæredem instituit; sed nulla illius Donationis, quòd eandem revocatam velit, mentio injiciatur, tunc Donatio haùdquaquàm ex dicta causa, liberorum videlicet supervenientiæ, revocata censetur. 975.785.
Multo igitur minùs Donatio remuneratoria, erga fratrem charissimum & beneficentissimum, ac potissimam partem de bonis, ab ipso illo fratre, paulo ante, inter vivos, simpliciter donatis, reciprocè & solenniter facta, non concurrente tali causa impulsiva, qualis est liberorum supervenientia, ex sola testamenti, in quo nulla omninò ejus mentio fit, ordinatione pro tacitè revocata haberi debet. 975.786.

DONEC.

Particulæ, Donec, Quamdiu, Wofern/ und Solang/ saltem suspensionem quandam inducunt, & testatoris vel paciscentium dispositionem ad illam restringunt. 805.128. 810.196.

DOS. DOTALIS.

Pater filiæ ad præstandam congruam Dotem de jure tenetur. 1125.218.
Ne quidem Pater suæ filiæ, aliundè sat bonorum habenti, Dotem dare tenetur, cons. 16.n.861. 844.268. & sqq.
Nec Frater consanguineam vel germanam sororem, præterquàm in subsidium, dotare tenetur. cons. 16. n. 863.
Multo minùs ergò Patruis hoc onus incumbit. cons. 16. n. 864.
Si Pater nominatim, de bonis maternis congruam Dotem suæ filiæ constituat, ipse nihil de suo ei dare tenetur. 845.273.
Quando Pater suæ filiæ, materna, vel alia bona habenti, generaliter & simpliciter Dotem constituit, tunc illam de suis, & non de filiæ propriis bonis constituere intelligitur. 845.274. & sqq. 847.302. & sqq.
Hanc præsumtionem nonnulli pro præsumtione juris & de jure habendam contendunt. 845.274.
Si Pater expressè de paternis & maternis bonis Dotem constituat, tunc copulativa disjunctivè accipitur, acsi Dos principaliter de solis paternis, & demùm in subsidium, si hæc non sufficiant, ex filiæ maternis constituta fuisset. 845.278. & seq.
Licet Pater, Dotem filiæ simpliciter constituens, ex post facto protestetur, quòd eandem de filiæ maternis constituerit, & hanc protestationem ejus gener agnoscat, nihilominùs dispositio L. ult. Cod. de dot. promiss. locum sortitur. 847.305.
Prædium à Patre ad dotandum obstricto simpliciter traditum, potiùs ex Dotis, quàm donationis simplicis causa, traditum præsumitur. 848.309. & sqq.
Pater ad filiam dotandam obstrictus, etiam filiæ quid legans, hoc ipsum legatum animo compensandi reliquisse præsumitur. 848.311.
Utrum filia, pro Dote sibi præstandâ, usuras demùm ex eô tempore, ex quo aliqua Dotis promissio ei facta, vel planè demùm, ex quo terminus promissæ Dotis numerationi præstitutus elapsus est, an verò confestim ex tempore matrimonii à filia contracti, prætendere valeat? 849.318. & sqq.
Quando Dos non est liquida, neque certum, quid & quantum, loco Dotis, debeatur? interesse non priùs, quàm demùm à tempore liquidationis prætendi potest. 849.321.
Si filiæ per statutum exclusæ de bonis defuncti Parentis Dos debeatur, illa præcisè ex bonis Parentis exolvi debet, nec pecunia pro illâ obtrudi potest. 729.173.
Pacta familiæ à Principibus, Comitibus, imò etiam Baronibus & Nobilibus omnimodam jurisdictionem habentibus, condita, quod bona paterna ad solos masculos pervenire, & è contra filiabus tantùm congruæ Dotes exolvi debeant, etiam sine Cæsarea confirmatione valent. 402.256.
Ex bonis feudalibus, itemque fideicommissi agnatitii nexu devinctis Dotes non aliter debentur, quàm si allodialia omninò deficiant, vel non sufficiant. 406.294. & sq. cons. 16. n. 865. & sqq.
Quando quantitas Dotis in illustri familia, speciali statuto, pacto, vel consuetudine determinata est, tunc quamlibet filiam, illâ sibi solutâ, acquiescere oportet. 411 367.
Valent talia pacta & statuta illustrium familiarum, quibus filiæ, quoadusque masculi superfuerint, suo statui convenientibus alimentis vel congrua Dote jubentur contentæ esse. 412.368.
Neque filiæ tali pacto vel statuto familiæ se opponere possunt. 412.369.
In multis illustribus familiis Dotes ad certam summam ità restrictæ sunt, ut ab illis recedere nefas existimetur. cons. 16. n. 750.
Sed ex hoc non evincitur, quòd omnia talis familiæ bona, etiam mobilia, universali fideicommisso devincta sint. cons. 16. n. 751.
Non est verisimile, Patrem suam filiam hæredem duplicis Dotis præstatione onerare voluisse. 396.93.

De Suevicæ Nobilitatis statuto; fœminarum, quoad masculinum Stemma duraverit, totaliter exclusivo, Anno 1653. concepto, quid quoad illarum Dotationem supremum Imperiale Aulicum Judicium senserit? 843.855.

Ne expressum quidem Pactum, quòd maritus prædium dotale propriis sumtibus meliorare teneatur, de novorum ædificiorum exstructione exaudiri; sed ad solas expensas refectionis restringi debet. 77.696. & seqq.

Nisi clausula de non repetendis quibuscunque expensis fuerit addita. 77.699.

Dotatio filiarum sæpè valdè onerosa est, si nimirum vel plures filias dotare oporteat, vel bellicæ, aut aliæ magnæ calamitates illustrem domum obruant. cons. 16. n. 801.

Enixè & verbis geminatis promittens, quòd nec suæ propriæ, nec defuncti fratris filiæ, majorem Dotem, quàm ter mille, vel in uno casu, sex millium florenorum dare velit, vel dandi facultatem habere debeat, per consequentiam indeclinabilem velle etiam videtur, quòd omnes illæ filiæ à reliqua hæreditate debeant esse exclusæ. cons. 16. n. 835.

Ex Dotium magnitudine facultates familiæ valdè exhauriuntur. 838.188.

Non facilè Dos, quam filiæ Pater pro congrua reputat, aliis incongrua videri debet. 829.82.

Modicitas Dotium, & quòd, unô saltem ante pacti familiæ ordinationem anno, quadruplo major Dos conventa fuerit, illius valorem destruere nequit. 829.81.

Dos à Patre filiæ promissa, regulariter, juxta pacta conventa, etiam ab hæredibus paternis exolvi, & in plena quantitate, nisi aliud quid obstet, præstari debet. 1323.7.

Filiæ hoc nomine, in bonis à Patre relictis, jus tacitæ hypothecæ haud dubiè competit. ibid.

Mododicta Dotem præcisè juxta Pacta conventa & in plena quantitate exolvendi, necessitas etiam successori feudali, secundum Jus feudale Pomeranicum, regulariter incumbit. 1323.8.

Si Pater adhuc vivus uni Filiæ certam Dotem determinaverit, regulariter, etiam reliquæ ejus Filiæ ejusdem quantitatis Dotes post ejus mortem exigere valent. 1323.9.

Tametsi, post Dotem uni Filiæ constitutam, magna, per bellicas, vel alias calamitates, in paternis facultatibus contigerit mutatio. 1324.10.

Tametsi nonnullæ Filiæ, certa Dote constituta, nuptui datæ fuerint; exindè tamen non semper inferre licet, quòd & cæteris Filiabus tantundem, pro Dote, exolvi oporteat. 1328.49.

Assignatio Dotis, sive congruæ & solitæ, sive solito majoris pactum regressûs ad successionem renuntiatam reservatorium in suis effectibus haudquaquàm impedit. 1125.212. 1116.225. 1161.623. & sqq.

Etiamsi Instrumentum Renuntiationis eandem ob solam dotem, interpositam pronuntiet, 1125.213. 1161.625.

In tali casu duæ sunt causæ, quæ Renuntiationem conciliasse creduntur, nempe dos & agnatio. 1125.214.

Dos, filiæ renuntiatrici, eum in finem numerari consuevit, ut æquitas pacti successionis renuntiativi tanto magis elucescat, & evidentior reddatur. 1125.215. 1126.222.

Renuntiatio sapit donationem, cum renuntiatricis læsione conjunctam, quæ proindè, per Dotis constitutionem, aliquatenùs corrigenda. 1125.216.

Non verò credendum, quòd vel filia renuncians, vel Pater renuntiationem ei præcipiens, vel ab illa recipiens, ob solam Dotem personis extraneis, in renunciatione nullatenùs spectatis, in casum extinctæ agnationis, paternam successionem concedere voluerit. 1125.217.

Ratio agnationis in splendore servandæ vincit Dotis rationem. 1125.219. 1162.626.

Etiamsi agnatorum nulla facta sit mentio. 1125.220. 1162.626.

Assignatio Dotis sola renunciationis causam principalem rarò constituit. 1126.221.

Acceptatio Dotis non aliter regressum ad renuntiata bona præcludit, quàm si evidenter constet, quòd nulla alia remunerationis causa adfuerit, quàm *Dotis acceptæ*. 1126.227.

Licet successionis renuntiationi, intuitu Dotis factæ, prægnantissimæ clausulæ fuerint adjectæ; tamen, masculis emortuis, etiam renunciatio pro totaliter emortua haberi debet. 1127.241.

Utrum juratæ filiarum nobilium & illustrium renunciationes, itemque statuta earundem exclusiva, tùm demùm, si Dos, in quantitate, legitimam exæquans ipsis præsteretur, subsistant & valeant? 829.84. & sqq. 830.87. 1114.76. & sq. 1150.488.

Statutum disponens, quòd filia exclusa, arbitrio propinquorum, dotari debeat, quomodo exaudiendum? 830.85. & 88.

Quatenus Dos in locum legitimæ succedere dicatur? 830.94.

In Suevia Dotes nobilium filiarum plerumque duorum saltem millium sunt, & rarò quater mille florenos excedunt. 831.95.

Si Pater filiam, cui renuntiationem in gratiam masculorum injungit, non vel in legitima, vel ad minimum in Dote hæredem instituat, ipsa tanquàm præterita, totum Patris testamentum, non obstante vel Dote eidem soluta, vel relicto legato, nullum dicere potest. 1150.489.

Multi DDres pro certo definiunt, quòd, si Pater suæ filiæ certam aliquam quantitatem, pro ipsius Legitima, vel Dote assignet, eiusmodi verbis satis clara hæredis institutio probetur. 1151.491.

Hinc

Hinc talis filia saltem ad supplementum agere potest. 1151. 494.

Hoc, quòd renunciatrix illustris vel nobilis, ultra congruam Dotem, nihil possit prætendere, non ulteriùs durat, quàm quousque conditio regressus reservati adhuc pendet, 1151. 493.

Quamprimum hæc ipsa conditio existit, tunc filia confestim vel omnia bona renunciata, vel ad minimum id, quod Legitimæ ejus deest, jure optimo prætendit; sed Legitimâ tùm demùm contenta essa cogitur, si Pater hoc ipsum disposuerit, quòd ipsa in sola legitima seu Dote in omnem casum, etiam agnationis totaliter extinctæ, debeat esse instituta. 1151. 494.

Renunciatrices ad sui Parentis priùs renunciatam successionem, per mortem masculorum, redintegratæ, suas Dotes acceptas conferre tenentur. 1152. 505. & sq.

Non etiam Legata in paterno testamento, ultra Dotem, relicta. 1152. 507.

Regulæ in legitima Filiarum dotatione communiùs observari consuetæ in Dotibus, quæ ex feudis præstari debent, indistinctè applicari nequeunt. 1324. 11.

Hinc in constituenda hujus generis Dote nec mariti, qualiscunque illa sit, conditio, nec simile quid; sed tantùm Feudi quantitas, conditio, & pretium respiciuntur, sic, ut ex isto major Dos non debeatur, quàm vires illius patiuntur. 1324. 12.

Hinc nec ita, ut, per illam, præcipua pars feudi absorbeatur, vel aliàs illud nimiùm oneretur, constitui potest. 1324. 12.

Ex inveterata Pomeraniæ Consuetudine quarta solummodo, vel, si major Filiarum dotandarum existat numerus, tertia feudi pars oneri dotandi obnoxia habetur. 1324. 13.

Novissima Ducatus Pomeranici Constitutio feudalis majorem successoribus feudalibus Dotem non injungit, quàm cujuslibet eorundem portionis, quam in feudo, detractis omnibus oneribus feudalibus, legitimè æstimato, unusquisque consequitur, quarta pars efficit. 1324. 14.

Sumptus tamen nuptiales, itemque Parapherna successor feudalis ex reliquis tribus, quas in feudo retinet, quotis eodem quoque jure præstare tenetur. 1324. 14. in fine.

Mododictæ constitutioni Pater neque per pactum, neque per ultimam voluntatem, neque alia ratione, majorem in feudo Dotem assignando, derogare potest. 1324. 15.

Si de facto Pater tale quid ordinaverit, modolaud. Constitutio Filios à necessitate illud adimplendi, contra ordinariam Juris feud. regulam, immunes pronunciat. 1324. 16.

Quamdiu de legitimo Feudi pretio nondùm constat, tamdiu, hoc Jure, nec certa & determinata Dos peti potest. 1325. 27. & sq.

Promissio majoris Dotis, quàm feudi, ex quo illa præstari debet, conditio patitur, Jure Feudali Pomeranico, adeò nulla & invalida habetur, ut nec ante præambulam legitimam feudi æstimationem interposita Cautio fidejussoria ulteriùs teneat, quàm quousque deinceps Dos congrua fuerit declarata. 1326. 31. 1329. 61.

Hinc eodem Jure etiam particularis immodicæ ejusmodi Dotis, tametsi à Patre constitutæ, solutio successori feudali, præprimis minorenni, nihil præjudicii parit. 1326. 31. & sq.

Feudi, tùm Pomeranici, tùm cujusvis alterius, ex quo Dos præstari debet, æstimatio quomodo fieri debeat? 1326. 30. & sqq.

In determinatione Dotis ex feudo præstandæ omnium, etiam innuptarum, filiarum, quoad calculum, ratio haberi debet. 1327. 42.

Dotes ex feudis præstandæ non debentur purè; sed sub conditione, si nuptiæ sequantur; & proindè, si filiæ, ex feudis dotandæ, innuptæ decedant, feudalia bona ab onere dotandi redduntur immunia. 1327. 42.

Si cæteris Filiabus non tanta, ex feudis legitimè æstimatis, Dos possit præstari, quantam uni vel alteri ex illis pater adhuc vivus assignavit, vel ipse exolvit, an, in Ducatu Pomeranico, illis, contra has, aliquis, quoad excessum, regressus detur? 1328. 50. & sqq.

In Dote ex feudo sumenda potior Agnatorum, quàm filiæ dotandæ, in Jure feudali Pomeranico, ratio habetur. 1329. 59.

Per immodicas & plures filiarum Dotes feuda facillimè exhauriri, & extra familias transferri possent. 1329. 58.

Si Agnatus à Patre factam Dotis promissionem, modum licet in Constitutione feud. Pomeranica noviss. præfinitum excedentem, approbaverit, vel in pacta, Dotis modum definientia, sciens prudens consenserit, tunc ipse eandem promissionem, regulariter, adimplere tenetur. 1330. 68.

Aliud tamen in Filio, vel etiam Agnato adhuc minorenni tunc dicendum, si de feudi qualitatibus, & annuis proventibus vel planè non, vel non satis fuerint informati, & exhinc se notabiliter læsos demonstrent. 1330. 69.

Ad corrigendam hanc ipsam læsionem, quoadusque talis dos necdùm soluta, utrique sine dubio competit beneficium restitutionis in integrum. 1330. 70.

Quidsi excessivæ Dotis constitutioni juramentum accesserit? 1330. 71.

Beneficium in integr. restitut. adversus immodicæ, ex feudo præstitam, Dotis solutionem, benè quidem Agnato minorenni, in commodum reliquarum, quibus talis solutio damnosa est, filiarum; non verò etiam in proprium ejus lucrum indulgetur. 1331. 85. & sq.

Ex causa Dotis, ceu pia, solutum, ceu indebitum, repeti non potest. 1330. 75. & seq. 1332. 89.

Hinc, si Mater, vel Avia, vel quandoque etiam

eraneus, indebitæ Dotis titulo aliquid solverit, hoc ipsum, ceu indebitum, condici nequit. 1334.77.
Idem dicendum, si Pater, falsò existimans, se filiæ suæ debitorem esse, Dotem ei solummodò promiserit. 1331.78.
Si quis etiam filiæ suppositititiæ, quam putavit suam esse, etiam amplissimam Dotem exsolverit, repetitio pariter cessat. 1331.79.
Hinc item in specie in tali quoque casu, si frater sorori ex bonis feudalibus, vel gentilitiis, Dotem justo liberaliorem constituerit, licet postea grande æs alienum emergat; tamen ne tunc quidem fratri indebiti condictio; benè tamen ècontra sorori, etiam adversus Creditores, non competentis actionis exceptio conceditur. 1331.80.
An hæc ipsa doctrina, quòd adversus Dotis solutionem non competat indebiti condictio, etiam in filiabus locupletibus obtineat? 1331.82.& sqq.
Actio ex stipulatu ad Dotem solvendam competens non est bonæ fidei; sed stricti juris actio. 1337.45.
Hinc ex Dote promissa, ob solam moram, non debentur usuræ. 1327.44.
In Ducatu Pomeraniæ, etiam quoad Dotem, usuras ex mora deberi testatur Mevius. 1327.46.
Multi DDres pro certo definiunt, quòd usuræ dotales, etiam Jure Communi inspecto, vel statim ex tempore Dotis promissæ, vel ad minimum susceptorum matrimonii onerum, currere incipiant. 1327.47.
Pacta dotalia, omnium moratiorum Gg. judicio, sanctissimè servanda sunt. 1744.81.
In Pactis dotalibus in modum contractûs vel supremæ voluntatis ordinatis, nostris moribus, etiam hæreditas deferri potest. 847.194.
Sive de ipsorum paciscentium Conjugum successione caveatur, quomodo scil. ipsi sibi invicem succedere debeant; sive de paciscentis patris aut matris successione provisio fiat. 847.195.& seqq.
Hujusmodi pacta, licet Jure Romano sint reprobata; tamen hodiè, etiam irrevocabiliter, valent. 847.197.& seqq.
Favor Dotis in Legibus est maximus. 1757.25.
Causa Dotis aggregatur summariis. 1325.21.
Summaria Dotium qualitas non excludit præambulæ feudi, ex quo Dos solvenda venit, de Jure feudali Pomeranico requisitæ Æstimationis necessitatem. 1325.20.& seqq.
Pacta dotalia, præsertim tàm liquida, ut contineant, quid, quale, & quantum, ex causa Dotis, promissum fuerit? paratam habent executionem. 1352.23.& seq.
Uxoris prælatio, quoad bona dotalia, aliorum Creditorum jus nullatenùs perimit. 347.46.
Filia ex æquo cum fratre succedens, ex omnibus Patris allodialibus, rectè petit semissem, & Dotem ab illo acceptam fratri confert. 843.250.
Quotuplici modo talis collatio fiat? 846.285.
Filia ad successionem maternam admissa, utrum & quatenùs dotem in hæreditatem conferre teneatur? 844.265.& seqq. 846.288.
Utrum pactum universalis fideicommissi familiæ inductivum etiam bona uxoris dotalia afficiat? 829.72.
Alienatio fundi dotalis, vel prorsùs non, vel saltem taxationis causa æstimati, licet cum specifico Uxoris consensu, vel expressa Sti Vellejani renunciatione facta, tamen adeò nulla censetur, ut non tantùm uxor; sed & ipse maritus eandem, contra proprium factum, impugnare valeat. 1485.46.& seq.
Quidsi Uxor sunm consensum, post elapsum integri biennii spatium, iteratò declaraverit? 1485.46.& seq.
Novella 61. cap 1. §. 3. & exindè desumpta Authentica Sive à me. §. 1. Cod. ad Sctm. Vellejan. quomodo exaudienda? 1486.46. & seqq.
Dos, constante matrimonio, est in dominio ipsius mariti. 1391.67.
Rebus fungibilibus, vel etiam speciebus venditionis gratia æstimatis, marito in Dotem datis, ipse debitor tantùm quantitatis efficitur. 1394.100.
Hinc in casu dotis ità constitutæ semper Dos prioris matrimonii, in concursu, posteriori præfertur. 1394.100.
De tacita hypotheca ratione Dotis concessa vid. Hypotheca.
Uxor bona dotalia, vel planè non, vel saltem taxationis gratia æstimata, in hæreditate mariti adhucdùm existentia, etiam in casu concursus Creditorum, non obstante civili ejusdem dominio, jure separationis ordinario aufert. 1394.98.
Alienatio fundi dotalis ex pia causa, contra regulam, permittitur. 1464.228. 1465.238.
Si debitum pro utriusque Conjugis sustentatione contractum fuerit, Uxor, ad illud exolvendum, fundum dotalem alienare benè potest. 1465.238.
Ad hunc effectum, ut Dos, tanquàm inofficiosa, revocari possit, illa non demùm ex post talis fieri; sed ab initio statim talis esse debet. 1328.54.
In Querela inofficiosæ Dotis fundanda, Jure Communi, regulariter, sola, unicuique Liberorum debitæ, legitimæ quantitas in oculis habetur. 1328.55.

DOTALITIUM.

Etiam nobili & alii non-nobili viduæ constitutum Dotalitium, cum aliis fructibus, etiam laudemialem proventum conciliat. 685.148.
Licet aliter pro Duce Niverneasi judicatum censeat Mornacius. 685.147.
Dotalitium est species usus fructus, in compensatio.

fationem illatæ dotis, in certis mariti bonis constituti. 685. 148. & seqq.

DUBIUM.

In jure nostro nihil est tàm clarum, ut non in aliquam Dubitationem trahi queat. 1084. 61.

DUCATUS.

Vid. omninò Thalerus. Moneta.

EBRIETAS.

Ebrietas affectata à pœna ordinaria liberationem haud parit. 762. 75.

ECCLESIA. ECCLESIASTICUS. Conf. Pius. Abbas.

Ecclesia, & illius temporalia bona jure gaudent communi, nisi speciale deceatur privilegium. 89. 810. 1418. 180.

In extendendis privilegiis Ecclesiæ Doctores sæpè nimis sunt liberales. 89. 810.

Quo jure Ecclesia, tùm ratione residui suorum Administratorum, tùm ratione aliorum creditorum in processu edictali censeatur? vid. Credd. Concursus.

De Ecclesiæ in integrum Restitutione vid. Universitas.

Quænam ad fundandam alienationem bb. Ecclesiæ sint necessaria? 170. 108. & sqq. 212. 577. & sqq. 215 597.

An consensus Capituli, ut & aliæ canonicæ solennitates, imprimis Episcopi vel Pontificis consensus ex lapsu longissimi temporis vel immemorialis præsumantur? 170. 99. & sqq. junct. 213. 580. & mult. sqq. 240. 859. & sqq.

Utrum omissio harum solennitatum eo ipso probetur, quod in Recessu seu instrumento alienationis nulla illarum mentio fiat? 171. 111. & sqq. junct. 240. 859. & sqq.

Alienatio Ecclesiæ evidenter damnosa nec ex authoritate beneplaciti sedis Pontificiæ valet. 215. 596.

De præscriptione contra Ecclesiam vid. Præscriptio. Templum.

Ecclesia sub conditione, si hæres institutus sine Liberis decesserit, substituta vid. Liberi.

Usufructu Ecclesiæ constituto, fructus non ipsa Ecclesia; sed, ejus nomine, administrator percipit. 689. 202.

De jure decimarum ecclesiast. eique adhærentibus oneribus vid. Decimæ.

Nulla ferè gravior reputatur dissipatio, quàm reditus percipere ecclesiasticos, & Ecclesiam ruinam minitantem derelinquere. 163. 14.

Proventus Ecclesiæ quibus usibus inserviant? 162. 8. & sqq.

Distributio proventuum ecclesiasticorum in Jure Canonico facta utrum hodiè observetur? 163. 15.

Præsumtio pro dominis, præcipuè ecclesiasticis, & omnium maximè pro Abbatissis, in dubio militat, operas indebitas ab ipsis haudquaquàm fuisse exactas. 201. 437.

Si de Ecclesiæ præjudicio quæstio sit, ex solo temporis lapsu Solennia actûs non præsumuntur. 214. 587.

Idem multo magis tunc obtinet, quando alienatio, de cujus Solennitatibus quæritur, Ecclesiæ manifestè & evidenter sit damnosa. 214. 593.

Plura de alienatione bb. vel jurium Ecclesiæ vid. sub voc. Abbas.

De subselliis Templorum & circa eadem Superattend. & Præfectis Ecclesiæ competente jure, &c. vid. Templum.

Sepulchris in Ecclesia concedendis vid. Sepulchrum.

Emphyteusi Ecclesiæ vid. Emphyteusis.

Episcopus, Prælatus & Administrator Ecclesiæ non facilè donandi licentiam habent. 474. 111. 475. 122. 484. 246.

Nisi id fiat in magnam Ecclesiæ utilitatem. 474. 112.

Vel si singulare beneficium aut meritum in Ecclesiam collatum probetur. 474. 113. & sqq. 475. 122. 484. 247. 1694. 51. 1695. 64.

Donationem remuneratoriam de bonis Ecclesiæ faciendi licentiam habent non illi, quibus solum ministerium, tanquàm Ædituis, est demandatum; sed quibus authoritas, ceu Superioribus, solitariè commissa. 476. 129.

Donationes remuneratoriæ sive de mobilibus, sive immobilibus Ecclesiæ bonis factæ, tàm in interiore, quàm exteriore foro licitæ sunt. 484. 249.

Etiam tales Donationes in Ecclesiæ utilitatem factæ censentur. 484. 250.

Amicis & famulis de Ecclesia benè meritis donata in pios usus erogata censentur. 484. 252.

Neque talia merita præcisè requiruntur, quæ legalem & juridicam remunerationis exactionem mereantur. 484. 253. 1694. 51.

Qui sua doctrina Ecclesiæ benè serviunt, hoc nomine duplicatum merentur honorem. 475. 123. & sq.

EDICTUM.

Cohæredi, contra alterum cohæredem, etiam remedium Legis ult. Cod. de Edicto D. Hadriani toll. competit. 1166. 680.

EDITIO.

Procurator Fisci non saltem in causa pecuniaria; verùm etiam criminali, modò non capitali, rectè prætendit, ut Pars adversa ad ipsum suæ actionis fundamentum originaliter instruendum, omnia sua documenta & acta plenariè edat. 1130. 124. & seqq.

Defuncti rationes, Calendarium, libros, & instrumenta sibi edi desiderans nondùm videtur ejus voluntatem pro valida agnoscere. 948. 475. & seq.

Editio Literarum, quæ inter aliquos intercesserunt,

ferunt, regulariter, neutri parti injungi potest. cons. 18. n. 26.
Nisi ipsum illud negotium, de quo agitur, concernant. cons. 18. n. 27.
Ad defensionem Reorum fundandam Actor sua instrumenta edere tenetur. cons. 18. n. 28.
Actor, regulariter, illa sola instrumenta edit, quibus usurus est. cons. 18. n. 29.
Aliud in illa Editione, quæ probationem pro fine habet, obtinet. cons. 18. n. 30.
Judex non solùm Partes in judicio litigantes; verùm etiam Tertios ad Editionem instrumentorum, quoties aliqua singularis & justa causa hoc ipsum deposcit, compellere potest. cons. 18. n. 35.
Qua actione Editio instrumentorum petatur? cons. 18. n. 33. & seq.
Instrumenti Editionem petens, regulariter, de malitia jurare tenetur. cons. 18. n. 38.
De Editione Inventarii vid. Inventarium.
Nova actione, in casu Libelli mutati, edenda vid. Libellus;
Juramento edendorum vid. Juram. edendorum.

EFFECTUS. Conf. Causa.

Facilius admittitur unus Effectus, quàm plures. 33. 284.

ELEEMOSYNARUM CURATOR.

Eleemosynarum Curator, ab ipso magistratu, coram quo agit, constitutus, se, per productionem sui curatorii, non magis legitimare tenetur, ac alius minorennium curator, vel tutor. 1412. 110. 1419. 187.

EMENDATIO.

Pœnarum finis haud postremus est delinquentium Emendatio. 353. 53. & seqq.
Spes Emendationis, ad remittendam pœnam capitalem in crimine furti, multum operatur. cons. 17. n. 58.

EMPHYTEUSIS. EMPHYTEUTA.

Emphyteuseos natura & effectus in quibus consistant? 300. 50. & seq. 650. 71. & sqq.
Argumentum à Feudo ad Emphyteusin, & vicissim, regulariter validum est. 620. 93.
In quonam contractus emphyteuticus à feudali præcipuè distinguatur? 651. 85. & seqq.
Bona in dubio potiùs Emphyteutica, vel censitica, quàm feudalia præsumuntur. 649. 56. & seq.
In ambiguo emphyteuticum potiùs, quàm omnem alium contractum, celebratum fuisse, præsumi debet. 658. 211.
Pendente lite, an res feudalis sit, vel emphyteutica, illa pro Emphyteutica haberi debet. 649. 60.
Hæc juris præsumtio tàm efficax est, ut etiam contra confessionem, qua, v. gr. filiæ feudalem prædiorum qualitatem confessæ jam fuerant, & propterea suis fratribus multa prædia reliquerant, validissimè operetur. 649. 61. & seq.
Eaque non facilè per quamlibet aliam præsumtionem subvertitur. 650. 64.
Dum non apparet, bona esse feudalia, decerre, quòd illa, in divisione hæreditatis, pro feudalibus erroneè habita fuerint, hoc ipso constat. 650. 70.
Ex sola census annui vel canonis præstatione, si non etiam concurrat lex meliorationis, pro Emphyteusi minùs rectè concluditur. 651. 87.
Ex quibus bonis nullus præstatur canon, illa rectè emphyteutica esse negantur. 651. 88.
Contractus in se merè emphyteuticus benè potest annexa habere pacta fidelitatis & jura feudalia. 654. 131. & seqq.
Etiam in Emphyteusi haud insolens est, ut præstetur juramentum fidelitatis. 654. 130. & seqq.
Si aliquid minimi annuatim solvatur, & præstetur Juramentum fidelitatis, dici potest Emphyteusis, habens jura feudalia. 654. 133.
Ubi pro Emphyteusi præsumptio magis militat, quàm pro feudo, præstatio *juramenti fidelitatis* ad probandam feudalem *qualitatem* parùm contribuit. 654. 141.
Contractus emphyteuticus suis stat pactionibus, quales à contrahentibus ei adjiciuntur. 654. 142.
Hujusmodi pacta perinde *valent*, acsi essent de natura emphyteutici *contractus*. 654. 143.
Multæ conventiones de agris colendis diversis nominibus efferuntur; res tamen plerumque eadem est, nimirum Emphyteusis. 654. 145.
Emphyteusis verè & propriè sic dicta etiam Juramentum assecurationis recipere dicitur. 655. 148.
In emphyteutica prædiorum qualitate indaganda etiam qualitas personarum valdè consideratur. 656. 172.
Nobiles, in dubio, potiùs feudalia, quàm solùm emphyteutica prædia, possidere præsumuntur. 656. 173. & seq. 1213. 35.
Etiam Nobiles Emphyteusin habere & acquirere, & exindè tàm extra-quàm ordinariis collectis subjici valent. 656. 175. 1213. 36. 1219. 121. & seqq.
An etiam in Saxonia? 300. 41. & seqq.
Prædia à Rusticis, præcipuè sub titulo Einsitzen/ possessa emphyteutica potiùs, quàm feudalia præsumuntur. 656. 170. & 176. 658. 197.
De prædiis rusticis centies potiùs emphyteuticus celebratur contractus, quàm feudalis. 658. 196. & seq.
Etiam qualitas prædiorum, si illa sint rustica, Güther im Feld / und den Bauren zuständig/ majorem pro Emphyteusi, quàm pro feudo, præsumtionem conciliat. 656. 178. & sqq.
Hæc ipsa præsumtio transfert onus probandi contrarium in adversarium. 657. 184.

Ad probandum contrarium requiruntur fortiſſimæ, imò meridiana luce clariores probationes. 657.184.& ſq.

An ex ſolorum maſculorum admiſſione ad prædium, cum fœminarum excluſione conjunctâ, concludenter inferri poſſit, prædium non emphyteuticum; ſed allodiale eſſe? 657.189. ſqq.

Oblatio in Emphyteuſin juri non adverſatur, & in foro uſitatur. 657.191. & ſqq.

Iisdem illis modis, quibus feudum conſtituitur, regulariter, etiam Emphyteuſis conſtituitur. 657.193.

Stylus curiæ non ineptè etiam de curia domini directi prædiorum emphyteuticorum prædicatur, ſicut cætera ferè omnia de feudis prædicari & dici conſueta. 657.195.

Ex diuturna præſtatione canonis emphyteutici, ſi ille ut canon emphyteuticus ſolvatur, præſumitur Emphyteuſis. 788.53.

Si illa per decennium fuerit continuata, titulus invalidus redditur validus. 788.54.

Modò nullitas tituli non poſſit probari, vel canonem ſolvens non poſſit evincere, ſe hoc non feciſſe animo Emphyteuſin recognoſcendi. 788.55.

In noſtra vernacula, & præprimis in Suevia, tàm emphyteutica, quàm feudalia bona, Lehen appellitantur. 652.95.

Feuda Fuldenſia, Fuldiſche Lehen/ in genere nihil aliud, quàm prædia Emphyteutica denotant. 652.102.

Emphyteutica prædia, accuratiùs loquendo, Hoff- oder Erb-Lehen vocari ſolent. 652.103.

Sub nomine der Lehen non ſaltem inter vulgares homines; verùm etiam inter alios, juris quoque peritos, & in Statutis, Emphyteutica prædia ſignificantur. 652.104.

In lingua Latina feudum & Emphyteuſis ipſo nominis ſono à ſe invicem diſtinguuntur. 652.106.

Sicut prædia Emphyteutica communiſſimè Lehen-Güther appellitantur; ità etiam horum poſſeſſores frequentiùs Lehen-Leuthe/ quàm Erb-Lehen-Leuthe / Erb-zinß-Leuthe. 652.110.

Emphyteuſeos poſſeſſorum ſucceſſores & filii etiam vocantur Mannliche Leibs-Lehens-Erben. 653.111.

Etiam integra Collegia Jurisprudentum de prædiis emphyteuticis, iisdem dictionibus & phraſibus utuntur, quibus jura feudalia, eorumque Doctores de feudis utuntur. 653.112.

Hinc in ſpecie de prædiis emphyteuticis utuntur verbis Lehen/ Lehen empfahen/ Belehnung/ Lehens-Verleyhung/ Inveſtitur, Lehenträger/ Lehenſtückh/ Lehen ſuchen/ die Lehen bitten/ das Lehengeld entrichten/ die Lehen taichen/ mitthailen/ Lehenherr. 653.112.& ſqq.

De curatore ab Emphyteutis conſtituendo, Lehenträger/ vid. Inveſtitura.

Germanis Lehen- und Erb-Recht nihil aliud eſt, quàm Emphyteuſis. 653.125.

Nomen, Gemeine Bauren-halb- und gantze Lehen-Höffe prædia colonaria & emphyteutica denotare videtur. 658.206.

In controverſiis, utrum bona pro emphyteuticis, vel feudalibus habenda ſint? debiliores præſumtiones efficacioribus cedere oportet. 659.214.

In his rectè trutinandis Judicis prudentia & congruentiæ principaliter dominantur. 659.217.

Conjecturæ, ex quibus, in talibus controverſiis, veritas eruenda, non ad modum concludentis probationis diſcutiendæ; ſed benignitate interpretationis juvandæ ſunt. 659.218.

Specifica mentio der Lehen-Güther/ in provincialibus Conſtitutionibus obvia, quòd illa collectis obnoxia eſſe debeant, ad feuda burgenſia & Emphyteutica commodiſſimè reſtringitur. 1219.120.

An & quomodo Feuda cenſualia ab Emphyteuſi differant? 646.3.& ſeqq.

Emphyteuta majorem in Emphyteuſi, quàm Vaſallus in Feudo, poteſtatem habet. 655.155.

Emphyteuta non quidem ſine generali, vel ſpecifico conſenſu ſive potiùs præſcitu ſuum prædium Emphyteuticum alienare poteſt. 655.156.

Sed ſi tamen dominus Emphyteutæ ab alio oblatum pretium exolvere renuat, ipſe alienationem impedire non poteſt. 655.157.

Emphyteuſis & feudum, etiam in eo, principaliter differunt, quòd dominus feudi, invito vaſallo, dominium ſuum directum in alium neutiquàm transferre valeat; contra, quàm juris eſt in Emphyteuſi. 655.158.& ſqq.

Ex certarum duntaxat cauſarum, ob quas prædium aliquod debeat caducum fieri, determinatione, inter alia, rectè colligitur, illud potiùs Emphyteuticum, quàm feudale eſſe. 655.162.& ſqq. 656.168.& ſq.

Jure Würtembergico etiam permutatio prædii Emphyteutici, ſine ſpeciali vel Sereniſſimi, vel Ipſius Officialium, vel alterius cujusvis Domini directi conſenſu celebrata, non ſolùm nullitati; verùm etiam mulctæ pecuniariæ obnoxia eſt. 1704.25. 1705.29.

Quando jurisdictio inter duos communis eſt, cuinam, inſpecto Jure Würtembergico, facultas alienationem talis prædii emphyteutici nullam declarandi competat? 1704.26.& ſeqq.

Jura domino directo, ex Emphyteuſi competentia, quotuplicis ſint generis? 687.168.& ſqq.

Emphyteuſis ex pacto & providentia primi acquirentis eſt æſtimanda. 621.97.

Inter dominum & ipſius Emphyteutam conventa omnia exactè ſunt adimplenda. 621.109.

Quæ contra legem primæ conceſſionis in Em-

phyteusin fiunt, omnia ipso jure nulla sunt. 621. 101.
Dominus, rem novo acquirenti in Emphyteusin concedens, contractum, per investitutam, primò implere debet. 618. 58.
Emphyteuta non potest, sua confessione, domino directo præjudicare, vel aliam qualitatem prædio emphyteutico affingere. 790. 93. & sqq.
Confessio Emphyteutæ, multis verisimilibus adminiculis suffulta, etiam ad totius emphyteutici prædii alienationem sufficiens est. 791. 105.
An etiam Molendina in Emphyteusin concedi possint? 651. 79. & sqq.
Fiscus ratione canonis Emphyteutici, de jure Communi, omnibus hypothecariis, anteriorem hypothecam habentibus præfertur. 1439. 7. & sqq.
Aliud tamen tamen in dominis directis privatis obtinet. 1440. 8. & sqq.
Ex contractu Emphyteutico, vel ei simili, Quæsturis secularibus, vel ecclesiasticis, itemque Civitatibus & Pagis in Ducatu Würtembergico debita, ex authentica Serenissimi interpretatione, absoluto prælationis privilegio gaudent. 1418. 183. 1440. 13.
An hoc ad alia debita conventionalia porrigere liceat? 1418. 183.
Emphyteusis vel perpetua est, vel temporalis. 619. 84.
Temporalis vel ad certum annorum numerum, vel ad vitam ipsius Emphyteutæ conceditur. 619. 84. & sq.
Hujus generis Emphyteuses etiam in Novellis approbatæ leguntur. 619. 85. & sq.
In talibus prædiis Emphyteutæ nullum jus hæreditarium, vel in hæredes transitorium habent. 620. 86. & sq. 633. 5.
Emphyteusis, ad dies vitæ concessa, & tunc extinguitur cum Emphyteuta, tametsi ipse, pro intratura, certam pecuniæ summam exolverit. 620. 89.
Vel post mortem ipsius aliquis ex liberis laudemium exolverit, & brevi post tempore tursùs decedat. 620. 90.
Emphyteuta defuncto domino quidem personalem ejusmodi emphyteusin ad se trahere, & oblatum laudemium repudiare potest: Sed DDres plerique æquitatis observantiam domino commendant. 624. 134. & sqq.
Hodierna observantia quid in talibus determinet? 624. 148.
Res alicui ad certam generationem, vel ad obitum concedentis, aut accipientis, in Emphyteusin concessa, tali casu contingente, ad dominum revertitur. 622. 110.
Fall-Guth und Schupff, item Fahl-Lehen/ Schupf paß / nihil aliud sunt, quàm Emphyteusis personalis. 619. 83. 658. 204.
Emphyteusis personalis Emphyteutæ tantùm ad dies vitæ ipsius conceditur. 619. 80.
Emphyteuta hujusmodi in suos hæredes, tametsi suos liberos, in ætate adhuc pupillari constitutos, nihil juris transmittit. 619. 80. 622. 127. 635. 5.
Talia prædia in Suevia complura occurrunt. 619. 81.
Ex hujusmodi Emphyteusi, nec titulo legati, vel mortis causa donationis, quicquam alienari potest. 619. 82.
Omissio nominis Schupff, oder Fahl-Lehen in instrumento investituræ qualitatem Emphyteuseos personalis non excludit. 622. 115.
Ex quibus verbis & circumstantiis, inter alias, Emphyteusis personalis colligi possit? 622. 116. & seqq.
Bona vitalitia in Salisburgensi Episcopatu, Bavaria, & alibi recepta nihil aliud sunt, quàm Emphyteuses personales. 624. 151. & sqq. 625. 162.
Hujusmodi vitalitia æquali ferè pretio, ficuti bona Emphyteutica, comparantur. 624. 151.
Differunt tamen ab Emphyteusi personali in hoc, quòd de consuetudine in hæredes transeant, etiamsi concessio expresse ad vitam emtoris restringatur. 625. 162.
De prædiis rusticis locatis, Bestand-Güthern, magnam affinitatem, cum Emphyteusi personali habentibus, eorumque ab Emphyteusi differentiis vid. Locatio. Conductio.
De prædiis, personalis duntaxat Emphyteuseos jure alicui competentibus, prædicari non potest, daß sie erblich auff die Mannliche Leibs-Erben kommen. 635. 7.
Nec hoc, daß sie ein rechtes Mannlehen seyen. 635. 2.
Fall Güther non esse rusticorum propria prædia; sed nobilium, aut aliorum Dominorum, docet Knipschildius. 635. 8.
Elapso tempore, ad quod usque illa concessa fuere, vel rustico moriente, illa redeunt ad dominos. 635. 9.
In talibus prædiis distinguendis præcipuè tenor investituratum, si cumprimis omnes uniformiter loquantur, attendi debet. 635. 16.
An Prælatus vel alius dominus directus, privatus, vel publicus, Emphyteusin, ad certam saltem generationem concessam, hac finita, defuncti Emphyteutæ proximis cognatis de novo concedere, & ita ipsos extraneis præferre teneatur, vel ad id cogi possit? 621. 98. & sqq.
Utrum dominus directus in casibus, quando utile dominium cum directo ipso jure consolidatur, Emphyteutam, vel illius successores & hæredes propria autoritate expellere valeat? 625. 175. & sqq.
Quidsi dominus directus simùl etiam territorii dominus sit? 626. 185. & sqq.
An magistratus sine citatione & debita causæ cognitione, in judicio facienda, suum civem vel subditum expellere possit? 626. 186.
Quid in specie de domino directo erga suos Emphyteutas, qui alterius Principis subditi sunt, ali-

aliquam saltem, ex pacto speciali cum Principe inito, jurisdictionem habente sentiendum? 627. 192. & sqq.

Utrum hæc verba in instrumento investituræ emphyteuticæ posita: Daß der schuldige Leibfall nach denen alten Brieffen gethädiget werden solle / dominum impediant, quominùs Emphyteutæ defuncti hæredes saltem collaterales ex personali solummodò Emphyteusi, adhibita Judicis authoritate, repellere valeat? 627. 196. & sqq.

An libera domini electio, finita emphyteusi, hæredes Emphyteutæ vel expellendi, vel eandem pro arbitrario Laudemio denuò concedendi, per hoc, quòd interdum cum hæredibus Emphyteutæ super laudemii determinatione specialis conventio inita fuerit, excludatur? Et an ulla hîc præscriptio pedem figere possit? 627. 200. & sqq.

Canon Emphyteuticus, in recognitionem dominii directi præstandus, de substantia est cujusliber Emphyteuseos. 300. 45. 651. 84.

Dominus feudi, qui jus canonem Emphyteuticum à suis Emphyteutis quotannis exigendi, nobilibus Vasallis in feudum concessit, illum annuum canonem in recognitionem dominii directi præstandum, per hos ipsos Vasallos percipere intelligitur. 300. 46.

Ex quo tales Vasalli Emphyteusin ejusmodi, ex. gr. titulo emtionis ipsi acquirunt, tunc ipsi illum canonem jam suo quidem proprio facto, sive propria fructuum perceptione, acquirunt; sed quamprimùm ipsum prædium, ex quo ille præstandus, rursùs in Emphyteusin alii conceditur, pristina jura reviviscunt. 300. 48.

Quando Filius- vel Filiafamilias directum prædii emphyteutici dominium acquirit, ad Patrem ipsius, tanquàm legitimum usufructuarium, tàm laudemium, quàm canon Emphyteuticus pertinet. 685. 141. & sqq.

An hoc etiam, moribus nostris, usuifructui statutario applicari queat? 685. 144.

Quid de Jure Würtemb. hîc obtineat? 685. 145.

Etiam in Emphyteusi sola tantummodò fructuum Commoditas; non etiam ususfructus propriè sic dictus ab Emphyteuta in alterum transferri potest. 1741. 46.

Prædio Emphyteutico alicui in usumfructum concesso canon emphyteuticus non domino directo; sed soli usufructuario debetur. 1739. 25.

Emphyteuta suo domino directo quale debeat obsequium & venerationem? 616. 26. & sqq.

An domino directo, quà tali, jurisdictio quoad bona in emphyteusin concessa, vel in specie jus Emphyteutam mulctandi competat? 616. 30. & sqq. 632. in addition.

Etiam privati, sua prædia alicui in Emphyteusin concedentes, dominium directum in illis retinent. 616. 31.

Ipsis verò in suos Emphyteutas nulla competit jurisdictio. 616. 32. & sqq.

Utrum libera imperii Civitas Giengensis, non obstante Recessu cum Serenissima Domo Würtembergica Anno 1589. celebrato, adversus suos contumaces Emphyteutas, pœnam carceris vel mulctæ adhuc possit decernere? 631. 240. & sqq. 616. 37. & sq.

Quomodò cum talibus Emphyteutis, vel eorundem hæredibus, Emphyteusin, post mortem, de facto detinentibus legaliter sit procedendum? 631. 242. & sqq.

Dominus directus, qui suos Emphyteutas, ob non solutum annuum canonem, carceri mancipare, vel pecuniariè mulctare potest, multo magis, contra illos, hanc facultatem, si de exactione laudemii quæratur, exercere potest. 631. 251. & sq.

Quando dominus directus, ex privilegio, præscriptione, consuetudine, vel cum Emphyteutarum domino territoriali inito pacto, in ipsorum personas jurisdictionem habet, tunc illos non saltem ob prædii emphyteutici deteriorationem; sed & propter injuriam sibi illatam, contumaciam, &c. mulctandi & incarcerandi jus habet. 616. 40.

Jurisdictio talis per pactum concessa, regulariter, solius Emphyteutæ personam concernit; non etiam prædia. 627. 193.

Gravior domini contemptus in eo committitur, si Emphyteuta aliquoties ab illo citatus non compareat, quàm si alia ratione à se debitum servitium eidem non præstet. 617. 41. & sq.

An possessor emphyteuseos personalis, ad dies vitæ sibi concessi, ob Canonis Emphyteutici solutionem, sub obtentu sibi priùs, in originali, exhibendi instrumenti contractus, aliquandiu recusatam, mulctæ pecuniariæ eapropter subjaceat? 615. 19. & sqq.

Ex quibus, inter alias, causis Emphyteuta, in renovatione sui prædii Emphyteutici, si non dolosæ, saltem valdè culposæ, multorum prædiorum reticentiæ convictus, jure præsumi queat? 615. 22. & sqq.

An protestatio domini directi, post Caducitatem, propter canonem non solutum, aliave ex causa, jamdùm incursam, canonem recipientis, jus caduci in suo valore conservet? 617. 45. & sqq.

An Hospitalis sive pauperum domicilii administrator, per receptionem canonis emphyteutici, domino directo, ipsi nempe Hospitali, quoad jus caducitatis, præjudicare queat? 618. 65. & sq.

An procurator, post caducitatem jam fundatam, ignaro domino, canonem recipiens, eidem præjudicet? 618. 66.

Utrum Tutor, vel Curator, caducitatem Emphyteuseos solus possit remittere? 619. 69.

Qui facultatem habet Emphyteutam expellendi, ille à possessore, emphyteusi ei relictâ, multo magis certam pecuniariam quantitatem

pro remissione caducitatis exigere potest. 619.76. 623.134.
Emphyteutam, canonem debito tempore non solventem, etiam fatua causa à dolo excusat. 615.21.
Per domini directi mutationem Emphyteutæ possessio nullatenùs alteratur. 661.6.
De Laudemio ab Emphyteuta solvendo vid. Laudemium.
Investituris Emphyteuseos vid. Investitura.
Emphyteutici prædii melioratio, sub caducitatis pœna, Emphyteutæ incumbit. 698.316. & sq.
Emphyteuta tùm ob canonem, ex Emphyteusi ecclesiastica, per biennium, non solutum, tùm ob prædii emphyteutici dolosam & culposam deteriorationem, tùm propter illius alienationem, suo jure, à domino privari potest. 1081.16. & sqq.
Declaratio pœnæ caducitatis à voluntate cujuslibet domini directi dependet. 1081.21.
Sive igitur hæc ipsa voluntatis declaratio ante domini directi, sive ante Emphyteutæ obitum non fiat, tunc pœna commissi nec ab hæredibus domini directi, nec adversus Emphyteutæ successores & hæredes decerni potest. 1081.22. & sqq.
Pro contraria sententia tot pugnant doctores, ut etiam Zasius, omnes DDres sic sentire, testetur. 1082.24.
Dicta regula multis subjacet limitationibus. 1082.26.
Has inter potissima, si inter dominum & Emphytheutam expressum pactum initum probetur, quòd, si Emphyteuta, vel ipsius hæredes canonem emphyteuticarium suo tempore non solverint, vel irrequisito domino directo prædium alienaverint, vel illud dolosè culpa lata, aut levi, deterioraverint, pœna caducitatis contra ipsos obtinere & procedere debeat. 1082.27. & sqq.
In casu hujusmodi specifici pacti declaratio commissi etiam per successorem benè decerni potest. 1082.29. & sqq.
Præcipuè si in ipso Emphyteuseos instrumento expresse sit dictum: Pro se, & suis successoribus & hæredibus. 1082.31.
Major potestas Conventionis, quàm Legis, in hoc est, ut per cessationem canonis emphyteutici, vel huic similem causam, Emphyteusis amittatur, nec mora purgari queat. 1082.33. & seq.
Talis pœna non tàm legitima est, quàm conventionalis, hincque etiam contra hæredes locum habet. 1082.35. & sqq.
Talis pœna dicitur eapropter natura contractus; non pœna. 1083.39.
Secundam supradictæ regulæ limitationem constituit Concursus duplicis prohibitionis, Hominis videlicet, & Legis. 1083.41.
Cui æquiparatur caducitas notoria & inexcusabilis. 1083.42.
Tertia limitatio est, si instrumentum & lex Emphyteuseos in forma pacti resolutivi concepta sint. 1083.43.
Vel Clausula: Ipso Jure, aut ipso facto, inserta sit. 1083.44.
Quibus verbis ejusmodi pacta resolutiva concipi soleant & possint? 1084.55. & sqq.
Declaratio caducitatis etiam contra minorennes Emphyteutæ hæredes fieri potest. 1084.54.
In casu caducitatis Emphyteusis acquiritur proprietario; verùm in casu devolutionis propter canonem non solutum, prædii alienationem, & sic deinceps, Emphyteusis quidem etiam domino acquiritur; verùm emolumenta indè provenientia pertinent ad fructuarium. 688.177. & sqq. 699.320. & sqq.
Commodum particularis solutionis successori in Emphyteusi indultum non debet in damnum fructuarii porrigi. 702.366.

EMTIO. EMTOR. Conf. Venditio.

Quæ ornatus duntaxat, vel usus temporalis causa ædibus affiguntur, vel alia ratione alligantur, regulariter, ædium Emtori, tanquàm pertinentiæ, haud debentur. 419.482. & sqq.
Alles / was Erd- Nied- und Nagel-vöstist / regulariter, pro vendito habetur, etsi hæc Clausula emtioni nominatim non adjiciatur. 417.458.
Emtio pacta locationis adjecta habere benè potest. 654.137.
Nemo rem suam vel *nunc primùm Emere*, vel ab ejus Emtore *reemere valet.* cons.16. n.644.
De Emtione Spei vid. Spes. Alea.
Reemtione vid. Pactum de retrovendendo.
Emtione gratiosa vid. Venditio.
Denuntiatione litis autori, ab Emtore, facienda vid. Evictio.
Transactione super lite, à domino rei venditæ mota, à solo emtore, inscio Venditore, inita vid. Transactio.

ENUNTIATIO. ENUNTIATIVA.

Verba merè enuntiativa, regulariter, nullam dispositionem inducunt. 85.774.
Legatario, contra verba enuntiativa; sed tamen in modum causæ testamento inserta, aliquid petenti justissimè opponitur exceptio doli mali. 86.778.

EPHIPPIARIUS. Vid. Opifex.

EPILEPSIA.

Morbo Epileptico correpti omnibus tàm externis, quàm internis sensibus adeò destituuntur, ut planè ad nihil dicantur sufficere; hincque etiam, durante paroxysmo, prorsùs absentibus & mortuis æquiparantur. 1590.181.
Morbus Epilepticus nunquam non, utut diversimodè, intervallatus deprehenditur. 1587.146.

Epilepticos ira facillimè corripit, 1568. 16. 1470. 44.
Hinc etiam ad omne, quod ipsis in buccam venit, effutiendum ultrà, quàm par est, proni utplurimùm deprehenduntur. 1568. 16.
Morbus Epilepticus, præprimis per aliquot annos continuatus, aciem mentis valdè imminuit. 1570. 43. 1586. 133.
Eodem laborantes etiam illis diebus, quibus morbus hic quiescit, reverà infirmi & ægri censendi sunt. 1584. 134.
An & quatenus Epileptici torturæ subjici possint? 1686. 129. & mult. seqq.
In casu torquendæ personæ Epilepticæ præsentia Medici & Chirurgi ferè necessaria est. 1589 180. & seq.
Reo in ipsa tortura motum Epilepticum, vel veram syncopen patiente, quid juris obtineat? 1590. 183.
Si persona Epilepsia laborans matutino tempore frequentiores ejusdem insultus patiatur, tunc etiam pomeridianis horis nuda forcipum applicatio benè, contra illam, decerni potest. 1592. 14.
Consilium Strykianum de remedio ab insultu Epileptico præservativo personis hoc morbo laborantibus, ante torturam, applicando. 1592. 19.
Personæ Epilepticæ non solùm perpetuò relegari; verùm etiam, nisi specialem hujus remissionem obtinuerint, virgis cædi possunt. 1586. 128.
Pœna positionis ad numellas, fustigationem aliàs præcedens, personis Epilepsia laborantibus plerumque remittitur. 1570. 47. 1600. 70.
Etiam contra Epilepticos, tàm masculos, quàm fœminas, pœna gladii, cæteris paribus, locum sortiri potest. 1585. 127.
Ob morbum Epilepticum, quo infanticida laborat, pœna culei ordinaria, vel similis, in simplicem gladii pœnam mutari solet. 1585. 127.
De eo, si quis non mortiferè vulneratus, demùm ex superveniente Epilepsia moriatur, vid. Homicidium.

EPISCOPUS.

In Ecclesiis Evangelicis Superintendentes, sua ratione, repræsentant Episcopum. 483. 237. 486. 280.
In materia præscriptionis adversus Ecclesiam non-dissensus Episcopi æquipollet ejusdem consensui expresso. 483. 239.
Vid. porrò Ecclesia. Templum. Sepulchrum.

EPISTOLA.

In Epistola ad alium transmissa hujus nomen eradens, & suum inserens, falsum committit. 146. 130. & sq.
Etiam Epistola ad probationem in eadem contentorum implendam sufficit. 290. 93.
Etiam per Epistolas ab inquisito ad alias personas, & ab hisce vicissim ad illum perscriptas criminum probatio fieri potest. 1627. 23.
De editione Epistolæ, vel Literarum, vid. Editio.
Donatio an & quatenùs per Epistolam fieri possit? vid. Donatio.
De fideicommisso in Epistola relinquendo vid. Fideicommissum.
testamento prætensivè militari, à milite lethaliter extra castra decumbente, in forma Epistolæ ad Amasiam transmissæ, absque ulla solennitate confecto vid. cons. 25. per tot.

EQUES, EQUESTRIS ORDO.

Conf. Nobilis.

An Jus meri imperii ad immediatum Sueviæ Ordinem Equestrem, ejusque membra jure proprii feudi masculini pertineat? 324. 85. & sqq.
Alta hæc Jurisdictio in multis Nobilium Castris & pagis instar juris prædialis seu ipsi fundo inhærentis se habet. 324. 93.
Utrum idem obtineat in territorio Essingensi ad illustrem familiam de Wöllwarth spectante? 325. 96.
Discutitur natura Jurisdictionis altæ in districtu Essingensi. 328. 145.
Evolvitur privilegium Rudolphi II. illustri in Suevia Ordini Equestri de mero imperio concessum. 324. 85. 325. 98. & sqq.
Hæ concessiones altæ Jurisdictionis sunt triplicis generis. 325. 98.
Quidam immediati in Suevia Nobiles jus meri imperii ab antiquo, für alters / für sich / ihre Erben und nachkommen / auch besitzere und innhabere der güther / quæsitum habent. 325. 98.
Aut für sich / ihre Erben und Erbnähmen / interdum expressa heredum qualitate, für sich und Lehens-Erben. 325. 99.
Alii merum imperium, ejusque signa nondùm quidem quæsita; veruntamen prædia istius juris capacia habent. 325. 101.
Jus meri imperii liberis Sueviæ Nobilibus für sich / ihre Erben und nachkommen / auch Innhabere der Güther von alters her competens, liberæ alienationis objectum constituit. 326. 116.
Plures immediati Imperii Nobiles, cum superioritate territoriali, etiam merum imperium, ab antiquis temporibus quæsitum habent. 326. 119.
Plures alii diu nec jus meri imperii, nec signa illius executiva, Stock und Galgen / propria habuerunt; sed delinquentes in suo territorio, ad alium vicinum, istis signis instructum magistratum deduxerunt debita pœna plectendos. 326. 121.
Ad cursum justitiæ eo magis promovendum jam à Cæsare Friderico II. & Maximiliano I. jus meri imperii, cum suis signis, incluto Ordini Equestri clementissimè indultum. 327. 123.

Iſtæ conceſſiones altæ Jurisdictionis quadruplicis ſunt generis. 327. 124. & ſqq.
Occaſio & cauſæ impulſivæ Privilegii Rudolphini demùm Anno 1609. obtenti quænam? 327. 130. & ſqq.
Tenor ejusdem. 327. 136. & ſqq.
Jurisdictio alta, poſt Rudolphinum privilegium, in dubio, non jure feudi proprii maſculini; ſed pro jure prædiali habetur, tametſi in aliis ut feudum tractetur. 328. 140.
Per hanc Imp. Rudolphi II. generalem indulgentiam ſpecialibus Juribus caſtrorum & bonorum ad immediatos Nobiles ſpectantium nihil penitùs derogatum. 328. 143. & ſq.
Habito reſpectu ad perſonæ dignitatem & nonnulla privilegia, Equites & Nobiles, die Ritter/und die von Adel/ in aliquibus differunt. 1218. 102. & ſqq.
Equites Hieroſolymitani, Teutonici, & ſimiles bonorum feudalium & fideicommiſſariorum absque dubio ſunt capaces. 985. 888.
De prædiis & feudis Equeſtribus, von Ritter-Güthern / Ritter-Lehen-Güthern/ Adelichen Lehen vid. Feudum.

EQUUS.

De venditione Equi vitioſi, à Chriſtianô, ſimùl loci Præfecto, cum Judæo celebrata vid. Conſil. 52, & voc. Judæus.

ERROR.

Inter valdè ſimilia facillimè erratur. Illuſtratur hoc exemplis ex jure petitis. 646. 5. & ſqq.
Geminatio actus omnem Erroris præſumtionem excludit. 166. 59. 485. 273. cons. 21. n. 98.
Error potiùs, quàm dolus præſumitur, præſertim de homine bonæ famæ & in honorifico officio conſtituto. 500. 19.
Errorem alleganti, & in eo ſe fundanti, legitima illius incumbit probatio. 236. 823. 650. 65.
Error ſæpe hoc ipſo ſatis probatur, quòd clarè apparet, rem aliter ſe habere. 650. 65. & 70.
Error potiùs, quàm donatio, vel gratuita juris noſtri remiſſio, in dubio præſumitur. 75. 678. 200. 431. 216. 604. 388. 74. cons. 16. n. 550.
Error ex inſtrumento, ad quod quis ſe retulit, imprimis probatur. 35. 305.
In dubio Error potiùs & inadvertentia, quàm mutatio pacti, præſumitur. 1069. 325.
De Errore calculi vid. Calculus.
Judicis vid. Judex.
Confeſſione ex Errore facta vid. Confeſſio.
Obſervantia erronea vid. Obſervantia.
Errore in diviſione commiſſo vid. Diviſio.
Teſtamento, itemque legatis ex Errore ordinatis. vid. Teſtator. Legatum.
falſo hærede, ex Errore, ad diviſionem hæreditatis admiſſo vid. Diviſio.
Sententia ex Errore Juris vel Statuti lata vid. Sententia.
Errore condictionem indebiti patiente vid. Condictio indebiti.

ET.

Particula, Et, æqualiter copulat. 1231 71.
Per copulam, Et, conjuncti pro partibus virilibus & æqualiter vocati intelliguntur. 869. 156.
In una eademque oratione vocati, & per particulam, Et, copulati non demùm ſucceſſivè, ſeu poſt deficientiam alterius partis; ſed ſimùl vocati cenſentur. 1230. 70. & ſq.
De differentia inter plures perſonas ad fideicommiſſum per copulativam, Et, vocatas, & illas, quæ per alternativam, Aut, ad illud vocatæ ſunt, vid. Fideicommiſſum.
Copula, Et, Und/ ſi cum talibus, v. gr. dictionibus: Ohne einzige Beſchwehrde/ eorum genus deſignantibus, connectatur, genus illud ad ſola ſpecificata haudquaquàm reſtringit; ſed tantùm abundantem quorundam ſpecificationem deſignat, & regulam. 413. 392. & ſqq.

EVICTIO.

In dubio donator ſe ad Evictionis præſtationem haud obſtringere voluiſſe exiſtimandus. cons. 16, n. 551. & ſq.
Expreſſa promiſſio, etiam donatoris, de Evictionis præſtatione, ſervanda. cons. 16. n. 553. & ſq.
Sed neceſſe eſt ante omnia, ut de donatione etiam indubitanter conſtet. cons. 16. n. 555.
Quando emtor autori litem ſuper re vendita à domino ſibi motam non legaliter denunciat, ad Evictionem ſibi præſtandam adverſus illum experiri non poteſt. 1244. 59.
An autori ab illo nihilominùs juramentum deferri poſſit? 1244. 57. & ſqq.
Exceptioni omiſſæ legalis litis denuntiationis, vel tranſactionis à ſolo emtore initæ, ſi vel tacitè ſaltem, v. gr. per oblationem ad juramenti præſtationem, renuncietur, illa non amplius attenditur. 1244. 60. & ſqq.

EVIDENTIA.

Evidentia facti nulla tergiverſatione retundi poteſt. 485. 266.

EX.

Dictiones, Von/ & Ex, de ſui natura, immeditionem, regulariter, ſignificant. 773. 17.

EXCEPTIO.

Omnis Exceptio præſupponit regulam in contrarium. 108. 11. 1452. 118. cons. 16. n. 875.
A regula non excepta juxta regulam judicantur. 202. 460.
Ille, qui quædam duntaxat excipit, de cæteris accuratiùs cogitâſſe intelligitur. cons. 16. n. 876.
Renunciatio Exceptionis pacti de futura ſucceſſione pactum de ſuccedendo procul dubio præſupponit. 878. 194.
Exceptiones, regulariter, nonniſi poſt litisconteſtationem, admitti ſolent. 1632. 58.
Etiam in ſummariis & executivis proceſſibus Exceptiones illiquidæ admittuntur. 1325. 45.

Modò intra terminum instantiæ ipsius causæ executivæ sint liquidabiles. 1325. 36.
Idem dicendum, si pro instrumentis à Reo productis vel aliqua Juris, vel urgens hominis præsumtio militet. 1325. 26.
Actionem contra se in judicium deductam opposita Exceptione elidens magis in solutione cessasse, quàm moram commisisse videtur. 545. 475.
Quando rei Exceptio, adversus actionem contra ipsum intentatam, citò dilui potest, usuræ præstandæ sunt. 545. 473.
Diversum dicendum, quando debitum ipsum, quid, quale, vel quantum sit? adhuc controversum est. 545. 474.
Hanc Exceptionem, quòd nemo cum alterius damno locupletior fieri debeat, ceu nunquam rejectam, Judex etiam ex officio supplere tenetur. cons. 16. n. 572.
Plena negotii, in quod quis consensit, ac perfecta scientia omnes Exceptiones, quas ille alioquin, qui, de toto negotio plenissimè informatus, illud tamen, in suiipsius præjudicium, fieri patitur, objicere potuisset, suo robore exuit. 1180. 106.
Illustratur hoc exemplis. 1180. 107. & sqq.
Tacens nequidem ad hunc effectum, ut ipsi aliqua Exceptio quæratur, pro consentiente haberi debet. 1709. 80. & sqq.
Omnis Exceptio speciem defensionis constituit, quæ nemini adimi potest. 1652. 5.
Qui ipso jure tutus est, nulla Exceptione opus habet. 1730. 19.
Omnis Exceptio præsupponit actionem. 1730. 19.
Exceptio rei judicatæ in classe Exceptionum peremptoriarum, & litis finitæ, primum obtinet locum. 1652. 3.
Exceptiones reales etiam Hæredibus, & illis, quos jus autoris circa rem sequitur, competunt. 1483. 22.
Etiam Legatarii in horum classem sunt referendi. 1483. 23.
De appellatione à rejectione Exceptionis vid. Appellatio.
In dubio rejectio exceptionis non sine justa ratione à Judice facta præsumitur. 1652. 8.
Veritas ab inferiore Judice rejectæ Exceptionis imprimis per propriam adversarii confessionem sufficienter probatur. 1652. 10.
Qui non objicit sibi competentem Exceptionem, eam ipsemet abdicare existimatur. 754. 443.
De jure competentibus Exceptionibus frequentissimè non tàm ex vera & seria paciscentium mente, quàm ex insulsa Notariorum consuetudine renunciatur. 340. 29. & sq.
Quænam Exceptiones actioni Spolii opponi queant, vel non? vid. Spolium.
De Exceptione compensationis ac Retentionis vid. Compensatio. Retentio.
Exceptionibus in processu executivo locum habentibus, vel non, vid. Executio.
ab emtore omissæ legalis litis Denuntiationis, vel ab eodem solo super re vendita, cum vero ejus domino, initæ Transactionis vid. Evictio. Transactio.
Ordinis sive Excussionis vid. Fidejussor.
Dominii vid. Dominium.
Litispendentiæ vid. Litispendentia.
Præventionis vid. Præventio.
Rei judicatæ vid. Judicatum.
Non competentis actionis vid. Actio.
de Jure tertii vid. Tertius.
Læsionis vid. Læsio.
Præscriptionis vid. Præscriptio.
Præjudicii vid. Præjudicium.
Fori declinatoria vid. Citatio.
Tu non es Cohæres, vid. Familia.
Doli mali vid. Dolus.
Legis Anastasianæ vid. Anastasiana Lex.
Inimicitiæ Testi objecta vid. Inimicitia.
Singularitatis vid. Testis.
SCti Vellejani vid. Fœmina. Uxor.

EXCORIATOR.

An opifex tabernam Excoriatoris ad suos usus conductam tenens aliquam notam incurrat? 356. 24.

EXCUBIÆ.

De iis, qui, tempore committendi delicti, in Excubiis stant, vid. Auxilium.
Testamento, à milite, qui in Excubiis perditis stat, auff verlohrner Schildwacht stehet / ordinato vid. Testamentum militare.

EXCUSSIO.

De Beneficio Excussionis vid. Fidejussor.

EXECUTIO. EXECUTIVUM.

Exceptio, præprimis enormissimæ, Læsionis, regulariter, in processu Executivo non admittitur; sed ad judicium ordinarium remittitur. 1660. 31.
Pacta dotalia, præsertim tàm liquida, ut contineant, quid, quale, & quantum, ex causa Dotis, promissum fuerit? paratam habent Executionem. 1325. 23.
Æquè ac quævis alia non saltem guarentigiata; sed etiam omnia liquida Instrumenta. 1325. 24.
Plura de Instrumentis liquidis & paratam Executionem habentibus vid. sub voc. Instrumentum.
Etiam in summariis & Executivis processibus exceptiones illiquidæ admittuntur. 1325. 25.
Modò intra terminum instantiæ ipsius causæ Executivæ sint liquidabiles. 1325. 26.
Vel si pro Instrumentis à Reo productis vel aliqua Juris, vel urgens Hominis præsumtio militet. 1325. 26.
Processus in exigenda mercede & salario est executivus. 1318. 119. & sqq.
Sicuti creditor, adversus debitorem suum, nonnisi

nisi ex instrumento confessato & liquido executivè agere valet: ità etiam Debitori non alias, quàm incontinenti liquidabiles, exceptiones contra illud concedi æquissimum est. 1660. 33. & sqq.
An etiam rerum æstimatio per juratas personas legitimè facienda, in processu executivo fieri possit? 1660. 35.
An, & quatenùs probatio per Testes in processu Executivo locum habeat? 1660. 32. & sqq.
An in tali processu creditori juramentum judiciale deferri valeat? 1661. 42. & sqq.
Executio in punctis liquidis, remanente litis pendentia super illiquidis, validè decernitur. 1674. 34.
Executio decerni haud potest, ubi debiti quantitas nondùm est certa. 1325. 28.
Ex negotio vel contractu non perfecto Executio peti nequit; sed Judex ex eo quid prætendentem confestim à limine judicii repellere tenetur. 836. 164.
Sententiæ ipso jure nullius Executio peti haud potest. 563. 139. & sq.
Executio ejusdem de facto subsecuta modis omnibus retractari debet. 563. 142.
Quatenus adversus decreta Magistratûs executorialia restitutio in integrum locum habeat, vel non? vid, Restitutio in integrum.
Executionem in sua bona imminentem declinans, & propterea actionem modico pretio cedens, nullum Legi Anastasianæ locum relinquit. 1174. 28.
Pœnarum Executio est juris publici, & privatis haud licita. 626. 181.
Qui obtentum mandatum vel sententiam Judicis ipse exequitur, vel possessori, privatæ hujusmodi Executioni resistenti, vim facit, pro invasore violento habetur, & omne suum jus, quod habet, amittit. 1048. 77. & sqq.
Executio pœnæ capitalis, post ratificationem confessionis per torturam elicitæ, tertio die legaliter suscipitur. 1372. 55.
Intimatio sententiæ capitalis, contra aliquem ferendæ, ad instantiam accusatoris, vel in processu inquisitorio, etiam ex officio, minimùm tribus ante Executionem diebus fieri debet. 1372. 56. & sq.
Præjudicia Scabinatus Lipsiensis de pœnis corporalibus adversus personas dementes non à carnifice; sed à servo publico, in ipso carcere, Executioni mandandis de quibus personis sint exaudienda? 1571. 51. & sq.
An illa etiam specificè sic dictis secundi gradus dementibus sint applicabilia? 1571. 52.
De revocatione confessionis, per torturam elicitæ, in ipso Executionis die facta vid. Tortura.
Signis meri imperii Executivis, Stockh/Galgen/&c. vid. Jurisdictio.

EXECUTOR ULT. VOLUNTATIS.

Executor ultimæ voluntatis, circa hæredis institutionem, nihil habet potestatis, & nec primam, nec secundam institutionem, imò nec legata ordinandi facultatem habet. 348. 60. & sq.
Quidsi Testator mentem suam aliquatenùs; sed tamen non in totum, vel non satis clarè, expresserit? 340. 55. & sqq.
Adversus mixtos ultimarum voluntatum Executores imploratio nobilis officii judicis, per totos XXX. annos, competit. 1232. 86.
An, & quatenùs restitutio in integrum, contra lapsum hujus temporis, locum habeat? 1232. 88. & sqq.

EXEMTIO. Vid. Immunitas.

EXERCITOR.

De Exercitore navis, cauponæ, rhedæ meritoriæ, &c. vid. Nauta. Rhedarius.

EXHIBITIO. ACTIO AD EXHIBENDUM.

Actio ad Exhibendum cum furti actione cumulativè concurrit. 141. 69.

EXPRESSUM.

Non solùm id, quod verbis exprimitur; sed & illud, quod ex expressis necessariò sequitur, tùm in sententiis capitalibus, tùm & alibi, pro Expresso haberi debet. 1661. 49. & sq.
In claris stare debemus Expressis. 78. 707.
Expressa voluntas præferenda præsumptæ. 16. 131.
Particula, Tantùm, restringit dispositionem ad Expressa. 35. 309.
De verbis, Tunc, & Eo casu, parique eorundem effectu vid. Tunc.
Nemo voluisse credendus est, quod non expressit. 405. 283. & sqq.
Quæ tacitè insunt, Expresè adjecta nihil operantur. cons. 16. n. 1010. & 673.
Utrum tacitus consensus in perpetua bonorum communione inducenda, præ Expresso, majoris sit efficaciæ? 328. 55.
Regula, quòd taciti & Expressi eadem sit virtus, non procedit in prohibitis. 1166. 154.
Nec ubi Expressa voluntas necessaria est. 1394. 55.

EXPENSÆ.

Verba hæc: Daß/was an Hauß/Scheuren/und andern Gebäuen erbauen/davor sölle der Außlösungs-Schilling nicht erstattet werden/ad solas Expensas modicæ refectionis, die Gebäude im Dach und Fach zuerhalten/præcisè restringi, nec ad nova ædificia extendi debent. 76. 688. & sqq. 78. 703. sqq.
Qui saltem dimidiam prædii partem possidet, & de Expensis refectionis dicto modo disponit, hoc de solis ædificiis à se possessis; non et post comparatis, intellectum voluisse præsumi debet. 78. 702.
Possessor bonorum fideicommisso subjacentium, æquè ac fructuarius, & alii similes, Expensas quæ

quidem modicæ refectionis repetere nequit, benè tamen notabiles meliorationes.
79. 709. & sqq.

Etiamsi ejusmodi bonorum reluitio ei jam per sententiam injuncta fuerit; tamen tales majores à se factas Expensas, tùm per viam actionis, tùm exceptionis, repetere potest.
79. 711.

Ne expressum quidem pactum, quod maritus, fructuarius, & alii rem propriis Expensis meliorare debeant, de novorum ædificiorum exstructione exaudiri; sed ad solas Expensas refectionis restringi debet. 77. 696. & sqq.

Pactum de non repetendis Expensis solummodò modicas Expensas complectitur. 77. 699.

Specialis ergò clausula necessaria est de non repetendis quibuscunque Expensis. 77. 699.

Promissio domini, conductori, vasallo, vel alii possessori facta, de omnibus jam factis, vel adhuc faciendis Expensis & Meliorationibus ei restituendis, juxta juris intellectum exaudienda. 79. 718.

Retrahens, reluens, reemens minores quidem in prædium, quod retrahit, reluit, vel reemit, factas Expensas restituere non cogitur; benè tamen majores. 80. 722. & sq.

Expensæ in ipsum prædium factæ ipso jure fructus diminuunt, nec ipsarum deductio ullatenùs recusari potest. 1415. 152. & sq.

Expensæ voluptuariæ, regulariter, tantùm abradi possunt ab eo, qui ad rei restitutionem tenetur. cons. 21. n. 134.

Ex magnitudine, per aliquot lustra, in pacis & belli artibus addiscendis, in Academiis, in peregrinationibus, functionibus militaribus, comparanda illustri militia, aliisque de causis in unicum filium factarum Expensarum, concurrentibus adhuc aliis magni ponderis rationibus, justissimè colligitur, quòd Fideicommissum ab ipso adornatum ab omni gravamine, etiam pretii, pro iisdem reluendis exsoluti, refusionis, libertimum esse debeat.
399. 222. sq.

De Cessione remuneratoria tertiæ partis bonorum, ab eorum possessoribus, unius Agnati curis, periculo & Expensis recuperandorum vid. Cessio.

Nemo summè incertam, fallacem, & ità nullatenùs considerabilem spem magnis sumtibus & Expensis redimere voluisse præsumi debet.
723. 84. & 93.

Nemo maximas Expensas & curas, pro solo paucorum annorum vel mensium usufructu, periclitaturus fuisse censendus. 723. 85.

Nemo, omnem in casum, utro modo res ceciderit, complurium annorum laboribus, Expensis, & innumeris molestiis semetipsum, sine spe remuneratoriæ, in casum, si scopum suorum laborum feliciter obtinuerit, ab aliis obtinendæ satisfactionis, subjugare voluisse censeri potest. 721. 87. & sqq.

Litis consortes ita invicem pacti, quòd litem communibus Expensis instruere, & tùm ejus periculum in commune subire, tùm & omnes ad ejus tractationem necessarias operas, vigilias & curas in se suscipere velint, æqualium lucri & damni partium inter ipsos conventam participationem declinare non possunt.
731. 201. & sq.

Etiam omnium bonorum usufructuario solæ modicæ refectionis Expensæ incumbunt.
739. 287.

Majores Expensæ, præsertim si ædes vetustate collapsas, vel flammis absumptas restaurare oporteat, dominum proprietatis solitariè sequuntur. 739. 288. & sq.

Quidsi usufructuarius novum solummodò tectum procuret? 739. 291.

Actum aliquem gerentes, personam illius, cujus bona administrant, concernentem, id, quod promittunt, vel Expendunt, ex illius patrimonio omnia facere censentur.
847. 301.

An & quatenùs hæc regula etiam in Patre, bona filiifamiliàs administrante, obtineat?
847. 302. & sqq.

De pecunia ad Expensas ædium refectionis mutuò data vid. Ædificium.

Quasnam Expensas malæ fidei possessor rei vindicatione conventus deducere valeat? vid. Vindicatio.

Victus victori, regulariter, in Expensas damnari debet. 1379. 114.

Impossibile est, ut ille, qui in principali succumbit, in puncto Expensarum victor evadat.
563. 134.

Quando quis unam, vel duas sententias pro se habet, tunc ipse, in judicio superiore succumbens, regulariter, in Expensas damnari nequit. 1307. 216. 1669. 50.

Nisi Judex superior ex actis prioris instantiæ deprehendat, quòd actor nullam planè agendi causam vel jus habuerit. 1732. 17. & sq.

Quando quis nullam justam litigandi causam habuit, tunc Judex ipsum de Jure Communi, non minùs ac Würtembergico, pro re nata, etiam non imploratus, & ex officio in Expensas condemnare potest; quamvis non teneatur. 1712. 111. & seq.

Expensæ Litis compensantur ob justam litigandi causam. 488. 321. 545. 463. 1061. 234. 1332. 93. 1675. 36.

Ut & propter victoriam in uno vel altero litis capitulo. 488. 322. 562. 127. 1713. 122.

Nec non ob causæ in judicio ventilatæ ambiguitatem. 488. 323. 1307. 215. 1713. 115.

Itemque ob præstitum in causa juramentum purgatorium, 462. 124.

Vel suppletorium, dicendæ veritatis, aut simile. 1317. 103. & sq.

Quando hoc cesset? 1317. 105. & sqq. 1318. 116. & sq.

Idem dicendum, si lis super articulo juris intricato vel dubio versetur, 1307. 215.

Litis Expensæ, regulariter, etiam ob cognationis nexum, qui inter actorem & reum intercedit, compensantur. 1332. 92.
An ex lapsu termini peremtorii acquisitum jus, per Expensarum refusionem, iterum auferri possit? 1247. 91. & sqq.
Qui pertinaci sua negatione testium productioni solus causam dedit, solus quoque in Expensas desuper factas justissimè condemnatur. 1713. 119. & sq.
Judex sine indiciis sufficientibus inquisiti confrontationem cum lamia suscipiens ad Expensas tenetur. 1379. 113.
De Expensis in casu mutati libelli refundendis vid. Libellus.
à Judice parti, per illicitam sequestrationem datis refundendis vid. Sequestrum.
à Commissario in revisione rationum Officialis alicujus factis, vulgò Commissions-Kösten/vid. Ratio.
in processu criminali vid. Processus.

EXPERIENTIA.

Autoritas Aristotelis, Hippocratis, &c. non tanta est, ut non cedere cogatur rationi & recentiori Experientiæ. 993. 55.

EXTENSIO.

Geminatio excludit omnem Extensionem. 622. 124.
Vid. etiam voc. Tunc.
Particula, Tantùm, omnem Extensionem ad diversa ac dissimilia excludit. 35. 309. 55. 481.
Ad certum eventum restricta voluntas nulli Extensioni obnoxia est. 55. 480.
Præprimis si talis relictio sit geminata. 55. 482.
Specialis ipsius legislatoris expressio, ad tollendam omnem dubitationem adjecta, omninò nullam patitur Extensionem. 958. 587.
Scripturas claras nemini fas est extendere. 958. 588.
De LL. exorbitantibus non extendendis vid. Lex.
Extensione fideicommissi à casu ad casum, vel à persona ad personam, in dubio non admittenda vid. Fideicommissum.

EXTRANEUS.

De admixtione personæ Extraneæ in testamento Parr. privilegiario vid. Testamentum.
revocatione Testamenti, in quò Extranei instituti fuere, novique in gratiam hæredum ordinati, & circa hoc obtinente jure speciali vid. Testamentum.
præsumtione pro cognatis, contra Extraneos, militante vid. Cognatus. Heres. Renuntiatio.
Quis, in materia Fœminæ pro alio intercessionis, nomine Extranei comprehendatur? 1485. 41.
Quis item, in materia successionis Creditoris simplicis in locum hypothecarii, nomine creditoris Extranei veniat? vid. Cred. concursus.

FACTUM.

Quilibet tantùm de suo proprio Facto tenetur. 1577. 40.
Nec Factum fratris vel sororis fratri vel sorori, nedum alterius cognati nocere debet. 1053. 134.
De Factis defuncti ab hærede præstandis vid. Heres.
Regula: Quod quis per alium facit, id ipse fecisse existimatur, tùm in contractibus, tùm in delictis, locum sortitur. 264. 83. & sq. 1787. 29.
Nemini suum proprium Factum impugnare fas est. 303. 76.
Quæ non ex ipso Facto, tanquàm unica & ad hoc ordinata causa, sequuntur; sed tantùm accessoriè, huic Facto ipsi imputari non possunt. 1528. 12.
Quando Factum est notorium, tunc sola negatio non facit rem dubiam. 1786. 20.
In iis, quæ tendunt ad animi declarationem, plus est, Facto, quàm verbo, voluntatem declarare. 485. 265. 831. 97.
Approbatio negotii ex Facto collecta ad illius Facti limites restringi debet. 949. 484.
Quæ fuerit intentio præcedanei pacti, præprimis demonstrat sequela Facti. 209. 538. 210. 550. Vid. Observantia.
Temporum diversitas etiam diversitatem Factorum inducit, sive de criminali, sive civili causa quæstio sit. 1060. 212.
Ex Facto oritur & moritur jus. 1221. 136.
Responsa Facultatum vel aliorum collegiorum non ulteriùs attendenda, quàm quousque cum Facti veritate conveniunt. 783. 175.
Evidentia Facti nulla tergiversatione retundi potest. 485. 266.
Quamdiu adhuc aliquid agendum superest, nondùm dicitur Factum. 749. 381. 836. 169. & sq.
Ad Factum invitus compelli nemo potest. cons. 16. n. 1009.
De ignorantia Facti vid. Ignorantia.
Teste de proprio Facto deponente vid. Testis.
protestatione Facto contraria vid. Protestatio.
De contractu innomin. à faciendo incipiente vid. Contractus innominatus.
clausula, Ipso jure & Facto vid. Jus.

FACULTAS.

Provocare ad communium rerum divisionem est res meræ Facultatis. 324. 56.
Simultaneum duorum opificiorum exercitium an sit res meræ Facultatis? 784. 176.
Exactio operarum res meræ Facultatis est; & ideò, licet tempore immemoriali omissa, neque immunitatem rusticis, illarum debitoribus, tribuit, neque domino facultatem eadem exigendi ullatenùs adimit. 237. 85. & seqq.
Etiam renuntiationes successionum à Filiabus nobi-

nobilibus & illustribus fieri solitæ rectè in censum actuum liberæ Facultatis referuntur. 841.221. & sqq.
Consuetudo restrictiva liberæ Facultatis, circa ea, quæ ipsa meræ sunt Facultatis, introduci non potest. 322.57. 628.205. 840.219.
Etiamsi accedat lapsus M. annorum. 322.58.
De rerum meræ Facultatis præscriptione vid. porrò Præscriptio.

FALCIDIA.

Hæres post litis contestationem super legato, si Falcidiæ locum competere apparuerit, non tenetur ad usuras. 545.466.
Quarta Trebellianica ad exemplum Falcidiæ introducta est, & passim Falcidiæ nomine notatur. 65.585.& sq.
Quatenùs ab una ad alteram argui possit? 65.588.
Falcidia arctiùs debetur, quàm Trebellianica. 65.590.
Falcidia quidem Trebellianicam; verùm hæc illam non facilè complectitur. 66.604.
Quo jure, & casu Quarta Falcidia, & Legitima, simùl detrahi possint? 64.578. & sqq. junct. 66.600. & sqq.
Tametsi hæreditas, post aditionem, per damna casualia, ita decrescat, ut ne quidem Falcidia hæredi superstit; hoc tamen non impedit plenorum legatorum exactionem. 83.744.& sqq.
Hæres unicum legatum, sine deductione Falcidiæ, solvens, etiam ad reliqua integra præstanda obstrictus est. 948.467. 951.505.& sqq.
Expressa testatoris prohibitio Falcidiæ detractionem, jure novo, haud dubiè excludit. 1493.123.& sqq.
Legata Ecclesiæ vel alii pio Corpori relicta, ab onere Falcidiæ, regulariter, sunt immunia. 1493.125.
Quando hæreditas neque ex testamento, neque ab intestato est adita; sed Fiscus bona defuncti, ceu vacantia, occupavit, tunc ille legata ad pias causas, etiam sine Falcidiæ detractione, exolvere tenetur. 1494.130.

FALSUM. FALSITAS.

Ad formalem criminis Falsi rationem quænam requirantur? 1548.109.& sqq.
Sola Legis Corneliæ & cujusvis alterius de Falsis conditæ legis notatio specificam inter crimen Falsi & stellionatus differentiam constituit. 1546.97.
Crimen Falsi communiter furtô gravius habetur. 1549.126.
Etiam Falsi crimen subdolum & occultum furandi genus constituit. 1550.131.
Ad crimen Falsi, in sensu generaliori, etiam oppignoratio falsarum margaritarum & catenarum deauratarum, aliorumque vasorum pro veris & aureis obligatorum rectè refertur. 1546.101.
Dolosa ejusmodi rerum, pro veris, venditio, etiam inspecta Ordinatione Carolina, propriè sic dictum Falsum constituit. 1547.102.
Tàm illa oppignoratio, quando quis, loco aureæ, quam primò ostenderat, totam æream, vel totam argenteam; sed tantùm inauratam catenam, vel pro genuina & vera gemma, creditori monstrata, aliam adulterinam subdolè subjicit, quàm hæc, si quis, non præcedente tali ostensione, Falsas catenas, margaritas, & similia, pro veris, simpliciter pignori subjiciat, propriè loquendo non Falsi; sed extraordinarium Stellionatus crimen inducit. 1547.103.& seqq.
Quando Notarius testatoris instrumenti formam, quam ex officio adhibere debebat, non observavit, Falsi suspicionem exindè incurrit. 931.280.
Crimen Falsi etiam sola rasura committi potest. 499.7.
Modò illa in loco substantiali & suspecto sit facta. 499.8.
Indè etiam circa Rationes diversis modis committi potest. 499.9.
Eradens nomen suum rationibus publicis, ceu legaliter redditis, approbatis, & justificatis subscriptum, nihil aliud, quàm solennis hujus redditionis & justificationis turbationem, & ut illa, post obitum suorum Collegarum, gravi suspicioni subjiceretur, sicque veritas falsò celaretur, dolo malo intendisse videri potest. 499.10. 500.27.
In dubio Falsum à nemine commissum censeri debet. 499.12.
Si præsertim de persona nobili vel in dignitate constituta quæstio sit. 291.107. 492.26. 400.227.& sq.
Falsi alium accusans, hoc, per concludentes & necessarias probationes, demonstrare tenetur. 499.13.
Ad hanc probationem requiritur, ut tria requisita probentur. 499.14.
Primò, quòd veritas sit perversa. 499.15.
Secundò, ut ista veritatis perversio facta sit dolo malo. 499.16.& sq.
An dolus præsumptus ad hoc crimen sufficiat? 499.18.
In ambiguo error potiùs præsumitur, præprimis in homine integræ famæ, nobili vel in aliquo honorifico officio constituto. 500.19. 291.107.
Tertiò illa veritatis immutatio talis esse debet, ut vel reipsa alteri noceat, vel adhucdùm nocere possit, nisi impediatur, 500.20. seq. 1789.55.

Raſura in locò, in quò tota ſcripturæ ſubſtantia vertitur, Falſi ſuſpicionem ſine dubio generat. 500. 30.
Clandeſtinitas raſuræ iſtam ſuſpicionem juſtiſſimè adauget. 500. 31.
Ad commiſſæ Falſitatis probationem quot præſumtiones ſufficiant? 500. 32.
Falſi ſuſpicio pro ipſa veritate commiſſi hujus criminis tamdiu habetur, donec contrarium à perſona ſuſpecta legaliter probetur. 500. 33.
An ſuſpicio Falſi ad condemnandum ſufficiat? 500. 34.
Eraſio principalis Principis Conſiliarii, approbatis rationibus ſubſcripti, nominis graviſſimam de ipſis rationibus ſuſpicionem, quòd vel illæ non ſint fideliter redditæ, daß es mit den Rechnungen nicht richtig zuſtehe/ vel quòd illarum ſubſcriptiones illicitis artibus ſint procuratæ, daß der Fürſtl. Räthe ſubſcription nicht redlich und richtig zuwegen gebracht worden / facilè parere poteſt. 500. 36. & ſqq.
Præprimis ſi ipſe Rationarius, der Rechnungs-Führer/ fato concedat, & ipſius hæredes, ipſius actiones probabiliter ignorantes, de illis non ampliùs, ſicut ipſe, reſpondere queant. 500. 39.
Multoque magis, ſi etiam cæteri Principis Conſiliarii, qui omnium in redditis rationibus contentorum, ſoli, plenam & perfectam notitiam habuerunt, etiam fato fungantur. 500. 40.
Quando ſcriptura falſificata nocere non poteſt, ceu maturè detecta, tunc, autorem talis Falſi non poſſe puniri, tradit Paulus de Caſtro. 501. 42.
Aliique complures ne quidem pœnæ extraordinariæ locum concedere volunt. 501. 43.
Hæc ſententia procedit, quando negotium, in quo Falſitas commiſſa, ipſo jure nullum eſt. 501. 44.
Non verò in illis, quæ ipſo jure valida ſunt, ex quibus, ſi Falſitas non maturè detecta fuiſſet, grave damnum alicui obtingere potuiſſet. 501. 45. & ſq.
In hujusmodi negotiis ſatis eſt, quòd alicui noceri potuerit. 501. 47.
Qui nomen ſuum, ſolenniter approbatis rationibus ſubſcriptum, ſemel eraſit, licet illud deinceps, acceptò inſigni donariò, reſtituat, tamen Falſi reus eſt, imò duplicis Falſi reatum incurrit. 501. 48. 502. 57.
Qui pecuniam ad dicendum, tametſi verum, vel non dicendum teſtimonium accipit, criminis Falſi & Legis Corn. de Fals. reus eſt. 501. 49. 53. & ſq.
Conatus in hoc crimine quali pœna plectatur? 502. 67.
Donarium pro nominis ſemel eraſi reſtitutione, eradenti & poſtea id reſtituenti, oblatum & numeratum, confiſcationi obnoxium eſt. 502. 70.
Falſa ſubſcriptio, ad doloſum alterius juſſum facta, jubentem in Falſi reatu conſtituit. 1537. 18.
Falſas literas dimiſſorias, Abſchieds-Brieffe/ itemque ſigilla, in fraudem & damnum aliorum, vel ipſe conficiens, vel ab alio ſibi confici procurans, ut ultimo ſupplicio proximæ pœnæ ſubjici valeat, qualis, inter alias, probatio ſufficiat? 1537. 17. & mult. ſqq.
Qui in damnum aliorum, ne ipſorum fraudes & Falſitates, in contractibus cum aliis celebratis commiſſæ, tàm facilè detegi queant, Falſum militis titulum, vel cujusvis artificis, vel opificis, miniſtri, aut alium ſibi adſcribunt, eo ipſo non ſaltem mendacii; ſed, ſi alii exindè damnificentur, etiam criminis Falſi reatum incurrunt. 1540. 50.
Reus, plurium aliarum Falſi ſpecierum, legitimè convictus, etiam quoad aliud ipſi noviter imputatum, Falſi crimen, ſi præſertim cum prioribus aliquam affinitatem habeat, & per alias concurrentes probationes adjuvetur, efficaciſſimam juris præſumptionem ſibi adverſam habet. 1541. 57.
In Epiſtola ad alium transmiſſa *hujus* nomen eradens, & ſuum inſerens, *Falſum* committit. 146. 131. & ſqq.
De crimine reiterati Baptiſmi, ceu ſpecie criminis Falſi, vid. Baptiſmus.
Falſæ Monetæ vid. *Moneta.*
Teſtamenta innumeris *Falſitatibus & fraudibus* obnoxia ſunt. 921. 169.
Ad hunc effectum, ut, ob crimen Falſi, pœna fuſtigationis, cum perpetua relegatione & ſtigmatis inuſtione, decerni valeat, ante omnia de corpore delicti conſtare debet. 1536. 6.
Quomodo inter alia de eo conſtare poſſit? 1537. 8. & mult. ſqq.
Criminis Falſi, ceu ſatis difficilis, probatio utplurimum ex meris; veruntamen urgentibus & concludentibus, præſumptionibus & indiciis petitur. 1541. 58. 1545. 86.
Ex hoc, quòd contrarium ejus, quod in aliquo inſtrumento continetur, diu fuerit obſervatum, non minima Falſi conjectura pronaſcitur. 119. 63.
Querela perſonæ honeſtæ atque integræ famæ, de damno ſibi, per Falſum vel Stellionatum dato, corporali juramento firmata, ad reprezentandum corpus delicti in crimine Falſi vel Stellionatus, concurrentibus præcipuè aliis ad miniculis, ſufficiens habetur. 1544. 79.
Quando duo Falſa, plenariè, contra aliquem, ſunt probata, tunc etiam reliqua, tametſi per ſingulares ſolummodò teſtes probata Falſa, ob concurſum aliorum adminiculorum, pro ſic ſtratis haberi poſſunt. 1546. 96.
Falſi ſuſpicio, quoad actus geminatos, vix locum ſortitur. 166. 58.
Pœna criminis Falſi hodiè eſt arbitraria. 502. 44. 1550. 117.

Malè Ant. Faber ordinariam Falsi pœnam mortem statuit. 1550.128, junct. 1787. 37.
Etiam Falsi pœna, ob circumstantias eidem annexas, ultimum supplicium esse potest. 1790. 69.
Nisi facti atrocitas diversum efflagiter, Judex hoc crimen, ex sententia B. Carpzovii, severiùs, quàm relegatione, vel fustigatione, coërcere nequit. 1550. 129.
Quare pœna laquei vel gladii adversus saccularios justiùs locum sibi vindicet, quàm contra Falsarios? 1550. 133.
Ad hunc effectum, ut ob crimen Falsi pœna ultimi supplicii dictari possit, tàm gravis & atrox Falsitas necessaria est, ut cum hominis, capitaliter puniendi, vita proportionem habeat. 1510. 114. & seq.
Qua ratione stigmatum inustio hodiè, præprimis in Saxonia, adversus Falsarios decernatur? 1551. 149. & sqq.
Utrum propter crimen Falsi, de quo ex solis vehementibus conjecturis & indiciis constat, etiam pœna capitalis, vel ei proxima decerni valeat? 1541 59. & 60.
Inter crimen Falsi & stellionatus, quoad pœnam, non magnum intercedit discrimen. 1546. 100.
Quando Damnum ex crimine Falsi, in Rempublicam vel privatos redundans, magnum est & notabile, tunc, ob illud, etiam ultimi supplicii pœna decerni potest. 1548. 118.
Idem etiam de frequenti hujus criminis Reiteratione, pro qualitate circumstantiarum, asserendum. 1549. 120.
Si non de una tantùm Falsitate; sed de multis, ab eadem persona, ac præcipuè adhibitis aliis personis, in grave aliorum damnum, repetitis agatur, tunc etiam capitalis pœna dictari solet. 1549. 122.
Ob Falsum, quod nemini nocuit, pœnæ solummodò extraordinariæ locum facit Carpzovius. 1789. 56.
In pœna delicto Falsi commensuranda, inter alia, etiam damni illati, ejusque quantitatis ratio haberi debet. 1202. 49.
Restitutio damni an in hoc crimine pœnam mitiorem operetur? 1203. 58.
Ubi majus Falsitatum periculum, ibi etiam majore opus est cautione. 1188. 50.
Valdè inverisimilia justam præbent Falsitatis suspicionem. 310. 67.

FAMA.

Famæ requisita quænam sint? 1379. 119.
Notabile effatum de nimia horum requisitorum multitudine. 1379. 120.
Fama res admodùm fallax & fragilis, valdeque pernitiosa est. 1379. 116.
Hinc Judex, præcipuè criminalis, sollicitè in ejusdem originem inquirere tenetur, num illa personas fide dignas, vel an vanum saltem vulgi rumorem habeat authorem? 1379. 117. & sqq.
Fiscalis, sine justa causa, processum inquisitorium, contra aliquem instituens, prætextu communis Famæ, si non priùs in ejusdem originem & qualitates sufficienter inquisiverit, non excusatur. 1379. 121.
Princeps etiam publici criminis reo Famam & honorem in sententia condemnatoria expressè reservare potest. 502. 62.
Non facilè indulgendum, ut probi viri Fama omniumque de ipso honestorum virorum existimatio in discrimen adducatur. 560. 88.
In dubio error potius, quàm dolus, de persona hactenus bonæ Famæ præsumitur. 500. 19.
Confessio paulo ante mortem, ab homine bonæ eousque Famæ & existimationis facta, multum autoritatis habet. 291. 106.

FAMES.

Pro præterito tempore nemo Fame laborat. 1237. 147.

FAMILIA. FAMILIARITAS.
Conf. Agnatio. Conversatio.

Quoties agnationis conservatio intenditur, Familiæ nomine fœminæ non veniunt. 398. 204.
Germanicæ dictiones: Stamm und Nahm/ de solis masculis, non etiam Fœminis prædicantur. 398. 207.
Quænam bona dicantur Stamm-Güther/ item Altvätterliche Stamm-Güther? 1063. 250. junct. 1070. 334.
Splendor & dignitas Familiarum sine opibus & divitiis conservari haud potest. 398. 212. & sqq. 966 681.
Diminutio bonorum post se trahit Familiæ, dignitatis & virium imminutionem, sive ipsamet bona nexu Familiæ fideicommissi devincta, sive pretium illorum ad fœminas, & per has, ad extraneas Familias transferantur. 399. 216.
Magnates suarum Familiarum conservationem, naturali impulsu, avidissimè quærunt. 399. 220. & sq. 967. 684.
Interest reipublicæ, illustres Familias in perpetuo splendore & flore servari. 445. 799.
Qui hunc sibi scopum proponit, ut ex omnibus agnatis unum solum sui stemmatis propagatorem & hæredem ex asse, hoc fine, scriberet, ut Familia, per ipsum, in majori splendore conservari valeret, ille suæ ultimæ voluntatis ordinationem non ad novissima vitæ suæ momenta differre voluisse censetur. 981. 853. & sqq.
Non ità Familiæ conservationi favere debemus, ut ad alios exindè injustitia redundet, vel ingratitudo. 983. 869.
Neque terminos à testatore præscriptos transilire debemus. 983. 870.
Non adeò magnus Familiæ splendor est, si unus solus ditissimus sit, & cæteri omnes humi repere cogantur. 983. 872.
De Actione Familiæ erciscundæ vid. Divisio.

De conventa perpetua Familiæ communione vid. Communio.
Familiæ fideicommissis vid. Fideicommissum.
Familiari sepulchro vid. Sepulchrum.
Stipendio in commodum Familiæ ordinato vid. Stipendium.
Pactis & Statutis Familiarum, præprimis illustrium, &c. vid. Pactum. Fideicommissum.
In cujusvis testatoris Familia, ipsomet teste, fieri consueta; in dubio, pro factis haberi debent. 1146. 435. Conf. Consuetudo.
In dubio potiùs Familiaritas, quàm servitus præsumitur. 169. 85.
De nimia Familiaritate cum carnifice vid. Carnifex.
operis à rusticis ex mera Familiaritate verè, vel prætensivè præstitis vid. Operæ.
possessione ex jure Familiaritatis vid. Possessio.

FAMULUS.

Negligentia Famuli non obligat dominum, nisi illum, probè gnarus ipsius morum, in suum famulitium, dolosè, vel imprudenter, receperit. 605. 264. & sq.
Testimonium publici officialis de Famuli diligentia ejus dominum valdè relevat. 605. 266.
Ut dominus ex facto sui Famuli teneatur, hæc duo conjunctim concurrere debent, ut primò, in illo recipiendo dominus peccaverit, &, 2dò, talis Famulus in partibus Famulitii sibi commissi dolum, vel culpam commisisse probetur. 605. 268. & sqq.
Idem est, licet dominus ab initio non peccaverit, in recipiendo inepto, improbo, vel noxio Famulo; sed tamen ex post, de illius improbitate, vel negligentia, verbi grat. in igne non sollicitè tractando, ab aliquo admonitus, eum tamen in suo Famulitio retinuerit. 605. 274.
Si Famulus communiter pro bono & diligenti habitus fuerit, hoc dominum relevat. 605. 277.
Idem est, si dominus de illo verisimiliter confidere potuerit. 606. 279.
Sufficit, ut Famulus tempore receptionis suæ ab aliis bonum testimonium habuerit. 606. 283.
Hæc jura etiam illis Famulis applicantur, quorum opera aurigæ, muliones, postarum magistri, aliique vectores & cursores utuntur. 606. 285.
De Mercede Famulorum vid. Merces. Salarium.
De Furto rationum mercatoriarum, Facturen und Wahren-Rechnungen / deren Ausrechnungen / aliorumque Literalium à Famulo mercatorio commisso vid. Furtum.
Servos & Famulos imprimis decet, ut erga suos dominos fideles sint & candidi. 138. 40.
Utrum Famuli in testamento sui domini testes esse possint? 530. 237. 920. 154.

FAVOR.

Etiam quodlibet minimum verbum in Favorem illius, pro quo fuit appositum, aliquid operari debet. 408, 323.
Quod in alicujus Favorem introductum, in ejus odium retorqueri non debet. 388. 69.
Favori suo quilibet validè renuntiat. 1264. 116.

FERA. FERICIDIUM.

Fericidæ, edicta vel alia similia mandata venationis prohibitoria, etiam à nostri Imperii Principibus publicata, præfracto contemptu spernentes, ob hunc ipsum contemptum, nostris moribus, ultimi supplicii pœna justissimè plectuntur. 1642. 163. & sqq.
Ut pœna capitalis ob hoc crimen dictari queat, judici ante omnia de hoc, ceu corpore delicti, legitimè constare debet, quòd tot Feræ ab aliquo ex banno ferino ablatæ sint, ut valor illarum ad summam XV. florenorum adscendat. 566. 5.
Jam semel, ob crimen Fericidii, punitus, si etiam aliorum correorum exemplo & honestorum virorum dehortationibus se à criminis *hujus* continuatione absterreri non patiatur, pœna ultimi supplicii coercetur justissimè. 566. 7. & sqq.
Propter crimen Fericidii prima vice punitus, Jure Würtemberg. ob ejusdem reiterationem, secunda vice ad numellas ponendus, fustibus subjiciendus, digitisque resectis denuò confinandus. 566. 10.
Feripeta, ob hoc crimen, priùs nunquàm punitus, quali pœnâ, ob illud multorties commissum, sit subjugandus? 566. 11. 573. 116. & seq.
Expenditur hac de re in Ducatu Würtemb. prostans Ordinatio die Wilderer-Ordnung & Rescripta Ducalia de Anno 1680. & 1694. 566. 12. & sq.
Utrum Feripetæ veri sint fures? 567. 18. & sq.
Hæc allegatio, quòd Feripetæ ferè semper cum telo ambulent, & furta Ferarum cum armis committant, ad dictandam vel laquei, vel gladii pœnam, non sufficit. 567. 24. & sqq.
Cur hoc, quòd abigei cum ferro deprehensi capitaliter puniantur, malè ad Feripetas extendatur? 567. 28.
Expenditur articulus V. VI. & X. Ducalis Würtemberg. Ordinationis de Fericidis. 567. 29. & sqq. 40. & 41.
Qui furtum Ferarum, per plures annos, tanquàm artem, exercet, severæ seipsum coërcitioni obnoxium reddit. 569. 53.
Quodnam Fericidium, in ordine ad pœnam, iteratum dicatur? 569. 56. & sq.
Adversus forenses seu extraneos Fericidas quælis pœna imprimis in Ducatu Würt. decernenda? 566. 14. 569. 60. & sq.
Etiam Forenses, etiamsi in ipsorum civitate seu patria venatio omnibus promiscuè libera sit; tamen

tamen legibus & pœnis, adverſus Feripetas alibi ſtatutis parere tenentur. 571. 89. & ſq.
Propter concurrens ſortilegii crimen etiam crimen Fericidii redditur qualificatum. 569. 65.
Per pœnas contra Fericidam gradatim decretas ipſius animus, an adhuc aliqua emendationis ſpes ſuperſit? à Judice tentatur & exploratur. 570. 71.
Illi gradus pœnarum etiam per æquipollens ſuppleri poſſunt. 570. 73. & ſq.
Quando malitioſa Feras furandi conſuetudo demonſtrat, Feripetam pœnæ gravioris formidine haud emendari, tunc ad ſevericres pœnas procedi poteſt, tametſi leviores nondùm fuerint adhibitæ. 570. 75.
In oculis & auribus Principis officialium, & ſaltuariorum, Feras venantes, ob protervam & maximam ſuam audaciam, ſeveriùs puniuntur. 570. 78.
Multitudo Feripetarum pœnarum exaſperationem efflagitat. 570. 81. & ſq.
Receptatio aliorum Fericidarum Fericidii crimen aggravat. 572. 103.
Conſuetudo ſeu habitus Feras furandi omnem ſpem reſipiſcentiæ præſcindit. 572. 108.
Et propterea non pœnæ mitigationem; ſed potiùs exaſperationem efflagitat. 572. 109.
Poſſeſſio villæ prope Principis ſaltum majorem hoc delictum committendi occaſionem præbet. 573. 114.
Civicorum commodorum fruitio Feripetæ delictum, ſua ratione, etiam gravius reddit. 573. 115.
Quando Feripetis rectè inuratur ſtigma? 571. 93.
Non tamen in fronte; ſed ſaltem in dorſo. 571. 94.
Jus Saxonicum ſtigmata maxillæ, vel frontiinuri jubet. 571. 96.
Hodiè aliter ſervatur. 571. 97.
Fericidis aliquando in Saxonia Geſtatio cornu cervini pœnæ loco dictata fuit. 572. 98.
Feræ, in ædibus Fericidarum adhuc repertæ, non minùs ac jacula, ipſis jure auferuntur. 573. 123.
Etiam tales venatores, æquè ac alii ad hoc authorati, Feras, quas capiunt, Principis faciunt. 573. 124. & ſq.
Quatenùs ſeductio aliorum Fericidarum pœnam hujus delicti imminuat, vel augeat? 568. 43. & ſeqq.

FERIÆ.

De ſententia tempore Feriarum lata vid. Sententia.

FEUDUM. Conf. Vaſallus.

Feudum unde ſuum nomen habeat? 648. 48.
In quonam ejusdem forma eſſentialis conſiſtat? 648. 42. & ſqq.
An dominus feudi tenetur procuratorem admittere? 648. 30. & ſqq.
Prima Feudi natura ſemper inſpici debet. 325. 102. 621. 97.
Contractus feudalis ſpecialibus paciſcentium placitis multis modis alterari & informari poteſt. 654. 146.
Dominus Feudi antiqui nova de illo ſtatuta in necem Agnatorum, poteſt condere vel minimè. 325. 103.
Feudum, in dubio, ſemper præſumitur proprium. 325. 108. & ſeq. 329. 156.
An Feudum ſit univerſitas? 283. 20. & ſq.
An in re mobili Feudum conſiſtere poſſit? 284. 25. & ſq.
An pecunia ex Feudo vendito redacta ſit feudalis? 283. 15. & ſq. 284. 32.
Quidſi alterius Feudi comparationi jam pridem deſtinata ſit? 285. 37. & ſqq.
Utrum conventio inter fratres, aliosve Agnatos, quòd pecunia ex Feudo vendito redacta in alterius Feudi emtionem collocari, & de illo coëmpto etiam cæteri fratres vel agnati inveſtiri debeant, valida ſit? 285. 42. & ſqq.
Pactum ità conceptum, quòd pro pecunia ex Feudo redacta aliud Feudum emi debeat, fœminas ab illa directò non excludit. 286. 46.
Veruntamen fœminæ in tali pecunia ſuccedentes ſuis fratribus vel agnatis ad intereſſe tenentur. 286. 47.
Sive dominus Feudi conſentiat, ſive non. 286. 53.
In quonam illud, quod intereſt, tali caſu conſiſtat? 286. 54. & ſqq.
An etiam uſuræ illius pecuniæ, vel alii reditus ſub eo comprehendantur? 287. 57. & ſq.
Pactum ità conceptum, daß die aus dem Lehen erlößte Gelder dem Manns-Stammen verbleiben/ und zu ſeinem beſten gerathen ſollen/ fœminas ab omni ſucceſſione in tali pecunia omninò excludit. 287. 59.
An hujusmodi pactum Legi fin. Cod. de pact. adverſetur? 287. 60. & ſqq.
Pactum de pretio ex Feudo redacto in alterius Feudi emptionem convertendo non eſt pactum ſucceſſorium; ſed potius obligatoria conventio, cujus effectus ſaltem in caſum mortis absque maſculis differtur. 287. 65. & ſeqq.
Utrum in caſu, quando venditor Feudi, paulo ante ſuum obitum, nullo teſte adhibito, in ſcriptis declarat, quod ipſe pecuniam ex Feudo redactam emtioni aliorum Feudorum deſtinaverit, talis declaratio in vim confeſſionis accipi valeat? 290. 90. & ſeqq.
Sorores, ſuo fratre adhuc vivente, tùm in Feudis ipſis, tùm in pecunia ex illis redacta, nihil juris habent. 294. 139.
Hincque dici non poteſt, quòd modò memorata confeſſio ipſis verè præjudicet. 294. 140. & ſqq.
Ex eo, quòd frater ſuum Feudum invitus vendiderit, neque aliter illud alienare valuerit, quàm

quàm suis fratribus, simultaneè investitis, consensum suum accommodantibus; & quòd ipsi hi fratres consensum suum sub certo modo impertierint, haud obscurè colligitur, quòd ipse nec voluntatem, nec facultatem etiam sorores suas ad hoc pretium vocandi habuisse videri queat. 494.142. & sqq.

Simultaneè investitis Possessor Feudi, nec per illius alienationem, nec alia ratione, præjudicare potest. 294.147. & sq.

Jus fratribus ex simultanea investitura quæsitum, & commodi ex illa aliquando obtinendi magnitudo, hujusmodi pacti, quòd pretium ex illo redigendum non debeat in alia Feuda converti, celebrationem reddit verisimillimam. 294.149. & sqq.

Ex eo, quòd frater Feudum divendens nullas alias facultates, quàm pretium ex illo redactum, habeat, magna oritur præsumtio, ipsius fratres suo juri ex simultanea investitura quæsito, absolutè & simpliciter haud renuntiasse. 295.155.

An etiam subsellia templorum Feudo annumeranda? 472.69.

Feudum comparatur servituti. 649.57.

Qualitas prædii feudalis quomodo, inter alia, probetur? 452.30.

In dubio res potiùs allodialis, quàm feudalis præsumitur. 649.56. & sqq.

Hæc præsumptio juris tàm efficax est, ut etiam contra confessionem, qua, verbi gr. filiæ feudalem prædiorum qualitatem confessæ jam fuerunt, & propterea suis fratribus multa prædia reliquerunt, validissimè operetur. 649.61. & sqq.

Eaque non facilè per quamlibet aliam præsumtionem subvertitur. 650.64.

Dùm non apparet, bona esse feudalia, de errore, quòd illa in divisione hæreditatis, pro feudalibus erroneè habita fuerint, hoc ipso constat. 650.70.

In nostra vernacula, & præprimis in Suevia, tàm emphyteutica, quàm feudalia bona, Lehen appellitantur. 652.95. Conf. Emphyteusis.

In lingua Latina Feudum & emphyteusis ipso nominis sono à se invicem distinguuntur. 652.106.

Sententia Wehneri de Abbatiæ Fuldensis prædiis, quæ vulgò Fuldische Lehen appellant. 652.98.

Jus istud in prædiis Abbatiæ Fuldensis valdè varium est. 652.99. & sqq.

An Juramentum fidelitatis necessarium Feudi indicium constituat? 653.127. & sq.

In feudali prædiorum qualitate indaganda etiam qualitas personarum valdè consideratur. 656.172. 1213.34. & sqq.

Nobiles, in dubio, potiùs feudalia, quàm solùm emphyteutica præsumuntur. 656.173. 1213.35.

Solorum masculorum admissio ad prædium aliquod non evincit illorum feudalitatem. 657.189. seqq.

Juramenti fidelitatis, vel potiùs Fidelitatis præstatio ad substantialem Investituræ feudalis formam pertinet. 740.302.

Nec à Vasallo declinari potest. 459.975. & sqq.

Quando in finibus alicujus territorii major etiam prædiorum pars feudalis est, inde etiam reliqua proximè adjacentia prædia ejusdem, in dubio, præsumuntur conditionis. 206.501.

Feuda censualia tantam cum emphyteusi habent affinitatem, ut planè à multis in emphyteusin degenerare dicantur. 646.3.

In rei veritate tamen essentialiter à se invicem differunt. 646.4.

In hac ipsa Quæst. tota collegia in transversum rapi possunt. 646.9.

Argumentum à Feudo ad emphyteusin, & vicissim, validum est. 620.91.

In determinanda hac Q. Utrum prædia nobilium, in dubio, pro feudalibus vel emphyteuticis haberi debeant? qualitatis personarum magna ratio habetur. 1213.34.

Etiam rustici verorum Feudorum capaces sunt. 656.171. 1210.121.

An etiam in Saxonia? 300.42.

Prædia à rusticis possessa in dubio potiùs emphyteutica, quàm feudalia præsumuntur. 656.176.

Tametsi sub nomine *eines Lehen ea* possederint. 656.170.

Clerici seculares Feudorum omninò capaces sunt; non etiam regulares. 985.886. & sqq.

Feudum, quod datur propter pecuniam, an hoc ipso Feudi naturam amittat? 651.89.

Dominus Feudi, qui jus canonem emphyt. à suis emphyteutis quotannis exigendi nobilibus vasallis in Feudum concessit, illum annuum canonem in recognitionem dominii directi præstandum, per hos ipsos Vasallos, percipere intelligitur. 300.46.

Ex quo tales Vasalli emphyteusin ejusmodi, ex. gr. titulo emtionis, ipsi acquirunt, tunc ipsi illum canonem jam suo quidem proprio facto, sive propria fructuum perceptione, acquirunt; sed quamprimum ipsum prædium, ex quo ille præstandus, rursus in emphyteusin alii conceditur, pristina jura revivisc unt. 300.48.

Etiam Prælatus, tàm superior, quàm inferior, ut & Princeps secularis, benemeritis personis Feudum remuneratorium conferre potest. 1695.64.

Nomen nobilis Feudi in Jure feudali Longobardico nusquàm occurrit. 1210.4.

Feudum nobile unde, & quodnam dicatur? 1210.5. 1212.31. & sqq.

Feudum nobile complures & illud reputant, in quo aliqua jurisdictio, mixtum, aut merum imperium, cum certo districtu, castro, vel pago, aliicui in Feudum à Principe concedatur. 1210 5.

Hujus generis Feuda Henricus à Roſenthal appellat Feuda jurisdictionis. 1210.6.
Complures DDres & illa Feuda, quæ ab aliquo Principe Nobilibus conceduntur, pro nobilibus reputant. 1211.11.
DDres Feuda etiam à ſola immunitate ab oneribus publicis nobilia appellitant. 1211.14.
Hanc nobilitatem eapropter feudalem appellat Eybenius. 1211.15.
Et hujusmodi Feuda etiam à noſtri Imperii Principibus concedi poſſunt. 1211.16.
Ita uſu ſervari teſtatur Itterus. 1211.18.
Frey Schild-Lehen / und Frey-Lehen pro Feudis nobilibus accipiunt Dnni Antecc. Tubingenſes. 1211.19.
Ein Rittermäſſiges / und ein anderes Adeliches Lehen-Guth an unum & idem ſint? 1218.99.
Ein Rittermäßiges oder Ritter-Lehen / und Adelich Lehen à Feudiſtis & aliis pro ſynonymis habentur. 1218.100.
Secundum communem loquendi uſum ſub appellatione der Ritter-Güther / ut & Ritter-Lehen-Güther tantùm Feuda nobilium; non etiam Baroniæ, vel Feuda regalem dignitatem annexam habentia ſignificantur. 1218.101.
Feuda à Principibus Imp. conceſſa gradu quodam ab aliis nobilibus Feudis differre dicit Itterus. 1212.20.
Ritter-Lehen / quibus onus militiæ adjunctum, ab aliis è contra ad plebejos ſpectantium bonorum oneribus, majores noſtri, ſolius militiæ favore, liberarunt. 1212.21.
Feudum quanto antiquius, & de quo conſtat, quòd illius poſſeſſores ſervitia militaria, per longiſſima retrò tempora, Principibus præſtiterint, tanto etiam faciliùs præſumitur nobile. 1212.22. & ſq.
Feudum, in genere, ſemper aliquid nobilitatis ſapere intelligitur. 1212.24.
Præprimis ſi etiam antiquitatem, vel jurisdictionem, aut aliquam nobilem præſtationem annexam habeat. 1212.25.
Feudum nobile etiam ex eo præſumitur, ſi non ruſtico vel plebejo; ſed viro patricio, Doctori, & benè de republica merito conceſſum fuerit. 1212.26.
Qualitas Nobilitatis, præſertim antiquæ, etiam hoc operatur, ut Feudum exinde non plebejum ſeu ruſticum; ſed nobile præſumatur. 1212.29. & ſqq. 1213.37. & ſqq.
Nobiles etiam plebeja & burgenſatica Feuda poſſidere queunt. 1212.30.
Utrum Feudum nobile ex eo dicatur, quòd poſſeſſorem ſuum nobilitet, vel potiùs, quod Nobili detur? 1212.31. & ſq. 1213.40. ſq.
In Saxonia ſola regalia Feuda nobilitant: ſed tamen antiqua nihilominùs nobilia, Adeliche / oder Ritter-Lehen / ex eo, vocantur, quòd verè nobiles de iſtis, ut nobiles, inveſtiantur. 1213.33.
Nobiles burgenſium & plebejorum duntaxat Feudorum poſſeſſores omnibus tàm extraquàm ordinariis oneribus ſubjacent. 1212.30. 1219.121. & ſqq.
Feuda nobilia ad popularem penſitationem haudquaquàm trahenda. 1220.130. 1213.43. & ſqq. Vide porrò Vaſallus.
In Conſtitutionibus Ducatus Luneburgico-Calenbergenſis omnia prædia, quæ Roßdienſtpflichtig / à contributionibus libera pronuntiantur. 1214.54.
Roßdienſt-pflichtig nihil aliud inſinuat, quàm equeſtrium ſeu feudalium ſervitiorum præſtationi ſubjacentia prædia. 1214.55.
In Calenbergenſis Ducatûs ſanctionibus etiam die Sattel-freye Höfe und Güther ab oneribus collectarum immunia dicuntur. 1215.60.
Ab immunitate der Sattel-freyen Güther / argumento à minori ad majus deducto, multo magis die Sattel-Güther in cenſum immunium referri debent. 1215.62.
Nomina Sattel-Güther / und Sattel-freye Güther / varium recipiunt ſignificatum. 1215.63.
Sub nomine der Sattel-Güther nonnulli non talia prædia intelligunt, pro quibus ſervitia feudalia præſtanda; ſed penitùs libera, immunia & franca, quæ immediatè Imperio ſubſunt; etiamſi illorum poſſeſſores ſint Landſaſſii. 1215.63.
Alii ſub nomine der Sattel-Güther / & Sattel-Lehen Feuda laudemialia contineri aſſerunt, pro quibus vaſallus equum inſtructum præſtare teneatur. 1215.64.
Alii cum Feudis ſcutorum illa æquiparant. 1215.67.
Feuda ſcutifera, vel ſatellitia an ab ephippio vel equo ephippio inſtructo dicantur, an à ſatellitibus, Trabanten-Hatſchierern? 1215.68.
Schildlehen-Recht quid in ſucceſſione iſtius generis Feudorum operetur? 1215.69.
Communior ſententia eſt, quòd Sattel-Güther ex eo dicantur, quòd ſervitia militaria vel per ipſos Vaſallos, vel illorum ſubſtitutos, pro illis præſtentur. 1215.70.
An ex eo, quòd oneri contributionum ſubjaceant? 1215.71.
Clauſula: Zu Sattel-Guth / nach Zutphoniſchen Lehen / quid inſinuet? 1215.66.
Sattel-freye Güther illa communiùs dicunt, quæ ab omnibus ſervitiis immunia ſunt. 1215.72.
Non tamen ubivis ab omnibus in univerſum oneribus. 1215.73. & ſqq.
Herm. Conringius Sattel-freye Güther potiùs Saal-freye Güther dicenda exiſtimat. An recte? 1215.75. & ſqq.
Quatenùs prædia feudalia collectis ſubſint, vel non? vid. Vaſallus.
An jus meri imperii ad immediatum Sueviæ Ordinem Equeſtrem, ejusq; membra, jure proprii Feudi maſculini pertineat? 324.85. & ſqq. Vid. porrò plura de hoc ſub voc. Equeſt. Ordo.

Filius Patri ſuo in Feudis ſucceſſurus, regulariter, omnia ejus Facta præſtare tenetur. 1324. 16.

Filius, Patris ſui hæres, alienationem Feudi, etiam antiqui & pactionati, à Patre factam non minùs, quàm ipſemet Pater alienator, impugnare prohibetur. 1065. 281. & ſq. 1747. 114. 1749. 127. 1750. 138. & ſqq.

Filius, Patri in Feudis ſucceſſurus, ſimul ejus allodialem hæreditatem neceſſariò adire tenetur. 1747. 115. & ſqq.

Filius ne quidem Feuda pactionata & antiqua ſola retinere, & reliquam Patris hæreditatem repudiare poteſt; ſed vel omnia retinere, vel omnia repudiare tenetur. 1749. 128.

Hinc etiam Filii, reſpectu feudalium bonorum, paſſim hæredes patris appellitantur, & per hoc ipſum ab aliis Agnatis ſucceſſoribus diſtinguuntur. 1749. 129.

Feudum ad filium non aliter, quàm ex perſona patris; ad alios verò agnatos jure ſanguinis defertur. 1749. 130. & ſq. 1750. 147.

Feudum à Vaſallo licitè alienatum, vel oppignoratum, non magis, quàm ob delictum patris amiſſum, à filio revocari poteſt. 1749. 133. & ſeq. 1750. 147.

Licet filius, tempore alienationis, adhuc minorennis fuerit. 1749. 135.

Hæc ſententia etiam in Facultate Juridica Tubingenſi eſt receptiſſima. 1749. 136. & ſqq.

Hæc jura in magnis & dignitatem annexam habentibus Feudis faciliùs, quàm in minoribus, locum obtinent. 1750. 148.

Hæc regula, quòd filius vel alius Agnatus, defuncti Vaſalli hæres, alienationem, vel aliud ejusdem factum impugnare nequeat, etiam in hæredum hæredibus procedit. 1750. 141. & ſeqq.

Filius in bonis feudalibus ſuccedens creditoribus paternis ſatisfacere cogitur. 1073. 362. & ſq. 1075. 389.

Etiamſi cum beneficio legis & inventarii adierit. 338 6.

Imò planè à paterna hereditate ſeu allodio abſtinere paratus ſit. 338. 7. 1073. 362. & ſq.

Cur filius non poſſit in ſolis Feudis, etiam ex pacto & providentia, ſuccedere, & paternum allodium creditoribus relinquere? 338. 8.

De contraria obſervantia Cameræ Imp. & nonnullorum aliorum Tribunalium. 338. 10.

In terris Brunſuico - Luneburgenſibus veritas Juris feudalis, circa hoc punctum, Hodienùm obſervatur. 338. 11.

Succeſſio in Feudis filium æri alieno paterno ſubjugat, licet illa à Fratre, qui illa primùm & immediatè à patre obtinuerat, adipiſcatur. 338. 13.

Non ordo feudalis ſucceſſionis; ſed cauſa ejusdem in talibus attenditur. 339. 15.

Filius cum ſuo Patre ſimultaneè inveſtitus, jus ſuccedendi non tàm ſuo Patri, quàm huic inveſtituræ, acceptum fert. 339. 16.

Et tamen talis filius ab alio agnato, ſimultaneè inveſtito, talis Filii Patre conſentiente, contracta debita agnoſcere cogitur. 320. 17. ſq.

Feudum non ut vaſallus, vel Patris ſucceſſor; ſed ut creditor, vel creditoris ceſſionarius poſſidens, æs alienum ſolvere non tenetur. 1683. 22.

Talis poſſeſſor pro ſucceſſore feudali, ſub nullo colore, haberi valet. 1683. 24.

Jus hypothecæ in feudo legitimè conſtitutum etiam in creditoris hypothecarii hæredes transmittitur. 1683. 24. & ſq.

Ex bonis feudalibus alimenta & dotes non aliter debentur, quàm ſi allodialia omninò deficiant, vel non ſufficiant. 406. 294.

Idem multo magis de aliis non ità privilegiatis debitis ſentiendum. 406. 297.

De Dote ex Feudo præſtanda vid. plura ſub voc. Dos.

Quousque hæc regula, quòd filiabus ex Feudo non debeatur legitima? ſit exaudienda? 1329. 57.

Filius Patris ſui factum impugnare non poteſt, ut filius & hæres; benè tamen ut agnatus, itemque proximus. 1071. 349. junct. 1074. 387. & mult. ſqq. 1076. 39.

Utrum prædium feudale à Patre venditum, à filio illius retrahi valeat? 1071. 354. & ſqq. junct. 1073. 372. & ſqq.

Agnatus defuncti Vaſalli hæreditatem invitus adire haudquaquàm cogitur. 1073. 365.

Jus feudale ad Retractum omnes proximiores agnatos admittit. 1073. 373.

Quæ lex feudalis in genere proximis agnatis concedit, & doctrinalis interpretatio ad fideicommiſſa agnatitia porrexit, etiam filiis, non qua talibus; ſed qua proximis agnatis, denegari non debent. 1074. 376. & ſq.

Filii Retractum feudalem exercentes nullam ſuo patri inferunt injuriam. 1074. 386.

Filius jus Retractus, depoſitâ hâc ipsâ qualitate & nomine, jure agnationis proprio exercet. 1075. 389.

An hoc jus Retractus, itemque perpetuæ reluitionis, ſit ceſſibile? 1078. 418. & ſqq.

Sub nomine hæredum tùm in feudali Longobardico Jure, tùm & quoties illud in materia feudali profertur ab homine, regulariter, ſoli ſucceſſores feudales indigitantur. 326. 110. 329. 157.

Etiam in feudalibus inveſtituris per iſta verba: Leibs-Lehenbare Erben / ſoli quidem maſculi liberi indigitantur; verùm non ſoli filii Feudum ſic acquirentis; ſed etiam ſeri illius nepotes, omnesque ejus poſteri ex corpore primi illius parentis deſcendere dicuntur. 776. 69.

In feudalibus ſub nomine der Erben / oder Leibs-Erben / omnes maſculi deſcendentes, nepotes, pronepotes, & ulteriores comprehenduntur. 776. 70.

Feudum masculinum Principi oblatum, vasallo, sine masculâ sobole, moriente; usque adeò extinguitur, ut filiæ, ex stricta Juris ratione, nihil quicquam à domino repetere valeant. 420. 94.

Idem etiam obtinet in Feudo prò masculis successoribus coempto. 620. 94.

Jura domino directo, ex Feudo, competentia sunt duplicis generis, alia honoratiora, alia pecuniaria. 687. 168. & sqq.

Ad illa pertinet etiam Investitura, aliaque similia; & hæc propriè in fructu esse negantur. 687. 169.

Nec in alium transferri & cedi possunt. 687. 170.

Vasallus in Feudo nonnisi revocabile dominium habet, & ideò regulariter nihil, quod ultra vitam ipsius perduret, circa feudum disponere potest. 1747. 108. 1749. 137. & seq.

Ne quidem in præjudicium suorum liberorum. 1747. 109. 1749. 137.

Limitatio hujus regulæ. 1750. 139.

In Jure feudali certæ & plurimæ causæ recensentur, ob quas dominus Feudum, tanquàm caducum, ad se trahere potest. 655. 162.

Hinc ex certarum duntaxat causarum, ob quas prædium aliquod debeat caducum fieri, determinatione, inter alia, rectè colligitur, prædium potiùs emphyteuticum, quàm feudale, esse. 655. 162. & sqq. 656. 168. & sq.

An feudi usufructuarius, dominum offendens, suum jus amittat? 741. 307.

Totius castri, Agnato & Successori feudali cum Domino comunis, occupatio propria authoritate facta, illiusque præclusio à totali ejus usu speciem spolii constituit, actionique spolii locum facit. 744. 344. & sqq.

Vasallus Feudum, ne quidem cum domini directi consensu, nisi etiam agnatorum consensus accedat, alienare potest. 655. 154.

Quatenùs vasalli conditio, quoad hoc punctum, deterior sit, quàm emphyteutæ? 655. 155. & seqq.

Dominus directus, invito vasallo, dominium Feudi directum in alium transferre nequit. 655. 160.

Vasallus, regulariter, Feudum antiquum nullo titulo, vel modo, alienare potest. 1740. 32.

Quid de Feudo novo & hæreditario sentiendum? 1740. 33.

Etiam constitutio juris Feudo utendi-fruendi est species prohibitæ alienationis. 1740. 34.

Vasallus post suum obitum, regulariter, ne quidem uxori victalitium, vel alimenta in Feudo constituere valet. 1740. 35. & sq.

An ad convalidandam ususfructus in Feudo antiquo constitutionem agnatorum in eodem successurorum specificus consensus solus sufficiat? 1740. 37. & seq.

Vasallus, ne quidem ad dies vitæ, usumfructum in Feudo constituere potest. 1740. 38.

Nisi specialiter feudalium bonorum mentio facta, & à domino directo licentia de illis testandi vel disponendi concessa sit, sub omnium bonorum usufructu Feuda non continentur. 1741. 40. & seq.

Si vasallus jus aliquod reale in Feudo, tametsi solùm ad dies vitæ, transferre valeret, tunc res illo nexu semel devincta ad posteros cum eodem onere facillimè transmitti, vel super eadem ex manu fructuarii extorquenda gravissimæ lites oriri possent. 1743. 51.

Tametsi vasallus, cum specifico omnium agnatorum consensu, usumfructum formaliter & propriè sic dictum, suæ uxori, vel alii constituere nequeat; tamen commoditatem utendi-fruendi seu facultatem fructus percipiendi, etiam sine consensu domini directi, quocunq; titulo, in aliũ transferre potest. 1741. 42. & sqq.

Præprimis si ipse alia bona habeat, ex quibus servitia domino præstare possit. 1746. 97. & seq.

Facta hujus facultatis translatione usufructuarius non solùm ipsum Feudum possidere; verùm etiam omnes omninò, tàm naturales, quàm civiles, Feudi fructus, & dehinc quoque omnia patrimonialis Jurisdictionis emolumenta suo proprio quidem facto, & sine ullo ipsius concedentis vasalli concursu; veruntamen ex jure & persona ejusdem, ipsè percipere & immediatè acquirere valet. 737. 272. & sq. 1741. 44. & sqq.

Idem obtinet in casu ususfructus uxori in omnibus mariti, etiam feudalibus bonis, præprimis cum speciali agnatorum consensu, constituti. 1744. 79. & seq.

Fructus ejusmodi feudales separandos, respectu separationis futuræ sic dictos, burgensaticam naturam habere, & in commercio esse non malè scribit Camerarius. 1742. 48.

Si vasallus alteri fructus feudales concedens aliis bonis non sit instructus, ut servitia feudalia exindè præstare queat, tunc ipse, quantum ad hæc opus, sibi reservare tenetur. 1746. 100.

Jus percipiendi fructus Feudi, etiam sine consensu domini directi, ad longum tempus, vel quamdiu vasallus Feudum habebit, benè concedi potest. 738. 276.

An per hanc concessionem aliquod jus in re transferatur? 738. 277. 1742. 54. 1746. 99. 1751. 150.

An ab usufructu differat? 738. 278.

Ad constituendum formale jus utendi fruendi in prædio feudali consensus domini omninò requiritur. 738. 281. 740. 298.

Verus prædii feudalis usufructuarius etiam ad servitia feudalia benè potest adstringi. 740. 299.

Verùm usufructuarius prædii feudalis eodem investiri potest haudquaquàm. 740. 301.

Usumfructum in Feudo habens, eapropter, vasallus vel minimè fit. 740. 304.

Non obstante usufructu, in prædio feudali, alteri concesso utilis dominii proprietarius tamen

men vasallus manet, & dehinc quoque Feudum ipse solus recognoscit. 740.305.
Vasallus ipso dominii utilis jure, sine caducitate, se abdicare nequit. 1741.45.
Quo sensu Feudum à JCto Feudista appelletur ususfructus? 1744.77. & seqq.
Feudi usufructuarius, dominum offendens, suum jus haud amittit. 740.306. & sq.
Ex bonis feudalibus, quacunque de causa in commissum cadentibus, usufructu durante, proveniens reditus, tametsi vel maximè extraordinarius, ad usufructuarium pertinet. 680.74.
Vasallus, vel alius dominus utilis longè potentius & plenius jus in feudali vel emphyteutico prædio habent, quàm fructuarius in re fructuaria. 1744.76.
Hypotheca, cum consensu Domini, in Feudo constituta, publica censeri debet. 1410.99.
Commoditate fructuum feudalium à vasallo in in alium translata sola possessio naturalis, ratione modi sic dicta, in fructuarium transit. 1751.151.
Heres Vasalli usumfructum à defuncto in prædio feudali constitutum impugnare nequit. 1748.118.
Idem multo magis quoad filium Vasalli heredem obtinet. 1748.114. & mult. sqq.
Agnati, qui semel suas, quas in feudali prædio habuerunt, portiones vendiderunt, nihil juris ulteriùs, licet emtor absque mascula prole decedat, prætendere possunt. 636.25.
Ex hisce verbis: Daß der Verkäuffer eines Guths dasselbige nutzen und niessen solle/ malè colligitur, quòd solus ususfructus prædii feudalis ei venditus sit. 636.30. & sq.
Quo fine hæc verba instrumento venditionis utplurimum inseri soleant? 636.31.
Jus utilis dominii, quod Vasallo in bonis feudalibus competit, longè plenius & efficacius est, quàm solum jus utendi fruendi. 725.109.
Ille, qui totum Feudum à fratribus comparavit, respectu ipsorum ceu Vasallus vicarius, porrò nequit investiri. 639.68.
Facultas alicui concessa das Guth in Lehenweiß inn zuhaben/ zunutzen/ und zuniessen/ als Lehens- und Landrechtist/ non usumfructum saltem; sed utile dominium indigitat. 651.76. & sq.
Fundi vel prædii nomine in bonis feudalibus utile dominium significatur. 728.148.
Si Agnatus Feudum, cum domini quidem directi consensu; sed cæteris Agnatis dissentientibus, vendiderit, hi, tùm illô vivente, jure retractus seu protimiseos; sed pretio refuso, tùm illo defuncto, jure feudalis successionis, nec obolo refuso, revocandi jus habent. 323.70. & sq. 392.122.
Textus II. Feud. 26. §. Titius. utrum de retractu feudali, an verò de Feudi revocatione, quæ, jure devolutæ successionis, & quidem gratis, agnatis conceditur, sit accipiendus? 1075.392. & sqq.
Dominus Feudi suo consensu agnatis nequit præjudicare. 323.71.
Nec Vasallus alienans, cùm Agnati ab eo non habeant causam, jus ipsis ex primi concedentis beneficio, & primi acquirentis contractu quæsitum, sua alienatione, intervertere potest. 323.74.
Ut subscriptio Agnatorum, quoad venditionem Feudi, ipsis præjudicet, declaratio requiritur, se subscribere ut Agnatos. 323.79.
Pars meri imperii, ab uno Agnato alienata, per retractum feudalem, à cæteris Agnatis illicò revocari potest, modò pretium emtori restituatur. 329.148.
Isto nomine competit Condictio ex Lege. 329.148.
Tempus anni & diei, huic retractui præstitutum, de circumstantiis venditionis non plenariè informatis haud currit. 329.150.
Minores XXV. annis, contra lapsum illius, in integrum restituuntur. 329.150.
Hæc in integrum restitutio, pro *individua* retractus natura, etiam prodest *majorennibus* litis consortibus. 329.151.
Feudum totum, vel pro parte alienatum, ex causa delatæ successionis, mediante actione revocatoria, sive ipsa directa rei vindicatione, per integrum *tricennium, nec obolo refuso*, repeti potest. 329.152. & sq.
Pactum de Feudo in unum ex Agnatis vel Filiis transferendo, à nobilibus jurisdictionem habentibus, utplurimum & vix aliter, quàm in scriptis, iniri solet. 832.111. & sq.
Eandem doctrinam etiam pacto, quo quinque nobiles fratres feuda paterna inter se diviserunt, adjecta hac lege, quòd, si Feuda divisa ab alterutro fratrum alienentur, illa uni ex cæteris, eodem pretio, quô fuêre æstimata, vendi & quasi restitui debeant, applicat Cothmannus. 833.122.
Quando de ipsis Imperii Feudis & interesse quæstio est, etiam Principum, nedùm nobilium immediatorum, aliorumq; omnimodam jurisdictionem habentiũ, pacta Familiæ Cæsarea confirmatione opus habent. 827.52. 828.59. & sq.
A fideicommissis familiæ ad Feuda validè arguitur. 1747.111.
De investituris feudalibus vid. Investitura.
Meliorationibus Feudi vid. Melioratio.

FICTIO.

Retrotractio est species Fictionum juris, quæ sine expresso textu non admittendæ. cons. 16. n. 661.

FIDEICOMMISSUM.

Fideicommissum, in dubio, non præsumitur. cons. 16. n. 699. 25.215. 26.226. 37.335. 1063.258. 1063.255. & seqq.
Contra juris & æquitatis rationem esse creditur, ut Fideicommissum facilè præsumatur. cons. 16. n. 700. 1064.265.

Ubi verba importare possunt, vel non importare Fideicommissum, credendum est posterius. 26. 226. 54. 473. 860. 49. & sqq.

Fideicommissum ab eo, qui se fundat in illo, per verba clarissima, in jure & facto certa, & de necessitate id inferentia, ostendi debet. 26. 223. & sqq. 860. 48. 861. 52. & sqq. 1115. 93.

Verba: Permaneat, & Perpetuò, non inducunt Fideicommissum, ubi non est. 57. 502.

Adserens Fideicommissum, vel ex verbis testamenti, vel pacti familiæ, vel ex præsumtionibus ad hoc sufficientibus, id probare tenetur. cons. 16. n. 706. & seq. 1064. 265.

Conjecturæ pro Fideicommisso, etiam familiæ, urgentes, graves, concludentes, necessariæ esse debent. cons. 16. n. 708. 861. 57. 1164. 266. 1115. 93.

Neque hominis conjecturæ ad hoc sufficiunt; sed à lege approbatæ & receptæ requiruntur. cons. 16. n. 709. 861. 57.

Pro Fideicommisso tùm demùm pronuntiandum, si dispositio nullo alio modo salvari possit. 27. 237. 860. 49.

In Fideicommissis sola fideicommittentis voluntas spectanda & sollicitè sectanda. 1770. 51.

Fideicommissa nudo etiam nutu, & sic quoque omni verbo ad declarandam disponentis voluntatem idoneo & habili, relinqui possunt. 1771. 54.

Fideicommissa familiæ, tanquàm favorabilia, faciliùs, quàm alia, præsumuntur. cons. 16. n. 701. & 702.

In dubio ità interpretanda sunt, ut potiùs extent & valeant, quàm pereant. cons. 16. n. 703. 1063. 260. & sqq.

In Fideicommissis familiæ benigna & lata interpretatio fieri debet. 1070. 328.

Talia Fideicommissa excellenter favorabilia à DDbus appellantur. Quo respectu? 1070. 329. 1769. 34.

Eorundem destructio reputatur odiosa. 1070. 330.

Quo respectu etiam ipsa familiæ Fideicommissa odiosa censeantur? 25. 212. 29. 249.

Non temeraria etiam pro tali Fideicommisso capi debet præsumtio. cons. 16. 704. 1064. 263.

Consuetudo, quòd, altero sine masculis liberis decedente, alii masculi de familia, exclusis filiabus, ut in Fideicommissis agnatitiis aliàs juris est, succedere debeant, legaliter probanda. cons. 16. n. 727. sq.

Nec sufficit, probari, fœminas à masculis exclusas fuisse; sed oportet, ut probetur, quòd exclusio facta fuerit vi istius consuetudinis. cons. 16. n. 729.

Quòd paterna & materna, à fratre fratri donata, bona nullo Fideicommissi agnatitii nexu devincta sint, per judicialem confessionem, rectè probatur. 985. 884.

Ex sola testatoris, vel pacisentium dispositione, quòd bona non debeant à se invicem dividi, constitutio Fideicommissi agnatitii vel familiæ non semper concluditur. 1066. 289.

Diversum dicendum, si expressè adjectum sit, quòd ad conservandum splendorem familiæ, vel ad avertendam familiæ ruinam nulla talis divisio, vel alienatio fieri debeat. 1066. 290.

Recensentur plures aliæ æquipollentes loquendi Formulæ, quibus Fideicommissum familiæ inducitur. 1066. 292. & sqq.

Ad statuminandum tale Fideicommissum non sufficit, dispositionem vel conventionem à prohibitione alienationis non incepisse; sed propterea, ut bona in familia perpetim conserventur, illorum alienationem prohiberi. 1066. 296. & sq.

Nulla fortior in probando tali Fideicommisso familiæ probatio datur, quàm quæ propria partis adversæ confessione, scripto maximè comprehensa, atque judiciali constat. 1067. 301.

Etiam nuda patris intestati, de rebus suis non alienandis, quomodocunque facta, voluntatis declaratio ad inducendum perpetuum familiæ Fideicommissum sufficere creditur. 1769. 25. & sqq.

Sola prohibitio alienationis prædii, territorii, &c. extra familiam, & è contra injuncta conservatio bonorum in familia seu Agnatione, bey dem Mannlichen Stammen/ regulariter, Fideicommissum familiæ constituit. 1769. 27.

Hæc Patris ab intestato disponentis verba: Daß seine Söhne/ so lang müglich/ das Guth N. bey dem Stamen erhalten sollen/ efficacissimè obligatoria sunt, & ad inducendum Fideicommissum familiæ sufficientissima. 1770. 40.

Idem etiam de paterna admonitione: Daß er seine posteritât ernstlich ermahnet haben wolle/ das Guth N. ohne äusserste noth/ nicht von dem Stammen zualieniren. 1769. 25. junct. 1770. 39.

Ad constituendum, etiam familiæ, Fideicommissum non saltem precaria, vel pro precariis vulgò accipi solita; sed etiam talia verba sufficiunt, quæ enixum alicujus desiderium ac votum, quid ipse post mortem suam fieri exoptet, evidenter significant. 1770. 44. & sqq. 1771. 53.

Idem etiam de hac verborum figura dicendum, si defunctus sic dixerit: Scio, te daturum; Scio, omnia, quæ tibi relinquo, ad filios meos perventura. 1770. 48.

Etiam verba enunciativa, modò certæ in illis voluntatis vestigium de Fideicommisso relinquendo appareat, ad hunc effectum sufficiunt. 1770. 49.

An verba spei, præsumptionis, & confidentiæ ejusdem habenda sint efficaciæ? 1770. 50.

Etiam hæc verba: Te, Fili, rogo, ut prædia, quæ ad te pervenerunt, pro tua diligentia

diligas, & curam eorum habeas, ut possint ad filios tuos pervenire, in vim Fideicommissi accipi debent. 1770. 52.

Vocabulum, Stamm-Guth / non saltem bona nexu Fideicommissi familiæ devincta; sed & hæreditaria & avita bona denotat. 1063. 250. junct. 1070. 334.

Altväterliche Stamm-Güther etiam illa dici possunt, quæ à Fideicommissi agnatitii vinculo immunia sunt. 1070. 337.

Fideicommissa familiæ etiam à nobilibus mediatis, imò etiam ab omnibus non nobilibus & privatis condi possunt. 6. 47. & sq.

Nobilium & illustrium familiarum Fideicomissa perpetuam illarum conservationem pro fine habent. 398. 203.

Conditores familiæ Fideicommissi, si de longè minoris momenti articulis specialiter prospiciant, & multò majoris momenti articulum nec verbulo tangant, quoad hunc non debemus ipsorum voluntatem, omni verisimilitudine adversante, somniare. 405. 285.

Universale Fideicommissum in aliqua familia vigens, quòd omnia, etiam mobilia bona, ei debeant subjacere, liberam tàm contrahendi, quàm testandi facultatem adimit. 438. 711. cons. 16. n. 730.

Tàm iniqua conditio nec per Statutum, vel pactum familiæ, cuiquam inferri potest. cons. 16. n. 712. & sq.

Vix ullum illustris, vel illustrissimæ familiæ exemplum adduci potest, in quo universale, omnia in universum bona afficiens, Fideicommissum obtineat. cons. 16. n. 714.

Hinc etiam talis Fideicommissi inductiva conventio à paucissimis agnoscitur. cons. 16. n. 717. & sq.

Tàm latè patens Fideicommissum, ut etiam res mobiles eò comprehendantur, ab ordinaria Fideicommissorum familiæ natura enormiter recedit. cons. 16. n. 734.

Fideicommissa familiæ perpetuò durare debent; in mobilibus verò rebus ferè nihil perpetuò durabile effici potest. cons. 16 n. 735.

Hinc talia Fideicommissa in solis immobilibus, & quæ his æquipollent, constituuntur. cons. 16. n. 736.

Quibus casibus etiam Fideicommissa familiæ in bonis mobilibus constituantur? cons. 16. n. 737. & sq.

Talia Fideicommissa in pecunia numerata, auro, argento, argentea, vel aurea massa, catenis aureis, argenteis credentiis, regulariter haud constitui solent. cons. 16. n. 740.

Sed specifica & expressa voluntatis declaratio ad hoc requiritur. cons. 16. n. 741.

Ex hoc solo, quòd in multis illustribus familiis dotes ad certam summam ità restrictæ sint, ut ab illis recedere nefas existimetur, non evincitur, quòd omnia ejusmodi familiarum bona, etiam mobilia, universali Fideicommisso devincta sint. cons. 16. n. 750 & sq.

Qui scit, suæ filiæ universa clinodia & alia pretiosa, pecuniam numeratam, capitalia, & alia (exceptis solis fideicommissariis & feudalibus bonis) ex certa familiæ consuetudine, deberi, ille, citra stultitiam, pauca saltem mobilia eidem stipulari vel paciscinon potest. cons. 16. n. 873.

Licet omnia bona alicujus illustris vel nobilis familiæ Fideicommissi perpetui nexu devincta sint; tamen indè non sequitur, quòd alia specialis, de certo illius familiæ pago, dispositio vel conventio sit abrogata. 1068. 313.

Monachi, Religiosi, & Clerici regulares ad bona nexu familiæ Fideicommissi devincta non admittuntur. 967. 687. junct. 985. 886.

Benè tamen seculares, ut Canonici, & similes: Itemque Equites Hierosolymitani, Teutonici, & alii. 985. 887. & sq.

In bonis Fideicommisso familiæ obnoxiis fœminæ non priùs ad successionem admissibiles sunt, quàm omnibus ejusdem familiæ agnatis omninò extinctis. 1771. 570.

Fœminarum à Fideicommissis familiæ exclusio, totaliter extinctò stemmate masculino, simul tota extinguitur, sic, ut illæ postea ad successionem admittantur. 804. 111. & sqq.

Etiam in illis provinciis & regnis, in quibus statuta, extantibus masculis, fœminarum exclusiva vigent, tamen, masculis deficientibus, fœminis locus aperitur. 804. 124.

Filiæ à successione in *agnatitio Fideicommisso* præcipuè tunc non excluduntur, si in illius erectione particulæ suspensivæ, Quamdiu, vel Donec masculi superterunt, wofern / und so lang Mannliche Erben oder einer des männlichen Stammens vorhanden / so sollen die Töchtere / zu allen zeiten / excludirt seyn / adjectæ legantur. 804. 127. & sq. 807. 157.

Fœminæ sub tali suspensiva verborum figura, à successione non perpetuò exclusæ; sed masculis prorsùs deficientibus, ad eandem modis omnibus vocatæ censendæ. 805. 129.

Tametsi conditor Fideicommissi simùl hisce verbis usus fuerit, quòd fœminæ, eousque, in infinitum exclusæ esse debeant. 805. 130.

Si conditor talis Fideicommissi, quòd, quamdiu masculina agnatio duraverit, ipsius Filiæ, & ex his descendentes, à suis bonis excludi debeant, adhuc interrogari posset, annon, in casum sublatorum masculorum, suas proprias filias, earumve descendentes ad Fideicommissum admittere voluerit, quàm personas extraneas, ipse verisimillimè affirmativè & per consequens, quòd nec ultimo masculo superstite extraneos ad illud vocandi competere debeat, respondurus præsumitur. 807. 158. & sqq.

Hoc, quòd, post masculorum totalem defectum, descendentes ex fœminis vocati consentire, pro expresso habetur. 808. 171.

An ex eo, quòd in casum totaliter extincti stemmatis masculini, fœminæ non specialim & expresè

expreſsè vocatæ ſint, diverſum ſentiendum? 809. 182. & ſeq.
An fœmina ſemel à Fideicommiſſo excluſa in perpetuum excluſa cenſenda veniat? 798. 32. & ſqq. junct. 812. 224.
Quando nulla ampliùs perſona ſupereſt, cujus contemplatione teſtator ſua bona Fideicommiſſo ſubjecit, tunc ultimus maſculus, tùm inter vivos, tùm in ultima voluntate, pro arbitrio, de illis diſponere poteſt. 800. 69. ſqq.
Modò, poſt maſculos, nemo alius ad illud vocatus ſit. 812. 226.
Utrum fœminæ ad Fideicommiſſum agnatitium vocatæ, extincto Stemmate maſculino, illud totum; an verò tantùm illam partem, quam ipſæ in caſu non conditi teſtamenti habituræ fuiſſent, prætendere valeant? vel quis ordo ſuccedendi talí caſu obſervetur? 800. 72. & mult. ſqq. junct. 812. 228. & mult. ſqq.
Si Filiæ, in caſu teſtamentô inducti Fideicommiſſi, ſublatis maſculis, ad ſolam illam portionem admittendæ eſſent, ad quam ipſæ, in caſu non conditi teſtamenti, in omnibus, ceu, hoc caſu, à nexu Fideicommiſſi liberis, bonis admitti debuiſſent, tunc, illæſa veritate, dici non poſſet, quòd, maſculis ſublatis, etiam fœminæ in nobilium familiarum Fideicommiſſis ſuccedant. 807. 154. & ſqq. 809. 181.
Utrum, ſub fœminarum, & ab illis deſcendentium tantùm temporali, ſeu ad tempus florentis ſtemmatis maſculini duntaxat ſuſpenſa excluſione, præprimis per ſtatutum factâ, ipſarum vocatio intelligi debeat? 809. 182. & ſqq.
Utrum Fideicommiſſum, quoadusque maſculina agnatio duraverit, fœminarum excluſivum, in ultimo maſculo; an verò demùm in fœminina deſcendentia extinguatur? An item, extinctis maſculis, illud ſtatim liberè alienari poſſit? 810. 205. & ſqq.
Fideicommiſſorum interpretatio, regulariter, ità facienda, ne hæredes graventur in infinitum. 776. 75.
Fideicommiſſa, tanquàm oneroſa, & dehinc odioſa, nullam admittunt extenſionem. 29. 249. 37. 325. 777. 79.
Quales conditiones Fideicommiſſis, etiam familiæ, tacitè inſint? 814. 244. & ſqq.
Ad Fideicommiſſum familiæ inducendum ſufficiunt verba: Quòd bona in domo vel familia conſervari, vel extra familiam, auſſer Stammen und Nahmen / alienari non debeant? 1769. 27.
Verba hæc: Daß das Guth N. bey beyder Brüder linien erblich verpleiben ſolle / & ſpecifica prohibitio alienationis extra familiam, ſunt æquipollentia. 53. 466. & 468.
Quousque ex eo, quòd inſtitutor Fideicommiſſi ſuæ agnationis conſervationem per illud intendit, ejusdem repetitio etiam in aliis perſonis & caſibus, præcipuè in caſu ſub verbis geminatis & relativis ſollicitè expreſſo, colligi valeat & debeat? 16. 135. & ſqq.
Multum refert, an Teſtator ſuæ agnationis in flore ſervandæ per modum rationis, & in oratione omninò ſeparata; an verò tantùm per verba illativa, continuativa & conſecutiva mentionem injecerit? 17. 139. & ſqq.
Adducuntur elegantia exempla de hoc ex Surdo, Fuſario, & Giovagnonio. 17. 139. & ſqq.
Ratio evitandæ ſuperfluitatis ad inducendum novum Fideicommiſſum nihil operatur. 23. 197.
Ratio, à conditore Fideicommiſſi conſiderata, non ulteriùs id ampliat, quàm quatenùs in mente ipſius reſedit. 56. 495.
Effectus augmentativus Fideicommiſſi quoad perſonas ſubſtitutas, ſive circa activam ſubſtitutionem, non debet extendi etiam ad paſſivam ſeu perſonas illo Fideicommiſſo gravatas. 24. 201.
Quando clauſula Fideicommiſſo ſubjecta multos effectus producere poteſt, ſetentô eôdem themate, tunc ad excluſionem novi Fideicommiſſi omnis illius interpretatio ſollicitè facienda. 24. 203. 54. 473.
Sufficit, clauſulam illativam aliquid minimi operari, vel dubium tollere, quod poterat ſubeſſe. 24. 205.
Hinc, quoties Fideicommiſſum, ſine extenſione à caſu ad caſum, expreſſo caſui è diametro adverſum, vel ab eo diverſum, & ab una perſona nominatim gravata ad alias perſonas longiſſima ſerie ab illa diſtantes, intelligi poteſt, tunc nulla hujusmodi extenſio admittenda. 54. 469. & ſqq. 878. 262.
Ubi verba, Fideicommiſſi extenſionem præ ſe ferentia, non tantam ex ſe habent veriſimilitudinem, ut contrarium à nemine credi valeat, vel niſi eorundem ſignificatûs neceſſitas extenſionem vel multiplicationem Fideicommiſſi extorqueat, tunc pro Fideicommiſſi excluſione, absque dubitatione, pronuntiandum. 54. 474. & ſq. 860. 51.
Qui Fideicommiſſi extenſionem, ultra expreſſa ejus verba, prætendit, illam ſufficienter probare debet. 861. 54.
Ad Fideicommiſſum illi ſoli vocati intelliguntur, qui poſſunt legi; non qui ex verbis tantùm illativis porrò poſſunt intelligi. 27. 233. & ſq. 27. 228. 29 248. 45. 398. & ſqq. 48. 416. 860. 45. 861. 54.
Nec diverſum hic operatur agnationis favor, vel adjectio verborum perpetuitatis indicativorum. 47. 408. 47. 414. & ſqq. 57. 502.
Poſſeſſor bonorum, tali caſu, ſemper poteſt objicere: Subſtitutio fideicommiſſaria de te non loquitur. 27. 235. 860. 47.
Si præſertim quæratur de transverſalibus. 27. 236.
Propter Fideicommiſſum ab altero conventus ſemper poteſt excipere, verba Fideicommiſſi non

non complecti hunc casum, quem ille prætendit, donec hic illud probet. 860. 46. 861. 54.

Quando Testator in honoranda verbi grat. tota linea fraterna liberalissimus; sed in filio gravando parcissimus est, tunc ab activa substitutione fideicommissaria ad passivam nullatenùs concludere licet. 28. 239. & sqq.

Quod maximè procedit in Fideicommisso in collateralium gratiam ordinato. 28. 243.

Fideicommissum etiam familiæ, sub particula restrictiva, Tunc, seu Alßdann/ relictum, ad casum, qui casui in illo expresso è diametro contrarius, nullam admittit extensionem. 28. 244. 29. 250. & sqq.

Talia verba limitativa excludunt omnes limitationes, quæ consilio Oldradi 251. à DDbus solent adjici. 29. 245. 47. 409.

Personalis restrictio Fideicommissi imprimis colligitur ex verbis: Tunc & eo casu. 29. 245.

Licet nobis non constet de ratione, ob quam testator à se injunctum Fideicommissum ad hunc vel illum casum restrinxerit; tamen ejus voluntati præcisè standum. 29. 246.

Nec ob rationis majoritatem fideicommissaria substitutio extendi, vel duplex Fideicommissum induci debet, si præsertim testator per particulas restrictivas, Tunc, Eo casu, Ut supra, &c. suam mentem satis clarè expresserit. 29. 253. 48. 416.

Substitutio fideicommissaria in omnem perpetuitatem, & per omnes subsecutivos gradus facta, semper ita exaudiri debet, si casus eveniat primæ substitutionis. 43. 378. & sqq. 44. 390. & sqq.

Etiamsi præsumtio apud nos sit, testatorem planè aliam voluntatem habuisse. 44. 390.

Verba: Also daß/ Ita quod, Adeo quòd, an & quatenùs Fideicommissum augeant & amplient? 23. 189. & sqq. 47. 413. 56. 493.

Etiam reciproca, sub illativa & continuativa verborum figura facta, fideicommissaria substitutio tantummodò in casum, si eveniat conditio primæ substitutionis, effectum sortiri potest. 45. 399. & sq. 50. 436.

Expressa prohibitio alienationis Fideicommissi, sub illativa oratione & accessoriè, post substitutionem, tametsi verbis amplissimis, & in favorem agnationis facta, juxta conditionem, sub qua ipsa substitutio facta proponitur, præcisè regulanda, & limitanda. 53. 467. 57. 498. & sqq.

Evanescente prima substitutione fideicommissaria per defectum adjectæ conditionis, etiam omnes sequentes saltem per illativam continuationem subordinatæ, nec de per se, sive in separata ac dispositiva oratione positæ, omnimodò pereunt. 43. 378. & sq. 54. 476. sq. 59. 519. & sqq.

Non obstantibus amplissimis, temporis infinitatem, infinitam descendentiam, vel hæredis hæredum successionem à gradu ingradum, à descendente in descendentem, à linea ad lineam, perpetuam familiæ & bonorum in illa conservationem, &c. importantibus verbis. 43. 380. 55. 478. & sqq. 60. 530.

Eadem doctrina rectè quoque huic casui, si Testator disponat: Si filius meus sine filiis morietur, substituo fratrem, & ejus filios, & ità de herede in hæredem, applicatur. 56. 487.

Voluntas conditorum Fideicommissi ab hujus verbis & conditione non debent recedere. 55. 483.

Quando verba Fideicommissi tractum successivum involvere censenda? 60. 535. & sqq.

In Fideicommissis hoc argumentum: Testator gravavit proximiorem. Ergò multo magis remotiorem, benè concludit. 61. 538.

Testatores ad Fideicommissum favore transversalium inducendum non tàm facilè moventur. 61. 539.

Hæc duo, quòd Fideicommissum sit conditionale, & tamen perpetuum, invicem non pugnant. 61. 541.

Voluntas testatoris in Fideicommissis prædominatur. 9. 69. & sqq.

An in Fideicommissis testamentariis filii, nepotes, &c. in conditione positi, pro vocatis, & respectivè iterum gravatis habendi veniant? 32. 273. & sqq.

Annon ob conservationem agnationis, Fideicommissi perpetuitatem, perpetuam masculorum vocationem, & constantem fœminarum exclusionem, à testatore factam hoc affirmandum? 33. 287. & sqq.

Quinam sub nomine Liberorum, Descendentium ex corpore, German. Leibs-Erben/ in materia Fideicommissorum exaudiendi veniant? vid. Liberi.

Utrum alternativa hæc institutio: Meum fratrem, (vel meam sororem) aut ejus liberos hæredes instituo, pro Fideicommissaria haberi debeat, sic, ut frater, vel soror talem hæreditatem, in casum suæ mortis, suis liberis jure Fideicommissi restituere teneantur; vel an illa directam, nimirum vulgarem substitutionem operetur, sic, ut, fratre vel sorore hæreditatem adeunte, liberorum substitutio prorsùs expiret? 863. 83. & sqq.

Quando testator plures personas, inter quas, si ne aliqua necessitate illas instituendi, vel substituendi, solus ordo charitatis sive affectionis locum sortitur, per alternativam vocat, verbi grat. dicendo: Instituo Titium, meum fratrem, agnatum, aut prorsùs extraneum, vel ejus filios, quomodo hæc vocatio sit exaudienda? 863. 88. & sqq.

Etiam fideicommissariæ substitutiones secundum charitatem & affectionem, quam quivis testator, seu majorem, seu æqualem, erga personas aretissimo cognationis nexu sibi devin-

deviactas habuiſſe intelligi, debent dijudicari. 865. 110.
Quando teſtator inſtituit fratrem & ejus filios, tunc pro ſimultaneè, non ſucceſſivè vocatis habendi veniunt. 868. 148. & ſqq.
Idque ſive quæratur de teſtamentario, ſive pactitio Fideicommiſſo. 868. 150. & ſqq.
Si Pater teſtator ita fidei filiæ ſuæ committat: Peto, cùm morieris, licet alios quoque filios ſuſceperis, tamen Sempronio, nepoti meo, in honorem nominis mei, plus tribuas, tunc filia illi nepoti ad præcipuum obſtringitur. 347. 51.
Fideicommiſſum univerſale etiam illud vocatur, quando aliquis partem hæreditatis reſtituere rogatur. 966. 675. 979. 831.
Etiam talis Pars fideicommiſſaria hæreditas vocatur. 980. 832.
Si quis Tertii alicujus hæreditatem, ſibi delatam, jure Fideicommiſſi, alteri jubeat reſtituere, hoc non univerſale; ſed particulare eſt Fideicommiſſum. 980. 834.
Si quis legitimis ſui filii impuberis hæredibus injungat, ut, ſi filius in impubere ætate deceſſerit, ipſi ſuam (nempe Patris) hæreditatem pauperibus reſtituant, hoc pariter non univerſale; ſed particulare ſaltem Fideicommiſſum reputatur. 980. 838.
Objectum SCti Trebelliani ſola univerſalia Fideicommiſſa conſtituunt. 980. 835.
Fideicommiſſum, etiam univerſale, in epiſtola relinqui poteſt. 536. 331. & ſq. 977. 804. & ſqq.
In Fideicommiſſorum, tàm particularium, quàm univerſalium, ordinatione quinarius teſtium numerus requiritur. 538. 360. 978. 807.
Eundemque & tunc adhiberi oportet, quando Fideicommiſſum in epiſtola relinquitur. 538. 361. 978. 807.
Ne quidem binarius teſtium numerus ad validitatem Fideicommiſſi, in ſcriptura ad Fideicommiſſarium directa relicti, ſufficit. 538. 362.
Regula Legis 12. de teſtibus hic pedem figere nequit. 538. 363.
De Clauſula codicillari in vim Fideicommiſſi operante vid. Codicillaris clauſula.
Etiam per Pacta, contractus, & alias conventiones, Fideicommiſſa conſtitui poſſunt. 867. 124.
Et propterea etiam per Transactionem. 867. 126.
Per hanc etiam perpetuum & ſucceſſivum, à linea ad lineam devolutivum, Fideicommiſſum conſtitui poteſt. 867. 129.
Adferuntur tales caſus de Fideicommiſſo per transactionem inducto. 867. 130. & ſqq.
Conventionale Fideicommiſſum etiam quaſi, ſeu improprium, à DDbus vocatur. 805. 135. 867. 124. 1774. 90.
Tale Fideicomiſſum inducitur quoq; per Pactum regreſſus ad bona renunciata reſervatorium. 806. 142. 805. 125.
Per renunciationem Filiarum nobilium, &c. duplex Fideicomiſſum conventionale conſtituitur. Quodnam illud? 1162. 632.
De hac Fideicommiſſi conventionalis ſpecie vid. plura ſub voc. Renuntiatio.
Ad Fideicommiſſum conventionale, ſub nomine collectivo plurium perſonarum vocati, cum perſona ſimpliciter, vel proprio nomine vocata, id non in partes viriles dividunt; ſed hæc ſola unàm dimidiam; illi reliqui verò omnes ſimùl alteram ſolummodò dimidiam accipiunt. 870. 165.
Fideicommiſſum conventionale & teſtamentarium in plurimis conveniunt, ac proindè ab uno ad alterum arguere licet. 5. 38. 408. 328. 870. 167.
Pactum Fideicommiſſi conſtitutivum in teſtamento vel actu teſtandi validè initur. 5. 38. & ſqq.
Verba Fideicommiſſi conventionalis in ſtricto & grammaticali ſenſu accipienda. 78. 708.
In Fideicommiſſis conventionalibus ſtrictior interpretatio fieri debet, quàm in teſtamentariis. 25. 217. & ſqq.
In conventionalibus Fideicommiſſis nulla unquàm à caſu ad caſum extenſio locum ſortitur, ſicut interdum in teſtamentariis. 26. 221.
Hoc multo magis de Fideicomiſſo conventionali conditionato, ab ipſo illius conditore ſollicitè reſtricto, in commodum Transverſalium relicto, adeoque ex tot cauſis rigidiſſimè reſtringendo, aſſerendum. 30. 261. & ſqq.
Conſultius eſt, Fideicommiſſa, etiam familiæ, per ultimas voluntates, quàm per pacta, conſtitui. 26. 222.
Utrum in Fideicommiſſis conventionalibus filii in conditione poſiti cenſeantur vocati? 31. 270. & ſqq.
Qui circa pactum Fideicommiſſi conſtitutivum, ut id rectè & perſpicuè conciperetur, neceſſariam ſollicitudinem non adhibuit, pati cogitur, ut illud, in paſſibus ambiguis, adverſus ſe & ſuos heredes, exaudiendum ſit. 36. 318. & ſeqq.
De Fideicommiſſo conventionali certo pretio redimendo vid. Liberi.
Teſtatores & Paciſcentes, familiæ Fideicommiſſum ordinantes, omnia prudenter & conſideratè ordinaſſe credendi. 398. 201.
Quales clauſulæ & cautelæ pactis nobilium & illuſtrium familiarum, perpetui familiæ Fideicommiſſi inductivis, communiſſimè & creberrimè adjici ſoleant? 835. 148. & ſqq.
Quatenus in pactis Fideicommiſſorum, præprimis familiæ, conſtitutivis ſcriptura requiratur? vid. Scriptura.
An talia pacta opus habeant Cæſarea confirmatione? vid. Pactum.
Ad inducendum Fideicommiſſum conventionale omnium fratrum conſenſus neceſſarius eſt. 837. 174.
Uno fratrum, priusquàm etiam alius frater ſuum conſenſum, ſubſcribendo, vel alio modo declaret, diem obeunte, alterius con-

ſenſus demùm poſtea ſine effectu ſubſequitur. 837.176. & ſqq. 827.44.

Utrum filiæ hunc defectum, tanquàm ex tertii jure pendentem, objicere valeant? 827.45. & ſqq. junct. 839. 203. & ſq.

An conſtitutio perpetui talis familiæ Fideicommiſſi etiam fœminarum eo tempore viventium conſenſu indigeat? 828. 61. & ſqq. junct. 839. 208.

Si frater, qui non ſubſcripſit, poſitivè declaret, ſe ante plenariam inſtrumenti, ſuper pacto hoc Fideicommiſſario, confectionem nolle obligari, tunc hoc pactum tanto minus pro obligatorio haberi poteſt. 837. 179.

Natura Fideicommiſſorum familiæ correſpectivorum, præprimis conventionalium, eſt individua. 837. 182.

Hinc uno illorum deficiente etiam alterum corruit. 837. 183. & ſqq.

Perpetua omnium fœminarum excluſio, ob ſtemmatis maſculini conſervationem, in bonis familiæ Fideicommiſſo ſalutariter ſubjectis enixiſſimè inducta, & è contra totius horum pretii ſolutio fœminis facienda, tanquàm fini hujusmodi Fideicommiſſi è diametro adverſa, ſimùl nequeunt ſubſiſtere. 397. 192. & ſqq. 399. 216. & ſqq.

Paria ſunt, ſive fœminæ ad ipſa Fideicommiſſa familiæ admittantur, ſive plenum illorum pretium conſequantur, aut majorem hujus partem. 398. 208. & ſq. 399. 216. & ſqq. 407. 312. & ſqq.

In Fideicommiſſis conventionalibus utriusque contrahentis, paciſcentis, vel tranſigentis conſenſus requiritur. 872. 189.

Ad Fideicommiſſi, talis præſertim per donationem conſtituti, acceptationem ſola etiam præſentia alterius partis, vel ab alio, ejus nomine, facta acceptatio ſufficere creditur. 872. 191. 873. 214. & ſqq.

In Fideicommiſſo conventionali, ad quod plures vocati, etiam unius ſolius acceptatio, tùm etiam abſentium nomine facta, ſufficiens habetur. 873. 200.

Dummodò ratificatio illorum abſentium ex poſt facto accedat. 873. 201.

Etiam hæredes abſentis Fideicommiſſarii talem acceptationem ab uno factam adhuc ratificare queunt. 873. 202.

Imò etiam tacita abſentium ratificatio, ex ſola ipſorum ſcientia & ſilentio inducta, ſufficere creditur. 873. 203.

Et hæc ipſa ſcientia, ex cohabitatione & arctiſſimo vinculo cognationis, inter matrem & liberos de pane ipſius adhuc viventes, juſtiſſimè præſumitur. 873. 204.

In Fideicomiſſis conventionalibus, regulariter, ſtrictior interpretatio locum habet. 878. 263.

Hinc, quoties verba, quibus uſi ſunt paciſcentes, abſque novi & ulterioris, in caſum, à caſu in litera pacti expreſſo omninò diverſum, locum conſecuturi, ſeu extendendi Fideicommiſſi, ſuum effectum plenè conſequi poſſunt, nunquam per illa novum, vel aliud Fideicommiſſum inductum cenſendum. 878. 262. & ſqq.

Secùs ac in teſtamentariis nonnunquam contingit. 878. 264.

Fideicommiſſum conventionale etiam ex conjecturis urgentibus, gravibus, & neceſſariis, & à lege approbatis admitti debet. 1064. 167. junct. cons. 16. n. 708. & ſq.

In ſolis Fideicommiſſis conventionalibus locum habet jus transmiſſionis. 870. 163. & ſqq.

Hinc, quando perſona tali Fideicommiſſo honorata, pendente adhuc illius conditione, vel ante perſonam oneratam, vel eam, quæ illud ſuis bonis impoſuit, decedit, illud non corruit; ſed in hæredes tranſit. 870. 170. & ſqq. 871. 185. & ſq.

Idem etiam in improprio Fideicommiſſo, quod filia nobilis renuntiatrix, in bonis à ſe renuntiatis, expreſſa vel tacita conventione, in ſui ipſius favorem conſtituit, locum ſibi vindicat. 871. 184.

Et non ſaltem hoc obtinet in Fideicommiſſis per bilateralem contractum conſtitutis; verùm etiam in illis, quæ per qualemcunque donationem inducta. 871. 183.

Quoad ceſſibilitatem inter Fideicommiſſum conventionale & teſtamentarium nulla eſt differentia. 870. 174.

Latiùs patenti ſeu generali *Pacto Fideicomiſſi familiæ conſtitutivo, per aliud ſpeciale, antiquius licet, pactum, multoque magis per plura hujusmodi ſpecialia pacta derogatur haud dubiè.* 1068. 314.

Verba: Mit guthem wiſſen/ willen/ und zuthun ſeiner Adelichen verwandſchafft/ Gemächt und Maaß anſtellen/ magis conventionale, quàm teſtamentarium Fideicommiſſum indigitant. 3. 19.

Utrum talis diſpoſitio: Daß/ da ſich der fall zutrüge/ daß der Knab Theobaldus, ledig/ oder verehlichter weiß/ ohne mannliche Leibs-Erben abſterben ſolte/ alsdann des Diſponenten Hieronymi Bruder Philippus Jacobus, oder deſſen nachlaſſende Mannliche Erben/ den Hoff und Sitz N. wie der heut zutag erbaut/ und was mehrers daran erbauen werden möchte/ umb 3195. fl. käufflich an ſich beziehen mögē; Und da auch Herr Philippus Jacobus, vor dem knaben Theobaldo, dieſes zeitliche verlaſſen/ und dann Er Theobaldus, wie vorſtehet/ ohne Mannliche Stammens-Erben/ abſterben würde/ ſein Herrn Philippi Jacobi verlaſſende Mannliche Stammens-Erben/ zu ſolcher des Hoffs zugerechtigkeit/ oder außlöſung fug und recht haben ſolle; alſo/ daß ſolcher Hoff und Sitz in ihrer/ derer von W. Linien/ (von beeden brüdern/ Hieronymo und Phil. Jacobo, herrührend) erblichen pleiben/ und zwiſchen den Erben/ auch dero Erbens-Erben alſo gehalten wer-

den

den ſolle/ &c. pro Fideicommiſſo familiæ, & quali haberi debeat? 3. 17. & mult. ſqq.

Utrum modò relatum Fideicommiſſum, eo ipſo, dùm filius eodem gravatus, relictis maſculis liberis, deceſſit, pro ſtatim extinctô habendum ſit? 7. 53. usque ad 573.

Plura notatu digniſſima de Fideicommiſſo ſub conditione: Si ſine Liberis, vel ſi ſine Liberis maſculis deceſſerit, ordinato, vid. ſub voc. Liberi.

Utrum Pactum univerſalis Fideicommiſſi familiæ conſtitutivum etiam ad bona Uxorum dotalia & alia ſeſe extendat? 829. 72.

Utrum tale Pactum fideicommiſſarium, hoc reſpectu nullum, nihilominùs quoad propria ipſorum paciſcentium bona utile & validum cenſendum ſit? 829. 73. & ſqq.

Modicitas dotium, & quòd, uno ſaltem anno ante talis Pacti ordinationem, quadruplo amplior dos conventa fuerit, illius valorem deſtruere nequit. 829. 81.

In Fideicommiſſis correſpectivis atque reciprocis, quod uni ineſt, etiam alteri ineſt. 394. 150. & ſqq.

In conditionali & reciproco Fideicommiſſo nulla iniquitatis, vel inæqualitatis, ſicque etiam læſionis querela attenditur. 395. 166.

Reciproci Fideicommiſſi conſtitutio inſtar aleæ emtionis ſe habere intelligitur. 395. 167. 401. 237. & ſqq.

Fideicommiſſa reciproca magis ad emtionis, vel permutationis, quàm negotii lucrativi naturam accedunt. 400. 235.

Nec pro puris donationibus; ſed potiùs ob cauſam & pro quadam remuneratione factis habentur. 401. 236. & ſqq.

Reciprocum familiæ Fideicommiſſum non debet claudicare, & proindè, extincta alterutra linea, non debent filiæ ex illa ſuperſtites meliori & alio jure cenſeri, quàm, ſi altera linea primùm expiraſſet, filiæ ex illa ſuperviventes habituræ fuiſſent. 394. 146.

Tametſi fratres, paternorum Bb. diviſionem in pacto ineuntes, infimùlque perpetuum, idemque reciprocum, Fideicommiſſum iſtis bonis imponentes, ipſi diviſioni in ſe ſpectatæ acquieſcere velint; ex hoc tamen talis pacti, in Fideicommiſſi ordinatione commiſſa, Nullitas haudquaquàm corrigitur, nec jus exindè unicuique Fratrum, ejusque hæredibus quæſitum adimitur. 840. 214.

Dominium fundorum jure Fideicommiſſi ad aliquem venientium ipſo jure tranſit. cons. 16. n. 667.

Incertus ſecuturæ reluitionis ex pacto de retro vend. eventus jus ſemel ex pacto Fideicommiſſario quæſitum alterare non poteſt. cons. 16. n. 668.

Ad Fideicommiſſum familiæ vocatus, ſi omnia ſint liquida, etiam privata authoritate ejus poſſeſſionem apprehendere poteſt. 1056. 166.

Hæres fiduciarius hæreditatem adire recuſans perindè habetur, ac ſi illam adiviſſet, & univerſali Fideicommiſſario reſtituiſſet. cons. 16. n. 958.

Etiam in fideicommiſſariis ſucceſſionibus tempus mortis ejus perſonæ, de cujus ſucceſſione quæritur, reſpici ſolet. cons. 16. n. 658.

Per mortem perſonæ Fideicommiſſo teſtamentario honoratæ, ante obitum perſonæ oneratæ contingentem, Fideicommiſſum illi relictum ſimùl intercidit. 864. 98. 870. 168. 871. 184.

Fideicommiſſi familiæ poſſeſſor, regulariter, reliquis ad illud vocatis ſuo facto præjudicare nequit. 1747. 111. & ſeq.

Venditio bonorum nexu Fideicommiſſi familiæ devinctorum nullius momenti eſt. 321. 47.

Communio bonorum nexu tali devinctorum ab uno Agnato diſſolvi nequit. 321. 48.

Ad Fideicommiſſum ſub conditione vocatus, ſi bona ejusdem nexu devincta, creditori, iſtius nexûs ignaro, hypothecæ ſupponi ipſe procuret, ſibi præjudicat. 38. 332. & ſq.

Quando teſtator, erroneè perſuaſus, ſe omnium bonorum à ſe poſſeſſorum plenum dominum eſſe, multa magnæ quantitatis legata reliquit, utrum, ſi poſtmodùm onus fideicommiſſarium majori bonorum parti innexum emergat, ob hanc erroneam ejus opinionem, legata alicui diminutioni obnoxia ſint? 82. 739. & ſqq.

Teſtatoris dubitatio, an hæres ipſius hæreditatem, ceu multis legatis gravatam, aditurus ſit? evidenti argumento eſt, quòd, ſi ipſe ſciviſſet, majorem bonorum ſuorum partem onere Fideicommiſſi gravatam eſſe, tot & tanta, quæ reliquit, legata haudquaquàm relicturus fuiſſet. 86. 781. & ſqq.

Si teſtator ſciviſſet, multa millia ex ſua hæreditate aliis ex cauſa Fideicommiſſi reſtitui oportere, & propterea credibiliter non tanta legata relicturus fuiſſet, tunc cauſa impulſiva pro finali habetur, & ob ejus falſitatem legata pro non relictis habentur. 87. 790. & ſqq.

Ex capite probabilis & invincibilis ignorantiæ facti in integrum reſtitutio etiam ad bona nexu Fideicommiſſi devincta petenda, non ſolùm per longiſſimum tempus conceditur; verùm etiam poſtea, ita, ut nec integri ſeculi decurſus obſtet. 1232. 90. & ſqq.

Perſonæ ad Fideicommiſſum vocatæ confeſſio, de quo caſu illius conditor ſenſerit, omnem contrariam probationem, regulariter, excludit; niſi errorem legitimè docere poſſit. 34. 295.

Hæc confeſſio etiam ſucceſſori in Fideicommiſſo familiæ, ſi ſimùl hæres, vel etiam hæredis heres ſit, nocet. Aliàs verò non. 34. 296. & ſqq.

Hæres fiduciarius jus novum emphyteuſtam laudandi & inveſtiendi habet. 617. 165.

Utrum ſtatutaria conjugum portio Fideicommiſſo gravari poſſit? 132.306.
De Quarta Falcidia, itemque Trebellianica, vid. Falcidia. Trebellianica.
Utrum bona nexu Fideicommiſſi agnatitii devincta ex unius agnati proprtiis facultatibus, vi Pacti de retrovendendo, redempta, ab ultimi maſculi unius lineæ relicta ſorore tùm demùm, ſi pretium redemtionis ei priùs refundatur, an verò ſimpliciter agnatis in Fideicommiſſo ſuccedentibus reſtitui debeant? vid. Pactum de retrovendendo.
Bona nexu Fideicommiſſi devincta à poſſeſſore alienata, illo mortuo, per maſculos in illis ſuccedentes, jure ſucceſſionis, gratis revocantur. 392.122.
Neceſſitas alia bona vendendi, vel iisdem impoſitô grandi ære alienô, ea oppignorandi, ut bona familiæ Fideicommiſſo ſubjecta ex manibus filiarum relui poſſint, maſculinam proſapiam non conſervat; ſed deſtruit. 397.194. junct. 398. 210. & mult. ſqq.
Bona Fideicommiſſaria nec mortis cauſa donari poſſunt. 967.686.
Bona Fideicommiſſi familiaris nexu devincta nihilominùs poſſeſſoris, licet ſaltem revocabilis dominii jure, propria ſunt. 1071.339.
Per Fideicommiſſum libera alienandi, diſponendi & teſtandi facultas adimitur. 1063.257.
Qui prior, contra defuncti voluntatem, bona fideicommiſſaria alienavit, aliud prædium ejusdem Fideicommiſſi nexu devinctum ab alio agnato poſtea alienatum vindicare nequit. 1064.275. & ſqq.
Utrum liberis, ſui patris hæredibus effectis, ab illo facta alienatio etiam prædii fideicommiſſarii obeſſe poſſit? 1065.281. & ſq.
Heres factum defuncti etiam in Fideicommiſſis præſtare tenetur. 1065,282.
Poſſeſſor prædii fideicommiſſarii nec contrahendo, quocunque titulo, ſive contractu fiat alienatio, nec delinquendo, agnatis præjudicare poteſt. 1077.408. & ſq.
Delicta à Fideicommiſſi poſſeſſore commiſſa magis ſunt odioſa, quàm venditio, vel alii, ab illo, cum tertio celebrati contractus. 1077.411. & ſq.
Transactio ſuper Fideicommiſſo, mala fide, inita, nec ex Principis confirmantis ſumma autoritate convalidatur. 1235.126.
An, & quatenùs filiæ ex bonis Fideicomiſſo, præprimis agnatitio, obnoxiis congruam dotem & alimenta petere valeant? 406.296. 802.98.
An ſucceſſor in Fideicommiſſo æs alienum defuncti poſſeſſori exolvere teneatur? 406.297.
An in bonis Fideicommiſſo, præprimis agnatitio, obnoxiis, ab eorundem poſſeſſore alteri uſusfructus conſtitui poſſit? 1742.58.
Hæres facta defuncti, etiam quoad alienationem bonorum Fideicommiſſo familiæ ſubjectorum, præſtare tenetur. 1748.116. & ſqq.
Utrum prædium Fideicommiſſi familiaris nexu devinctum à Patre venditum, à filio illius, retrahi valeat? 1072.355. & ſqq. junct. 1073.372. & ſqq. 1075.394. & ſqq.
Utrum prædium fideicommiſſarium, cujus reluitionem pater, per illius violentam invaſionem, amiſit, licet patris ſui hæres ſit, ſicque illud ut Filius reluere nequeat; nihilominùs tanquàm proximus in familia Agnatus, & alterius prædii, cum quo hoc ipſum reluibile prædium, in perpetuum & ſemper, in commodum familiæ, unitum eſſe debet, poſſeſſor reluere valeat? 1072.352. & ſqq.
Inter Retractum propriè ſic dictum, & jus perpetuæ reluitionis, per ſtatutum, pactum, vel ultimam voluntatem inductum, ingens eſt differentia. 1072.359.
Filius Patris ſui factum impugnare non poteſt ut filius & hæres; benè tamen ut Agnatus, itemque proximus. 1072.348. junct. 1074.387. 1075.394. & ſqq.
Jus Retractus gentilitii, itemque perpetuæ Fideicommiſſi reluitionis utrum ſint ceſſibilia? 1078.418. & ſqq.
Pro marito tùm ex hoſtibus redimendo, tùm ex carcere liberando Fideicommiſſum, etiam familiæ, validè alienari poteſt. 1465.235.
De bonis ab onere Fideicommiſſi immunibus quilibet pro ſuo arbitratu diſponit. 858.17.
Parens liberis ſuis, ad præſtandum Fideicommiſſum, ex ſuprema alterius voluntate, vel conventione, obſtrictus, *ipſis, ceu creditoribus, hujusmodi relictum, tanquàm æs alienum*, exolvere cogitur. 858.19.
Unde etiam, in concurſu Fideicommiſſariorum & Legatariorum à Patre relictorum, illi præferuntur. 858.21.
Tale Fideicommiſſum liberis in legitimam imputari nequit. 858,22. & ſqq.
Bona à Teſtatore profecta ad perſonam Fideicommiſſo honoratam, gratis; ſed à filiis, fideicommiſſo oneratis, emta, itemque Bonorum melioramenta, nonniſi refuſo illorum pretio, ad illam perveniunt. 69.631.
In æſtimandis melioramentis prædiorum Fideicommiſſo obnoxiorum tempus reſtitutionis faciéndæ attenditur. 73.664. & ſqq.
Quidſi meliorationes eo tempore, quo factæ ſunt, ob bellum, vel aliam quamcùnque cauſam, longè minoris pretii fuerint, & poſtea augeantur? 73.667. & ſq.
Diſpoſitio, quòd melioramenta Fideicommiſſi eodem pretio, quo comparabuntur, in eodem caſum, ſuo fratri vel maſculis illius deſcendentibus relinqui debeant, intelligi debet, rebus ſic ſtantibus. 74.672.
Si bona hæc ex titulo emtionis gratioſæ, vel meræ & meræ donationis acquirantur, tunc, inſuper habitâ mododicta diſpoſitione, plenum & verum bonorum pretium nihilominùs à fratre, vel ipſius maſculina deſcendentia exſolvendum. 74.673. & ſqq. 75.680. & ſqq.

Poſſeſſor bonorum Fideicommiſſo ſubjacentium, æquè ac fructuarius, & alii ſimiles, expenſas quidem modicæ refectionis repetere nequit; benè tamen notabiles meliorationes. 79. 709. & ſqq.

Etiamſi ejusmodi bonorum reſtitutio ei jam per ſententiam injuncta fuerit; tamen tales majores à ſe factas expenſas, tùm per viam actionis, tùm exceptionis, repetere poteſt. 79. 711.

Fideicommiſſi poſſeſſor illud tamdiu retinet, donec ei, ratione melioramentorum, ad ultimum obolum ſit ſatisfactum. 81. 733.

Etiam noviter acquiſita, exſtructa & reſtaurata ſunt Fideicommiſſi melioramenta. 403. 267.

Nihil intereſt, an bona Fideicommiſſaria aliis oppignorata, vel ſub pacto de retrovendendo vendita, ab aliquo agnato reemantur, ſive nova emantur, nova Principis vel Comitis reſidentia exſtruatur, vel exuſta aut collapſa reſtauretur, &c. 403. 270.

Non extante ſpeciali familiæ Pacto, omnia hujusmodi melioramenta à defuncti poſſeſſoris filiabus deduci queunt. 403. 271.

Et in caſu non extantis hujusmodi pacti etiam pretia reluitionis agnati filiabus vel aliis hæredibus reſtituenda ſunt. 388. 68. & ſq. 389. 86. & ſq. junct. 404. 272. 412. 370. & ſqq.

Quatenùs Fideicommiſſum etiam in hæredis, vel alterius à teſtatore honoratæ perſonæ bonis conſtitui poſſit? vid. Teſtator.

An legitima Fideicommiſſo gravari queat? vid. Legitima.

A juribus Fideicommiſſi ad mortis cauſa donationem valida fit illatio. 966. 677.

Si quis primò tantùm codicillos conficiat, & multa in illis Fideicomiſſa particularia relinquat; deindè verò etiam teſtamentum ſequatur, in quo nulla illorum Fideicommiſſorum mentio injiciatur, tunc hæc per tale ſubſequens teſtamentum pro revocatis nullatenùs habentur; etiamſi pars bonorum, vel hæreditatis, in tali Fideicommiſſo codicillis relicto contineatur. 977. 795. & ſqq.

Utrum idem dicendum de Fideicommiſſo univerſali in primùm factis codicillis relicto, ſi etiam illius in ſequente teſtamento nulla mentio fiat? 977. 796. & ſqq.

Quidſi Fideicommiſſum, præſentibus quinque teſtibus, inter amicos, vel in epiſtola primùm relictum fuerit? 977. 804. & ſqq.

Ad hunc effectum, ut ejusmodi Fideicommiſſa revocata cenſeri queant, expreſſa voluntatis declaratio requiritur. 878. 809.

Fideicommiſſum ſemel inductum præſumitur durare. 1070. 327.

Autoritas Rotæ Romanæ in cauſis fideicommiſſariis. 60. 524.

A Fideicommiſſis familiæ, regulariter, ad feuda validè arguitur. 1747. 112.

FIDEJUSSIO. FIDEJUSSOR.

Fidejuſſor indemnitatis quisnam dicatur? 1729. 13.

Quamdiu non conſtat, quòd Reus principalis in totum, vel pro parte non ſit ſolvendo, tamdiu etiam Fidejuſſor indemnitatis nec naturaliter, nec civiliter obligatus cenſeri; ſed ſaltem ſpes, ipſum aliquando, ſi nimirum de hac ipſa principalis debitoris inſolventia conſtiterit, obſtrictum iri, concipi poteſt. 1730. 15. & 16.

Ut de hac inſolventia legitimè conſtet, neceſſe eſt, ut debitor principalis priùs ad peram & ſaccum usque, per judicem, excutiatur. 1730. 15.

Creditor, ante ejusmodi excuſſionem, contra talem Fidejuſſorem, de facto agens, nulliter agere dicitur. 1730. 17.

Hinc etiam Fidejuſſor ità conventus, mediante hac ſola allegatione: Tibi nulla adverſus me competit actio, ſe potentiſſimè tueri poteſt. 1730. 18.

Creditor, contra Fidejuſſorem indemnitatis, pendente inſolventiæ Debitoris principalis conditione, de facto agens, etiam ex officio à limine judicii repelli poteſt. 1730. 21.

Etiamſi Fidejuſſor indemnitatis ſub corporali jurejurando ſeſe obligaverit, tamen ante exiſtentiam mododictæ conditionis efficaciter conveniri nequit. 1730. 22. & ſeq.

Idem dicendum, tametſi generaliter omni legum auxilio, vel in ſpecie beneficio ordinis renuntiaverit. 1730. 24.

Quidſi hæc ipſa renuntiatio mediante corporali jurejurando facta fuerit? 1731. 25.

Fidejuſſor indemnitatis, ſi, ex falſa perſuaſione, debitorem principalem jam eſſe excuſſum, creditori uſuras, vel ſortem ſolverit, illud omne, ceu indebitum, condicere valet. 1731. 26.

Quidſi ſaltem ſolutionem promiſerit? 1731. 27.

Filius minorennis non reſtituitur in integrum contra Fidejuſſionem pro patre factam; licet crediderit, ſe de jure ad hoc obſtrictum eſſe. 1332. 90.

In claſſem earum cauſarum, in quas, præ aliis, in dubio, à debitore ſolutio facta præſumitur, an & illa referenda, pro qua etiam Fidejuſſor ſe obſtrinxit? 1731. 31.

De Fidejuſſione fœminæ pro alio vid. Fœmina. Uxor.

FIDES. FIDUCIA.

Qui ex magna Fiducia & amicitia alterius Fidem ſequi ſolitus fuit, & hac ipſa de cauſa inſtrumentum à ſe ſubſcriptum non relegiſſe dicit, ei Fides, regulariter, de hoc habenda. 331. 21.

Frequens & diuturna Chriſtiani cum Judæo converſatio, & compluribus annis Chriſtiano à Judæo ſervata Fides facilè nimiam Chriſtianî

ſtiani de Judæi candore credulitatem & Fiduciam generare queunt. 333.20.
Fidem fallere graveeſt. 138.34. & ſqq. 1454.133.
Fidelitas imprimis ſervos & famulos decet. 138.40.
Perſpectæ Fidei & candoris, ejusdemque illuſtris viri aſſeveratio, ejus morte firmata, multum roboris habet. 737.263.
Quæ palàm & in omnium, præſertim magiſtratûs, conſpectu fiunt, bonæ Fidei præſumtionem pro ſe habent. 485.272.
Perſonæ qualitas, in excludenda Malæ Fidei præſumptione, magnæ eſt efficaciæ. 486.281.
De bona Fide ex lapſu temporis præſumta vid. Præſumtio. Præſcriptio. Poſſeſſio.
malæ, vel bonæ Fidei poſſeſſoribus vid. Poſſeſſor.
Quatenùs bonæ vel malæ Fidei ratio in præſcriptione habenda? vid. Præſcriptio.
De Promiſſione bey Adelichen Ehren/ Treu und Glauben vid. Promiſſio.
De juramento Fidelitatis vid. Juramentum fidelitatis.

FILIUS. FILIA. Conf. Liberi.

Privilegium alicui conceſſum pro ſe & ſuis Filiis ac nepotibus etiam Filiabus illius prodeſt. 778.105. & ſqq. Vid. Opificium.
Præſumtio majoris dilectionis Filiarum, ſublatis maſculis, efficaciſſimè contra quosvis extraneos, pro illis militat. 1141.380. Conf. Renuntiatio.
Alexander ab Imola pro magno abſurdo hoc reputat, ut in parentis ſtipulatione pro ſe & maſculis ſuis hæredibus facta, his deficientibus, ipſiusmet Filia non comprehendatur, & è contra Extraneus comprehenſus cenſendus ſit. 1139.365. & ſq. junct. 1134.321.
De Filiarum ſucceſſione in feudis & fideicommiſſis vid. Feudum. Fideicommiſſum. Renuntiatio. Fœmina. Liberi.
Dotibus Filiarum, præcipuè illuſtrium & ſuperilluſtrium, vid. Dos.
Etiam in caſu, quando pater, pecunia ab alio mutuò accepta, Filio jus civicum comparavit, creditori, adverſus Filium, utilis de in rem verſo actio competit. 1414.134.
Filius minorennis non reſtituitur in integrum contra fidejuſſionem pro patre factam; licet crediderit, ſe de Jure ad hoc obſtrictum eſſe. 1332.90.
Filius, patris ſui hæres, alienationem ſuorum bonorum adventitiorum à patre factam impugnare nequit. 1748.120. & ſeq.
De Filio, patris in feudis vel fideicommiſſis ſucceſſore, vid. Feudum. Fideicommiſſum.
Quatenùs Filius facta patris ſcire vel ignorare præſumatur? vid. Ignorantia. Scientia.
De jure Bb. poſſeſſionem petendi Filio competente vid. Bonorum poſſeſſio.
Jure hæreditario ejusdem vid. Heres.
Filio naturali vid. Liberi.

FINIS.

Omnes actus humani certum aliquem Finem & effectum pro ſcopo habent. 500.26. 693.260.
Ipſa ratio communis hoc omnes edocet, ut, ſi aliquem Finem intendant, etiam media ad eundem obtinendum ſervientia, omniumque facillima, ſtudioſè conquirant. 693.249. 693.261.
Verba hæc: Sein Lebenlang / und nicht länger / Modum & Finem conceſſionis indigitant. 618.119. & ſqq.
Plura de cauſa finali vid. ſub voc. Cauſa.

FISCALIS. FISCUS.

Ne Fiſcus quidem ex ſuis privatis annotationibus ullius ſui juris probationem efficere valet. 1648.43.
Fiſcus ſemper pro ſe juris præſumtionem habet, quòd nemini improbam vel calumnioſam litem inferat. 511.61.
Exceptio inimicitiæ teſti objecta etiam à Fiſcali probari debet. 1368.14.
Fiſcalem Judicis inquirentis miniſtrum non malè vocat Ant. Teſſaurus. 1630.55.
Fiſcus, ratione commiſſi delicti, ad pœnam pecuniariam agens, de mero lucro captando certat. 1506.18.
Aliter ſe res habet, quando is ad refuſionem ſumptuum inquiſitionis in doloſam vel culpoſam Officialis adminiſtrationem agit. 1506.19. De his vid. porrò Ratio.
Fiſcalis, ſine juſta cauſa, proceſſum inquiſitorium, contra aliquem, inſtituens, præterea communis famæ, ſi non priùs in ejusdem originem & qualitates ſufficienter inquiſiverit, non excuſatur. 1379.121. & ſeqq.
Idem dicendum, ſi ipſe Judicem criminalem ex capite ſyndicatus conveniat; ſed tamen poſtea nonniſi leviores quosdam, & vix cenſura dignos exceſſus vel defectus probare queat. 1380.113.
Proceſſus ab initio nullus, ex poſt facto, regulariter, haud convalidatur; licet probationes ſuperveniant, ex quibus Fiſcalis evincere valeat, ſe non omninò ſine juſta ratione proceſſum moviſſe. 1380.119.
Quando conſtat, proceſſum ſyndicatûs non ſine omni ratione à procuratore Fiſci inſtitutum, tunc, regulariter, actio injuriarum locum non habet. 1381.132.
Fiſci procurator nihil calumniandi vel injuriandi animo agere præſumitur. 1381.133.
Procurator Fiſci non ſaltem in cauſa pecuniaria, verùm etiam criminali, modò non capitali, rectè prætendit, ut pars adverſa ad ipſam ſuæ actionis fundamentum originaliter inſtruendum,

dum, omnia ſua documenta & acta plenariè edat. 1380. 124. & ſqq.
Fiſcus ratione tributorum, tàm ordinariorum, quàm extraordinariorum, regulariter, tacitam, cum abſoluto prælationis privilegio conjunctam, hypothecam habet. 1417. 168.
Hoc Fiſci jure hodiè non ſaltem publicum Imperatoris, vel Imperii ærarium; verùm etiam aliorum Imperii Statuum Rationes publicæ & privatæ, Landſchafft s Caſſa und Cammer-Guth/ gaudent. 1417. 168.
Fiſcus, ratione canonis emphyteutici, vel publici ſolarii, Bodenzinſes/ non minùs, quàm ratione aliarum publicarum penſitationum, jure Communi, omnibus hypothecariis, licet anteriorem hypothecam habentibus, Creditoribus præfertur. 1439. 7. & ſeqq.
Omnia privilegia Fiſco in concurſu Credd. conceſſa ſunt perſonalia. 1517. 31.
Etiam perſonalia privilegia Fiſco competentia in nominum ejusdem Ceſſionarios transferri poſſunt. 1518. 41. & ſeq.
Notatur remiſſivè varius Legis ult. God. de privil. fiſc. intellectus, & ſimùl tùm verior, tùm uſualis ejusdem interpretatio annectitur. 1519. 43. & ſq.
Ad hoc, ut perſonalia Fiſci privilegia in ceſſionarium nominis transferantur, ſpecialis eorundem ceſſio requiritur. 1519. 45. 1524. 95. & ſqq.
Hinc etiam in caſu, quo quis Fiſco, quod alius eidem debet, eo animo ſolvit, ut eapropter in ejusdem jura & locum ſuccedat, idem pariter actum & expreſſum eſſe oportet. 1519. 46. & ſqq.
Multi DDres ad hunc effectum, ut is, qui Fiſco, pro ipſius debitore, aliquid ſolvit, in abſolutum prælationis, vel aliud perſonale privilegium ſuccedat, etiam tacitam pactionem, vel ad minimum tales actus, ex quibus animus talis juris ceſſionem in alterum faciendi haud obſcurè colligi poſſit, ſufficere contendunt. 1522. 73. & ſeqq.
Hæc Quæſtio: Utrum, & quando is, qui creditori vel hypothecario, vel privilegiario, id, quod alius eidem debet, ſolvit, in omnia creditoris jura & privilegia ſuccedat? diverſimodè à DDbus deciditur. 1522. 76. & ſqq.
Adducuntur tres diverſæ DDrum de eadem ſententiæ, & quidem in ſpecie quatenùs illa de debitore Fiſcali, ac pro ipſo facta ſolutione formatur. 1522. 78. & ſqq.
Subnectitur ſententia verior. 1523. 89. & ſqq.
Quod nonnulli DDres de legali & tacito privilegii fiſcalis tranſitu in eum, qui privato creditori perſonaliter privilegiato id, quod alius debet, ſolvit, aſſerunt, ad inducendam eminentioris juris Fiſco competentis tranſitionem non ſufficit. 1524. 97.

FLAGELLUM.

De percuſſione Flagello facta vid. Jocus.

FLORENUS. Conf. Moneta. Thalerus.

Quid ſub nomine der Gulden in Q. de furto magno in Ord. Criminali Carolina intelligatur? cons. 17. n. 14.

FOEMINA.

Conf. Uxor. Societas Bb. conjugalis.
Jure Romano Fœminæ à neceſſitate curatorem adhibendi immunes ſunt. 1658. 16.
Idem etiam de moribus modernis dicendum, quoadusque contraria conſuetudo vel ſtatutum demonſtrari non poteſt. 1658. 16.
Fœminæ majorennes in Pomerania, nec in actibus judicialibus, nec extrajudicialibus, neceſſariò curatorem adhibere tenentur. 1658. 15. & 17.
Sicut in terris Pomeranicis arbitrio Fœminarum hoc relictum eſt, an curatorem petere velint, necne? ità etiam iisdem liberum relinquitur, num, ſi quem acceperunt, ipſius conſilio ac conſenſu uti velint, vel non? 1658. 15. & 17.
Curatela Fœminarum maritatarum legitima, marito in nonnullis locis hodiè competens, demùm à tempore connubii, per ſacerdotalem benedictionem perfecti, momento ſuum capit initium. 1659. 19.
Etiam abſenti Fœminæ curator ad litem, à judice competente, conſtitui poteſt. 1474. 305.
Fœminarum curatores ad litem validum, pro illis, teſtimonium ferre non poſſunt. 1473. 299.
An & quatenùs Fœminæ ad defenſionem aliorum admittantur? cons. 16. n. 966. & ſq.
Sententia pro Fœmina lata nihilominùs ſubſiſtit; licet ſine curatore in judicio ſteterit. 1414. 140.
In contractibus, communis ſocietatis gratia ab utroque conjugum celebratis, de Jure Würtemberg. ex parte Fœminæ tùm demùm alterius extranei curatoris conſenſus, &, ſi ſumma C. Florenos excedat, judicis cognitio requiritur, ſi ſuſpicio adſit, uxorem vi metuve, aut doloſa mariti perſuaſione ad talem contractum fuiſſe inductam. 1421. 214.
Fœmina in bonis ſui curatoris ne tunc quidem tacitam hypothecam habet, quando ei pecuniam, vel alias res, doloſa ejusdem perſuaſione ad hoc inducta, mutuò dedit. 1422. 222. junct. 1423. 228. & ſq.
Ad hoc, ut Sctum Vellejanum locum habeat, requiritur, ut Fœmina interceſſerit inſtrumento publicè confecto & à tribus teſtibus conſignato. 1483. 24. & ſqq.
Deficiente alterutro horum requiſitorum tota Fœminæ interceſſio ipſo jure nulla eſt, ſic, ut ipſa, vel ejus hæredes exceptione Sti Velleja-ni nullatenùs indigeant. 1483. 25. & ſeqq.
Quot modis Fœmina pro alio intercedere dicatur? 1482. 18.
Quando ipſa Fœminæ interceſſio omnimoda nullitate laborat, tunc exceptio renunciation. Sti Vellej. præprimis ex verbis tantummodò generalibus elicita, prorsùs Domitiana eſt. 1483. 28. & ſeqq.

Ad excludendum Sti Vellejani exceptionem generalis renunciatio omnium exceptionum, vel omnium in commodum sexus inductorum Juris remediorum, aller und jeder Weiblich- oder Fräulicher Gerechtigkeit/ &c. non sufficit; sed specifica ejusdem renunciatio requiritur. 1484. 31. & seq.

Ad validam Sti Vellej. renunciationem imprimis etiam hoc requiritur, ut mulier priùs in specie de beneficio Sti Vellejani sufficienter certioretur. 1484. 33. & 35.

Multi DDres etiam generalem Sti Vellejani renuntiationem sufficere contendunt. 1484. 34.

Alii è contra hanc Q. Utrum huic singulari beneficio ullo modo efficaciter renuntiari queat? pro admodum dubia habent. 1484. 36.

Plerique in hoc unanimes sunt, quòd hæc ipsa Renunciatio non aliter subsistat, quàm si Fœmina intercedens, tùm de mente Sti Vellejani, tùm de ipsa renunciatione, ejusque effectu, antea sufficienter fuerit certiorata. 1484. 37.

Renunciatio Sti Vellejani absque prævia tali certioratione facta, regulariter, nullius inomenti habetur, nisi corporali jurejurando sit roborata. 1484. 38.

Idem dicendum, si Fœmina majorennis, post biennium, iteratò sese pro extraneo obligaverit. 1484. 39. & seq.

Quis in hoc casu Extranei nomine veniat? 1485. 41.

Quænam verba, inter alia, ad fundandam fidejussionis à muliere pro extraneo præstitæ confirmationem sufficiant? 1486. 52.

Sctum Vellejanum intercessiones Fœminarum non ipso jure nullas reddit; sed tantùm quoad effectum easdem in totum irritas efficit. 1482. 18.

An exceptio Sti Vellejani etiam Fœminæ hæredibus competat? 1483. 17.

Quando exceptio Sti Vellej. etiam à successore singulari, in specie Legatario, opponi possit? 1483. 20. & seqq.

An conjugalis Bb. societas excludat beneficium Sti Vellejani Fœminis concessum? 1442. 27. 1452. 114.

Si Fœmina, ne ipsius Pater à judice condemnatus, propter solutionem, vexetur, pro ipso fidejusserit, vel solverit, Sctum Vellejanum excluditur. 1463. 220. & 222.

Etiam Fœminæ de constituto tenentur, si non intercesserint. 1451. 109.

Quando Fœmina suum proprium debitum constituit, tunc neque Sti Vellejani, neque novæ Constitutionis dispositio locum obtinet. 1451. 110. 1455. 145.

Idem dicendum, si illa prima quidem facie alienam; in rei tamen veritate suam propriam obligationem suscipiat. 1451. 111.

Quando Fœmina mandati actione obligata est, tunc ipsa in rem suam obligari videtur, & propterea à beneficiis muliebribus excluditur. 1452. 113.

Ubi nulla est Fœminæ intercessio, ibi nulla quoque Sti Vellejani, vel beneficii novæ Constitutionis renunciatio pedem figere, nedùm exigi potest. 1453. 123. junct. 1454. 130.

Quando Fœmina se obligat in rem communem, quam sua interest totam conservari, tunc etiam de Jure Württemb. Sctum Vellejanum locum non habet. 1455. 145. & sqq. 1461. 208.

Fœminæ præsumuntur tenaces. cons. 16. n. 1007.

Fœminas quælibet levis causa à dolo excusat. 615. 21.

Etiam Fœminæ torqueri possunt. 1027. 277.

An etiam senes? 314. 121. & sqq.

Fœminæ lactantes non tàm acriter fustigantur, ut aliæ Fœminæ. 1285. 134.

In incestu Juris Civilis Fœminæ non eadem pœna plectuntur, quæ maribus infligitur. 1285. 132.

An, & quibus casibus, ad defensionem aliorum admittantur? cons. 16. n. 966. & seq.

Etiam Fœminæ criminis assassinii, ad effectum fundandæ ordinariæ ejus pœnæ, reæ fieri possunt. 1016. 133.

Etiam Fœminæ pœnæ Legis 7. Cod. unde vi, reæ fieri possunt. 1053. 140.

Quando agnationis conservatio intenditur, Familiæ nomine Fœminæ *non comprehenduntur.* 398. 204.

Fœminæ agnationem *non* conservant; sed destruunt. 398. 205.

Nec diversum in Magnatum & Principum Filiabus hîc obtinet. 398. 206.

Germanicæ dictiones: Stamm und Nahm/ Fœminas haud complectuntur. 398. 207.

Masculinus sexus, regulariter, Fœmininum sub se continet. 778. 106.

Posteris indultæ Immunitates an etiam ad Fœminas extendi queant? 778. 108.

An sub Lineæ appellatione illæ quoque contineantur? 40. 354.

Extranei non debent melioris conditionis esse, quàm Fœminæ arctissimè defuncto conjunctæ. cons. 16. n. 715.

Statutum Fœminarum, propter masculos exclusivum, tùm Juri divino, tùm omni humano convenientissimum est. cons. 16. n. 809. & seq.

Talia statuta Fœminarum exclusiva sunt æquissima, reique tùm publicæ, tùm familiarum privatæ saluberrima, hincque omni favore digna, & præcisè servanda. cons. 16. n. 814. & sqq.

Hincque etiam Camera Imperialis, in suis judicatis, sæpe talia statuta & pacta confirmavit. cons. 16. n. 818.

Hinc etiam in plerisque illustribus familiis, non solùm in Hispania, Italia, Gallia; verùm etiam in Germania ejusmodi Statuta, Pacta, & Consuetudines sunt usitatissimæ. cons. 16. n. 918. & seqq.

Omnia Statuta, fœminarum, in casu extantium masc-

masculorum, exclusiva, omnesque ejusdem generis consuetudines, privilegia & pacta ità, in dubio, exaudienda sunt, quòd, nisi expressa reclamet litera, vel consuetudinis indubia certitudo, fœminæ, masculis sublatis, indubitatò admitti debeant. 1122. 176. 1155. 554.

Præceptum paternum testamentarium de suis filiabus, per Renunciationem, ein vor alle mahl excludendis, non potentiùs operari debet, quàm hujusmodi statutum, pactum, vel privilegium, etiam efficacioribus clausulis munitum. 1122. 176.

Licet talia statuta, privilegia, pacta, consuetudines, testamenta de Fœminis in perpetuum & generaliter excludendis loquantur; tamen semper hic casus, nisi Stemma masculinum expirare contingat, pro tacitè excepto haberi debet. 1122. 177. & sqq.

Probatur hoc de statutis, tùm certæ alicujus familiæ propriis, Erbeinigungen / tùm in tota provincia, vel regno obtinentibus. 1122. 179.

Item de Privilegiis Fœminarum exclusivis. 1123. 181.

Et de tali Consuetudine, imprimis in Regno Neapolitano. 1123. 181.

Consuetudo hujusmodi masculos vocat, & Fœminas excludit; sed non præfert Fœminæ tantisper exclusæ, vel potiùs suspensæ, alias Fœminas. 1123. 182.

Cessante masculorum favore etiam Fœminarum exclusio cessat. 1123. 183.

Dispositio talis testamentaria, quòd filiæ ein vor alle mahl renuntiare debeant, non majoris est potentiæ, quàm DDres de tali consuetudinaria, privilegiaria, statutaria, pactitia, etiam prægnantioribus clausulis munita, renuntiatione communiter tradunt. 1123. 186.

Plura de tali paterna Dispositione vid. sub voc. Renuntiatio.

In illis locis, in quibus statutum fœminarum prædicto modo exclusivum viget, tàm Renuntiatio, quàm Patris stipulatio de illa præstanda, in dubio non aliter, quàm juxta illius statuti formam, facta censetur. 1143. 404.

De successione Fœminarum in feudis & fideicommissis vid. Feudum. Fideicommissum. Renuntiatio.

Descendentibus Fœminini sexûs vid. Liberi.

Dotibus Fœminarum vid. Dos.

FORCEPS.

De Forcipibus pollicum, Daumschrauben / vid. Tortura.

FORENSIS.

Forenses delinquentes non minùs, quàm contrahentes, statutis & pœnis in loco delicti obtinentibus se subjicere voluisse existimantur. 571. 87.

Hæc omnium Civitatum immota Lex est, ut, qui alterius territorium ingreditur, tantisper se etiam illius legibus conformem exhibeat. 571. 90.

Forensium coercitio est arbitraria, &, pro ratione circumstantiarum, facilè severior, quàm indigenarum. 569. 62.

De pœnis feripetatum Forensium in Ducatu Würtembergico vid. Fericidium.

FORMA.

Cui essentialis alicujus rei Forma competit, etiam res formata seu species competit. 648. 45.

Conditio Formam dispositionis importat. 678. 41.

Forma est aliquid individui, & nullum defectum, vel in minimo, patitur. 528. 214.

FORUM.

In causis Fori mixti locus est præventioni, neque à judice ecclesiastico ad secularem, vel contra, appellare licet. 1495. 144.

Omnes litigantes illius loci & Fori legibus, in quo lis ventilatur, obnoxii sunt. 1630. 44.

De competentia Fori ex causa delicti vel contractus vid. Delictum. Contractus.

FRATER. Conf. Cognatus.

Frater consanguineam vel germanam sororem, præterquàm in subsidium, dotare non tenetur. conf. 16. n. 863.

Nec factum Fratris Fratri nocere debet. 1053. 114.

De renunciatione fraternæ successionis vid. Renuntiatio.

FRÆNARIUS. Vid. Opifex.

FREQUENS. FREQUENTIA.

In dubio ile præsumitur contractus, qui in aliqua regione frequentior est. 658. 198.

Quod Frequenter contingit, lex ipsa præsumit. 657. 182. 835. 156. & sq.

Sic, ut onus probandi in adversarium rejiciatur. 836. 158.

Frequentia delicti exasperationem pœnæ deposcit. 570. 82. 1345. 104.

Etiam ob solam abigeatus Frequentiam valdè invalescentem pœna gladii decerni potest. 1345. 103.

Idem etiam in crimine Latrocinii fieri posse nullum est dubium. 1345. 103.

De Frequentia Veneficii vid. Assassinium. Veneficium.

Fericidii vid. Fericidium.

Furti vid. Furtum.

Uxoricidii vid. Uxoricidium.

Abigeatus vid. Abigeatus.

FRUCTUS.

Si fundum stipulanti Fundus, detracto usufructu, præstetur, promissor à sua obligatione non liberatur. 637. 36.

Cùm quid ipso jure fit, etiam Fructus confestim,

ſtim, ex eō tempore, reſtitui debent, non ſpectatâ ullâ petitione, vel litis conteſtatione. 407. 305.

Ad quos Fructus teneatur malæ fidei poſſeſſor in actione in rem principali? & quomodo æſtimentur? vid. Vindicatio.

Regula, qua Fructus pendentes pars fundi dicuntur, quomodo ſit exaudienda? 123. 195. & ſq.

In Foro Saxon. Fructus pendentes ad maritum, uxori ſuperviventem, ceu ſucceſſorem in mobilibus, pertinent. 124. 196.

Fructus prædiorum ipſo jure diminuit, quicquid in hæc impendii factum eſt. 1415. 152.

Proventus frugum diverſis annis diverſiſſimi ſunt. 679. 60.

Etiam rariſſima, unius, vel plurium annorum fertilitas jura non variat. 679. 61.

De venditione Fructuum pendentium vid. Venditio.

Quinam Fructus ſpectent ad uſufructuarium? vid. Uſusfructus.

De Fructibus annuis legatis vid. Uſusfructus.

Fructus civiles quinam ſint? 701. 348. 738. 274.

Ad quem pertinent Fructus, ad eundem quoque mercedes pro illis ſolvendæ ſimiliter pertinent. 701. 350.

Alia Fructuum naturalium ratio eſt, & alia uſurarum. 545. 468. & ſeq.

Etiam illi, qui ad Fructus ultimi anni, in agris vel vineis Debitoris bonis cedentis natos, percipiendos, vel colligendos pecuniam crediderunt, vel erogarunt, abſoluto prælationis privilegio in proceſſu edictali gaudent. 1416. 159. & ſeqq.

De Fructibus feudalibus vid. Feudum.

differentia inter Facultatem Fructus percipiendi, & Uſumfructum propriè ſic dictum vid. Uſusfructus.

FRUMENTUM.

De Contractu ita celebrato, daß man auf Früchten etwas gelds zuvorgibt auff den gemeinen/ oder auf eine benahmſte zeit ſich ergebenden ſchlag und werth/ oder auff Rechnung/ vid. Venditio.

De Frumenti ex propriis fundis collecti Venditione, an negotiationi quæſtuariæ accenſenda? vid. Quæſtuaria negotiatio. Statutum.

Quo jure is, qui ad agros Debitoris obærati conſerendos Frumentum ſementarium, Saatkorn/ vendidit, vel pecuniam, ad id comparandum, mutuò dedit, in Concurſu Credd. gaudeat? vid. Credd. Concurſus.

FRUSTRA. FRUSTRANEUS.

Nemo credendus eſt, fruſtratoriam diſpoſitionem ordinare voluiſſe. 345. 14.

In contractibus nulla ſyllaba fruſtranea eſſe debet. 736. 258. 780. 134.

De jactura rerum ſuarum fruſtranea non præſumenda vid. Jactura.

FUGA.

Inſultatus, ſi commodè aufugere poterit, in vitæ periculo conſtitutus dici nequit. 379. 671.

Effractio ex carcere & Fuga correi, Rei confeſſionem, ad effectum dictandi pœnam morti proximam, tùm in crimine furti, tùm etiam in aliis, præſertim verò illis, quæ clàm committuntur, & nullum poſt ſe veſtigium relinquunt, valdè adminiculatur. 1276. 13. & ſqq.

Fuga ſtatim arrepta haud exiguum criminis alicui imputati indicium parit. 1024. 235.

Fuga remotum & commune criminis incendii indicium præbet. 278. 221.

FUNDUS.

Fundi appellatione quid in contractibus & legatis veniat? vid. Uſusfructus.

Nomina, Fundus, & Prædium, regulariter, idem denotant. 637. 39. 728. 147.

De animalibus Fundi inſtruendi cauſa paratis vid. Mobile.

FUNUS.

De ſumptibus in Funus Debitoris obærati, ejusdemq; liberorum factis vid. Credd. Concurſus.

FURIOSUS. FUROR.

An, & quatenùs Furioſi, intervallato Furore laborantes, torturæ ſubjici valeant? Et quænam, quoad hoc punctum, ſingularis planè fuerit Taboris ſententia? 1557. 143. & ſqq. 1586. 135. & ſeq.

Vindicatur Bocerus malè à Tabore, pro erronea ſua ſententia, allegatus. 1587. 148. & ſeqq.

Furioſa propemodùm hæc nonnullorum deciſio audit, quòd, ſi crimen ab aliquo, ante Furorem, commiſſum fuerit, ejus autor, deindè in furorem delapſus, in ipſo Furore, ad ultimum ſupplicium nihilominùs raptari queat. 1587. 148. & ſeq.

Hoc, quòd Furioſus, in omnibus, abſentis & quieſcentis, imò mortui loco habeatur, non de Furioſo, qui intervallato; ſed de eo, qui perpetuo Furore laborat, ſolitariè exaudiendum venit. 1588. 150.

Furor intervallatus non impedit, quo minus, per tempora perfecti intervalli, pœna capitalis, contra reum eodem laborantem, executioni mandari poſſit. 1588. 152.

Talis Furor, regulariter, ne quidem ad obtinendam pœnæ mitigationem prodeſt. 1588. 153.

Ejusmodi Furore laborantes, per dilucida intervalla, eodem, in plerisque, tùm odioſis, tùm favorabilibus, capitibus, cum ſanæ mentis hominibus, jurè cenſentur. 1588. 154.

FURTUM.

Qui re ſibi commodata, locata, pignorata, depoſita, invito domino, diutius, vel aliter, vel ſimpliciter utuntur, ratione talis uſus, Furtum committunt. 1516. 63.

Idem dicendum, quando commodatarius rem ſibi

ſibi commodatam rursùs alii, invito commodante, commodat. 1510. 65.

Toties Furtum fit, quoties quis uſum rei alienæ in ſuum lucrum convertit, vel quoties res in eam cauſam non eſt accepta. 1510. 66. & ſq.

Etiam falſi crimen ſubdolum & occultum Furandi genus conſtituit. 1550. 131.

Actio Furti etiam nautis, cauponibus, aurigis, aliisque vectoribus de rebus ex navi, caupona, curru & rheda ablatis competit. 601. 203.

Idem de nuntiis publicis & privatis dicendum. 601. 206.

Frequentia furandi nec contra privatos, nec contra publicos alienorum bonorum adminiſtratores actionem de recepto producit. 601. 213. & ſq.

Qualis actio Mercatori, contra perfidum ſuum famulum, libros Rationum, Facturen- und Wahren-Rechnungen, item deren Ausrechnungen/aliaque literalia ei ſurripientem competat? 137. 29. & ſqq.

Quatenùs interſit creditoris, tabulas cautionis ſeu inſtrumentum debendi ſibi non ſurripi? 138. 42.

Furtum etiam in tabulis, cautionibus, rationibus, aliisque inſtrumentis, publicis & privatis, committi poteſt. 139. 45.

Exiſtentia talium inſtrumentorum in & ſub manibus ea ſurripientis à Furti reatu & actione ipſum non liberat. 139. 46. & ſqq.

Etiam Tutor, pecuniam pupillarem in proprios uſus vertens, non ſaltem tutelæ; ſed & furti actione pulſari poteſt. 139. 48.

Actio Furti nec manifeſti etiam hodienùm in duplum competit. 140. 57.

Expenditur vera & genuina hanc in rem ſententia Ord. Crim. Carolinæ, Art. 157. 140. 60. & ſqq.

Evincitur, quòd duplum in eodem præſtitutum ſit mera pœna. 140. 61. & ſqq.

In Furto tabularum & inſtrumentorum an duplum illorum pretii poſſit exigi? 140. 65.

Utrum etiam duplum ejus, quod intereſt, Rationes, vel alias Tabulas non eſſe ſurreptas, peti valeat? 141. 70.

Illuſtratur hoc exemplo inſtrumenti ſeu Chirographi obligatorii. 141. 71.

Quidſi debitum, quod ex illo probari poterat, fuerit ſolutum? 141. 74.

Qualis actio Debitori, facta ſolutione, ad recuperandum inſtrumentum debendi competat? 141. 73.

Si inſtrumentum guarentigiatum creditori auferatur, ob interverſas promptas probationes, ipſius intereſt. 142. 77.

Quando creditor ſuum creditum aliter probare poteſt, tunc propter inſtrumentum ei Furto ablatum ipſius non intereſt, nec ipſe propterea ad duplum intereſſe agere poteſt. 142. 78.

Etiam apochâ ſurreptâ agi poteſt in duplum? 142. 81.

Quando hoc limitetur? 142. 82. & ſq.

Rationes mercatoriæ, Facturen- und Wahren-Rechnungen/ ſi ſurripiantur, item Mercium aliundè allatarum ſupputationes, Wahren-Außrechnungen/ Muſter von Wahren/ an ipſæ illæ merces objectum duplationis conſtituant? 143. 88.

Quomodo talis mercatoris, cui tales ſcripturæ & tabulæ ſurreptæ, revera interſit? 143. 90. & ſqq.

In Furti actione actori præcisè probandum incumbit, quòd tempore Furti commiſſi ipſius interſit, vel interfuerit. 143. 95.

Etiamſi quis debitum, eô tempore, quô ipſe, tanquàm creditor, agebat, vel debiti, ob quod ipſe iteratò conveniebatur, ſolutionem probare nequiverit; ſi tamen vel tabulas obligationis, vel apocham creditoris ſibi Furto ſurreptam, ex poſt facto nactus fuerit, tunc Furti actionem ad duplum illius, quod exinde probare poteſt, ſua intereſſe, intentat juſtiſſimè. 143. 98. & ſqq.

In bonis Furis tacita hypotheca non competit. 1423. 227.

Qui, ad res Furto ablatas recuperandas, remediis ſuperſtitioſis, citra tamen expreſſum cum Diabolo pactum vel colloquium, utitur, extraordinaria eapropter pœna affici poteſt. 568. 51.

De Furibus ferarum, aliorumque animalium, vid. Fericidium. Abigeatus.

Furtis in navi, caupona, ſtabulo, vel rheda commiſſis vid. Nauta. Rhedarius.

Ob crimen Furti competens condictio furtiva non tollit extraordinariam perſecutionem criminalem. 573. 126.

Condictionis Furtivæ cauſa efficiens minùs principalis eſt Furtum. 306. 10.

Pœna Furti, prima vice commiſſi, hodiè, plerubique locorum, non eſt capitalis. 1550. 130. & ſqq.

Furtum tertia vice commiſſum pœnâ ultimi ſupplicii, & quidem regulariter ſuſpendii, plectitur. 566. 9. 567. 16. 1199. 11.

Et hanc Juris Carolini diſpoſitionem etiam Sereniſſ. Würtemb. LLator, ſingulari Reſcripto, Anno 1698. ad Facultatem Juridicam transmiſſo enixè repetiit. 1200. 12.

Tria Furta conſuetudinem & habitum furandi inducere, & rarò locum reſipiſcentiæ atque emendationi relinquere cenſentur. 567. 16. 1200. 14. & ſqq. 1559. 34. 1561. 58.

Hujus furfuris Fures, quorum omne artificium in furando conſiſtit, etiam diligentiſſimi Patresfam. cavere non poſſunt. 1200. 15.

Multitudo Furum pœnarum exaſperationem efflagitat. 571. 84.

Salus itaque, quies & ſecuritas publica, ut tàm malis hominibus provincia purgetur, magiſtratûs

ſtratûs officium inclamare intelligitur. 1200.16. 1562.62. & ſeqq.

Afferuntur complures utriusque juris loci, ad ſeveritatem adverſus hujusmodi præfractos Furciferos ſtatuminandum proficientes. 1200.17. & ſqq.

Furti cauſa non ſimpliciter pro privata haberi debet. 1561.53.

Tertium Furtum, absque ullo rerum furtim ablatarum valoris reſpectu, ipſiusque furtivæ contrectationis circumſtantiarum, ubivis terrarum illius autores patibulo ſubjugat. 1200.20. 1561.54. 1562.62. & ſqq.

Talis Fur pro inſigni, incorrigibili, ad furandum aſſuefacto & famoſo habetur, imò planè graſſatori ab ipſis LLbus æquiparatur. 1561.55. & ſqq. 1200.22. & ſqq.

Per pœnas gradatim contra Furem decretas ipſius animus, an adhuc aliqua emendationis ſpes ſuperſit? à judice tentatur & exploratur. 570.71.

Illi gradus pœnarum etiam per æquipollens ſupleri poſſunt. 570.73.

Ex tertii Furti probatione etiam incorrigibilitas Furis probata, & ipſe veniâ indignus cenſetur. 1201.27. 1562.59.

Hinc ultimi ſupplicii, & in ſpecie laquei pœna eisdem de conſuetudine generali juſtiſſimè irrogatur. 1562.59.

Reſpondetur remiſſivè autoribus, iſtam pœnam nimiæ duritiei hinc inde incuſantibus. 1562.60.

Propter tria, vel plura ſaltem levia, Furta, hodiernis quoque moribus, non dictari pœnam mortis contendit Farinacius. 1201.33. & ſqq.

Ben. Carpzovius ad ſtatuminandam pœnam ultimi ſupplicii, propter tertium Furtum, ad minimum hoc requirit, ut tria illa Furta V. aureorum Hungaricorum valorem efficiant. 1201.35.

Hanc ſententiam B. Dn. Stryke non ſaltem æquiorem; ſed etiam communiorem appellat. 1564.78.

Idemque hodiè, plerisque in locis, receptum eſſe autor eſt Hoppius. 1201.36.

Plures alii Germaniæ JCti diverſæ ſententiæ patrocinantur. 1201.37.

Etiam in Ordinatione Crim. Carolina nulla, quoad pœnam laquei Furi famoſo dictandam, rerum valoris mentio occurrit. 1201.38. & ſqq. 1562.65.

Hinc nec Interpretum eſt aliquam diſtinctionem hîc comminiſci. 1562.64.

Hæc ſententia, quòd ob Furtum tertia vice commiſſum pœna laquei, ſine reſpectu rerum valoris, obtineat, communiſſimo DDrum ſuffragio nititur. 1563.66.

Multi hanc ſententiam de pœna laquei ob Furtum tertium dictanda ſic temperant, quòd illa tùm demùm locum habeat, ſi Fur jam antea ſemel, vel planè bis punitus fuerit. 1564.81. & ſeqq.

Talis conſtitutio obtinet in Ducatu Magdeburgico. 1564.82.

Furtum plus aggravatur ex actuum frequentia, quàm ex magnitudine rei ſubtractæ. 1202.40. 1563.66.

Etiam extranei JCti, ob tria Furta, quantumvis levia, pœnæ ultimi ſupplicii locum aſſignant. 1202.41.

De crimine Furti ſepties reiterato, & tamen non capitaliter punito vid. Cons. 54. per tot.

In quibus Provinciis, ob tertium Furtum, pœna ultimi ſupplicii non ſemper dictetur? 1202.42. & ſqq.

In pœna Furto commenſuranda etiam rei interverſæ ſive damni illati habenda eſt ratio. 1202.47.

Furtum tertia vice reiteratum non ob trium Furtorum accumulatorum magnitudinem; ſed ob publicæ quietis & ſecuritatis violationem pœnam mortis operatur. 1202.50. 1562.62. & ſeqq.

Publica pax, ſecuritas & tranquillitas, præcipuè in ædibus, & tempore nocturno, quo illæ cuilibet tutiſſimum, pro ſua quiete, refugium & receptaculum præſtare deberent, per Furum audaciam, valdè labefactatur. 1202.53. & ſqq.

Incertum eſt, qua mente Fur, præprimis nocturnus, ædes effringat, ſpoliandi, an & occidendi animo? 1561.63.

Hinc etiam lex divina Furem nocturnum occidi permiſit. 1561.63.

Proportio inter Furtum tertia vice commiſſum & pœnam patibuli quomodo conſiderandal 1203.56.

Furibus rectè inuritur ſtigma. 571.93.

Non tamen in fronte; ſed ſaltem in dorſo. 571.94.

Jus Saxonicum ſtigmata maxillæ, vel frontî inuri jubet. 571.96.

Hodiè aliter ſervatur. 571.97.

Ad pœnam fuſtigationis ob delictum Furti dictandam etiam ſola Reorum confeſſio ſufficit. cons. 17. n. 9.

Idem multo magis dicendum, ſi cum confeſſione effractio ex carcere & fuga correi concurrat. 1276.13. & ſqq.

Unum alterumve Furtum confeſſus utrum etiam, propter alia, torturæ poſſit ſubjici? cons. 17. n. 85. & 95.

Si dominus rei, per Furtum ablatæ, ſtatim deſuper conqueratur, ſuamque querelam juramento corroboret, tunc corpus delicti, ſi ipſum honeſtas vitæ commender, pro ſatis probato habendum venit. 1338.32. 1544.78.

Hæc domini Furtum paſſi querela tàm ſufficiens reputatur, ut, tametſi res furtiva non amplius extet; tamen etiam ultimi ſupplicii pœna, ceteris paribus, benè dictari queat. 1545.91. & ſq.

Quando

Quando contra saccularios, Beuttelschneider/ saltem unum, duo, vel tria Furta legitimè probantur, tunc, ad alia plura pro sufficienter probatis habenda, etiam sola ipsorum, tametsi non aliter adminiculata, confessio, etiam ad decernendam pœnam laquei, sufficit. 1546. 95.

Tametsi ob illa nunquàm fuerit punitus. 1549. 124.

Hæc doctrina non saltem in Italiæ; sed etiam in Germaniæ foris receptissima est. 1546. 95. & 96.

Quare pœna laquei vel gladii adversus saccularios justiùs sibi locum vindicet, quàm contra falsarios? 1550. 133.

Quænam actiones cum actione Furti cumulativè concurrant? 141. 69.

Inventor rerum alienarum, easdem celando, de animo furandi tàm suspectum se reddit, ut nec juratæ ejus assertioni, quòd non habuerit furandi propositum, fides habeatur. 308. 28.

Inventio rerum alienarum, an, ob annexum Furti crimen, torturæ locum faciat? vid. Tortura.

An inventor rerum ab alio amissarum, propriè loquendo, rem contrectare dici possit, ità, ut pœna laquei decerni valeat? 308. 30.

Pro gradu doli, à tali inventore commissi, pœna extraordinaria exasperari potest. 308. 31.

In Furto ejusmodi quomodo corpus delicti repræsentetur? 308. 34. & sqq.

Furtum consulens, & locum pecuniæ asservatæ ostendens, pœnæ laquei subjugatur. 266. 107.

Etiam Furtum non solùm ratione Quantitatis pecuniæ, vel aliarum rerum surreptarum; sed etiam Qualitatis, Loci & reliquarum circumstantiarum aggravatur. 275. 197. & sqq.

Sub nomine der Gulden in Q. de Furto magno, Nemesis Carolina de Scutatis, & non usualibus florenis intelligenda. cons. 17. n. 14.

Etiam in Furto magno condignè puniendo omnes circumstantiæ exactissimè pensitandæ. cons. 17. n. 31.

Etiam Furtum secundum, tametsi magnum, non semper pœna ultimi supplicii coercetur. conf. 17. n. 34 & sqq.

Præcipuè in Ducatu Würtembergico. cons. 17. n. 36. & sq.

Pœna suspendii, ob crimen Furti, haud paucis valdè dura reputatur. cons. 17. n. 39.

Mitiorem sententiam & pœnam eligentes à Juris Comm. ratione non recedunt. cons. 17. n. 40.

In hac Q. An Furtum sit magnum, nec ne? potissimùm ad eam personam, cui Furtum factum, respectus haberi debet. 1548. 117.

Furtum per effossionem commissum, si quidem adhibito instrumento lethifero, ceu periculosum, pœnæ laquei locum facit. cons. 17. n. 17.

Effossio rerum furtim contrectatarum ab allegante legitimè probandæ. cons. 17. n. 43.

Pactum inuntes de rebus per Furtum auferendis inter se dividendis, &, dùm illud committitur, in excubiis stantes ordinariæ pœnæ reatum incurrunt. 267. 114. & sqq.

Licet de pecunia per Furtum ablata nihil perceperint. 270. 135. & sqq.

An in casu, quando duo, prævia dolosa deliberatione, invicem paciscuntur, quòd conjunctis viribus, & communi periculo ac lucro, Furtum committere velint, si dein unus saltem res alienas contrectet, alter verò eidem, ad consummationem Furti, auxilium reale & cooperativum præstet, sine cujus adjumento primus vel planè non, vel non tàm facilè Furtum committere potuisset, uterque eadem; an verò posterior mitiore pœna sit afficiendus? 1556. 2. & mult. sqq.

Etiam ille, qui, dùm Furtum committitur, excubias agit, dummodò de rebus furtivis, ultra V. aureos Hungaricos, participet, Jure Saxonico, pœnæ suspendii obnoxius est. 1557. 9. & seq.

Si quis ex incendio, vel propter incendii trepidationem, vel ex prædiis adjacentibus, dolo malo quid rapiat, vel sine vi auferat, hæc ablatio inter Furta graviora refertur. cons. 17. n. 21. & sqq.

Qualis pœna hîc obtineat? cons. 17. n. 23.

Tales Fures in Marchia Badensi, ut & aliis in locis, pœnæ patibuli subjiciuntur. cons. 17. n. 25. & sq.

Hoc tamen multis in locis non obtinet. cons. 17. n. 48.

Promiscua ablatio, ab hostibus civitatem tenentibus facta, etiam à civibus factam contrectationem aliquatenùs excusat. cons. 17. n. 68.

Asportationem armorum lethiferorum, eorumque, si opus sit, usum DDres commr. circumstantiis Furtum, ad effectum dictandæ pœnæ capitalis, præcipuè aggravantibus, rectè annumerant. 1343. 80.

Pœnæ adversus Furti qualificati, vel magni reos in Ordinatione Carolina præstitutæ, regulariter, nullam extensionem admittunt. 567. 17.

Restitutio damni per Furtum dati, vel majoris ejusdem partis pœnam mitiorem, regulariter, operatur. cons. 17. n. 50. 1103. 59.

Restitutio rerum furtim ablatarum non aliter pœnam mitiorem meretur, quàm si illa fiat ante incarcerationem & formatum processum. 1103. 61. & sqq.

In Furto periculoso illa nihil operatur. 1104. 67.

An etiam in Furto ter vel pluries reiterato? 1103. 60. 1104. 68. 1106. 90. & sq.

In pœna patibuli Furibus adjudicanda exactissima omnium circumstantiarum habenda est ratio. 1105. 87

In hoc delicto imprimis judex, undecunque ca-

ptatâ occasione ; acerbitatem humanitate temperet. 1205. 88.
Insignis rei simplicitas, vel planè fatuitas multum etiam ad pœnæ imminutionem tribuit. 1205. 89.
Itemque vita ipsius honestè eousque transacta. 426. 52. 1205. 82. 1206. 92.
Nec non tempore commissi furti tolerata gravissima paupertas. 1205. 89. & 83. 1564. 85. & seqq.
Itemque Furis minorennitas. cons. 17. n. 53. & sq.
Etiamsi circumstantiæ commissum Furtum aggravantes concurrant. cons. 17. n. 55.
Spes futuræ emendationis in remittenda pœna capitali pariter multum operatur. cons. 17. n. 58.
Quatenùs Furem minorennem fustigare permissum ? cons. 17. n. 80. & sq.
Rescriptum Ducale Johann- Fridericianum de Anno 1627. Furi, si sit opifex, & cætera sint paria, in Ducatu Würt. pariter ad pœnæ mitigationem prodesse prodest. 1206. 95.
Etiam in crimine Furti ingenua rei confessio ad pœnam imminuendam haud parùm proficit. 1564. 88.
Præprimis si per eandem aliud majus ab ejusdem complicibus demùm committendum Furtum detectum sit. 1564. 89.

FUSTIGATIO.

Pœna Fustigationis est morti proxima. 1000. 139.
Pœna Fustigationis etiam ob solam Rei confessionem dictari potest. 414. 9. 1034. 55. 1276. 15. & sqq.
Præprimis in delictis clam committi solitis. 1276. 18.
Idem multo magis obtinet, si, cum tali confessione, etiam effractio ex carcere & fuga rei concurrat. 1277. 18.
Pœna Fustigationis omnium Gg. judicio infamat, & delinquentibus ad perpetranda graviora facinora viam quasi sternit. cons. 17. n. 71. & sq.
In opere publico laborantes diutiùs alios, suo exemplo, à flagitiis absterrent, quàm Fustigati. cons. 17. n. 76. & sq.
Ubi neque confinatio, neque pecuniaria pœna, neque condemnatio ad operas publicas, neque etiam relegatio temporalis, vel similis pœna pedem figere potest, ibi supplicio modicæ Fustigationis cum perpetua relegatione locus faciendus. 1599. 67.
Modica Fustigatio quænam dicatur? 1599. 68.
In casu exequendæ modicæ Fustigationis carnifex, à Judice, in absentia rei, de modo circa illam adhibenda, priùs in specie monendus est. 1600. 74.
In casibus, ubi, ob concurrentes singulares facti circumstantias, pœna relegationis dictari nequit, rei sæpius ex foro usque ad ædes suas fustigantur. 1570. 45.
Pœna Fustigationis, & perpetuæ relegationis nihilominùs aliquando locum habere potest; tametsi reus in tortura nihil fuerit confessus. 1578. 48. & seq.
Etiam in crimine infanticidii, tametsi persona de illo suspecta omnia contra se militantia indicia per torturam purgaverit; tamen ob culpam latam ab ipsa commissam, pœna Fustigationis & perpetuæ relegationis locum habere potest. 1599. 66.
Ubicunque Fustigatio locum habere potest, ibi quoque Tortura. 307. 14. 307. 20. & sqq.
Ubi sola Fustigationis & perpetuæ relegationis pœna locum habere potest, ibi tortura, summi præsertim gradus, reiterari nequit. 1724. 35. & sqq.
Ad præveniendam horrendissimi criminis Blasphemiæ, & cum illo ad paria ferè judicandæ sanctissimæ divini nominis profanationis frequentiam etiam secundi gradus dementibus pœna Fustigationis jure decerni potest. 1570. 45.
Crimen reiterati baptismi, regulariter, pœna Fustigationis & perpetuæ ex *provincia* relegationis coeceri consuevit. 1279. 59.
Marito adulterii iterati reo etiam Fustigatio & perpetua relegatio, favore matrimonii, liberorum & conjugis, *in operas publicas aliquot* mensium converti *potest; licet correa fustigetur*, & perpetuò relegetur. 1197. 85.
Pœna positionis ad numellas, Fustigationem aliàs præcedens, personis epilepsia laborantibus plerumque remittitur. 1570. 47.
Fœminæ lactantes non tàm acriter fustigantur, ut aliæ fœminæ. 1285. 134.
Ex quibus, inter alias, rationibus etiam pœna Fustigationis in casu partus immaturi clanculariè editi, fœminæ, ob infanticidium, suspectæ, remitti possit? 1000. 140. & sq.
Fustigatio senibus, regulariter, remitti solet. cons. 19. n. 83.
An hoc tùm demum obtineat, quando metus subest, Fustigationem absque vitæ periculo non posse decerni? cons. 19. n. 84. & sq.
Pœna Fustigationis cum perpetua relegatione ex causa provectæ ætatis à Principe in condemnationem ad operas publicas haud dubiè mutari potest. 1363. 74.
Quatenùs furem minorennem Fustigare permissum? cons. 17. n. 80. & sq.

GEMINATIO. GEMINATUS.

Geminatio quid sit? 979. 821. & sq.
Tùm verborum, tùm actuum Geminatio majorem animi deliberationem atque enixiorem voluntatem & consensum demonstrat. 14. 111. 55. 482. 291. 113. & sqq. 303. 86. 390. 97. & sqq. 414. 406. 485. 270. 481. 119. 1658. 11.

Præcipuè ſi Geminatio ex notabili temporis intervallo ſit facta. 292.114. 73. 178.
DDres eidem etiam effectus jurisjurandi communiter tribuunt. 1181.121.
Tali Geminationi nihil adverſum opponi poteſt. 14.116. 292.116.
Hincque, regulariter, nec exceptio doli, læſionis, erroris, vel ſimilis obtinet. 292.115. 485.273. cons. 21. n.98. 1181.117. & ſq.
Geminatio excludit omnem extenſionem, habetque vim clauſulæ derogatoriæ. 14.112. 55.482. 622.124.
Geminata reſtrictio vim ſpecialis nominationis habet. 774.39.
Itemque clauſulæ: Ex certa ſcientia, æquiparatur. 390.100.
Ignorantia facti proprii Geminati non præſumitur. 229.750.
Geminatio omne dubium excludit. 14.115. 1181.122.
nunquam ſine cauſa fieri exiſtimatur. 390.96.
& propterea ſemper in oculis habenda. 390.96.
illius effectus non, niſi in ſola re geminata, locum ſortiuntur. 415.427.
Geminata voluntas haud facilè mutata præſumitur. 1142.397.
Geminatio, regulariter, etiam actui invalido firmitatem conciliat. 1486.53.
Contraria DDrum regula, quòd Geminatio actum ipſo jure nullum non convalidet, de quibus negotiis & caſibus ſit exaudienda? 1587.54. & ſqq.
Quotiescunque in actu Geminato idem vitium ſubeſt, quod erat in ſimplici, tunc Geminationis, etiam à majorenni factæ, nulla ratio habetur. 1326.33. 1485.43.
An conſenſus Geminatus querelam exceſſivæ læſionis excludat? 1661.45.
Ratificatio negotii in minorennitate geſti, poſt majorennitatem completam, ſuperveniens, beneficium quidem in integrum reſtitutionis excludit; ſed non etiam intra minorem ætatem, aliquoties licet facta, conſenſûs Geminatio. 1326.34.
Quando verba Genus denotantia ſunt Geminata, tunc enumeratio etiam plurium ſpecierum illud nunquam reſtringit. 414.403.
Ad Geminationis effectus fundandos neceſſe eſt, ut illa fiat ex intervallo. 979.821. & ſq.
Tergemina deliberatio enixiſſimam delinquendi voluntatem oſtendit. 272.165.
Delicti Geminatio delictum multùm aggravat, & ad malè agendum obfirmatum animum redarguit. 1561.50.
Sæpè delictum ex ſe non capitale, per Geminationem, capitale evadit. 1561.51.
De confeſſione Geminata vid. Confeſſio.

GENERALIS. GENUS.

Conf. Species. Speciale.

Generali ſanctioni, tùm antiquiori, tùm recentiori, per antecedentem, vel ſubſequentem ſpecialem derogatur. 328.144. 1068.314.
Quando in aliqua, præſertim favorabili, diſpoſitione primò ponitur Genus, & poſtea ſpecies, tunc, tametſi hæ omnes non enumerentur; tamen illa præcedens diſpoſitio Generalis, per ſpecificè expreſſas, haudquàm reſtringitur. 413.388. 414.395. & ſq.
Copula, Und / Lat. Et, ſi cum talibus, v. grat. dictionibus: Ohne eintzige beſchwehrde / totum Genus deſignantibus, connectatur, Genus illud ad ſola ſpecificata haudquaquàm reſtringit; ſed tantùm abundantem quorundam ſpecificationem deſignat, & regulam. 413.392. & ſq.
Quando Genus & ſpecies inter easdem perſonas ponuntur, tunc ſpecies tantùm demonſtrationis cauſa poſita intelligitur. 414.397.
Generi, per ſpeciem, tùm demùm derogatur, quando agitur de diverſis diſpoſitionibus, & inter diverſas perſonas. 414.398.
Aliquarum ſpecierum enumeratio, ne quidem in dubio, Genus præcedens reſtringere cenſetur. 413.388. 414.402.
Præprimis ſi verba, Genus denotantia, ſint geminata. 414.403.
De clauſulis generalibus, earumque reſtrictione vid. Clauſula. Renuntiatio.

GENERATIO.

Plures hominum Generationes quomodò juridicè ſint computandæ? 195.384.

GERMANICUS.

Unum idemque Germanicum nomen, in diverſis ſcripturis, & diverſis temporibus, diverſimodè effertur. cons. 21. n. 39.
De variis nominibus, verbis & particulis Germanicis, earumque ſignificatu vid. Verbum.

GLOSSA.

Gloſſæ autoritas. 1052.119.

GRAVAMEN.

In controverſiis Gravamen ſucceſſivum & perpetuò recurſurum continentibus legaliter probandis irrefragabiles probationes requiruntur. 663.34.

GUARENTIGIA.

De inſtrumento Guarentigiato vid. Inſtrumentum.
furto in inſtrumenti Guarentigiati ſurreptione commiſſo vid. Furtum.

HÆMORRHAGIA.

De crimine Homicidii propter Hæmorrhagiam extraordinariè punito vid. Cons. 75.

HAILBRONNA.

De ſucceſſione conjugum jx. Statutum Liberæ & immed. Civitatis Hailbronnenſis vid. Statutum.

HELVETIA.

Alemanniæ olim magna pars fuit Helvetia. 181. 230.

HÆREDITAS. HÆRES.

Conf. Teſtamentum.

Hæredis inſtitutio extra teſtamentum fieri haud poteſt. 1261. 88.
Hinc nec in codicillo, vel in alia ultima voluntate. 1261. 88.
Et omnium minimè in pacto, contractu, vel transactione. 1261. 89. & ſqq.
Talia pacta bonis moribus contrariari cenſentur. 1262. 96.
Aliquem in contractu Hæredem ſuum nominans eundem propterea non cenſetur inſtituere. 1262. 98.
Quatenùs Hæreditas per pacta deferrì poſſit? vid. Dos, Pactum.
An ad Hæredis inſtitutionem ſufficiant verba: Omnia reliqua mea bona meo ex fratre nepoti ceſſura ſunt? 915. 97. & ſqq.
Inſtitutio hæredis quibusvis verbis fieri poteſt, modò indè voluntas teſtatoris Hæredem deſignandi ſatis liqueſcat. 915. 98.
Hæc verba: Daß ſein natural-kind / neben ſeinen ehelichen Kindern / auch ein rechtmäſſiger Erb ſeyn ſolle / Hæredis inſtitutionem citra dubium important. 1261. 87.
Utrum filia renuntiatrix in ſua Legitima vel Dote præcisè Hæres inſtitui debeat? vid. Legitima.
Etiam filius per reſcriptum Principis vel à Comite Palatino ad ſucceſſionem legitimatus, à patre præcisè Hæres inſtituendus, vel exhæredandus eſt. 1270. 202.
Quænam remedia ipſi in caſu præteritionis, vel iniquæ exhæredationis competant? 1270. 203. & ſqq.
Vocabuli, Erben / ſignificatus latiſſimè patet. 865. 108.
Germanicum nomen, Erben / eſt collectivum, ac generaliter omnes Heredum Heredes, quantocunque ſint gradu, notoriè ſignificat. 780. 140. 868. 144.
Verba: Daß es alſo zwiſchen den Erben / und dero Erbens-Erben gehalten werden ſolle / quomodo exaudienda? 53. 463.
Verba hæc: Daß das guth N. bey beyder Brüder Linien erblich verbleiben ſolle / & ſpecifica prohibitio alienationis extra familiam, ſunt æquipollentia. 53. 466. & 468.
De verbis: Erben / Leibs-Erben / Leibs-lehenbahren Erben / Heredibus ex corpore noſtro natis, Ehelich-gebohrnen Leibs-Erben / vid. portò Filius. Nepos. Liberi. Feudum.
De Hærede ſub conditione, ſi Heres inſtitutus ſine Liberis deceſſerit, ſubſtituto vid. Liberi.
Si quis prius teſtamentum, in quo extraneos hæredes inſtituit, per aliud teſtamentum, coràm quinque ſaltem teſtibus confectum, revocat, in quo Heredes ab inteſtato ſucceſſuros inſtituit, tunc hoc ultimum teſtamentum, ut voluntas ab inteſtato, ſuſtinetur. 942. 402. & ſq. 964. 657. & ſqq.
Generalis inſtitutio in bonis univerſis non trahenda eſt ad bona non duratura in teſtatoris Hæreditate, etiamſi de illis diſponere potuiſſet. 971. 744.
Hujus generis etiam mortis cauſa donata communiſſimè reputantur. 971. 744.
Prout in toto Jure generi per ſpeciem derogatur; ſic & univerſalis hæredis inſtitutioni per mortis cauſa donationem, adhibitis ſolennibus, ſpecialiter factam. 972. 746.
Donatio mortis cauſa dilectiſſimo fratri facta, ob ipſam hanc ſanguinis neceſſitudinem, tanto minus revocata præſumi debet. 972. 747.
Plura de Hæredis inſtitutione vid. ſub voc. Teſtamentum.
Hæreditas jacens perſonam defuncti domini repræſentat. cons. 20. n. 24.
Limitatur hoc in illis, quæ animum & affectionem habendi deſiderant. cons. 20. n. 25.
Benigna ſaltem LL. interpretatione Hereditas jacens defuncti poſſeſſionem retinere intelligitur. cons. 20. n. 26.
Res hæreditarias vacuas occupans ipſam Hæreditatem ſpoliare quodammodò exiſtimatur. cons. 20. n. 27.
Occupatio rei hæreditariæ, *jacente adhuc Hereditate facta, ſubjacet interdicto unde vi; ſed* non ea, quæ *fit poſt* Hæreditatis additionem, tametſi poſſeſſio rerum hæreditariarum ab Herede nondùm apprehenſa ſit. cons. 20. n. 30. & ſq.
Jure Romano poſſeſſio rerum hæreditariarum ne quidem in ſuum Heredem, ipſo jure, transfertur; ſed opus habet apprehenſione. cons. 20. n. 15. 1058. 197.
Et, niſi contrarium adferatur Statutum, hæc ipſa apprehenſio hodienùm neceſſaria eſt. 1058. 198.
Anne hodiè contrarium generali conſuetudine introductum dici valeat? cons. 20. n. 16.
Ne quidem ſui hæredis Cognati, Affines, vel Amici rerum hæreditariarum poſſeſſionem, ipſius nomine, ſine ejus mandato, apprehendere poſſunt. 1058. 199.
Defuncto poſſeſſore an ſaltim ſervi ab illo relicti ipſius poſſeſſionem continuent? 1059. 108.
Uſucapio, vivente adhuc domino inchoata, per tempora Hæreditatis jacentis, à ſervis illius continuari, & ex cauſa peculii etiam de novo poſſeſſio ab illis acquiri poteſt. 1059. 201.
Demortuo poſſeſſore nec ipſius Coloni, vel conductores, ab ipſo habitam poſſeſſionem, nomine hæredis, continuare queunt. 1059. 202. & ſq.
Hæredes mei rem à me ipſo alteri locatam, & quoad vixero, per colonum poſſeſſam, non

aliter possident, quàm si ipsi illius possessionem adipiscantur. 1059. 204.
An, & quare diversum in usucapione locum habeat? 1059. 206. & sqq.
Nemo præcisè ad Hæreditatis aditionem compelli potest. cons. 16. n. 959.
Desiderans, ut bona, post obitum conjugis superviventis, sibi restituenda sub juramento manifestationis specificentur, mensurentur, æstimentur, an hoc ipso actum hæreditarium exercere, & Hæreditatem sibi delatam adire intelligi queat? 129. 267. & sqq.
Hæreditatis petitionem instituens hoc ipso sibi delatam Hereditatem adiisse præsumitur. 129. 268.
Per obsignationis rerum hæreditariarum permissionem defuncti Hæreditas adita præsumi nequit. 948. 474. & sqq.
Defuncti rationes, calendarium, libros, & instrumenta sibi edi desiderans pariter hæreditatem nondùm adivisse præsumitur. 948. 475. & sq.
Multo minùs confectio inventarii rerum hæreditariarum istum animum demonstrat. 948. 476.
Eo ipso, dum filia illustris renunciat, etiam adit paternam Hæreditatem, vel aliam, & aditam cedit. 970. 728. & sq.
Aditio Hæreditatis agnitionem & approbationem voluntatis defuncti, & ex hac oriundam actionem personalem ex testamento generat. 67. 617. 131. 293.
Per Hæreditatis aditionem hæres omnium à defuncto relictorum bonorum dominium consequitur. 797. 23.
Per eandem Hæreditas nomen suum amittit, & proprium hæredis patrimonium efficitur. 68. 619. 798. 25. cons. 16. n. 764. & sqq.
Bonaque heredis cum bonis defuncti confunduntur. 798. 25. 1390. 58.
Testatoris & Heredis bona, in oppositione ad res alienas, conjunguntur. 68. 620.
Hæc ex Jure communi ordinario deprompta regula, quòd per Hæreditatis aditionem bona defuncti cum bonis hæredis idem patrimonium constituant, in materia renunciationis filiarum nobilium, tanquàm exorbitante, limitationem recipit. 1163. 639. & sqq.
Per Hæreditatis aditionem inter testatorem & hæredem etiam personarum unio inducitur. 68. 618. 1165. 655. 1748. 116.
Per Hæreditatis aditionem omnia jura defuncti, tàm passiva, quàm activa, in Heredem transeunt. 129. 269. 1390. 54.
Hinc eodem modo, quo defunctus obligatus fuit suis creditoribus, ejus etiam successor pariformiter obligatur. 1390. 55. 1748. 122.
Eædemque, quæ adversus defunctum competebant, Actiones, etiam contra Hæredem competere dicuntur. 1390. 56.
Hoc ipsum tamen solummodò quoad actiones personales; non etiam quoad actionem hypothecariam, in ordine ad bona hæredis propria, procedit. 1392. 75. & sqq. 1393. 84.
Actiones personales, ex defuncti persona, adversus ipsius hæredem competentes Cardinalis de Luca malè in universum ex quasi contractu descendere existimat. 1392. 78. & seq.
Quasi contractus Hæreditatis aditionis non plus operatur, quàm ipse contractus à defuncto initus. 1393. 81.
Cur à transitione actionis personalis contra defunctum competentis ad hypothecariam concludi nequeat? 1393. 82.
Bona Hæredis non possunt dici bona defuncti. 1393. 83.
Quousque Heres à testatore etiam in propriis bonis, per modum legati, fideicommissi, &c. gravari possit? vid. Testator.
De hypotheca in bonis Hæredis constituta vid. Hypotheca.
Facta defuncti licita ipsius Heredis propria existimantur, & proinde ab ipso quoque, & quidem, regulariter, in solidum præstanda sunt. cons. 16. n. 1003. 288. 74. & seq. 303. 77. 624. 142. 1392. 74. 1750. 146. cons. 16. n. 561.
Idem etiam procedit in Hæredum Heredibus. cons. 16. n. 1004.
Etiam in fideicommissis. 1065. 282. 1743. 116.
An etiam in feudis? vid. Feudum.
Filius patris sui Heres alienationem suorum Bb. adventitiorum à patre factam impugnare nequit. 1748. 120. & seq.
Heres facta defuncti etiam in bonis primogenituræ vel majoratui obnoxiis præstare tenetur. 1749. 126.
Paciscentes suis quoque Heredibus prospexisse, & eosdem obligare voluisse credendi. 79. 717. 391. 110. 774. 46. 870. 172.
Nemo suos Heredes nimiùm onerare voluisse præsumitur. 80. 725.
In dubio quilibet voluisse præsumitur, ut Hæres suus faciat id, quod ipse facturus esset. 81. 728.
Hæres Hæredis, quantocunque gradu sit, etiam Hæres testatoris, vel cui ille primus Hæres successit, esse censetur. cons. 16. n. 999. & sqq. 1750. 153.
De vocabuli Heredum in materia feudali significatu vid. Feudum.
confessione defuncti, quatenùs Heredi præjudicet? vid. Confessio.
Quilibet, etiam extraneus, futuris suis Hæredibus obligationem & actionem acquirere potest. 872. 194. & sqq.
Hæredes in voluntate, in qua defunctus perseveravit, acquiescere debent. 1307. 207.
De facultate contractum à defuncto celebratum interpretandi etiam Hæredi reservata vid. Contractus.
Hæres, in delictis, non repræsentat defunctum. 1047. 59.
In pœnis, quæ ipso jure committuntur, illarum

executio ab ipsa lege fieri intelligitur, ut dehinc illæ etiam ab Hæredibus delinquentis exigi valeant. 1048. 67.
Illustratur hoc exemplo Legis 41. Cod. de transaction. 1048. 68.
Ubi lis cum defuncto delinquente contestata, ibi etiam merè pœnales & mixtæ actiones adversus illius Hæredes transeunt; cum eodem effectu, qui etiam adversus ipsum defunctum locum habiturus foret, excepta sola infamia. 1048. 69. & sq.
Utrum filius Hæreditatem ex Juris Civilis dispositione sibi delatam, per totum triceñium, jure Filiationis, & per aliud triceñium jure Agnationis, & per tertium tricennium, jure Cognationis, ad eandem adspirare queat? 1074. 380. & sqq.
De filio, patris in feudis vel bonis fideicommissariis successore, eodemque Herede allodiali vid. Feudum. Fideicommissum.
Pater pro se & Hæredibus suis stipulans non tàm de extraneis Hæredibus; quàm de illis solis, qui ab ipso descensuri sunt, sensisse censeri debet. 1134. 321.
Alexander ab Imola pro magno absurdo hoc reputat, ut in stipulatione patris pro se & suis Hæredibus masculis facta, his deficientibus, ipsiusmet Filia non comprehendatur, & è contra Extraneus comprehensus censendus sit. 1139. 365. & sq.
Quousque hoc, quòd Hæres testamentum, per Hæreditatis aditionem, approbans illud postea improbare nequeat, sit exaudiendum? 947. 464. & sqq. junct. 951. 502. & sqq.
Quid in specie de aditione Hæreditatis ex legatorum solutione colligenda dicendum? vid. Legatum.
Consensus liberorum legitimorum de naturali filio ad æqualem cum ipsis successionem admittendo, ex Hæreditatis aditione solumodò præsumptus, an ipsis præjudicet? vid. Liberi.
Liberi legitimi patris hæreditatem simpliciter adeuntes, contra legis expressam prohibitionem ab illo disposita non censentur approbare. 1266. 153.
De approbatione ultimæ voluntatis ab Herede semel tacitè vel expresè facta non revocabili vid. Legatum. Voluntas ultima.
Hæreditas sub conditione delata, hac ipsa pendente, nec acquisita, nec in alios transmissa dici potest. 799. 60.
Res judicata ex Hærede putativo efficit verùm. 1268. 181.
Heres factum defuncti, juris præsumtione, ignorare præsumitur. 494. 49.
Etiamsi illius consanguineus sit. 494. 50.
Secus, si filius sit, & cum patre simùl habitaverit. 494. 51.
An & quat. Heredes ad Juramentum in supplem. admittantur? vid. Juramentum in supplem.
Quilibet Hæres, ad expungenda debita defuncti, pro hæreditaria sua parte, tenetur. 129. 270.
Hæres sine beneficio legis & inventarii hæreditatem adiens, etiam ultra vires Hæreditatis, in solidum, defuncti debita solvere tenetur. 1392. 79. & 76.
Spes debitum iri ex conditionali conventione resultans in Hæredes transmissibilis est. 870. 271. & sqq.
Quatenùs fideicommissum transmittatur in Hæredes, vel non? vid. Fideicommissum.
Pœna commissi emphyteuseos, si nulla ante domini directi vel emphyteutæ obitum declaratio desuper facta fuerit, an demùm ab Hæredibus domini directi, vel adversus emphyteutæ successores & Hæredes decerni possit? vid. Emphyteusis.
De Clausula: Mir und meinen Erben ohne schaden/ vid. Clausula.
Creditor debitori suo Hæres factus, pro tota suæ partis hæreditariæ, per confusionem, suum creditum amittit. cons. 20. n. 8. & sqq.
Tametsi Hæreditas, post aditionem, per damna casualia, ità decrescat, ut ne quidem Falcidia Hæredi supersit; hoc tamen non impedit plenorum legatorum exactionem. 83. 744. & seqq.
Viventis nulla est Hæreditas. 811. 219. 819. 69. 868. 143.
Hæreditatis necdùm delatæ nulla pura & simplex datur renuntiatio. 811. 219. & sqq.
Sicut viventis nulla est *Hæreditas, sic nec liberi* duorum, adhuc *viventium, parentum Hæredes* esse, vel *jus in bonis* illorum quæsitum prætendere possunt. 819. 69.
De Hereditatis divisione, & ad illam competente actione familiæ ercisc. vid. Divisio.
Restitutione in integrum contra hæreditatis aditionem vid. Restitutio in integrum. Minor.
Inventario Hæreditatis vid. Inventarium.
Nemo suo impendio, periculo, & omnigeno fastidio, in gratiam & commodum remotioris suæ Agnationis, magni pretii bona recuperaturus, & è contra suos proprios, tùm allodiales, tùm feudales Heredes ab omni bonorum sua propria pecunia recuperatorum, proprietaria participatione submovere voluisse intelligi debet. 723. 86.
An & quatenùs semel ab Hereditate exclusus in perpetuum cum omnibus suis descendentibus excluſus censeri debeat? 798. 37. & sqq. junct. 812. 224.
Si unus cohæres cum hæreditariis creditoribus paciscatur, ut illi partem sui crediti remittant, utrum ille cohæres hoc lucrum cum suis coheredibus communicare teneatur? 1167. 691. & sqq.
Quænam actio hoc nomine competat? 1168. 696.
Omnia commoda hæreditaria cohæredem pro rata sequuntur. 1168. 699.
Præcipuè si certæ res, v. grat. nomina, &c. fuerint assignatæ. 544. 449.

Sicut fructus ex rebus hæreditariis ab uno cohærede percepti; sic & alia lucra occasione cõmunis hæreditatis quæsita cohæredibus cæteris sunt communicanda. 1168. 700. & sq.

Veruntamen cohæredi, qui illa non sine incommodis & sumptibus quæsivit, aliquod præcipuum relinqui debet. 1168, 702.

Sicuti petitio Hæreditatis cohæredi adversus alterum cohæredem, pro illa parte, quà Hæres non est; ità etiam compossessio, & cum hac omnia remedia possessoria ei pariter conceduntur. 1165. 663. & sqq.

Cohæres, nondùm nactus possessionem, interdicto quorum bonorum experitur rectissimè. 1166. 669. & sq.

Cohæres pro ea parte, quæ ad ipsum non pertinet, non verus est Heres; sed illam tantùm pro Herede possidet. 1166, 672.

Hereditatis petitio, & interdictum quorum bonorum, regulariter, pari ambulant passu. 1166. 678.

Quando cohæredi Hæreditatis petitio adversus alterum necessaria sit? 1166, 676.

Cohæredi, contra alterum, etiam remedium Legis ult. Cod. de Edicto D. Hadr. toll. competit. 1166. 680.

Quousque hoc verum sit, quòd interdictum quorum bonorum contra verum hæredem nullum locum sortiatur? Et quòd inter cohæredes sola actio familiæ erciscundæ locum habeat? 1167. 684. sqq.

Quanto tempore Hæreditatis petitio præscribatur? 800. 66.

Qui nihil de Hæreditate possidet, si cohæres ab aliis esse negetur, ante omnia decenter probare tenetur, quòd sit cohæres, & quidem in judicio Hæreditatis petitionis. 544. 451, & seq.

Hæc exceptio: Tu non es cohæres, est præjudicialis, & jus agendi actione familiæ erciscundæ prætenso cohæredi tollit. 544. 453.

Usuræ, ex nominibus hæreditariis, ab eo, qui possidet pro Hærede, perceptæ veniunt sub nomine præstationum personalium, quæ Hæreditatis petitionis objectum constituunt. 544. 456.

Hæres post litis contestationem super legato, si Falcidiæ locum competere apparuerit, non tenetur ad usuras. 545. 466.

De subselliis templorum Hæreditariis vid. Templum.

sepulchris Hæreditariis vid. Sepulchrum.

Juribus personalibus in Hæredes non transeuntibus vid. Jus.

Renunciatione Hereditatis, itemque pacto Hæreditatis renuntiatæ, in casum existentis certæ conditionis, reservativo vid. Fideicommissum. Renunciatio.

Herede fiduciario & fideicommissario vid. Fideicommissum.

HOMAGIUM.

Uhralte Vogtbüchlein/ in quibus Homagii formula præscribitur, propter antiquitatem & alia adminicula, plenam fidem merentur. 229. 746.

Qui se ipsos, in Homagii præstatione, proprios homines nominant, & in specie se obligant, daß sie ihr leib und guth nicht entfremdden oder veräussern wollen/ & tamen negare audent, se non esse homines proprios, nullatenùs audiendi sunt. 229. 753.

HOMO.

Vocabulum, Homo, in textu L. 38. §. 5. ff. de pœn. obvium quomodò exaudiendum? 1361. 52. & sqq.

HOMO PROPRIUS.

Homines proprii in antiquis diplomatibus sæpè vocantur Gepöver. 230. 760.

Frequentiùs Arme/ Arme Leuth/ Arme Innwohner. 230. 759. & sqq.

A domino manumissi nuncupantur Arm-Gefreyte. 230. 761.

Utrum ex eo, quòd rustici seipsos des Gotts-hauses Arme Leuth/ in suorum pagorum propriis libris, in Dorffbüchern appellent, jus agricolationis adversus ipsos satis probetur? 164. 38. & sqq. junct. 238. 837. & sqq.

Moribus Germaniæ subditi in viros & Homines dividuntur, sicut Jure Romano in liberos & servos. 165. 40.

Sub nomine Leut/ Lüde/ quid indigitetur? 238. 838.

Clausula: Mit Leuthen/ quid denotet? 165. 42. junct 238. 839.

Libri Communitatum, vom Mannrecht mentionem facientes, an probent, non omnes illius loci incolas nexu proprietatis devinctos esse? 165. 43. junct. 238. 840. & sqq.

Jus agricolationis ex eo, quòd Homo proprius sub alterius Principis protectione stet, non excluditur. 179. 217. sqq.

Subditi non semper sunt Homines proprii, & Homines proprii non semper sunt subditi. 180. 223. & sqq.

Vix ullum in Germania monasterium est, quod non etiam aliquos Homines proprios habeat. 181. 229.

Monasteria utplurimùm sub vicini alicujus Principis vel domini protectione stant, & per consequentiam etiam illorum subjecti & Homines proprii. 180. 218.

Verùm salva manente illa jurisdictionali protectione, quam quilibet dominus suis propriis Hominibus & simùl subditis præstare tenetur. 180. 220.

Plurimæ Civitates Imp. in Principum vicinorum protectionem se contulerunt, salvis omnibus suis juribus, imprimis quæ habent in Homines suos proprios, sub illo ipso protectore viventes. 181. 228.

Olim nemo Homines proprios habere potuit,

als das Reich / die Gottshäuser/ die Freye Herrn / und Mittel-Freyen. 181. 231.
Monasteriorum Homines proprii in antiquis diplomatibus frequenter vocantur Gottshüser Arme Lüthe. 181. 230.
Diuturnæ consuetudines etiam propriis Hominibus servandæ. 237. 816.
Proprietas Hominum, die Leibeigenschafft/ præprimis contra integram, multoque magis contra plures diversas Communitates, exactè probanda. 164. 35.
Utrum nexus Proprietatis contra aliquos loci incolas legitimè probatus adversus cæteros etiam concludat? 164. 37. junct. 205. 496. & sqq.
Qui seipsos, in homagii præstatione, proprios Homines nominant, & in specie se obligant, daß Sie ihr Leib und Guth nicht entfremden oder verändern wollen/ & tamen negare audent, se non esse Homines proprios, nullatenùs audiendi sunt. 229. 753.
Jus in Hominem proprium non meliùs probatur, quàm per propriam ipsius confessionem. 230. 763.
Præstatio Gallinarum, Pfingst-Sömer-Herbst- und Fastnacht-Hüner/ Leib- und Rauchhüner/ itemque certi modii frumenti, Zinnß habern oder Geld/ Leibgeld / Leibpfenning/ Leib-Beeth/ Korn- oder Geld-Pacht/ utplurimum indicium Hominis proprii, seu juris mancipii constituit. 231. 775. sq. 181. 235.
Quibus competit definitio agricolationis, illis etiam definitum, quòd scil. sint Homines proprii, haud dubiè competit. 231. 780. & sq.
Præstatio mortuarii, das Haupt-recht/ Leibfall/ &c. indubitatum hominis proprii indicium infert. 232. 783. & sqq. 234. 799.
De hac vide Mortuarium.
Sua bona, vel corpora, per matrimonium alibi contractum, vel alia ratione, sine domini speciali consensu, aliorsùm transferre prohibiti, in censum Hominum propriorum rectè referuntur. 235. 807. & sqq.
Non minima agricolationis nota est, si quis domicilium suum mutaturus, & in aliud territorium migraturus priùs Domini consensum requirere & à proprietatis nexu manumissionem decenter petere, ejusque pretium exolvere teneatur. 235. 809. & sqq.
Tales literæ manumissionum, Loß- oder Laß-Brieff/ Mann-Recht/ item Affrancamenta præsupponunt, daß einer Leibeigen gewesen. 235. 815. & sqq.
Requisita hujusmodi instrumentorum. 236. 820. & sq.
Magnus numerus illorum, qui ex familiis diversissimis oriundi, mutato domicilio, tales manumissionis literas exorarunt, evidenti argumento est, istum agricolationis nexum constringere omnes ejusmodi locorum incolas. 234. 824.
Affranca menta, seu Instrumenta manumissionum, Laß- oder Loß-Brieffe quid propriè denotent? 238. 841.
An per lapsum tricennii etiam jus Agricolationis, die Leibeigenschafft, acquiri possit? 220. 650. & sqq.
Jus Agricolationis plenarium & integrum per tempus immemoriale acquiri posse nemo fere Interppr. dubitat. 221. 655.
Notatur Padilla singulariter hîc dissentiens. 221. 658.
Valent Statuta, quòd in aliquo loco domicilium figentes nexu hominum propriorum seu agricolationis devincti esse debeant. 235. 805.
Si novelli tales incolæ hoc nexu afficiuntur, multo magis illi omnes, qui in tali loco jam pridem commorantur, pro talibus habendi. 235. 806.
An in Marchia Badensi, & Comitatu Ebersteinensi omnes subditi nexu proprietatis seu agricolationis suis dominis devincti sint? 178. 203. & sqq.
An liberi homines in Marchia Badensi domicilium figentes agricolationis nexu afficiantur? 178. 207. & sq.
Non soli Mansorum, der Fröhnen oder Frohn-Güther possessores; verùm etiam alii Homines proprii & rustici, quinullum omninò prædiolum possident, ad operas tenentur. 239. 849.
Hinc aliæ operæ dicuntur ruricales, aliæ verò manuariæ. 239. 850. & sqq.
Inter causas operarum inductivas jus agricolationis seu proprietatis Hominum ferè palmaria est. 165. 45. & sq.
An, præter hoc vinculum, etiam tacita vel expressa de operis præstandis conventio requiratur? 165. 47. & sqq. junct. 239. 848. & sqq.
Conditio rustica vel colonaria, regulariter, ad operas & servitia indeterminatè obstringit. 228. 734.
Non omnes Homines proprii ad indefinitas operas tenentur. 227. 732. 167. 66. & seqq.
An Rei confessio, quòd omnes Homines proprii ad indefinitas operas teneantur, jus recipere possit? 166. 56. & seqq. junct. 227. 732. & seqq.
Quando operæ Hominum propriorum ad certum tempus, modum, numerum, locum, aliasque circumstantias limitatæ & restrictæ sunt, tunc dominus easdem, regulariter, extendere nequit. 178. 196. & sq. 171. 121. & sqq. junct. 240. 861. & sq.
Operæ per diuturnam saltem consuetudinem aliquatenùs determinatæ jus exigendi operas indeterminatas haud excludunt. 240. 862. & sq.
Regulariter dominus, loco operarum à suis Hominibus intra territorium præstandarum, alias extra territorium imponere nequit. 172. 128. & sqq.

Hæc regula tamen multis, & præsertim huic limitationi, obnoxia est, nisi ab antiquo aliter fuerit observatum. 240. 865.
Quænam requisita ad validam operarum monasterio ab Hominibus propriis debitarum determinationem sint necessaria? 242. 884.
Non infrequens; sed potiùs frequentissimum hoc est, ut Homines proprii, præter operas, quas præstant, etiam indefinitas, porrò annùum censum, Leibzinß / Leib-beeth / exsolvant. 243. 894.
Etiam indefinitarum operarum debitores Homines proprii ad novas nobilium arces exstruendas, aliaque similia nova opera nullatenùs tenentur. 243. 898.
Ad solum & novum lucrum domini procurandum Homines proprii ad operas præstandas, tamersi ad indefinitas teneantur, adstringi non possunt. 243. 899. & seq.
Plura de operis Hominum propriorum vid. sub voc. Operæ.

HOMICIDIUM. Conf. Vulnus.

Ut quis Homicida dici queat, quid requiratur? 1528. 4. 8. & 9.
In crimine Homicidii non minus, ac in omnibus aliis criminibus, corpus delicti, ante omnia, judici repræsentari debet. 1528. 4.
Defectus corporis delicti in crimine Homicidii ad pœnam saltem extraordinariam dictandam solus sufficit. 1533. 53.
Quidsi Reus homicidium confessus sit? 1034. 56. & sq.
Ut in Homicidio pœna gladii obtineat, semper animus dolosus necessarius est. 1576. 28.
Talis non saltem censetur animus occidendi directus; verùm etiam indirectus sive nocendi. 1355. 5. & seqq. 1356. 12. 1576. 25. & sqq.
Etiam inspecto Jure divino. 1597. 46. & sq.
Crimen Homicidii etiam tunc perpetratur, si saltem tale aliquod factum intercedat, quod non potest regulari voluntate illud facientis; sed verisimiliter, frequenter, & facilè, etiam ultra, imò contra ejus intentionem se extendere potest. 1576. 31.
Quilibet alterum dolosè, utut animo saltem vulnerandi, percutiens facilè scire potest & debet, quòd vulnera non dentur ad mensuram. 1589. 164.
Nihil interest, occidat quis, an causam mortis præbeat. 265. 85. 1356. 18.
Animus occidendi potissimùm ex loco percusso colligitur. 763. 93. 1341. 56. 1362. 63.
Nec non ex qualitate percussionis & ex modo percutiendi. 1362. 64.
Itemque ex genere armorum, quo quis usus est. 763. 91. 1355. 7. 1530. 34. 1576. 26. 1597. 46.
Gladio, cultro, hasta, sclopo, similive lethifero instrumento caput alterius, vel aliam periculosam corporis partem feriens ab animo occidendi, minimùm indirecto, haud immunis præsumitur. 1360. 48.
Idem dicendum de baculo grandiore, & in specie quoque Pedo, einem Hirten- und Schäfer-Stecken. 1577. 35.
Nihil interest, an quis hominem gladio, fuste, &c. vel num eundem calce petendo occidat. 1357. 19.
Idemque maximè de percussione puerperio proximæ mulieri, violento calcis ictu in umbilico illatâ statuendum. 1356. 9. & seqq.
Præsumtio hæc, quòd solo calce aliquem percutiens hoc animo occidendi feciße censeatur, non aliter locum habet, quàm si etiam percussio periculosæ corporis parti fuerit illata. 1361. 58. & sqq.
Pugno circa tempora capitis vel cerebrum aliquem percutiens ab animo occidendi indirecto similiter liber pronuntiari nequit. 1356. 14. 1361. 57. 1362. 61. 1578. 45. & sq.
Homicidium ab irato inimico commissum dolosum præsumitur. 763. 92.
Præsertim si is post cædem commissam animum inimicum & hostilem erga occisum præfractè retineat. 763. 93.
Præmeditatio Homicidii etiam ex verbis in rixa, tùm ante, tùm post prolatis jure colligitur. 763. 90.
Explorans domum, vel alium locum, in quo persona occidenda delitescit, & dolo malo ad cædem parato eundem ostendens, ordinariæ gladii pœnæ subjicitur: Dummodò Homicidium, sine hoc, vel planè non, vel non ità facilè committi potuisset. 266. 192. & sqq.
Idem dicendum, si Homicidam ad locum, in quo occidendus sæpè commorabatur, ducat. 266. 105.
Qui personam occidendam, per loca ubi hostes eidem insidiantes commorantur, deducit, dolosi Homicidii reum se reddit. 267. 105.
Quandocunque factum, in suis circumstantiis, ità est comparatum, ut quilibet videat, rem aliter se habere non posse, quàm quòd ille, qui cædis insimulatur, hanc revera patraverit, tunc etiam B. Brunnemannus, conscientiæ quantumvis studiosissimus, pœnæ capitali locum facit. 1577. 37.
Illustratur hoc remissivè notabili exemplo. 1577. 38.
Quandò certum quidem est, Homicidium aliquod nonnisi à certis personis committi potuisse; incertum verò, num ab omnibus simùl vel ab alterutra saltem illarum commissum fuerit, tunc, sine præambulâ tortura, neutri illarum pœna capitalis dictari potest. 1577. 36. & seqq.
Ad effectum Homicidii dictandæ mortis non requiritur vulnus absolutè & simpliciter mortiferum; sed & talia Vulnera ad hoc sufficiunt, quæ utplurimum sunt lethalia, & magis

gis ad mortem inclinant, quàm ad evasionem. 766. 21. & sq.

Hincque non saltem illa, quæ nullo planè modo; verùm etiam, quæ non, nisi cum magna difficultate, ac remediis plane extraordinariis & periculo non carentibus, restitui possunt, in hunc censum referenda. 766. 25.

Si Vulnus absolutè lethale requireretur, Homicidium dolosum ferè nunquàm puniri posset. 766. 31.

Etiam Jus Divinum ad fundandum Homicidium, & ob illud decernendam pœnam capitalem, talem actum requirit, ex quo mors immediatè & non per accidens secuta fuerit. 1528. 6.

Ut Homicida pœna capitis plectatur, non sufficit Vulnus alicui inflictum fuisse mortis occasionem; sed necesse est, ut id mortis causa proxima fuerit atque immediata. 1528. 7. & seqq.

Quando vulneratus non obiit ex ipso vulnere, tanquàm per se lethali; sed ex alio symptomate superveniente, tunc pœna Legis Corneliæ de Sicar. cessat, & tantùm pœna extraordinaria locum sortitur. 1528. 11.

Mododicta extraordinaria pœna non illis solùm casibus obtinet, quando vulneratus, aliquot diebus vel septimanis post vulnerationem, ex malo regimine, vel ex superveniente vulneraria febri, itemq; gangræna, vel epilepsia moritur; sed etiam si propter nimiam, quam ex vulnere & proprii sanguinis profluvio concepit, consternationem, vel ex nimia animi indignatione, apoplexia, vel ex impactione cervicis seu capitis ad fulcrum mensæ, vel ad pedem aut alium locum non periculosum, vel ex colaphi seu alapæ impactione, aut ex modici lapidis projectione mortem obire necesse habuit. 1528. 13. & seqq.

Aliud tamen dicendum, quando cum ejusmodi facto directus occidendi animus concurrit. 1529. 22.

Quando vulneratus hæmorrhagia non lethali moritur, sine ulla tamen hominis culpa, v. gr. quia medicus vel chirurgus præsens esse non potuit, pariter extraordinaria saltem Homicidii pœna decernitur. 1530. 23. & sq.

Si in brachio saltem, sine laceratione arteriæ, vulneratus, ex subsecuta nimia Hæmorrhagia, fato concesserit, regulariter, saltem extraordinaria pœna locum habet. 1530. 32. & seq.

Modò & hîc, vulnerantem dolosum occidendi propositum habuisse, non appareat. 1530. 34.

Quando hæmorrhagiæ ex vulneribus brachialibus, non ad occisionem directo proposito inflictis, secutæ, ob solam chirurgi absentiam, obviam iri non potuit, tunc vulnerans, vix ultra relegationem, vel ad summum ad pœnam fustigationis damnatur. 1531. 36. 1533. 50. & seq.

Quoad pœnam ultimi supplicii Homicidæ dictandam, inspecta veritate tàm Divini, quàm humani Juris, nihil refert, sive Vulnerans directam occidendi voluntatem habuerit, sive indirectam. 1531. 37. 1576. 25. & seqq. 1597. 46. & seqq.

Modò Vulnus illatum ab initio statim, per se lethale, & mors exindè necessariò secuta fuerit. 1531. 38.

Notatur speciale programma de ejusmodi casibus, quando vulnerati ex nimia hæmorrhagia, ob defectum medici vel chirurgi secuta, vitam amittunt, à B. Dn. Sam. Strykio publici juris factum. 1532. 41.

Affertur notabilis hanc in rem casus à B. Struvio relatus, cum justo ejusdem voto de hoc ipso articulo, per Imperialem decisionem, specialiùs & accuratiùs determinando. 1530. 31. 1532. 42.

Hæc sententia, quòd ad ultimi supplicii pœnam dictandam, vulneratio, per se necessariò, atque immediatè lethalis requiratur, in praxi receptissima est. 1532. 43.

Quoad pœnam ultimi supplicii fundandam nihil refert, utrum quis sua manu ipse hominem occidat; an verò cum eo, qui cædem exequitur, dolosè conspiret. 1595. 18.

Quando plures in necem alicujus deliberatò conspiraverunt, & unus solus lethiferum vulnus occiso intulit, tunc, licet de vulneris inflicti authore haudquaquàm constet; tamen omnes eapropter dolosi Homicidii, ac pœnæ ordinariæ rei censentur. 1556. 4. 1578. 51. & 54.

Quando plures quidem alicui violentas manus intulere; sed de sola unius percussione, quòd illa sola lethalis fuerit, certò constat, tunc, regulariter, & extra concursum specialium circumstantiarum, ille solus pœnæ gladii subjicitur. 1578. 53. 1579. 56.

Aliud dicendum, si omnia & singula, à pluribus illata, vulnera lethalia deprehendantur; tametsi non constet, quis, præ altero, lethale vulnus intulerit? 1578. 53. 1579. 57.

Utrum mandans aliquem vulnerari, si expressè prohibeat, ne occidatur, vel membro aliquo mutiletur, de tali sinistro & tragico eventu nihilominùs teneatur? 1366. 8.

Homicidium, tàm simplex, quàm qualificatum, vel ejusdem attentatum, ex valdè dolosis & proditoris insidiis commissum, atrocius & gravius habetur. 1344. 95.

Homicidium in domo privata commissum crudelius habetur eo, quod in agro committitur. 1359. 39.

Quando Vulnus absolutè lethale, vel utplurimum lethale, inflictum esse constat, tunc chirurgi vel medici insufficientia, & ipsius vulnerati malum regimen, ad mitigandam pœnam Homicidii ordinariam, non attenduntur. 766. 32.

Mandator Homicidii & mandans æqualiter tenentur. 352. 41. 1579. 52. & 55.

De

De mandato Homicidio vid. porrò Assassinium. Homicidio quoad prægnantem mulierem, vel ejus partum commisso vid. Partus.

Pœna gladii etiam ob tale Vulnus, ex quo mors utplurimum sequitur, dictari solita, ex causa provectæ ætatis, à Principe in condemnationem ad operas publicas quandoque mutari potest. 1363. 72.

Exceptio iræ, licet vehementissimæ, autorem rixæ, regulariter, haud relevat. 1360. 46.

Qualis ira ad hoc, ut Homicida à pœna capitali immunis præstetur, necessaria sit? 762. 69. & sq.

Si leviter offensus offendenti sic respondeat: Du wirst sie nicht alle fressen/ & hic irâ correptus illum interimat, exceptio iræ exinde conceptæ illum à pœna Homicidii ordinaria non liberabit. 761. 68.

Hæc verba, si debitor à suo creditore interpelletur, ut, pro debita quantitate, certam aliquam rem, præ oculis positam, sibi in solutum det; Debitor autem respondeat: Wann ich will/ eapropter à creditore conceptam iram, & exinde secutum Homicidium haudquaquàm excusant. 761. 67.

HONOR. HONORATUS.

De promissione sub clausula: En homme d'honneur, it. bey Fürstl. Gräfflichen und Adelichen Ehren facta vid. Promissio.

Simulatio, tanquàm delicti species, inter personas honoratiores non præsumitur; sed legitimè probari debet. 492. 26.

HORREUM.

Horreum frumentarium mobile in solo alieno positum an domino soli cedat? 126. 229.

HORTUS.

Horto alicui legato vel vendito quid legatum vel venditum censeatur? vid. Ususfructus.

HOSPES.

De crimine Latrocinii, contra Hospitem activum, nocturno tempore attentato vid. voc. Latrocinium, & Cons. 63.

HOSPITALE. Conf. Pius.

An Hospitalis administrator, per receptionem canonis emphyteutici, domino directo, ipsi nempe Hospitali, quoad jus caducitatis, præjudicare queat? 618. 65. & sq.

Hospitalium administratores potiùs tutoribus & curatoribus, quàm procuratoribus, æquiparantur. 618. 67.

Tametsi in casu fideicommissi sub conditione, si filius sine mascula prole decesserit, relicti plures substitutionum gradus constituti, & fœminæ semper excluſæ fuerint, Hospitali in defectum proximiorum substituto, si tamen hoc modo gravatus filius cum filiis decedat, casum fideicommissi indubitatò non extitisse dicendum venit. 41, 360.

Quo jure Hospitalia, tùm ratione residui suorum administratorum, tùm ratione aliorum creditorum in processu edictali censeantur? vid. Credd. Concursus.

HYPOTHECA. Conf. Pignus.

Nullibi in Jure hoc disertè dispositum legitur, quòd vel omnis legalis, vel in specie favore Dotis concessa Hypotheca tàm præsentia, quàm futura debitoris bona afficere debeat. 1385. 14.

Hinc nonnulli easdem non saltem in genere ad bona præsentia restringunt; sed etiam speciale & singulariſſimum privilegium fisco in hoc competere adserunt. 1385. 15. & seq.

Tametsi nullus in Jure specificus occurrat textus, quo in genere legalis Hypotheca etiam ad bona futura extendatur; ejus tamen vices, puta quoad Hypothecas legales generales, tùm evidentissima Juris analogia, tùm concors plerorumque DDrum applausus, tùm etiam speciales de quibusdam Hypothecis legalibus id affirmantes sanctiones indubiè supplere possunt. 1388. 38. & sqq.

Hypotheca, sub verbis indefinitis, in toto patrimonio, alicui constituta, non minùs etiam futura bona afficit, quàm si ejus constitutio verbis universalibus facta fuisset. 1386. 23.

Etiam tunc, quando bona simpliciter, sine adjectione alicujus dictionis universalis, obligantur, nihilominùs Hypotheca universalis, in gradu excellentiori sic dicta, inducitur. 1386. 24.

Dispositio Legis fin. Cod. quæ res pign. oblig. poss. quòd Hypotheca generalis etiam res futuras sub se comprehendat, ad solas Hypothecas conventionales restringi nequit. 1387. 27.

Imò eandem ad Hypothecas legales magis, quàm ad conventionales pertinere, haud paucis videtur. 1387. 28.

Adducuntur exempla Hypothecæ legalis universalis etiam futura bona afficientis. 1387. 27.

Franzkii sententia, omnem Hypothecam legalem universalem statuentis, rejicitur. 1387. 29. & seq.

Hæc sententia, quòd Hypotheca legalis, regulariter, ad bona futura non minùs se porrigat, quàm conventionalis, receptior est. 1387. 32.

Idem etiam in specie de Hypotheca doti concessa censendum. 1388. 33.

Hinc etiam ratione bonorum ex post acquisitorum actione hypothecaria, nondùm præscripta, contra quemcunque possessorem, agi potest. 1388. 33. & seq.

Non minorem vim lex habet in constituenda Hypotheca tacita, quàm voluntas privati in Hypotheca conventionali. 1388. 35.

Eo magis, quòd illa in ejusdem constitutione nullo verbo restrictivo, seu pronomine possessivo, ut debitores facere solent, utplurimùm utatur. 1388. 36.

Hinc etiam in dubio nullatenùs credendum, legem Hypothecam à se conceſſam non tàm latè patentem, ac paciſcentes conventionalem, conſtituere voluiſſe. 1388.37.

Inter Hypothecam tacitam & expreſſam, quoad effectum, regulariter, nulla eſt differentia. 1388.40. 1391.64. 1510.74.

Hinc ab una ad alteram validum ducitur argumentum. 1388,40.

Illa definitio, quòd Hypotheca univerſalis, ſeu expreſſa, ſeu tacita, etiam futura debitoris bona devinciat, nullo tempore circumſcribitur, ac proin nec ad ſolum tempus matrimonii conſtantis reſtringi debet. 1389.46.

Hinc etiam in actione Hypothecaria directa tali caſu ſufficit, ſi creditor probet, bona aliquo tempore à debitore fuiſſe poſſeſſa. 1391.68. 1389.47.

Generalis Hypotheca vel obligatio bonorum ſemper ſub hac conditione, ſi bona poſtea ſibi fuerint acquiſita, contracta cenſetur. 1390.48.

Debitor, ex poſt facto nova bona acquirendo, ne ſua quidem proteſtatione efficere valet, ut illa ſub univerſali, ſive tacita, ſive expreſſa, Hypotheca non comprehendantur. 1390.50. & ſeq.

Quilibet generalem Hypothecam conſtituens univerſa quidem ſua bona, etiam futura; non verò etiam illa, quæ ſua nec ſunt, nec unquàm futura, obligare voluiſſe intelligi debet. 1393.88.

Teſtator futuri hæredis bona, regulariter, non minùs efficaciter, quàm ſua propria, Hypothecæ nexu conſtringere valet. 1390.59. & ſeqq. 1392.79. 68, 624. junct. 69, 628.

In dubio bona Hæredis propria, & non à defuncto in ipſum translata, ſi non ſpecialis eorum mentio facta fuerit, ſub univerſali omnium defuncti bonorum obligatione non veniunt. 1391.72. 1393.85.

Regula Legis fin. Cod. quæ res pign. oblig. poſſ. quòd Hypotheca univerſalis omnia, etiam ex poſt quæſita, bona afficiat, in bonis Hæredis propriis non obtinet. 1392.73.

Quid ad hunc effectum, ut Hypotheca univerſalis à defuncto conſtituta etiam Hæredis bona afficiat, ſit neceſſarium? 1392.80. & ſeqq. 1394.95. & ſeqq.

Quando ejusmodi Hypotheca reſtricta eſt ad bona teſtatoris propria, tunc per ſolam Hæreditatis aditionem illa ad bona hæredis non extenditur. 1393.81.

Ne illo quidem caſu, quando defunctus ſua bona, & ſe, & hæredes obligavit, bona Hæredis nexu Hypothecæ univerſalis afficiuntur. 1393.85. & ſeq.

Idem dicendum, quando debitor ſeipſum, ſuosque hæredes & ſucceſſores, & omnia bona oppignoravit. 1393.87.

In dubio nec legalis Hypotheca bona ipſius hæredis propria ullatenùs afficit. 1393.89.

Hypotheca legalis pro legatis & particularibus fideicommiſſis conceſſa, in omnibus quidem defuncti; non verò etiam hæredis bonis competit. 1393.90.

Ne quidem ex ſingulari dotis favore indulta, licet pariter univerſalis, Hypotheca ad bona hæredis propria ſe extendit. 1393.91.

Cur à repræſentatione perſonæ defuncti, vel quaſi contractu hæreditatis aditionis ad fundandum jus Hypothecæ in bonis hæredis propriis non procedat illatio? 1394.92. & ſeqq.

Ad hoc, ut bona hæredis, etiam ex præſumta defuncti voluntate, ſub generali, ab ipſo conſtituta Hypotheca comprehenſa dici queant, nonniſi graves, concludentes, ac ferè incontrovertibiles conjecturæ admitti poſſunt. 1394.97.

Debitum, publica quantumvis Hypotheca munitum, undecunque deſcendat, mobilium jure exiſtimatur. cons. 16. b, 623. & ſq.

Hypotheca in bb. immobilibus conſtituta rem mobilem ex aliquo contractu debitam in rem immobilem transmutare non poteſt. cons. 16. n. 624.

Aliàs illa omnia, quæ minorennibus, aliisque creditoribus hypothecariis debentur, immobilium jure cenſenda forent. *cons. 16. n. 624.*

De jure prælationis *Credd. hypothecariis* competente vid. Credd. Concurſus.

Hypoheca tempore prior, regulariter, jure quoque potior habetur. 1440.16.

Etiam jus prælationis, ex ſola temporis prioritate competens, privilegii nomen in LL. gerit. 1441.18.

Hypotheca publica anteferrur privatæ. 1410.206. 1525.108.

Tametſi hæc ſit antiquior. 1409.87. & ſeq. 1440.16.

Niſi hæc trium maſculorum & fide dignorum teſtium ſubcriptione ſit corroborata. 1409.87. & ſeq.

An inter Hypothecam tacitam & expreſſam aliqua, quoad jus prælationis, ſit differentia? 1409.89. 124.204. ſeq.

Non omnis Hypotheca legalis ſimùl etiam publica & privilegiaria eſt. 1409.87. & ſeqq.

Quo reſpectu Hypotheca, ad fundandum jus prælationis, dicatur publica? 1410.95. & ſeqq.

Hypothecæ publicæ tantùm reſpectu cauſæ efficientis tales, nullam, niſi ex ordine temporis, pariunt prælationem. Quænam ſint tales? 1410.95.

Quot modis Hypotheca publica, ratione modi & effectus ſic dicta, poſſit conſtitui? 1410.98. & ſeq.

Sine expreſſa legis diſpoſitione tacita Hypothe-

ea, præprimis cum privilegio prælationis conjuncta, nemini concedi potest. 1505. 12.
Etiam tacitæ, tùm fisco, tùm etiam privatis, per LL. concessæ Hypothecæ vera sunt Privilegia. 1523. 90.
Solus superiorum jussus ad fundandum jus tacitæ Hypothecæ non sufficit. 1419. 184. & seq.
Fiscus ratione tributorum, tàm ordinariorum, quàm extraordinariorum, regulariter, tacitam, eamque privilegiariam, Hypothecam habet. 1417. 168.
Hoc fisci jure hodiè omnium Imperii Statuum Rationes publicæ & privatæ gaudent. 1417. 168.
De tacita Hypotheca Piis corporibus tùm de Jure com. tum Würtemb. competente vid. Credd. Concursus.
Hypotheca uxori ratione dotis in bonis mariti concessa de Jure Civ. omnibus creditoribus, etiam anteriorem, sive expressam, sive tacitam, Hypothecam habentibus præfertur. 1386. 17.
In Ducatu Würtembergico uxor, ratione Dotis, antiquiorem expressam Hypothecam habentibus Creditoribus postponitur. 1413. 127.
In casu, quando duæ dotes ex duobus matrimoniis repetuntur, uxor secunda, ejusque liberi, anterioris matrimonii filiis, regulariter, postponi debent. 1386. 18.
Jus Hypothecæ privilegiariæ uxori ratione dotis concessum, non saltem ipsi; sed etiam omnibus ejus liberis, cujuscunque sexûs vel gradus, ejusdem tamen matrimonii, etiam in ordine ad secundam conjugem, ejusque liberos competit. 1386. 19. & seq. junct. 1388. 41. & seq.
Rebus fungibilibus, vel etiam speciebus venditionis gratia æstimatis, marito in dotem datis, ipse debitor quantitatis efficitur, ac proinde tali casu semper dos prioris matrimonii, in concursu, posterioti præfertur. 1394. 100.
Utrum is, qui domum ruinosam, vel jam collapsam suis propriis impensis restituit, æquè privilegiariæ Hypothecæ jure gaudeat, ac ille, qui in ejusmodi ædificii restitutionem pecuniam suam credidit? 1416. 156.
Hypotheca privilegiaria mutuam pecuniam in restitutionem ædificiorum danti concessa, etiam ad illum, qui bellicas contributiones pro alio solvit, justissimè porrigitur. 1416. 158.
Liberi, pro securitate bonorum maternorum, tacitam Hypothecam in bonis sui patris habent. 1407. 66.
Hæc Hypotheca statim ex tempore susceptæ administrationis initium capit. 1409. 85. & seq.
Filia ratione dotis à Patre promissæ in omnibus ejus bonis tacitam habet Hypothecam. 1323. 7.
De tacita Hypotheca minorum in bonis suorum tutorum & curatorum vid. Minor.
Venditoris in re vendita vid. Venditor.
An legalis Hypotheca pro invectis & illatis competens etiam in molendino locum habeat? 657. 181.
In rebus navigio vel currui impositis nulla, nautæ vel aurigæ, tacita competit hypotheca. 601. 202.
Fœmina in bonis sui curatoris ne tunc quidem tacitam Hypothecam habet, quando ipsi pecuniam, vel alias res, per ipsius dolosam persuasionem eò inducta, mutuò dedit. 1422. 222. junct. 1423. 228. & sq.
In bonis privati Procuratoris, vel Negotiorum gestoris, itemque in bonis necessarii alienorum bonorum Administratoris, in specie mutorum, prodigorum, surdorum, & similium personarum Curatoris, nec non Curatoris bonorum absentis, ab hostibus capti, partûs in utero materno constituti, hæreditatis jacentis, &c. nullum jus Hypothecæ, imò ne quidem privilegium exigendi personale omnibus competit. 1422. 224.
Ab Hypotheca in bonis Administratorum ecclesiæ, civitatum, &c. singulariter concessa ad alios Administratores, nec ex rationis paritate, arguere licet. 1423. 225.
Etiamsi de talibus necessariis Administratoribus, qui in rebus suæ fidei concreditis dolosè versati sunt, quæstio sit. 1423. 226.
Ne quidem in bonis furum, vel raptorum vel spoliatorum tacita Hypotheca competit. 1423. 227. 1510. 71.
Multi DDres in bonis illorum, qui in contractu, vel alio negotio cum ipsis celebrato, dolum malum commisere, tacitam Hypothecam ex illo læsis adserunt. 1510. 69.
Refutatur hæc sententia. 1510. 70. & seqq.
Ne quidem in bonis Judæorum vel aliorum manifestorum Usurariorum tacita Hypotheca competit. 1510. 72.
Creditor hypothecarius anterior etiam contra posteriores Creditores actionem hypothecariam intentare potest. 1521. 63.
Ad fideicommissum sub conditione vocatus, si bona ejusdem nexu devincta, creditori, istius nexûs ignaro, Hypothecæ supponi ipse procuret, sibi præjudicat. 38. 332. & sq.
Quando hæreditas non est solvendo, tunc legatarii simplices, non obstante legali iisdem competente Hypotheca, omnibus creditoribus hæreditariis, etam simplicibus, postponi debent. 1487. 60.
Jus Hypothecæ in feudo legitimè constitutum etiam in Creditoris hypothecarii hæredes transmittitur. 1683. 24. & seq.
De successione Creditoris simplicis in locum Creditoris hypothecarii vid. Credd. Concursus.
An actio spolii etiam Creditori hypothecario competat? vid. Spolium.
Creditor, qui sibi constitutam Hypothecam legiti-

gitimè probavit, sibi debitam sortem, pro qua illa constituta, per juramentum dicendæ veritatis, ostendere potest, eoque præstito debitor solvere cogitur. 1315.69.

JACTURA. Conf. Expensa. Periculum.

Præsumptio juris pro omnibus militat, quòd nemo vel rerum, vel jurium suorum, ac proinde nec magnæ spei Jacturam, sine justa & probabili causa, facere voluerit. 294.150. sq. 724.94. 753.440. 950.491.

Ac proindè potius stultitia ac error præsumitur. 294.152.

Hoc imprimis tunc locum sortitur, si quis in rerum administratione exactissimus sit. 724.59. & sq.

Nec ipsa Natura, cum alterius jactura, quemquam locupletiorem fieri permittit. cons. 16. n. 572.

Hanc exceptionem, ceu nunquàm rejectam, Judex ex officio supplere tenetur. cons. 16. n. 571.

ICTUS.

Ictus non dantur ad mensuram. 1356.18.

De partu maturo in uterô maternô Ictu calcis ità percusso, ut lethaliter infirmus exindè prodierit, & intra horulæ sesquiquadrantem fato concesserit, vid. Cons. 66. & voc. Partus.

Ictu manu contracta vel alio modo circa tempora Capitis alicui illato vid. Homicidium.

IEMANDS.

De hoc voc. vid. Verbum.

IGNORANTIA.

Hæres factum defuncti, juris præsumtione, ignorare præsumitur. 494.49.

Etiamsi illius consanguineus sit. 494.50.

Secùs, si filius, & cum patre habitaverit. 494.51.

In quolibet ratificante ac confirmante negotii confirmati Ignorantia præsumitur. 217.610.

Ignorantia facti proprii, sæpe tractati & reiterati, haudquaquàm præsumitur. 229.752.

Tempus utile adversus Ignorantem non currit. 1236.139.

De Ignorantia testatoris vid. Testator. Legatum.

An ex causa Ignorantiæ restitutio in integrum detur? 90.821. 1232.90. & seqq.

Ignorantia juris, regulariter, pœnalem Legis 7. Cod. unde vi, sanctionem haudquaquàm excludit. 1061.231.

Legis naturalis Ignorantia excusat neminem. 1062.237.

Ubi non de Juris constituti Ignorantia; sed de ejus observantia & usu quæritur, de quo DDres valdè variè testantur, ibi talis Ignorantia haud improbabilis. 1062.239.

Ignorantia crassa & verè affectata, quoad falsæ monetæ expensionem, præprimis si exponens Aurifaber sit, cum dolo ad paria judicatur. 1784.6. & 7.

Ignorantia criminalium Judicum sæpissimè innocentibus, cumprimis in delictis occultis, interitum parit. 1377.98.

Judicem criminalem, præprimis si peritiores consulere omiserit, Ignorantia juris à pœna non excusat. 1377.99.

ILLICITUM.

Quicunque versatur in re Illicita, de omni eo, quod exindè consequitur, licet præter ipsius intentionem, modis omnibus tenetur. 578.55. 1356.15. 1576.33. 1598.57.

Dummodò, quod ipse facit, sit causa ordinata, & tendat ad subsecutum delictum, & faciens vel cogitaverit, vel cogitare potuerit, & debuerit de eo, quod facilè indè subsequi posset. 578.54. 1356.16. & sq. 1576.33. 1598.47.

Quæ ex ejusmodi facto tantùm per accidens, & tanquàm effectus remoti, sequuntur, agenti imputari non possunt. 578.55. & seq.

Operam rei verè illicitæ dans, si credat, se nullo modo delinquere, de eo, quod sequitur, regulariter, non tenetur. 578.49.

Ex hoc, quòd quis cum altero jocatur, dici non potest, quòd ipse rei illicitæ operam det. 578.47.

Modò modus in jocando non excedatur, & desit animus injuriandi. 578.48.

Inter pueros rusticanos levior percussio, quæ flagellis infertur, *neque insolens, neque adeò* illicita est. 578.50.

ILLUSTRIS.

Personæ spectatæ fidei, ejusdemque Illustris asseveratio, morte firmata, multum roboris habet. 737.263.

De donationibus personarum Illustrium vid. Donatio.

Consuetudine earundem in scriptis contrahendi vid. Scriptura.

Pactis earundem, præprimis familiaribus, vid. Pactum.

Familiis illustribus vid. Familia.

Filiarum Illustrium successione in feudis vel fideicommissis vid. Feudum. Fideicommissum. Renuntiatio.

IMMEDIATUS.

Dictio, Immediatè, tantundem denotat, quantum verba: Ipso jure, & ipso facto. 409.341.

Immediatum nonnisi illud vocari potest, quod est sine medio. 409.343.

Dictio, Immediatè, rejicit omne intervallum, sicque etiam sententiam super illis, quæ ità conventa sunt, ferendam. 409.342.

De Immediata Imp. Nobilitate vid. Nobilis. Equestris Ordo.

IMMOBILE. Conf. Mobile.

Res, sua natura reverà Mobiles, quotuplicihominis facto, Immobiles fieri possint? 125.222. 126.230. 418.481.

Res in terram defossæ quando Immobiles efficiantur? 125.223.

Locus

Lacus cotiarius, German. Leder-Kuff/ in solo alieno, consensu domini, promisso eidem annuo solario, defossus an efficiatur Immobilis? 125. 224.
Etiam prædia, dynastiæ, decimæ, villæ, jus venationum, aliaque similia, sub pacto de retrovendendo coempta, Immobilibus accensentur. cons. 16. n. 640. & sqq.
In Foro Saxon. ubi viduus uxori in solis Immobilibus succedit, immobilia sub pacto de retrovendendo coempta omnia sequuntur uxoris heredes. cons. 16. n. 653.
An pretium à reemente solutum ad successorem Immobilium pertineat? cons. 16. n. 653. & seqq.
Horreum frumentarium Mobile, in solo Tertii, hoc ignorantis, positum, an fiat Immobile, & illi tertio cedat? 126. 229.
Animalia ferrea habenda pro rebus immobilibus. cons. 16. n. 505.
An idem dicendum de animalibus, quæ vel pro fundi cultura, & tanquàm illius instrumenta habentur, vel si absque illis nullus ferè ex prædio fructus percipi possit? 419. 490. junct. 420. 507. & sqq.
Quid de Mercibus in taberna existentibus dicendum? vid. Merx.
Subsellia templorum Immobilium jure existimantur. 472. 68.
Annui Reditus, Jure communi, rebus Immobilibus accensentur. Cur? 113. 58. 123. 186. & sqq. 430. 627. & sqq.
An hoc etiam de Reditibus annuis personalibus exaudiendum? 124. 199. 431. 630. & sq.
Quid de Reditibus annuis ad paucos duntaxat annos coemptis sit sentiendum? 124. 207. cons. 16. n. 633. & sqq.
Etiam annui reditus sub pacto de retrovendendo comparati Immobilibus aggregantur, licet sint redimibiles. cons. 16. n. 637. & sq.
Pignorationes antichresticæ, vulgò Pfandschafften/ an rectè Immobilibus accenseantur? cons. 16. n. 613.
Jus usuras ex mutuo fœneratitio exigendi Immobilibus rebus aggregari non potest. 123. 188.
De rebus incorporalibus vide porrò Incorporalis res.
Quænam bona, secundum Statutum Lib. Civ. Hailbronnensis, pro Immobilibus habeantur, & quid circa illa ibidem juris sit? vid. Statutum.
Jure Würtembergico ab omni, super rebus Immobilibus inito & quoad primam suam perfectionem absoluto contractu, regulariter, cuilibet contrahentium, intra proximos XIV. dies, resilire permissum est. 1708. 67. 1709. 73. & seq.
Hoc jure tamen usurus alteri omnes, super illo contractu consumtos, Nummos bibales, vulgò Weinkauff/ refundere tenetur. 1708. 68. 1709. 74. 1712. 101.
An etiam hæc Nummorum bibalium restitutio, æquè ac ipsa pœnitentiæ declaratio, præcisè intra spatium XIV. dierum fieri debeat? 1708. 68. & sqq. 1709. 74.
Facultas pœnitendi de Jure Würtemb. intra spatium XIV. dierum competens, vulgò der Reukauff/ Aberwandel/ inter alia quoque, per judicialem contractus insinuationem, excluditur. 1710. 85.
Hæc ipsa facultas, per solam unilateralem renunciationem, si illa vel statim ab initio ab altero non acceptata, vel ex post iterum, expressè, vel tacitè remissa fuerit, nullatenùs excluditur. 1710. 85. & seq. 1711. 90.
Nummorum bibalium refusionem adhuc intra XIV. dies promittens, si eandem intra dictum tempus non adimpleat; sibi tamen, quoad Jus pœnitendi, non præjudicat. 1711. 93.
Jure Würtembergico omnium contractuum, super bonis Immobilibus celebratorum, insinuationes præcisè coram Judice rei sitæ fieri debent. 1704. 28.

IMMUNITAS.

Immunitas alicui pro se, & suis filiis ac nepotibus concessa etiam filiabus illius prodest. 778. 105.
Posteris indultæ Immunitates ad omnes in infinitum masculos descendentes; imò etiam, pro re natâ, ad fœminas extenduntur. 778. 108.
Immunitas ex causa meritorum remunerationis indulta transit in successores tùm concedentis, tùm accipientis. 774. 43. & sqq.
Idem de conventionali à collectis Immunitate, in dubio, sentiendum. 775. 47.
Immunitas à collectis Turcicis, vel aliis, non infringitur ex hoc, quòd ab illis Immunis in matriculam Imperii legatur relatus. 204. 485.
Nobilis Imp. immediatus burgensatica & in æstimum pridem relata prædia, ceu ab omnibus collectis Immunia, possidens, illa ipsa bonorum catastratione, licet plenè probari queat, insuper habita, tamen Immunitati legitimè quæsitæ relinqui debet. 204. 486.
Princeps Imunitatem ab omnibus, aut quomodocunq; nominentur, muneribus, sie haben nahmen/ wie sie wollen/ alicui concedens, etiam Imunitatem à bellicis collectis, & interdum quoque belli insolitissimi oneribus libertatem concessisse intelligi debet. 403. 262.
Hujus generis universalia verba, eademque geminata, vim habent singularis atque individualis expressionis, sicque etiam casum insolitissimæ necessitatis complecti censentur. 403. 263.
Jus collectas & tributa imponendi, & Immunitatem ab iisdem concedendi à pari procedunt. 1211. 168.

De Immunitate à præstatione operatum vid. Operæ.
Vasalli à collectis, tùm ordinariis, tùm extraordinariis, regulariter, sunt Immunes. 1213. 43. & sq.
Nisi tales sint collectæ, quæ in locum servitiorum feudalium quandoque succedunt. 1214. 45.
Vel quæ ob maximam, inopinatam & extremam necessitatem indicuntur. 1214. 47. & sqq.
Vel nisi quæstio sit de feudis burgensaticis & plebejis. 1212. 30. 1219. 121. & sqq.
In dubio Princeps nobilibus suis vasallis ab antiquo competens jus Immunitatis imminuere voluisse haud præsumitur. 1220. 128.
Nemo magis, quàm Princeps, memor esse præsumitur, quòd, qui ipsius servitio sunt, à contributionibus exeusentur justissimè. 1220. 129.
Feuda nobilia ad popularem pensitationem, haudquaquàm trahenda. 1220. 130.
In Constitutionibus Ducatûs Luneburgico-Calenbergensis, omnia prædia, quæ Roßdienſtpflichtig / à contributionibus Immunia pronunciantur. 1214. 54.
Quænam talia dicantur? 1214. 55.
Sattel-freye Güther / sx. communiorem sententiam, illa dicuntur, quæ ab omnibus servitiis Immunia sunt. 1215. 72.
Non tamen ubivis ab omnibus in universum oneribus. 1215. 73. & sqq.
An rectius dicantur Saal-freye Güther? 1215. 75. & sqq.

IMPERIUM MERUM VEL MIXTUM.

De Imperio mero, vel mixto cum castro, pago, &c. in feudum concesso vid. Feudum. Jurisdictio.

IMPLORATIO.

In his, quæ jus partis concernunt, Judex suum officium, nisi imploratus, facere non solet. 1047. 66.
Quoties pœna actori applicanda, actio vel Imploratio Judicis semper debet præcedere. 1047. 65. & sq.
Adversus mixtos ultimarum voluntatum executores, itemque adversus stipendii administratores & inspectores Imploratio nobilis officii Judicis, per totos XXX. annos, competit. 1232. 86. & sqq.
An, & quamdiu, in integrum restitutio contra lapsum hujus temporis locum habeat? 1232. 88. & sqq.
Imploratio nobilis officii Judicis ad impertiendam in integrum restitutionem est loco actionis. cons. 18. n. 31.
Ejusdemque naturam in omnibus imitatur. cons. 18. n. 32.
Applicatur hoc necessitati edendi instrumenta. cons. 18, n. 33.

IMPOSSIBILE.

Humana imbecillitas non debet ad Impossibile obligari. 317. 316.
Obligationem ad Impossibile Leges ubique, tàm in contractibus, quàm in præceptis & sententiis, odio habent justissimo. 1475. 317.

IMPUBES.

Qualis pœna Impuberi ex puerili petulantia, alium flagello lethaliter vulneranti, dictanda veniat? 510. 72. & sqq.

INCENDIUM.

Criminis Incendii indicium pariunt effusæ minæ, einem einen rothen Hahnen auff das haus zu setzen. 277. 217. & sq.
Item si quis exorto Incendio solummodò adstet, flammam adspectet, suumque risum, vel occultum, vel planè apertum non dissimulet. 277. 219. & sq.
Remotum & commune indicium etiam fugæ conciliat. 278. 221.
De furto vel rapina occasione Incendii commisso vid. Furtum. Rapina.

INCESTUS.

Incestus Juris Civilis quisnam dicatur? 1285. 131.
In Incestu Juris Civilis mulieres non eadem pœna plectuntur, quæ maribus infligitur. 1285. 131.
Inter affines in *primo gradu lineæ collateralis* æqualis positos Incestus non Juris saltem Civilis, vel humani; sed Juris divini positivi universalis committitur. 1282. 94. & mult. seqq.
An quoad illum locum habeat dispensatio? 1283. 102. & mult. sqq.
Si maritus cum soluta, sibi cognationis vel affinitatis nexu conjuncta, sese commisceat, tunc adulterium cum incestu concurrit; veruntamen pœna capitalis nullum locum fortitur. 1280. 69.
In Ducatu Würtemb. adulterium, tàm simplex, quàm duplicatum, cum Incestu concurrens, capitaliter punitur. 1280. 70.
Etiam in casu, quando maritus suam affinem, vel cognatam solutam carnaliter cognovit. 1280. 71.
Hoc olim valdè dubium inter hujus Ducatus Interpretes fuit; sed per generalia Serenissimi Rescripta ita determinatum. 1281. 74. & sqq.
Quando fœmina soluta adulterium cum incestu, in Ducatu Würtemb. perpetravit, & processus criminalis, extra Ducatum, contra illam formatur, utrum pœna capitalis, in Ducatu hoc obtinens, etiam alibi contra illam decerni valeat? 1281. 79.
Solius adulteræ & simultanei Incestûs rea confessio ad quam usque pœnam sufficere valeat? 1276. 4.

Effractio ex carcere, & fuga correi, alterius Coreæ confessionem, ad effectum dictandi pœnam morti proximam, valdè adminiculatur. 1276. 13. & sq.

Quatenùs seductio in crimine Incestus ad relaxandam pœnam prodesse queat? 1278. 31.

INCIDENTER.

De Dominii in judicium deductione Incidenter tantùm facta vid. Vindicatio.

INCLUSIO.

Quibus inter alios casibus unius Inclusio non sit alterius exclusio? 224. 695. & sqq.

Inclusio unius Temporis continet alterius exclusionem. 994. 75.

De Inclusione animalis ob frugum depastionem privata autoritate facta vid. Pignus.

INCOLA.

Officiales in aliquo loco commorantes, nec cives in illo, nec Incolæ sunt. 551. 56.

INCONTINENTI.

Pactum eodem loco & die, & adhibitis iisdem testibus, adjectum ea propter non dicitur Incontinenti adjectum. 654. 139. & sq.

De ejectione violenti prædii invasoris Incontinenti facta vid. Vis.

Termini, Incontinenti, quis significatus? 1049. 84. & sqq.

De Exceptione in continenti liquidabili, vel non, vid. Executio.

INCORPORALIS RES.

Ususfructus est res incorporalis. 729. 165.

Incorporalia partes corporum verè nec sunt, nec esse possunt. 729. 166.

De quasi possessione rerum incorporalium vid. Possessio.

Res Incorporales, v. g. Nomina & actiones, Jure communi, nec immobilium, nec mobilium rerum jure censentur; sed tertiam rerum speciem constituunt. 123. 190. cons. 16. n. 617.

Nec ejusmodi res sub immobilibus & mobilibus bonis tunc comprehenduntur, quando dictio aliqua universalis negotio adjecta, puta: Omnia, vel universa mea bona, immobilia, & mobilia. 123. 192.

Aliquando necessitas tales res, & imprimis nomina & actiones, vel mobilibus, vel immobilibus bonis, ex objecti qualitate, aggregari efflagitat. 123. 193. cons. 16. n. 618.

Debitum vini vel frumenti demùm nascituri, pro pecunia, loco pretii prænumerata, præstandi, immobilibus aggregari nullatenùs potest. 123. 194. 125. 218. & sqq.

Vidè potrò Immobilis.

Sub Usufructu universali omnium bonorum veniunt etiam Jura & res incorporales. 739. 21. & seqq.

INCORRIGIBILITAS.

Furis Incorrigibilitas unde præsumatur? vid. Furtum. Fericidium.

INDEBITUM.

Etiam Indebitum, gestori solutum, domino negotiorum restitui debet. 1167. 695.

Quænam actio, hoc nomine, cohæredi competat? 1168. 697.

De condictione Indebiti vid. Condictio Indebiti.

INDEFINITUM.

Indefinitum æquipollet universali. 231. 773. & sq.

Ejusdemque, cum illo, efficaciæ est & potentiæ. 418. 467.

INDEMNITAS.

De Fidejussore indemnitatis vid. Fidejussor.

INDICIUM. Conf. Delictum.

Utrum, & quando, pœna capitalis ex Indiciis, quæ vocant, indubitatis dictari valeat? 253. 84. & sqq.

Ad probationem criminis Indiciorum omni exceptione majores testes requiruntur. cons. 17. n. 111.

Tales testes non sunt in causis criminalibus XXV. annis minores. cons. 17. n. 112.

Quale criminis Indicium fuga præbeat? vid. Fuga.

De Indiciis ad fundandam torturam necessariis vid. Tortura.

INDIVIDUUM.

Forma est aliquid individui, & nullum defectum, vel in minimo, patitur, 528. 214.

Confessio operarum indefinitarum, hac adjecta qualitate, quòd illæ ex mera familiaritate præstitæ fuerint, an sit individua? 197. 402.

De confessione qualificata non dividenda vid. Confessio.

Natura Fideicommissorum familiæ reciprocorum, præprimis conventionalium, est individua. 837. 182.

Hinc uno illorum deficiente etiam alterum deficit. 837. 184.

Correspectiva habentur pro Individuis, & quod uni inest, etiam reliquis inesse censetur. 394. 150. & sqq. 837. 184. & sqq.

Quatenùs in causa retractûs minori cum majore communis ejusdem Individuitas huic quoque prosit? vid. Minor.

INFAMIA. INFAMIS.

Omnia delicta publica Infamiam incurrunt. 502. 60.

Remotio ab honorifico officio Infamiæ juris pedissequa est. 502. 63.

Pœna remotionis è collegio senatorio nonnisi ob facta probrosa, Infamiam Juris, vel facti, vel ad minimum levis notæ maculam attrahentia, decernitur, 351. 17.

Pœna Fustigationis, omnium Gg. judicio, infamis est. 427. 71.

Reus suum delictum confessus hac ipsa de causa, quòd famosi delicti se reum fatetur, Infamis evadit, & propterea jurata ejus depositio contra criminis socium non sufficiens est; sed per torturam firmata requiritur. 1022. 207. & sq.

Tametsi lite cum defuncto contestata, omnes, etiam merè pœnales & mixtæ, actiones in hæredes transeant; Infamia tamen, quæ defunctum manfura fuisset, haud transit. 1048. 70.

An Judæi in censum personarum Infamium sint referendi? 333. 26.

Confrontatio cum sagis & magis an aliquam Infamiam post se trahat? 1378. 108. & seq.

INFANTICIDA, INFANTICIDIUM. Conf. Partus.

In crimine Infanticidii de corpore delicti non solùm ad effectum dictandæ pœnæ, maximè capitalis; verùm etiam ad effectum decernendæ torturæ, legitimè constare oportet. 997. 104.

Tortura non ad facti liquidationem; sed, si de illo Judici jam constet, ad extorquendam personæ de hoc crimine suspectæ confessionem decerni debet. 997. 106.

An, & quomodo in casu editi Partus immaturi & imperfecti, v. gr. quinquemestris vel semestris, corpus delicti Infanticidii certum reddi possit? 992. 50. & sqq. junct. 994. 71. & sqq. 996. 96. & mult. sqq.

An sola illius commonstratio, & ex oculari inspectione acquisita certitudo, daß daſſelbe/ den gliedern nach/ gliedmäſſig/ und ſonſten vollkommen ſey/ ad hoc sufficiens sit? 694. 70. & sqq. 996. 96.

An ex hoc solo torturæ locus pateſcat? 996. 97. & sqq.

Quid de assertione nonnullorum, imprimis Carpzovii, quòd in casu partus immaturi & imperfecti à fœmina suspecta clanculariè editi, ob præsumtum Infanticidium, non quidem culei; benè tamen gladii pœna obtineat, sentiendum? 997. 108. & sqq.

Quid si Mater talis Partus ipsamet fateatur, quòd ille vivus in orbem prodierit? 998. 115. & sqq.

Qualis in Ducatu Würtembergico talibus casibus pœna dictari possit? 998. 118.

Probata demùm Partus immaturi vitalitate præsumtio intrat, quòd ille dolosè à matre occisus sit. 997. 102.

Sine probatione hac nunquàm certi esse possumus, vel tutò credere, quòd Partus vivus in hanc lucem prodierit, suaque vita, dolo malo, à matre privatus fuerit. 997. 103.

Ob partum immaturum mortuum repertum, regulariter pœna ultimi supplicii locum non habet. 999. 125. & sqq.

Ex quibus, inter alias, rationibus etiam pœna fustigationis, in casu Partus immaturi clanculariè editi, fœminæ, ob Infanticidium suspectæ, remitti possit? 1000. 140. & sqq.

Etiam in crimine Infanticidii, tametsi persona de illo suspecta omnia contra se militantia Indicia per torturam purgaverit; tamen, ob culpam latam ab ipsa commissam, pœna morti proxima, nempe fustigationis & perpetuæ relegationis, locum habere potest. 1599. 67. 1715. 45.

Ob morbum epilepticum, quo Infanticida laborat, pœna culei ordinaria, vel similis, in simplicem gladii pœnam mutari solet. 1585. 127.

INGRATITUDO. INGRATUS.

Ingrati vitio nullum detestabilius. 725. 102. 973. 760.

Ex ipsius naturæ præsumtione nemo, & deinc principaliter nec Parentes, & Liberi in se invicem Ingrati; sed quilibet gratus *præsumitur*. 400. 226. 725. 103. 973. 760. 1141. 388.

Magna ab aliquo beneficentia tractatus, eadem, per suam Ingratitudinem, evadit indignus. 725. 103.

Præsumtio Ingratitudinis, *imprimis quoad personas nobiles & illustres, in dubio*, locum non sortitur. 400. 227. & sq.

Non ità familiæ conservationi favere debemus, ut ad alios exindè redundet injustitia, vel Ingratitudo. 983. 869.

Ad evitandam turpissimam Ingratitudinis suspicionem & notam etiam amplissima, & sub clausulis prægnantissimis facta Renunciatio, in dubio, non pro abdicativa; sed pro merè personali & temporaria haberi debet. 1141. 389. & sqq.

INIMICITIA. INIMICUS.

Ab Inimico omne malum præsumitur. 1025. 259.

Cædes, ab Inimico irato profecta, præsumitur præmeditata. 763. 92.

In crimine veneficii & assassinii Inimicitia cum interempto, ad dictandam torturam, multum ponderis habet. 1025. 258.

Sed ad hoc, regulariter, capitalis Inimicitia requiritur; licet etiam levior, cum aliis indiciis concurrens, sufficiat. 1025. 260 & sq.

Exceptio Inimicitiæ testi objecta etiam à Fiscali probari debet. 1368. 14.

Hanc exceptionem, per totum processum, non objiciens tacitè eidem renuntiasse censetur. 1369. 15.

INIQUITAS.

Ubi res ab incerto fortunæ eventu, cujus par in utramque partem ratio est, dependet, ibi nulla Iniquitas allegari potest. 620. 96.

Manifesta Iniquitas sententiam nullam reddit. 1557.45.

INITIUM.

Non solùm in contractibus; sed etiam in delictis respiciendum est Initium. 263.76. 1442.31.

Ad hunc effectum, ut donatio, vel dos, tanquàm inofficiosa, revocari queat, illa non demùm ex post talis fieri; sed ab Initio statim talis desse debet. 1328.54.

Non debet, quod ritè & secundum LL. ab Initio actum est, ex alio eventu resuscitari. 1328.54.

Novum non est, ut, quæ semel utiliter constituta sunt, licet casus subsequatur, à quo ista Initium capere haud potuissent, nihilominùs durent. 1455.143.

INJURIA.

In consentientem nulla cadit Injuria. 1183.136.

Qui jure suo utitur, nemini facit Injuriam. 622.111.

Per merum jocum alterum percutiens an eapropter actioni Injuriarum subjaceat? 578.41.

Manum in clericum jocosè injiciens quousque teneatur? 578.42.

Si animus injuriandi desit, & modus non excedatur, ex eo solo, quòd quis cum altero jocatur, in re illicita constitutus, autorque rixæ dici nequit, licet alter verba jocosa pro Injuria accipiat, & à verbis ad verbera procedat. 578.47. & sq. 578.51.

Admenatio pro reali Injuria non habetur. 1718.30.

Etiam Judex Partem, aliquid proponentem, injustè vituperans actioni Injuriarum obnoxius est. 1378.106.

Idem dicendum, si Judex inquisitum, sine præcedanea corporis delicti investigatione, vel absque alio sortilegii indicio, cum Lamia temerè confronter. 1379.112.

Quando constat, processum syndicatûs non sine ratione à procuratore fisci institutum, tunc, regulariter, actio Injuriarum locum non habet. 1381.134.

Fisci procurator nihil injuriandi animo agere præsumitur. 1381.133.

Verba Injuriosa, animo se & suam causam defendendi, contra alterum, proferens, Injuriarum actioni eapropter haud subjacet. 1381.135.

Salvum conductum, sine justa ratione, malitiosè desiderans, eapropter, Injuriarum conveniri potest. 548.20.

Nisi aliquem colorem talem securitatem petendi habeat. 548.21.

Quando dominus directus, ex privilegio, præscriptione, consuetudine, vel cum emphyteutarum domino territoriali inito pacto, in ipsorum personas jurisdictionem habet, tunc illos non saltem ob prædii emphyt. deteriorationem; sed & propter Injuriam sibi illatam mulctandi jus habet. 616.40.

Gravior domino Injuria in eo infertur, si emphyteuta aliquoties ab illo citatus non compareat, quàm si alia ratione à se debitum servitium eidem non præstet. 617.41. & sq.

Injurias sibi illatas retorquens tùm recantatoriam, tùm æstimatoriam actionem amittit. 1051.111.

Injuria cumprimis ex eo atrocior censetur, si ab eo inferatur, qui personæ Injuria affectæ reverentiam atque venerationem debet. 1717.20.

Illustratur hoc exemplis Injuriarum Parentibus, Magistratui, vel Seni illatarum remissivè notatis. 1717.21.

Injuria verbi divini ministro irrogata, ab Evangelicis non minùs, quàm Pontificiis, pro atroci habetur. 1718.22.

Præprimis si illa sacerdoti, sui ordinis habitu induto, vel in opere & functione sacra actualiter constituto fuerit illata. 1718.23.

Injuria in loco cultui divino consecrato irrogata pariter ex hoc ipso redditur atrocior. 1718.24. & sq. junct. n.27. in fin.

Loca sancta imprimis ab Injuriis hominum munita censentur. 1718.24.

Hinc Injuria, quæ in domo Principis alicui illata dicitur, eo ipso atrocior reputatur. 1718.25.

Injuriæ in templo alicui illatæ in ipsum DEUM redundant. 1718.26.

Injuria in conspectu plurium personarum commissa pro atrociore habetur. 1718.27.

Idem dicendum, si ejusmodi Injuria cum turbatione sacrorum publicorum conjuncta sit. 1718.28.

Ac omnium maximè, si, præter verbalem Injuriam, illa non pugno tantùm; sed etiam baculo facta tàm strepera percussione, ut in omnibus templi partibus exaudiri potuerit, commissa sit. 1718.29.

Injuria diu præmeditata, eâ, quæ ex repentino aliquo motu infertur, longè atrocior existimatur. 1718.33.

Injuria erga sacerdotem suæ religionis, in conspectu aliorum diversæ religioni addictorum, commissa non tantùm atrocissima; sed etiam summè scandalosa censeri debet. 1719.34.

Ministrum verbi divini in partibus ipsi demandati sacri muneris sollicitè sese gerentem, injuriosè tractans reverentiam sacro ministerio debitam gravissimè labefactat. 1719.36.

Injurias alteri illatas non revocans; sed easdem pro licita retorsione venditans, earundem reatum longè graviorem reddit. 1719.35.

In casu Injuriarum ministro verbi divini illatarum modus per viam inquisitionis procedendi consultior est, quàm qui per ordinarium processum exercetur. 1720.46.

Quando Injuriæ in judicio prolatæ à causa principal

cipali dependent, exceptio præjudicii locum sortitur. 488. 315.
Actor, super Injuriis, in ipsius libello, Reo illatis, nequit reconveniri, nisi lite finita. 488. 316.
Actor super Injuriis, sibi in ipso processu, à Reo illatis, hunc, Lite nondùm finita, pariter convenire nequit. 488. 317.
Sed hæc tùm demùm obtinent, si de Injuriarum puncto, ante litis principalis determinationem, plenariè & solidè judicari non possit. 488. 316.

INNOCENTIA.

Pro Innocentia Rei omnes judices summo studio laborare tenentur. 1628. 28.
In processu accusatorio Innocentia Rei longè faciliùs ac certiùs demonstrari potest, quàm in inquisitorio. 1628. 28.
Si tamen & hic juxta legitimam suam normam instituatur, ne sic quidem Reo sufficiens suam Innocentiam detegendi ac defendendi ratio deerit. 1633. 78.
Dum accusator, vel fisci procurator delictum alicui imputatum non probat, præsumpta Rei Innocentia ad omnimodam ipsius absolutionem sufficiens est. 1725. 48.
De Editione instrumentorum in favorem Innocentiæ facienda vid. Editio.

INQUISITIO.

De processu inquisitorio vid. Processus.

INSCRIPTIO.

Quatenus Inscriptiones rei dominium vel possessionem probent? 487. 298. & sqq.
De Inscriptionibus sepulchrorum vid. Sepulchrum.

INSIDIÆ.

Homicidium, tàm simplex, quàm qualificatum, sicque etiam Latrocinium, ejusdemve attentatum, ex valdè dolosis & proditoriis Insidiis commissum, ad fundandam graviorem pœnam, multùm aggravatur. 1344. 95.

INSIGNIA.

Insignia an probent dominium & possessionem rei in commodum eorum, quorum sunt Insignia? 486. 296. & sqq.
In specie Capellæ, cui illa incisa? 487. 297.
De Insignibus cippo insculptis vid. Sepulchrum.

INSINUATIO.

Sola judicialis Insinuatio divisionem hæreditatis non statim efficit judicialem ad omnes effectus. 1269. 185.
Jure Würtembergico omnium contractuum super bonis immobilibus celebratorum Insinuationes præcisè coram Judice rei sitæ fieri debent. 1704. 28.
Facta hac Insinuatione, regulariter, facultas pœnitendi de Jure Würtembergico quoad omnes contractus super rebus immobilibus celebratos, intra 14. dies competens, excluditur. 1710. 85.
De Insinuatione contractûs à Christiano cum Judæo initi, an sit necessaria? vid. Judæus.
Cessionis vid. Cessio.
Utrum Renunciationes filiarum illustrium opus habeant Insinuatione? vid. Renunciatio.
De Insinuatione Donationis, Testamenti, vid. Donatio. Testamentum.

INSPECTIO OCULARIS.

Commissarius ad testes examinandos datus an Inspectionem ocularem sumere possit? 556. 23.
Quando testes, ad probandum criminis latrocinii conatum producti de hoc, quòd revera, sub hoc ipso conatu, aliquod vulnus illatum fuerit, nihil certi deponunt, tunc hic ipse defectus, per ocularem jurati Medici & Chirurgi inspectionem, & relationem de reperta cicatrice, cæteris paribus, benè suppleri potest. 1338. 38.
Quando de corpore delicti ex Inspectionis relatione non indubitanter constat, tunc integri Collegii Medici judicium requiritur. 1351. 4.
Præprimis quando nulla quoad criminis formale dubitandi ratio suppetit. 1351. 4.

INSTITOR, INSTITORIA ACTIO.

Quousque negotiatio quæstuaria, præprimis intuitu actionis Institoriæ, hoc nomen mereatur? 120. 157. & sqq.

INSTITUTIO.

De testamentaria hæredis Institutione vid. Testamentum. Heres.

INSTRUMENTUM.

Instrumentorum appellatione etiam testes, regulariter, comprehenduntur. 559. 76.
Instrumenta & testes, regulariter, æquiparantur. 559. 77. & sq.
Quo casu viva-voce deposita minorem, quàm per Instrumentum probata, fidem mereantur? 559. 79.
Metus falsificationis quoad Instrumenta tantus haud est, quantus quoad testes. 560. 87.
An delicta per Instrumenta, & in specie per Epistolas, probari queant? 560. 91. & sqq. 1627. 25.
Instrumentum sub ipsius Principis, duorumque juratorum Officialium, & totius Judicii auctoritate, directione atque approbatione, absquè jurato Judicii Actuario confectum, omnem maximè pro publico & solenni Instrumento haberi debet. 1460. 189.
Sicubi peculiare Statutum extat, etiam poligraphi, & similes jurati ac publici scribæ, die Stadt- und Ampt-Schreiber/ solennia Instrumenta conficere possunt. 929. 15.
In Ducatu Würtembergico Actuarii non minus, quàm Notarii publici, publica Instrumenta conficere valent. 1460. 190.
Hodiè plerumque ad Instrumenta publica confi-

stituuntur personæ publicæ juratæ, die geſchwohrne Stadt- und Amptſchreiber. 1460. 190.

Ubi nullum hujusmodi ſtatutum extat, hæc ipſa poteſtas nulli alii competit, quàm cui illam vel Cæſar, vel Comes Palatinus, præſtito Notariatus juramento, conceſſit. 929. 259.

Nec Juris Doctores, quà tales, publica Inſtrumenta conficere poſſunt. 929. 260.

Actuarius judicii teſtamenta quidem publica fide ordinata actis Judicii inſerere poteſt; ſed exindè non ſequitur, quòd ipſe etiam ſolennia Inſtrumenta conficere valeat. 929. 261.

Niſi juſſu magiſtratus, de hoc à teſtatore ſpecialiter rogati, Inſtrumentum ab illo conficiatur. 929. 262. & ſq.

Non quælibet informis, etiam à publico & jurato Notario, confecta ſcriptura, in vim ſolennis & publici Inſtrumenti ſubſiſtere poteſt. 629. 264.

Requiſita ad ſolenne, authenticum, & publicum Inſtrumentum neceſſaria ſollicitè præſcripſit Jmp. Maximilianus I. in Conſt. Imp. polit. de Ao. 1512. 929. 266.

Quænam ſint illa? 930. 269.

Obſervatio iſtorum requiſitorum in dubio non præſumitur; ſed legitimè probari debet. 930. 270. & ſq.

Notarius nonniſi de illis negotiis Inſtrumentum ſolenne conficere poteſt, quæ in ipſius præſentia, inter partes, eo tempore, quo ipſum negotium celebratur, peraguntur. 1653. 17.

Inſtrumentum Notarii non aliter fidem facit, quàm ſi omnes & ſingulæ circumſtantiæ ſpecialiter in eodem commemorentur. 1653. 18.

Inſtrumentum Notarii aliter, quàm leges officii ipſis concrediti requirunt, confectum, exiguam, vel prorsùs nullam fidem meretur. 1653. 21.

Inſtrumentum à Notario confectum à multis non aliter habetur pro publico, quàm ſi etiam ſigillo Notariatûs ſignatum fuerit. 1500. 26.

Omiſſio Formæ in conficiendo Inſtrumento publico neceſſariæ in qualibet, quantumvis minima, parte totum vitiat inſtrumentum. 1500. 26.

Adducuntur plures Authores, ſigni Notariatûs uſum, etiam in talibus Inſtrumentis, quæ ſuper Teſtamentis, & præcipuè nuncupativis conficiuntur, præcisè neceſſarium exiſtimantes. 1500. 28.

Appenſio Notariatus ſigilli, ex ſententia communi, non eſt præciſæ neceſſitatis, neque ejusdem omiſſio Inſtrumentum annullat. 1501. 29.

Niſi aliud per Conſuetudinem ſit introductum. 1501. 30.

Scriptura, in quam teſtatoris voluntas redacta fuit, non aliter vim publici Inſtrumenti ſortitur, quàm ſi omnia ad tale Inſtrumentum neceſſaria requiſita ad unguem ſint obſervata. 930. 272. & ſeqq. 939. 380. & ſeqq. 937. 364.

Niſi tale Inſtrumentum publico Notariatûs ſigillo muniatur, teſtamentum per illud haudquaquàm probatur. 930. 273.

Sine publico Notariatus ſigillo teſtamentum à Notario in ſcripturam redactum, nec ut codicillus, nec ut donatio mortis cauſa, nec ut fideicommiſſum ſubſiſtere poteſt. 930. 276.

Ad hoc, ut publicum & ſolenne Inſtrumentum ſuper ultimo elogio confectum dicatur, non ſufficit, ſi etiam publicus Notarius teſtatoris voluntatem in chartam conjiciat, teſtatori, in præſentia teſtium, prælegat, eademque à ſolo teſtatore ſubſcribatur. 929. 268.

Nuda deſcriptio ſeu conſignatio voluntatis teſtatoris, non accedente ſolenni Inſtrumento, pro privatâ tantùm ſcriptura, nulliusque fidei & autoritatis habetur. 930. 278. & ſq. 939. 384. & ſqq.

Quando Notarius ſolennem Inſtrumenti formam, quam ex officio adhibere debebat, non obſervavit, falſi ſuſpicionem exindè incurrit. 931. 280.

Utrum, quando Notarius teſtatoris voluntatem ex proprio ipſiusmet ore conſignavit, Inſtrumentum ſolenne, ex poſtfacto demùm, deſuper liceat conficere? 931. 281. & ſqq.

Inſtrumentum ſolenne ſuper teſtamento non aliter probat, quàm teſtatori & teſtibus prælectum. 931. 284.

Conſignatio ultimæ teſtatoris voluntatis, à publico Notario, & præſentibus teſtibus, ex ore ipſius teſtatoris conſcripta, eidemque in illorum præſentia prælecta, & ad Notarii interrogationem: An hæc vera & ſeria ipſius voluntas ſit? denuò affirmata, nullius momenti eſt, licet publicum Inſtrumentum à Notario exaratum, & ipſe, unà cum iisdem illis teſtibus, in ædibus teſtatoris, ad ſolennem illius prælectionem & ſolenniſationem, denuò comparuerit, ſi teſtator interea in delirium delabatur, & fato fungatur: Niſi omnium teſtium, qui eandem ex ore teſtatoris audiverunt, jurata teſtimonia hanc Notario ad calamum dictatam voluntatem coram Judice verificent. 931. 287.

Etiamſi de teſtamento, tempore peſtis graſſantis, hoc modo confecto, quæſtio ſit. 931. 288.

Omiſſo vel unico, ad ſolenne Inſtrumentum neceſſario, requiſito, teſtamentum in illud redactum non valet. 931. 289. 937. 364. 940. 387.

Non ſufficit, teſtamentum in informem & ſimplicem ſcripturam redactum Notario ad exequendum tradi. 932. 292.

Dicta Jura imprimis tunc obtinent, ſi ſcriptura,

in quam testamentum redactum, omninò amissa sit. 932.294.
Plura de Instrumentis super ultima voluntate confectis vid. sub voc. Testamentum.
Pro Instrumento publico tamdiu veritatis & solennitatis militat præsumtio, donec contrarium evidentissimis rationibus probetur. 1460.191. 1473.294.
Instrumentum publicum dicitur probatio probata, & non demùm probanda. 1461.136.
Item veritas evidens, probatio notoria, nulla ulteriore indigens discussione. 1461.198. 1473.294.
Quanto plures personæ in publicis officiis constitutæ aliquod Instrumentum vel suis sigillis, præprimis ratione officii impressis, vel subscriptionibus corroborarunt, illiusque contenta, coram ipsis peracta, tanquàm certa & vera testificantur, tanto plus quoque fidei ei attribuendum est. 1473.295.
Ad publici, præsertim pluribus aliis adminiculis suffulti, Instrumenti ficaam, quam facit, fidem convellendam hujus generis testimonia, si videlicet testes dicant: Sie können sich nimmer erinnern/ seye schon neun Jahr/ seith dises geschehen: Er könne nicht so lang gedencken/ nullatenus sufficiunt. 1462.206.
Ut testium depositiones adversus Instrumentum publicum fidem mereantur, oportet, ut illæ contentis instrumenti, ceu apertò falsis, positivè, concludenter, necessariò atque indubitanter contradicant. 1462.206.
Probans suam absentiam tempore confecti Instrumenti, in quò omnia, tanquam ipso præsente peracta dicuntur, validissimè retundit. 295.158.
De Instrumenti publici, ad fundandam validam Fœminæ pro alio intercessionem, necessitate vid. Fœmina.
Instrumentum ab aliquo recognitum, plenam, adversus ipsum, fidem meretur, illudque producens suam intentionem plenariè probasse dicitur. 1461.193.
Tale Instrumentum, etiam mortuis testibus, subsistit, nec de fide ejus ampliùs dubitare licet. 1461.194.
Habeturque pro Instrumento publico. 1461.195.
Quæ Instrumentum expressè non dicit, illa non debent à Judice suppleri. 638.59.
Incivile est, nisi toto Instrumento perlecto, de eodem judicare, vel ejusdem verba captare velle. 413.382.
Quæ necessariò antecedere debuerunt, ex subsecutis præcessisse præsumuntur; licet non omnia Instrumento super negotio confecto specificè legantur inserta. 1371.40.
Instrumentum privatum fidem non facit, nisi quatenùs subscriptum reperitur ab omnibus partibus. 833.128.
Confessio adversarii plus roboris habet, quàm publicum & solennissimum Instrumentum. 194.377.
Instrumenta liquida quænam dicantur? 1657.3.
Hujusmodi Instrumenta, hodiè, in quamplurimis locis, paratissimam executionem habere, speciatim comprobatur. 1657.4.
Etiam per Debitoris confessionem, debitum, & super illo confectum Instrumentum, liquidissimum, & paratæ executioni obnoxium redditur. 1658.12.
De Exceptionibus contra Instrumenta liquida & paratæ executionis locum habentibus, vel non, itemque de processu executivo ex talibus Instrumentis obtinente vid. Executio.
De furto in variis Instrumentis, publicis, vel privatis commisso vid. Furtum.
Studiosa celatio Instrumentorum etiam alteri parti communicandorum quem habeat effectum? 1233.98.
Instrumentum, citra ullam protestationem, in judicio producens, illud etiam contra se admittere tenetur. 1667.35.
Sola Instrumentorum possessio & productio, ad personam illius, qui alieno nomine agit, legitimandam, regulariter, haud sufficit. 1681.5.
Si ex talibus Instrumentis agens horum traditionem ab ipso domino sibi factam demonstret, tunc ipse, præstita *cautione de rato, admittitur.* 1681.6.
Idem etiam tunc obtinet, quando ille, qui possidet Instrumenta ad litem instruendam facientia, eaque in judicio producit, publico advocaturæ vel procuraturæ officio defungitur. 1681.7.
Hoc tamen Ordinatio Cameralis ad tempus saltem litis contestatæ restringit. 1681.7.
Extra Cameram Imperialem hujusmodi procurator ad totum processum admittitur. 1681.8.
Post conclusionem in causa, regulariter, nulla ampliùs Instrumenta admittuntur. 1614.95.
Nisi illa confessionem adversarii in se contineant. 1614.97.
De universitatis contra omissionem productionis Instrumenti in integrum restitutione vid. Universitas.
Contra præstitum juramentum in supplementum non promiscuè omnis generis probationes admittuntur; sed præcisè Instrumenta noviter reperta ad hoc requiruntur. 559.64.
Ex Instrumentis noviter repertis quousque probatio admittatur perjurii? cons. 18. n. 61.
An in L. 31. ff. de jurejur. per noviter reperta Instrumenta testes de novo reperti excludantur? 560.85.
An etiam juramentum, in specie suppletorium veritatis? 561.97. & seq.
Quid de juramento credulitatis sentiendum? 561.99.

Quatenùs transactio ob Instrumenta noviter reperta rescindatur? vid. Transactio.
De Instrumenti subscriptione vid. Subscriptio.
Editione vid. Editio.
Amissione vid. Amissio.
Falsificatione vid. Falsum.
Interpretatione vid. Dispositio. Interpretatio. Contractus. Pactum. Testamentum.
Possessionis probatione per Instrumentum vid. Possessio.
Sigillis Instrum. vid. Sigillum.
Instrumentis fundi, vel fundo instructo vid. Fundus.
Ex genere Instrumenti, quo percussor usus fuit, homicidii præmeditatio, inter alia, rectè colligitur. 763. 91. 1355. 7. 1530. 34. 1576. 26. 1597. 46.
Grandiores, & simùl graviores, ferreoque aculeo muniti baculi, Steffisstöcken / Instrumentis lethiferis, citra dubium, aggregandi. 1343. 79.
Idem dicendum de Pedo, von einem Hirten- oder Schäfferstecken. 1577. 35.
Etiam parva securis, ein kleines Handbeil / in censum Instrumentorum lethiferorum referenda est. 1563. 73.
Asportationem Instrumentorum lethiferorum, eorumque, si opus sit, usum DDres communiter circumstantiis, Rapinam, ad effectum dictandæ pœnæ capitalis, præcipuè aggravantibus, rectè annumerant. 1343. 80.
Circa causam moderaminis inculpatæ tutelæ necesse est, ut illud moderamen allegans lethifero Instrumento ab occiso injustè petitus sit. 579. 61.

INTERCESSIO.

De Intercessionibus mulierum vid. Uxor. Fœmina.

INTERDICTUM.

Interdictum ex L. fin. C. unde vi. competens cum Remedio Canonis, Redintegranda. C. 3. Q. 1. maximam habet affinitatem. cons. 20. n. 59.
Occupatio rei hæreditariæ, jacente adhuc hæreditate facta, subjacet Interdicto unde vi; sed non ea, quæ fit post hæreditatis additionem, tametsi possessio rerum hæreditariarum ab hærede nondùm apprehensa sit. cons. 21. n. 30. & sq.
Qui, sine violentia, sua possessione aliquem privat, actioni quidem spolii; sed non etiam Interdicto unde vi, se obnoxium reddit. 745. 356.
Cohæres nondum nactus possessionem Interdicto quorum bonorum experitur rectissimè. 1166. 669. & sq.
Hæreditatis petitio, & Interdictum quorum bonorum, regulariter, pari ambulant passu. 1166. 678.
Quousque hoc verum sit, quòd Interdictum quorum bonorum contra verum heredem nullum locum sortiatur? 1167. 684. & sqq.
De Remedio Legis 7. Cod. unde vi. vid. Vis.

INTERESSE.

Interesse damnum emergens & lucrum cessans denotat. 747. 369. f.
Vocabulum, Interesse, pro substrata materia, etiam de mercede pecuniaria, juxta legitimum usurarum modum per leges determinata, quandoque accipi potest. 1508. 48.
De Interesse in actione furti computando vid. Furtum.
in actione spolii vid. Spolium.

INTERPRETATIO.

Clara non indigent Interpretatione. 735. 244. cons. 16. n. 850. 1153. 532. 1228. 40.
Propria verborum significatio omnem judicum & prudentum Interpretationem totaliter excludit. 735. 249.
Optimus Interpres verborum quisque suorum. 736. 255.
Dictio, id est, Das ist / mentis nostræ Interpretationi & explicationi quam optimè inservit. 736. 257.
Idemque innuit, quod adverbia: Scilicet, Nimirum, Videlicet. 736. 257.
Ab Interpretatione, quæ hominum sapientum & jurisprudentum, imò etiam communi saltem sensu præditorum reprehensionem meretur, sedulò abstinendum. 81. 730.
In omnibus humanis dispositionibus, illorum, qui ipsimet aliquid dixerunt, vel scripserunt, Interpretationi modis omnibus standum. 838. 192.
Extra & ultra talem interpretationem seu expressam, seu tacitam, nulla alia quærenda. 838. 193.
De regulis circa dispositionum, contractuum, testamentorum Interpretationem observandis vid. Dispositio. Contractus. Testamentum. Ult. Voluntas.
dispositionibus ex observantia & consuetudine Interpretandis vid. Consuetudo. Observantia. Actus.
Legum & Statutorum Interpret. vid. Statutum.
Privilegiorum Interpretatione vid. Privilegium.

INTERROGATIO. INTERROGATORIUM.

Ad Interrogatoria, ab inquirente Judice, proposita, talia respondens, quæ innocens nec scire, nec eloqui potest, de imputato eidem delicto suspectus redditur. 1025. 251.

De Interrogatoriis in examine testium adhiberi solitis vid. Articulus.
testamento ad alterius Interrogationem confecto vid. Testamentum.

INTERVENTIO.

Interventio tàm in prima, quàm in secunda instantia, sicque etiam in instantia in integrum restitutionis, & quidem in quavis judicii parte, imò planè post conclusionem in causa, & jam latam sententiam definitivam adhuc fieri potest. 1685. 37.

INVENTARIUM.

Obsignatio rerum hæreditariarum, hodiè, multis in locis, solennis Inventarii confectionem præcedere solet. 948. 477.
Intra quantum temporis spatium confectio Inventarii de Jure Civ. absolvi debeat? 1241. 17.
Ex sola confectione Inventarii hæreditatis aditio probatur haudquaquàm. 948. 476.
In casu non confecti legitimi Inventarii res hæreditariæ, mediante jurata specificatione, sunt manifestandæ. 555. 14.
Filia renuntiatrix Inventarii confectionem & editionem, pro assecuranda, certò vel sibi vel suis heredibus facienda, bonorum renuntiatorum restitutione, omninò exigere potest. 806. 148. 1164. 653. & sqq.
Hæreditatem sine beneficio legis & Inventarii adiens meritò ad plenorum legatorum præstationem adstringitur. 83. 748.
Neque contra hujusmodi aditionem, regulariter, competit in integrum restitutio. 83. 749.
Nisi grave æs alienum, hucusque latens, ex post, demùm emergat. 90. 820. & sq.
An filius hæreditatem paternam cum beneficio legis & Inventarii adiens debita patris feudalia nihilominùs exolvere cogatur? vid. Feudum.
Cohæres, à cohærede, ab hoc confecti Inventarii editionem justissimè exigit. 1164. 649. & sq.
Intra quem terminum editio Inventarii fieri debeat? 1164. 651. & sq.

INVENTIO. INVENTOR.

Inventio rerum alienarum, ob annexum furti crimen, torturæ locum facit. 307. 19. & sqq.
Inventor rei alienæ, hanc primò inficians, deinde inventorum portionem sibi retinens, pœnæ fustigationis vel relegationis se obnoxium reddit. 308. 25.
Inventor rerum ab aliò amissarum, easdem celando, de animo furandi tàm suspectum se reddit, ut nec juratæ ejus assertioni, quòd non habuerit furandi propositum, fides habeatur. 308. 28.
An talis Inventor, propriè loquendo, rem contrectare dici possit, ità, ut pœna laquei decerni valeat? 308. 30.
Pro gradu doli, à tali Inventore commissi, pœna extraordinaria exasperari potest. 308. 31.
In furto in rebus inventis commisso corpus delicti quomodo repræsentetur? 308. 34. & sqq.
Reticentia rerum ab alio amissarum indicium torturæ contra ipsum conciliat. 309. 38. & sqq.
Ex pluribus rebus, sollicitè compactis, quasdam saltem, tanquàm inventas, restituens etiam reliquas penes se habere præsumitur. 309. 43.
Expenduntur plures aliæ circumstantiæ animum ejusmodi res furandi indicantes. 311. 79. & sqq.
Etiam de thesauro invento suspectus torturæ subjici potest. 307. 18.

INVERISIMILE. Conf. Verisimile.

Inverisimilia justam falsitatis præbent suspicionem. 310. 67. cons. 16. n. 874.
Ac proin nec considerari, nec credi, vel præsumi debent. 432. 9. 638. 57. 405. 284. 486. 284. cons. 16. n. 874. & 793. 973. 719.
Testis Inverisimilia deponens, non saltem non probat; verùm etiam de falso se suspectum reddit. 1617. 131.

INVESTITURA. Conf. Feudum, Emphyteusis.

Ad substantialem formam Investituræ feudalis, inter alia licet non præstatio juramenti fidelitatis; attamen ipsius fidelitatis pertinet. 740. 302.
Hæres fiduciarius jus novum emphyteutam Investiendi habet. 687. 165.
Utrum jus investiendi novum emphyteutam ad proprietatis dominum, an verò ad usufructuarium prædii emphyteutici pertineat? præprimis moribus nostris? 687. 163. usque ad 179.
An à defectu facultatis Investiendi novum emphyteutam ad exclusionem à jure percipiendi laudemium rectè concludatur? 688. 173. & seq.
An jus investiendi alteri cedi possit? 687. 169. & sqq.
Novus dominus directus, sine nova ullius laudemii præstatione, emphyteuseos possessionibus suas Investituras renovare tenetur. 661. 8.
Novus dominus, singulari, vel universali titulo succedens pristinas Investituras emphyt. tantummodò renovat. 661. 8.
Licet dominus simpliciter, & nullatenùs reservato vel exacto laudemio emphyteuta investiendi vestierit; tamen ei jus laudemium exigendi in salvo remanet. 618. 36.
Simultaneæ Investituræ in Saxonia indoles & efficacia. 294. 148.
De simultanea Investitura vid. nonnulla sub voc. Feudum. Sec:

Sententia in Curia feudali lata, quòd non solus ususfructus; verùm utile bonorum feudalium dominium ad aliquem pertineat, satis declarat, quòd hucusque, indivisim, à domino profectæ Investituræ etiam ipsum spectaverint. 741. 314.

Defectus Investituræ feudalis condomino suam partem alienanti incassum objicitur. 322. 64.

Ille, qui totum feudum à fratribus comparavit, ipsorum nomine, tanquàm vicarius ipsorum vasallus, porrò nequit investiri. 639. 68.

Sine specialissimo, ad præstandum juramentum fidelitatis, mandato vasallus in animas suorum agnatorum jurare ac investiri haud potest. 639. 69. & sq.

Literæ requisitoriales pro Investitura sibi & suis fratribus conferenda, in talibus terminis, ex aperto errore profectæ censentur. 639. 71. & sq.

Ad repetendam à domino feudi talem erroneè factam requisitionem datur condictio indebiti incerti. 639. 74. & sq.

Hoc insuper habito, quòd illa magis ex juris, quàm facti errore processerit. 640. 76. & sqq.

Etiam de bonis emphytheuticis & censiticis eorundem possessores investituram & renovationem petere solent. 653. 126.

Utrum, mortuo emphyteuta, illius hæredes, ad renovationem Investituræ petendam, curatorem, einen Lehenträger/ ex suo numero constituere valeant? 653 119.

An hæredes inviti hujusmodi curatorem constituere teneantur? 653. 121.

Nobiles, & alii domini directi, de Germaniæ consuetudine, emphyteutæ heredes non aliter ad Investituram admittunt, quàm si prius curatorem, einen Lehen träger/ constituant. 653. 124.

Usufructuarius prædii feudalis eodem investiri potest haudquaquàm. 740. 301.

Renovationes & commoda Investituratum ad feudi usufructuarium spectant. 981. 81.

Dominus, rem novo acquitenti in emphyteusin concedens, tanquàm caput, contractum, per Investituram, primò implere debet. 618. 58. & sq.

Laudemium non debetur, nisi facta Investitura. 618. 57. & sq.

De Laudemio ob Investituram debito vid. Laudemium.

Qualitas prædii feudalis probatur per instrumenta Investiturarum, Lehen-Brieff. cons. 21. n. 30.

An etiam dominium Investientis? cons. 21. n. 31.

Quidsi cum ejusmodi Investituris concurrat lapsus temporis bisecularis, per quod prædium ab aliqua familia jure feudi possessum, & ab omnibus pro tali semper habitum fuerit? cons. 21. n. 34.

Tenor Investiturarum, si præcipuè omnes uniformiter loquantur, etiam in prædiorum distinctione attendi debet. 635. 16.

Ex sola Investitura & renovatione infallibilis conjectura pro feudali qualitate malè colligitur. 653. 126.

Controversiæ feudales potissimùm ex Investituris sunt definiendæ. 786. 6.

Quando recentiores & antiquiores Investituræ discordant, regulariter, prima, tanquàm radix & norma omnium sequentium, præferri debet. 325. 101. & seq. 786. 7.

In antiquioribus Investituris minùs perspicuè & dilucidè dicta, ex recentioribus, specialiùs conceptis, sunt dilucidanda. 786. 10.

Dominus directus authenticus & optimus suarum Investiturarum interpres est. 740. 297.

Quando servitia in libro domini indefinitè posita sunt; sed in literis Investituræ feudalis ejusdem domini certo modo circumscripta, & definita, cuinam, præ alio, tali casu standum? 177. 186. & sq.

Ex Investitura cujuslibet feudi status ac vera conditio addiscitur. 1212. 28.

Unum idemque Germanicum nomen in diversis Investituris & diversis temporibus diversimodè effertur. cons. 21. n. 39.

Hæc nomina, Wolbergshausen/ Wulbershausen/ und Wolbernhausen/ in tribus diversis Investituris contenta, cum nomine Wolbrechtshausen magis conveniunt, quàm cum nomine Wulbrandshausen. cons. 21. n. 38. & sqq.

De vocabuli Heredum, Erben/ Leibs-Erben/ Leibs-lehenbare Erben/ in Investituris feudalibus significatu vid. Feudum.

INVITUS.

Nemo invitus ad factum compelli potest. cons. 16. n. 1009.

Nemo Invitus compelli potest, ut rem suam alteri locet. 621. 105.

In societate nemo Invitus manere cogitur. 321. 42.

Quibus casibus hoc limitetur? 321. 50. & sqq.

Invito non datur beneficium. 1369. 22.

Quid condomino in rebus communibus, Invito altero, liceat, vel non? vid. Communio.

JOCUS.

An per merum Jocum alterum percutiens ea propter actione injuriarum conveniri possit? 578. 41.

Manum in clericum jocosè injiciens quousque teneatur? 578. 42.

Servo, ex Joco, aliquid mali persuadens, an actioni de servo corrupto eapropter subjaceat? 578. 43.

Qui Jocosa contra alium verba profert, tametsi hæc alter pro injuria accipiat, & à verbis cum illo ad verbera procedat; tamen ille, qui ver-

ba Jocosa protulit, autor rixæ vocari haudquaquàm potest. 578.47. & sq. 578.52.
Modò modus in jocando non excedatur, & desit animus injuriandi. 578.48.
Per merum Jocum flagello alterum percutiens utrum pro autore rixæ haberi queat? Quid in specie de puero rusticano, ex jocosa petulantia, pro hujusmodi puerorum rusticorum consuetudine, alterum leviter percutiente, in hoc puncto, sentiendum? 578.44. 578.52.
Inter pueros rusticanos talis levior percussio, quæ flagellis infertur, neque insolens, neque adeò illicita est. 578.50.
Qui primò flagello leviter, & per jocum, quem percutit, si à percusso lapidibus petitus, hunc sibi cum lapide appropinquantem, à se amoliendi causa, inverso flagello, mit umbgewandtem Gaiſelſtecken/ percutiat, utrum in terminis justæ defensionis constitutus dici valeat? 578.57. & sqq.

IRA.

Ira furor brevis est. 1570.44.
Epilepticos Ira facillimè corripit. 1568.16. 1570.44.
Quicquid in calore Iracundiæ fit, regulariter, non priùs ratum est, quàm si perseverantia apparuit, judicium animi fuisse. 763.93.
Exceptio Iræ, licet vehementissimæ, autorem rixæ, regulariter, non relevat. 1360.46.
Instrumento ad occidendum apto, in loco corporis periculoso, alterum feriens vel percutiens, ab animo occidendi liberari vix potest; licet hoc ab Irato factum fuerit. 1360.48.
Hæc verba, si debitor à suo creditore interpelletur, ut pro debita quantitate, certam aliquam rem, præ oculis positam, sibi in solutum det; Debitor autem respondeat: Wann ich will / eapropter à creditore conceptam Iram & secutum homicidium haudquaquàm excusant. 761.67.
Si leviter offensus offendenti sic respondeat: Du wirſt ſie nicht alle freſſen / & hic Ira correptus illum interimat, exceptio Iræ exindè conceptæ illum non liberabit à pœna ordinaria. 761.68.
Qualis Ira ad hoc, ut homicida à pœna capitali immunis præstetur, necessaria sit? 762.69. & sq.
Quales circumstantiæ ad fundandam Iram affectatam sufficiant? 762.72. & sqq.
Ira affectata non magis, quàm affectata ebrietas, à pœna ordinaria liberationem parit. 762.75.
Ex præfracta in percussore perseverantia cædes ab illo ex Ira commissa præmeditata præsumitur. 763.93.
Ira super suspecto uxoris adulterio non excusat à dolo, nisi mentis exilium in marito inducat. 439.45. & sq.
Sicuti Judex precibus calamitosorum non illachrymari; ità etiam contra eos, quos malos putat, Ira excandescere non debet. 1378.104. & seq.

ITA.

Verba hæc: Ità quòd, Alſo daß / regulariter, non ampliant dispositionem; sed potiùs restringunt, præcedentia declarant, conditionem præcedentis dispositionis in sequentem repetunt, & omnia secundum proximè præcedentia intelligi volunt. 50.433. & seq. 56.489.
Quidsi verba perpetuitatem vel infinitatem temporis denotantia iisdem fuerint adjecta? 50.433. & sqq. 55.485. & sqq. & passim ibi.
Verba hæc: Ità quòd, Alſo daß / an & quatenus etiam augmentativa esse possint? 23.189. & sqq. 47.413. 56.493.
Quantum interfit, utrum testator, suæ agnationis conservandæ, per modum rationis, & in oratione separata; an verò tantùm illativè, continuativè & consecutivè, per verba: Ità quòd, Adeò quòd, & Ità, in ordinatione fideicommissi mentionem fecerit? 17.139. & mult. sqq.
De fideicommisso per talia illativa & continuativa solummodò verba ordinato vid. Fideicommissum. Liberi.

ITER.

De testamento in itinere confecto vid. Testamentum.

JUDÆUS.

Notantur creberrimæ Judæorum fraudes, quas in contractibus cum Christianis tota die exercent. 332.11. & sqq.
Frequens & diuturna Christiani cum Judæo conversatio, & compluribus annis Christiano à Judæo servata fides facilè nimiam Christiani de Judæi candore credulitatem & fiduciam generare queunt. 333.20. & sq.
Ad juramentum in supplementum Judæi, in lite cum Christiano, regulariter, nec Civili, nec Canonico Jure admittuntur. 333.22. & sqq.
An Judæi in censum personarum infamium sint referendi? 333.26.
Judæi adversus Christianos testimonium perhibere non possunt. 333.26.
Et ideò nec ad juramentum in supplementum, nec in litem, admittendi sunt. 333.28.
Judæus plusquàm semiplenè probans ad juram. supplet. admittitur. 333.30. 334.37.
Alia limitatio remissivè adducitur. 334.31.
Valisiâ Judæo apertâ redditâ ipse ad juram. in litem, regulariter, haud admittitur. 334.31.
Judæi in supremo Cameræ Judicio ad juramentum suppletorium admittuntur. 334.33.
Stammii testimonium de isto juramento, suo sensu

tempore, in Camera, à Judæis nunquàm præstito. 334. 35.
Judæus, emendatioris vitæ, adversus Christianum non satis laudatæ vitæ & morum, ad hoc juramentum rectè admittitur. 334. 36. & seq.
An observantia Gameræ Imp. de Judæis ad dictum juramentum admittendis etiam in aliis tribunalibus attendenda? 334. 38. & sq.
Adducuntur præjudicia Facult. Jurid. Wittebergensis, Giessenæ, & Jenensis. 334. 41. & sq.
Quando per juramentum lis decidenda, tunc potiùs Christianus ad purgatorium, quàm Judæus ad litis æstimatorium, vel suppletorium juramentum admittitur. 334. 43. & sq.
Quando Judæus & Christianus æquè suspectus est, Christianus pariter, præ Judæo, ad juramentum admittitur. 335. 56.
Judæis, in festo cumprimis propitiationis, juramenta in gratiam & securitatem Christianorum præstita relaxantur. 332. 13. 335. 54. & sq.
Jure Justinianeo Christiani & Judæi quoscunque contractus, pro arbitrio, celebrare possunt. 1186. 26.
Hæc facultas in pragmaticis Imperii Rom. German. Sanctionibus ad solas publicas nundinas restricta. 1186. 27.
Extra nundinas Christiani non aliter validum contractum cum Judæis ineundi facultatem habent, quàm si ille à competente Christiani magistratu corroboretur, & sub autoritate illius celebretur. 1186. 28.
Sine hoc Christiani magistratûs concursu atque confirmatione omnes tales contractus omnimodò nulli sunt. 1186. 29.
Hanc communem in Imperio Rom. German. obtinentem sanctionem etiam approbat Ducatûs Würtembergici Ordinatio provincialis. 1186. 30. & 31.
Nec non generale Sereniſſimi Rescriptum de Anno demùm 1706. 1186. 32.
Expenditur dictarum, totius Imperii, & Ducatûs Würtembergici sanctionum causa finalis. 1187. 35. & sqq.
Quando Judæus à Christiano, qui in loco contractus simùl ipsius Sereniſſimi Principis Officialis est, jurisdictionalia ipsius nomine exercens, equum emit vitiosum, tunc causa finalis dictarum sanctionum omnimodò cessat. 1187. 38. & sqq.
Si præsertim Christianus talis Officialis, seu loci Præfectus, nullam sui læsionem vel allegare, nedùm docere queat, 1187. 40.
Si Judæus à Cive illius loci, cui præfectus ille præest, equum emisset, & hunc ipsum contractum eidem præfecto, unà cum illo cive, specificè recensitis omnibus ejus circumstantiis, insinuâsset, ejusdemque hoc modo ineundi facultatem ab illo impetrasset, tunc contractus indubiè validissimus foret. 1187. 45.
Quo igitur jure idem ille Præfectus, ad amoliendas omnes technas, Judaicas à Principe constitutus, omniumque illorum, quæ rem equestrem concernunt, gnariſſimus, si in sui equi venditione non ipse; sed emtor Judæus sit læsus, ad istas, quantumvis saluberrimas, sanctiones confugere poterit? 1187. 47.
Quando Judæus cum subdito contrahit, tunc longè faciliùs fraudes ab ipsis excogitari, &, per falsa narrata, Christiani magistratus consensus extundi vel emendicari potest, quàm in casu, si magistratus ipse cum Judæo contractum celebret. 1188. 50.
Ubi nullum falsitatis periculum subest; sed ipsius Præfecti suum equum Judæo utiliter vendentis, prudentia, & talium rerum scientia omnem fraudem & damnum omninò excludit, ibi etiam nullus legislatoriæ sollicitudini, de fraudibus arcendis, locus relinquitur. 1188. 51.
Utrum in casu, quo loci Præfectus cum Judæo ipse contrahit, contractus non debeat toti Judicio insinuari, & sub illius approbativo permissu iniri? 1188. 52. & seqq.
Nec communes Imperii Constt. nec Ordinatio Provinc. Würtemb. totius Judicii autoritatem desiderant. 1188. 53.
Si totum Judicium de quolibet inter Christianum & Judæum celebrato contractu cognoscere, & propterea convenire teneretur, ex hoc Judicum conditio fieret oneroſiſſima. 1188. 54.
Quomodo Principum Præfecti atque Officiales in talibus contractibus sua autoritate & approbativo permissu roborandis sese gerere debeant? 1188. 55.
Quando talis Præfectus equi, quem ille Judæo vendit, vitium ipsemet novit, tunc ipse beneficio dictarum legum, ceu in quas ipse peccat, haud dignus censendus. 1188. 57. & seq.
Si Præfectus Judæo à se venditi equi vitium ignoraverit quidem; verùm nulla Judæo, in non decenter tractato equo, culpa imputari possit, tunc Præfectus, totum pretium retinere desiderans, à dolo ex re haud foret immunis. 1188. 59. & seq.
Utrum Cessio nominis à Judæo, contra Christianum, validè fiat, si illa magistratu, cui cessionarius Christianus subjectus est, consentiente fiat? 1179. 94. & seqq.
Constitutio Imp. Politica de A. 1551. §. 78. & 79. ejusmodi cessiones prohibens ad necessarias cessiones haudquaquàm porrigitur. 1179. 98.
Necessaria cessio ad hunc effectum non solùm illa dicitur, quæ jure cogente; verùm etiam illa, quæ ex necessitate rei familiaris, & ad amoliendum gravius dispendium, vel ad longè majora, ex parata pecunia facienda, compendia, ob præsentissimam illorum spem, fit. 1179. 102. & sq.
Christiani debitoris expressus consensus de nomine, quo ipse Judæo devinctus, alii Chri-

ſtiano, contra ipſum cedendo, ſi præcipuè ipſe debitor hanc nominis ceſſionem omni ſtudio procuraverit, ipſiusque conſenſus pluribus actibus geminatis roboretur, dictam Conſtit. Imp. Polit. excludit. 1179. 104. & ſqq.

Qui geminata vice confitetur, daß die Juden ehr- und redlich mit ihme gehandlet / pariter dictæ Conſtitutionis beneficio non gaudet. 1181. 114. & ſeqq.

Quando debitor Chriſtianus, ſæped. Conſtitutionis contentorum benè gnarus, ceſſionem, à Judæo, alii Chriſtiano, contra ſe faciendam, ipſe cum magna ſollicitudine conciliat, tunc ipſe à vero dolo ex propoſito liberari non poteſt, nec ejusdem Conſt. beneficio fruitur. 1182. 123. & ſeqq.

Licet debitor Chriſtianus, tempore ejusmodi ceſſionis, dictæ Conſt. tenorem neſciverit; ſi tamen ex poſt ejus conſcius factus, contra proprium ſuum factum, idemque geminatum, quo hanc ipſam ceſſionem, enixiſſimo ſtudio, ipſe quæſivit, & per ſuas inſtantiſſimas ſollicitationes ac perſuaſiones, conciliavit, atque conciliatam gratisſima mente non ſolùm acceptavit; ſed & pluribus, ſummi ponderis, actibus porrò conſtabilivit, illam penitùs nullam, & ſe, ipſo jure, ab omni ſuo debito liberatum declarari petat, à dolo ex re liberari haud poteſt. 1182. 134. & ſeqq.

Ne quidem in bonis Judæorum, utut omni fraudi & uſurariæ pravitati deditisſimorum, jus taciti pignoris competit. 1510. 72.

De Judæo dibapho vid. Baptiſmus.

JUDEX.

Judex debet eſſe vir bonus. 348. 62.

Pro ejus actionibus militat Juris præſumtio. 550. 49. 790. 88.

Aſſerto Judicis, cujuscunque dignitatis, in cauſis coram ipſo vel adhuc vertentibus, vel jam deciſis, non aliter credendum, quàm ſi, & quousque illud probetur ex actis. 1370. 32.

Judex in his, quæ jus partis concernunt, officium ſuum impertiri non ſolet, niſi deſuper imploratus. 1047. 66. 1411. 102. 1712. 109.

Vel niſi actor libello ſuo clauſulam ſalutarem adjecerit. 1712. 110.

In illis, quæ publicam ſalutem, & tranquillitatem concernunt, Judex ſuum officium, etiam proprio motu, interponere debet. 1368. 5.

Idem dicendum de iis, quæ curam ſacrorum Magiſtratui demandatam concernunt. 1719. 44.

Ubi ipſe teſtator in arbitrium viri boni nihil contulit, etiam Judicis arbitrio nihil relictum ſomniari debet. 348. 64.

Judex non contra; ſed ſecundum leges judicare debet. 1267. 170.

Judices non ſunt arbitri legum, præcipuè à communi regula exorbitantium; ſed ſolummodò miniſtri. 523. 155. 1267. 168.

Judici non convenit, ut ultra terminos ab ipſo Principe, ſummo criminum vindice, præfinitos, in pœna decernenda, procedat. 567. 23.

Judex non debet lege ſcripta clementior, vel rigidior eſſe. 262. 60.

Ignorantia criminalium Judicum ſæpiſſimè innocentibus interitum parit. 1377. 98.

Si cuilibet Judici in cauſis criminalibus, præcipuè ſortilegii, & ſimilibus, pro ſuo arbitrio procedendi facultas competeret, tunc uberrima, per hoc, delinquendi occaſio ſuppeditaretur. 1377. 98.

Judicem criminalem, præprimis ſi peritiores conſulere omiſerit, ignorantia Juris à pœna non excuſat. 1377. 99.

Judex criminalis, ſuo officio minùs legitimè functus, etiam ad mulctam condemnari poteſt. 1378. 100.

Judex, ex juſta cauſa, ſeſe partibus aliquando etiam terribilem oſtendere valet. 1378. 102.

Sicuti Judex precibus calamitoſorum non illachrymari, ità etiam contra eos, quos malos putat, excandeſcere non debet. 1378. 104.

Peccant, qui iram in Judiciis præ ſe ferunt. 1378. 105.

Bona verba à Judice deſiderantur; ſed ſtrenua facta & pœnæ competentes. 1378. 105.

Judex partem aliquid proponentem injuſtè vituperans, etiam *injuriarum actioni ſubjacet.* 1378. 106.

Judex, ſecundum Acta & probata judicare tenetur. 167. 62.

Judex de illis ſolis, quæ coram illo à partibus deducta, cognoſcendi & judicandi facultate potitur. 913. 83.

Non omnis vox Judicis ſententia eſt. 1269. 191.

Ut lites pro viribus abbrevientur, Judex modis omnibus curare debet. 1272. 9.

Judex cavere debet, ne, ſub prætextu celerioris expeditionis, cauſæ diſcuſſio præcipitetur. 914. 87.

Judici, præſertim ſuperiori, non negatur litigantibus talem agendi viam præſcribere, per quam cauſa celeriùs, ſumptuque minori ad finem perveniat. cons. 18. n. 23.

Hinc & intentio partis ad eundem finem tendens magis adjuvanda, quàm impedienda. cons. 18. n. 24.

Quando partes diu litigarunt, & res multùm ambigua eſt, tunc Judex juſtam habet cauſam partes etiam invitas ad compromiſſum ineundum compellendi. 496. 88.

Judicis error vel negligentia non debet partium cumentum afferre. 342. 71.

In propria cauſa nemo competens eſt Judex. 1188. 52.

Quatenùs quis per delationem juramenti in propria cauſa quaſi Judex conſtituatur? vid. Juramentum judiciale, & ſuppletorium.

Quatenùs quis, ob privatam Autodicen, ſui juris amiſſionem incurrat? vid. Vis.

De obligatione Judicis ad tentandam inter partes litig. transactionem vid. Transactio.
Arbitrio Judicis quoad formulam Juramenti judicialis, itemque quoad delationem juramenti calumniæ; vid. Juramentum judiciale. Juram. calumniæ.
Termino à judice præfixo vid. Terminus. Mensis.
Autoritate Judicis in contractu Christiani cum Judæo celebratô necessariâ vid. Judæus.
Baculo à Judice, post publicatam sententiam capitalem, multis in locis confringi solito vid. Baculus.
Officio & potestate Judicis in decernendis pœnis vid. Pœna.
Officii Judicis nobilis implorationé vid. Imploratio.
Obligatione Judicis ad deferendum Juram. suppletorium vid. Juram. suppletorium.
Sequestro judiciali, & quæ eo spectant, vid. Sequestrum.
Officio Judicis in processu criminali vid. Processus. Confrontatio. Tortura.
circa Restitutionem in integrum vid. Restitutio in integrum.
in Processu edictali vid. Creditorum Concursus.
Sententiis Judicum vid. Sententia.
Judice delegato vid. Delegatus Judex. Commissarius.
Quatenùs adversus Judicem restitutio in integrum ex capite vis & metus locum habeat, vel non? vid. Restitutio in integrum.

JUDICIALIS. JUDICIUM.

Omne Judicium redditur in invitum, & judex semper metui debet. 790. 80.
Sine judiciaria disceptatione Judicium ne quidem intelligi potest. 1269. 190.
In Judiciis plerumque, quando plenius consultandi spatium non supersest, multa παχυμερῶς tractari contingit. 119. 137.
Ex errore in Judiciis observatum non jus dat ad exercendos actus similes illis, qui priùs erroneè fuere peracti. 119. 139. & sq.
Judices non debent consultationes, quas non ritè judicatas esse ipsi persuasi sunt, nihilominùs sequi. 119. 141.
Quicquid pars in Judicio non contradicit, meritò pro concesso & confesso habetur. 332. 17. cons. 19. n. 58. 1214. 57.
Etiam in Judiciis, quod fieri potest per pauciora, non debet fieri per plura. cons. 18. n. 25.
Summa Principis Judicia, insuper habitis nudis processus nullitatibus, solam facti veritatem, causæque merita respiciunt. 1380. 131.
Summa Principis Judicia plures dilationes concedere possunt. 1247. 101.
Ne contra apertam æquitatem illicitæ fiant extorsiones, ex clausula generali, præprimis à sublimioribus Judicis; Restitutio in integrum justissimè conceditur. 343. 72.
De supremorum Judiciorum potestate quoad juramenta calumniæ vid. Juram. calumniæ.
Acta solius Judicis conscientiam requirunt; non etiam Scabinorum, vel cujusvis alterius. 1499. 15.
Donatio summam 500. solidorum excedens, licet apud solum Civitatis defensorem, vel Provinciæ moderatorem publicata fuerit, tamen Actis insinuata rectè dicitur. 1499. 16.
Negotia coram deputatis Judicialibus peracta tùm demùm publica authoritate & fide potiuntur, si deputati ex mandato Senatus illis interfint. 954. 548.
Deputati non aliter, quàm ex Senatus commissione, hunc repræsentant. 954. 549.
De confessione judiciali vid. Confessio.
Testamento judiciali seu apud acta confecto vid. Testamentum.
Judiciali debiti oblatione vid. Oblatio.

JUDICATUM. Conf. Sententia.

Renuntiatio tùm appellationis, tùm supplicationis, sententiam in rem Judicatam transire facit. 1243. 52. 1244. 61.
Idem operatur ultronea ad juramenti, per sententiam delati, præstationem oblatio. 1244. 60.
Res Judicata ex hærede putativo efficit verum. 1268. 181.
Quibus casibus aliud dicendum? 1269. 183. & seqq.
Ex re judicata quæsitum jus ne quidem Princeps, ex potestatis plenitudine, cuiquam tollere potest. 563. 137.
Exceptio rei judicatæ in classe exceptionum peremptoriarum & litis finitæ primum obtinet locum. 1652. 3.
Non aliter opponi potest, quàm si de eadem re, vel jure, super quo judicatum, quæstio sit. 1729. 6.
Etiam tres conformes sententiæ, super alio controverso articulo latæ, non pariunt Judicati exceptionem in alio ab illo separato articulo. cons. 20. n. 41.
Sententia ex probationibus privilegiatis, v. gr. juramento, lata nunquam dicitur transire in rem judicatam. 558. 61.
Idem de Sententia ipso jure nulla tenendum. 563. 138.
Ubi nullum Judicatum, ibi nulla Executio. 563. 140.
De Sententia contra rem Judicatam lata vid. Sententia.
Restitutione in integrum adversus rem Judicatam vid. Restitutio in integrum.
Termino quadrimestri Judicati executioni præscripto vid. Terminus.

JURAMENTUM.

Sine specialissimo ad præstandum Juramentum mandato in animam alterius jurari nequit. 639. 69. & sq.

Nemo quisquam invitus ad jurandum cogitur. cons. 16. n. 983.

Nemo ad Juramentum præstandum admittitur, nisi certioratus. cons. 16. n. 982.

Omne Juramentum, quod non vergit in dispendium salutis æternæ personæ jurantis, nec in tertii præjudicium, irrevocabiliter servari oportet. 1467. 246.

Juramentum ad illa duntaxat pertinet, de quibus juratum. cons. 18. n. 19.

Clausula: Rebus sic stantibus, in omni Juramento, tacitè subintelligitur. 74. 672.

Juramentum negotio adjectum ex ipso negotio, ejusdemque qualitate suam explicationem recipit. 1730. 23.

Etiamsi Fidejussor indemnitatis sub corporali jurejurando sese obligaverit, tamen, ante excussionem principalis debitoris, & ex illa dicitam ejusdem insolventiám ipse efficaciter conveniri nequit. 1730. 22.

Idem dicendum, si vel generaliter omni legum auxilio, vel in specie beneficio ordinis juratò renuntiaverit. 1730. 24. & seq.

Utrum minor adversus excessivam dotem, sorori pro illa maritanda datam, etiam tunc in integrum restitutionem petere possit, si hanc dationem speciali Juramento confirmaverit? 1330. 71.

An confessio judicialis, geminata, & in scriptis facta per Juramentum confessi enervari & destrui possit? 491. 5. & sq. cons. 21. n. 94.

Pœnitendi facultas in contractu innominato competens excluditur non solùm per stipulationem; sed &, inspecto Jure Canonico, per Juramentum. 752. 417. & 420.

Aliud quoad Juramentum obtinet de Jure Civili Romano. 1711. 98.

Ubi Juram. alicui delatum, tametsi præstetur; tamen nihil operatur, istud jure recusatur. 1244. 58. 1245. 67.

Hoc imprimis iis in casibus obtinet, quando Juram. ei defertur, qui non potest conveniri. 1244. 58.

Quando partes utrinque jurare tenentur, Judex omnibus modis transactionem tentare debet. 1240. 3. & 6.

Præstito jurejurando nihil aliud quæritur, quàm an sit juratum? sepositâ Quæst. Utrum aliquid debeatur? 558. 51.

Causa jurejurando decisa, regulariter, per contrarias probationes, non retractatur. 558. 52.

Nisi in continenti perjurium demonstrari queat. 558. 53.

In quibus Juramentis probatio perjurii, vel contrarii admittatur, vel non? 558. 54. & sqq.

Sententia ex talibus privilegiariis probationibus lata nunquàm dicitur in rem transire judicatam. 558. 61.

Probatio contrarii an & quando, contra Juramentum, per testes fieri possit? 559. 65. & sqq.

Juramentum, regulariter, non admittitur, quandocunque à lege evidentes & legitimæ probationes requiruntur. 561. 100.

Asseveratio sub fide Juramenti, ex alia causa jam præstiti, an pro vero Juramento haberi debeat? 432. 15.

De Jure Canon. talis asseveratio, ad antea præstitum Juramentum relativa, veri jurisjurandi effectus non parit. cons. 18. n. 16. & sq.

Mors non subitanea; sed benè prævisa & præmeditata, loco Juramenti à plerisque habetur. 191. 110.

Consensui geminato DDres communiter etiam effectus jurisjurandi attribuunt. 1181. 121.

Promissio bey Fürstl. Gräfl. und Adelichen Ehren / Treu und Glauben / vel sub clausula, en homme d'honneur, facta, hodiè, multis in locis, in vim Juramenti valet; modò non requiratur Juramentum corporale, 752. 413. 1314. 22. & seq.

Modus in Judicio aliquid, loco Juramenti, asseverandi anabaptistis usitatus quisnam? 1545. 84.

Judæis, in festo cumprimis propitiationis, Juramenta in gratiam & securitatem Christianorum præstita relaxantur. 332. 13. 335. 54. & sq.

Quatenùs Judæi ad *Juramenta admittendi*? vid. Judæus.

De Juramento à testibus præstando vid. Testis.

Transactione jurata vid. Transactio.

Formulis Juramentorum, & quæ circa earum moderationem Judicis sit potestas? vid. Juramentum judiciale.

Communione bonorum Juramento vallata vid. Communio.

Juramentis Abbatum ratione officii ab ipsis præstandis vid. Abbas.

Nuntiorum vid. Citatio.

Jurata Scti Vellejani & beneficii novæ Constitutionis renunciatione vid. Uxor. Fœmina.

JURAMENTUM ASSECURATIONIS.

Etiam verè & propriè sic dicta Emphyteusis Juramentum assecurationis recipit. 655. 148.

JURAM. CALUMNIÆ.

Is, qui Juramentum judiciale alteri defert, adversa parte petente, priùs Juramentum calumniæ speciale seu malitiæ præstare tenetur. 1244. 64.

Aliàs Juram. principale pro præstito habetur. 1245. 56.

An etiam judiciale juram. referens? 1246. 82. & sqq.

In integrum Restitutionem & Instrumentorum editionem petens, regulariter, de malitia priùs jurare tenetur. cons. 18. n. 36. & seqq.

Juramenta calumniæ, generale & speciale, viva

voce exacta, de substantia processus judiciarii reputantur. cons. 21. n. 4. & 10.

Secùs est, si illa tantùm in scriptis exacta fuerint. cons. 21. n. 8.

Hæc diversitas in Camera, & alibi observatur. cons. 21. n. 9.

Si ex Actis pateſcat, hæc Juramenta vel non necessaria, vel cum gravi perjurii periculo conjuncta esse, illa non deferuntur, quantumvis viva voce exacta, & jamjam acceptata. cons. 21. n. 12. & seq.

Ostenditur modernus usus forensis quoad necessitatem Juramenta hæc præstandi, & Judici competens religiosum arbitrium illa non imponendi; sed relaxandi. cons. 18. n. 39. cons. 21. n. 15. & seqq.

Licèt talis Juramenti viva voce exacti actualis præstatio, per interlocutoriam, jam esset injuncta; tamen Judex eandem, ex justa causa superveniente, rursùs tollere potest. cons. 21. n. 22. & sqq.

Si præsertim de summo Principis Consistorio sermo sit. cons. 18. n. 39. cons. 21. n. 23.

Ubi nulla Calumniæ suspicio militat; id quod etiam ex arctissima sanguinis conjunctione colligitur, Juramentum Calumniæ, generale, & speciale, modernis moribus, injungi non solet. 1246. 86. & seq.

Tametsi viva voce, in judicio, exactum sit. 1246. 87.

Cur hoc facilius in Juram. malitiæ, quàm calumniæ, obtineat? 1247. 88.

JURAM. CREDULITATIS.

Ad præstationem Juram. Credulitatis juraturi conscientiam ex justis & probabilibus argumentis benè priùs informatam esse oportet. 559. 73.

Non est absurdum super facto alieno jurari tantùm de credulitate. 494. 43.

In quibus casibus Juram. suppletorium de Credulitate præstari sufficiat? vid. Juramentum suppletorium.

An contra præstitum Juramentum purgationis & manifestationis adversa pars ad solum Juramentum Credulitatis admitti queat? 559. 72.

In L. 31. ff. de jurej. dùm noviter reperta instrumenta requiruntur, sine dubio Juramentum Credulitatis prorsùs excluditur. 561. 99.

JURAMENTUM DICENDÆ VERITATIS.

Juramentum dicendæ veritatis quare sic appelletur? 1316. 86.

Sedes hujus Jurisjurandi in cap. 32. x. de jurejur. 1315. 70. & sq.

Ex defectu hujusmodi Juramenti justitia haudquaquàm succumbere debet. 1315. 71.

Canonica hæc sanctio etiam aliis casibus est applicabilis. 1315. 72.

Malè Panormitanus & alii d. capit. ad solam causam usurarum, & ubi periculum animæ subest, restringunt. 1315. 73. & sq.

Quoties de ipso debito constat, quanta verò illius quantitas fuerit? in dubium vocatur, tunc tota Q. mediante hoc juramento ab Actore præstando determinari debet. 1315. 76.

Vi expulsiva legaliter probata, æstimatio rerum, eadem occasione perditarum, mediante juramento pariter manifestanda est. 1316. 77.

Quando pondus depositæ cistæ incertum, consimile Juramentum, ad illud probandum, à DDbus admittitur. 1316. 78.

Prædicta definitio Juris Canonici, per regulas Juris, generaliter probatur. 1316. 80.

Creditor, qui probavit, se mutuam alicui pecuniam dedisse, si testes dicant, se quantitatis non ampliùs recordari, ad dictum Juramentum jure admittitur. 1316. 81.

Idem dicendum, si testes quantitatis, vel qualitatis frumenti, vel vini mutuò dati non ampliùs sint memores. 1316. 82.

Vel si dicant: Se vidisse, contrahentes de re pro certo pretio tradenda consensisse & convenisse. 1316. 83.

Vel si melioramenta non sint plenè probata. 1316. 84.

Creditor, qui sibi constitutam hypothecam legitimè probavit, sibi debitam sortem, pro qua illa constituta, per Juramentum dicendæ veritatis pariter ostendere potest, eoque præstito debitor solvere cogitur. 1315. 69.

Præstito hoc Juramento expensæ litis, regulariter, compensantur. 1317. 103. & seq.

Quando aliud dicendum? 1317. 105. & seqq. 1318. 116. & seq.

JURAMENTUM EDENDORUM.

Juramentum edendorum speciem Juramenti purgatorii constituit. cons. 18. n. 42.

JURAMENTUM FIDELITATIS, SEU VASALLAGII.

Juramentum fidelitatis non est necessarium feudi indicium. 653. 127. & sqq.

Hoc Juramentum etiam ratione subjectionis præstari potest. 653. 128.

Etiam in emphyteusi propriè dicta haud insolens est, ut præstetur Juramentum fidelitatis. 654. 130. & seq.

Ubi pro emphyteusi præsumtio magis militat, quàm pro feudo, sola præstatio hujus Juramenti, ad probandam feudorum qualitatem, parùm contribuit. 654. 141.

Sine specialissimo ad præstandum hoc Juramentum mandato Vasallus in animas suorum agnatorum jurare haud potest. 639. 69. & sq.

Juramentum fidelitatis etiam à censuario præstari potest. 655. 150. & seq.

Juramenti fidelitatis seu vasallagii præstatio an ad substantialem formam investituræ feudalis pertineat? 740. 302.

A vasallo non aliter recusari potest, quàm si & ipsi feudo renuntiare velit. cons. 16. n. 975. & seqq.

JURAMENTUM IN LITEM.

Judæi, contra Christianum, ad Juramentum in litem non admittuntur. 333. 28.

Valisiâ Judæo apertâ redditâ ipse ad Juram. in litem, regulariter, haud admittitur. 334. 32.

Quando per Juramentum lis decidenda, tunc potiùs Christianus ad purgatorium, quàm Judæus ad litis æstimatorium & suppletorium juramentum admittitur. 334. 43. & seq.

Adversus Juramentum purgationis & manifestationis super ipsa veritate, à duobus conjugibus, solenniter præstitum, ipsorum adversariis perperàm Juramentum in litem credulitatis à judice defertur. 557. 46.

An contra Juramentum in Litem probatio contrarii per testes admittatur? 559. 70.

JURAMENTUM JUDICIALE.

Juramentum judiciale etiam ille deferre potest, qui nihil probavit. 639. 63. 1244. 55. & sq.

Hinc q; multo magis ille, pro quo multæ urgentes juris & hominis præsumtiones efficaciter militant. 639. 64.

Quando emtor authori litem super re vendita à domino sibi motam non legaliter denuntiat, vel de illa solus transigit, an autori ab illo nihilominùs Juramentum judiciale deferri possit? 1244. 57. & sqq.

Tali exceptioni, omissæ scil. litis denuntiationis, vel transactionis à solo emtore initæ, si saltem tacitè, per ultroneam ad Juramentum judiciale oblationem, renuncietur, illa non ampliùs attendi potest. 1244. 60.

Juramentum judiciale, regulariter, in forma, sub qua fuit delatum, præstari oportet. 1243. 53. 1245. 67.

Nisi justa contra formam ejusdem excipiendi ratio subsit. 1243. 54.

Judex delationem Juram. judicialis & ejus formulam à deferente præscriptam non præcisè attendere & sequi tenetur; sed ipsius arbitrio & religiosæ moderationi hîc multa relicta. 1245. 71. & sqq.

Quando partes super forma, in qua jurandum, convenire non possunt, tunc Judex juraturo talem formulam, sub qua, illæsa conscientia, jurare possit, præscribere potest. 1245. 67. & sqq.

Præcipuè tunc, si formula Juramentum judiciale, sub qua illud delatum, dicatur captiosa, vel anceps perjurii periculum subsit. 1245. 70.

Juramentum judiciale deferens, parte adversa petente, de malitia priùs jurare tenetur. 1244. 64.

Aliàs principale Juram. pro præstito habetur. 1245. 65.

An etiam Juramentum hoc referens? 1246. 82. & sqq.

Ubi Juram. hoc, tametsi præstetur; tamen nihil operatur, istud jure recusatur. 1244. 58.

Hoc imprimis tunc obtinet, quando is, cui defertur, convenîri nequit. 1244. 58.

An Juramentum judiciale creditori in processu executivo deferri possit? 1661. 42. & sq.

Præstito Juramento judiciali non ampliùs quæritur? An debeatur? cons. 18. n. 50.

Deferens hoc Juram. confiteri intelligitur, omnia, quæ adversarius, mediante Juramento, asseveraturus est, esse vera. cons. 18. n. 51.

Hincque adversarium quasi judicem constituit. cons. 18. n. 51.

Ad minimum delatio hujus juris jurandi & subsequens præstatio vim transactionis habere censetur. cons. 18. n. 53.

Hoc Juramentum ex noviter allatis probationibus non potest rescindi. cons. 18. n. 55.

Iniquum est, eum, qui sua delatione & petitione, quam Judex secutus est, huic jurijurando locum conciliavit, illud postea præstitum rescindere posse. cons. 18. n. 56.

Causam hoc jurejurando, ex consensu utriusque partis, decisam nec perjurii prætextu retractari permittitur. cons. 18. n. 60. & sqq.

Quidsi hoc incontinenti probari queat? 558. 54.

JURAMENTUM MALITIÆ.

Vid. Juramentum Calumniæ.

JURAM. MANIFESTATIONIS.

Desiderans, ut *bona sibi restituenda, sub Juramento Manifestationis*, specificentur, mensurentur, æstimentur, hoc ipso hæreditatem adiisse censetur. 129. 267. & seqq.

Vid. Juram. purgatorium.

JURAMENTUM PURGATORIUM.

Juramentum Purgatorium non aliter locum habet, quàm si suspiciones contra Reum militantes non tanti ponderis sint, ut ob illas tortura contra reum possit decerni. 314. 118.

Quando per Juramentum lis decidenda, tunc potiùs Christianus ad Purgatorium, quàm Judæus ad litis æstimatorium & suppletorium juramentum admittitur. 334. 43. & seq.

Præstatio Juramenti purgatorii quem habeat effectum? 556. 15. & sq. 560. 96.

Adversus Juramentum purgationis, super ipsa veritate, à duobus conjugibus, solenniter præstitum, ipsorum adversariis perperam Juramentum in litem credulitatis à commissario vel judice defertur. 557. 46.

Præstito Juramento purgationis, is, qui juravit, non obstantibus contrariis præsumtionibus, absolvi debet. 558. 49.

Pro præstito Juramento purgatorio militat juris præsumptio, donec crimen perjurii legitimè doceatur. 558. 50.

Causa Juramento purgatorio, ad petitionem adversarii, præstito decisa, regulariter, per contrarias probationes non retractatur; tametsi in

in continenti perjurium demonstrari queat. 558. 55.
Juramentum purgatorium, ad petitionem adversarii præstitum, in judiciale Juramentum degenerat. 558. 56.
Juramentum purgatorium etiam ex officio deferri potest. 558. 58.
Contra hoc Juramentum ex officio delatum contrarii probatio haudquaquàm excluditur. 558. 59.
An hæc probatio per testes fieri possit? 559. 66. & sqq. 560. 80. & sqq.
Juramentum purgatorium cum suppletorio magnam habet affinitatem. 559. 66.
Haud pauci DDres, eapropter, Juramentum necessarium dividunt in purgatorium & suppletorium. 559. 67.
An contra, vel post præstitum Juramentum purgat. & manifestationis, adversa pars ad solum Juramentum credulitatis admitti possit? 559. 72.
Ex præstito Juramento purgationis & manifestationis pro eo, qui juravit, efficax nascitur præsumtio. 561. 114.
Licet aliquis semiplenè contrarium probet; tamen illa pro jam præstito jurejurando militans præsumtio hanc semiplenam probationem omninò elidit. 561. 115.
Et proin nullus ampliùs suppletorio Juramento locus conceditur. 561. 116.
Præstito Juramento purgationis expensæ litis, regulariter, compensantur. 562. 124.
Juramentum edendorum est species Juramenti purgatorii. cons. 18. n. 42.

JURAMENTUM SUBJECTIONIS.

Juramentum subjectionis ex quibus causis præstetur? 648. 40.

JURAMENTUM SUPPLETORIUM.

Ob probationum difficultatem Judex hoc Juramentum deferre tenetur. 494. 42.
Hoc Juramentum ad supplendam minus plenam probationem defertur. 494. 44.
Juramentum suppletorium cuivis actori, qui intentionem suam vel semiplenè, vel in ardua causa plusquàm semiplenè probavit, deferri potest. 1315. 65.
Modò sit persona fide digna, & veritatem probabiliter sciat. 1315. 66.
Et probationes ordinariæ deficiant. 1315. 67.
Etiam in Juramento in supplem. juraturus in sua propria causa ipse testis & judex quodammodo constituitur. 333. 24. 494. 45.
Sic, ut deficientis unius testis personam & vices, seu in genere dimidiæ probationis defectum semper supplere debeat. 494. 59.
Ad hoc Juram. nemo aliter admittitur, quàm si etiam in causa alium spectante non saltem testis idoneus; verùm etiam omni exceptione major sit. 331. 25. 494. 58.
De perjurio suspectus ad hoc Juram. haud admittendus. 335. 51.
An & quatenùs Judæi ad hoc Juramentum admittantur? vid. Judæus.
Semiplenæ actoris probationi contrariæ, & pro reo militantes præsumtiones Juramentum suppletorium actori deferri non patiuntur. 335. 52.
In quibus casibus Juramentum suppletorium de credulitate præstari sufficiat? 562. 122.
Hæredes, regulariter, ad Juramentum in supplementum haud admittuntur. 493. 38.
Nisi ipsimet de facto benè sint informati. 494. 40.
Non est absurdum, super facto alieno Juramentum hoc de credulitate saltem præstari. 494. 43.
Etiamsi defuncto Juramentum suppletorium jam fuerit delatum; sed ab illo non præstitum; tamen illud hæredi deferri non potest. 494. 56.
Juramentum suppletorium de credulitate tùm tantùm admittitur, quando etiam testes ità deponentes audiuntur. 494. 57.
In solis Mercatorum hæredibus hoc, loco singularis privilegii, admittitur, ut ipsorum Juramentum in supplementum, super sola quantumvis credulitate interpositum, ad supplendam semiplenam probationem sufficiat. 495. 61.
Ipse Mevius, à se dissonus, Juramentum supplet. super sola credulitate non recipiendum esse, constanter propugnat in suis consiliis. 495. 62.
Quando heredes apud acta judicii ipsi fatentur, se nullam de facto cum aliis controverso scientiam habere, ipsi ad Juramentum credulitatis admitti non possunt. 495. 63.
Res periculi plenissima meritò reputatur, heredes promiscuè, pro supplemento probationis, ad nudæ & crudæ credulitatis Juramentum admittere. 495. 65.
Religio & charitas hodiè valdè decrevit, & increscens amor nummi omnibus modis dissuadet Juramentum supplet. deferri super sola credulitate, præprimis in causis alicujus momenti. 495. 66. & sq.
Judex suæ & heredis juraturi conscientiæ optimè consulit, si in casu, quo ille suam intentionem semiplenè probavit; sed certam de facto scientiam non habet, Reum definitivè absolvat. 495. 68.
Adducuntur remissivè nonnulla Statuta, quibus etiam heredibus de sola credulitate jurandi facultas conceditur. 495. 69.
Juramentum suppletorium defuncto delatum; sed ab illo non acceptatum, pro præstito haudquaquàm haberi potest. 495. 72.
Juramentum suppletorium etiam in causis civilibus arduis locum sortitur. 493. 33.

Verùm non aliter, quàm si adsit probatio plusquàm semiplena. 295. 163. 411. 358. & sq. 493. 35.

Plerique in causis civilibus arduis Juramento suppletorio omnem locum denegant. 411. 358. 493. 36.

Ut simulatio per Juram. in suppl. probari possit, non solùm semiplena illius probatio; verùm etiam specifica tùm modi, quô illam commissam prætendit, tùm & causæ impulsivæ, ob quam quis ad illam commotus fuerit, designatio requiritur. 493. 31. & sq.

Judex, ubi certus est nihil deberi, Juramentum suppletorium deferre non potest. 943. 419.

Deficiente vel unico teste testamentario, tamen hæres, licet ipse sui nuncupationem coràm audiverit, ad Juramentum suppletorium admitti incassum desiderat. 943. 414. & sqq.

Ad perjurium probandum ne quidem Juramentum in supplementum veritatis admittitur. 561. 101. 562. 119.

Ad prætensi salarii quantitatem legaliter probandam etiam Juramentum suppletorium, cæteris paribus, admitti debet. 1315. 62. & sqq.

Licet aliquis semiplenè contrarium probet; tamen pro jam præstito Juramento purgationis & manifestationis militans præsumtio hanc semiplenam probationem adeò elidit, ut nullus ampliùs suppletorio Juramento locus concedatur. 561. 116.

Quando causa est dubia, & ideò præstitum Juramentum suppletorium, vel ei simile, tunc expensæ litis, regulariter, compensantur. 1317. 103. & seq. 1318. 116.

Ubi verò jus victoris apparet; tametsi deficiat illius probatio; & dehinc juramentum supplet, in auxilium vocare necesse sit, tunc Reus nihilominus in expensas damnandus. 1318. 117.

Idem dicendum, si reus omnia perspecta & optimè cognita habeat. 1317. 105. & seqq.

Juramentum in supplementum, ad petitionem adversarii præstitum, in judiciale juramentum degenerat. 558. 57.

Contra præstitum Juramentum supplet. non promiscuè omnis generis probationes admittuntur; sed præcisè Instrumenta noviter reperta ad hoc requiruntur. 559. 64.

Neque testes de novo producendi ad hoc sufficiunt. 559. 65. & sqq.

An in L. 31. ff. de jurej. dùm noviter reperta instrumenta requiruntur, Juramentum, in specie suppletorium, ac veritatis, excludatur? 561. 97. & sqq.

De convenientia Juram. suppletorii cum purgatorio vid. Juramentum purgatorium.

JURAM. VOLUNTARIUM.

Causa Jurejurando voluntario decisa per contrarias probationes non retractatur; tametsi perjurium in continenti probari possit. 558. 54.

JURECONSULTUS.

Jureconsulti non sunt arbitri Legum, præcipuè à communi regula exorbitantium; sed solummodò ministri. 523. 155.

Veteres Jureconsulti ipsi, apud Romanos, erant Juris conditores. 533. 273.

Et dehinc ipsi etiam Leges exorbitantes & per illas indulta privilegia favorabilia non semel, in LLbus, ad alios casus extendisse leguntur. 533. 273.

Causæ tùm criminales, tùm civiles, tàm arduæ, ut Tortura in illis decerni valeat, ab uno solo Jcto non facilè definiri debent. 306. 3.

De Responsis Ictorum vid. Responsum.

JURISDICTIO.

Sub nomine Vogtejæ tota civilis Jurisdictio comprehenditur. 1111. 9.

In Ducatu Würtembergico omnibus, etiam infimi ordinis præfectis, in specie Scultetis cum Consulibus & Scabinis, Jurisdictio haud dubiè competit. 1646. 23.

Nemo, ex facto, vel consensu privati, sibi Jurisdictionem asserere valet. 616. 33. & sq.

Omnia debita, ad Principem, ratione Jurisdictionis, spectantia, in Ducatu Würtembergico, absoluto prælationis privilegio gaudent. 1506. 22.

De Jurisdictione cum castro, pago, &c. in feudum concessa vid. Feudum.

In casu territorii, *vel prædii cum omnibus pertinentiis* in usumfructum concessi, regulariter, quoque omnia tùm ad bassam, tùm ad altam Jurisdictionem, quomodocunque pertinentia commoda ad usufructuarium spectant. 1739. 22. *& seqq.*

Hinc etiam dominus proprietatis, in præjudicium usufructuarii, mulctas & pœnas, aliave remittere, vel ipsius conditionem quacunque ratione deteriorem facere nequit. 1739. 28.

An domino directo, qua tali, Jurisdictio in emphyteu m competat? vid. Emphyteusis.

Plus est, tercentum duntaxat thaleros ex Jurisdictione, quàm octingentos ex quibusvis aliis rebus percipere. 1745. 85.

Jurisdictio in emphyteutas, alterius Principis subditos, domino directo, per pactum speciale concessa, emphyteutæ personam solummodò concernit; non etiam prædia. 617. 193.

Quatenùs hodiè jus operas à subditis exigendi ex Jurisdictione competat? vid. Operæ.

Jus meri Imperii, seu Jurisdictio alta an ad immediatum Sueviæ Ordinem equestrem, ejusque membra, jure proprii feudi masculini pertineat? 324. 85. & sqq.

Alta hæc Jurisdictio in nonnullis Nobilium castris & pagis instar juris prædialis se habet. 324. 93.

Utrum idem obtineat in territorio Essingensi ad illustrem familiam de Wöllwarth spectante? 325. 96.

Discutitur natura Jurisdictionis altæ in districtu Essingensi, 328. 145.

Evolvitur privilegium Rudolphi II. Imp. illustri in Sueviа Ordini equestri de Jurisdictione alta concessum. 324. 85. 325. 98. & sqq.
Occasio & causæ impulsivæ privilegii Rudolphini quænam sint? 327. 130. & sqq.
Tenor ejusdem. 327. 36. & sqq.
Jurisdictio alta, post hanc Imperatoriam concessionem, in dubio non jure feudi proprii masculini; sed pro jure prædiali habetur, tametsi in aliis ut feudum tractetur. 328. 140.
Jus meri imperii liberis Sueviæ Nobilibus für sich/ ihre Erben und Nachkommen / auch Innhabere der güther von alters her competens, liberè alienari potest. 326. 116.
Plures immediati Imp. Nobiles, cum superioritate territoriali, etiam merum imperium, ab antiquis temporibus quæsitum habent. 326. 119.
Plures alii diu nec jus meri imperii, nec signa illius executiva, Stockh und Galgen/ propria habuerunt; sed delinquentes in suo territorio, ad alium vicinum, istis signis instructum, magistratum deduxerunt, condignis ab illo suppliciis plectendos. 326. 121.
Ad cursum justitiæ eo magis promovendum jam à Cæsare Friderico II. & Maxim. I. jus meri imperii, cum suis signis, incluto Ordini equestri clementissimè indultum. 327. 123.
Istæ Concessiones altæ Jurisdictionis sunt quadruplicis generis. 327. 124. & sqq.
Pars Jurisdictionis altæ ab uno agnato alienata, per retractum feudalem, à cæteris agnatis illicò revocari potest; modò pretium emtori restituatur. 329. 148.

JUS. Conf. Incorporalis res.

Qui Jure suo utitur, nemini facit injuriam. 622. 111.
Nemo plus Juris in alium transferre potest, quàm ipse habet. 799. 51. 798. 36. 1683. 22.
Quilibet proprio Jure niti, & ex eo suas petitiones, vel defensiones formare debet. 827. 48.
Una eademque res, & sic quoque unus idemque contractus, non debet diverso Jure censeri. 723. 78. 423. 546. 1710. 83.
Rationis identitas Juris identitatem pedisequam habet. 404. 275. 879. 166.
Clausula, Ipso jure & facto, tantum operatur, quantum lata sententia. 406. 303. 1083. 44. & sqq.
Ubi aliquid ipso Jure fit, ibi etiam dominium sine traditione & possessionis translatione transire dicitur. 406. 304.
Cùm quid ipso Jure fit, etiam fructus confestim, ex tempore, restitui debent, non spectata ulla petitione, vel litis contestatione. 407. 305.
Verba hæc: Daß die Güther ohne einzige beschwehrde/ ipso Jure & facto, auff die andere Brüder/ oder dero masculinam posteritatem wider zuruckfallen/ ja ipso Jure zuruckgefallen und incorporirt seyn sollen/ non malè secundum pacti resolutivi naturam judicantur. 407. 306. & sqq.
Hæ duæ clausulæ: Ipso Jure & ipso facto, inter alia, etiam idem significant, quod adverbia, Mox, Confestim, Immediatè, vel Absque hominis ministerio, &c. 407. 310, & sq. 409. 341.
De Pœnis, quæ ipso jure committuntur, vid. Pœna.
Jura, sui natura, vel ex legis, testatorum, aut paciscentium dispositione, ad certam duntaxat personam restricta, in hæredes illius haudquaquàm transeunt. 620. 88.
Jura sanguinis nullo Jure civili perimi possunt. 1079. 433.
Juri publico, per pacta privatorum, derogari nequit. 1260. 70.
Nec factum prætoris Juri publico derogare potest. 1267. 165.
Illustratur hæc regula remissivè exemplis. 1267. 166.
Ex facto oritur & moritur Jus. 1221. 136.
Effectus hujus regulæ quoad præjudicia, & responsa Facultatum & aliorum Collegiorum. 783. 175. 1221. 134. & sqq.
Quatenus Jus sibi ipsi privatim dicens incurrat ejusdem amissionem? vid. Vis.
Quatenus error Juris ad fundandam indebiti Conditionem sufficiat, vel non? vid. Conditio indebiti.
De Jure Tertii vid. Tertius.
Quasi possessione Jurium vid. Possessio.
Juris ignorantia vid. Ignorantia.
Juris cessione vid. Cessio.

JUS COMMUNE.

Testator, in dubio, suam dispositionem Juri Communi conformare voluisse præsumitur. 681. 86. & sqq. 73. 669.
Idem etiam de paciscentibus asserendum. 73. 669. 414. 411. & sq.
Nec non de conditoribus Statutorum. 117. 155.
Frustra precibus imploratur, quod Jure Communi jam ante concessum. 391. 117. 443. 786.
Jus Commune contractui tacitè inesse videtur, quocunque loco contrahatur. 1155. 545.
Per pacta à Jure Communi benè recedi potest. 1758. 37.
De Statutis ex Jure Communi interpretandis, &c. vid. Statutum.

JUS CANONICUM.

In dubio inter Jus Canonicum & Civile nulla differentia admitti debet. 750. 391.
An facultas in contractibus innominatis pœnitendi per Jus Canonicum sit sublata? 750. 390. & sqq.
In materia præscriptionis Jus Canonicum potissimùm sequendum. 202. 448.

Utrũm Cap. 32. X. de jurejur. etiam casibus similibus sit applicabile? 1315. 72. & sqq.
Verba Pontificis in cap. 1. de homicid. in 6. quòd de crimine assassinii ex indiciis probabilibus & argumentis constare debeat, diversissimas sortita sunt interpretationes. Quasnam illas? 1020. 179. & sqq. 1031. 25.
Hoc capit. favorabile & Reipublicæ medicinale est, ac propterea latè interpretandum. 1013. 99.
De forma testandi Jure Canonico inducta vid. Testamentum.
Pontifices ipsimet ultrò fatentur, quòd ipsis non liceat Jus Civile, quoadusque in bonos mores non impingit, corrigere, vel abrogare. 962. 630.
De Remedio Can. Redintegranda. vid. Spolium.

LÆSIO.

Querela enormis Læsionis etiam in contractibus innominatis locum habet. 749. 383.
Imò ferè in omnibus, secundum modernam Jurisprudentiam. 749. 384.
Etiam spei emtori, si enormiter se læsum probare re valeat, enormis Læsionis querela competit. 749. 386. 755. 462.
Quomodo Læsio in tali emtione, & in transactionibus sit computanda? 749. 387.
Læsionem in judicio, agendo, vel excipiendo, allegans, cum suis requisitis, eandem probare tenetur. 754. 446.
Imprimis quòd illa adfuerit tempore celebrati contractûs. 754. 447.
In computanda Læsione enormi, vel enormissimâ, non saltem nummariæ erogationes; verum etiam susceptæ molestiæ, vigiliæ, curæ, labores, aliaque similia onera sunt computanda. 754. 452. & sq.
Etiam casus incerti, & super illis initæ conventiones non planè vagam contrahendi figuram habent, ut non etiam in illis querela Læsionis locum sortiatur. 755. 462. & sq.
In fideicommisso conditionali & reciproco nulla iniquitatis, vel inæqualitatis, sicque etiam Læsionis querela attenditur. 395. 166.
Juratam transactionem, sub obtentu enormis Læsionis, non implens, hac sola de causa, quòd DDres diversas super hac Q. An transactio ex capite Læsionis enormis rescindi valeat? sententias foveant, à pœnali Legis 41. Cod. de transact. sanctione absolvitur. 1061. 230.
Quando res ab incerto fortunæ eventu, cujus par in utramque partem ratio est, dependet, nulla Læsio vel iniquitas allegabilis est. 395. 166. 620. 96. 696. 296. 697. 306. 755. 457.
Sic, ut ne quidem minor XXV. annis eapropter in integrum restitutionis auxilio gaudeat. 755. 457.
In talibus non spectatur, quid contigerit; sed quid contingere potuerit? 755. 458.
Qui aliquid ipse censet desperatissimum, & faventior deindè fortuna arrideat, à se promissa, sub obtentu Læsionis, revocare non potest. 755. 459.
Omnium circumstantiarum & rerum Scientia excludit Querelam Læsionis enormis. 756. 470.
Specialis querelæ enormis, vel enormissimæ Læsionis renuntiatio eandem pariter penitùs excludit. 756. 474. & sq.
Prædii, in cujus emtione emtor enormiter se læsum probare potest, subsequens melioratio, illam tempore contractus revera acceptam Læsionem haud corrigit. 637. 47.
Ex subsecuta prædii melioratione querela Læsionis nec venditori acquiritur. 637. 48.
Exceptio, præprimis enormissimæ *Læsionis*, regulariter, in processu executivo non admittitur; sed ad judicium ordinarium remittitur. 1660. 31.
Quando actor ab initio ferè ultra dimidium, postea simpliciter ultra dimidium, tandem verò enormissimè sese læsum prætendit, tunc is de falso suspectissimum se facit. 1659. 21. & sqq.
Ad excludendam Querelam Læsionis utut non enormissimæ; attamen enormis, etiam hæc generalis Renunciatio, quâ quis omnibus LL. auxiliis renuntiat, sufficiens habetur. 1650. 27.
Hæc renunciatio, *quando emtor renuntiat non* saltem huic *exceptioni*, quòd merces, quas emit, non sint vitiosæ; verùm etiam huic alteri exceptioni, quòd pretium conventum non sit æquum & justum, ac post multas demùm emtoris & venditoris contentiones ab utroque contrahentium approbatum, daß die Waaren nicht genau æstimirt/ oder hingegen in allzuhoch bedungenem preiß ihme seyen angehängt worden/ specificam & expressam quantæcunque Læsionis renunciationem procul dubio constituit. 1659. 28. & sq.
An consensus geminatus querelam excessivæ Læsionis excludat? 1661. 45.

LATROCINIUM.

Latrocinii crimen illi omnes committunt, qui spe consequendi cujuscunque lucri, sive pecuniarii, sive honoris, sive liberationis à promerita pœna, vel ut sponsæ, aut viduæ, vel viduo alterius matrimonio jungantur, hominem interimunt. 1014. 116. & seqq. 1017. 145.
Latrocinii crimen haud dubiè etiam in ædibus privatis committi potest. 1343. 87. & sqq.
Spes lucri Latrocinium à simplicis homicidii delicto distinguit. 1015. 118. & sq.
Latrones eadem, qua Assassini, pœna plectuntur. 1014. 115.
Convenientia criminis Latrocinii cum Assassinio. 1014. 115. & sqq. 1015. 128. & sq. 1017. 145. & sq.

Vulgare DDrum assertum: Quòd in crimine Latrocinii non adeò liquida corporis delicti investigatio & repræsentatio necessaria sit, absolutè & simpliciter admitti haud potest. 1337.29.

Etiam in crimine Latrocinii ad repræsentandum corpus delicti aliquando sufficere potest, si à Latrone vulneratus, vel aliàs insultatus statim desuper conqueratur, suamque querelam juramento corroboret. 1338.30. & sqq.

Etiam in crimine Latrocinii testes in processu saltem informativo, & non citata parte adversa examinati, à plurimis admittuntur. 1338.36.

Quando testes, ad probandum criminis Latrocinii conatum producti, de hoc, quòd revera, sub hoc ipso conatu, aliquod vulnus illatum fuerit, nihil certi deponunt, tunc hic ipse defectus, per ocularem jurati Medici & Chirurgi inspectionem, & de reperta cicatrice perhibendum testimonium, etiam ad effectum torturæ, cæteris paribus, benè supplere potest. 1338.38.

Si attentati criminis Latrocinii reus hoc primùm confessus: Daß seine Cameraden den Bauren erwürgen / und ihme das geld nemmen wollen / hanc confessionem posteà revocet, & hoc saltem confiteatur: Er habe gesagt / sie wollen den Bauren würgen / und ihme sein geld nemmen / haud exiguum, hoc ipso, adversus se ipsum, ad torturam decernendam, indicium parit. 1339.43.

Confessio Latrocinii, si non etiam aliunde de corpore delicti aliquatenùs constet, sola pœnæ capitali locum non facit; benè tamen extraordinariæ, etiam morti proximæ. 1034.56. & sq.

Latrocinium in classem criminum atrocissimorum refertur. 1338.36. 1341.59.

Ex Proposito ut plurimùm, hocque præmeditato, delinquunt Latrones. 1342.71.

Latrocinia plerumque noctu committi solent. 1343.82.

Conatus Latrocinandi, in ædibus alterius privatis exercitus, gravior est illo, qui in via publica committitur. 1343.86. & sqq.

Latrocinium, sicque etiam ejus attentatum, ex valdè dolosis & proditoriis insidiis commissum, ad fundandam graviorem pœnam, multùm aggravatur. 1344.95.

Conatus Latrocinandi in hospitem activum, passivos amicè recipientem, scelestissimè exercitus, in atrocius, eapropter, delictum degenerat, hincque etiam graviorem pœnam efflagitat. 1344.96.

Idemque multò magis de crimine Latrocinii ad ultimum effectum perducto tenendum. 1344.96.

Latro amicitiam ergà suum hospitem activum simulando, nulla rixa vel odio interveniente, eum, somno sepultum, animo spoliandi, vel planè occidendi, armis insultans, sine dubio graviorem, ob hanc geminam circumstantiam, pœnam incurrit. 1345.98. & sq.

Conatus Latrocinandi, in solitudine, vel alio loco remoto exercitus, ex hac quoque circumstantia, insigniter aggravatur. 1345.100.

Etiam ob solam Latronum audaciam & notabilem numerum pœna gladii, ob conatum ejusdem proximum, decerni potest. 1345.103.

Quando attentatum Latrocinium cum actuali spolio conjunctum est, Latro, communis securitatis gratia, pœna rapinæ ordinariæ affici non saltem potest; sed etiam debet. 1346.108.

Pactum ineuntes de rebus per Latrocinium auferendis inter se dividendis, &, dùm illud committitur, in excubiis stantes ordinariæ pœnæ reatum incurrunt. 267.114. & sqq.

Tametsi de pecunia per Latrocinium ablata nihil obtinuerint. 270.135. & sqq.

Licet Latrones nec obolum apud viatorem invenerint, tamen pœna capitalis locum obtinet. 270.140. & sq.

Is, qui auxilium & opem præstat Latroni, in excubiis stando, vel qui in istud crimen consentit, illud approbat, & de spolio actualiter participat, æquè ac Latro, ordinariæ Latrocinii pœnæ reus censetur, ac si ipse manu suâ occidisset, & spoliasset. 1556.6.

In crimine Latrocinii etiam gladii pœna nomen & rationem pœnæ extraordinariæ recipere potest. 1340.50.

Quid ad eam fundandam requiratur? 1340.52. & seqq.

Concursus assassinii cum Latrocinio an pœnæ severiori locum faciat? 101.148.

LAUDEMIUM.

Pro prædiis rusticis exigitur das Bestand-geld; pro emphyteuticis das Handlohn / Auff- und Abfahrt. 630.231.

Si, constante usufructu prædii emphyteutici, in persona emphyteutæ, mutatio contingat, Laudemium à novo possessore solvendum non proprietario; verùm usufructuario, ab omnibus propemodùm DDbus, adscribitur. 684.126. & 130. 686.155. & sqq.

Hæc sententia in praxi est receptissima. 687.159. & sqq.

Licet investituram à proprietario fieri oporteat. 684.127.

In emphyteutarum mutatione versatur incommodum etiam usufructuarii, & propterea ipsius requiritur consensus. 684.131.

Laudemium debetur propter consensum. 684.132.

Domini proprietatis hic quidem magis interest, quàm usufructuarii; sed ex hoc dicta ratio, quoad usumfructum, non omninò retunditur. 684.133. & sq.

An & quatenus jus Laudemium exigendi & percipiendi dicatur in bonis? 685.135. & sq. 699.326. & sq.

Laudemium inter fructus ex ipsa re, vel propter rem provenientes computatur. 692. 235. 701. 353.

Qui usumfructum bonorum, præprimis omnium, reliquit, non potest non etiam jus Laudemium exigendi relinquere voluisse videri. 685. 137. & sqq. 1739. 25.

Quod imprimis in conjuge, cui omnium bonorum usufructus relictus, admittendum. 685. 140.

Quando filius-vel filiafamilias directum emphyteutici prædii dominium acquirit, ad patrem ipsius, tanquàm legitimum usufructuarium, tàm Laudemium, quàm canon emphyteuticus, pertinet. 685. 141. & sqq.

An hoc moribus nostris etiam usuifructui materno statutario applicari valeat? 685. 144.

De Jure Würtemb. patri & matri tùm Laudemium, tùm canon emphyteuticus debetur. 685. 145.

Etiam nobili, & alii non-nobili viduæ constitutum dotalitium, cum aliis fructibus, etiam Laudemialem proventum conciliat. 685. 146.

Jus antichriseos Laudemium pariter ad se trahit. 686. 152. & sq.

Eadem jura locum obtinent, etiamsi unius duntaxat prædii ususfructus alicui, inter vivos, vel mortis causa, sit constitutus. 686. 154.

An à defectu facultatis investiendi ad denegationem juris percipiendi Laudemium rectè concludatur? 688. 173. & sqq.

Ad hunc effectum, ut Laudemium legatarium sequatur, nihil refert, an ei ususfructus, vel reditus, vel fructus annui dicantur legati. 691. 233.

In hujus Quæst. Ad quem Laudemialis obventio pertineat? determinatione tempus investituræ spectari oportet. 700. 338.

Quidsi illa sub certis terminis sit solvenda? 700. 337.

Laudemium annua, bima, trima die solvendum utrum ad illum stipendiarium, qui eo tempore, quo Laudemii dies cessit, solus studiis incumbit, plenariè pertineat? 699. 335. & sqq.

Quando prædium emphyteuticum, cujus ususfructus alicui legatus, vivente adhuc testatore, alienatur, tunc Laudemium, à novo emphyteuta præstandum, non ad hæredes domini directi; sed ad usufructuarium solitariè pertinet. 700. 340. & sq.

Idem etiam tunc, si post prædii talis & venditionem, & traditionem, emptori factam; veruntamen adhuc ante investituram, ususfructus alicui constituatur, locum pariter obtinet. 700. 343.

Quando alienatio vivente testatore; verùm investitura demùm post mortem fructuarii fit, tunc Laudemium non hæredibus fructuarii; verùm domini cedit. 700. 345.

Si modò ususfructus, tempore investituræ, jam fuerit formatus, vel nondùm finitus, Laudemium ad usufructuarium pertinet. 701. 358.

Divisio Laudemii in plures terminos solutionis solum novi emphyteutæ favorem respicit. 702. 365.

Si novus emphyteuta, non deducto, vel deducto interusurio, totum Laudemium simùl & semel exsolvere vellet, illud usufructuario vel redituario statim totum solvendum foret. 701. 379.

Ex stipendii vacatura, ceu frequentiùs contingente, longè citiùs stipendium, quàm ex Laudemio, haud infrequenter per semiseculum vix percipiendo, augeri potest. 693. 254. & sqq.

Contra verisimillimam testatoris voluntatem stipendium, ex reditu laudemiali, nihil potest prætendere. 694. 267.

Expressè disponens, quòd, in casu vacaturæ, etiam multorum annorum reditus non debeant suo stipendio adjici; sed inter alios ab eodem stipendio, regulariter, exclusos cognatos in partes distribui debeant, multo magis & hoc, quòd rarenter obveniens reditus laudemialis non debeat suo stipendio adjici; sed potiùs inter suos, quos ad plenum illius usumfructum vocavit, academicis studiis, per multos annos, magnis sumtibus, incumbentes cognatos similiter distribui debeant, voluisse censetur. 694. 271. 692. 242. & sqq. 695. 277.

An in casu talis vacaturæ testatoris cognatis illiteratis, eo tempore viventibus, exceptio majoris dilectionis cognatorum literatorum, qui aliquando literis operam sunt daturi, opponi possit? 697. 301. & sqq.

Si quatuor aut plures ejusmodi fundatoris cognati, in academiis, studiis incumberent, nihil dubii superforet, quin tale Laudemium inter ipsos æqualiter distribuendum foret. 697. 307.

Sicut nullam jacturam tale stipendium, ex eo, quòd, in casu, v. gr. decennalis vacaturæ, ad dimidiam usque totius ejusdem dotis ascendentes usuræ, cum totali Stipendii exclusione, fundatoris Cognatis planè illiteratis, ab ipsomet assignatæ, moraliter patitur; ita etiam ex eo, quòd, secundum ususfructus seu reditus naturam, Laudemium ipsius cognatis studiosis plenariè addicitur, nullam cum injustitia conjunctam jacturam evidenter incurrit. 697. 309. & sqq.

An ex eo, quòd ex ista pecunia laudemiali ipsum prædium emphyteuticum, totam ferè stipendii talis dotem constituens, meliorari possit, diversum statuendum? 698. 315. & sqq.

Dominus directus, qui suos emphyteutas, ob non solutum annuum canonem, carceri mancipare, vel pecuniariè mulctare potest, multo magis contra illos, hanc facultatem, si de exactione

actione Laudemii quæratur, exercere potest. 631. 251. & sq.

Qui facultatem habet emphyteutæ hæredes, illo mortuo, expellendi, multo magis potestatem habet Laudemium ab ipsis exigendi. 619. 71. & sqq. 623. 134.

In emphyteusi personali, bey Fahl-Güthern/ Fahl-oder Schupff-Lehen/ emphyteuta defuncto, in arbitrio domini positum est, an ejusmodi prædium emphyteuticum emphyteutæ hæredibus, vel novo emphyteutæ, pro certo pretio vel Laudemio, concedere velit? 619. 77. & sqq.

Licet verò demortui emphyteutæ hæredibus, tametsi viduæ vel pupillis, id ulteriùs relinquatur, tamen dominus ab illis arbitrarium Laudemium exigere potest. 619, 78. & sq.

Emphyteusis personalis & tunc extinguitur cum emphyteuta, tametsi ipse pro intratura Laudemium exolverit. 620. 89.

Vel, post mortem ipsius, aliquis ex liberis Laudemium exolverit, & brevi post tempore rursùs decedat. 620. 90.

In omnibus tamen his casibus æquitatis observantiam meritò omnes commendant Doctores. 624. 143. & sqq.

Hodierna observantia quid in talibus determinet? præprimis in Suevia? 624. 148. & sqq.

In investitura vel emphyteuseos concessione non comprehensus ad congrui Laudemii exsolutionem jure compellitur. 623. 135.

Clausula in instrumento investituræ posita: Daß der schuldige Leibfall nach denen alten Brieffen gethädiget werden solle/ si præsertim etiam specifica facultatis expellendi, vel emphyteuseos extinctionis per obitum emphyteutæ mentio fiat, non impedit, quo minùs dominus per mortem emphyteutæ extinctam emphyteusin hæredibus auferre, vel, hac ipsis pro lubitu relictâ, pro arbitrio determinandum Laudemium ab illis accipere possit. 627. 196. & sqq.

Hæc libera domini directi electio, per hoc, quòd interdum, cum hæredibus emphyteutæ, super Laudemii determinatione, specialis conventio fuerit inita, pariter haudquaquàm excluditur. 627. 200.

Nec ulla, contra actum hunc facultativum, præscriptio locum, regulariter, sortitur. 627. 202.

Quantitas Laudemii ab ipsa lege determinata hæc est, ut, si quidem emphyteusis titulo venditionis alienetur, quinquagesima pars pretii; si verò titulo permutationis, aliove quocunque, tunc æstimationis à juratis & peritis æstimatoribus faciendæ quinquagesima pars præstari debeat. 629. 214. & sq.

In singulos centenos duo floreni, Laudemii nomine, exolvi debent. 629. 216.

Ista quantitas hodiè etiam in emphyteuseos venditione & permutatione non amplius ubivis locorum attenditur; sed hîc pacta, statuta & locorum consuetudines servari oportet. 629. 217.

Hodiè tertia pars, alibi sextans, alibi quinque, alibi decem, alibi duodecim, de singulis centenis, floreni præstantur. 629. 218. & sqq. 632. in addition.

Quantum Laudemium, in talibus casibus, quando dominus directus emphyteusin, per mortem emphyteutæ extinctam, tamen ejus hæredibus, vel ex consuetudinis necessitate, vel ex libera voluntate non aufert, maximè æquitati congruenter exigi valeat? 630. 225. & sqq. 642. 113. & sq.

Laudemium tùm demùm, quando mutatio in ipsius emphyteutæ persona contingit, regulariter, solvendum. 661. 2.

Ab hac regula exceptionem allegans eandem legitimè probare tenetur. 661. 3.

Ob mutationem, respectu domini, vel per successionem, vel per contractum cum alio initum, aliave ratione contingentem, nullum, regulariter, Laudemium exolvendum. 661. 4.

Laudemium à novo emphyteuta, pro ipsius in possessionem introductione, ceu quædam laboris hoc ipso subeundi compensatio, domino exolvi debet. 661. 5.

Per domini directi mutationem emphyteutæ possessio nullatenùs alteratur. 661. 6.

Novus dominus, sine nova ullius Laudemii præstatione, emphyteuseos possessoribus suas investituras renovare tenetur. 661. 7.

Æquitas non patitur, ut, propter domini mutationem, ceu sine ullo emphyteutæ facto contingentem, Laudemium solvatur. 661. 11.

Si, ob domini directi mutationem, emphyteutæ Laudemium exolvere cogerentur, hæc farcina facillimè in infinitum abire valeret. 661. 12. & 13.

Facultas Laudemium, etiam in casibus mutati dominii directi, exigendi etiam per præscriptionem & longævam consuetudinem acquiri potest. 662. 14. & sqq.

Consuetudo, præscriptio, statutum & pactum, de Laudemio, in casu mutatæ manus feudi, solvendo caventia non de manu dominante; verùm serviente intelligi debent. 662. 20.

Contraria consuetudo de ipso illo loco, in quo Laudemium in hujusmodi casibus exigitur, probanda. 662. 21.

Laudemia, talia præsertim, quæ in hujusmodi casibus exiguntur, non sunt favorabilia; sed odiosa. 662. 22.

Consuetudo & præscriptio, præcipuè duplicis Laudemii exactionis, strictissimam exigit interpretationem. 662. 23.

Neutra harum probata, in casu mutati dominii directi, nihil, Laudemii nomine, debetur. 662.24.
Utrum talis præscriptio vel longæva consuetudo, ex libris Nobilium censualibus & jurisdictionalibus, probari valeat? 663.26.
In talibus controversiis, ceu successivum & perpetuò recursurum gravamen continentibus, legaliter probandis irrefragabiles probationes necessariæ sunt. 663.34.
Utrum talis consuetudo, toties, quoties mutatio ex parte domini directi contingit, Laudemium exigendi, ex Viciniæ consuetudine statuminari queat? 663.35. & sqq.
Utrum dominus directus, propter aliquamdiu retentum usumfructum emphyteuseos personalis, per mortem emphyteutæ ad dominum reversæ, Laudemium aliquod ab ejus hæredibus exigere valeat? 617.44. & sqq.
Licet dominus simpliciter, & nullatenùs reservatô, vel exactô Laudemio, emphyteutam investierit, tamen ei jus Laudemium adhuc exigendi in salvo remanet. 618.56.
Laudemium non debetur, nisi facta investitura. 618.57. & sq.
Actualis receptio canonis emphyteuticarii an & quando dominum ab exactione Laudemii excludat? 618.61. & sqq.

LEGARE. LEGATUM.

Antiquissima, & Romanæ Reipublicæ primæva fere Lex est: Paterfamilias, uti legassit suæ rei, ità jus esto. 858.17.
Verschaffen / vergaben / idem est quod Legare. 864.91.
Ad omne Legatum, regulariter, quinarius testium numerus, eorumque simultanea præsentia necessariò requiritur. 1491.103.
Si unicus saltem testis deficiat, tota ejusmodi dispositio nulla est. 1491.104.
Legatarii etiam in testamento nuncupativo testis munus obire queunt. 920.155. & sqq.
Etiam illius, qui ipse, testatore præsente, totum ejus testamentum alteri dictat, scientia non obstat, quo minùs Legatum in illo ei validè relinquatur. 920.157.
Etiam Testamentario seu scriptori testamenti, ejus propria manu adscriptum Legatum, accedente specifica testatoris subscriptione, validum est. 920.158.
Etiam Legatarii nuncupari possunt. 1490.89.
Legata ad pias causas quænam sint? 676.19.
Legatis ad pias causas etiam illa accensentur, quæ testator benemeritis suis domesticis, pro præstitis diuturnis servitiis, assignat. 948.478.
Item quæ pro stipendiis & studiis relinquuntur. 676.19. & 20.
De his vide porrò Stipendium.
Hujus generis Legata, coram duobus saltem testibus relicta, valida habentur. 949.479.
Testes tamen fide dignos esse oportet. 1490.92.
Huic qualitati solus domesticitatis nexus, quô etiam Officiales suo domino tenentur, nihil derogat. 1490.93. & seq.
Exolutio Legatorum ad pias causas non convincit hæredem ab intestato, quòd ipse defuncti voluntatem, contra se, eo ipso, in totum agnoscere voluerit. 948.478.
Etiam ille, qui credit, se pro parte hæredem legitimum esse, & propterea Legata ad pias causas, in testamento vel penitùs nullo, vel non legaliter probato relicta, exolvi patitur, totam reliquam voluntatem, sui penitùs exclusivam, haud approbasse intelligi debet. 949.485. & sq.
Etiam Legata ad pias causas non aliter debentur, quàm exoluto omni ære alieno. 1487.61.
Legata personis domesticis, in cultu servitiorum, relicta, nonnulli DDres in classem Legatorum ad pias causas referre non dubitant. 1491.105.
Alimenta uxori, vel alii non-pauperi personæ relicta, Legatum ad pias causas haudquaquàm constituunt. 1494.137.
Legata ad pias causas relicta, regulariter, ab onere Falcidiæ sunt immunia. 1495.125.
Etiam fiscus hæreditatem, ceu vacantem, occupans, Legata ad pias causas, sine Falcidiæ detractione, exolvere tenetur. 1494.130.
Legata ad pias causas facta, in terris Augustanæ confessioni addictis, *tàm ratione executionis, quàm administrationis, regulariter*, ad magistratus & judices seculares pertinent. 1494.134.
Notatur remissivè peculiaris, quoad Stipendia, in Foro Saxonico obtinens observantia. 1494.134. in fine.
Controversiæ super Legatorum ad pias causas tùm validitate, tùm executione, tùm administratione, hujusdemque annuatim præstandis rationibus, &c. secundum Jus Romanum & Canonicum ad causas fori mixti referri debent. 1494.135. & sqq.
Legata piis causis relicta à Pontificiis scriptoribus adeò mixti fori censentur, ut ne tunc quidem, si ab ecclesiasticis personis relicta, & hæredes, iisdem onerati, seculares personæ sint, diversùm dicendum esse contendant. 1495.140.
Hinc in ejusmodi causis locus est juri præventionis. 1495.144.
Nec in illis à judice ecclesiastico ad secularem, vel contra appellare permissum est. 1495.144.
Substitutio etiam in Legatis locum fortitur. 864.93.
In Legatis tàm vulgarem, quàm fideicommissariam substitutionem fieri posse an rectè dicatur? 864.94. & sqq.
Ab alternativâ institutione fratris, aut liberorum ejus, an ad Legatum hoc modo relictum concludere liceat? 864.91. & sqq.

Quicquid obtinet in Legatis, etiam obtinet in m. c. donatione. 978. 812.
Legatum & donatio m. c. tamen in compluribus articulis adhuc differunt. 976. 789.
Quando teſtator rem aliquam certo pretio; ſed tamen longè viliori, quàm revera res valet, certæ perſonæ vendi mandavit, tunc talis diſpoſitio valet in vim Legati, & ab hærede præciſè adimpleri debet. 1491. 98. & ſeqq.
Idem dicendum, ſi teſtator hæredem ſuum æquo pretio rem aliquam emere juſſerit. 1491. 100.
Si is, cui centum Legata ſunt, poſt tempus, duplum reſtituere rogetur, tunc ejusmodi diſpoſitio etiam ultra ſummam legatam, pro quantitate uſuratum interea temporis ex iſta ſumma debitarum, valet. 1491. 101.
Ne quidem rei hæredis propriæ, Legati titulo alicui relictæ, dominium recta via in Legatarium tranſit. 1391. 61.
Hypotheca legalis, pro Legatis & particularibus fideicommiſſis conceſſa, in omnibus quidem defuncti; non verò etiam hæredis bonis competit. 1393. 90.
Legata filiæ renuntiatrici, ultra dotem, relicta, oneri collationis haud ſunt obnoxia. 1152. 507.
Tota hæreditas alicujus tertii ab hærede, cui relicta, alii legari poteſt. 980. 837.
Legata Bb. univerſitate priùs omnia debita ſunt deducenda. 128. 259.
Utrum Legata à præmoriente conjuge relicta ab hæredibus ejus ſolis; an verò, pro rata portionis ſtatutariæ, etiam à conjuge ſuperviviente exolvi debeant? 131. 291. & ſqq.
Etiam moribus modernis Legatum omnium mobilium rerum, vel ſub indefinito mobilium nomine relictum Legatum, non ſola utenſilia & ſupellectilia; verùm omnia illa, quæ, ſalva ſubſtantia, de loco in locum transferri poſſunt, complectitur. 418. 469. 420. 503.
Modò non alia, Legatum reſtringentia, verba, vel aliæ, diverſam voluntatem præ ſe ferentes, circumſtantiæ concurrant. 420. 504.
Diverſum dicendum de animalibus, quæ dicunt, ferreis. 420. 507.
Ex eo, quòd pecudes fundi inſtruendi cauſa habeantur, Legatum de omnibus mobilibus haudquaquàm reſtringitur. 420. 507. & 501.
Emphyteuſis perſonalis alteri legari nequit. 619. 82.
An ſub mobilium Legato etiam merces venales comprehendantur? 116. 98.
De legato Acquæſtu Bb. connubiali vid. Societas Bb. Conjugalis.
Legato Alimentorum vid. Alimentum.
Legato fundo, prædio, horto, vel certa bonorum parte, quid debeatur? vid. Uſusfructus.
De Legato uſufructu univerſali ſeu omnium bonorum vid. Uſusfructus.
Quatenùs teſtator bona hæredis vel alterius, præprimis à ſe honoratæ, perſonæ legare poſſit? vid. Teſtator.
An legitima legato gravari poſſit? vid. Legitima.
De Falcidiæ detractione, cui Legata ſubſunt, vid. Falcidia.
Si alicui Legatum de bonis teſtatoris relictum fuerit, illud præciſè ex bonis teſtatoris exolvi debet, nec pecunia pro illo obtrudi valet. 729. 173.
De Legato uſusfructûs, vel annuorum fundi fructuum vel redituum vid. Uſusfructus.
Legatum annua, bima, trima die ſolvendum non multiplex cenſetur; ſed tantummodò unum. 702. 375.
Legatarius hujusmodi teſtatori ſupervivens, & poſt ejus obitum ſtatim decedens, tamen tale Legatum ad quosvis hæredes transmittit totum. 702. 376.
Si Pater, loco filii, à ſe ſcripti heredis, falſo rumore de ejus deceſſu ad ſe perlatô, alium inſtituat, multisque ipſum Legatis oneret, ſuperveniens filius hujus quidem alterius hæredis inſtitutionem jure impugnat; ſed tamen Legata huic injuncta, regulariter, exolvere tenetur. 82. 736. & ſq.
Niſi Legata nimis ſint oneroſa & valdè magna. 89. 814.
Quando teſtator, erroneè perſuaſus, ſe omnium bonorum à ſe poſſeſſorum plenum dominum eſſe, multa magnæ quantitatis Legata relinquit, utrum, ſi poſtmodùm onus fideicommiſſarium majori bonorum parti innexum emergat, ob hanc erroneam ejus opinionem, Legata alicui reciſioni obnoxia ſint? 82. 739. & ſqq.
Tametſi hæreditas, poſt aditionem, per damna caſualia, ità decreſcat, ut ne quidem Falcidia hæredi ſuperſit; hoc tamen non impedit pfenorum Legatorum exactionem. 83. 744. & ſq.
Hæreditatem ſine beneficio Legis & Inventarii adiens meritò ad plenorum Legatorum ſolutionem adſtringitur. 83. 748.
Exceptiones reales etiam Legatariis competunt. 1483. 22. & ſeq.
Quando exceptio SCti Vellejani etiam à Legatario opponi poſſit? 1483. 20. & ſqq.
Ex quo tempore uſuræ in Legatis debeantur? 542. 444. & ſqq.
Hæres poſt litis conteſtationem ſuper Legato, ſi Falcidiæ locum competere apparuerit, non tenetur ad uſuras. 545. 466.
Legatario, aliquid contra veriſimillimam defuncti voluntatem petenti, juſtiſſimè opponitur exceptio doli mali. 85. 776. & ſq.
Idem etiam in verbis enuntiativis, in modum cauſæ teſtamento inſertis, locum ſortitur. 85. 778.
Teſtatoris dubitatio, an hæres ipſius hæreditatem, ceu multis Legatis gravatam, aditurus ſit? evidenti argumento eſt, quòd, ſi inſciviſſet, majorem bonorum ſuorum partem onere fideicommiſſi gravatam eſſe, tot &

tanta, quæ reliquit, Legata haudquaquàm relicturus fuisset. 86 781. & sqq.
Si testator sciviſſet, multa millia ex ſua hæreditate aliis, ex cauſa fideicommiſſi, reſtitui oportere, & propterea credibiliter non tanta Legata relicturus fuiſſet, tunc cauſa impulſiva pro finali habetur, & ob ejus falſitatem Legata pro non relictis habentur. 87. 790. & sqq. 89. 815. & sq.
Licet cauſa legandi ſit erronea & falſa; tamen Legatis modicæ quantitatis nihil indè detrahitur. 87. 793.
Secus eſt, ſi Legata ſint valdè magna, ut ferè exhauriant hæreditatem. 87. 794. & sqq. 89. 814.
Legatâ re, quam teſtator ignoravit, eſſe, vel fore litigioſam, quid debeatur? 88. 802. & sq.
Legatum rei alienæ, quam teſtator talem eſſe neſcivit, nullius momenti eſt. 88. 804.
Legatum rei alienæ cognato, uxori, vel pio corpori relictum, non obſtante teſtatoris ignorantia, valet. 88. 806. & sq.
Niſi etiam hæres in eodem, vel proximiore gradu cognatus ſit. 89. 808. & sq.
Si teſtator, ſciens prudens, rem oppignoratam alicui leget, tunc non Legatarius; ſed hæres eandem à vinculo pignoris liberare tenetur. 408. 326.
Pater ad filiam dotandam obſtrictus, etiam filiæ quid legans, hoc ipſum Legatum animo compenſandi reliquiſſe præſumitur. 848. 311.
Pater liberis ſuis, ad præſtandum Legatum, ex ſuprema alterius voluntate, obſtrictus, ipſis, ceu creditoribus, hujusmodi relictum, tanquàm æs alienum, exolvere cogitur. 858. 19.
Adeò, ut in concurſu Legatariorum à Patre relictorum, illi præferantur. 858. 21.
Etiam filia renuntiatrix tale Legatum ex teſtamento alterius ſibi debitum, à Patre hærede, non obſtante jurata ſua renuntiatione, validiſſimè exigit. 858. 21.
Utrum in tali Legato legitima liberis aſſignari valeat? 858. 22. & sqq.
Qui notabilem bonorum defuncti partem ex donatione mortis cauſa conſequitur, & propterea, erroneè, ad omnia Legata ab illo relicta ſe obſtrictum exiſtimat, teſtamentum ipſius in totum agnoscere haud intelligitur. 949. 487. & seqq.
Legata indebitè, ex errore non facti; ſed juris ſoluta, ceu indebitè ſoluta, condici non poſſunt. 950. 491.
Legata inutiliter teſtamento relicta nonniſi eatenùs, quatenùs hæres, præſtando, vel promittendo, illa agnovit, ab ipſo debentur. 950. 495.
Hæres quædam Legata, ante diem, ſponte ſolvens ad reliqua pariter ante diem ſolvenda compelli non poteſt. 950. 496.
A libero hæredis arbitrio pendet, an Legata annaliter relicta exſolvere velit, necne? Et dehinc ei pariter liberum eſt, quæ Legata exolvere velit, necne? 950. 498.
Legati partem duntaxat exolvens nec ad reſiduum compelli poteſt. 950. 501.
Cur hæres unicum Legatum, ſine deductione Falcidiæ, ſolvens; etiam ad reliqua integra præſtanda obſtrictus ſit? 948. 467. junct. 951. 505. & sqq.
Sanguinis conjunctio & dilectio Legatarii præſumere faciunt, ut ex voluntaria rei legatæ alienatione legatum, contra regulam, non ademptum cenſeatur. 972. 748.
Si teſtator magnæ bb. partis donatario m. c. in teſtamento, quod, poſt m. c. donationem, nulla ejusdem mentione facta, condidit, adjecta verò omnis à ſe prius factæ ultimæ voluntatis clauſula derogatoria, inſigne Legatum vel uſumfructum omnium ſuorum bonorum, relinquat, ipſe donationem illam cum hoc Legato compenſare, eamque, hoc ipſo, revocare voluiſſe cenſeri haud debet. 975. C. & sqq.
Quando plures perſonæ, inter quas quidem ordo charitatis; ſed non etiam neceſſitas illas inſtituendi locum obtinet, ad Legatum per copulam, Et, vocantur, tunc ipſæ, ſimùl, & non ordine ſucceſſorio, vocatæ cenſendæ ſunt. 868. 152. & sqq.
Ad revocationem Legati *nuda voluntas ſeu pœnitentia* ſufficit, *modò coram teſtibus* V. præſentibus fuerit declarata. 967. 691. & sqq.
Etiamſi decennium nondùm fuerit elapſum. 967. 692.
Ademtio Legati æquè ſpecies eſt ſupremæ voluntatis, ac ejusdem ordinatio. 967. 694.
In ademptione Legati æquè facilè fraudes committi poſſunt, quàm in illius ordinatione. 967. 696.
Etiamſi voluntaria rei legatæ alienatio ipſo jure ſit nulla; tamen etiam ex illa validiſſima Legati ademptio colligitur. 968. 700.
Per mortem perſonæ Legato honoratæ ante obitum perſonæ oneratæ contingentem, Legatum illi relictum ſimùl intercidit. 864. 58.
Utrum Legata in codicillo relicta, per ſubſequens teſtamentum nullam eorum mentionem injiciens, pro revocatis haberi debeant? vid. Codicillus.
Legata ex ejus, qui non eſt ſolvendo, ſupremo elogio, qualecunque illud ſit, nullatenùs debentur. 1487. 62.
Quando hæreditas non eſt ſolvendo, tunc Legatarii ſimplices, non obſtante legali iisdem competente hypotheca, omnibus creditoribus hæreditariis, etiam ſimplicibus, poſtponi debent. 1487. 62.

LEGATUS.

Etiam Legati in jus vocati comparere debet, ſi privilegia ſua allegaturi. 543. 15.

LEGITIMA.

Legitima liberorum in LL. noſtris nomine debiti naturalis effertur. 1150. 486.

Legitima Liberorum ex propria patris ſubſtantia præſtari debet. 858. 23.

Mater, fideicommiſſum ſuis liberis præſtando. illud liberis in Legitimam imputare nequit. 858. 24.

In Legitimam liberorum nec ipſorum caſtrenſia, vel quaſi caſtrenſia, nec adventitia, ſeu regularia, ſeu irregularia, bona imputari poſſunt. 858. 21.

Legitima non aliter debetur, vel intelligitur, niſi priùs deducto omni ære alieno. 1414. 130. & ſeq.

Quousq; hæc regula, quòd filiabus ex feudo non debeatur Legitima, pro vera haberi debeat? 1329. 57.

Liberi ne quidem ſub titulo Legitimæ ex maſſa Bb. obærati ſui patris quidquam petere poſſunt. 1414. 129. & ſeqq.

Legitima, quoad ſui determinationem, eſt Juris Civilis, & merè poſitivi. 830. 89.

Et dehinc per ſtatuta, tùm univerſalia, tùm & certæ familiæ, benè mutari poteſt. 830. 90.

Modò iſta mutatio non ſit nimis enormis & exceſſiva. 830. 91.

Filiabus per ſtatutum gentilitium excluſis non debetur Legitima. 830. 92. & ſq.

Dos in locum Legitimæ tantùm reſpectivè ſuccedere dicitur, & propriè loquendo non eſt Legitima. 830. 94.

Utrum juratæ illuſtrium & nobilium filiarum renunciationes, itemque ſtatuta fœminarum excluſiva tùm demùm, ſi dos, in quantitate, Legitimam exæquans ipſis præſtetur, valeant? 829. 84. & ſqq. 1114. 76. & ſq. 1150. 448.

Legitima liberorum & parentum nullo legato, vel alio onere gravari poteſt. 64. 577. 132. 302.

Quo Jure, & caſu, Quarta Falcidia & Legitima ſimùl detrahi poſſint? 64. 578. & ſqq. junct. 66. 600. & ſeqq.

Filius tantùm pro rato illorum bonorum, quæ ultra Legitimam, à Patre conſequitur, fideicommiſſo vel legato gravari poteſt. 68. 627. & ſeqq.

Si Pater filiam renuntiatricem non vel in Legitima, vel ad minimum in Dote hæredem inſtituat, ipſa, tanquàm præterita, totum Patris teſtamentum, non obſtante vel dote eidem ſoluta, vel relicto legato, nullum dicere poteſt. 1150. 589.

Multi DDres pro certo definiunt, quòd, ſi Pater ſuæ filiæ certam aliquam quantitatem, pro ipſius Legitima, aſſignet, ex talibus verbis ſatis clara hæredis inſtitutio probetur. 1151. 491.

Hoc ſuppoſito talis filia ſaltem ad ſupplementum agere poteſt. 1151. 492.

Hoc, quòd renuntiatrix illuſtris vel nobilis, ultra congruam dotem, nihil poſſit prætendere, non ulteriùs durat, quàm quousque maſculina agnatio durat. 1151. 493.

Exiſtente regreſſus conditione, Filia ſtatim vel omnia ſua bona renuntiata, vel ad minimum id, quod Legitimæ deeſt, jure prætendit: ſed Legitimâ tùm demùm contenta eſſe debet, ſi pater hoc ipſum expreſsè diſpoſuerit, quòd ipſa in ſola Legitima in omnem eventum, etiam agnationis totaliter extinctæ, debeat eſſe inſtituta. 1151. 494. & ſeqq.

In caſum totaliter extincti ſtemmatis masculini pater filias ſuas à Legitimæ ſupplemento excludere nequit. 1151. 495.

Renunciatrices ad ſui Parentis ſucceſſionem, per mortem maſculorum, redintegratæ, ſuas Legitimas acceptas conferre tenentur. 1152. 505. & ſeq.

Legitima etiam filio per reſcriptum Principis, vel à Comite Palatino legitimato, ſub pœna nullitatis, relinquenda. 1270 206.

Legitimâ liberis honorabili inſtitutionis titulo relictâ pater de reliquis ſuis facultatibus, pro lubitu, ſecurè teſtatur. 1159. 604. 1114. 75. 1690. 24.

Quo caſu hoc limitandum? 1163. 636. & ſq.

De Legitima Conjugum vid. Conjux.

LEGITIMATIO.

Quatenùs inſtrumenti poſſeſſio vel productio ad Legitimandam perſonam ejus, qui alieno nomine agere vult, ſufficiat? vid. Inſtrumentum.

Utrum hodiè, ſublato in totum concubinatu, Legitimationis uſus omninò exulet? 1256. 24. & ſeqq.

Multum intereſt, utrum filius naturalis à Principe, vel ſaltem à Comite Palatino legitimetur. 1270. 209.

Noſtris moribus Princeps talem filium naturalem, etiam extante legitima ſobole, legitimare poteſt. 1270. 211.

Verùm Comiti Palatino hæc poteſtas non competit. 1270. 212.

Liberi naturales, extantibus legitimis, ſecundum LL. Juſtinianeas, ne quidem à Principe legitimantur. 1271. 213.

Quando Princeps, vel Comes, vel alius ſupremus territorii dominus talem prolem, per reſcriptum, legitimam eſſe jubet, ſi quidem naturali ejus patre adhuc vivo, & ſuum conſenſum accommodante, tunc filius hoc modo legitimatus eodem, cum liberis ab initio ſimùl naturalibus & legitimis, circa ſucceſſiones, jure cenſendus venit. 1271. 215.

In hujusmodi caſu pars hæreditaria tali filio aſſignata, ipſo moriente, naturali ipſius matri addicitur. 1271. 216.

Quando Legitimatio filii naturalis, patre quidem adhuc vivo; ſed vel contradicente, vel omninò ignorante, vel ipſo jamjam defuncto facta, tunc illa nihil legitimis liberis præjudicii parit. 1271. 219.

Moribus hodiernis Princeps quidem tales liberos, etiam patre invito, vel planè neſcio, legiti-

gitimare poteſt; ſed ad ſolos effectus, qui neque cum patris, neque cum liberorum legitimorum præjudicio conjuncti. 1271. 220.
Legitimatio, patre naturali jam defuncto ſuperveniens, in ſuis terminis, etiam de Jure Juſtinianeo, valida eſt. 1271. 221.
Et ſi quidem talis pater, in ſuo teſtamento, ipſe Principi ſupplicaverit, vel legitimis ſuis liberis hoc ipſum injunxerit, ut Legitimatio talis filii à Principe adhuc exoretur, tunc illa etiam æqualem cum legitimis ſucceſſionem ei conciliat. 1271. 222.
Si talis voluntas patris deficiat, tunc filius naturalis in ordine quidem ad dignitates, honores, & alia hisce ſimilia; ſed non etiam ad patris ſucceſſionem legitimus efficitur. 1270. 223.
Quando filius naturalis, vel ipſe, vel mater ejus, pro Legitimatione Principi ſupplicat, tunc patris conſenſus vel ſtatim exquiri, vel ſubſequi debet: Illo verò poſthabito Legitimatio, quoad ſucceſſionem, nullum parit effectum. 1270. 224.
Si, poſt obitum patris, talis filius legitimari anheler, tunc nonnulli inter caſus à legitimis liberis jamdùm, vel nondùm aditæ hæreditatis paternæ diſtinguendum exiſtimant. 1270 225. & ſqq.
Verùm alii rectiùs docent, quòd, ſi pater, ut hoc fieret, teſtamento ſuo caverit, vel filium ipſe hæredem ſcripſerit, tunc Legitimatio etiam ad jus ſuccedendi proſit. 1271. 229.
Si nihil iſtorum probari valeat, tunc filius tantùm ad hos effectus legitimatur, ut ad collegia opificum, artificum, dignitates, & alia talia habilis reddatur. 1271. 234.
Hoc magna Juris perverſitate receptum dicit Strauchius, ut filius naturalis, jam mortuo patre, ipſe Legitimationem à Principe exorare queat. 1271. 233.
Licet patris hæreditas à Legitimis liberis nondùm adita ſit; tamen jus ipſis, ex primo momento mortis paternæ jamjam quæſitum, per ſupervenientem filii naturalis Legitimationem, interverti non poteſt. 1271. 237.
Niſi Princeps ex abſoluta poteſtatis plenitudine diverſum diſponat. 1271. 238.
Quod tamen, in dubio, non præſumitur factum. 1271. 239.
Vel niſi liberi Legitimi illum ultrò ad ſimultaneam ſucceſſionem in facultatibus paternis admittant. 1271. 241.
Vel in talem Legitimationem non ipſi conſentiant. 1271. 241.
Legitimatio, etiam per Principis Reſcriptum, vel à Comite Palatino facta, ità Legitimatis naturalibus liberis jura ſucceſſionis tùm teſtamentariæ, tùm legitimæ confert. 1269. 195.
Etiamſi agnati & cognati talis filii naturalis Legitimationi non præbuerint aſſenſum. 1270. 196.
Neque etiam diploma Legitimationis de hac illimitata ſucceſſione ullam faciat mentionem. 1270. 197.
Poteſtas hæc legitimandi Principibus competens Juris Gentium quodammodo videtur. 1270. 198.
Tales liberi ipſo jure Patre ſui hæredes fiunt. 1270. 199.
Et cum liberis ex juſto connubio natis adæqualem admittuntur ſucceſſionem, ſive hi demùm poſtea Patri naſcantur, ſive jam nati ſint. 1270. 200.
Modò, ultimo in caſu, Princeps jus ſuccedendi, in Legitimatione ſpeciatim conceſſerit. 1270 201.
Pater talis, in ordinatione ſui teſtamenti, talem etiam filium vel inſtituere, vel legitimè exhæredare tenetur. 1270. 202.
Filioque tali præterito, vel non ritè & legitimè exhæredato competit querela nullitatis. 1270. 203.
Rite verò & legitimè; veruntamen iniquè exhæredato datur querela inofficioſi teſtamenti. 1270. 204.
Idem obtinet in caſu Legitimæ non honorabili titulo inſtitutionis tali filio relictæ. 1270. 205.
Teſtamentum ante filij Legitimationem confectum, hac ſuperveniente, ſi ille nec inſtitutus, nec exhæredatus, per ſui hæredis quaſi agnationem, rumpitur. 1270. 206.
Legitimatio prolis *naturalis, tanquam res facti,* ab allegante *probari debet.* 1270. 207.
Privilegium ſeu inſtrumentum Legitimationis in judicio producendum, ut de ejus effectibus ex illius tenore conſtet. 1271. 242.

Leibs-Erben.

Vid. Liberi.

LEININGA.

Elogium Domini Comitis Leiningæ-Weſtenburgici, Georgii Wilhelmi. 395. 168. & ſq.
Laudatur ſalutaris tùm ipſius, tùm & omnium Ipſius illuſtriſſimorum Filiorum intentio de nexu reciproci fideicommiſſi univerſis totius familiæ bonis imponendo. 395. 170.
Finis hujus fideicommiſſi. 395. 173.
Pactorum formalia huc ſpectantia. 396. 178.
Selectiſſimæ quæſtiones in cauſa hujus fideicommiſſi. cons. 16. per tot.

LENOCINIUM.

Jure Civ. antiquo maritus adulterii damnatam uxorem reducens Lenocinii reum ſe facit. 1193. 26.

Vid. tamen Adulterium.

LEX.

Lex varios intellectus habens ad cauſarum deciſionem allegari non poteſt. 482. 116.
A Legum correctione pro virili cavendum. 482. 117.

Ad correctionem, vel illicitam eorum, quæ in LLbus nominatim determinata sunt, extensionem rationibus & authoritatibus frustra pugnatur. 536. 328.
Quod legi deest, hoc supplere vel addere nec Jurisperitis, nec Judicibus licet. 405. 289. & sq.
Ex supplementis aliunde allatis magna oritur voluntatis LLatoris incertitudo, imò facilè magnus error committi potest. 205. 291.
Quando casus in lege expressè deciditur, inani labore generales tantùm Juris regulæ allegantur. cons. 16. n. 851.
Leges scire non est verba earum nosse; sed mentem tenere & potestatem. 1116. 108.
Quatenus Lex specialis deroget legi generali? vid. Genus.
Textus legis expressus superat omnium DDrum authoritatem. 1376. 88. 1380. 128.
Ex una tantùm vel altera voce, contra priùs jam satis declaratam legislatoris voluntatem, eidem contrariam non licet elicere. 63. 570.
Argumentum à contrario in LL. interpretatione est efficacissimum. 1452. 118.
Argumentum à legum dispositione ad interpretationem supremæ voluntatis, regulariter, est validum. 683. 116.
Omnes tùm testatores, tùm pacti conditores rei suæ legem, quamcunque volunt, pro arbitrio dicere possunt. 621. 107. 624. 157. 1076. 407.
Quem effectum habeat talis lex? 621. 108.
Verba tùm contrahentium, tùm testatorum sunt Lex contractus & supremæ voluntatis. 16. 129. 806. 147. 922. 169.
Pacta dant legem contractui. 624. 157. 415. 414.
Pacta rumpunt leges. 415. 414.
Incassum legis auxilium invocat, qui contra leges peccat. 1065. 275.
Nemo cavere potest, ne LL. in suo testamento locum habeant. 1260. 69.
Magistratus & judices non sunt arbitri legum; sed duntaxat ministri. 1267. 168. 523. 155.
Judices legibus cognitam debent edere sententiam. 1267. 169.
Ratio legis anima est. 111. 37.
Cessante ratione legis cessat quoque ejus dispositio. 595. 131. & sqq.
De voluntate legislatoris firmissimum argumentum ex illius ratione, præcipuè expressa, universali, & intrinseca, desumitur. 595. 133.
In legibus communibus hæc regula benè procedit, quòd, ubicunque eadem ratio militat, etiam eadem dispositio locum obtineat; sed non in privilegiis. 542. 422. & sqq.
In legis pœnalis interpretatione si quid dubii incidat, semper mitior sententia præferri debet. 1052. 128.
Interpretatio legum ipsius LLatoris voluntati & menti adversari non debet. 1307. 205.
Leges exorbitantes ultra terminos, in quibus loquuntur, extendere officium interpretis excedit. 534. 284. 958. 589.
Specialis legislatoris expressio, ad tollendam omnem dubitationem adjecta, omninò nullam patitur extensionem. 958. 587.
Leges politicæ, majorem in testamentis, quàm ternarium, testium numerum requirentes, tanquam publicè & oppidò salutares, subditos etiam in conscientia obligant. 962. 624.
Legum interpretatio non ex illis petenda, quæ in certis saltem casibus singulariter constituta sunt. 1306. 200.
Leges legitimum usurarum modum statuentes etiam ad præterita, adhucdum pendentia, negotia pertinent. 1307. 212.
Pacta, quibus hujusmodi adhuc condendis legibus renunciatur, nullius momenti sunt. 1307. 213.
De terminò à lege præfixo vid. Terminus, Mensis.
Observantia Legis vid. Observantia.
Quatenùs forenses Legibus extraneis teneantur? vid. Forensis.
Leges non decipientibus; sed deceptis subveniunt. 1188. 58.
Legis naturalis ignorantia excusat neminem. 1062. 237.
An dentur Leges divinæ positivæ universales? & quænam sint tales? 1283. 105. & sqq.
An omnes Leges Levitici XVIII. comprehensæ ad hanc classem referri debeant? 1283. 106. & sqq.
Quosnam illæ obligent? 1283. 103.
Cuinam, quoad ejusmodi LL. Divinas universales positivas, facultas dispensandi competat? 1283. 102. & sq. 1284. 126. & sqq.
Explicatur Lex 25. §. 7. ff. loc. 602. 224. & sq.
L. 30. §. 5. ff. de acquir. vel amitt. possess. 1059. 203. & sqq.
L. 36. ff. famil. ercisc. 1268. 179. & sqq.
L. 14. §. 5. ff. de furt. 142. 86.
L. 36. ff. ad municip. 145. 126. & sqq.
L. 31. ff. de jurejur. 560. 83. 561. 97. & sqq.
L. 5. §. 1. ff. de condict. caus. dat. caus. non sec. 751. 405.
L. 10. Cod. de annon. & trib. } 145. 119.
L. 1. Cod. de stat. & imagin. }
L. 2. Cod. de Bb. possess. sec. tabb. 927. 233.
L. 29. Cod. jure dot. 1386. 21. junct. 1389. 43.
L. 21. C. de hæret. nec per specialem Imperii sanctionem, nec per consuetudinem est abrogata. 333. 28.
Utrum per L. 6. Cod. de relig. abrogetur L. 4. ff. de mort. infer. 482. 216. & sq. & 226.
Lex 6. ff. de usur. cum L. 7. Cod. eod. & L. 28. Cod. de pact. conciliatur. 788. 50. & sq.
Notatur remissivè varius L. ult. Cod. de privill. fisci, intellectus, & simùl tùm verior, tùm usualis ejusdem interpretatio annectitur. 1519. 43. & seq.

De Lege Anastasiana vid. Anastasiana Lex.
L. fin. C. de Edicto D. Hadr. toll. vid. Edictum.
Lex 3. & 6. Hac edictali. Cod. de secund. nupt. an in donationibus remuneratoriis locum habeat? vid. Donatio.

LIBELLUS.

Dictio, Libellus, nihil aliud denotat, quàm quodlibet breve, pro re nata, scriptum. 834.140.
Et quando de pactis & contractibus quæritur, nihil aliud innuit, quàm brevem & rudem delineationem punctorum, de quibus inter partes convenit; qualem etiam Notarii in suis protocollis conscribere solent. 834. 141.
Mutatio Libelli non aliter licita, quàm quatenùs jus dicentis æquitas & edicti perpetui autoritas eandem permittit. 468.7.
Hinc nova actio edenda, & expensæ hucusque ab adversario frustra erogatæ, eidem refundendæ. 468. 8.
Idque sive Libellus ante litem contestatam, sive postea mutetur. 468. 9.
Etiamsi reus hactenùs, sub obtentu alicujus exceptionis litis finitæ, litem contestari recusaverit. 468. 10.
Expensas & tunc refundi oportet, si Reus tantùm adversus Libelli generalitatem excipiat, & actor eundem declarare jubeatur. 468. 12.
Judex, regulariter, terminos Libelli excedere nequit. 1732. 35.
Quousque clausula salutaris Libello adjecta hoc operetur, ut Judex, etiam contra protestationem actoris expressam, licet de solo possessorio aditus, tamen in petitorio quoque judicare possit? 186. 284. & sqq. 188. 299.
Adjectio clausulæ salutaris quem effectum quoad expensas habeat? 1712. 110.
Libellus duo continens capita, aptum alterum, alterum ineptum, per ineptum, haud vitiatur. 829.78.
Quando usuræ non expressè in Libello petitæ, neque Libello clausula salutaris adjecta fuit, tunc Judex, per sententiam, easdem adjudicare nequit. 1731. 34. & seq.
De sententia Libello conformiter ferenda vid. Sententia.

LIBER. Conf. Scriptura.

Jurati Officiales nihil à veritate alienum in Libro census scripsisse præsumuntur, & proindè nec error ab ipsis commissus intelligi debet. 1647. 36. & seq.
Sola Præfecti vel Officialis, in Libro publico, non adjecta ratione, documento, vel testimonio, obvia annotatio, hujus qualitatis, quòd prædium aliquod cum alio communem eidem domino censum præstet, probationem non conficit. 1647. 35. & seqq.
Præsertim si illa evidenti contrarietatis vitio laboret, vel alias Juris præsumtiones sibi habeat adversas. 1647. 38. & seqq.
Utrum jus duplicis Laudemii exactionis per præscriptionem vel longævam consuetudinem prætensivè acquisitum ex Libris nobilium censualibus & jurisdictionalibus probari valeat? 662. 26. & sq.
Hujusmodi Libri, aliique his similes, regulariter, nullam probandi vim habent, nisi certis requisitis sint instructi. 663. 27.
Tales Libri sunt merè privatæ Scripturæ, quibus nobilium Officiales, quicquid lubuerit, inserere possunt. 663. 30. & sqq.
Uhralte Vogt-Büchlein / in quibus homagii formula præscribitur, propter antiquitatem, & alia adminicula, plenam fidem merentur. 229. 746.
Utrum ex eo, quòd rustici seipsos des Gotts-hauses arme Leuth in suorum pagorum propriis Libris, in Dorff-Büchern / appellent, jus agricolationis adversus ipsos satis probetur? 164. 38. & sqq. junct. 238. 837. & sqq.
Libri pagani, vulgò Dorff-Büchlein / item Urbaria qualem habeant autoritatem? & quænam eorundem sint requisita? 173. 136. & sqq. 176. 175. & sqq. junct. 241. 867. & sqq.
Matriculæ ecclesiasticæ, non minùs ac aliis Libris & Instrumentis publicis, plena in probando fides tribuitur. 1779. 28.
Præsertim si de legitimitate matrimonii quæstio sit. 1779. 28.
Hinc & testimonia ex illis à Parocho depromta haud exiguæ in foro sunt autoritatis. 1778. 19.
De Libris rationum per furtum ablatis vid. Furtum.
Privatis rationum Libris, eorumque vi probandi vid. Ratio.

LIBER. LIBERTAS.

In dubio potiùs Libertas rei vel prædii, quàm servitus, præsumenda. 164. 32. & sqq. 649. 59. 1063. 256.
De Libertate imprimis quoad prædia rustica præsumenda vid. Prædium.
In dubio præsumtio, quæ magis ad Libertatem inclinat, & minùs onerosa est, præferri debet. 37. 325. & sqq. 658. 210.
Stipulatio vel Juramentum actui libero additum, quoties, sua virtute, obligationem producit, aut tollit, jus quæsitum vel remissum est. 752. 418.
An per vocabulum, Mann-Recht / semper innuantur literæ testimoniales, daß jemand frey gebohren / und niemahlen einem Herrn mit Leibaigenschafft verwandt gewesen? 165. 44. junct. 238. 843. & sqq.
Verbum, Liberè, Germanis, Frey / præcipuè in conventionibus, de omnimoda Libertate intelligi debet. 1159. 599. 1746. 95.

Cui

Cui Liberè de bonis disponere permittitur, pro libero suæ voluntatis arbitrio, non obstante cujusquam contradictione, hoc facere potest. 1159. 598. 1746. 29. & seqq.

De clausula pacto adjecta: Quod alicui licere & fas esse debeat de re, ceu de aliis jure liberi & pleni dominii ad ipsum spectantibus rebus, disponere, vid. Pactum.

Non potest à libero cujusquam animo profectum videri, quod semel & iterum recusatum, petendi importunitate victus annuit. 935. 338.

De renunciatione successionis sub hac clausula facta, daß die Brüder mit den verzihenen Güthern/ als mit ihren aigenen/ zuschaltten und zuwalten/ freye macht haben sollen/ vid. Renunciatio.

Quod alicujus Libertati relinquitur, id non subjicitur Juris necessitati. 1501. 33.

LIBERATIO.

Nemini à nexu, qui ipsum non stringit, Liberatio obtingit. 234. 796. 742. 323. & sq.

De pacto Liberatorio de non ampliùs petendo vid. Acceptilatio.

LIBERI.

Dictio, Liberi, etiam in proprio suo significatu, nepotes & pronepotes, cæterosque ex his descendentes complectitur. 777. 85. 779. 117.

Dispositio de Liberis ex corpore suo pronatis loquens omnes pariter in infinitum descendentes complectitur. 779. 118.

Dictio, Alle Leibs-Erben neminem excludit. 779. 120.

Sub ista generali nominatione: Alle Mannliche Leibs-Erben/ ipsæ leges omnes in infinitum legitimos & masculos descendentes insinuant. 779. 121. & sqq. 780. 136.

Si præsertim hæc nomina geminatim exprimantur. 779. 123.

Vocabulum, Hæredes, conjunctum cum verbis: Ex suo, vel proprio corpore nati, in legibus, testamentis, contractibus & pactis, omnes de corpore alicujus, vel immediatè oriundos, Liberos, sine gradus, vel temporis terminatione, complectitur. 781. 141.

Idemq; est, si testator, legislator, contrahentes, vel compaciscentes, in una eademq; oratione, illos, quos primo loco appellarunt Leibs-Erben/ mox Erben appellent. 781. 142.

Latina hæc verba: Heredes ex te, cum vernaculo vocabulo, Leibs-Erben/ coincidunt. 781. 143.

Dispositio pluralis de Liberis, Descendentibus, Agnatis, &c. vel conditio, si sine Liberis, &c. etiam in uno solo filio, vel filia, nepote, nepte, agnato, cognato effectum sortitur. 30. 255. 43. 382. 62. 550. 679. 50. 697. 299.

Quod tùm in supremis morientium elogiis, tùm in Statutis crebrò occurrit. 62. 551. & sq.

Quando inter terminum generalem, Liberorum, & specialem, Filiorum, sola copula, Et, intercedit, tunc nulla restrictio facta censetur, sed duntaxat abundans specificatio. 414. 394.

Germanicum nomen, Kinder/ an æquè latè, ac Latinum nomen, Liberorum, pateat, sicque etiam nepotes & reliquos Descendentes sub se complectatur? 865. 101. & sqq.

Descendentes, tametsi gradu remotiores, tamen sanguinem traxerunt ab ascendentibus. 776. 56. & sqq.

Verbum, descendentes, secundum strictissimum suum significatum, omnes Liberos ab aliquo tàm immediatè, quàm mediatè ortos comprehendit. 778. 110. & seqq.

Etiam in feudalibus investituris per ista verba: Erben/ Leibs Erben/ Leibs lehenbare Erben/ soli quidem masculi Liberi indigitantur; verùm non soli filii feudum sic acquirentis; sed etiam omnes ejus nepotes, pronepotes & ulteriores posteri ex corpore primi illius parentis descendere dicuntur. 776. 69. & sq.

Etiam in fideicommissis descendentes ex corpore, Germanicè Leibs-Erben/ non saltem filii & filiæ; sed & omnes descendentes cujuscunq; gradus, rectissimè & juxta proprium significatum dicuntur. 776. 71. 778. 114. & sq.

Agnati laterales, in talibus terminis, ubi testator non suæ familiæ; sondern der Leibs-Erben mentionem injecit, ad fideicommissum incassum adspirant, non obstantibus verbis: Stamm/ perpetuirlich und Erblich. 776. 72.

An hujus dictionis, Leibs-Erben/ significatus etiam in privilegiis omnes cujuscunque gradus descendentes sub se comprehendat? 777. 83. seq. 778. 114.

Posteris indultæ immunitates ad omnes in infinitum masculos descendentes; imò etiam, pro re nata, ad fœminas extenduntur. 778. 108.

Privilegium sic concessum: Hoc privilegium concedo tibi, & filiis tuis legitimis, nec non & hæredibus descendentibus ex te, & ex ipsis tuis filiis, de hæredibus sanguinis, ex ipso illo privilegiatario, & ipsius descendentibus in infinitum exauditur rectissimè. 778. 103. & sqq.

Quando Senatus privilegium concedens etiam omnes suos posteros in officio senatorio successuros obstringit, & præcipuè geminata vice, quòd & ipsi privilegium à se indultum, & personam illo præditam, und alle Leibs-Erben/ in constanti ejus usu tueri debeant, ex his quoq; verbis in quoscunq; Descendentes transitorium privilegium colligitur justissimè. 781. 145.

Leibs-Erben sunt etiam propriissimè & strictissimè ità dicti hæredes. 872. 196. & sqq.

In pactis successionum renunciatoriis vocabulum Ehelich gebohrne Leibs-Erben ad solos masculos restringi debet. 1145. 432. & sq.

Pater pro se & hæredibus suis stipulans non de ex-

extraneis hæredibus; sed de illis solis, qui ab ipso descensuri essent, sensisse debet.
1134. 321. & sqq.

Ista verba: Ohne Leibs-Erben/ simpliciter prolata, jx. communem JCtorum regulam, materiam subjectam, naturam ac qualitatem rei, de qua agitur, intelligi debent; licet improprianda forent. 1136. 333.

Et si illa in §. de sola collateralium successione agente inserta legantur, tunc illa ad successionem descendentium, seu primi ordinis, certo modo restrictam, & ultra bona ad collateralem successionem spectantia, & specificata, extendi non possunt. 1136. 334.

Conditio, si filius meus sine Liberis decesserit, etiam nepote ex filia relicto, deficere intelligitur. 775. 54.

Idem receptum est, si testator ità dixerit: Si filius decesserit sine Liberis ex se natis. 775. 55.

Etiam Ecclesia testatoris fratri, filio, aliive ab ipso instituto hæredi, sub hac conditione, si ille sine Liberis ex suo corpore natis decesserit, substituta, in casu, quo hæres sic institutus nullum filium à se procreatum reliquit; sed nepotem, vel ulterioris gradus descendentem, etiam per hujus existentiam excluditur. 776. 67.

Idem igitur multo magis in talibus terminis locum sortitur, si alius quis, quàm Ecclesia, sic instituto & gravato hæredi sit substitutus. 776. 68.

Conditio, si meus hæres filium, vel filiam, ex se natum, natamve non habebit, cum hac conditione: Si hæres meus sine Liberis decesserit, judicatur ad paria. 779. 116.

In linea recta descendentium positi transversalibus magis censentur dilecti. 804. 118.

Quæstio de fideicommisso sub conditione: Si filius sine masculis Liberis decesserit, admodùm dubia & difficilis habetur. 11. 90.

Tale fideicommissum indubitatò est conditionale. 12. 96. & sqq.

Idemque habetur, ac si conditor fideicommissi expressè dixisset: Eo casu tantùm ad illud vocatos admitti debere. 13. 102. & sq.

Etiamsi testator ità disponat: Quòd, si filius ipsius, sine Liberis masculis diem obierit, tunc semper & in infinitum primogenitus de linea suorum hæredum succedere debeat, adjectâ expressâ bonorum alienationis prohibitione & plurium graduum ordinatione, in favorem familiæ seu agnationis, cum perpetua fœminarum exclusione; tamen filio moriente, relictô duntaxat unico filio, qui & ipse paulò post sine mascula sobole fato concedit, tota talis substitutio omnimodò expirat. 13. 104. 42. 368. & sqq.

Conditio: Si instituti decesserint sine filiis, tunc & eo casu meus frater succedat, est conditio voluntaria, & dehinc ad præcisos suos terminos restringenda, exclusâ omni extensione. 13. 107. & sq.

Quo sensu dicatur hæc conditio voluntaria? 13. 107. & sq. 41. 367.

Geminata adjectio dictæ conditionis præcisam testatoris voluntatem indigitat, casumque contrarium omninò excludit, & vim habet clausulæ derogatoriæ. 14. 110. 29. 250. & sqq.

Eadem voluntas etiam ex verbis relativi, so verstehet / apertissimè colligitur. 15. 121. & sqq. 47. 409.

Hic casus, si filius meus sine masculis Liberis diem obierit, huic casui, si filius cum masculis Liberis decesserit, è diametro adversatur. 54. 472.

Fideicommissum ad casum vel conditionem: Si filius sine Liberis masculis decesserit, restrictum, ex hisce adjectis verbis: Ab hærede in hæredem, à descendente in descendentem, & aliis perpetuitatem significantibus, nullam admittit extensionem. 20. 159. & seqq. 41. 367. & seqq. 45. 389. & seqq. 47. 413. & seqq. 53 465.

Præsertim si illa illativè tantùm & continuativè adjecta sint. 20. 160. & seqq. 50 433. & sq. 55. 485. & sqq.

Fideicommissum, sub conditione, si filius sine masculis Liberis decesserit, ità quòd reperiatur NB. finita linea masculorum, & per masculum testatoris, tunc & eo casu omnia ejus bona inter pauperes Domicellas distribui debere, quomodo intelligendum? 20. 165. usque ad num. 178. 43. 386. & seqq.

Fideicommissum sub conditione: Si ex omnibus meis filiis, vel ab his procreatis nepotibus unus sine masculâ prole decesserit, ità relictum, quòd omnia sua bona ad superstites filios venire debeant, adjecta clausula: Ità quòd omnimodò ipsius testatoris & dictorum ipsius filiorum masculi descendentes, in quemcunque gradum & posteritatem venerint, continuè & perpetuò, servatâ continuâ prærogativâ proximitatis inter eos, vocentur & veniant, &c. ad casum, si aliquis ex pronepotibus, vel remotioribus ejus masculis Descendentibus absq; filiis moriatur, haudquaquàm extenditur. 22. 178. & sqq. 43. 384. & sqq.

Hæc doctrina multo magis in tali fideicommisso in linea collaterali ordinato locum sortitur. 22. 186.

Tametsi, in casu Fideicommissi sub conditione, si filius sine Liberis masculis decesserit, relicti, plures substitutionum gradus constituti, & fœminæ semper exclusæ fuerint, Hospitali, indemodo gravatus filius cum Liberis masculis decesserit, casum fideicommissi indubitatò non excedat, casum fideicommissi indubitatò non extitisse dicendum venit. 41. 360.

Fideicommissum sub conditione, si sine Liberis, sine filiis, vel masculis Liberis decesserit, quando debeatur? 41. 362. & sq.

Si pater suo filio, in casum, si hic sine filiis vel Liberis masculis decesserit, proximiores de sua familia substituat, adjecta clausula, quòd bo-

na

na ſua in agnatione remanere velit, illo filio cum maſculis Liberis decedente, tota iſta ampliſſima ſubſtitutio corruit. 44. 392.

Idem obtinet in caſu, ſi teſtator diſponat: Wann meines Bruders Söhne ohne mannliche Leibs-Erben abſterben würden/ ſo ſollen meine Stammen- und Nahmens-Verwandte Ihm ſuccediren/ und diſes deßwegen/ damit meine Verlaſſenſchafft/ zu ewigen tagen/ bey meinem Stammen bleiben/ und allein meine beede nepotes ex fratre, dero Söhne/ und da diſe/ oder einer von Ihnen/ ohne mannlichen Kinder-Seegen ableiben würde/ meine nächſte Agnaten dieſelbige überkommen ꝛc. ſi poſtea illi duo ex fratre nepotes cum filiis obierint. 44. 393.

Subſtitutio duobus teſtatoris agnatis, in caſum, ſi illi ſine Liberis maſculis deceſſerint, hoc modo facta, quòd bona teſtatoris remanere debeant apud propinquiores ſuos, qui de ſua parentela fuerint, & ſic ſemper de gradu in gradum, ita, quòd ſua bona nunquàm recedant de ſua parentela, donec aliqui maſculi in illa ſint, illorum alterutro ſaltem unicum filium, paulo pòſt morientem, poſt ſe relinquente, quoad omnes ſequentes gradus, totaliter corruit. 44. 388. & ſqq.

Si pater ſuos filios, ſub hac conditione, heredes ſcripſerit: Si mei filii, & eorum filii ſine Liberis maſculis deceſſerint, tunc ſemper maſculi de mea familia ſuccedant, adjecta clauſula: Quia volumus, caſata ſeu bona noſtra apud hæredes noſtros, & NB. eorum familias, perpetuò manere; & poſteà pronepos cum filiis maſculis fato concedat, totum Fideicommiſſum omnimodò corruit. 45. 394.

Idem dicendum, ſi pater dixerit: Wann meine beede Söhne/ Johannes und Chriſtian/ ohne mannliche Leibs-Erben/ abſterben werden/ ſo ſollen meine andere Söhne Ihme ſuccediren/ alſo/ daß meine Güther und gantze Erbſchafft/ zu ewigen zeiten/ auff die mannliche deſcendentz/ in die Stämme/ und nicht in die Häupter kommen ſolle/ & poſtea alteruter ex illis filiis cum filiis moriatur. 45. 398.

Sic item in caſu, ſi Pater inter filios reciprocum inducat fideicommiſſum ſub clauſula, quòd bona in ſua familia, & apud maſculos deſcendentes in infinitum manere debeant, ſi deindè alteruter cum filiis moriatur, totum fideicommiſſum penitus corruit. 45. 399.

Nec non in hoc magis dubitabili caſu: Si Pater ſuos filios heredes inſtituat, eorumque & cujuslibet eorum Liberos, in infinitum, reciprocè ſubſtituat, ſub clauſula: Ità quòd hæreditas & bona ipſius teſtatoris continuè & perpetuò tranſire debeant, gradatim de uno ad alium, usque in infinitum, donec & usquequò linea ipſorum extincta fuerit; deindè verò alteruter ſaltem filius cum filiis moriatur. 45. 400.

Pariformiter & tunc, ſi Pater duos filios heredes ſcribat, & ei, qui ſine Liberis deceſſerit, alterum ſubſtituat, ſubjunctâ clauſulâ, quòd ſua hæreditas vadat de hærede in hæredem, usque in ultimum hæreditatis; ſi poſtmodò alteruter cum filiis moriatur. 45. 401.

Et in hoc longè magis dubitabili caſu, ſi duo amici & conſanguinei, cupientes, ſua bona ſemper, & quandocunque, usque in infinitum, potiùs in eorum filios vel filias, ſive deſcendentes ex eis, de hæredibus in hæredes, remanere, quàm in aliquos alios transferri, pactum invicem inierint, quòd, ſi alter ipſorum decederet ſine filiis, tàm maſculis, quàm fœminis, alter alteri ſuccederet in bonis priùs decedentis, tàm præſentibus, quàm futuris, NB. de hæredibus in hæredes, in infinitum; adjecta & hac lege, quòd, ſi NB. filii ſeu deſcendentes unius ſua bona in extraneos alienarent, tunc filii NB. alterius, tàm fœminæ, quàm maſculi, in infinitum bona vendita, eo pretio, redimere debeant, quo fuerint vendita, &, ſi venditores illorum pretia accipere renuerent, redemptio bonorum, tanquàm fideicommiſſo ſubjectorum, etiam ſine pretii refuſione fieri debeat: Et quòd hoc pactum ipſi ideò inierint, ut eorum familiæ diu conſervarentur, ſub ſtipulatione notabilis pœnæ, ſi alter ab eo receſſerit, & hypothecâ omnium bonorum; ſi poſtea unus duntaxat filius cum filiis decedat, etiam hujus pactitii fideicommiſſi conditio defeciſſe intelligitur. 46. 405.

Sic etiam in caſu, quo Pater ſuo filio, hæredi inſtituto, ſub conditione, ſi ipſe ſine filiis mortuus fuerit, nepotes ex ſuo fratre ſubſtituit, &, ſi etiam hi ſine filiis deceſſerint, alios de ſua familia ſubſtituit; & ità ordine ſucceſſivo in infinitum, ut bona perpetuò in cippo maneant, nec transeant in alienam familiam; ipſius quidam filio ſine maſcula prole; ſed nepote ex fratre cum filio moriente, illud fideicommiſſum, quoad cæteros de familia, omnimodò corruit. 46. 405.

Teſtator duos ex fratre nepotes reciprocè ſubſtituit, & in caſum, ſi alter jam prædeceſſiſſet, ex pluribus hujus filiis primogenitum ſubſtituit; pariterque in caſum, ſi ambo nepotes, relictis à quolibet pluribus filiis, decederent, illorum cuilibet primogenitum ipſius ſubſtituit, & hos quoque primogenitos porrò ſuis primogenitis univerſa ſua bona reſtituere juſſit: Sin verò iſti nepotes ambo ſine filiis obierint, proximiorem maſculum ſeniorem ex ſua linea vocavit, cum aliis pluribus, in ampliſſima forma factis ſubſtitutionibus, usque in infinitum, ità quòd ſemper, perpetuis temporibus, & in æternum, in ipſa linea maſculina ſuorum nepotum & deſcendentium, vel proximiorum, ſua bona apud ſolos Agnationis primogenitos remaneant, ut honor, decus, & familia teſtatoris inde perpetuetur: Si deindè unus nepos absque Liberis maſculis moriatur; alter autem cum talibus, tunc conditio, ſub qua ſemper pro-

proximior masculus senior de familia vocatus fuit, totaliter deficit. 46. 406.

Adducitur alius casus de fideicommisso familiæ Gallorum, quo nempe Jacobus suos filios hæredes instituit, ea lege, quòd ultimus descendens suorum filiorum, nullo penitùs filio ex illis superstite, sua bona capellæ conceptionis B. Virginis restituere deberet, ità, quòd in eo casu, & in perpetuum, non existentibus masculis de Domo Gallorum, per lineam directam masculinam, & NB. ubi non esset cippus de Domo Gallorum, in suis bonis succedat Capella: Cùm postea filii testatoris morerentur, & ultimus post se duos filios relinqueret, qui demùm postea sine Filiis mortui, non obstantibus illis verbis tàm latè conceptis, substituta Capella nihilominùs exclusa fuit, 47. 410.

Si testator ità dicat: Welcher unter meinen Söhnen / ohne mannliche Leibs-Erben / absterben wird / oder welches Sohns mannliche Eheliche Leibs-Erben also ableiben werden / dem / oder denselben substituire ich die von meinen andern Söhnen überlebende / Mannliche und Eheliche Descendenten / also / daß in allweg meine und meiner Söhne mannliche eheliche Descendenten / in welchem grad gleich solcher fall sich begäbe / zu ewigen zeiten / von grad zu grad / jedermahlen die nächste / meine Güther bekommen und haben sollen / si alter tantùm ex istis filiis cum masculâ sobole vitam finiret, tamen omnes sequentes substitutiones simùl extinguerentur. 47. 412. & sq.

Excutitur aliud, inter tres testatoris nepotes, in casum, si ipsi, vel ab ipsis procreati masculi descendentes, absque masculâ sobole mortem obierint, in familia de Blanchettis, sollicitè ordinatum fideicommissum successivum, reciprocum, perpetuum, pro agnationis conservatione, in infinitum, usque ad universæ masculinæ descendentiæ extinctionem duraturum, imò etiam ad agnatos lineæ NB. collateralis amplissimè extensum; quod tamen, cùm postmodùm primus sine Liberis; secundus verò relicto filio, & ex hoc oriundus Nepos, sine Liberis decederet, suosque nepotes ex sorore uterina hæredes scripsisset, ideò, quòd secundus filium reliquisset, pro extincto judicatum, sic, ut nepos ex tertio ad illud haudquaquàm admissus fuerit, 49. 424. & sqq.

Adfertur aliud cum circumstantiis valdè dubitabilibus conjuncti consimilis fideicommissi exemplum, in familia de Tonso, ubi itidem ob defectum conditionis primo adjectæ omnes sequentes substitutiones totaliter corruerunt, ex Guidone Pancirollo. 50. 438. & sqq.

Et denuò aliud, ex Comite Andreolo, in familia de Falconibus, quo primò duo testatoris filii reciprocè substituti, & 2dò in casum, si ambo sine filiis decesserint, Tunc & eo casu novissimè morienti Laurentius Falco; & omnes reliqui Venturæ Falconis filii, & post hos quivis alius proximior masculus & legitimus de domo & agnatione de Falconibus gradatim, & successivè in infinitum, substitutus fuit, adjecta clausula, quòd omnia bona inalienabilia esse, & in illos in perpetuum conservari debeant, qui erunt de dicta agnatione; quod pariter ex eo, quòd ambo testatoris filii non sine; sed cum masculâ prole obierunt, omnimodò expiravit, sub tanta quantumvis amplitudine conceptum, 51. 444.

Additur & commendatur aliud valdè notabile Jacobi Menochii responsum de extinctione etiam perpetui, & quamdiu agnatio masculina floruerit, in forma omnium exuberantissima, cum enixissima prohibitione alienationis extra familiam, eademque seorsim in separata oratione facta, conditi fideicommissi. 58. 506. & sqq.

Et ratio naturalis, & lex Divina, & ipsissima æquitas, & commune parentum & naturæ votum, & omnium jurisprudentum responsa Liberos ad successionem suorum parentum vocant. 346. 31. 807. 162. 973. 703. 1138. 352. 1160. 615.

De jure revocandi Donationem ob supervenientiam Liberorum vid. Donatio.

Ab interpretatione propriorum Liberorum postpositiva in dubio, abstinendum. 388. 72. 807. 165.

In bonis patris adhuc *viventis Liberis nullum* actuale jus dominicum competit. 828. 62. 829. 69.

Licet domini illorum, adhuc vivis parentibus, ab ipsis legibus dicantur. 828. 63.

Liberos in bonis vivorum parentum jus, Jure naturæ, Gg. & civili quæsitum habere, pronuntiat Brunnemannus. 828. 64.

Hoc jus ad plurimos juris effectus Liberis prodesse remissivè ostenditur. 828. 65.

Illud interimisticum, quoadusque nimirum parentes vivunt, Liberorum dominium non reale & verum; sed fictum duntaxat & interpretativum, sive intellectuale dominium est. 828. 66.

Reprobatur contraria aliorum sententia. 828. 67. & sqq.

A binubo parente, si plus Liberorum prioris matrimonii novercæ vel vitrico adsignetur, quàm uni ex illis, illud plus pro non scripto & relicto habetur, Liberisque prioris matrimonii defertur. 1267. 161.

De dispositione Legis 6. C. de sec. nupt. in favorem Liberorum prioris matrimonii conditæ vid. porrò Donatio.

Magnus Liberorum numerus ad pœnæ, Jure saltem positivo introductæ, mitigationem haud parùm contribuit. 1164. 91.

Magnus Liberorum numerus, etiam quaternarius, in adulterio reiterato, inter alia, accedente conjugis innocentis remissione, ad rela-

relaxandam pœnam capitalem multum confert. 1196. 73.
Liberi parentibus, tùm vivis, tùm mortuis, reverentiam debent. 1114. 81. & ſq.
In dubio Liberi & parentes invicem haud præſumuntur ingrati. 1141. 188.
Liberi ſupremam patris voluntatem religiosè obſervare tenentur. 1114. 79. & ſqq.
Maledictio parentum, ſi Liberi ipſius voluntatem non impleant, cujus ſit effectus? 1114. 86.
De donationibus à patre in Libb. collata vid. Donatio.
Diviſione Bb. inter Liberos à patre facta vid. Diviſio.
Legitima Liberorum vid. Legitima.
Teſtamentis parentum inter Liberos privilegiariis, itemque de Pactis ſucceſſoriis inter Parr. & Libb. vid. Teſtamentum. Pactum. Bonis Liberorum maternis jure uſusfructus apud patrem exiſtentibus vid. Uſusfructus. Quaſi Uſusfructus. Pater.
Reſpectu patris ſoli Liberi ex concubinatu ſuſcepti propriè naturales appellitantur. 1257. 36.
Quando filius vel Liberi ſimpliciter in diſpoſitione legis nominantur, illa ſemper de legitimis & veris; non de naturalibus intelligi debet. 1263. 114. & ſq.
Nomen Liberorum, vel filiorum rarò ejus eſt potentiæ, ut etiam naturales illò comprehendantur. 1263. 116.
Quando pater naturalis inteſtatus deceſſit, tunc Liberis naturalibus nulla portio hæreditaria; ſed ſola alimenta præſtanda veniunt. 1261. 83. 1263. 118.
Quamprimùm filius talis naturalis decedit, vel ſuismet operis ſuum victum & amictum parare poteſt, nulla ampliùs alimenta eidem debentur. 1261. 84. 1263. 119.
Secus ac juris eſt in unica uncia in caſu teſtati ei relicta. 1261. 85.
Etiam legatum, filio naturali, pro alimentis relictum, non debetur in caſu, ſi ipſe ſibi ſuum victum & amictum, ſuis propriis operis, parare valeat. 1263. 120.
Jure Juſtinianeo, canonico, & moribus modernis, exiſtente prole legitima, Liberis naturalibus, ſeu uni, ſeu pluribus, nonniſi unica uncia ſeu duodecima totius paternæ ſubſtantiæ pars à patre ipſorum relinqui poteſt. 1257. 39. & ſqq.
Sive hoc univerſali, ſive particulari titulo fiat. 1257. 44. & ſqq. 1259. 59. & ſqq.
Quidſi pater ejusmodi naturalis nullos quidem legitimos Liberos; ſed tamen patrem vel matrem, vel remotioris gradûs aſcendentes poſt ſe relinquat? 1257 43.
Si talis pater planè duodecim legitimos Liberos habeat ſuperſtites, an nihilominùs integra uncia Liberis naturalibus, uni, vel pluribus, relinqui poſſit? 1257. 55.
Utrum pater naturalis, etiam inter tales Liberos, jure privilegiario, diſponere poſſit? 1258. 56. & ſqq. 1259. 62. & ſqq. 1262. 106. & ſqq.
An Pater naturalis, tali filio, etiam per modum pacti de ſuccedendo, ſuam portionem hæreditariam determinare queat? 1258. 57. & ſqq. 1259. 108. & ſqq.
Pater naturalis nec in forma talis pacti, nec in teſtamento privilegiario metam unicæ unciæ excedere poteſt. 1259. 59. & ſqq. 1262. 106. & ſqq.
An non hoc titulo donationis, præprimis inter vivos, fieri poſſit? 1257. 46. & ſq. 1259. 64. & ſqq.
Utrum pater, naturales ſuos Liberos ultra unciam honorans, hujus ſuperflui præſtationem legitimis ſuis Liberis præcipere valeat? 1260. 72.
An adjectio pœnæ in caſum, ſi illud præſtare recuſent, aliquid roboris habeat? 1260. 72. & ſq.
Utrum illud, quod Liberis naturalibus ultra modum in LL. præſcriptum relinquitur, pro non relicto vel ſcripto habendum? & ad quem illud pertineat? 1257. 42. 45. & ſqq. 1258. 51. 1259. 59. 1260. 79. & ſqq. 1267. 162. & ſq.
An ex eo, quòd pater filium naturalem, ultra modum in LL. præfinitum, honoravit, etiam uncia, quæ ei relinqui potuiſſet, eidem auferatur? 1260. 77. & ſqq.
Hæc verba: Daß ſein natural kind / neben ſeinen ehelichen kindern / auch ein rechtmäſſiger Erb ſeyn ſoll / hæredis inſtitutionem important. 1261. 87.
Poſt obitum patris, ſi filius naturalis ad æqualem cum legitimis ſucceſſionem ſemel admiſſus ſit, hæc admiſſio, regulariter ex poſtfacto, à legitimis Liberis fruſtra impugnatur. 1264. 124. & ſeqq.
Liberi legitimi minores, contra diviſionem paternæ ſubſtantiæ in partes æquales, cum naturali fratre factam, ad minimum in integrum reſtitutionis auxilium implorant æquiſſimè. 1264. 136.
Ex quo tempore hæc currat? 1264. 136. & ſq.
Limitata admiſſio filii naturalis ad ſucceſſionem, unà cum legitimis, pacto conformiter inſtitui debet. 1265. 147. ſqq.
Alioquin illa, ex capite erroris, annullatur vel reſcinditur. 1265. 160.
Conſenſus Liberorum legitimorum de filio naturali ad æqualem cum ipſis ſucceſſionem admittendo tùm demùm præjudicat, ſi ſit expreſſus. 1266. 151. & ſqq.
Solus tacitus conſenſus, ex actuali hæreditatis aditione præſumptus, ad hoc non ſufficit. 1266. 152.
Liberi legitimi, patris hæreditatem ſimpliciter adeuntes, contra legis expreſſam prohibitionem

nem ab illo disposita non censentur approbare. 1266. 153.
Ad hoc, ut filii naturalis admissio ad æqualem portionem hæreditariam valeat, ipsiusmet præsentia & acceptatio necessaria est. 1266. 156.
Tacitus consensus nec ex parte ipsius filii naturalis sufficere censetur. 1266. 157. & sqq.
Transactio, super filii naturalis hæreditaria successione, tanquàm super re certa, & contra LL. præscriptum inita, ipso jure nulla est. 1260. 74. & seq. 1263. 121.
Confirmatio hujusmodi transactionis, ab inferiori magistratu facta, nihil roboris ei confert. 1266. 160. & seqq.
Ne legitima quidem mater, nedùm saltem naturalis, pro suis Liberis stipulari, pacisci, vel transigere potest. 1264. 122. 872. 193.
Utrum hodiè, sublatô in totum concubinatu, adhuc dentur Liberi naturales, in eo sensu & significatu, quem de Jure Romano habent, & quinam in specie pro talibus veniant habendi? 1255. 21. usque ad 35. 1264. 125.
Liberi naturales in Jure Würtemb. vocantur Lieb-Kinder. 1257. 40.
De Legitimatione Liberorum naturalium vide Legitimatio.

LIMITATIO. LIMITATUS.

De Limitata causa & effectu vid. Causa.

LINEA.

Lineæ appellatione non soli masculi; sed & fœminæ veniunt, nisi agnationis conservatio pro scopo sit habita. 40. 354.

LIQUIDUM. LIQUIDATIO.

Punctum Liquidationis non est nova; sed tantùm accessoria, imò ipsa illa causa, quæ hucusque in judicio fuit excussa & determinata. 555. 9. & seq.
Post causam per Judicis sententiam definitam Commissarii, regulariter, non alio fine dantur, quàm ut ea, quæ adhuc ratione Quantitatis, vel Qualitatis, vel Æstimationis, ulteriore Liquidatione opus habent, ad certitudinem per ipsos revocentur. 555. 12.
Liquidum, ob illiquidum, retardari non debet. 1674. 32.
Quando conventio liquida est, & è contra Reconventio illiquida, vel contra, tunc Judex etiam in una saltem sententiam proferre, & alteram ulteriori discussioni relinquere debet. 1674. 33.
Hinc etiam executio in punctis liquidis, remanente Litis pendentia super illiquidis, validè decernitur. 1674. 34.
Quatenus Liquidatio ad fundandam petitionem usurarum requiratur? vid. Usura.
Utrum sanctio Legis Anastasianæ etiam ad liquida nomina pertineat? 1178. 86. & sqq.
Cautela Strykiana, quòd debitor cedendus ipse citari, & ex eo quæri debeat: An debitum alteri cedendum pro liquido habeat, vel exceptionibus contra illud instructus sit? Et si illud ipsemet liquidum profiteatur, tunc cessio qualicunque pretio fieri valeat. 1178. 88.
De Instrumentis liquidis vid. Executio. Instrumentum.

LITIGANS. LIS.

Fiscus semper pro se juris præsumtionem habet, quòd nemini improbam vel calumniosam litem intendat. 551. 61.
Omnes Litigantes illius loci & fori legibus, in quo lis ventilatur, obnoxii sunt. 1630. 44.
Litis consortes sunt instar sociorum. 732. 202.
Litis consortes ità invicem pacti, quòd litem communibus impensis instituere, & tùm ejus periculum in commune subire, tùm & omnes ad ejus tractationem necessarias operas, vigilias & curas communiter in se suscipere velint, æqualium lucri & damni partium inter ipsos conventam participationem declinare non possunt. 732. 202.
Quoties justè litigatur, nulla propriè sic dicta mora committitur. 545. 472.
Quando is, qui mavult litigare, quàm restituere, in mora constituatur? 545. 470. & seqq.
De Litis alienæ redemtione vid. Anastasiana Lex.
Lite per Transactionem finienda vid. Transactio.
Denuntiatione litis autori, ab emtore faciendâ, vid. Evictio.
Lite à Judice, quoad fieri potest, abbrevianda, & quæ eò pertinent, vid. Judex.
Litium Expensis vid. Expensæ.

LITIS CONTESTATIO.

Quando reus, posthabita sua, de Lite non contestanda, ab initio interposita protestatione absolutè ad libellum actoris respondet, vel à Judice litem contestari jussus, ad contenta libelli, reperita licet tali protestatione, negativè respondet, tunc ipsi sua protestatio nullum parit commodum. 1654. 37.
Per Litis contestationem mala fides inducitur, sic, ut, qui eousque bona fide possederunt, postea ut malæ fidei possessores tractentur. 544. 459.
An hoc etiam contra illum, qui justam habuit causam litigandi, locum obtineat? 544. 460.
Hæres, post Litis contestationem super legato, si Falcidiæ locum competere apparuerit, non tenetur ad usuras. 545. 466.
Litis contestatio ne quidem in processu inquisitorio in totum omitti potest. Et quid eandem in tali processu constituat? 1630. 56. & seq.
Litis contestatio actiones XXX. annis durantes efficit quadragenarias. 339. 23.
A quo tempore terminus hic quadragenarius currere incipiat? 339. 24.

Ubi Lis cum defuncto contestata, ibi etiam merè pœnales & mixtæ actiones adversus illius hæredes transeunt, cum eodem effectu, qui etiam adversus ipsum defunctum locum habiturus foret, excepta sola Infamia. 1048. 69. & seq.

Nonnulla huc spectantia vid. sub voc. Libellus.

LITIGIOSUM.

Legata re, quam testator ignoravit, esse, vel fore litigiosam, quid legatum censeri debeat? 88. 802. & seq.

LITIS PENDENTIA.

Lite pendente nihil est innovandum. 748. 369. h.

Lite pendente nemo in sua possessione, ne quidem à Judice, eodemque supremo, seu summo Principe, debet turbari. 748. 370. 91. 830.

Litis pendentia plus dicitur operari, quàm sententia lata. cons. 20. n. 39.

Exceptio Litis, super retentionis vel pignoris jure alibi pendentis, contra spolii actionem, alio loco intentatam, frustrà opponitur. cons. 20. n. 40.

Exceptio Litis pendentiæ tùm demùm frugiferè opponi potest, quando in utroque judicio, de eadem re, & ex eadem causa agitur. cons. 20. n. 44.

Si in uno processu de rei hæreditariæ, per spolium ablatæ, restitutione, & in altero de hæreditatis petitione agatur, exceptio Litis coram altero judice jamjam pendentis frustra objicitur. cons. 20. n. 45. & seq.

Executio in punctis liquidis, remanente Litis pendentia super illiquidis, validè decernitur. 1674. 34.

LITERÆ. Conf. Epistola.

Literæ testimoniales, à cujuslibet loci Magistratu impertitæ, æquè ac natalitiæ, Ehelicke Gebuhrts-Brieffe / haud exiguam habent autoritatem. 1778. 17.

Quibus requisitis ejusmodi Literæ testimoniales instructæ esse debeant? 1778. 17.

Quid dicendum de Literis testimonialibus Parochorum de solenniter contracto matrimonio impertitis? 1778. 19.

LOCATIO CONDUCTIO.

Vocabulum, Leihen / non solùm de contractu mutui; sed etiam de Locatione Conductione prædicatur. 1508. 44. 1509. 55.

Bestand-Güther propriè sunt prædia certa mercede conducta. 625. 164.

Sub hoc nomine, apud nos, in communiore significatu, prædia rustica designantur, quæ conductori ad certum tempus, vel ad vitam ipsius, pro certo annuo reditu locantur. 625. 165.

Pretium, ab initio, (præter annuum reditum) pro tali prædio exolvi consuetum, appellatur das Bestand-Geld. 625. 166.

Talia prædia etiam vocantur emphyteuses. 625. 167.

Differentiæ prædiorum rusticorum & emphyteuticorum, Erb-Lehen und Bestand-Güthere. 630. 231. & seqq.

Pro prædiis rusticis propriè exigitur das Bestand-Geld / pro emphyteuticis verò das Hand-Lohn / Auff- und Abfarth. 630. 231.

Das Bestand-Geld / dicit Speidelius, esse von hundert zehen Gulden. 630. 231.

Consuetudines tamen locorum hîc semper respiciendæ sunt. 630. 232.

Prædia rustica, Conductore illorum moriente, revertuntur ad dominum. 625. 168.

Ità tamen, ut illa hæredibus denuò concedi soleant, neque alii ipsis præferantur. 625. 169.

Iniquum foret, ut liberi, quorum Pater das Bestand-Geld / plerumque non modico pretio exolvit, à talibus bonis removeantur. 625. 169.

Sed novum pretium, Bestand-Geld oder Hand-Lohn / à liberis solvendum. 625. 170.

Hæc in casibus procedunt, ubi æquitas hoc efflagitat, ut Vidua & Liberi in pupillari ætate constituti, vel aliæ æquè miserabiles personæ ab ejusmodi bonis non removeantur. 625. 171.

Nemo invitus compelli potest, ut rem suam locet. 621. 105.

Locatio Conductio sine certa, vel protinùs data, vel conventa mercede, constitui nequit. 1013. 110.

Ad Locationem conductionem, etiam operarum, præcisè merces in pecunia numerata consistens requiritur. 1014. 112.

Etiam pecunia numerata, vel ad pompam & ostentationem, vel ad oppignorandum, alteri, sub titulo Locationis Conductionis, credi potest. 1508. 43.

Pro locatione ejusmodi pecuniæ congrua merces sine dubio exigi vel promitti potest. 1508. 46.

Talem pecuniam in bonis debitoris obærati adhuc extantem ejusdem creditor jure separationis ordinario aufert. 1508. 47.

Locator Conductori, re ipsi locata utifrui licere, præstare tenetur. 1666. 26.

Hinc ex natura istius contractus, etiam ad rei corruptæ, atque ità ad usum concessum inhabilis, refectionem & restitutionem, indubitatò obstrictus est. 1666. 27.

Conductor re sibi locata, invito domino, diutius, vel aliter, quàm concessum est, utens, ratione usus furtum committit. 1510. 63.

Operarum Locatores, regulariter, de lata, & levi saltem culpa tenentur. 593. 99.

An hæc regula etiam in Aurigis, Rhedariis, & Cursoribus publicis locum habeat? vid. Rhedarius.

Demortuo possessore nec ipsius Coloni, vel Conductores, ab ipso habitam possessionem,

nomine hæredis, continuare queunt.
1059. 202. & seq.
Hæredes mei rem à meipso alteri locatam, &, quoad vixero, per Colonum possessam, non aliter possident, quàm si ipsi illius possessionem adipiscantur. 1059. 204.
An, & quare diversum in Usucapione obtineat? 1059. 205. & seqq.
Prædia sua debitori obærato, ad pastū ipsius animalium locans in concursu credd. absoluto prælationis privilegio gaudet. 1416. 157.
Emptio pacta Locationis conductionis annexa benè habere potest. 654. 137.
De Locatione Cond. Operarum ad committendum homicidium vid. Assassinium.
Actio Conducti quàm latè pateat? 137. 27.
Contractus & Actio locati conducti sunt bonæ fidei. 138. 30.
Conductor, regulariter, ante tempus conventum mercedem solvere non tenetur. 1668. 42.
Conductor non statim ob quodlibet leve impedimentum à contractu Locationis conductionis recedere, domumque conductam deserere valet. 1665. 9.
Si tamen Domus ipsi locata ruinam minitetur, emigrandi facultas etiam ante lapsum termini ei competit. 1665. 10.
Ad fundandam hanc emigrandi facultatem sufficit, si tantùm in aliqua domus locatæ parte impedimentum usûs casuale contingat. 1665. 11. & 17.
Hæc facultas etiam ob hanc solam causam, quòd lumina ædium, vicino ad latus, vel ex opposito, ædificante, obscurentur, vel fenestræ tantùm, aut fores ædium nimiùm corruptæ non restituantur, à LL. conceditur. 1665. 15.
Hinc illam multo magis eo casu, si stabulum ruinosum, ex quo multum ad conductorem emolumenti redundaret, si eodem reparato ipsi uti liceret, non reparetur, competere censetur. 1665. 16.
Quotiescunque rei locatæ usus non securus & commodus Conductori præstatur, nec illius Locator necessariò ad plenarium ejus usum reparanda reficit, toties quoque ante terminum emigrandi facultas Inquilino conceditur. 1665. 17.
Quando Conductor sciens prudens domum ruinosam con- vel reconducit, tunc facultas emigrandi ipsi, regulariter, non competit. 1666. 23.
Quando Reconductio, sub expressa relatione ad primum Locationis Conductionis contractum, facta est, tunc promissio ædium ruinosarum reparationis, in primo contractu facta, etiam ad posteriorem extensa censeri debet. 1666. 24.
Idem dicendum, tametsi nulla specialis promissio de hoc, in alterutro horum contractuum, facta probari queat. 1666. 25.

LOCUS.

In pœna delicto commensuranda, inter alia, quoque Locus delicti benè attendendus est. 1281. 82.
Circumstantia Loci delictum furti, inter alia, non parùm aggravat. 875. 197.
De injuria in Loco sacro illata vid. Injuria.
Sicut contrahentes statutis Loci celebrati contractus, ità etiam delinquentes se statutis & pœnis, in Loco delicti perpetrati obtinentibus, subjicere voluisse existimantur. 571. 87. 1281. 83. & seqq.
Usus hujus regulæ per exempla ostenditur. 571. 88. 1281. 86. & seq.
De ostensione Loci, in quo persona occidenda existit, itemque de fraudulenta occidendi per Loca hostium eidem insidiantium deductione vid. Homicidium.
ostensione Loci, in quo res alteri surripienda existit, vid. Furtum.

LUCRUM.

Lucrum non est, nisi deducto ære alieno. 128. 255. & seq.
Verba: Zu der Herrn Brüder und ihrer männlicher Leibs-Erben besten, sine Lucro ipsorum adimpleri non possunt. 408. 317.
Ex verbis contractus obscuris Lucrum affectans pati debet, ut illorum interpretatio contra se fiat. 737. 168.
Cum damno alterius *Lucrum anhelans in dolo* censetur. cons. 16. n. 573.
Si præsertim aliquid contra suum proprium factum petat. 1183. 137.
Non est ferendus, qui Lucrum quidem amplectitur; onus autem eidem annexum contemnit. 1760. 55.
Nemo, ob minimum Lucrum, perjurium committere, sicque animam suam æternæ damnationis periculo subjicere voluisse præsumitur. 1605. 15. & 22.
Nihil tàm naturale, quàm ut damnum inter eos sit commune, qui de Lucro æqualiter participant. 1763. 84. & 86.
De Lucri socialis partibus inter socios constituendis vid. Societas.

MACULA.

An Pelliparius hominis, ultimo supplicio interfecti, anatomico cultro detractam pellem, inter alias, præparans, eapropter levis notæ Maculam incurrat? 356. 23.
An item opifex tabernam excoriatoris ad suos usus conductam tenens? 356. 24.
Sola conversatio cum carnifice, si non sit conjuncta cum nimia familiaritate, non attrahit levis notæ Maculam. 356. 19. & seq.

MAGIA. Conf. Saga.

Crimen Magiæ tàm abstrusum est, ut in illo etiam Viri prudentissimi facillimè errare valeant. 1376. 90.

Quo periculosiùs in hoc crimine Judex versatur, quôque cum majore præjudicio illud conjunctum est, eo etiam cautiùs in illo procedere tenetur. 1376. 91.
Si cuilibet Judici in crimine Magiæ pro suo arbitrio procedendi facultas competeret, tunc uberrima, per hoc, delinquendi occasio suppeditaretur. 1377. 97. & seq.
Inter delicta difficillimæ probationis & excepta cumprimis etiam abstrusissimum crimen Magiæ refertur. 1368. 10. & 13.
Hinc ad illud probandum etiam testes inhabiles, talesque probationes, quales haberi possunt, admittuntur. 1368. 11. & sq.
Quando singulæ probationes, per singulos testes factæ, tendunt ad unum eundemque finem, tunc exceptio singularitatis, præprimis in crimine Magiæ, iisdem nihil derogat. 1369. 16. & seq.
Ad territionem realem ob crimen Magiæ decernendam etiam illorum testimonia sufficiunt, quibus à persona hujus Magiæ suspecta vel in corpore, vel in bonis damnum illatum esse constat. 1368. 8. & sqq.
De revisione processus criminalis adversus Sagam nonnihil præcipitanter instituti vid. cons. 67.
induratione corporis arte Magica, adversus Torturam, procurata vid. Tortura.
Crimen Magiæ non semper capitale est. 568. 50.
Qui nullum expressum cum Diabolo pactum habet, neque colloquia cum illo miscet; sed tantùm superstitiosis remediis utitur, saltem extraordinaria aliqua coercitione ea propter afficitur. 568. 51.
Propter concurrens Magiæ crimen etiam crimen fericidii redditur qualificatum. 569. 65.

MAGISTRATUS.

Pro Magistratus actionibus militat juris præsumptio. 790. 88. 550. 49.
Mandata de non offendendo subditis contra Magistratum, vel planè non concedenda, vel pro Magistratu interpretanda sunt. 550. 48. Conf. Salvus Conductus.
An Magistratus emphyteutam sine citatione vel causæ cognitione expellere possit? vid. Emphyteusis.
Injuria Magistratui illata pro atrociore habetur. 1717. 21.
Magistratui imprimis cura Ecclesiæ incumbit. 476. 134. 1719. 44.
De literis testimonialibus à Magistratu impertitis vid. Literæ.

MAGNAS. Conf. Princeps.

Magnates suarum familiarum conservationem, naturali impulsu, avidissimè quærunt. 399. 220. & seq.
Hæc regula: Quòd fœminæ agnationem non conservent; sed destruant, etiam de Magnatum & Principum filiabus prædicatur. 398. 206.

MAJOR. MAJUS. Conf. Plus.

Argumentum à Minore ad Majus, & è diverso à Majore ad minus, regulariter, validissimum. 729. 159.
Consuetudo Majoris populi partis ad pauciores quoque extenditur. 206. 498.
Quando in finibus alicujus territorii major etiam prædiorum pars feudalis, vel allodialis est, inde etiam reliqua, proximè adjacentia, ejusdem præsumenda sunt conditionis. 206. 501.

MAJORATUS.

In privatis familiis jus Majoratus paulo ratiùs usitatur. 635. 17.
Hinc nec in dubio id præsumitur. 635. 19.
Quomodo à Senioratus & primogenituræ jure differat? 635. 18.
Scriptura ad Majoratûs institutionem præcisè necessaria haud est. 816. 34.
An possessor Majoratus usumfructum in eodem constituere possit? 1742. 52. & 57.
Heres facta defuncti etiam in bonis Majoratui subjectis præstare tenetur. 1749. 126.

MAJORES.

Sub nomine Majorum, der Vor- und Groß-Eltern/ quinam comprehendantur? 193. 371.
Ubi etiam Majores in aliquem locum ad ædificandum necessaria advexisse probari potest, possessio vel quasi operarum satis indè probatur. Conf. Operæ. 208. 520.
Ex observantia Majorum familiæ genuina agentium voluntas colligitur. 1146. 436.

MALEDICTIO.

De Maledictione Parentum vid. Parentes.

MALUS.

Semel Malus, in eodem Malitiæ genere, semper talis præsumitur. 309. 43.

MANDATUM, MANDANS, MANDATARIUS.

Ad juramentum alterius nomine præstandum Mandatum speciale requiritur. 639. 69. & seq.
Ne quidem sui hæredis cognati, affines, vel amici rerum hæreditariarum possessionem, ipsius nomine, sine ejus Mandato, apprehendere possunt. 1058. 199.
Dolus & culpa Mandatarii, regulariter, ipsi Mandanti imputari debet. 1666. 19.
Quicquid Mandatarii, contra domini expressum Mandatum, omittunt, vel agunt, regulariter, domino non præjudicat. 1668. 39.
Procuratori adversus suum principalem competit actio Mandati. 1317. 92.
Hæc etiam usuras, ex tempore moræ, post se trahit. 1317. 93. & seqq.
Utrum hæc actio etiam inter advocatum & clientem locum habeat? 1317. 99. & seqq.
De Mandato manutenentiæ vid. Possessio.

De restitutione in integrum ex capite vis & metus contra Mandata Judicum executorialia, vel alia, vid. Restitutio in integrum.
Violentam alicujus prædii invasionem Mandatum Cæsareum S.Cl. de possessione restituenda obtentum, à pœna Legis VII. Cod. unde vi, haud liberat. 1048.72. & seq.
Qui obtentum Mandatum ipse exequitur, vel possessori, privatæ hujusmodi executioni resistenti, vim facit, pro invasore violento habetur. 1048.77. & seq.
De Ratificatione, quat. vim Mandati habeat, vid. Ratificatio.
Mandans delinqui, vel in crimine patrando, opera aliorum, quovis modo, utens, utrum verè & propriè illud delictum patrasse dici queat? 265.90. & 96.
An etiam Statuta, certam pœnam delictum committentibus præfinientia, in illis obtineant, qui tale delictum committi mandant? 265.91. & seqq.
Etiam ille, qui alterius violentam dejectionem mandat, violentæ dejectionis reatum incurrit. 1054.144. & seqq.
De Falso, itemque Homicidio ad alterius Mandatum commisso vid. Falsum. Homicidium. Assassinium.

MANDATUM DE NON OFFENDENDO, Conf. Salvus Conductus.

Mandata de non offendendo, subditis, contra ordinarium suum magistratum, vel planè non concedenda, vel pro magistratu interpretanda sunt. 550.48.

MANUMISSIO.

Vid. Homo proprius.

MANUS AMPUTATIO.

Manus amputatio Senibus, regulariter, remitti solet. cons.19. n.83.
An hoc tùm demùm obtineat, quando metus subest, eam absque vitæ periculo non posse decerni? cons.19.n.84. & seq.

MANUTENTIO.

De Manutentione possessionis vid. Possessio.

MARITUS.

Maritus ex suis contractibus, uxorem suam, quovis modo, & pro lubitu obligare non potest. 1441.20.
Quando hoc limitetur? 1468.254. & seqq.
De curatela uxoris legitima, Marito, hodiè, in nonnullis locis competente vid. Fœmina.
Plura huc spectantia vid. sub tit. Societas bonorum conjugalis. Uxor.

MASCULUS. Conf. Agnatus.

Favor & amor Masculorum de sui natura inæquiparabilis est. 1155.157.
Germanicæ dictiones; Stamm und Nahm/ solos Masculos comprehendunt. 398.207.
De Descendentibus Masculis, itemque de fideicommisso sub conditione, si sine liberis masculis decesserit, ordinato, vid. Liberi. Fideicommissô in gratiam Masculorum ordinatô vid. Fideicommissum.

MATER.

Ne Mater quidem liberis ex suo contractu vel pacto, nostris etiam moribus, regulariter, obligationem & actionem acquirere potest. 872.193. 1264.122.
Nisi simùl ejus sint hæredes. 872.194. & seqq.
Ex arctissimo cognationis vinculo, cum cohabitatione conjuncto, liberi aliquando Matris facta scire præsumuntur. 873.204.
De Matre legitima suorum liberorum tutrice, vel curatrice vid. Tutela. Cura.

MATRICULA.

Immunitas à Collectis Turcicis, vel aliis, per immemoriale tempus, acquisita, non infringitur ex hoc, quòd ab illis immunis in Matriculam imperii legatur relatus. 204.485.
Defectus Matriculæ provincialis veris Statibus Provinciæ non magis obesse debent, quàm defectuosa Imperii Matricula veris Statibus Imperii. 1219.115.

MATRIMONIUM.

Prohibitio Matrimonii in gradibus Levitici 18. comprehensis cuinam Juri, Divino, naturali, an positivo, veniat adscribenda? 1283.106. & seqq.
Cuinam, circa eandem, dispensandi facultas competat? 1283.102. & seq. 1284.126. & seqq.

MEDICUS.

In casu torquendæ personæ epilepticæ præsentia Medici & Chirurgi ferè necessaria est. 1589.180. & seq.
De arbitrio Medici in casu veneni alicui propinati requirendo vid. Assassinium. Veneficium.
judicio Medicorum quoad vulnerum qualitatem, itemque quoad partus, præprimis imperfecti, vitalitatem, vel non-vitalitatem requirendo vid. Vulnus. Partus. Infanticidium. Inspectio ocularis.
imperitia vel culpa Medici in curandis vulneribus vid. Vulnus.
salario Medici vid. Salarium.

MEDIUM.

Qui vult finem, vult etiam Media ad illum ducentia. 693.249. 693.261.
Qui Media facilè obvenientia non saltem negligit; sed & illa adhiberi omnimodò prohibet, ille multo magis Media non tàm facilè obtingentia, ad eundem illum finem obtinendum ducentia, aspernari intelligitur. 693.251.

MELIORATIO.

Possessor bonorum fideicommisso subjacentium, æque

æquè ac fructuarius, & alii similes, expensas quidem modicæ refectionis repetere nequit; benè tamen notabiles Meliorationes.
79. 709. & sqq.

Etiamsi ejusmodi bonorum restitutio ei jam per sententiam injuncta fuerit; tamen tales majores à se factas expensas, tùm per viam actionis, tùm exceptionis, repetere potest.
79. 711.

Retrahens, reluens, & reemens minores quidem in prædium, quod retrahit, reluit, vel reemit, factas expensas restituere non cogitur; benè tamen majores & vera illius Melioramenta. 80. 722. & sq.

Promissio domini, inquilino, vasallo, vel alii possessori facta de omnibus jam factis, vel adhuc faciendis Melioramentis ei restituendis, juxta juris intellectum exaudienda. 79. 718.

Extrinseca & à feudo separabilia, seu per se consistentia Melioramenta non saltem in casu feudi domino aperti; verùm etiam vasalli, absque mascula prole, fato defuncti ejus allodiales successores sequuntur. 301. 53. & sqq.

Idem etiam in censibus, vel reditibus annuis à vasallo redemptis procedit; nec non in casu dominii utilis à vasallo, cui jus canonem emphyteuticum ab emphyteuta sui domini directi, hujus nomine percipiendi, in feudum datum, titulo emtionis vel simili acquisiti.
301. 54.

Successores vasalli allodiales jure retentionis gaudent, donec ipsis plenariè & ad ultimum obolum usque pro Melioramentis sit satisfactum. 301. 55.

Idem etiam de Possessore fideicommissi tenendum. 81. 733.

Hoc retentionis jus etiam adversus feudi dominum competit. 301. 56.

Extrinseca & per se consistentia feudi Melioramenta etiam in casu, quo filius patri in feudo succedit, inter ipsum & sorores, in allodio unà cum illo succedentes dividenda.
301. 57. & sqq.

Divisioni bonorum feudalium & allodialium adjecta clausula, quòd, si feudum aliquando ejusdem domino aperiri contigerit, tunc ab illo, successoribus allodialibus, pretium, pro comparata ejusdem domini emphyteusi, expositum restitui debeat, evidenti argumento est, tale Melioramentum, ex vasallorum acquirentium voluntate, demùm in casum feudi domino aperti, ad allodii successores devenire debere. 302. 71. & sqq.

Si per tempus longissimum, imò planè longævum, post obitum plurium interea temporis mortuorum agnatorum, nulla de feudi Meliorationibus filiabus satisfactio præstita fuerit, ex hac tàm diutura familiæ observantia justissimè ista intentio colligitur, quòd demùm in casum, si feudum aliquando, ob defectum masculorum, domino fuerit apertum, illa Melioramenta ad successores allodiales devolvi debeant. 303. 82.

Extrinseca feudi Melioramenta etiam prædia dicuntur, eo fine coempta, ut alii prædio incorporentur, ejusdemque pars fiant.
69. 636.

Etiam noviter acquisita, exstructa, vel restaurata sunt fideicommissi Melioramenta. 403. 267.

Nihil interest, an bona fideicomissaria aliis oppignorata, vel sub pacto de retrovend. vendita, ab aliquo agnato reemantur, sive nova emantur, nova Principis vel Comitis residentia exstruatur, vel exusta aut collapsa restauretur. 403. 270.

Non extante speciali familiæ pacto omnia hujusmodi Melioramenta à defuncti possessoris filiabus deduci queunt. 403. 271.

Et in casu non extantis hujusmodi pacti etiam pretia reluitionis Agnati Filiabus restituenda sunt. 404. 272.

Qui rem ad se revocabilis dominii jure spectantem meliorem reddidit, & illam deinde, vel die veniente, vel existente conditione, restituere cogitur, pretium, quod est hoc ipso tempore, faciendæ videlicet restitutionis, attendere debet. 73. 666. & sqq.

Meliorationes rei retractui obnoxiæ, juxta pretium tempore faciendæ restitutionis obtinens, æstimari debent. 72. 663.

In æstimandis Melioramentis etiam prædiorum fideicommisso obnoxiorum tempus restitutionis faciendæ attenditur. 73. 664. & sqq.

Quidsi Meliorationes, tempore, quo factæ sunt, ob bellum, vel similem causam, longè minoris pretii fuerint, & postea augeantur?
73. 667. sq.

Testatores & paciscentes his regulis, in dubio, se conformare voluisse præsumi debent.
73. 669.

Dispositio, quòd Melioramenta eodem pretio, quo comparabuntur, in certum casum, suo fratri, vel masculis illius descendentibus relinqui debeant, intelligi debet, rebus sic stantibus. 74. 672.

Si bona ex titulo emtionis gratiosæ, vel veræ & meræ donationis acquirantur, tunc, insuper habita tali dispositione, plenum & verum bonorum pretium nihilominùs à fratre vel ipsius masculina descendentia exolvendum.
74. 673. & sqq. 75. 680. & sqq.

Qui facultatem prædium à se eousque possessum, pro pleno & integro pretio comparandi, alicui concedit, ejusdem augmenta & Melioramenta majoris valoris donare voluisse, citra absurditatem, intelligi nequit. 77. 694. & sqq.

Verba hæc: Daß / was an Hauß / Scheuren / und andern Gebäuen erbauen / davor solle der außlosungs-schilling nicht ersteigert werden / ad solas expensas modicæ refectionis, die gebäude im tach und fach zuerhalten /

præcisè restringi, nec ad nova ædificia extendi debent. 76.688. & sqq. 78.703. & sqq.
Qui saltem dimidiam prædii partem possidet, & de expensis refectionis dicto modo disponit, hoc de solis ædificiis à se possessis, non ex post comparatis, intellectum voluisse præsumi debet. 78.702.
Ne expressum quidem pactum, quòd maritus, fructuarius, vasallus, vel alii, rem propriis expensis meliorare debeant, de novorum ædificiorum exstructione exaudiri; sed ad solas expensas refectionis restringi debet. 77.696. & sqq.
Ut expensæ tales majores pariter repeti nequeant, speciale pactum de non repetendis quibuscunque expensis requiritur. 77.699.
Bonorum fideicommisso familiæ subjacentium Meliorationes, quantivis pretii, deducere prohibitus nec pretium illorum reluitionis deducere potest. 403.265. & sq.
Prædii, in cujus emtione quis enormiter se læsum probare potest, subsequens Melioratio, illam tempore contractus revera acceptam læsionem haud corrigit. 637.47. & sq.
Ex subsecuta prædii Melioratione querela læsionis nec venditori acquiritur. 637.48.
Subsequens Melioratio, etiam in aliis juris articulis, nullam juris competentis alterationem inducere potest. 637.49.
In casu, si prætensa Melioramenta non sint plenè probata, eorundem æstimationem petens ad juramentum dicendæ veritatis jure venit admittendus, 1316.84.

MENDAX.

Mendax etiam juris præsumtionem sibi habet adversam. 1058.189.
Mendax in uno, in omnibus, quæ profert, se reddit suspectum. 1058.187.
Mendacium veritati haudquaquàm præferendum. 1058.188.

MENSIS.

Mensis, regulariter, XXX. dies continet. 1241.12. & sq.
Duorum Mensium spatiô elapsô venire jussus, si sexagesimo primo die compareat, adhuc audiendus est. 1241.14.
Actio redhibitoria, ob non tradita ornamenta, vel non præstitam cautionem, duorum Mensium seu dierum LX. spatio concluditur. 1241.15. & sq.
Confectio inventarii intra trimestre seu XC. dierum spatium absolvi debet. 1241.17.
In omnibus Mensium præscriptionibus, seu terminis, sive illi sint legales, seu statutarii, seu conventionales, seu testamentarii, in singulos Menses XXX. dierum spatium computatur. 1241.18. 1242.38.
Nisi aliud disertè Statuto, lege, testamento, vel pacto cautum probetur. 1241.19. 1243.42.
Vel nisi mentio Mensis fiat habita relatione ad principium ejus Mensis, in quo aliquid fit. 1242.39. & sq.
Quoties aliquid sine determinatione certi Mensis fieri jubetur, semper per Mensem XXX. dies intelliguntur. 1241.20.
Eandem Mensis computationem servat etiam Camera Imperialis. 1241.21.
In dilationibus deliberatoriis, probatoriis, & similibus, Mensis ità computatur, ut, si Mensis, in quo dilatio conceditur, XXX. diebus constet, etiam dilatio tanto tempore duret: Si verò Mensis XXXI. diebus constet, tunc etiam dilatio tamdiu perduret. 1241.25. & seqq.
Hanc, Juris rigori licet adversantem, sententiam non saltem benignior interpretatio; verùm etiam usus fori recepit. 1242.31. & sqq.
Plenior horum evolutio, ex Alphonso Caranza, de Mense Februario. 1242.34. & sq.
Conciliatur hæc computatio cum Ordinatione Cameræ Imp. & Juris Comm. dispositione. 1242.37. sqq.
Jus commune tempus menstruum non uniformiter computat. 1242.38.
De Ordinatione Camerali specialiùs disputatur. 1243.41.

MERCATOR. MERCATURA.

Quinam propriè Mercatores appellari mereantur? 118.125. 120.151. & seqq.
Qui coria coemunt, eo fine, ut illa rursùs aliis vendant, non planè impropriè Mercatores dicuntur. 118.126.
Vinum vel frumentum *in propriis fundis natum*, tametsi in magna quantitate, vendentes Mercatoribus aggregari non possunt. 718.123.
Privilegia, & Jura specialia, Mercatoribus indulta ad artifices & opifices nullam admittunt extensionem. 121.159. & seqq.
Mercatori merces suas, tametsi ad necessaria vestimenta, vendenti nullum prorsùs jus pignoris in illis competit. 1420.202.
Quid Jure Würtembergico hîc obtineat? 1420.203.
Parere seu Vota Mercatoriorum Collegiorum, quoad ea, quæ practicam & stylum mercaturæ concernunt, regulariter sequenda. 602.227.
Quoad ea, quæ articulum juris concernunt, talia Vota Mercatoria non considerantur. 602.228.
Qualis actio Mercatori, contra perfidum suum famulum, libros Rationum, Facturen und Wahren-Rechnungen/item deren Außrechnung/ aliaque Literalia ei furripientem competat, aliaque plura ad hoc argumentum spectantia. vid. sub voc. Furtum.
Mercatores falliti seu Banciruptores benè torqueri possunt. 307.16.
In solis Mercatorum hæredibus hoc, loco singularis privilegii, admittitur, ut ipsorum juramentum in supplem. super sola quantumvis credulitate præstitum, ad supplendam semiplenam probationem sufficiat. 495.61.
Codices Rationum à Mercatore conscripti qualem

lem post ejus mortem probandi vim habeant? 786. 16. & seqq.
De Cessione nominum inter Mercatores facta vid. Anastasiana lex.

MERCES.

Mercedes à colonis acceptæ sunt loco fructuum. 701. 350.
Mercedes à colonis debitæ ad proprietarium, vel ad usufructuarium pertinent, prout usufructuariis vel ante, vel post fructuum perceptionem fato concessit. 701. 355.
An liceat Mercedem pro perhibendo testimonio accipere? vid. Testis.
Causa Mercedis est summariæ cognitionis & celeris expeditionis. 1318. 120.
An à sententia ad Mercedem condemnatoria appellare liceat? 1318. 121. & seqq.
Vocabulum, Interesse, quandoque etiam, pro substrata materia, de Mercede pecuniaria, secundum modum usurarum legitimarum determinata, accipi potest. 1508. 48.
Merces famulis & ancillis debita, Jure Saxonico, Marchico-Brandenburgico, Pomeraniæ, Prussiæ, Francofordiæ, Hamburgi, Lubecæ, imò universali Germaniæ consuetudine in Concursu credd. ad primam classem refertur. 1491. 106. & seq.
Mercedes famulorum & ancillarum, etiam in foro Würtembergico statim post sumptus in ipsum processum edictalem impensos collocantur. 1415. 141.
Quænam hujus privilegiarii Juris sit ratio? 1415. 147.
Hoc Mercedis privilegio, regulariter, ii saltem ministri gaudent, qui in ædibus & victu Debitoris existunt, vel extiterunt. 1415. 145.
Illud tamen rectè etiam extenditur ad agrorum & vinearum Cultores, Weingärtner und Ackersleuthe. 1415. 144 & seqq.
Itemque ad Trituratores, Messores, Fœnisecas, & consimiles Mercenarios, Mehder/ Schnitter/ Träscher/ &c. 1415. 148.
Adducuntur specialia hanc in rem Statuta. 1415. 150.
Etiam ille, qui ad solvendas ejusmodi mercedes pecuniam mutuò dat, simili prælationis privilegio gaudet. 1415. 151. & seqq.
De Mercede Opificis, an eodem jure gaudeat? vid. Opifex.
Quando non de solo Hæredum; sed simùl etiam defuncti Creditorum præjudicio agitur, tunc sola Debitoris confessio de quantitate ejusmodi Mercedis, ad probationem illius non sufficit. 1492. 117.
Nisi de summa valdè modica quæstio sit. 1114 139.
Si non constet, quantum famulis Mercedis nomine debeatur, tunc illorum juramento stari debet. 1492. 108.
Merces ab ipsô defunctô in ultimâ voluntate specificè dererminata, ab ejusdem hæredibus præcisè præstari debet. 1491. 109.

MERITUM.

Merita, in dubio, non præsumuntur; sed legitimè probari debent. 1693. 46.
Hæc probatio etiam per testes domesticos fieri potest. 1693. 45.
In æstimandis Meritis multum Judicis arbitrio relinqui debet. 1698. 91.
De privilegio Meritorum remuneratorio vid. Privilegium.
Donatione, itemque Testamento meritorum remuneratorio vid. Donatio. Testamentum.

MERX.

Mercium appellatione quænam contineantur? 114. 75.
Merces in taberna existentes utrum mobilibus, an immobilibus rebus accensendæ veniant? 116. 94. & seqq.
Utrum Maritus, ceu uxoris in mobilibus successor, Jure Saxonico, etiam Merces venales prætendere possit? 116. 99.
Quidsi illæ in diversis diversorum locorum tabernis existant? 117. 103.
Merces ad negotiandum coemptæ speciali sanctione tùm Colonienst, tùm Nassovica, tùm Francofurtana, & Hailbronnensi, in classem bb. immobilium, contra Jus commune, referuntur. 117. 104. & seq.
Hujusmodi statuta ad pelles & coria, licet negotiationis causa parata, non debent extendi. 117. 106. & seqq.
Statutum correctorium von Kauffmanns-Wahren solitariè conceptum ad Merces opificum, Handwercks-Wahren/ malè extenditur. 118. 119.
Tabernæ mercatoriæ oppignoratio non impedit Mercium ad illam spectantium liberam alienationem. 115. 81. & sq.
De negotiatione Mercium quæstuaria vid. Quæstuaria negotiatio.

METALLIFODINA.

Etiam Proventus auri, & cujusvis alterius Metalli fodinæ ad usufructuarium spectant. 680 71.

METUS. Conf. Vis.

Obtenta per Metum, & per immodicam & nimiam sollicitationem quando judicentur ad paria? 936. 340 & seqq.
Ad Metum probandum, ceu rem difficilis probationis, etiam præsumtiones sufficiunt. 1613. 86.
Promissio incarcerati, in dubio, per metum facta præsumitur. 1613. 84.
Omnes Doctores hanc præsumptionem, cùm carceri mancipatus, sese Metum passum, queritur, procul dubio à Judice approbandam esse dictitant. 1613. 87.
Quando causa Metus, ex quo quis aliquid promisit, tempore subsecutæ solutionis adhuc-dum duravit, tunc, regulariter, Metus, per subsecutam solutionem, haud censetur purgatus. 1618. 140.
Si Maritus uxorem ad aliquid faciendum, per vim ac metum, semel coëgerit, tunc ex

actibus subsequentibus purgatio Metûs haud quaquàm colligitur, quoadusque maritus in vivis existit. 1618. 141.
Quando ex actu post Metum illatum subsecuto alia præsumtio, quàm ratificationis, capi potest, tunc potiùs illa, quàm præsumtio Metus purgationis, admittitur. 1618. 145.
Illustratur hoc exemplo venditionis metu extortæ, ejusque nomine factæ solutionis. 1619. 146.
Quando actus Metu gestus ab initio nullus fuit, tunc ex actibus subsecutis, regulariter, ne quidem Metus purgatio de jure colligi potest. 1619. 148.
De Testamento metu extorto vid. Testamentum.
Obligatione per Metum extorta vid. Vis.
restitutione in integrum ex capite vis & metus vid. Restitutio in integrum.

MEVIUS.

Decisio Mevii XIII. in Parte IV. declaratur ex ejusdem Decis. 149. in Parte IX. 939. 381. & seq.

MEUM.

Meum, tuum, suum, nostrum, illud propriè dicitur, cujus plenum vel minùs plenum dominium habemus. 725. 116.
Et in sensu latiore, quod dominii, vel quasi, possessionis, vel obligationis jure ad aliquem pertinet. 726. 117.
Usufructuarius sub nomine, suorum, res jure fructuario sibi servientes non censetur comprehendere. 726. 118.
Quod meum jam est, meum ampliùs fieri non potest. 391. 118. 401. 243. 1647. 41.

MILES.

Vasalli Principum passim in Jure feudali Militum nomine insigniuntur. 340. 39.
Milites vagabundi, Gart- und Herrenlose Knechte/ quo jure censendi? 1342. 76.
De Obligatione per vim militarem illicitam extorta vid. Vis.
Donationes à Ducibus & Magistris, Militibus factæ, quantæcunque illæ sint, nulla judiciali egent insinuatione. 541. 410.
Donationes à Milite, tàm in expeditione, quàm extra illam, in quemcunque collatæ, si summam D. solidorum excedant, in quantum excessivæ sunt, sine judiciali insinuatione haud quaquam subsistunt. 541. 412.
Milites in expeditione constituti in umbra mortis continuè ambulant. 724. 91.
Militibus extra castra, v. gr. in præsidiis, hybernis, vel alibi, constitutis, regulariter, omnia Militibus indulta privilegia competunt, excepto solo privilegio testandi. 532. 265. sq. 960. 611.
Sed ab illis ad hoc non licet concludere. 960. 612.
Citra expressam Legis dispositionem à Militibus in expeditione occupatis ad non ità occupatos, nulla extensio fieri potest. 533. 271.
Militibus à castris, commeatu accepto, brevi tempore absentibus beneficium in integrum restitutionis, tanquàm reipublicæ causa absentibus, ratione hujus brevis absentiæ à castris, haud denegatur. 532. 263. & sq.
Aliàs voluntaria ex castris absentia ipsis haud prodest. 532. 264.
Milites, ob adversam valetudinem, vel propter vulnera in prælio accepta, in urbe vel alio, ab hostibus securo, loco degentes ab aliis quidem militaribus privilegiis haud excludendi; veruntamen liberæ & privilegiariæ licentiæ testandi non participes sunt. 532. 268.
Milites etiam in patria, speciali, vel communi militantes, reipublicæ causa abesse dicuntur. 535. 314. & seqq.
Miles quando in expeditione bellica constitutus dicatur? vid. Testamentum militare.
De privilegiaria testandi ratione Militibus concessa vid. ibidem.

MINÆ.

Effusæ Minæ, einem einen rothen Hahnen auff das hauß zusetzen/ criminis incendii indicium pariunt. 177. 217. & sq.
De Minis novercæ: Es wäre kein wunder/ daß sie ihrem Mann und Buben mit gifft vergäbe/ vid. Veneficium.

MINISTER.

De processu in contumaciam adversus interioris admissionis Ministrum vid. cons. 83. per tot.
Ministro verbi divini vid. Pastor ecclesiæ.

MINOR.

Minoris primæ ætatis confessio sine tutore facta ipso jure nulla est; sed confessio minoris secundæ ætatis, curatorem non habentis, ipso jure quidem valida; verùm restitutioni obnoxia est. 1147. 454.
Confessio minoris secundæ ætatis, cum consensu curatoris facta, haud dubiè subsistit. 1147. 455.
An & contra hanc in integrum restitutio locum habeat? 1147. 453.
Usufructu Minori constituto, salvo jure fructuario, ejus tutor, vel curator, ejus nomine, fructus percipit. 689. 202.
Sententia contra Minorennem indefensum lata, regulariter, non subsistit. 1062. 241.
In causis momentaneæ possessionis Minor legitimam standi in judicio personam habet. 1062. [illegible]. & seq.
An Minor, sine curatore, in istis causis duntaxat agere, an verò etiam litem possit excipere? 1062. 243. & seqq.
Hodiè Minores, ne quidem in possessoriis judiciis, legitimam sine curatore vel tutore standi,

ſtandi perſonam habent, niſi veniâ ætatis à Principe obtenta. 1062. 247.
Minores in bonis ſuorum tutorum & curatorum tacitam quidem habent hypothecam; ſed in bonis è contra aliorum debitorum, ne ſimplici quidem exigendi perſonali privilegio gaudent. 1419. 189. & ſeq.
Privilegium exigendi perſonale, quod minorennibus, de Jure Pandectarum, in bonis ſuorum tutorum & curatorum competit, non fuit ceſſibile. 1518. 38.
Reſtitutio in integrum Minori etiam adverſus erroneæ paternarum facultatum computationis agnitionem, cum Tutoris licet auctoritate factam, æquiſſimè conceditur. 1403. 25.
Liberi legitimi adhuc minorennes, contra diviſionem paternæ ſubſtantiæ in partes æquales, cum naturali fratre factam, in integrum reſtitutionis auxilium implorant æquiſſimè. 1264. 136.
Quamdiu hoc competat? 1264. 136. & ſeq.
Minorennes etiam contra diviſionem hæreditatis judicialem, cum putativo hærede initam, æquè ac contra aliam rem judicatam, in integrum reſtitutionem petere poſſunt. 1265. 138. & ſeqq.
Et quidem ex eo demùm tempore, ex quo hunc errorem primùm reſciſcunt. 1265. 142.
An & quatenùs minor reſtituatur adverſus exceſſivam dotem ſorori, pro illa maritanda, datam? 1330. 71. 1331. 85. & ſeq.
Præprimis ſi juramentum talis dotis conſtitutioni acceſſerit. d. l.
Quando Minor ex verè pia cauſa indebitum ſolvit, ad quod ſolvendum ſe de jure teneri putavit, tunc, non attenta minori ætate, etiam reſtitutionis beneficium ceſſat. 1332. 87. & ſq.
Filius minorennis non reſtituitur in integrum contra fidejuſſionem pro patre factam; licet crediderit, ſe de Jure ad hoc obſtrictum eſſe. 1332. 90.
Ratificatio negotii in minorennitate geſti, poſt majorennitatem completam, ſuperveniens, beneficium quidem in integrum reſtitutionis excludit; ſed non etiam intra minorem ætatem, aliquoties licet facta, conſenſûs geminatio. 1320. 34.
Quando res ab incerto fortunæ eventu, cujus par in utramque partem ratio eſt, dependet, ne quidem Minor in integrum reſtitutionis auxilio gaudet. 755. 457.
Minor ne quidem in talibus terminis, ubi dubium ſubeſt, utrum ipſe ex inita tranſactione aliquid damni ſit paſſus? ex odio litium, in integrum reſtituitur. 1149. 470.
Incertitudo, tempore tranſactionis adhucdum futuri, valdè dubii eventus, omnem reſtitutionem in int. contra geminatam & ſolennem tranſactionem prorsùs excludit. 1150. 481.
Minor contra lapſum anni & diei retractui præfiniti in integrum reſtituitur. 329. 150.
Hæc in integrum reſtitutio, pro individua retractûs natura, etiam prodeſt majorennibus. 329. 151.
Quadriennium in integrum reſtitutioni Minorum præfinitum ratione initii eſt utile, & nonniſi ex tempore ſcientiæ, quòd & quatenùs læſus ſit, etiam poſt completam majorennitatem currit. 1236. 132. & ſeqq. 1264. 136. & ſeq.
De re majori cum Minori communi vid. Communio.
Tutoribus & Curat. Minorum vid. Tutor. Curator.
Declaratio Caducitatis an etiam contra minorennes emphyteutæ hæredes fieri poſſit? 1084. 54.
Beneficium in integrum reſtitutionis ex capite ætatis eſt perſonale. 1148. 460.
Sed imploratio officii Judicis, ad illam petendam, ceu illius perſonalis beneficii effectus, in hæredes transmittitur. 1148. 461.
Secùs eſt, ſi defunctus id implorare non voluerit, vel voluerit. 1148. 462.
Vel de petenda reſtitutione in integrum, per omnem ſuam vitam, nunquàm cogitaverit. 1148. 457. & ſeq. & 463. & ſeqq.
Minores in cauſis criminalibus non ſunt teſtes omni exceptione majores. cons. 17. n. 112.
Minorennitas in delicto furti ad mitigationem pœnæ prodeſt. cons. 17. n. 53.
Quatenùs furem Minorennem fuſtigare permiſſum? cons. 17. n. 80. & ſeq.
Etiam Minor pœnæ Legis 7. Cod. unde vi, reus fieri poteſt. 1053. 140.
De donatione remuneratoria, quat. de bonis Minorum fieri queat? vid. Donatio.

MINUS.

Vid. Plus. Majus.

MISERICORDIA.

Facilius eſt Deo Miſericordiæ, quàm crudelitatis, reddere rationem. 765. 13.

MISSIO IN POSSESSIONEM.

De Miſſione in poſſeſſionem vid. Poſſeſſio.

MOBILE. Conf. Immobile.

Etiam ſub Germanico nomine Fahrnus und fahrende Haab / æquè ac ſub Latino vocabulo, Mobilium, omnes res innuuntur, quæ, ſalva ſubſtantia, de loco in locum transferri poſſunt: Niſi aliundè de diverſa ſtatuentium, teſtatorum, vel paciſcentium voluntate conſtare queat. 116. 92.
Bona mobilia in nonnullis locis vocantur Geraide Güther. 1755. 1.
An fructus pendentes rebus Mobilibus veniant accenſendi, vel immobilibus? 123. 195. & ſq.

Pecunia per se res Mobilis est. 430. 619.
Pecunia prædiorum emptioni destinata pro re Mobili habetur. 124. 208. & sq.
Quid circa eandem in successionum materia obtineat? 125. 210. & 212.
An pecunia ex feudo vendito redacta maneat res Mobilis? 284. 25.
Quidsi alterius feudi comparationi jam pridem destinata fuerit? 285. 37. & sqq.
Actiones ad pecuniam repetendam competentes Mobilium jure existimantur, etiamsi sub usuris sit elocata, vel ad cambium collocata. cons. 16. n. 620. & sqq.
Debitum, publica quantumvis hypotheca munitum, tamen, sive ex mutuo, sive ex venditionis residuo pretio, sive aliundè descendat, Mobilium jure existimatur. cons. 16. n. 623. & seq.
Hypotheca in rebus immobilibus constituta rem Mobilem ex aliquo contractu debitam in rem Immobilem transmutare non potest. cons. 16. n. 624.
Aliàs illa omnia, quæ minorennibus, aliisque creditoribus hypothecariis debentur, Immobilium jure censenda forent. cons. 16. n. 625.
Res incorporales quando classi Mobilium accenseantur? vid. Incorporalis res. Reditus annuus.
Animalia, quæ in prædio, eo fine, aluntur, ut tandem vendantur, vel aliorsum transferantur, sine dubio habentur pro Mobilibus. 419. 489.
Quid de Grege ideò comparatô, ut fructus ex illo percipiantur, aliàs non percipiendi, sentiendum? 419. 491. junct. 420. 507. & 501.
Sub nomine Mobilium simpliciter prolato etiam pecudes veniunt, & omnia Mobilia. cons. 16. n. 495.
Semetipsa moventia, natando, gradiendo, volando, &c. sub nomine Mobilium toties comprehenduntur, quoties inter Mobilia & Immobilia distinctio facienda. cons. 16. n. 496.
Etiam statutum, superstiti conjugi successionem deferens, sub nomine Mobilium animalia complectitur. cons. 16. n. 498.
Tale in ditione Nassovica viget. cons. 16. n. 500.
Idem obtinet in pecoribus, fundi instruendi causa paratis. cons. 16. n. 501.
Ex eo, quòd pecudes fundi instruendi causa habeantur, legatum, vel pactum de omnibus Mobilibus haudquaquàm restringitur. cons. 16. n. 507.
Nihil quoque obstat, quòd in feudo vel familiæ fideicommisso succedentes alios equos aratorios, currus, carros, & similia comparare teneantur. cons. 16. n. 509.
De Mercibus in taberna existentibus, cui classi veniant accensendæ? vid. Merx.
Maritus supervivens, in Saxonia, uxoris successor est in Mobilibus. 117. 99.
An etiam in fructibus pendentibus? 124. 196.
An in Mercibus venalibus? 116. 99.
Superstes conjux, sub hoc respectu; quòd præmortuo in omnibus Mobilibus succedat, ad solutionem æris alieni, quantumvis socialis, non tenetur. 127. 248.
An sub nomine der Mobilien / modernis moribus, illa omnia veniant, quæ Romana Jurisprudentia sub Mobilibus complectitur? 416. 439. & sqq. junct. 418. 469. 420. 503.
Quænam bona, secundum Statutum Liberæ Civitatis Hailbronnensis, pro Mobilibus habeantur, & quid circa illa juris sit? vid. Statutum.
Hæc indefinita oratio: Daß die in der Herrschafft N. befindliche Mobilien außgenommen seyn sollen / tantundem operatur, ac ista expressio: Alle in der Herrschafft N. befindliche Mobilien. 418. 466.
Si quis alteri leget Alle res Mobiles, vel indefinitè Mobilia, adhuc hodiè legatario non sola utensilia & supellectilia; verùm omnia illa, quæ, salva substantia, de loco in locum transferri possunt, præstari oportet. 418. 469. 420. 503.
Modò non alia, legatum restringentia, verba, vel aliæ, diversam voluntatem præ se ferentes, circumstantiæ concurrant. 420. 504.
Usus modernus, ut sub nomine Mobilium, Germanis der Mobilien / in Germania, Italia, vel alibi, sola supellex & utensilia, der bloſſe Haußrath / indigitentur, non universalis est. 417. 448. & sq. junct. 418. 471. & sqq.
Ubi talis communis usus loquendi, quo nomen Mobilium ad sola supellectilia restringitur, probari non potest, à propria verborum significatione non recedendum. 418. 475.
Etiam in Statutis sub nomine Mobilium veniunt ea omnia, quæ, de loco in locum, salvæ & integræ transferri possunt. 418. 476.
Etiam in illis locis, in quibus, secundum mores modernos, non omnes res mobiles sub nomine Mobilium comprehenduntur, tamen etiam ornamenta illô comprehenduntur. 418. 477.
Tapetia, præcipuè splendidiora, & non servientia usui quotidiano, utrum rebus Mobilibus, an Immobilibus sint accensenda? 417. 454. junct. 418. 480. & sqq.
Quænam affixio, religatio, vel destinatio, ex re Mobili faciat Immobilem? 125. 222. & sqq. 126. 220. 418. 481. & sqq.
De fideicommisso universali, omnia, etiam Mobilia, bona afficiente vid. Fideicommissum.
De Societate Bb. Mobilium inter conjuges in nonullis locis obtinente vid. Societas Bb. conjugalis.

MODERAMEN.

De Moderamine inculpatæ tutelæ vid. Defensio.

MODICUM.

Modica prætor non curat. 469. 11.

MODUS.

Verba: Sein Lebenlang/ und nicht länger/ conceſſioni adjecta Modum ejusdem inſinuant. 622. 119. & ſqq.

Latina & Germanica adverbia, Poſteaquàm & Poſtquam, Nachdemmahlen und Nachdem/ important Modum vel conditionem. cons. 16. n. 515. & ſq.

Traditio ex cauſa venditionis, ſub Modo initæ, facta dominium ſtatim transfert. cons. 16. n. 521.

Eodemque non impleto locum habet condictio ob cauſam datorum. cons. 16, n. 522.

MOLENDINUM.

An etiam Molendina in emphyteuſin concedi queant? 651. 79. & ſqq.

Quo ſenſu Molendina urbanis prædiis accenſeantur? 957. 181.

MONASTERIUM. MONACHUS. MONIALIS.

Monachi nec velle, nec nolle habere communiter dicuntur. 919. 144.

Utrum & quatenùs Monachi & religioſi teſtium teſtamentariorum officio fungi queant? an ad hoc opus habeant licentia ſuperioris? 919. 140. & ſeqq.

Quidſi nulli alii teſtes, quàm VII. Minoritæ, in aliquo actu teſtandi præſentes fuerint? 919. 148.

An etiam in caſu, quo hæreditas Monaſterio relinquitur, Monachi in illo degentes in talis teſtamenti ordinatione teſtes eſſe poſſint? 920. 151.

Sigillum conventûs Monachorum, vel Monialium facilè ſurripi poteſt. 219. 637.

Vix ullum in Germania Monaſterium eſt, quod non etiam aliquos homines proprios habeat. 181. 229.

Olim nemo homines proprios habere potuit, alß das Reich / die Gottshäuſer / die freye Herrn / und die Mittel-Freyen. 181. 231.

Monaſteriorum homines proprii in antiquis diplomatibus frequenter vocantur Gottshüſer arme Lüthe. 181. 231.

Monaſteria utplurimùm ſub vicini alicujus Principis, vel Domini protectione ſtant, & per conſequentiam etiam illorum ſubjecti & homines proprii. 180. 218.

Verùm manente illa jurisdictionali protectione, quam quilibet dominus ſuis propriis hominibus & ſimùl ſubditis præſtare tenetur. 180. 220.

De Jure Operas indeterminatas exigendi Monaſterio Nobilium Conventualium de Frauen-Alb competente vid. Cons. 4. per tot. junct. voc. Operæ.

Monialium renunciationibus vide Renunciatio.

Conf. portò Abbas. Pius, Clericus.

MONETA. Conf. Thalerus.

Mutatâ pecuniæ tùm intrinſecâ, tùm extrinſecâ bonitate, regulariter, ad tempus contractûs reſpicitur, præprimis in mutuo, ità, ut incrementum & decrementum debitoris tùm commodo, tùm incommodo cedat. 342. 64. & ſeqq. 1303. 153. & ſeqq.

Niſi aliud inter partes nominatim convenerit. 342 65. 1303. 155.

Modò talis ſpecifica contrahentium pactio nullo vitio uſurariæ pravitatis laboret. 1304. 155. & ſeq.

Quænam pactiones pro talibus habeantur? 1304. 156.

Cameræ Imp. & Judicii Imp. Aulici ſententia in hoc juris articulo. 1304. 173.

Contrahentes ipſi optimè ſciviſſe præſumuntur, quid & quantum Moneta tempore contractus valuerit? 1304. 159.

Hæc Q. An mutata pecuniæ bonitate ad tempus contractus, vel ſolutionis reſpiciendum ſit? omnes Judices, Patronos, & Jctos, hodienùm ſuſpenſos & dubios tenet. 1307. 217.

Prudentes vel cauti Patresfamilias non aliter ſcutatos, aliasve quascunque Monetas aureas, quàm prævia illarum adpenſatione, ex mutuo, annuorum redituum venditione, &c. accipere adſolent. 1296. 35.

Neque creditor, aut emtor annuorum redituum, Monetam, quam credit, & venditori ſolvit, ſine prævia ſpecierum conſignatione, ohne einen Sorten-Zettul / & expreſſa pactione de æquè bona Moneta vel nummis ſibi reſtituendis, dare conſuevit. 1296. 37.

Exindè tamen tale pactum, quòd debitor ad tot, quot ipſe accepit, v. g. ſcutatos, vel thaleros, Stückh vor ſtück / ſeu in ſpecie & eodem numero reddendos obſtrictus eſſe debeat, haudquaquàm efficitur. 1296. 38. & ſeq.

Ex hisce verbis: Daß die Summa der Gold-Zinß wider mit 1900. Rheiniſchen guthen Gulden / gut an Gold / oder mit Rheiniſchen guthen Gulden an Gold / inmaſſen wir die vom Glaubiger empfangen / wann auch gleich der Gült-Kauff mit lauter Goldſtückhen geſchehen wäre / abgelößt werden ſolle / nihil aliud evincitur, quàm ſola deſcriptio Monetæ ſeu quantitatis florenorum; non verò Speciei. 1299. 78. 1296. 40. 1297. 47. & ſeqq.

Licet numerus aureorum mutuò datorum ſit determinatus; tamen etiam eorundem reſtituendorum numerus pariter debet eſſe determinatus. 1302. 127.

Si numerus nummorum vel monetæ ſit deſignatus, ille præcisè ſervandus venit. 1303. 136.

Ubi Moneta in certa ſpecie reddi debet, tunc mutatio illius bonitatis attenditur; ſed quando certa Species pecuniæ ſolvenda, tunc nulla augmenti vel decrementi ratio habetur, & ſolus Numerus in conſiderationem venit. 1302. 136.

Si quis promiserit, se quolibet anno scuta decem in auro solvere velle, tunc pariter solus numerus; & mutatio bonitatis intrinsecæ, quæ posteà contigit, nullatenùs attenditur. 1303. 137.

An in casu mutatæ Monetæ bonitatis Reemtor pretium, juxta Zinnicum modum, nach dem zu Zinna verglichenen Fuß / qui tempore emptionis, sub pacto de retrovendendo celebratæ, obtinuit, an verò secundum viliorem Lipsiensium modum, nach dem geringeren Leipziger Fuß / tempore retrovenditionis obtinentem, emptori offerre teneatur? 1305. 172.

Ex eo, quòd debitor certas Monetæ species acceperit, non sequitur, quòd ipse etiam ad easdem species creditori restituendas obstrictus sit. 1298. 64.

Ex hoc solo, quòd Creditor certas Monetæ species, argenteas vel aureas, mutuò dat, hac lege annexa, quòd debitor, mutuatarius, vel annuorum redituum venditor, similes, suo tempore, species restituere debeat, hoc pactum, quòd debitor præcisè tot, numero, aureas vel argenteas species, quot ipse accepit, restituere teneatur, nondùm efficitur. 1298. 66. 1297. 57. 1298. 74. & seqq. 1300. 95. & seqq.

Huic pacto satisfit, si debitor v. gr. M. Thaleros, in argentea vel aurea, Moneta acceptos, in tali Moneta deindè restituat; sed, si valor imposititius intereà creverit, sic, ut unus thalerus duos faciat florenos, tunc hoc ipsum dimidii floreni augmentum non creditoris; sed debitoris commodo cedit. 1298. 67. & seqq.

Ad hujus pacti, quòd mutuatarius, venditor annui reditus, vel reemptor ex pacto de retrovendendo, aliive his similes, ad scutatos mutuò acceptos, vel à talibus emptoribus sibi solutos, præcisè in eodem numero & specie reddendos obstricti esse debeant, constitutionem, hæc duo requisita, ut, primò, integri thaleri, scutati, vel similes nummi, harte / oder gantze Reichsthaler / Ducaten / Gold-Gulden / &c. fuerint crediti, vel soluti; &, 2dò, contrahentes specificè paciscantur, quòd futura restitutio in ejusdem speciei, & numeri, nummis, auch mit hundert Ducaten / Stückh vor Stückh / fieri debeat, copulativè concurrere debent. 1299. 79. & seq. 1306. 198. & seqq.

Hoc ultimo requisito deficiente, pro C. Scutatis quidem etiam scutati; sed non præcisè tot, quot crediti, vel soluti, nempe centum reddendi sunt; sed, si C. scutati tempore mutui, vel venditionis celebratæ, tantùm tercentum florenos usuales seu vulgares effecerint; subsecuto verò tempore illorum valor impositicius usque ad IV. florenos excreverit, tunc sufficit, tot scutatos, creditori restitui, quot tercentum florenorum summam constituunt; hoc non obstante, quòd expresè sit dictum, quòd C. scutati in eadem Moneta restitui debeant. 1299. 81.

Si quis C. scutatos mutuò dederit, & expresè sit pactus, quòd sibi tot, quot mutuos dederit, ejusdem Monetæ nummi restitui debeant, tunc neque plures, neque pauciores, quàm mutuò accepti, restitui debent, sive valor interea decreverit, sive creverit. 1299 86. & seqq.

In talibus terminis potiùs corpora & materia Monetæ, quàm quantitas, & publica lege impositia æstimatio spectata intelligitur. 1299. 87.

Hocque ipsum leges, regulariter, permittunt. 1299. 88.

Quando species Monetæ in obligatione & solutione conjunctim nominantur, sine certi valoris determinatione, ità nimirum, ut debitor fateatur, daß ihme der Creditor eine gewisse anzahl Thaler / oder Goldgülden stück vor stückh geliehen / und daß er auch solche in eadem specie, wie sie ihme geliehen / Stückh für Stück gerechnet / wider heimbgeben wolle / tunc pactum conventum, hocipso modo, specificè implendum, omni mutatione, quæ postea contingit, totaliter posthabita. 1300. 94. 1301. 111.

Si mutuatarius, vel annuorum redituum venditor, sortem, vel pretium emptionis, den Widerkauffs-Schilling / *in certis speciebus* redendum promiserit, *tunc solationes* annuorum redituum, vel usurarum, in alia Moneta factæ, nihil præjudicant. 1300. 100.

Diversum dicendum, si nullum tale specificum pactum fuerit initum: Tunc à solutione annuarum usurarum ad ipsam quoque sortem benè dijudicandam non malè arguitur. 1300. 101. & seqq.

Etiamsi in ipsa obligatione certus valor thalerorum expressus fuerit; si tamen deindè, pro usuris ex sorte M. thalerorum, quotannis L. thaleri in specie soluti probentur, tunc etiam sortem in M. thaleris regulariter in specie reddi oportet. 1300. 102.

Contrahentes, in tali casu, à conventa thalerorum æstimatione recessisse censentur. 1300. 102.

Pecunia credita, vel à venditore annuorum redituum, vel prædii reemptore, aliisque similibus restituenda, præcisè in numero totv. gr. thaleris, ducatis, vel aliis aureis vel argenteis Monetis, quot mutuò datæ, vel pro pretio solutæ, sine ullo adaucti, vel imminuti, vel nullatenùs mutati valoris discrimine, restitui debet, si, primò, cùm M. ducati vel thaleri soluti, aut mutuò dati essent, convenerit, daß hinwider NB. so viele Reichsthaler / oder Ducaten in specie zurückh gegeben werden sollen. 1301. 105.

Vel (2.) sit dictum: Tausend Reichsthaler / Stückh vor Stückh. 341. 47. & seqq. 1301. 106.

Vel (3.) hæc conventio addita: Daß Banco-Thaler wider erlegt werden ſollen.
341. 47. & ſqq. 1301. 107.

Vel (4.) inter partes ità convenerit, daß die außgeliehene Eintauſend Reichsthaler oder Ducaten / præcisè in dem jenigen valôr, wie der Debitor ſie empfangen / ſollen bezahlt werden. 341. 47. & ſqq. 1301. 108.

Vel (5.) hoc actum: Daß Tauſend Reichsthaler in ſpecie, wie dieſelbe in banco gültig / der Reichsthaler zu 14. Silbergroſchen / den Groſchen zu 12. Meißniſchen Pfenning gerechnet / wie der Schuldner ſolche ſelbſt empfangen / wider ſollen bezahlt werden. 1301. 109.

Vel (6.) ſic pactum: Daß / wann jeder Schuldner dergleichen Reichsthaler in ſpecie nicht lüfern könte / alsdann er dieſelbe an gangbahrer Müntze dergeſtalten erſetzen wolle / wie der Reichsthaler / tempore ſolutionis, am höchſten ausgebracht werden könne. 1301. 110.

Vel (7.) debitor in tabulis cautionis expreſsè profeſſus ſit, daß er 1000. Reichsthaler / guth am Schroot und Korn unverſchlagen / NB. deren jeglicher zwey Loth ſilber wäge / empfangen habe / und er wider dergleichen reſtituiren wolle. 1301. 113.

Vel (8.) centum Joachimici, ut Joachimici, mutuò dati fuerint. 1301. 114.

Vel (9.) centum aurei, adjecta certa æſtimatione, ex. gr. ad novem florenos, fuerint crediti, & debitor tantundem ſe reſtituere velle promiſerit. 1301. 115.

Diverſum dicendum, ſi debitor promiſerit, quòd mille thaeros, ſive ſcutatos, ſibi mutuò datos, in eodem Monetæ genere, wider an guthen Ducaten oder Thalern heimbgeben wolle. 1301. 116.

Licet tota ſumma credita in meris ſcutatis fuerit numerata. 1301. 116.

Vel in ſpecie dictum fuerit: Daß die empfangene Tauſend Reichsthlr mit Tauſend Thalern wider abgelegt werden ſollen. 1302. 118.

Niſi etiam hoc adjectum fuerit: An Tauſend Thalern ſpecies. Oder / An Tauſend Thalern ſtückh vor ſtückh. 1302. 119.

Tametſi debitor ad thaleros & aureos ſe obſtrinxerit, & propterea etiam talem Monetam reſtituere teneatur; tamen poſtea, mutato valore extrinſeco, ad tempus contractus ità reſpiciendum, ut, ſi thaleri, ducati, vel aurei in valore decreverint, hoc ipſum decrementum à debitore ſupplendum, vel ſi valor illorum interea ſit auctus, hoc etiam augmentum debitori relinquendum ſit. 341. 55. 1302. 120, & ſqq.

In hunc modum omnes Curiæ, & Collegia Juridica Saxoniæ pronuntiant. 1302. 121.

Licet quis Tauſend guthe / wohlwichtige / Rheiniſche Gold-floren Haupt-Summ ſe mutuos accepiſſe confeſſus fuerit, & in caſum ſibi factæ reſignationis promiſerit, die berührte 1000. guthe vollwichtige Rheiniſche Gold-floren, Haupt-Summ / wider zuentrichten; tamen ipſe nec tunc tot aureos Rhenanos, quot accepit, in ſpecie ſeu numero eodem, reſtituere tenetur; ſed ſufficit, ſi illos M. aureos Rhenanos in eadem Moneta; licet, propter adauctum illorum valorem, numero pauciores reſtituat. 1302. 124.

Ad crimen falſæ Monetæ, ſive per ejus fabricationem, ſive per ſolam expenſionem, committendum, ſemper dolus malus neceſſarius eſt. 1784. 5.

Ignorantia craſſa & verè affectata, quoad falſæ Monetæ expenſionem, præprimis ſi exponens aurifaber ſit, cum dolo malo ad patia judicatur. 1784. 6. & ſeq.

Non minùs atrox delictum habetur, Monetam falſam dolo malo expendere, quàm fabricare. 1787. 30.

Etiam in crimine falſæ Monetæ, præprimis ad fundandam pœnam capitalem, ante omnia de corpore delicti certò conſtare debet. 1784. 3.

Multi DDres etiam illos, qui falſam Monetam dolo malo expendunt, vel expendere faciunt, etiam Juris communis veritate inſpecta, ejusdem, quæ fabricatores ipſos manet, pœnæ reos ſtatuunt. 1786. 27. & ſeq.

Ordinatio criminalis tales expoſitores planè ignis pœnæ ſubjugat. 1787. 32.

Juxta hanc ſanctionem ad pœnam ignis fundandam alterutrum ſufficit, ſive quis falſam Monetam fabricaverit, ſive illam dolo malo expenderit. 1787. 33.

In Foro Saxonico adverſus doloſos falſorum numismatum expoſitores, regulariter, ne quidem capitalis, nedùm ignis, pœna obtinet. 1787. 34.

Plurimi DDres pœnam falſæ Monetæ expoſitionis de Jure Romano ſaltem arbitrariam eſſe contendunt. 1787. 35. & ſeq.

Pœnam Vivicomburii crimen falſæ Monetæ propemodùm ſuperare exiſtimat Zieglerus. 1787. 36.

Falſam Monetam, communicato cum ipſis Pſeudo-Monetariis conſilio, expendentes, ex communiori interpretum ſententia, vivicomburii pœna plectuntur. 1787. 38.

Quare talium expoſitorum & ipſorum Pſeudo-Monetariorum par ſit delictum? 1788. 39.

Qua pœna illi, qui talem Monetam ab aliis fabricatam, præcipuè majorem, alio quovis modo quæſitam, doloſè expendunt, ſint afficiendi? 1788. 40.

Ob crimen expoſitæ falſæ Monetæ pœna gladii etiam in aliis Provinciis hodienùm frequentatur. 1788. 46.

Ad hoc, ut crimen falſæ Monetæ perfectè conſummatum dici queat, ſola Monetæ adulterinæ erogatio ſufficit; licet nullum actuale lucrum ad expoſitorem pervenerit. 1789. 51. & ſqq.

Qui falsam Monetam cudunt, licet eam non expendant; tamen ultimo supplicio, tametsi non ignis, attamen gladii afficiuntur. 1789. 58.
Prosper Farinacius tali casu nonnisi mitiori pœnæ & damnationi ad triremes locum facit. 1789. 59.
Pœna criminis expositæ falsæ Monetæ, ex capite illius reiterationis, sine dubio ad pœnam ultimi supplicii extendi potest. 1790. 68.
Pœnam capitalem, ob reiteratam falsæ Monetæ expositionem, Farinacius non aliter admittit, quàm si talis expositor sua expositione ipsis Pseudo-Monetariis auxilium præstiterit. 1790. 70.
Quid de hac sententia censendum? 1790. 71.
Adducitur præjudicium Ampliss. Facult. Jurid. Francofurtanæ, quo, ob gravissimi hujus criminis reiterationem, reo, ob illud jam semel punito, ultimi supplicii pœna dictata fuit. 1790. 72.
Etiam falsæ Monetæ crimen in classem talium criminum refertur, quorum conatus ab ipsa lege specificè notatus est. 1790. 73.
Ob summam & extremam paupertatem etiam Pseudo-Monetariis pœna capitis remittitur, & extraordinaria saltem decernitur. 1791. 78. & sq.
Jus aggratiandi etiam in crimine falsæ Monetæ locum sortitur. 1788. 45.

MORA.

Ubi nulla Mora est, ibi nulla etiam petitio pedem figere potest. 543. 441.
Qualis dilatio in Mora constituat? 545. 461.
Moram facit, qui mavult litigare, quàm restituere. 545. 470.
Sed tunc demùm, si certum sit, quid debeatur? 545. 471. & 474.
Quoties justè litigatur, nulla propriè sic dicta Mora committitur. 545. 472. & 479.
Actionem contra se in judicium deductam, opposita exceptione, elidens magis in solutione cessasse, quàm Moram commisisse videtur. 545. 475.
An adversus lapsum termini, à lege vel judice præfixi, Moræ purgatio admittatur? 1241. 23.
Quidsi incontinenti fiat? ibid. 1247. 97.
An in specie de termino probatorio idem dicendum? 1247. 91. & sqq.
Alimenta in testamento relicta ignorans etiam præteriti temporis præstationes justissimè exigit; tametsi hæres non sit in Mora. 1237. 148. & sqq.
Unicuique, regulariter, sua propria duntaxat Mora præjudicat. 1668. 40.
In jure ultima solummodò Mora attenditur. 1669. 47.
De usuris ex Mora debitis vid. Usura.
purgatione Moræ ad evitandam emphyteuseos caducitatem vid. Emphyteusis.

MORATORIUM RESCRIPTUM.

Necessitas præstandi cautionem fidejussoriam illi incumbens, qui rescriptum Moratorium impetrare cupit, est saltem hypothetica. cons. 16. n. 971.

MORBUS.

De remediis morborum superstitiosis vid. Superstitio.
sumptibus in ultimum defuncti debitoris, ejusdemque liberorum Morbum impensis vid. Credd. concursus.

MORS.

Nemo, præsertim Morti vicinus, æternæ salutis immemor præsumitur. 291. 103. & sq.
Mors non subitanea; sed benè prævisa & præmeditata loco juramenti à multis habetur. 291. 110.
Etiam testium bonæ famæ depositiones, licet injuratæ, pro validis habentur, si Morte ipsorum fuerint confirmatæ. 291. 111.
Perspecti candoris, ejusdemque illustris Viri asseveratio, ejus Morte confirmata, multum roboris habet. 737. 263.
Scripturæ ex Morte sui authoris, si persona bonæ famæ & existimationis fuerit, haud exiguum accedit momentum. 1472. 182.
Idem multo magis de assertione Principis vel Comitis in scriptis facta, si & hæc ejus Morte obsignetur, dicendum. 737. 266.
Quatenùs ob Mortem defuncti juramentum ei delatum pro præstito habeatur, vel non? vid. Juramentum in supplementum.
Libri rationum privatim conscripti qualem post Mortem scribentis probandi vim habeant? vid. Ratio.
De confessione paulo ante Mortem facta vid. Confessio.
Milites in expeditione constituti in umbra Mortis continuè ambulant. 724. 91.
In Qq. ad successionum materiam spectantibus, regulariter, tempus Mortis illius personæ, de cujus successione, seu hæreditaria, seu fideicommissaria, quæstio est, considerari solet. cons. 16. n. 658.

MORTUARIUM.

Præstatio Mortuarii, das Hauptrecht / Leibfall / &c. certum & infallibile hominis proprii indicium constituit. 232. 783. & sqq. 234. 799.
Hæc in variis rebus consistit. 233. 784. & sqq.
Fit de corporibus hominum propriorum; non de prædiis ab ipsis possessis. 233. 791. 234. 805.
Neque aliter obtinet, quàm si modus & conditio, sub qua illa indulgetur, etiam adimplenda sit. 233. 793. & sqq.
Soli censuarii sunt obligati ad Mortuaria caducitatis. Quinam sint tales? 234. 800. & 802.
In Marchia Badensi & vicino Comitatu Eberstheinensi quatenùs homines proprii, sua bona adhuc ipsi in vivis constituti suis liberis, uxori, vel aliis futuris hæredibus tradentes, Mortuarii solutionem declinare queant? 181. 237. & sq. 233. 792.

Jus

Jus Mortuarium in noſtra vernacula effertur ſub nomine das Leibfahls / Todfahls / Thädigung des beſten Haupts. 182. 246. & ſq.
Idem jus etiam vocatur die Frohn-Löſin. 183. 257. & ſqq.
Conventio domini vel officialium, cum hominis proprii hæredibus de mortuarii quantitate, licet pluries, in eadem familia, facta, tamen nihil quantitati, vel electioni, in libris publicis contentæ, derogat. 628. 203. & ſeqq.
In ejusmodi actu facultativo nec conſuetudo, nec præſcriptio obſtat. 628. 205.
Super eo, quod nomine Mortuarii præſtandum, frequenter cum domino, vel ejus officialibus tranſigitur. 628. 207. & ſeq.
Talis conventio etiam appellatur die Thädigung des beſten Haupts. 618. 208.
Reditus ex jure Mortuario pendentes etiam ad uſufructuarium ſpectant. 680. 75. 1739. 26.

MULCTA.

An Domino directo, qua tali, jus emphyteutam Mulctandi competat? vid. Emphyteuſis.
Nemo ex facto, vel conſenſu privati, jus mulctandi ſibi aſſerere poteſt. 616. 33. & ſeq.
Compendia Mulctarum ſpectant ad uſufructuarium. 681. 76. & ſeq. 1739. 27.
Nec dominus proprietatis eas remittere poteſt. 1739. 28.

MUTATIO.

Mutatio eſt accidens. 1069. 320.
Mutatio, in dubio, non debet præſumi. 974. 775. 978. 809. 1069. 318. & ſeq. 1142. 394.
Si præſertim de geminata voluntate quæſtio ſit. 1142. 397.
Hæc regula tàm in ſupremis voluntatibus, quàm in negotiis inter vivos attenditur. 974. 778. 1142. 395.
Etiam quoad illa, quæ ex intervallo, imò etiam poſt longi temporis decurſum fiunt. 974. 779. 1069. 321.
In dubio potiùs error & inadvertentia, quàm mutatio pacti, præſumitur. 1069. 325.
Quicunque dicit, legitimè conditam diſpoſitionem ex poſt facto mutatam, hanc mutationem probare tenetur. 474. 780. 1068. 321. & 325. 1142. 378.
Ad hoc, ut pactum legitimè initum dicatur mutatum, expreſſa voluntatis declaratio requiritur. 1069. 322.
De Mutatione Emphyteuſeos poſſeſſoris vel ejusdem domini directi vid. Laudemium.
bonitatis monetæ vid. Moneta. Thalerus.

MUTUUM.

Quando alteri pecunia, ea lege, datur, ut eâdem in ſpecie ſeu in natura, unà cum interesse, reddatur, tunc non contrahitur Mutuum; licet contrahentes id ità appellaverint. 1507. 29. 32. & 36.
Tale negotium in varias contractuum ſpecies incidere poſſe, pluribus demonſtratur. 1507. 34. & ſeqq.
An talis pecunia in bonis debitoris obærati adhuc extans jure ſeparationis ordinario auferri poſſit? 1508. 47.
Vocabulum, Leihen / non de ſolo Mutuo; ſed etiam de aliis contractibus, tàm nominatis, quàm innominatis, prædicatur. 1508. 44. 1509. 55.
An hic Contractus, wann man den armen Leuthen auff Wein oder Früchten / etwas Gelds zuvor ausgibt / auff den gemeinen Schlag / auff die Rechnung / vel ſimili ratione, ſit mutuum? 122. 174. & ſeqq.
Jus uſuras ex Mutuo fœneratitio exigendi immobilibus rebus accenſeri haud poteſt. 123. 188.
Debitum, publica quantumvis hypotheca munitum, tamen, ſive ex Mutuo, ſive aliundè deſcendat, mobilium jure exiſtimatur. cons. 16. n. 623. & ſeq.
Quando Pater, pecuniâ Mutuò ab alio acceptâ, filio jus civicum comparavit, creditori, adverſus filium, de in rem verſo actio competit. 1414. 134.
Creditor tali caſu jure deſiderat, ut in locum filii, cui ex ſui patris obærati maſſa bona materna debentur, pro rata ſurrogetur. ibid.
Quo jure is, qui ad mercedes debitoris obærati famulis & ancillis ſolvendas pecuniam mutuò dedit, in concurſu credd. cenſeatur? vid. Merces.
Creditor, qui probavit, ſe mutuam alicui pecuniam dediſſe, ſi teſtes dicant, ſe quantitatis non ampliùs recordari, ad juramentum dicendæ veritatis jure admittitur. 1316. 81.
Idem dicendum, ſi teſtes quantitatis, vel qualitatis frumenti vel vini Mutuò dati non ampliùs ſint memores. 1316. 82.
De eo, qui ad agros Debitoris obærati conſerendos frumentum ſementarium, vel ad pabulum ejusdem pecudibus comparandum, vel ad fructus ultimi anni percipiendos & colligendos, vel ad reſtitutionem ædificii pecuniam Mutuò dedit, quo jure in concurſu credd. potiatur? vid. Credd. concurſus. Hypotheca.
De pecunia eccleſiæ vel alterius pii corporis, præprimis ad ſpeciale juſſum Magiſtratus, mutuò data, an aliquo privilegio in concurſu credd. gaudeat? vid. Credd. concurſus.
Ex natura Mutui debitor non plus reddere cogitur, quàm à creditore ipſe accepit. 341. 62. 1296. 45.
Frumentum vel vinum Mutuò accipiens, etiamſi frumenti vel vini æſtimatio multùm creverit; tamen præcisè tot modios frumenti, vel tot amphoras vini, quot accepit, reſtituere tenetur, licet creditor, hoc modo, bis ter-

ve, quaterve plus, quàm dedit, recipiat. 1305. 177. & seqq.
Æstimatio, ceu non credita, pro credito vino, creditori invito obtrudi nequit. 1305. 182.
Lex, Civitas. 27. de reb. cred. ultra summam in usus civitatis versam, eam condemnari patitur haudquaquam. 1297. 46.
De Mutuo in certa specie nummorum restituendo, & cujus temporis valor quoad restitutionem pecuniæ mutuò acceptæ respiciendus veniat? vid. Moneta. Thalerus.

NATIVITAS.

Mann-Recht frequenter nihil aliud denotat, quàm Literas natalitias, Gebuhrts-Brieff. 238. 843. & seqq.
De Literis natalitiis vid. porrò Literæ.

NATURALIS. NATURA.

Cujuslibet rei Naturam potiùs attendere oportet, in suis effectibus se exerentem, quàm qualemcunque ejus nominationem. 623. 133.
De Parr. & Liberis naturalibus vid. Liberi.

NAVIS. NAUTA.

Edictum Prætoris contra Nautas propositum multa continet singularia. 592. 80.
Et dehinc ejus gravis, onerosa, & à regulis juris ordinarii exorbitans dispositio non facilè extendenda. 592. 81. 595. 135.
Nautæ omnium res salvas fore recipiunt, & ex receptione sua omnibus tenentur. 592. 82.
Sive ista receptio expressis fiat verbis, sive merces in navim inferri patiantur. 592. 83. & sqq.
Sufficit sola scientia, res in navem inferri; quamvis saltem generalis. 592. 86.
Res in navem immissæ sunt periculo Nautarum, licet illæ levissima seu minima ipsorum culpa intereant. 592. 87.
Solus talium rerum casualis interitus ab hac actione immunitatem præstat. 597. 88.
Probato per Nautam damno casuali, viatoribus incumbit, ut, culpam ejus præcessisse, demonstrent. 598. 162.
Caupones, regulariter, tenentur, licet nulla ipsorum culpa probari queat. 598. 169.
Diligentia Nautis incumbens rigidissima est. 593. 90.
Nauta furta tùm propria, tùm proprii famuli, tùm aliorum viatorum, horundemque famulorum, tùm & omnium aliorum præstare tenetur. 593. 91. & seqq.
Navis exercitores non minùs, ac rem cauponariam exercentes, tutum omnibus in illa, quoad res & personas, receptaculum promittere intelliguntur. 594. 121.
In navi, caupona, vel stabulo rigor edicti Prætorii, ex eo, faciliùs locum sortiri potuit, quia illa sunt clausa, furesque facilius sollicitâ cauponis, nautæ, vel stabularii custodia constringi & detegi possunt. 595. 123.
Nauta non tàm obligatur ratione rerum & hominum susceptæ transportationis, quàm, interdum diuturnæ, cum illis, in Navi, una cum sua familia, conversationis, quæ iter facientibus periculosa. 595. 129.
Nautæ, caupones, & stabularii, frequenter sceleſtam cum raptoribus & furibus societatem ineunt. 595. 130.
In sollicita subjecti hujus Edicti Prætorii evolutione Ulpianus, ultra solos Lintrium & Ratium vectores, neminem alium notavit. 591. 71.
Cur Lintrarii & Ratiarii huic edicto justissimè fuerint subjugati? 601. 215. & seq.
Rates & Lintres, earumque exercitores, sub nomine Navium & Nautarum rectè comprehenduntur. 602. 216.
Ratium & Lintrium nomine quid indigeretur? 603. 217. & seq.
Absurdum est, eos, de quibus Edictum Prætoris non loquitur, duriùs obligari, quàm ipsosmet Nautas, caupones & stabularios. 595. 126.
Similiter minùs rectè dicitur, sententiam edicti Prætorii in aliquo locum habere; sed non etiam omnia in illo Edicto proposita remedia. 594. 116.
Necessitas, ex causa celeris transportationis, res suas piscatoris Naviculæ concredendi, non efficit, ut actio de recepto obtineat. 599. 179.
Aurigæ & Nautæ vina *sibi concredita adulterantes eâdem pœna afficiendi.* 589. 32.
Necessitas nos adigens, ut etiam juratis & publicis nuntiis nostras literas, & iisdem includenda concredamus, an actionem de recepto, contra illos, fundet? 600. 184.
Si nulla necessitas Nautæ, vel cauponi res suas credendi viatores impellat, an eapropter actio de recepto cesset? 600. 187.
Utrum statum tempus abeundi & redeundi in fundanda actione de recepto aliquid conferat? 600. 190. & seqq.
An Postarum insigne, quo publici cursores instructi sunt, hic aliquid operetur? 600. 193.
An ex eo, quòd Nautis & cauponibus, de rebus ex navi & caupona ablatis, similiter etiam Aurigis & alius quibusvis vectoribus, de rebus ex curru vel rheda ablatis, actio furti concedatur, ad statuminandam actionem de recepto contra Aurigas rectè concludatur? 601. 203. & seqq.
An pœnarum, quibus Nautæ & aurigæ obnoxii sunt, identitas ad dictum effectum aliquid conferat? 601. 207.
An variorum delictorum inter Nautas & aurigas communis frequentia? 601. 210.
Frequentia furandi nec contra publicos, nec privatos alienorum bonorum administratores actionem de recepto in esse producit. 601. 213.
A navi ad vehiculum argumentum haud infrequens. 589. 29.
A convenientia in uno tertio vehiculi & Navis

non licet concludere ad universalem Juris identitatem. 600. 200.
Si præsertim de Juris exorbitantis & odiosi extensione quæratur. 601. 201.
Societas Aurigarum cum prædonibus, & furibus, non tàm facilè metuenda, ac Nautarum, cauponum, & stabulariorum. 601. 211.
Utrum actio de recepto, contra Naut. Caup. & Stab. proposita, sit ex quasi contractu, atque ità nativa, an verò dativa? 594. 114. & seq.
An actio utilis de recepto etiam adversus Aurigam, Vectorem, vel Rhedarium, qui publicam, vel privatam rhedam meritoriam exercet, wider einen Land-Kutscher / itemque adversus Postarum Magistrum, Post-Meister / Posthalter / & sic deinceps, ob merces ab ejus ministro amissas, institui valeat? 588. 19. usque ad 602. 219.
An Caupo ex eo, quòd nullum vehiculo per noctem custodiendo apposuerit custodem, domino pecuniæ ex dolio eidem impositò ablatæ teneatur? 598. 170.
In rebus navigio impositis nulla Nautæ tacita competit hypotheca. 601. 202.
Actio pœnalis mixta in secunda Edicti Prætorii parte contra Nautas proposita (excepto objecto) longè durior est illa, quæ in prima ejusdem parte proponitur. 594. 118.
An contra Rhedarios & Postarum Magistros hæc etiam locum habeat? 594. 112.
Actio in factum, ob furtum vel damnum injuria datum contra Nautas, Caup. & Stabularios competens, ad quid hodiè detur? 139. 54.

NECESSITAS.

Quod alicujus potestati permittitur, id non subjicitur Juris Necessitati. 1501. 33.
Multum de justitia detrahit Necessitas. 275. 1901
Necessitas caret Lege. 537. 345.
Necessitas ipsa sibi facit legem. 537. 346.
Et licitum efficit, quod, citra Necessitatem, illicitum foret. 537. 347.
Statuto, regulariter, contravenire non creditur, qui ex Necessitate ei contravenit. 537. 348.
Solennitas à lege, vel statuto requisita, tempore Necessitatis relaxatur. 537. 349.
Verbum, Sollen / præsertim in Statutis, præcisam importat Necessitatem. 1294. 13. cons. 16. n. 688. & 956.
Multa necessariò fieri jubentur; sed ex Necessitate tantùm hypothetica. cons. 16. n. 970.
Illustratur hoc variis exemplis. cons. 16. n. 962. & seq.
Necessitatis pro tempore præterito nulla ampliùs ratio haberi potest. 1237. 147.
De testamento tempore extremæ Necessitatis, v. gr. in itinere à lethaliter decumbente, confecto vid. Testamentum.
Verba: Ab omnibus oneribus, quomodocunque nominentur, an etiam casus insolitissimæ Necessitatis complectantur? 403. 262. & seq. 406. 298. & seqq. 388. 76. junct. 413. 383. & seqq.
De Necessariis Nominum cessionibus, earumque jure, vid. Cessio. Anastasiana Lex.
Collectis ob extremam Necessitatem indictis vid. Immunitas.

NEGATIO. NEGATIVUS.

Quod de uno dicitur, de alio negatur. 202. 456.
Frequentissima Reorum Negatio, regulariter, non attenditur. 1473. 297.
Quando factum est notorium, tunc sola Negatio non facit rem dubiam. 1786. 20.
Negativa responsio in ipsa quæstione frequenter latitat. 142. 85.
Adversus se propositæ Negativæ, quòd hoc vel illud non adimpleverit, non contradicens, hanc ipsam Negativam confiteri intelligitur. 191. 351.
Negatio adversarii, in casibus, quando evidens contrarii probatio suppetit, vel una, aut plures præsumtiones Neganti adversæ sunt, non reddit rem dubiam. 229. 755.

NEGATORIA ACTIO.

In actione Negatoria dominium incidenter solùm in judicium deducitur, hinc & præsumtiva solummodò ejusdem probatio sufficit. cons. 21. n. 26. & seq.

NEGLIGENTIA.

De Negligentia Judicis vid. Judex.

NEGOTIUM. NEGOTIORUM GESTIO. NEGOTIATOR.

Quicunque alienis Negotiis se immiscet, imprudenter hoc ipso facere censetur, & seipsum suspectum reddit. 935. 329.
Negotiorum gestor gratuitam domino, & ab omni lucro abstinentem fidem præstare debet. 1167. 694.
Etiam indebitum, gestori solutum, domino Negotii restitui debet. 1167. 695.
In bonis Negotiorum gestoris nullum jus hypothecæ, imò ne quidem personale exigendi privilegium competit. 1422. 224.
Negotiorum Gestor, etiam Fructus, salvo jure fructuario, nomine sui principalis, benè percipere potest. 689. 201.
Quoties negotium ex necessaria vel utili ratione à Gestore inchoatum & susceptum ostendi potest, actio negotiorum gestorum indubiè cum effectu intentari potest. 1450. 97.
Quibus casibus actio negotiorum gestorum locum habet, illis etiam actio de in rem verso obtinet. 1450. 96.
Utrum actio familiæ ercisc. & neg. gestorum ità possit concurrere, ut alter hæredum eligere

valeat, utra contra cohæredem experiri ei lubeat? 1168. 697.

NEPOS. Conf. LIBERI.

Sub nomine der Leibs-Erben etiam Nepotes continentur. 775. 48. & seqq.

Itidemque sub nomine Filiorum ex proprio corpore natorum. 775. 50.

Nisi alia disponentis sententia & mens aliundè appareat. 775. 51. & seq.

Sanguinis continuatio est etiam in Nepotibus. 775. 53.

An sub conditione, si sine Liberis, etiam Nepotes comprehendantur? vid. plura sub voc. Liberi.

Propter sanguinis continuationem etiam Nepotes, & porrò sequentes, de eodem quorumcunque ascendentium tùm corpore, tùm sanguine nati dicuntur. 775. 56. & seqq.

Gravamen injunctum filio non extenditur ad Nepotem. 30. 258.

Æqualis dilectio & affectio erga Patruum & Nepotem non patitur Nepotem per patruum excludi. 866. 111.

In multis Juris capitibus aliter Filii, aliter Nepotes appellitantur. 1386. 20.

NOBILIS.

Dignitas Nobilitatis omnem simulationis, ingratitudinis, falsitatis, & calumniæ suspicionem excludit. 291. 107. 492. 26. 400. 227. & seq.

Hinc, si cessio nominis inter ejusmodi personas, viliore licet pretio, fiat, tamen Legis Anastasianæ dispositio, ob cessantem fraudis suspicionem, vix pedem figere potest. 1178. 83.

Nobiles observantiæ & moribus inter ipsos obtinentibus se conformare voluisse censendi. 833. 123.

Magnificum, liberalem & munificum esse, laus Nobilium haud ultima est. 696. 720.

Manca sine divitiis est Nobilitas. 960. 681. & seq. 398, 212. & seqq.

Conditio Creditoris, ob debitoris Nobilitatem, regulariter, haud debet reddi deterior. 1692. 39.

In hac Q. Utrum prædia Nobilium, in dubio, pro feudalibus vel emphyteuticis, haberi debeant? qualitatis personarum magna habetur ratio. 1213. 34.

Nobiles, in dubio potiùs feudalia, Ritter-Güther / quàm solùm emphyteutica prædia, Erb-Zinß oder Baur-Güther / possidere præsumuntur. 656. 173. & seq. 1213. 35.

Etiam Nobiles emphyteusin habere & acquirere, & exindè collectis & aliis oneribus obnoxii fieri queunt. 656. 175. 1213. 36.

An etiam in Saxonia? 300. 41. & seqq.

Nobiles etiam plebeja & burgensatica feuda possidere, & exindè omnibus, tàm ord. quàm extraordinariis oneribus subjici possunt. 1212. 30. 1219. 121. & seqq. 1220, 123.

Nobilis Imp. immediatus burgensatica & in æstimum pridem relata bona, ceu ab omnibus collectis immunia, possidens, illa ipsa bonorum catastratione, licet plenè probari queat, insuper habita, tamen immunitati legitimè quæsitæ relinqui debet. 104. 486.

Nobiles immediatè Imperio subjecti non privatæ sunt personæ; sed publicis rectè annumerantur. 831. 108.

Nobilis Imp. immediatus in suo territorio tantundem juris habet, ac Imperator in toto Imperio, aliique Imperii Status in suis territoriis. 832. 109. 969. 719.

Imperii Romano-Germanici Principibus, regulariter, non competit jus Nobilitandi. 1211. 12. & seq.

Habito respectu ad personæ dignitatem & nonnulla privilegia, Equites, & Nobiles, die Ritter / und die von Adel / in aliquibus differunt. 1218. 102. & seqq.

Natalibus Nobiles, insimùlque equestrium prædiorum possessores etiam ad regionis conventus sunt vocandi. 1219. 112.

De Libris Nobilium jurisdictionalibus & censualibus vid. Liber.

Promissione bey Adelichen Ehren / Treu und Glauben / vid. Promissio.

Consuetudine Nobilium in scriptis contrahendi vid. Scriptura.

Ordine Nobilitatis Imp. immediatæ, potissimùm, Suevicæ vid. Equestris Ordo.

Nobili Feudo vel Vasallo vid. Feudum. Vasallus.

Filiarum nobilium successione in feudis vel Fideicommissis vid. Feudum. Fideicommissum. Renunciatio. Pactum.

Jure Operarum, quas Nobiles à suis subditis exigere possunt, vid. Operæ.

Fideicommissis & Pactis familiarum & personarum Nobilium vid. Fideicommissum. Pactum.

Donationibus Nobilium immediatorum vid. Donatio.

NOMEN. NOMINATIO.

Nomina & cognomina quo fine inventa sint? 1539. 37.

Nomina rerum & personarum certitudini inserviunt. 652. 109.

Nomen est consequens ipsius rei. 652. 108.

Cui Nomen tribuitur, ei Nominis effectus denegari non debent. 623. 132. 652. 107.

Res Nomine carens, etiam Nominis fructu carere debet. 623. 131.

De Nomine frustra disputatur, ubi qualitas rei ex se satis est certa. 623. 130, & 133.

Contrahentium mentis haud postremum indi-

cium

cium est Nomen à contrahentibus contractui inditum. 647. 15. 1507. 30.
Etiamsi negotium inter ipsos celebratum ad alterius contractus naturam propiùs accedat. 647. 16.
Modò non propria contractûs natura reclamet. 1507. 31.
Geminata restrictio vim habet specialis Nominationis. 774. 39.
Germanicæ dictiones, Stamm und Nahm/solos masculos comprehendunt. 398. 207.
Unum idemque Nomen Germanicum, in diversis scripturis, & diversis temporibus, diversimodè effertur. cons. 21. n. 39.
Mutatio Nominis, regulariter, cuilibet permissa est. 1539. 35.
Qui falso Nomine in alterius detrimentum utitur, eoque in celebratione contractuum, ne ex illis conveniatur, sese alium simulat, crimen falsi committit. 1539. 36.
De erasione Nominis vid. Falsum.
Nominatione criminis socii vid. Socius.
vocatione ad hæreditatem, fideicommissum, &c. sub Nomine collectivo facta vid. Testator. Fideicommissum. Liberi.
Ordine Nominationis vid. Scriptura.

NON-USUS.

Ex eo, quòd dominus certa specie operarum, per plurimos annos, non opus habuerit, sicque iisdem non-usus fuerit, longæva consuetudo, ab his operis liberans, extundi non potest. 237. 827. & sq.
Licet talis Non-Usus fuerit immemorialis. 237. 829.
Quo casu aliud dicendum? 237. 832.

NOSTRUM.

Vid. Meum.

NOTARIUS.

Cuilibet Notario, à Comite Palatino, vel ab ipsomet Imperatore, peculiare Notariatûs signum concedi solet, quod ab ipso deinde mutari nequit. 1501. 31.
Testes, absque judiciali commissione, à solo Notario examinati nullam faciunt fidem. cons. 18. n. 10. & 14.
Hypotheca coram Notario & testibus constituta sine dubio est publica. 1410. 99.
Ad excludendum remedium L. 7. C. unde vi. non sufficit, possessionem per Notarium publicum fuisse apprehensam. 1047. 55. & sqq.
Quando de contractibus vel pactis quæritur, dictio Libellus nihil aliud denotat, quàm brevem & rudem delineationem punctorum, de quibus inter partes convenit; qualem etiam Notarii in suis protocollis conscribere solent. 834. 141.
Talis brevis consignatio sive punctatio à Notario facta non priùs obligatoria est, quàm si desuper solenne & omnibus numeris absolutum instrumentum confectum fuerit. 834. 142.
Quid ad hoc requiratur, ut hujusmodi instrumentum dicatur perfectum? 834. 143.
De Jure competentibus exceptionibus frequentissimè non tàm ex vera & seria paciscentium mente, quàm ex insulsa Notariorum consuetudine renuntiatur. 340. 29. & sq.
Scriptura Notarii, sine publica forma, pro privati tantùm scriptura habetur. 930. 279.
De instrumentis publicis, præprimis super ult. voluntatibus à Notariis conficiendis, eorumque requisitis, vid. plura sub voc. Instrumentum. Testamentum.
confessione coram Notario & testibus facta vid. Confessio.

NOTORIUM.

Notoriè multa Notoria dicuntur, quæ Notoria non sunt. 341. 43.
Aliud Notorium est, aliud quasi Notorium. 341. 44.
Confessio adversarii inducit Notorium. 191. 344. 194. 379.
Notorium quatenùs per Acta inducatur? vid. Acta.
Quando factum est notorium, tunc sola rei negatio non facit rem dubiam. 1786. 20.
Adversus apparens Notorium reus nihil allegare potest, quod sit coloratum. 1786. 21.
Notorium notoriè vim habet sententiæ, neque ulteriore eget probatione. 191. 345.
In Notoriis ordo juris non observatur. 1276. 11.

NOVATIO.

Per transactionem cum illis, quæ priùs inter vivos conventa, vel mortis causa disposita fuere, haud compatibilem, inducitur Novatio. 875. 236.
Licet animus Novandi expressis verbis non fuerit declaratus. 875. 237. junct. 876. 242. & sqq.
Ad inducendam, in talibus terminis, Novationem sufficere dicitur, ut contrarium, ne videlicet Novatio fieret, inter transigentes partes non fuerit actum. 875. 239.
Ubi primordiali obligationi, ex contractu descendenti, per transactionem aliquid adjicitur, & animus Novandi non specificè declaratur, creditor ex utraque obligatione agere valet, ità nempe, ut, quod in una deest, ex altera suppleatur. 876. 243. & sqq.

NOVELLA.

Novellæ 134. c. 10. etiam maritus, cui uxor innocens adulterii reiterati gratiam facit, particeps est. 1194. 42.
Ordinatio Crim. Carolina hanc Nov. non sustulit. 1194. 43.

NOVERCA.

A binubo Parente, si plus liberorum prioris matrimonii Novercæ assignetur, quàm uni ex illis,

lis, illud plus pro non scripto vel relicto haberur, liberisque prioris matrimonii defertur. 1267. 162. Conf. Donatio.

NOX. NOCTURNUS.

Merces pretiosas & nullius ferè ponderis per Noctem in rheda relinquens, nec easdem cauponi custodiendas tradens cujus culpæ reatum incurrat? 603. 239. & sq.

Quomodo tales res, potissimùm Noctu, debeant custodiri? 604. 244. & sqq.

Etiam temporis Nocturni circumstantia delictum, in ordine ad pœnam, haud parùm aggravat. 1343. 81.

Furta, latrocinia, & similia delicta plerumque Noctu committi solent. 1343. 82.

Horror Nocturnus omne ferè consilium & auxilium, aliundè petendum, excludit. 1343. 83.

De fure Nocturno vid. Furtum.

NULLUM. NULLITAS.

Quæ ab initio statim Nulla sunt, regulariter, solo temporis tractu convalescere nequeunt. 1485. 43.

Tametsi de actu geminato quæratur. 1485. 43.

Quando actus metu gestus ab initio ipso jure Nullus fuit, tunc ex actibus subsecutis, regulariter, ne quidem metus purgatio colligi potest. 1619. 148.

Filio per Rescriptum Principis vel Comitem Palatinum legitimato, in testamento paterno præterito, vel non ritè & legitimè exhæredato competit querela Nullitatis. 1270. 203.

Nullitatem, in una vel altera negotii parte vel articulo commissam, non semper totius negotii Nullitatem post se trahere, variis exemplis ostenditur. 829. 73. & sqq.

De confirmatione negotii ipso jure nullius vid. Confirmatio. Transactio. Geminatio.

Sententiæ ac processus Nullitate vid. Sententia. Judicatum. Processus.

NUMELLÆ.

Pœna Numellarum, in Ducatu Würtembergico, pro corporis afflictiva habetur. cons. 17. n. 62.

Utrum senibus etiam positio ad Numellas sit remittenda? cons. 19. n. 92.

Pœna positionis ad Numellas, fustigationem aliàs præcedens, personis epilepsia laborantibus plerumque remittitur. 1570. 47.

NUMERUS.

Numerus pluralis frequentissimè etiam in uno solo verificatur. 30. 255. 43. 382. 62. 550. 679. 51. 696. 297.

Numero plurali, etiam circa liberorum nomen, in numero singulari frequenter satisfit. 62. 550.

Quod tùm in supremis morientium elogiis, tùm in Statutis crebrò occurrit. 62. 551. & sq.

Numerus pluralis in singulari semper verificatur, cùm eadem est ratio unius & multorum, & pluralitas non pro forma requiritur. 62. 554. & sq.

Idem etiam tunc præcipuè obtinet, quando necessitas hoc ità efflagitat, vel ubi contraria interpretatio evitanda. 62. 556. 63. 569.

Vel quando agitur de aliquo futuro conditionali. 63. 560.

De magno liberorum Numero vid. Liberi.

NUMMUS BIBALIS.

De Nummis bibalibus; vulgò Weinkauff, vid. Immobilis.

NUNDINÆ.

Facultas contrahendi cum Judæis in pragmaticis Imperii Rom. German. sanctionibus ad solas Nundinas publicas restricta est. 1186. 27.

Extra Nundinas Christiani non aliter validum contractum cum Judæis inire possunt, quam si ille à competente Christiani Magistratu corroboretur, & sub autoritate illius celebretur. 1186. 28. & sq.

NUNTIUS.

Nuncius cùm alio, nomen alterius ex epistola eradente, & suum substituente, colludens cuinam actioni se obnoxium reddat? 146. 126. & sqq.

De Rapina proditoria, per publici Nuntii, collectas bellicas portantis, hostibus proditi de deprædationem commissa vid. Cons. 5. & 6. per tot.

Nuntii publici ab *omni injuria & spoliatione* securi esse debent. 276. 205. & sq.

Etiam jurati Civitatum Nuntii seu Tabellarii publicis signis instructi sunt. 600. 194.

Quatenùs Nuntio de insinuata citatione fides habenda, vel non? vid. Citatio.

Nuntii, regulariter, tantùm de lata, aliquando de levi; sed vix ullo in casu de levissima culpa respondere tenentur. 600. 185.

Necessitas nos adigens, ut etiam juratis & publicis Nuntiis nostras literas, & iis includenda concredamus, actionem de recepto contra illos non fundat. 600. 184.

De Donatione per Nuntium facienda vid. Donatio.

NUTUS.

Fideicommissa etiam solo Nutu constitui possunt. 1771. 54.

OBLATIO.

Pecuniæ debitæ Oblatio realis, & judicialis, seu in loco judicii facta, judicantur ad pariæ. 1056. 165.

OBLIGATIO.

Inter nativitatem Obligationis & actionis nec unicum momentum intercedere potest. 702. 368. & seqq.

Stipulatio quantitatis annuæ, bimæ, trimæ die solvendæ, an pro una, vel pluribus haberi debeat? 702. 373.

Licet trium summarum stipulationes hîc admittantur;

tantur; hoc tamen non impedit præsentaneam Obligationis nativitatem. 702. 374.
In obligationibus in diem contractis quare dies adjectus censeri debeat? 702. 370. & seqq.
Humana imbecillitas ad Impossibile obligari haud debet. 537. 336.
In dubio nemo se ad plus obligare voluisse præsumitur, quàm de jure tenetur. 943. 483. 79. 714. 424. 552.
Quæ voluntariè ab aliquo geruntur, non ultra, quàm gerit, ipsum obligant. 950. 499.
Ad impossibile Obligationem Leges ubique, tàm in contractibus, quàm sententiis, & præceptis, odio habent justissimo. 1475. 317.
Nemo alteri ex suo contractu, vel pacto, nostris etiam moribus, Obligationem & actionem acquirere potest. 872. 192.
Etiam Mater suis liberis. 872. 193.
Tàm legitima, quàm naturalis. 1264. 122.
Quilibet, etiam extraneus, futuris suis hæredibus Obligationem & actionem acquirere potest. 872. 194.
Si illis, qui tantùm hæredes nostri erunt, paciscì possumus, quanto magis ergò illis, qui & liberi, & simùl hæredes nostri sunt? 872. 198. & seq.
Qua ratione hoc in specie In fideicommisso conventionali fieri possit? vid. Fideicommissum.
Hodiè quamplurimi DDres contendunt, quòd quilibet alteri ex suo pacto Obligationem & actionem acquirere valeat. 874. 219.
Præsens & tacens ad hunc effectum, ut ipse alteri obligetur, pro consentiente non habetur. 1709. 79.
Idem dicendum, si de exceptione vel actione ipsi tacenti acquirenda quæstio sit. 1709. 80. & seqq.
De Instrumento debendi seu Obligationis vid. Instrumentum.
Verus debitor naturaliter & civiliter obligatus, per sententiam Judicis absolutoriam, vires licet judicati nactam, à nexu naturalis suæ Obligationis non liberatur. 1079. 431.
Hæc Clausula: Wir / die Schuldner / wollen auch dise willkührliche Obligation nicht anders deutten / als sie im buchstaben lautet / und vom Herrn Glaubiger und seinen Erben allein verstanden und gedeutet wird / sit exaudienda? 1306. 185. & seqq.
Ubi nulla Obligatio, ibi nec ulla liberatio concipi potest. 742. 324. 234. 796.
De Obligatione per vim militarem illicitam extorta vid. Vis.

OBREPTIO.

Confirmatio negotii, per transactionem ipso jure nullam decisi, vitio Obreptionis laborare censetur, si non plenus totius negotii status confirmanti fuerit repræsentatus. 1233. 108.

OBSERVANTIA.

Ad Observantiam, non novi juris constituriva; sed actûs præcedentis saltem interpretativam pauci actus requiruntur. 209. 540. & seqq.
Observantia etiam unico actu introducitur; cui omnes sequentes sunt conformandi; contra quàm juris est in Consuetudine. 121. 163. 676. 14.
Observantia etiam unius saltem actûs paciscentium veram & genuinam mentem demonstrat. 302. 68. 209. 539.
Observantia ubivis attendenda, licet verba ipsius dispositionis vel pacti reclament. 211. 554. 838. 197.
Observantia quatenùs verbis dispositionis potior habenda? 838. 197. 676. 15. 683. 112. & seqq.
Si præsertim appareat, interpretationem dispositionis non esse rectam? 676. 16.
Quando non constat, quid à partibus actum, tunc immediatè subsecutæ Observantiæ vel non-Observantiæ acquiescendum. 838. 196. 35. 300. & seq. 302. 67. 304. 91. & seq.
Observantia subsecuta omne dubium tollit. 302. 69. 210. 551. & seqq.
Observantia omnium interpretationum regina audit. 209. 556. 210. 553.
De eo, quod diuturna Observantia dilucidum fecit, dubitare, vel ei contravenire velle, incivile reputatur. 210. 548.
Omnium optima probatio est. 211. 559.
Observantia potentissimè arguit, ità etiam de præterito obtinuisse, & in futurum servari debere. 211. 562. 302. 70.
De præsumtione ex Observantia temporis præsentis vel præteriti deducenda vid. plura sub voc. Præsumtio.
Quatenùs observantia ad præsumtionem adhibitorum Solennium ex solius temporis lapsu fundandam requiratur? vid. Solenne.
Observantia interpretativa duntaxat in dubiis locum sortitur. 681. 117. & seq.
In casibus non-dubiis prætensa Observantia nihil præjudicat. 683. 119.
Ex hoc, quòd contrarium ejus, quod in aliquo instrumento continetur, diu fuerit observatum, non minima falsitatis conjectura pronascitur. 219. 638.
Ex Observantia Majorum familiæ genuina agentium voluntas colligitur. 1146. 436.
Nobiles Observantiæ & moribus inter ipsos obtinentibus se conformare voluisse censendi. 833. 123.
Quando de Observantia in loco non constat, ad Observantiam aliorum locorum, in vicinia sitorum, eidem domino subjacentium, recurritur. 206. 506.
Etiam in odiosis & onerosis. 206. 507.
Si per tempus longissimum, imò planè longævum, post obitum plurium interea temporis mortuorum Agnatorum, nulla de feudi melioratione bus, filiabus satisfactio præstita fuerit, ex hac tàm diuturna familiæ Observantia

vantia justissimè ista intentio colligitur, quòd demùm in casum, si feudum aliquando, ob defectum masculorum, domino fuerit apertum, illa melioramenta ad successores allodiales devolvi debeant. 30. 82.
Ubi non de juris constituti ignorantia; sed de ejus Observantia & usu quæritur, de quo DDres valdè variè testantur, ibi talis ignorantia haud improbabilis habetur. 1062. 239.
Observantia Judicii erronea non jus dat ad exercendos actus similes illis, qui priùs erroneè fuere peracti. 119. 139. & seq.
Casus per amicabilem compositionem decisus non infringit Observantiam. 453. 902.
Pactum familiæ non observatum nullam meretur considerationem, nec quenquam obligat. 839. 199. 1064. 270.
Non magis quàm Lex vel publicum Statutum moribus utentium non comprobatum. 839. 200. 1064. 271.
De Observantia Statuti, & exindè facienda ejusdem interpretatione vid. Statutum.
Observantia quoad Operas rusticorum vid. Operæ.
Ubi de alicujus contractus initio, substantia, & forma Judicibus constat, contraria Observantia nullatenùs attenditur. 683. 112.
Erronea Observantia non debet esse majoris efficaciæ, quàm obligatio ex contractu pronata. 683. 113. & seq.
Observantia Statuto satis claro adversa nullius momenti est. 683. 114.
Idem de Observantia testatoris satis claræ voluntati contraria judicium ferendum. 683. 115.

OBSIGNATIO.

Obsignatio non probata cum planè non facta judicatur ad paria. 948. 470.
Obsignatio rerum hæreditariarum, Hodiè, multis in locis, solennis inventarii confectionem præcedere solet. 948. 477.
Per Obsignationis rerum hæreditariarum permissionem defuncti Voluntas non præsumitur agnita, vel approbata. 948. 474. & sqq.
Actualis relictorum Legatorum præstatio post mortem testatoris confestim facta, insigni argumento est, arcas & cistas hæreditarias non fuisse obsignatas. 948. 473.

OCCASIO.

Quatenùs Occasio ad crimen Adulterii reiterandum alicui data remissionem pœnæ capitalis operetur? vid. Adulterium.
Possessio Villæ prope Principis saltum majorem feris insidiandi præbet Occasionem. 573. 114.
De damno Occasionem dante vid. Damnum.

OCCULTATIO.

Vid. Reticentia.

OCCUPATIO.

Eodem jure censetur is, qui rem per vim rapit, & qui rem vacuam ad se non pertinentem de facto occupat. cons. 20. n. 32.
De Occupatione actionem spolii fundante vid. Spolium.
Hæreditatis vid. Hæreditas.

ODIUM. ODIOSA.

Odiosa sunt restringenda. 567. 17.
Quod in alicujus favorem introductum, non debet retorqueri in ejus Odium. 388. 69.

OFFENSIO. OFFENDERE.

De Mandato de non offendendo vid. Mand. de non offendendo.
De Offensione verbali vid. nonnulla sub voc. Homicidium.

OFFICIALIS. OFFICIUM.

Officiales in aliquo loco commorantes, nec cives in illo, nec incolæ sunt. 551. 56.
Facta Officialium an etiam Principi vel alii domino præjudicare valeant? 174. 146. & seqq. junct. 241. 871. & seqq.
Quid dicendum de illis, quæ publici Officiales omittunt? 241. 874.
Utrum Officialium scientia & negligentia, in remittendis, vel amittendis domini juribus, eidem officiat? 174. 148. junct. 241. 875.
Abbatissa Cœnobii, ab Officiali suo, & eo præsente, gesta, ipsius Cœnobii sigillo corroborans utrum ei *præjudicet?* 174. 149. & seqq. junct. 141. 876. & seqq.
Alterius Officio se immiscentes, regulariter, sunt punibiles. 772. 23.
An Senator ex eo, quòd baculi, post sententiam, in causa capitali publicatam, à Judice confracti, partem ipse, & alteram carnifex sustulerit, à suo collegio excludi mereatur? vid. cons. 15. per tot.
An, propter hoc indecorum factum, mulcta pecuniaria dictari possit? 355. 15.
Pœna remotionis ab Officio senatorio nonnisi ob facta probrosa decernitur, quæ infamia vel juris, vel facti comitatur, vel ad minimum levis notæ macula. 355. 17. & sq.
Remotio ab Officio honorifico infamiæ juris petissequa est. 502. 63.
De persona in honorifico Officio constituta, in dubio, error potiùs, quàm dolus malus præsumendus. 500. 19.
Formido sui ipsius contemtûs &, dehonestamenti alicui commissi eminentis Officii, non patitur credere, ab ipso aliquid illiciti factum esse, quod tùm probrosam superiorum reprehensionem, tùm ab ipso facti operis destructionem mereatur. 486. 282.
Publicus Officialis neminem offendere præsumitur, nisi causa appareat. 548. 18.
Jurati Officiales nihil à veritate alienum in libro censuali scripsisse præsumuntur. 1647. 36.

Et proindè nec error ab ipsis commissus intelligi debet. 1647. 37.
Quæ palàm, imò cum publici Officialis, & totius Judicii sincera approbatione peracta sunt, regulariter, nullam doli vel fraudis suspicionem admittunt. 1457. 151.
In oculis & auribus Principis Officialium & saltuariorum feras venantes, ob protervam & maximam suam audaciam, severiùs puniuntur. 570. 78.
Officialis in testamento, in quo ipsius dominus hæres instituitur, vel alio modo honoratur, benè testis munere fungi potest. 1489. 91. & sqq.
Officialis publicus fidem, ut testis, in judicio facturus jurare prius tenetur. 432. 10.
Testimonium publici Officialis dominum, in casu damni per famulum alteri dati, valdè relevat. 605. 266.
Commoda ex Officiorum publicorum vacatura, collatione, vel aliàs, redundantia spectant ad usufructuarium. 681. 76. & sq. 1739. 24.
De contractu ab Officiali Principis in loco, ubi jurisdictionem nomine Principis exercet, cum Judæo celebrato vid. Judæus.
salariis Officialium vid. Salarium.
libris Officialium vid. Liber.
rationibus Officialium vid. Ratio.
Officio judicis, ejusdemque imploratione vid. Judex. Imploratio.
conventione cum Officiali de mortuarii quantitate inita vid. Mortuarium.
confessione coram Officiali facta vid. Confessio.

OLDRADUS.

De famigeratissimo Consilio Oldradi 21. vid. 29. 245. 42. 368. sqq. ibique passim.

OMNE. Conf. Universalis.

Dictio, Omnes, universalis & latissima est, ac nullam, præsertim ab homine prolata, restrictionem admittit. 414. 408. 779. 120.
Latina vox, Omnia, eidemque æquipollens Germanica, Einzige / prolata ab homine, prohibet Omnem deductionem, quæ aliàs fieri potuisset. 414. 399.
Omne, qui dicit, nihil excludit. 346. 32. & 30. 403. 260. 682. 92. 1738. 13.

ONANITICUM CRIMEN.

Crimen Onaniticum adulterii crimen aggravat. 350. 10.

ONUS.

Omnes conventiones, in dubio, ità semper interpretandæ sunt, ut Oneri ab altero contrahentium suscepto par commodum obveniat. 731. 196.
Satis onerosum est, uno Onere quem premi; longè verò onerosius, aliquem Onere omninò suffocari. 176. 169. & seq. 1213. 43.
Quatenùs à testatore honoratus ab eodem quoque gravari vel onerari possit? vid. Testator.
Nihil tàm naturale est, quàm eum cujusvis rei Onera sequi, quem sequuntur ejus commoda. 66. 599.
Ità tamen, ut illa hisce non sint majora. 69. 629.
Nemo suos hæredes nimiùm onerare voluisse præsumitur. 80. 725.
Non est ferendus, qui lucrum quidem amplectitur, Onus verò eidem annexum contemnit. 1760. 55. & seq.
Verba: Ohne einzige Beschwehrde / sie haben nahmen / wie sie wollen / ab omnibus, aut quomodocunque nominentur, quid comprehendant, & quomodo veniant interpretanda? 388. 76. & seq. 403. 262. & sq. 406. 298. & sqq. junct. 413. 383. & sqq.
Enumeratio nonnullorum Onerum specialis, adjecta generali, in alterius favorem factæ, dispositioni, genus plane non restringit. 413. 388.
Copula, Et, Und / si cum talibus, v. gr. dictionibus: Ohne einzige Beschwehrde / totum genus designantibus, connectatur, genus illud ad sola specificata pariter non restringit; sed tantùm abundantem quorundam specificationem designat & regulam. 413. 392. & sqq.
Hæc assecuratio, quòd prædium alteri cessum ab omnibus aliis Oneribus & debitis liberum sit, non frustrà facta intelligi debet. 423. 549.
De Onere legitimæ adjecto vid. Legitima.

OPERÆ.

Ad Jus Operas exigendi, tàm indefinitas, quàm definitas, etiam proficit titulus jurisdictionis. 225. 703.
Ex jurisdictione, domini hodiè, ad exigendas Operas indeterminatas, tamdiu fundatam intentionem habere dicuntur, donec subditi probent, se teneri tantùm ad determinatas. 212. 571. 226. 718. sqq.
Utrum hoc jus sublimi territorii juri adhæreat, vel civili duntaxat jurisdictioni? 225. 704. & sqq.
Die Leistung der Frohndienste hodiè dicitur das kleinod der Nidern Gerichtbarkeit. 225. 709.
Dominus pagi de jurisdictione investitus, per exercitium unius saltem actus, quasi possessionem totius juris Operas exigendi acquirit. 227. 728.
Exactio Operarum, per multos annos continuata, intelligitur facta virtute Vogthejæ. 227. 728.
Talis possessio pro jure est, donec à petitore aliud superius jus legitimè doceatur. 227. 730.
Non omnes homines proprii ad indefinitas Operas tenentur. 167. 66. & sqq. 227. 732.
An rei confessio, quòd omnes homines proprii ad indefinitas Operas teneantur, etiam jus recipere possit, & confitenti præjudicet? 166. 56. & sqq. junct. 227. 732. & sqq.

Obligatio seu conditio rustica, vel colonaria, regulariter, ad Operas & servitia indeterminatè obstringit. 228. 734.

Non soli mansorum, der Fröhnen oder Frohn-Güter possessores; verùm etiam alii homines proprii, & rustici, qui nullum omninò prædiolum possident, ad Operas tenentur. 239. 849.

Hinc aliæ Operæ rusticales dicuntur, Ahr-Wagen- und Pflug-dienst / aliæ verò manuariæ, vulgò Hand- und Pflug-frohnen / Hapendienst / &c. 239. 850. & sqq.

Vocabulum Fröhne / oder Fröhnin quid denoter? 166. 55.

Inter causas Operarum inductivas jus agricolationis fere palmaria est. 165. 45. & sq.

An, præter hoc vinculum, etiam tacita vel expressa de Operis præstandis conventio requiratur? 165. 47. & sqq. junct. 239. 848. & sqq.

Qui titulum suæ quasi possessionis juris Operas exigendi habet, tametsi inutilem, is nunquàm jure familiaritatis; sed proprio possedisse existimatur. 199. 422.

Operæ ex sola familiaritate præstitæ imposterum nihil præjudicii pariunt. 169. 86.

Præsumptio violentæ & precariæ quasi possessionis ad solas novas, insolitas, & intolerabiles Operas restringitur. 199. 423. & sq.

Præsumptio vitiosæ Operarum quasi possessionis in illis dominis, qui recognoscunt superiorem, post lapsum decennii, omne robur amittit. 199. 425.

Tales rustici, si Operæ ab ipsis indebitæ exigerentur, vel contradicturi, vel immunitatem suam mordicùs propugnaturi, vel ad superiorem illicò recursuri intelliguntur. 199. 425.

Præsumptio, in dubio, pro dominis, præcipuè ecclesiasticis, militat, & omnium maximè, pro Abbatissis, Operas indebitas haudquaquàm ab ipsis fuisse exactas. 201. 437.

An supradicta familiaritatis &c. exclusiva præsumptio, ex decursu temporis immemorialis collecta, sit juris & de jure, omnemque in contrarium probationem excludat? 201. 444. & sqq.

Ubi factum recens, quòd v. gr. intra tempus centenarium, aliqua vel protestatio, vel reservatio, contra Operas exactas, interposita fuerit, probari potest, ibi præscriptio temporis immemorialis facilè retunditur. 204. 484.

Ad præscriptionem Operarum immemorialem probandam quid requiratur? 193. 367. 204. 482.

Memoria contrarii ex instrumentis antiquis probati tùm demùm attenditur, si etiam juris Operas exigendi continuatio cum illis concurrat. 205. 487. & sqq.

Quando nobiliores & majores cœnobii, vel alterius domini communitates Operas indeterminatas ultra hominum memoriam à se & suis majoribus præstitas ipsi fatentur, hoc insigne argumentum parit, quòd etiam minores illius pagi, horumque incolæ eidem oneri obnoxii sint. 205. 493. & sq.

Operæ à domino, per præscriptionem, adversus majorem populi partem quæsitæ se ad omnes extendunt, etiam Operas eousque præstare non solitos. 206. 497.

Ubi etiam Majores in aliquem locum ad ædificandum necessaria advexisse probari potest, possessio vel quasi juris Operas exigendi satis inde probatur. 208. 520.

Exceptio familiaritatis contra numero plurimas, plurifarii generis, magnis sumptibus & laboribus, in & extra territorium, ultra hominum memoriam, absque ulla vel ab ipsis modò viventibus hominibus propriis, vel ipsorum majoribus, ullo casu interposita protestatione, vel reservatione, liberrimè præstitas, Operas incassum objicitur. 208. 525.

Si reus fateatur, adversarium possidere, & excipiat tantùm de vitio possessionis, onus probandi hoc ipsum vitium reo incumbit. 227. 726.

Operarum exactiones, tanquàm odiosæ, modis omnibus restringendæ. 169. 88. 176. 171.

Purgatio Lacuum, der Fisch-Weyher / utrum rusticis ad Operas præstandas obstrictis de jure incumbat? 189. 318.

Quasi possessio juris *Operas indefinitas exigendi per quos actus, inter alios*, probari queat? 189. 311. & seqq.

Confessio adversarii, etiam in probandis Operis rusticorum, omnium nobilissima & efficacissima est probatio. 194. 380.

Hæc Confessio rusticorum: Daß Sie selbst / auch ihre Groß- und Voc-Eltern / allerhand Frohnen / so offt es des Gotteshauses nothdurfft erfordert / demselben præstirt haben / ad quasi possessionem plusquàm ducentenariam juris Operas indeterminatas exigendi probandam sufficit. 194. 383. & seq.

Confessio Operarum indefinitarum, hâc adjecta qualitate, quòd illæ ex mera familiaritate præstitæ fuerint, an dividi valeat? 197. 402.

Ad probationem quasi possessionis hujus juris non sufficit, probari actus possessorios; sed necesse est, ut illi non sint turbatorii. 197. 404.

Præsumtio violentiæ & familiaritatis in XXX. vel XL. annorum & omnium maximè immemorialis temporis possessione excluditur. 198. 416. 199. 419. & sqq. 201. 434. & sqq.

Dominus quasi possessionem Juris Operas, determinatas, vel indeterminatas, à rusticis exigendi probans in illa tamdiù manutenendus, donec rustici in peritorio probent, eas dem indebitè fuisse exactas. 195. 386.

Tametsi dominus nullum possessionis suæ titulum ostendere valeat. 195. 387.

Talis quasi possessio per unicum actum legitimum inducitur. 195. 388.
Qui decennalem Operarum exactionem probat, multo magis in sua quasi Possessione manutenendus est. 196. 390.
Et omnium maximè, qui immemorialem, vel plusquàm centenariam quasi possessionem probat, ab ipsismet rusticis compluries, & quidem in judicio confessatam. 196. 392.
Tales rustici, etiam lite super Operis pendente, ad Operas tamdiu adigendi sunt, donec exemtionem suam legitimè probent. 196. 393.
Talis possessio immemorialis quemvis titulum tribuit, quemcunque in judicio allegare lubuerit. 196. 394. & seq. 220. 644.
Operæ per aliquot duntaxat annos sine protestatione præstitæ, quare ex debito præstitæ intelligantur? 197. 406. & seqq.
Probata præsentis temporis quasi possessione hujus juris, illa etiam in præteritum, & contra, ad hunc effectum, ut onus contrariæ probationis in adversarium rejiciatur, probata censetur. 208. 527. & seqq.
In controversiis de Operis rusticorum, si earundem specificatio, in scripturam redacta, in dubium vocetur, præcipuè spectari debet subsecuta Observantia. 209. 535. & sqq.
Quasi Possessio immemorialis sufficientissimum Juris Operas indeterminatas exigendi titulum præbere potest. 219. 641. & seqq.
Utrum & quatenùs jus Operas exigendi per præscriptionem acquiri possit? 220. 645. & seqq.
Hoc jus, an continuis, an discontinuis servitutibus magis assimilandum sit? 220. 646.
Subditi, ab Operis per tempus immemoriale præstitis, se subducentes, magis puniendi sunt, quàm servi in libertatem se vindicantes. 221. 662.
Tametsi nulla causa tamdiù exactarum Operarum probari queat. 221. 663.
Tanti temporis præscriptione munitus nullum alium titulum probare tenetur. 222. 664.
Quando dominus in quasi possessione juris Operas exigendi positus est, & rustici à certa specie immunitatem prætendunt, ipsis onus, hanc legitimè probandi, incumbit. 188. 303.
Remissio Operarum nunquàm præsumitur. 224. 698.
Ex eo, quòd Cœnobium, vel alius dominus certa specie Operarum, per plurimos annos, non opus habuerit, longæva consuetudo, ab his Operis liberans, extundi non potest. 237. 827. & seq.
Exactio Operarum res meræ facultatis est, & ideò, licet tempore immemoriali omissa, neque immunitatem rusticis, illarum debitoribus, tribuit, neque domino facultatem easdem exigendi ullatenùs adimit. 237. 829.
Si dominus suos subditos pro Operis sibi præstandis requisiverit, hi easdem recusaverint, & intra totum tricennium nullas præstiterint, tunc immunitatem ab illis se acquisivisse dicere possunt. 237. 832.
An Transactio super Operis evincat, quòd nonnisi Operæ definitæ debeantur? 169. 89. & sqq. junct. 240. 856. & sqq.
An ad Operarum remissionem in totum, vel tantum, fundandam, consensus Capituli, ut & aliæ canonicæ solennitates, præprimis Pontificis vel Episcopi consensus, ex solo longissimi vel immemorialis temporis lapsu satis probetur? 169. 68. & sqq. junct. 240. 859. & seqq.
Quando Operæ rusticorum vel hominum propriorum ad certum tempus, modum, numerum, loca, aliasque circumstantias limitatæ & restrictæ sunt, tunc dominus illas, regulariter, extendere nequit. 171. 121. & seqq. junct. 240. 862. & seq. 178. 196. & seq.
Quousque Operæ indefinitæ, per præscriptionem immemorialem quæsitæ, ad alios extendi possint? 244. 903. & seqq.
Operæ, per diuturnam saltem consuetudinem aliquatenùs determinatæ, jus exigendi Operas indeterminatas haudquaquàm excludunt. 240. 862. & seq.
Dominus, regulariter, pro Operis sibi debitis alias, licet eis similes, exigere nequit. 172. 126.
Nec loco Operarum à suis subditis vel hominibus, intra territorium præstandarum, alias extra territorium imponere potest. 172. 128. & seqq.
Hæc regula tamen multis limitationibus obnoxia est, præcipuè huic, si ab antiquo aliter fuerit observatum. 240. 864. & seqq.
Utrum rustici vel homines proprii ad Operas pro castro sui domini conservando, vel restaurando, præstandas obstricti, etiam ad novum castrum, vel ad alia ædificia, eidem Operas præstare teneantur? 173. 130. 240. 865. 243. 898.
Qui totalem, vel partialem, ab Operis immunitatem concedere nequit; nec jam anteà nulliter concessam libertatem confirmare potest. 242. 881.
Quænam requisita ad validam Operarum monasterio debitarum determinationem sint necessaria? 242. 884.
Etiam indefinitarum Operarum debitores ad novas nobilium arces exstruendas, aliaque similia nova Opera nullatenùs tenentur. 243. 898.
Ad solum & novum lucrum dominis procurandum homines proprii ad Operas præstandas, tametsi ad indefinitas teneantur, adstringi non possunt. 243. 899. & seq.
Antiqua forma, modus & consuetudo in Operis præstandis non impedit Operas indeterminatas. 202. 453. & seq.
Clausula reservatoria: Jedoch mir / meinem Gotte-

Gotteshauß/ und allen Nachkommen/ an aller Obrigkeit/ Herrlichkeit und Gerechtigkeit ohne Schaden/ etiam Jus Operas indeterminatas exigendi illæsum conservat. 203. 461.

Quæ moderatio circa publicas, per integrum annum præstandas, Operas observanda? 1197. 90.

Marito adulterii iterati reo etiam fustigatio & perpetua relegatio, favore matrimonii, liberorum, & conjugis, in Operas publicas aliquot mensium converti potest, licet correa fustigetur, & perpetuò relegetur. 1197. 85.

In Opere publico laborantes diutiùs alios, suo exemplo, à flagitiis absterrent, quàm relegati, vel fustigati. cons. 17. n. 76. & seq.

Pœna Fustigationis & perpetuæ relegationis, ex causa provectæ ætatis, in condemnationem ad Operas publicas haud dubiè mutari potest. 1363. 72.

Si Liberta, quæ Operas Patrono promisit, ad eam dignitatem perveniat, ut inconveniens sit, ei porrò consimiles Operas præstare, ipso jure hæ intercidunt. 1693. 41.

De Operis in societatem collatis vid. Societas. Operarum locatione vid. Locatio. Conductio. Donatione, Operarum conjugi vel parenti præstitarum remuneratoria, vid. Donatio.

OPIFEX. OPIFICIUM.

Unumquodque Opificium, regulariter, unius totius hominis indolem & universas vires requirit. 772. 9.

Germanorum veriverbia de illis, qui pluribus Opificiis incumbunt. 772. 10. & seq.

Ex simultaneo duorum Opificiorum exercitio multæ confusiones, lites, turbæ, & alia mala nascuntur. 772. 7.

Confusio licitorum, etiam Opificum, collegiorum, quibus Respublica carere non potest, Reipublicæ valdè damnosa censetur, & proin punibilis est. 772. 12. & seq.

In Imperio Rom. Germ. uni soli Opifici, regulariter, duo Opificia simùl exercere haud permittitur. 772. 6.

Consuetudines & statuta, quòd nemo simùl in duo collegia Opificiaria recipi debeat, valida sunt. 772. 7.

Prohibitio Saxonica, ne Pannifices conficiant pannos Atrebatenses, Vesalienses, & id genus alios, Harras und Niderländische Wahren. 772. 14.

Nehe- Nadler und Stöck- Nadler suas operas debent habere distinctas. 773. 15.

An idem de Frænariis & Ephippiariis, Riemern und Sattlern/ dicendum? 773. 17.

Tàm cognatis Opificiis si suæ cuique operæ relinquendæ, quanto minùs duobus diversis Opificiis interesse quis poterit? 773. 18.

Quid de simultaneo Alutariorum & Coriariorum Opificii, Loh- oder Roth- und Weiß-Gerber- Handwerckhs exercitio sentiendum? vid. Cons. 39. imprimis 773. 19. junct. 782. 160. & seqq.

Regula, quòd nemo simùl in duobus Opificum collegiis esse queat, limitatur, nisi aliud per longum tempus fuerit observatum, vel alia justa accedat causa. 782. 161. & seqq.

Privilegium simùl duo Opificia exercendi, tempore indultum, quo nemo alius eo in loco alterutri Opificio addictus fuit, veri beneficii rationem habet, ceu in nullius præjudicium tendens. 777. 86. & seqq.

Ex quo, & quanto magis, numerus civium & Opificum in tali loco augetur, ex eo etiam, & tanto magis, ejusmodi privilegium onerosum & damnosum, quoad hos, evadit. 777. 91. & seq.

Hinc & tanto strictiorem interpretationem, ex post, requirit. 777. 94.

Si, in ejusmodi casu, unus iste Opifex, multorum filiorum Pater, eos omnes, utrumque Opificium docere, & hi etiam omnes, eodem in loco, duo illa Opificia simùl exercere vellent, tunc contra istos justissimè urgeretur dispositio cap. 9. ẍ. de decim. 778. 97.

Si Pater, ex pluribus, quos habet, filiis unum saltem, vel alterum, in utroq; Opificio erudiret, utrum Collegia Opificum justam contradicendi causam habeant? 778. 98. & seq.

Ubi de Principis vel alterius privilegiantis voluntate & mente legaliter constat, tunc præjudicium ex *ejusmodi privilegio ad tertium* redundans *non impedit* latam ejus interpretationem. 778. 101.

Privilegium duo Opificia simùl exercendi alicui pro se & suis masculis Descendentibus, Mannlichen Leibs- Erben/ concessum an ad omnes ejus Descendentes extendi queat? 774. 42. & seqq.

Simultaneum duorum Opificiorum exercitium an sit res meræ facultatis? 783. 171.

An ex eo, quòd unus, vel alter filius, ità privilegiatus, à duplicis Opificii simultaneò exercitiò sponte desistat, aliis privilegiatariis subsequentibus Descendentibus præjudicetur? 783. 168.

An fratris unius factum aliis fratribus, vel eorum descendentibus hîc aliquid præjudicet? 783. 170. & seqq.

Qui materiam seu merces, hoc fine, coemunt, ut materiatum seu ex illa materia, sua propria opera, quoad formam, ab ipsis mutatas merces rursùs aliis vendant, non sunt mercatores; sed Opifices. 120. 153. & seqq.

Privilegia, & Jura specialia, mercatoribus indulta ad Artifices & Opifices nullam admittunt extensionem. 121. 159. & seqq.

Opifices, ratione mercedis, regulariter, nullum jus prælationis, etiam in Ducatu Würtembergico habent; sed in ultima saltem classe collocantur. 1419. 191.

An idem de illis dicendum, qui, ex sua materia, pro certo pretio aliquid efficiunt, præ-

primis si opus vel res, ab illis confecta, adhuc in bonis debitoris existat? 1419. 192.
De libro Rationum ab Opifice privatim conscripto vid. Ratio.
De Opifice, Excoriatoris tabernam, ad suos usus, conducente vid. Excoriator.
Opifices, per manum carnificis puniti, se & suam familiam vix ampliùs honestè alere possunt. cons. 17. n. 67.
Hinc Rescriptum Ducale Würtemb. Johann-Fridericianum, in gratiam Opificum Anno 1627. publicatum, commendatur. 1206. 95. cons. 17. n. 64.
De Mercibus Opificum, Handwerckhs-Waaren/ vid. Merx.

OPPIGNORATIO.

Vide Pignus.

ORATIO.

Una Oratione juncti pariformiter juncti intelliguntur. 808. 179.
Pluralis Oratio creberrimè resolvitur in singularitates. 679. 51.
De Oratione indefinita vid. Indefinitum.
Universali vid. Universale.
Speciali vid. Speciale.
Illativâ, & mediante eâ ordinato fideicommisso, vid. Fideicommissum. Liberi.

ORDINATIO CRIMINALIS CAROLINA.

Expenditur Constitutio Crimin. Carolina Art. 161. & 162. 1201. 37. & sqq.
Art. 16. declaratur. 760. 33. & sq.
Item Art. 157. 140. 60. & sqq.

ORDO.

De Ordine dilectionis vid. Dilectio.
scripturæ vid. Scriptura.
beneficio Ordinis vid. Fidejussor.
Ordine processus vid. Processus.

ORNAMENTUM.

Etiam illis in locis, in quibus, secundum mores modernos, complures res mobiles sub nomine immobilium comprehenduntur, etiam Ornamenta illo continentur. 418. 477.
Quæ Ornatus duntaxat causa habentur, non debentur emptori, tanquàm ædium pertinentiæ. 419. 483. & sqq.

ORPHANOTROPHIUM.

Orphanotrophii administratores potiùs tutoribus & curatoribus, quàm procuratoribus, æquiparantur. 618. 67.

PACTUM. Conf. Contractus.

Pactum nudum per consensum quovis modo declaratum perficitur. 1311. 13.
Hodiè solennis stipulationis efficacia Pacto nudo pleniſſimè est communicata. 288. 72. 750. 396.
Hodiè etiam simplex Pactum, modò sit absolutum, & non saltem contractûs adhuc ineundi præparatorium, pœnitentiam excludit. 750. 398. & sqq. 751. 411. 1707. 54. & sqq. 1709. 75. & sq.
Tale Pactum, nostris moribus, æquè efficax actus firmitatis rectè dicitur, ac de Jure Civ. stipulatio sic vocatur. 751. 412.
Quando nulla conventio pœnitentiæ exclusiva demonstrari potest, tunc etiam à jurato, futuri contractus saltem præparatorio, Pacto recedere licet. 1711. 98.
De Pacto futuri Contractus innominati præparatorio vid. porrò Contractus innominatus.
In Pacto, regulariter, nemo hæres instituì potest. 1261. 90. & sqq.
Pacta nec in ipso testamento, nec extra testamentum, nec inter ipsum testandi actum validè iniri possunt. 3. 24. & sqq.
An ob commixtionem Testamenti & Pacti, utrumque, vel utrum, Testamentum aut Pactum, vitio nullitatis afficiatur? in specie nostris moribus inspectis? 4. 31. & sqq. 5. 37. & 42. & sqq.
Pacta, quibus defertur hæreditas, bonis moribus adversari creduntur. 1262. 96.
Ratio diversitatis, quoad hoc, inter Pacta & ultimas voluntates. 1262. 97.
Aliquem in contractu vel Pacto hæredem suum nominans eundem propterea non censetur instituere. 1262. 98.
Pactum successorium in re singulari validum censetur. 287. 65.
De Pacto, quòd pro pecunia ex feudo redacta aliud feudum emi debeat, an sit successorium, & quinam ejus sint effectus? vid. Feudum.
Pactis Principum vid. Princeps.
Pacto bey Fürstl. Gräffl. Adelichen Ehren-inito vid. Promissio.
Pacta familiæ, à Principibus, Comitibus, imò etiam à Baronibus & Nobilibus omnimodam jurisdictionem habentibus condita, etiam sine Cæsarea confirmatione in vim legis valent. 402. 254. & sq. 412. 368. 827. 52. & sqq.
Quando aliud dicendum? 827. 52. 828. 59. sq. 839. 205. & sq.
Idem obtinet in Pactis, quòd bona paterna ad solos masculos successores pervenire, & è contra filiabus tantùm congruæ dotes exolvi debeant. 402. 256.
Quando quantitas dotis in illustri familia speciali Pacto determinata est, tunc quamlibet filiam, illa sibi soluta, contentam esse oportet. 411. 367. & sqq.
Nemini per Pactum, etiam familiæ, libera testandi facultas auferri potest. cons. 16. n. 712. & sq.
Vid. porrò Fœmina. Fideicommissum.
Pacta familiæ, ut filiæ in certis saltem bonis non succes-

succedant, in illustribus familiis frequentissima sunt. cons. 16. n. 716.

Verùm fideicommissi universalis, etiam omnia mobilia afficientis, inductiva conventio, à paucissimis agnoscitur. cons. 16. n. 717.

Pacta insolita pro se allegans exactè illa probare tenetur. cons. 16. n. 733.

De Pactis correspectivis vid. Correspectivum.

Renuntiatio exceptionis Pacti de futura successione Pactum de succedendo procul dubio præsupponit. 838. 194.

Pacto familiæ generali, per aliud speciale, antiquius licet, Pactum, multoque magis per plura hujusmodi specialia Pacta derogatur haud dubiè. 1068. 314.

Pacta de succedendo affirmativa etiam inter Parentes & liberos, inspectâ Juris communis veritate, prohibita sunt. 1259. 66.

Hodierna verò praxis illa eatenùs pro validis reputat, ut valeant in vim supremæ voluntatis, pro arbitrio revocabilis. 1259. 58. & 67. 1262, 99. & sqq.

Pater naturalis, nec in forma talis Pacti, liberis naturalibus, in casu existentis prolis legitimæ, ultra unicam unciam, aliquid relinquere potest. 1258. 57. & sqq.

Jure Romano, ex singulari saltem militiæ favore, conceditur, ut Pactum de succedendo in vim ultimæ voluntatis subsistat. 1262, 105.

DDres successoriis & aliis liberorum Nobilium Pactis eadem jura accommodant, quæ alii circa Principum contractus statuminant. 832. 110.

Eandem doctrinam etiam Pacto ab ejusmodi Nobilibus jurisdictionem habentibus, de feudo in unum ex agnatis vel filiis transferendo, inito applicat Betsius. 832. 111. & sq.

Pacta familiarum, ad hoc, ut omnes hæredes obligent, non aliter, quàm in scriptis, debere confici, idem Betsius pronunciat. 832. 112.

Eademque de Potentum & Baronum Pactis & conventionibus, plura capita complectentibus, jam suæ ætate tradidit Paulus de Castro. 832. 113. & sq.

Eandem doctrinam etiam Pacto, quo quinque nobiles fratres feuda paterna inter se diviserunt, ea lege, quòd, si feuda divisa ab alterutro fratrum alienentur, illa uni ex cæteris, eodem pretio, quo fuere æstimata, vendi & quasi restitui debeant, applicat Cothmannus. 833. 122.

Etiam inter privatos inita Pacta, si præcisè in scriptis contrahere voluerint, tunc demùm subsistunt, si illæ per omnium transigentium, paciscentium, vel contrahentium subscriptionem atque subsignationem suam ultimam perfectionem acceperint. 832. 115.

Quicquid, quoad privatorum contractus & Pacta, specialis ipsorum conventio operatur, idem circa tùm Principum & similium Proærum, tùm & immediatorum Imp. Nobilium Contractus & Pacta, magni ponderis & momenti, operatur consuetudo. 832. 117. & sq.

In hujusmodi casibus, si aliquis paciscentium, priusquàm instrumentum ei prælegeretur, decesserit, Pactum non obligat. 832. 120.

Ex Pactis in scriptis celebratis nulla obligatio vel actio nascitur, priusquàm scriptura omnibus numeris & punctis sit absoluta, 836. 160. & sqq.

Hincque nec executio pedem figere potest; sed ex illis aliquid petens à limine judicii confestim repellitur. 836. 164.

Utrum filiæ hunc defectum, tanquàm ex jure tertii pendentem, objicere valeant? 827. 45. & sqq. junct. 839. 203. & sq.

Nobiles observantiæ & moribus, in scriptis scil. paciscendi, inter ipsos obtinentibus, in dubio se conformare voluisse censendi. 833. 123.

Hanc observantiæ inter nobiles vigentis sollicitam custodiam enixè commendat Creidenmannus. 833. 124.

Quales clausulæ & cautelæ Pactis nobilium & illustrium familiarum, perpetui familiæ fideicommissi inductivis, crebertimè, & utplurimùm adjici soleant? 835. 149. & sqq.

Pacta familiarum illustrium non solent in simplo tantùm exarari; sed plerumque tot exemplaria conficiuntur, quot sunt personæ paciscentes. 835. 154.

Pactum familiæ *non observatum nullam meretur considerationem, nec quenquam obligat.* 839. 199. 1064. 270.

Per unicam illorum, qui Pactum familiæ condiderunt, contraventionem illud rursùs censetur sublatum. 839. 201.

Pactum ex eo rectè validum judicatur, quòd omnes subsecutæ divisiones eidem conformiter fuerint factæ. 831. 96.

Argumentum à Pacto ad Statutum, & contra, frequens, forte, & utile. 128. 261.

Pacta tamen tanti roboris non sunt, ac publica Statuta. 839. 101.

Conditio, sub qua Pacta in scriptis ineuntur, est merè voluntaria sive potestativa, & proindè nec ulla, quamdiu hæc ipsa conditio pendet, obligatio ex illo pronasci potest. 836. 165.

Quoadusque hæc ipsa conditio pendet, paciscentium cuilibet liberrima pœnitendi facultas competit. 836. 166. & sq.

Ex tempore initi Pacti conditionalis statim alter Paciscentium creditor fit. 870. 171.

Spes debitum iri ex Pacto conditionali resultans tùm in hæredes transmissibilis, tùm etiam inter vivos ex quacunque causa cessibilis est. 870. 171. & sqq.

Verba hæc: Daß die gütter ohne einige beschwehrde, ipso jure & facto, auff die andere Brüder / oder dero masculinam posteritatem wider zurückhfallen / ja ipso jure zurückfallen und incorporirt seyn sollen / non malè secun-

secundum Pacti resolutivi naturam judicantur. 407. 306. & sqq.

Si instrumentum & lex emphyteuseos in forma Pacti resolutivi concepta sint, pœna commissi etiam contra emphyteutæ hæredes se porrigit. 1083. 43.

Formula communior, sub qua, regulariter, Pacta resolutiva concipi solent. 1084. 54. & sq.

Etiam verba æquipollentia ad inducendum Pactum resolutivum sufficiunt. 1084. 56.

Talia sunt, quòd alicui licere & fas esse debeat rem vindicare, alteri vendere & dare, vel eandem recipere, & de illa, ceu de aliis, jure liberi & pleni dominii ad ipsum spectantibus rebus disponere. 1084. 56. & sqq.

Idem dicendum de clausula: Ipso jure & facto. 1083. 44. & sq.

Pactum commissorium non impedit dominii translationem; licet contractum ipso jure dissolvat. cons. 16. n. 645.

Si unus cohæres cum hæreditariis creditoribus paciscatur, ut illi partem sui crediti remittant, utrum ille cohæres hoc lucrum cum suis cæteris cohæredibus communicare teneatur? 1167. 691. & sqq.

Quænam actio hoc nomine competat? 1168. 696.

Pacta conventa exactissimè sunt servanda. 138. 31.

Pacta & conventa non servans eapropter in dolo est. 138. 36.

Nulla major datur justitia, quàm quæ oritur ex Pacto. 138. 32.

Pacti alicujus conciliator & director in illo factam confessionem frustra impugnat. 36. 311.

Pacta conventa etiam à Paciscentium hæredibus servari oportet. 303. 75. 624. 142. cons. 16. n. 561. 288. 74. & sq.

Pacta dant legem contractibus. 624. 157.

Talia Pacta rem ipsam afficiunt, & jus accipientis modificant; tradenti verò sua jura conservant. 621. 108.

Paciscentes suis, etiam extraneis, successoribus prospexisse, & eosdem obligare voluisse credendi. 774. 46. 79. 717.

An ex Pacto alterius obligatio & actio acquiri possit? vid. Obligatio.

Per Pacta agentium conditio & liberior reddi potest, & coarctari. 752. 415.

Pactum absque ulla causa initum non est obligatorium. 394. 143.

In Pactis omissa Juris Communis dispositioni relicta censenda. 414. 412.

Pacta rumpunt leges, & omnia Pacta ex conventione legem accipiunt. 415. 414.

Juri publico præceptivo, per Pacta privatorum, derogari non potest. 1260. 70.

Per Pacta à Jure Communi permissivo benè recedi potest. 1758. 37.

Omnia Pacta, in dubio, ità sunt interpretanda, ne reddantur elusoria. 658. 200.

Et ut suum, quem personæ paciscentes intendunt, sortiantur effectum. 658. 201. 406. 300. & seq.

Paciscentes, in dubio, Juri Communi se conformare voluisse præsumi debent. 73. 669. 414. 411.

Verba Pactorum, regulariter, in stricto & grammaticali sensu sunt accipienda. 78. 708.

In dubio Pactum ità interpretandum, ut minus exindè præjudicium resultet. 79. 715.

Sufficit, ut Pactum saltem aliquid operetur. 79. 716.

Quod Pacto deest, hoc supplere vel addere, nec Jurisperitis, nec Judicibus licet. 405. 289. & seq.

Ex supplementis aliundè allatis magna oritur voluntatis incertitudo, imò facile magnus error committi potest. 405. 291.

Verba Paciscentium in pleniori & potiori significatu exaudire oportet. 406. 299.

Pactum tàm effusum & generale, quale hoc est: Ohn einzige beschwehrde / sie haben nahmen / wie sie wollen / ità interpretandum, ne, contra tàm seriam Paciscentium mentem, omninò elusorium & inane evadat. 406. 298. & seqq.

Etiam in privatorum Pactis nullum verbum exaudiri debet sine effectu. cons. 16. n. 845.

Nec quidquam in Pactis superfluum censendum. cons. 16. n. 846.

Si præsertim quæratur de verbis Pacti geminatis. cons. 16. n. 847.

Quando casus in Pacto speciatim decisus est, inani labore generales tantùm juris regulæ allegantur. cons. 16. n. 851. & seq.

Pacta abnormia & singularia strictissimè & rigorosissimè sunt interpretanda. 1307. 210.

Pactum eodem loco & die, & adhibitis iisdem testibus, adjectum, eapropter non dicitur incontinenti adjectum. 654. 139. & seq.

Pactum posterius, etiam cum Subditis initum, priori derogat. 177. 177. & seqq.

Quando Pacta sibi invicem contrariantur, tunc Pacta priora per recentiora sublata creduntur. 40. 352.

Qui in una parte Pacti erga compaciscentem valdè rigidum, parcum, & tenacem se gerit, in alio majoris momenti articulo adeò liberalis, quòd omnia eidem donare voluerit, præsumendus est neutiquàm. 73. 670. & seqq.

Clausula: Rebus sic stantibus, in omni pacto subauditur. 74. 672.

Mutatio Pactorum, in dubio, neutiquàm præsumitur. 1069. 318. & seq.

Ad hoc, ut Pacta legitimè inita dicantur mutata, expressa voluntatis declaratio requiritur. 1069. 322.

Correctio alicujus Pacti non de facili præsumenda. 1069. 321.

Ad novum Pactum nova etiam conventio & tractatus requiritur. 1069. 324.

Renovatio Pacti semper facta præsumitur cum iisdem

iisdem qualitatibus & conditionibus, quibus primordiale Pactum fuit initum. 1069. 326.
Pactum aliquod mutatum dicens illud legaliter probare tenetur. 1069. 325.
In dubio potius error & inadvertentia, quàm mutatio pacti, præsumitur. 1069. 325.
De constituto, ceu Pacto legitimo prætorio, vid. Constitutum.
Termino per Pactum præfixo vid. Terminus. Mensis.
Pactis ex subsecuta observantia interpretandis vid. Observantia.
Pacto in testamento inito vid. Testamentum.
Pacto liberatorio de non ampliùs petendo vid. Acceptilatio.
Pactis dotalibus, præprimis quatenùs per illa hæreditas deferri possit? vid. Dos.
Immunitate per Pactum acquisita vid. Immunitas.
Fideicommisso pactitio, item Pacto hæreditatis renuntiatæ, in casum certæ conditionis existentis, reservativo vid. Fideicommissum.
Pacto confraternitatis vid. Confraternitas.

PACTUM DE RETROVENDENDO.

Sub nomine der Pfandschafften sæpe etiam Prædia sub Pacto de retrovendendo quæsita denotantur. cons. 16. n. 596. & seqq.
Differunt tamen in aliquibus Venditiones ejusmodi ab oppignoratione. cons. 16. n. 603.
Quando census ex fundo, pro venditionis sub Pacto de retrovend. initæ securitate simùl oppignorato, alicui venditur, & ipse fundus emtori traditur, eo fine, ut ipse censum indè percipiat, tunc ex ipso hoc pignoris contractu principalis contractus impignoratio appellatur, &, ob Pactum de retrovendendo adjectum, mixtus efficitur. cons. 16. n. 605. & seq.
In hujusmodi contractibus feliciter distinguendis omnes & singulæ circumstantiæ sunt attendendæ. cons. 16. n. 607.
Quando in tali contractu simùl & communis loquendi usus, & exactior LL. interpretatio locum habere potest, tunc, hâc posthabitâ, ille præfertur. cons. 16. n. 608. & seq.
Adverbium, Widerkäufflich/ quod etiam antichresticis oppignorationibus sæpè inseritur, nihil aliud denotat, quàm Widerlößlich. cons. 16. n. 614. & seqq.
Etiam annui reditus sub Pacto de retrovendendo comparati immobilibus aggregantur, licet sint redimibiles. cons. 16. n. 637. & sqq.
Idem de dynastiis, decimis, jure venationum, & similibus, sub dicto Pacto coemptis, tenendum. cons. 16. n. 640. & sqq.
Emtionem sub Pacto de retrovendendo celebratam subsequens traditio non solam fructuum commoditatem; sed plenum rei dominium in emptorem transfert. cons. 16. n. 642. & seqq.
Qui rem hoc modo emit, eandem rursùs alii vendere potest. cons. 16. n. 647.
Primus Venditor, contra hunc secundum emptorem, nullam habet actionem, nec realem, nec personalem. cons. 16. n. 648.
In Foro Saxonico, ubi viduus uxori in solis mobilibus bonis succedit, immobilia sub Pacto de retrovendendo coempta omnia sequuntur uxoris hæredes. cons. 16. n. 653.
An pretium à Retroemente solutum ad successorem immobilium pertineat? cons. 16. n. 656. & seqq.
Pactum retrovendendi non potest emptiones sub eodem contractas in conditionales emptiones transformare. cons. 16. n. 669.
Conditio, si venditor rem sub Pacto retrovenditionis à se venditam suo tempore reemere velit, tali venditioni tacitè inest. cons. 16. n. 670.
Incertus securturæ Reluitionis eventus jus semel ex pacto fideicommissario quæsitum alterare non potest. cons. 16. n. 668.
Si prædium, sub Pacto de retrovendendo, ita venditum fuerit, daß/ wann der Verkäuffer/ über kurtz oder lang/ umb das vor jetzt verkauffende Guth/ den ihme davor bezahlten Kauffschilling dem Käuffer wider anbiethen würde/ diser ihme dasselbe wider zu verkauffen gehalten seyn solle/ tunc jus reemtionis nullo tempore circumscribitur. 780. 130.
Si adverbium, Quandocunque, in tali promissione, appositum *fuerit, tunc omnis tùm statutaria*, quàm *legalis*, præscriptio exclusa censetur. 780. 131. & sq.
Si res sub Pacto de retrovendendo alicui vendita, & pretium in casum reemtionis non determinatum sit, tunc non pretium ab emptore pro illa solutum; sed quanti res valet tempore reemtionis, ei restituendum. 72. 662.
Quidsi pretium hoc valdè auctum fuerit? 72. 667. & sq.
Prædium ex Pacto de retrovend. reemens quasnam expensas restituere teneatur, vel non? 80. 722. & sq.
Cujus temporis valor in casu mutatæ bonitatis monetæ quoad pretium à Reemtore solvendum respici debeat? vid. Moneta. Thalerus.
Utrum bona nexu fideicommissi agnatitii devincta ex unius agnati propriis facultatibus, vi Pacti de retrovendendo, redempta, ab ultimi masculi unius lineæ relicta sorore tùm demùm, si pretium Redemptionis ei priùs remissum fundatur, an verò simpliciter agnatis in fideicommisso succedentibus restitui debeant? 387. 67. & sqq. usque ad 433.
Verba hæc: Daß die auff Widerkauff verkaufften und verpfändte Güther/ dem Geschlechten Hauß zum besten/ reluirt und abgelößt worden/ significant commodum demùm ex illa Reluitione ad familiam perventurum. 391. 115. & seq.
Nimia inæqualitas complurium uni fratri, qui illas ex sua pecunia reluit, jure pleni dominii, &

& cum pleniſſima liberatione ab omni nexu atque onere ceſſarum Dynaſtiarum, & è contra tribus aliis illius fratribus, cum ſarcina univerſi æris alieni, filiarum dotationis, atque alimentationis, omniumque aliorum familiæ onerum, in eosdem devoluta, reſervatæ unius tantùm Dynaſtiæ juſtiſſima cauſa eſt, quare bona reluenti hoc modo ceſſa, ejus maſcula linea prorsùs deficiente, absque refuſione pretii Reluitionis, in cæteros fratres, vel deſcendentes ipſorum maſculos tranſire debeat. 393. 136. & ſqq.

Ex hoc, quòd tres fratres omne æs alienum, quartum fratrem, ejusque Dynaſtias concernens, in ſe & ſuam Dynaſtiam receperunt, perindè habendum, acſi illæ Dynaſtiæ à quarto illo fratre ſolo redemptæ, ex omnium quatuor fratrum pecunia redemptæ fuiſſent. 394. 156. & ſqq.

Sicut tres illi fratres, hoc non obſtante, quòd ipſi omne æs alienum, à ſuo fratre, in ſe receperint, tamen ſuam Dynaſtiam oneri fideicommiſſi in quartum fratrem aliquando tranſituri, absque ulla filiabus ſuis, ratione fraterni æris alieni, ab illo præſtanda ſatisfactione, bona fide ſubjecerunt; ità etiam quoad quarti hujus fratris dynaſtias idem ſentiendum, quòd nec ipſius fœmininæ deſcendentiæ, pro reluitione ab illo facta, quidquam præſtandum ſit. 395. 159. & ſq.

Nec diverſum jus parit maſculinæ illius quarti fratris deſcendentiæ præmatura extinctio. 395. 163. & ſqq.

Inſtitutio perpetui, ejusdemque reciproci, atque univerſalis fideicommiſſi: Expreſſa vocatio ſuperſtitis lineæ maſculorum agnatorum in locum alterius lineæ extinctæ: Totalis excluſio ambarum linearum fœmininæ deſcendentiæ, quoadusque maſculina poſteritas duraverit: Enixiſſimum ſtudium maſculinam agnationem in perpetuo ſplendore & flore ſervandi talem refuſionem pretii reluitionis extremè inveriſimilem reddunt. 396. 180. & ſqq. 398. 208. & mult. ſqq. 400. 235. & ſqq.

Ex magnitudine, per aliquot luſtra, in pacis & belli artibus addiſcendis, in Academiis, peregrinationibus, functionibus militaribus, comparanda illuſtri militia, aliisque de cauſis in unicum filium factarum expenſarum, concurrentibus adhuc aliis magni ponderis rationibus, juſtiſſimè colligitur, quòd fideicommiſſum ab ipſo ordinatum ab omni gravamine, etiam pretii, pro iisdem vi Pacti de retrovend. reluendis exſoluti, refuſionis liberrimum eſſe debeat. 399. 222. & ſq.

Gratitudo erga patrem & alios filios, ex oneroſiſſimis hujusmodi ſumptibus in alium fratrem tantùm erogatis, grave damnum perpeſſos, horumque ſpes & firmiſſima perſuaſio, quòd reciprocum inter ipſos inductum fideicommiſſum æquali utrinque jure cenſendum ſit, hanc interpretationem, quòd ab altero illo fratre, pro ſibi ceſſorum bonorum Reluitione expenſum pretium ipſius filiabus reſtitui debeat, haudquaquàm patiuntur. 400. 225. & ſqq.

Expreſſa reſervatio, quòd, in caſum extinctæ unius ex fratribus maſculinæ deſcendentiæ, in una ſola, ex pluribus ab ipſo relictis dynaſtiis, exiſtentia Mobilia ipſius filiabus relinqui debeant, apertiſſimo argumento eſt, quòd ipſe ſuos fratres in iisdem dynaſtiis, tali caſu, ſucceſſuros, ad refuſionem etiam totius pretii Reluitionis obligare noluerit. 400. 229. & ſeqq.

Si pretium Reluitionis, pro bonis redemptis & fideicommiſſo familiæ ſubjectis, ab uno fratre, tale fideicommiſſum cum aliis inducente, exſolutum, extincta ipſius maſculina deſcendentia, ſuperſtitibus filiabus reſtitui oporteret, ſequeretur, quòd, ſi etiam alius frater nova bona ſuis propriis nummis pararet, etiam hujus filiabus hoc totum pretium reſtitui oporteat. 401. 246. & ſq.

Imò ſi pretium vel bonorum familiæ oppignoratorum reemtionis, vel novorum bonorum ſubſequentis emtionis, reementis, vel emtoris filiabus reddendum foret, in tali monſtroſo fideicommiſſo hoc perpetuum onus ſemper recurreret, ut unius agnati, qui illud exſolvit, tantùm ſuperſtitibus filiabus id omne, quod ipſe erogavit, reſtitui oporteret. 402. 248.

Bonorum fideicommiſſo familiæ ſubjacentium meliorationes, quantivis pretii, deducere prohibitus, nec pretium illorum reluitionis repetere poteſt. 403. 265.

Qui pretium pro noviter acquiſita dynaſtia, vel pro noviter exſtructa Comitis reſidentia erogatam magnam ſummam repetere prohibetur, ille etiam pretium bonorum familiæ oppignoratorum reemptionis repetere nequit. 403. 266.

Nihil intereſt, an bona fideicomm. aliis oppignorata, vel ſub Pacto de retrovendendo vendita, ab aliquo agnato reemantur, ſive nova emantur, nova Principis vel Comitis reſidentia exſtruatur, vel exuſta aut collapſa reſtituatur. 403. 270

Non extante ſpeciali familiæ Pacto omnia hujusmodi melioramenta à defuncti poſſeſſoris filiabus deduci queunt. 403. 271.

Et in caſu non extantis hujusmodi pacti etiam pretia reluitionis agnati filiabus vel aliis hæredibus reſtituenda ſunt. 388. 68. & ſqq. 389. 86. & ſqq. 402. 272. 412. 370. & ſqq.

Si filiæ, bona ab ultimo maſculo poſſeſſore relicta, nec pro ſecuritate ſibi debitæ dotis, vel alimentorum, retinere fas eſt, quanto minùs hoc licebit pro recuperando pretio reluitionis ab illo expenſo, ſi præcipuè pro hoc jam

 alia

alia ratione ei fuerit satisfactum? 404. 276. & seqq.

Si fratres in fideicommisso succedentes, pretium redemtionis pro illo expensum restituere tenerentur, nihil commodi ad illos ex pacto istius fideicommissi, quod tamen simùl reciprocum esse deberet, constitutivo ad ipsos perveniret. 407. 312. & sqq.

PALAM.

Quæ Palàm, & in oculis Magistratus, vel omnium hominum aguntur, bona fide peracta censentur. 485. 272. 1457. 151.

PANNIFEX.

Vid. Opifex.

PARAPHERNALIA.

Utrum pactum universalis fideicommissi familiæ inductivum etiam Paraphernalia uxoris bona afficiat? 819. 71. & sqq.

Etiam bonorum uxoris Paraphernalium dominium nonnunquam in maritum transfertur. 1391. 70.

Uxor res suas Paraphernales in bonis obærati mariti adhuc extantes, jure separationis ordinario, extra concursum aufert. 1413. 123.

Uxor, ratione bonorum Paraphernalium non ampliùs extantium, etiam de Jure Würtembergiço in tertia Credd. classe ex ordine temporis collocatur. 1413. 128.

PARENTES. Conf. Liberi.

Parentes & Liberi, inter se invicem nullatenùs ingrati præsumuntur. 973. 760. 1141. 388.

Parentum maledictio, si Liberi ipsius voluntatem non impleant, quem habeat effectum? 1114. 86.

Injuriæ Parentibus illatæ habentur pro atrocioribus. 1717. 21.

De legitima Parentum vid Legitima.

Testamentis, aliisque ultimis Parentum voluntatibus privilegiariis, itemque pactis successoriis inter Parr. & Libb. initis vid. Testamentum. Pactum.

PAROCHUS.

Etiam Parochi, in sacerdotali dignitate constituti, suo modo, pro talibus personis habentur, quibus in illis, quæ ad ipsorum officium pertinent, adhibenda est fides. 1780. 30.

Testimonium Parochi, de bis baptizato infante, in scriptis impertitum, concurrente vel facti notorietate, vel personæ inquisitæ confessione, etiam in ordine ad capitalem pœnam sufficiens est. 1276. 10. & sqq.

De testimonio Parochi super legitimè contracto conjugio impertito vid. Literæ.

Testamento coram Parocho & duobus testibus vid. Testamentum.

PARRICIDIUM.

Unum idemque crimen à duobus commissum, pro diverso respectu, rationem simplicis Homicidii & Parricidii simùl habere potest. 1573. 6.

Conatus, quantumvis ad actum proximum perductus, hodiè, ne quidem in crimine Parricidii, tametsi in linea recta committendi, pœna capitali affici solet. cons. 19. n. 62.

Vulgare DDrum assertum, quòd in crimine Patricidii non adeò liquida corporis delicti investigatio, & repræsentatio necessaria sit, absolutè & simpliciter admitti haud possit. 1337. 29.

In casu Parricidii in privigno commissi multi DDres severissimæ culei pœnæ locum facere non dubitant. 1579. 59.

Facultas Juridica Tubingensis solam gladii pœnam, cum additamento ramea vel raptationis ad locum supplicii, vel ut cadaver rotæ imponatur, in talibus casibus decernere solet. 1579. 60.

PARS.

Unus actus correspectivus est quasi Pars alterius, sic, ut ambo omninò individui censeantur. 838. 186. Conf. Correspectivum.

De interpretatione testamenti vel contractus ex Partibus ejusdem facienda vid. Testamentum. Contractus.

PARTUS.

Partus, antequàm edatur, mulieris viscerum portio est. 1356. 11.

Magisque hominis spes, quàm jamjàm homo est. 1361. 53.

Partum dicens abortivum hoc probare tenetur. 994. 73.

Partus ante septimum mensem editus, juris præsumptione, abortivus præsumitur. 994. 74.

Ob crimen procurati Abortus pœna ultimi supplicii non aliter obtinet, quàm si Partus, certò abactus, etiam certò vitalis fuerit & animatus. 1000. 131.

De vitalitate Partus abacti ante decursum XX. septimanarum seu plenorum quinque mensium constare non potest. 1000. 133. & sqq.

Utrum dimidium gesti uteri tempus, ubi vis locorum, quoad crimen procurati abortus, receptum sit? 1000. 135. & seq.

Aliud est, Abortum facere, seu procurare, & aliud pati. 1000. 137.

Partus abactus longè certiùs & faciliùs vitalis fuisse præsumi potest, quàm immaturus ex utero ejectus. 1000. 138.

Pro vitalitate recens editi Partus omnia jura præsumunt. 995. 87.

Matri, se illum mortuum in lucem edidisse, asserenti nulla fides habetur. 995. 87. & seq.

Verùm ista præsumptio in solis maturis Partubus procedit. 996. 89.

Partum immaturum vivum natum asseverans illud probare tenetur. 996. 90 & sq. 997. 107.

Talis Partus præsumitur abortivus. 994. 73. & 78.

Aliud

Aliud obtinet in foro conscientiæ. 996. 92.
A quo tempore Partus in utero materno vitalis & animatus evadat? 995. 80. & seqq. 1359. 36.
An ex eo, si Partus in utero formatus, & distincta membra habeat, pro vitalitate ejus tutò præsumatur? 995. 79.
Quot dies ad Partum in utero formandum necessarii sint? 995. 81.
A quo tempore mater de vitalitate Partus in utero adhuc existentis certa esse possit? 995. 84. 1000. 134.
Utrum Partus quinquemestris, vel semestris, in dubio, pro vitali, vel non-vitali sit habendus? 992. 50. & seqq. junct. 994. 72. & seqq.
Partus semestres & quinquemestres non minùs vitales esse, quàm septimestres, probat experientia. 993. 56.
Exempla eorundem. 993. 58. & seqq.
Hoc tamen, ut Partus quinquemestris, vel semestris vivus nascatur, in censum ratò contingentium referendum. 993. 56. 906. 93.
An in casu, quando Partus quinto mense est editus, illius Parentes à præsumtione præmaturi concubitus immunes sint? 996. 95.
Peritorum in arte physico-medica jurato judicio de Partûs editi vitalitate, vel non-vitalitate, in dubio, credendum. 994. 69.
Mulierem prægnantem, sciens prudens, ictu calcis, fuste, vel alio ad occidendum habili instrumento, vel modo, præprimis in periculosa uteri parte, v. g. umbilico, &c. ità percutiens, ut vel ipsemet Partus, vel mater, vel ambo simùl mortem subire necesse habeant, eo casu, quo Partus verisimiliter animatus, nedùm planè perfectus & maturus fuit, pœna ultimi supplicii jure afficitur. 1357. 22. & seqq.
Modò etiam de hoc, quòd ex tali percussione mors verè & immediatè secuta fuerit, satis constet. 1357. 23.
Idem dicendum de casu, quo Partus animatus, per vim medicamentorum, ejectus & interemtus est. 1357. 24.
Quando Partus non fuit animatus, tunc pœna solummodò extraordinaria obtinet. 1357. 25. 1358. 35.
Juris Divini de percussione Mulieris prægnantis sanctio. 1357. 26.
Textum Exodi XXI. vers. 22. & 23. Jus Canonicum sub eadem, inter partum animatum & inanimatum, distinctione accepit. 1357. 26.
Erronea Jacobi Menochii de hoc textu sententia. 1358. 27.
B. Lucæ Osiandri explicatio hujusdem tx. 1358. 28.
Philonis ad eundem commentatio. 1359. 40.
LXX. Interppr. eundem, in ordine ad pœnam capitalem, æquè de Partu, ac de Matre accipiunt. 1358. 29.
Idem etiam ab omnibus modernis, tùm Evangelicæ, tùm Romano-Catholicæ religioni addictis, Theologis fieri probatur. 1358. 31. & seqq.
Hæc Juris Divini sanctio de pœna capitali ejusmodi Percussori infligenda, in eo, qui casu fortuito fœminam prægnantem, vel fœtum, vel utrumque sua percussione vita privavit, nullum obtinet locum. 1359. 41. & seq.
Idem quoque Jus Romanum observat. 1359. 43.
Distinctio inter Partum animatum & non-animatum rectiùs per verba, inter vitalem & non-vitalem, effertur. 1358. 30.
Facilè fieri potest, ut, matre superstite manente, Partus emoriatur. 1359. 37.
Gravius videtur, Partum animatum, quamvis in utero adhuc inclusum, occidere, quàm in lucem editum. 1359. 38.
Multi, ob embryonis necem, pœnam capitalem vel planè non, vel nonnisi in casu directi fœtum animatum interimendi propositi, locum habere asserunt. An rectè? 1360. num. 49. & seqq.
Quando de percurientis animo, abortum videlicet procurandi, constat, etiam dissentientes, abortu secuto, pœnæ capitali locum faciunt. 1361. 55.
Sin secus, qualitatem & circumstantias factæ percussionis respicere jubent, sicque neutro casu pœnam capitalem prorsùs excludunt. 1361. 55.
Unde, inter alia, animus Partum in utero materno adhuc constitutum, vita privandi colligi valeat? 1359. 44.
Quatenùs exceptio iræ reum ab hac suspicione liberare possit? 1360. 45. & seq.
Percussio mulieris actuali puerperio proximæ, violento calcis ictu in umbilico facta, animum Partum in utero latentem interimendi, minimùm indirectum, satis prodit. 1356. 9. & seqq.
Talis violentus percussor in sua manu non habet, quousque impacti pedis violentia pertingere debeat. 1356. 13. & seq.
Nihil interest, an quis Partum in utero materno adhuc existentem gladio, fuste, vel alio consimili instrumento, vel num eundem calce petendo occidat. 1357. 19.
Textus Legis 7. §. 1. ff. ad L. Aquil. hanc in rem specialis utrum rectè ad fœminas liberæ conditionis prægnantes, hoc modo percussas, porrigatur? 1357. 21.
Major in percutienda muliere prægnante violentia, præ ista, quæ ab aliquo in editiore loco constituto, eoque admodùm irato, medio mulieris ventri, vel planè umbilico, omni adhibita vi, calce, vel pede infertur, excogitari, animusque occidendi indirectus, exindè in dubium vocari vix potest. 1361. 56.

Quando Medici de tali percussione saltem hoc judicant, quòd illa partui in utero latenti vitam adimere potuerit; de hoc verò, an illa in casu individuo & speciali ejusdem effectus fuerit, nihil certi asserunt, tunc pœna capitalis minùs securè decernitur. 1362. 66. & seqq.

PASCUUM.

An & quatenùs cives in causa juris pascendi ad universitatem spectantis testes esse possint? vid. Testis.

PASTOR ECCLESIÆ.

De jure Pastorem Ecclesiæ præsentandi patrono ejusdem competente vid. Patronus.

De injuria Pastori Ecclesiæ illata vid. Injuria.

PASTUS. PABULUM.

Qui pecudibus debitoris obærati necessarium Pabulum præbet, vel sua prata ad Pastum earundem locat, in concursu credd. absoluto prælationis jure gaudet. 1416. 157.

De pignoratione animalis ob frugum alterius depastionem, & quæ eò spectant, vid. sub voc. Pignus.

PATER. Conf. Liberi.

Alienatio rerum, præcipuè immobilium, ad Liberos spectantium, à Patre, tametsi legitimo earum administratore & usufructuario, facta, ex multis causis, etiam de Jure Würtembergico, ipso jure nulla est. 1408. 73. & seqq.

Pater bona Liberorum materna, etiam immobilia, tàm ex causa utilitatis, quàm necessitatis, validè alienat. 1411. 106. & seq.

Liberi bona sua materna, citra necessitatem vel utilitatem alienata, absque ullius saltem oboli refusione, à quocunque possessore, vindicare queunt. 1411. 107.

Creditor ejusmodi Alienationis necessitatem vel utilitatem, vel versionem pretii in rem liberorum prætendens, eandem legitimè probare tenetur. 1412. 108.

Pater & Filius habentur pro una eademque persona. 1697. 81.

Hinc, regulariter, nullus inter ipsos contractus consistere potest. 1697. 81.

Pater optimum consilium pro liberis suscipere creditur. 829. 83. 1769. 26.

Etiam Pater rei suæ legem, quam vult, dicere potest. 1769. 25.

Etiam in Patre, adventitia sui filii administrante, si pro illo quid solvat, non donandi; sed credendi & repetendi animus præsumitur. 847. 303.

Verùm aliud in Dotis promissione, singulari dotium favore, obtinet. 847. 304. 845. 274. & seqq.

De Dote à Patre constituenda vid. Dos.

Prædium à Patre ad dotandum obstricto simpliciter traditum, potiùs ex dotis, quàm donationis simplicis causa, traditum præsumitur. 848. 309. & seqq.

Simplex traditio à Patre filio facta, potiùs solius custodiæ causa, quàm animo donandi, intelligitur facta. 848. 310.

De legato vel fideicommisso, ex ultima tertii voluntate, vel pacto, liberis à Patre solvendo vid. Legatum. Fideicommissum.

Pater olim plenum adventitiorum dominium habuit. 1408. 78.

Fœmina pro Patre ad solutionem condemnato fidejubens vel solvens Sc̃i Vellejani beneficio non gaudet. 1463. 220. & 222.

De Donatione inter Patrem & filiumfam. vid. Donatio.

Patre, filiæ suæ renunciationem injungente, vel eam ipsomet recipiente vid. Renunciatio.

Patre naturali vid. Liberi. Concubinatus.

Patre Usufructuario & administratore vid. Usus fructus, & quasi Usus fructus.

Divisione bonorum inter Libb. à Patre adhuc vivente facta vid. Divisio.

PATIENTIA.

Qui diu aliquid patitur, illud velle videtur. 473. 89.

De Patientia adversarii quasi possessionem inducente vid. Possessio.

Quatenùs ex patientia cum scientia conjuncta titulus præscriptionis colligatur? vid. Præscriptio.

PATRONUS. PATRONATUS.

Cui usus fructus vel omnium bonorum, vel unius saltem castri, *aut territorii cum appertinentiis*, cui, vel quibus jus Patronatus adhæret, conceditur, ad eum quoque hujus Juris, sive illud plenum sit, sive minus plenum, exercitium cum omnibus emolumentis, excluso planè proprietario, pertinet. 680. 72. 1739. 12.

PAUCA.

Etiam in judiciis, quod fieri potest per Pauca, non debet fieri per plura. cons. 18. n. 25.

PAUPERUM ÆRARIUM.

Etiam census nummarii, vel frumentarii, Geld- oder Frucht-Gülten/ Ærariis Pauperum, ex prædiis debiti de Jure Würtemb. in prima credd. classe locantur. 1419. 187.

Ærario Pauperum præfectus in loco, ubi ei hoc officium demandatum, nulla ulteriore legitimatione opus habet. 1419. 187.

PAUPERTAS.

Extrema Paupertas in pœna mitiganda multum operatur. 275. 189.

Quat. Furem à pœna ord. liberet? vid. Furtum.

An matris Paupertas, spe pecuniæ lustricæ à pluribus suæ prolis susceptoribus obtinendæ, eandem bis baptizari facientis, à dolo liberet? 1277. 10. & seqq.

Ob summam & extremam Paupertatem etiam pseudo-monetariis pœna capitis remittitur, & extraordinaria saltem decernitur. 1791. 78. & seq.

PAX.

In iis, quæ ad publicam Pacem inter cives ser-

servandam vel promovendam faciunt, Judex suum officium, etiam proprio motu, interponere debet. 1368. 5.

PECUNIA.

Pecunia per se res mobilis est. 430. 619.
Pecunia prædiorum emptioni destinata pro re immobili non habetur. 124. 208. & sq.
Quid circa eandem, in successionum materia, obtineat? 125. 210. & 212.
Actiones ad Pecuniam competentes mobilium jure existimantur, etiamsi sub usuris sit elocata, vel ad cambium collocata. cons. 16. n. 620. & sqq.
Quale negotium contrahatur, si quis alteri Pecuniam ea lege dederit, ut eadem in specie seu in natura, una cum interesse, reddatur? 1507. 29. & mult. sqq.
Etiam Pecunia numerata, vel ad pompam & ostentationem, vel ad oppignorandum, alteri, sub titulo tùm commodati, tùm locationis conductionis, concedi potest. 1508. 41. & seqq.
Hinc etiam pro usu talis Pecuniæ, sine dubio, congrua merces, vel honorarium, salva utriusque contractus substantia, promitti vel exigi potest. 1508. 45. & 46.
Ejusmodi pecuniæ creditor talem pecuniam in bonis debitoris adhuc extantem, extra credd. concursum, jure separationis ordinario, justissimè vindicat. 1508. 47.
Quidsi illa ex titulo alicujus contractus innominati in debitorem fuerit translata? 1509. 51. & sqq.
Si alicui legatum de bonis testatoris relictum fuerit, vel filiæ per statutum excluſæ de bonis defuncti dos debeatur, talis dos vel legatum præcisè ex bonis testatoris, vel defuncti parentis exolvi debet, nec Pecunia pro illis obtrudi valet. 729. 173.
De mutata Pecuniæ bonitate vid. Moneta.
Pecunia ex feudo vendito redacta vid. Feudum.

PELLIS.

An & quatenùs Pellis mercium nomine veniat? vid. Merx. Statutum. Mercator.

PELLIPARIUS.

De Pellipario hominis ultimo supplicio interfecti pellem præparante vid. Macula.

PERCUTIO. PERCUSSOR.

De Percussione flagello, vel alia ratione ex mero joco facta, ejusque effectibus vid. Jocus.

Percussione pugno facta vid. Pugnus.

PERICULUM.

De cessione remuneratoria tertiæ partis bonorum, ab eorum possessoribus, unius agnati curis, sumptibus & Periculo recuperandorum vid. Cessio.
Plus est, dimidiam alicujus Dynastiæ, actualiter possessæ, quoad utile dominium, confestim cedere, quàm solam trientis, necdùm possessorum; sed cum maximis expensis, molestiis, & gravissimo periculo amittendæ pecuniæ, ea propter erogandæ, demùm reparandorum spem periclitari. 721. 58.
Quanto majus Periculum subest, tanto etiam majori opus est cautione ac remedio. 389. 84. 721. 61. 973. 764. 1188. 50. 1343. 84.
Quanto minus Periculum de suo quidquam amittendi subest, & hoc ipso majus emolumentum sperari potest, tanto etiam faciliùs idem illud, quod pro sumtuosè redimendo commodo factum, etiam pro consequendo, & non tanti redimendo eodem commodo, pariformiter factum existimatur. 722. 62.
Nemo summè incertam, fallacem, sicque adeò nullatenùs considerabilem spem, magno sumtu & Periculo, redimere voluisse præsumi debet. 723. 84. & 93.
Nemo maximos sumptus, labores & curas, pro solo paucorum annorum vel mensium usufructu, periclitaturus fuisse censendus. 723. 85.

PERJURIUM.

Pro præstito juramento militat præsumtio juris, donec crimen Perjurii legitimè doceatur. 558. 50.
Hoc, quòd causa jurejurando decisa, ne quidem ob probationem Perjurii in continenti faciendam, retractari possit, non in omnibus Juramentis procedit; sed in solo judiciali & voluntario. 558. 52. & sqq. cons. 18. n. 60. & seq.
Item in juramento purgationis ad petitionem adversarii præstito. 558. 55.
Perjurii probatio an testium fidei committi possit? vid. Juram. purgatorium, suppletorium, & in litem.
An crimen Perjurii per instrumenta probari queat? 560. 94.
Ad Perjurium probandum ne quidem juramentum in supplementum veritatis admittitur. 561. 101.
Nemo, ob minimum lucrum, Perjurium committere, sicque animam suam æternæ damnationis periculo subjicere voluisse præsumitur. 1605. 15. & 22.
Si ex actis pateſcat, Juram. calumniæ, sive generale, sive speciale, sine gravi Perjurii periculo, deferri non posse, illud, tametsi viva voce exactum & jamjam acceptatum sit, tamen à judice benè remitti potest. cons. 21. n. 12. & seq.
De Perjurio suspectus ad juram. in supplem. non admittitur. 335. 53.
Ex instrumentis noviter repertis quousque probatio admittatur Perjurii? cons. 18. n. 62.
Causam juramento judiciali, ex consensu utriusque partis decisam, nec Perjurii prætextu retractari permittitur. cons. 18. n. 60. & sq.

PERMANEO.

Verbum, Permaneat, non inducit fideicommissum, ubi non est. 57. 502.

De Clausulâ: Rebus in eodem statu permanentibus, vel sic stantibus, vid. Clausula.

PERMISSUM.

Vid. Prohibitum.

PERMUTATIO. Conf. Contractus innominatus.

Permutatio est contractus innominatus. 1706. 46.

Nudum duorum de rebus suis invicem permutandis initum pactum, Jure civili, contractum Permutationis haud constituit. 1705. 35.

Hinc, ante dominii translationem, ex uno contrahentium latere factam, utraque pars ab eodem liberrimè discedere potest. 1705. 35.

An etiam hodiè nostris moribus? 1705. 36. & sqq. junct. 1707. 54. & sqq.

Verba hæc: Er wolle den todt trinckhen/ wann Er den Tausch auffkünde/ à Permutatario prolata pactum pœnitentiæ exclusivum procul dubio important. 1707. 46. 1709. 77.

Fideicommissa reciproca magis ad emtionis vel Permutationis, quàm negotii lucrativi naturam accedunt. 400. 235. & sqq.

De Permutatione prædii emphyteutici vid. Emphyteusis.

PERPETUUM.

Quæ incerta adhuc sunt, utrum sint temporaria, vel Perpetua? pro Perpetuis habentur. cons. 16. n. 638.

De usu verborum Perpetuitatem denotantium in materia Fideicommissorum familiæ vid. Fideicommissum. Liberi.

Dictiones Perpetuitatis significativæ. v. gr. zu ewigen zeiten / ewigen tagen / regulariter, sortiuntur naturam illius negotii, cui adjiciuntur, ac non nisi Perpetuitatem juridicam, pro ratione substratæ materiæ, indigitant. 1158. 587. sqq.

Actiones perpetuæ quænam in LL. dicantur? 1158. 588.

De renunciatione successionis auff ewig/ ewige tage / auff einmahl vor allemahl / vel in Perpetuum, &c. vid. Renunciatio.

PERSEVERANTIA.

Ex præfracta in percussore Perseverantia cædes ab illo commissa ex deliberato animo profecta præsumitur. 763. 93.

PERSONA. PERSONALITAS.

In ambiguo semper illud, quod congruit Personæ, cum qua actus perficitur, tanquàm verosimilius, præsumi debet. 656. 177. 1213. 39.

Hoc in Legibus non infrequens, ut quis duplicem, diverso respectu, personam sustineat. 1074. 377.

Pronomen, Dero / denotat Personalitatem. 53. 464.

Nobiles Imp. immediatè subjecti personis publicis rectè annumerantur. 831. 108.

De Personis honoratioribus, vel in dignitate constitutis vid. Dignitas. Honoratus.

Juribus Personalibus vide Jus.

Concessione ad vitam Personæ facta vid. Vita.

Renunciatione personali vid. Renunciatio.

Emphyteusi personali vid. Emphyteusis.

Privilegio personali vid. Privilegium.

PERSUASIO.

De Testamento per nimias Persuasiones extorto vid. Testamentum.

PERTINENTIA.

Nec candelabra, nec pictæ tabulæ, nec statuæ, nec cornua cervina, vel similia, catenis, clavis, aliave ratione parietibus affixa, ex tali solummodò affixione, & perpetua, ut videtur, in aliquod conclave destinatione, pro ædium Pertinentiis haberi debent. 419. 484. & sqq.

Quæ ornatus duntaxat causa habentur, non debentur emptori, tanquàm ædium Pertinentiæ. 419. 486. & seq.

PESTIS.

Codicilli tempore Pestis confecti, præter binarium testium numerum, nullas requirunt solennitates. 1488. 71.

PETITORIUM.

Vide Possessio, Possessorium.

PETULANTIA. Vid. Jocus.

Petulantia puerilis pœna gravioñ coërceri non potest. 580. 71.

PICTURA.

An Picturæ clavis parieti affixæ pro ædium pertinentiis veniant habendæ? 419. 484. & sqq.

PISCIS. PISCATIO.

Etiam Piscationum reditus ad usufructuarium spectant. 680. 67.

Purgatio Lacuum, der Fischweyher/ utrum rusticis ad operas præstandas obstrictis de jure incumbat? 189. 318.

PIUS. Conf. Ecclesia.

Dispositio in præjudicium portionis à filia, sub conditione expirantis stemmatis masculini reservatæ, facta, ne quidem favore piæ causæ subsistit. 806. 140. & sq.

Nihil æquitati tàm congruum est, quàm ut res ad usum pium destinata in eundem, quoad fieri potest, vertatur. 163. 13.

Favor piatum causarum, sine legis expressa dispositione, non nimium extendi debet. 89. 809.

Pia corpora, regulariter, jure solummodò communi censenda, nisi speciale doceatur privilegium. 89. 810. 1418. 80. In legium.

In extendendis piarum causarum privilegiis Doctores sæpe nimis sunt liberales. 89. 810.
Si de Pii cujusdam corporis præjudicio agatur, solennia actûs ex solo temporis lapsu non præsumuntur. 214. 587.
Idem multo magis tunc obtinet, si alienatio, de cujus solennitatibus quæstio, Pio corpori evidenter & manifestè sit damnosa. 214. 593.
Alienatio Ecclesiæ vel alii Pio corpori evidenter damnosa nec ex authoritate beneplaciti Sedis Pontificiæ valet. 215. 596.
Quo jure Pia corpora tùm ratione residui suorum Administratorum, tùm ratione aliorum creditorum in processu edictali censeantur? vid. Credd. concursus.
Ex causa Pietatis indebitè, tametsi per errorem, solutum; tamen, per indebiti condictionem, repeti non potest. 1330. 75.
Etiam dotis causa inter pias refertur. 1331. 76. 1332. 89.
An ex causa dotis solutum repeti possit? vid. Dos.
Notantur remissivè nonnulla ex solo Pietatis principio pendentia DDrum conclusa. 1331. 81.
An, & quatenùs restitutio in integrum adversus indebitum ex causa Pietatis solutum minori competat? vid. Minor.
De obligatione mulieris, itemque Filiifamilias in causa pia vid. Uxor. Pater.
Pio Corpori præfectus in loco, ubi ei hoc officium demandatum, nulla legitimatione opus habet. 1419. 187.
De Testamentis, itemque legatis ad pias causas vid. plura sub voc. Testamentum. Legatum.

PIGNUS. Conf. Hypotheca.

Sub nomine der Pfandschafften denotantur tùm propriè sic dicta Pignora, cum jure antichretico conjuncta, tùm etiam prædia sub pacto de retrovendendo quæsita. cons. 16. n. 596. & sq.
Illustratur hoc imprimis per imperiales Oppignorationes, Reichs-Pfandschafften cons. 16. n. 598.
Differentiæ aliquot inter venditionem sub pacto de retrovendendo, & oppignorationem. 428. 603.
Quando census ex fundo, pro talis contractûs securitate simùl oppignorato, alicui venditur, & ipse fundus emtori traditur, eo fine, ut ipse censum inde percipiat, tunc ex ipso hoc Pignoris contractu principalis contractus Impignoratio appellatur, &, ob pactum adjectum de retrovendendo, mixtus efficitur. cons. 16. n. 605. & sq.
In hujusmodi contractibus feliciter distinguendis omnes & singulæ circumstantiæ sunt attendendæ. cons. 16. n. 607.
Quando in tali contractu simùl & communis loquendi usus, & exactior legum interpretatio locum habere potest, tunc, hac posthabita, ille præfertur. cons. 16. n. 608. & sq.
Contractus antichreticus nostratibus communiter appellatur eine Pfandschafft. cons. 16. n. 612.
Tales Pignorationes antichreticæ immobilibus rebus haud accensentur. cons. 16. n. 613.
Adverbium, Widerkäufflich / quod & talibus antichrestícis oppignorationibus sæpè inseritur, nihil aliud denotat, quàm Widerlößlich. cons. 16. n. 614. & sqq.
Si quis alicui certos nummos ea lege tradiderit, quòd pro usuali monera, ab aliis mutuanda, illos Oppignorandi licentiam habere; sed post certi temporis lapsum, unà cum interesse, eosdem in natura restituere debeat, quale tunc negotium celebratum censeri debeat? 1506. 26. & mult. sqq.
Etiam pecunia numerata alteri ad Oppignorandum locari vel commodari potest. 1508. 41. & sqq.
Res aliena, consensu domini oppignorata, creditori, ante solutionem debiti, auferri nequit. 1509. 58.
Aliud obtinet, si licentia oppignorandi ad certum saltem tempus concessa fuerit. 1509. 59. & seqq.
Creditor re sibi oppignorata, invito domino, utens, furtum committit. 1510. 63.
Ob frugum depastionem animal ad alium pertinens non aliter Pignorari potest, quàm si id vel in ipsa actuali depastione, vel in ipso adhuc fundo, in quo damnum dedit, inclusum vel pignoratum esse, per duos testes, probari valeat. 1677. 10.
An is, qui animal sibi noxium pignoravit, illud privata authoritate ità inclusum penes se retinere queat, vel judici illud exhibere teneatur? 1677. 11. & seq.
Quidsi includens ibi loci jurisdictione polleat? 1677. 13.
Inclusionem ejusmodi animalis clandestinam LL. Romanæ summoperè aversantur. 1677. 15.
Animal ità inclusum celans, vel istud, insuper habita idoneæ, de refundendo omni, si quod datum probari queat, damno, cautionis oblatione, domino vindicanti exhibere recusans, neque litis, ob hanc ipsam recusationem, diù protractæ, neque etiam pro pastu animalis intereà erogatas expensas repetere valet. 1677. 16. & seqq.
Animal sibi noxium pignorans, regulariter, sumptus in pasturam ejus factos repetendi jus habet. 1678. 21.
Utrum actio spolii etiam creditori pignoratitio competat? vid. Spolium.
Tale pactum, ut, debito sua die non soluto, creditor rem oppignoratam justo pretio habeat emptam, omninò subsistit. 1525. 102.

Si tamen illa res jam antea alii fuerit oppignorata, tunc creditor eandem nonnisi cum sua causa acquirere potest. 1525.104. & seq.
Si testator, sciens prudens, rem oppignoratam alicui leget, tunc non legatarius; sed heres eandem à vinculo pignoris liberare tenetur. 408. 326.
Pignus in alium translatum nonnisi cum sua causa transit. 1525.105.
De reluitione Fideicommissi oppignorati vid. Fideicommissum. Pactum de retrovendendo.
Oppignoratione falsarum margaritarum, & similium rerum pretiosarum pro veris, vid. Falsum.
Tabernæ mercatoriæ vid. Merx.

PLUS. PLURALIS.

Cui id, quod Plus est, licet, ei multo magis id, quod minus est, licet. 619.73.
Intentio ad Plura parum commodi affert. 772.9.
De Numero Plurali vid. Numerus.

POENA.

In Legis pœnalis interpretatione, si quid dubii incidat, semper mitior sententia præferri debet. 1052.128.
In Pœna delicto commensuranda attendendum est tempus delicti commissi. 1281.81.
Pariformiter quoque locus, in quo illud perpetratum. 1281.82.
Delinquentes se statutis & Pœnis, in loco delicti perpetrati obtinentibus, subjicere voluisse existimantur. 1281.81. & seq. 571.87. & seq.
Statutum suis subditis, extra territorium delinquentibus, Pœnas præfigere potest. 1281.88.
Illud tamen simpliciter loquens ad subditos extra territorium delinquentes haud extendendum. 1281.89.
Ubi Pœna statuto loci domicilii etiam contra delinquentes extra territorium expressè præfinita, illa semper irroganda. 1281.88.
In æstimatione perpetrati delicti, ejusque Pœnæ commensuratione ipsi quoque LLatores hoc imprimis considerant, utrum aliquis ex proposito, an verò ex impetu, vel casu delinquat? 1342.70. & seqq.
Quoties Pœna actori applicanda, actio vel imploratio Judicis est necessaria. 1047.65.
In pœnis, quæ ipso jure committuntur, illarum executio ab ipsa lege fieri intelligitur, ut dehinc illæ etiam ab hæredibus delinquentis exigi valeant. 1048.67.
Illustratur hoc exemplo Legis 41. Cod. de transact. 1048.68.
Idem dicendum in casu, quando lis cum defuncto fuit contestata; tametsi de actione merè pœnali quæstio sit. 1048.69. & seq.
Pœna, per specificam juris sanctionem statuta, etiam citra præcedaneam specialem ejus comminationem, justissimè imponitur. 1641.152.
Quando Fiscus ratione delicti ad Pœnam pecuniariam agit, tunc de mero lucro captando certat. 1506.18.
Quando de corpore delicti non indubitanter constat, pœna mortis decerni haud potest. 758.15. 1000.134. 1784.3.
Ad decernendam Pœnam ult. supplicii nihil refert, an Reus illud ipse legaliter confiteatur, vel per sufficientes probationes convincatur. 759.29. 253.83.
Facta legitima criminis probatione nihil superest, quàm ut Pœna ordinaria dictetur, & effectui detur. 760.30.
Adversus deprehensum in ipso crimine ab unico saltem teste non statim decernitur Pœna ult. supplicii; verùm tortura. 760.35.
Ad dictandam Pœnam ult. supplicii ad minimum duorum vel trium testium jurata depositio requiritur. 760.31.
Utrum, & quando Pœna capitalis ex indiciis, quæ vocant, indubitatis dictari valeat? 253.84. & seqq.
De corpore delicti aliter constare debet ad effectum torturæ, aliter ad Pœnam ultimi supplicii. 1019.163.
In criminibus carnis Pœna ultimi supplicii non aliter decernitur, quàm si utriusque confessio suppetat. 1282.90.
Etiam ex indubitatis & nullum scrupulum relinquentibus indiciis Pœna capitalis, sine prævia tortura, decerni potest. 1577.56.
Qualiscunque corporis infirmitas à Pœna capitali neminem eximit. 1585.127.
An & quatenus Pœna capitalis adversus furiosum executioni mandari possit? vid. Furor.
Adversus prægnantem, partu nondùm edito Pœna capitalis executioni mandari nequit. 1591.3. & seq.
Pœnarum finis haud postremus est emendatio. 353.53. & seqq. 1788.41.
Ubi noxia, ibi Pœna subsistere debet. 1047.61.
Pœna unius debet esse metus multorum. 1565.93.
De Pœna Conatus vid. Conatus.
Sola Rei confessio cuinam pœnæ locum faciat? vid. Confessio.
De Pœna mitiganda, vel non, ex causa restitutionis damni vid. Restitutio.
Ob Rei simplicitatem vid. Simplicitas.
paupertatem vid. Paupertas.
effectum non secutum vid. Assassinium.
seductionem & sollicitationem complicis vid. Seductio.
Senilem ætatem vid. Senex.
diuturnam Rei in carcere detentionem vid. Carcer.
Confessionem spontaneam vid. Confessio.
Iræ fervorem vid. Ira.
Sexum vid. Fœmina.
Adversam Valetudinem vid. Valetudo.
Epilepsiam vid. Epilepsia.
Furorem vid. Furor.
Minorennitatem vid. Minor. Impubes.

Spem emendationis vid. Emendatio.
Petulantiam vid. Petulantia. Jocus.
Credulitatem vid. Credulitas.
Magnum liberorum numerum vid. Liberi.
Vitam anteactam vid. Vita.

Remissius & cautius agendum est in decernenda Pœna, ubi hominis vita in quæstionem vocatur. 567. 21. 1205. 88. 263. 75.

Neque Juris Interpreti, neque Judici hoc convenit, ut ultra terminos ab ipso Principe summo criminum vindice præfinitos, in Pœna decernenda, procedat. 567. 23. 262. 60.

De gradibus Pœnarum ad explorandam Emendationis spem in crimine Furti, Fericidii, &c. adhiberi solitis vid. Furtum. Fericidium.
aggravanda Pœna ob ejus frequentiam vid. Frequentia.
Ob damni magnitudinem vid. Quantitas.
ob delinquendi consuetudinem vid. Consuetudo.
ob qualitatem loci vid. Locus. Domus. Solitudo.
ob concursum plurium delictorum vid. Delictum.
ob circumstantiam temporis vid. Nox.
ob insidias proditorias in perpetratione delicti adhibitas vid. Insidiæ.
ob delicti reiterationem vid. Reiteratio.

De Pœna remot. vel suspensionis ab officio vid. Officium.
Fustigationis vid. Fustigatio.
Culei vid. Infanticidium.
Privationis vid. Privatio.
Legis 7. Cod. unde vi. vid. Vis.
Caducitatis Feudi vel emphyteuseos vid. Feudum. Emphyteusis.
Executione Pœnæ vid. Executio.

Qui testatoris supremam voluntatem sine causa impugnant, Pœnæ testamentariæ seu omnium ex illa percipiendorum commodorum privatoriæ se obnoxios reddunt. 876. 249.

Modò id dolo malo, vel ad minimum culpa lata fiat. 877. 250.

Qui ad privationem commodorum, in suprema voluntate relictorum, agere vult, ad minimum culpam testamentum impugnantis prorsùs inexcusabilem probare tenetur. 877. 251.

Natura Pœnarum, tùm legitimarum, tùm conventionalium, tùm denique testamento impositarum, hæc perpetua est, ut de dolo, vel culpa priùs liquidò constet, quàm illa cuiquam adjudicetur. 877. 252.

Pœna contraventionis sive testamentaria, in præjudicium fideicommissi conventionalis, incassum adjicitur. 806. 147.

Pœna testamentaria dispositioni legibus adversæ adjecta nullius est efficaciæ. 1260. 72.

Utrum Pœnæ adjectio in casum, si liberi legitimi illud, quod Pater ipsorum suis liberis naturalibus ultra unciam reliquit, præstare recusent, aliquid roboris habeat? 1260. 72.

POENITENTIA.

Unumquodque eatenùs Pœnitentiam admittit, quatenùs adhucdùm voluntatis arbitrio subjacet. 752. 420.

Quatenùs per stipulationem, vel juramentum jus alteri quæritur, vel nostrum jus tollitur, eatenùs voluntas dicitur adstricta, ejusdemque mutatio, sive Pœnitentia toraliter excluditur. 752. 417. & seqq.

Quatenùs facultas pœnitendi in negotiis inscriptis celebratis locum habeat? 836. 166. & sq.

De jure Pœnitendi in contractibus innominatis competente vid. Contractus innominatus.

De Jure pœnitendi de Jure Würtembergico, quoad contractus super re immobili celebratos, intra XIV. dies competente, vulgò Reukauff/ vid. Immobilis.

POLLICITATIO.

Ex Pollicitatione non aliter efficax obligatio resultat, ex qua actio institui possit, quàm si illa sit DEO facta, vel Reipublicæ. 543. 432.

Hæ solæ DDbus appellantur non-nudæ seu legitimæ. 543. 433.

Privato facta Pollicitatio non majorem effectum parit, quàm pactum nudum. 543. 434.

Hinc ab illa pro lubitu recedi potest. 543. 435.

PONTIFEX.

Pontifex Rom. in terris ad sedem Papalem spectantibus Principis secularis independentis eminentia potitur. 1638. 124.

Quod juris Pontifici in dictis terris competit, id multo magis alii, nullum superiorem recognoscenti, Principi, in suis actionibus competere censendum. 1368. 124. & seq.

Si etiam Pontifex alicujus delicti per duos testes convinci posset, tunc etiam ipsum, æquè ac diabolum, eapropter damnandum pronuntiat Glossa. 962. 629.

POSTARIUM MAGISTER.

Conf. Rhedarius.

POSSESSIO. POSSESSORIUM.

Corporalium rerum Possessio acquiritur per apprehensionem; & incorporalium usu & exercitio. 190. 333.

Fundamentum & tota vis quasi Possessionis in partis adversæ patientia consistit, imò ipsa quasi Possessio est. 190. 334. & 338.

Patientia adversarii in incorporalibus tantundem operatur, quantum immissio in rerum corporalium Possessionem. 190. 335.

Qui patitur, alterum in suo jus aliquod exercere, seipsum confestim Possessione exuere intelligitur. 109. 336.

Quasi possessio etiam per unicum actum legitimum inducitur. 195. 388.

In litibus posſeſſoriis, ad formandam Poſſeſſionem, plerumque ultimum inſpicimus actum. 195. 389.

Ad reportandam in Poſſeſſorio ordinario victoriam ſufficit, Poſſeſſionem etiam unico actu, præſertim recenti, acquiſitam probari: Modò reus non poſſit eundem actum violentiæ, clandeſtinitatis, vel precarii vitii convincere. 287. 518. & ſq.

Ubi, etiam Majores in aliquem locum ad ædificandum neceſſaria advexiſſe, probari poteſt, Poſſeſſio vel quaſi ſatis indè probatur. 208. 520.

Qui multos actus Poſſeſſorios vel quaſi ultra hominum memoriam exercuit, pro illo juris præſumtio militat, quòd & omni retrò tempore in Poſſeſſione vel quaſi fuerit. 208. 528.

Probatâ præſentis temporis Poſſeſſione illa etiam in præteritum, ad hunc effectum, ut onus contrariæ probationis in adverſarium rejiciatur, probata cenſetur. 208. 528. & ſq.

Poſſeſſor ſemper ex titulo præambulo poſſidere præſumitur. 209. 529.

Ex Poſſeſſione præteriti temporis etiam Poſſeſſio de præſenti præſumitur. 209. 533.

Poſſeſſio ſemel quæſita, per actus Poſſeſſorios, continuatur. 209. 534.

Ad probationem Poſſeſſionis non ſufficit probari actus aliquos Poſſeſſorios; ſed neceſſe eſt, ut ſimùl probetur, iſtos actus fuiſſe quietos, & partis adverſæ turbatorios & injuſtos. 1678. 31.

Cauſa proprietatis, ratione effectuum, eſt principalis; ſed cauſa Poſſeſſionis, vel quaſi, quoad ordinem cognoſcendi & decidendi, illam præcedit. 184. 266.

Interverſò hôc ordine locum habet appellatio. 184. 267.

Quamdiu actor nullum jus, vel dominium ſibi adjudicari; ſed ſe tantùm in ſua Poſſeſſione defendi, vel in illam reſtitui petit, tunc nudum Poſſeſſorium intentatum intelligitur. 185. 273.

Si actor expreſsè proteſtetur, quòd ſe in petitorium immittere nolit, tunc Judex, regulariter, ſuper ſolo Poſſeſſorio judicandi facultatem habet; & contra. 186. 282.

Niſi Clauſula ſalutaris libello ſit adjecta. 186. 284. 187. 294.

Si alteruter litigantium ſuæ cauſæ juſtitiam etiam in petitorio plenariè deduxerit; Judex, licet de ſolo Poſſeſſorio aditus, tamen ſuper illo pronuntiare poteſt. 186. 285.

Quousque dicta clauſula ſalutaris hoc operetur, ut Judex etiam in petitorio judicare queat? 187. 286. & ſqq. 188. 299.

Quando petitorium abſorbeat Poſſeſſorium? 187. 291. & ſq.

Fruſtra Qr. Quis poſſeſſor ſit, ubi conſtat, ad quem rei dominium pertineat. 187. 294.

Ubi petitorium jam plenariè deductum, illud fruſtrà reſervatur, & in ſolo Poſſeſſorio pronuntiatur. 187. 295.

Si documenta ad petitorii probationem facientia nondùm in originalibus ſint producta, vel petitoris & poſſeſſoris argumenta ſint paria, &c. tunc Judex præcisè ſuper ſolo Poſſeſſorio judicare tenetur. 187. 296.

Poſſeſſio evidens, cum proprietate, adhuc liquidanda, nihil commune habet. 188. 297.

Aliud eſt, ſuam poſſeſſionem, per argumenta petitorium ſpectantia, tantùm colorare, & aliud, petitorium per legitimas & plenas probationes evincere. 188. 298.

In Poſſeſſorio ordinario nihil aliud probandum, quàm Actoris Poſſeſſio, & Rei turbatio. 188. 305.

Turbatio Poſſeſſionis non ſaltem rebus *ipſis & factis*; verùm etiam verbis fit, & proin facilis eſt probationis. 189. 307.

Sola etiam negatio Poſſeſſionis pro turbatione eſt. 189. 308.

Reus hoc ipſo, dùm ſeſe opponit, vel alterum liberè jure ſuo uti non patitur, turbare dicitur. 189. 309.

Poſſeſſio, præcipuè inveterata, totum *onus* probandi in Poſſeſſoris adverſarium *rejicit*. 188. 301.

Quaſi Poſſeſſio cujuslibet juris hos præcipuè modos probandi rejicit, qui ex illius exercitio dependent. 190. 328.

Actus Poſſeſſorii *ſunt indices ipſius Poſſeſſionis*. 190. 329.

In Juribus incorporalibus quaſi Poſſeſſio propriè in actibus Poſſeſſoriis conſiſtit. 190. 330.

Poſſeſſio non tàm firmiter, etiam per publica inſtrumenta, probatur, quàm per actus Poſſeſſorios. 190. 331.

In probanda Poſſeſſione immemoriali non adeò rigoroſa requiritur probatio. 193. 369.

Confeſſio adverſarii in Poſſeſſorio etiam pro tituli colore & ad imponendum ſilentium ſufficit. 194. 375.

Ob adverſarii confeſſionem manutentio Poſſeſſori, etiam abſque alia juſtificatione, debetur, tametſi confeſſio ſit qualificata, vel dubitativa, aut impugnativa. 194. 381. & ſq.

Ad probationem Poſſeſſionis non ſufficit, probari actus poſſeſſorios; ſed neceſſe eſt, ut illi non ſint turbatorii. 197. 404.

Poſſeſſio, in dubio, non præſumitur vitioſa. 197. 405.

Præſumtio violentiæ, clandeſtinitatis, vel familiaritatis multo magis in XXX. & XL. annorum, & omnium maximè centenarii, vel immemorialis temporis poſſeſſione excluditur. 198. 416. 199. 419. & ſqq. 201. 434. & ſeqq.

Qui titulum ſuæ Poſſeſſionis, vel quaſi habet, tametſi inutilem, is nunquàm jure familiaritatis; ſed proprio poſſediſſe exiſtimatur. 199. 422.

Præſumtio violentæ & precariæ quaſi Poſſeſſionis

vis ad sola nova & insolita jura ac onera restringitur. 199. 420.

An præsumtio violentiæ, clandestinitatis, vel precarii quoad Possessionem exclusiva, ex decursu temporis immemorialis collecta, sit juris & de jure, omnemque in contrarium probationem excludat? 201. 444. & sqq.

Ad hoc, ut ex aliquo antiquo documento memoria contrarii appareat, oportet, ut hoc de eadem illa re, vel jure eodem, in cujus Possessione quis se constitutum dicit, probetur. 203. 466.

Falsum est, quòd illud, cujus contrarium, ratione initii, ex antiquis instrumentis probari potest, non sit immemoriale. 203. 472. & sqq.

In dubio semper pro Possessore pronuntiandum. 37. 327.

Si Reus fateatur, adversarium possidere, & excipiat tantùm de vitio Possessionis, onus probandi hoc ipsum vitium reo incumbit. 217. 726.

Aliorum Possessionem, tametsi injustissimam, nisi judiciali autoritate, occupare haud licet. 626. 182.

Actus violenti nullam manutenibilem Possessionem conciliare possunt. 744. 342.

Possessio, quæ liti causam & occasionem præbet, ad manutentionem prodest haudquaquam. 744. 343.

Antiquior Possessio etiam justior præsumitur. 745. 352.

Vi possessum illud omne dicitur, quod contra voluntatem possessoris occupatur. 745. 362.

Vid. Spolium.

Lite pendente, nemo, in sua possessione, ne quidem à Judice supremo, debet turbari. 748. 370. 91. 830.

Possessio, semel legitimè quæsita, jus est, donec ab adversario superius jus legitimè probetur, manutenendum. 188. 302.

De Possessione ne quidem per sequestrationem, sine justa causa, alicui auferenda vid. Sequestrum.

Quænam Possessionis ablatio vel occupatio remedio Canonis, Redintegranda, seu actioni spolii vel interdicto unde vi, itemque remedio Legis 7. Cod. unde vi locum faciat? vide Spolium. Interdictum. Vis.

Possessio temporis immemorialis habet vim legis, privilegii, specialis concessionis, & contractus, tantumque valet, quantum Princeps cum causa & ex potestatis plenitudine efficere potest. 219. 642.

Hæc tribuit titulum; quicunque lubuerit, omnium efficacissimum. 196. 394. 220. 644.

Ex immemorialis temporis possessione titulus sufficientissimus inducitur, sic, ut, licet aliæ omnes probationes deficiant, tamen solo hujus temporis lapsu titulus satis probatus habeatur. 222. 664. & seq.

In causis momentaneæ Possessionis minor legitimam standi in judicio personam, jure civili, habet. 1062. 241.

An minor, sine curatore, in istis causis duntaxat agere, an verò etiam litem possit excipere? 1062. 243. & seq.

Hodiè minores, ne quidem in possessoriis judiciis, legitimam sine curatore vel tutore standi personam habent; nisi venia ætatis à Principe impetrata. 1062. 247.

Compossessoribus remedia possessoria, tùm retinendæ, tùm recuperandæ Possessionis competunt. 1165. 658. & seqq.

Quoties duorum vel plurium Possessiones sunt compatibiles, mandatum manutenentiæ conceditur omnibus. 1165. 661.

Sicuti petitio hæreditatis cohæredi adversus alterum cohæredem, pro illa parte, qua hæres non est; ità etiam Compossessio ei pariter conceditur. 1165. 663. & seqq.

Dominium, ob non præstitam cautionem de damno infecto, decreta missione in Possessionem ex secundo decreto, acquisitum, ad usufructuarium irrevocabiliter spectat. 681. 78. & seqq.

Etiam cessionarius, tanquàm cessi debitoris verè & propriè sic dictus creditor, in bona illius judicialem immissionem petere potest. 1183. 140.

De Possessore pro Herede vid. Heres.

Per litis contestationem mala Fides inducitur, sic, ut, qui eousque bona fide possederunt, ut malæ Fidei possessores tractentur. 544. 460.

An hoc etiam, contra illum, qui justam habuit causam litigandi, locum obtineat? 544. 460.

Tutores & Curatores, minorum nomine, Possessionem omnium rerum apprehendere possunt, vel hanc apprehensionem aliis mandare. 1058. 196.

Malæ fidei possessor ad restitutionem omnium fructuum, etiam percipiendorum, tenetur. cons. 21. n. 126.

Deductis omnibus, intermedio tempore, territorii domino exsolutis collectis, ordinariis, & extraordinariis. cons. 21. n. 128.

Itemque Angariis, & aliis publicis pensitationibus. cons. 21. n. 130.

Nec non expensis non saltem fructuum; verùm etiam in rem, ex necessitate, vel (sua ratione) utiliter factis. cons. 21. n. 132. & seq.

Quid quoad voluptuarias juris sit? cons. 21. n. 134.

Sicut omnis privatio habitum præsupponit; ità etiam dejectio Possessionem, qua quis se deturbatum esse conqueri valeat. cons. 26. n. 12.

De Possessione hereditatis vid. Hereditas. Heres. ad fundandam præscriptionem necessaria vid. Præscriptio.

Quasi possessione Juris Operas exigendi vid. Operæ.

POSTERI.

Sub nomine, Posterorum, der Nachkommen/ omnes in infinitum descendentes continentur. 781. 146.

Vid, porrò Liberi.

POSTERIUS.

Regula, quòd Posteriora prioribus derogent, in statutis, rescriptis, contractibus, pactis, & supremis defunctorum elogiis obtinet. 177. 177. & 181. & seq. 40, 352. 876, 248. 1113. 62.

Latiùs patenti familiæ pacto posteriori & recentiori, per aliud speciale, prius licet & antiquius, pactum, multòque magis plura talia specialia pacta, derogatur haud dubiè. 1068. 314.

POSTQUAM.

Adverbium, Nachdemmahlen/ Latino adverbio, Postquam, æquipollet. cons. 16. n. 515.

Latina & Germanica adverbia, Posteaquàm, & Postquàm, Nachdemmahlen und Nachdem/ important modum vel conditionem. cons. 16. n. 515. & seq.

POSTULO.

Impudenter quis postulat, cujus contrarium, in casu converso, non postulaturus foret. 755. 460.

POTESTAS.

Princeps, in dubio, ex Potestatis plenitudine egisse haud præsumitur. 1234. 118. 1271. 239.

Princeps, etiam hæreditate paterna jamjam adita, tamen liberos naturales, ad æqualem cum legitimis successionem, ex plenitudine Potestatis, legitimare potest. 1271. 237. & seq.

Hæc Clausula: Supplentes de plenitudine Potestatis omnes defectus, tàm juris, quàm facti, quomodò exaudienda? 1234. 118. & seq.

PRÆCIPUUM.

Si Pater testator ità filiæ suæ fidei committat: Peto, cùm morieris, licet alios quoque filios susceperis, tamen Sempronio, nepoti meo, in honorem nominis mei, plus tribuas, tunc filia illi nepoti ad Præcipuum obstringitur. 347. 51.

Sed reliqui nepotes de cætero haudquaquàm pro exclusis habendi. 347. 52.

Et illud Præcipuum Sempronio assignandum debet esse moderatum. 347. 54.

Utrum vi talis dispositionis: Quòd omnes agnati & cognati simùl debeant succedere; sed agnati cognatis præferri debeant, ab ipsomet testatore non facta expressa declaratione, de certo Præcipuo agnatis suis præ cognatis præstando, vel magistratus, vel executores ejus ultimæ voluntatis illis aliquod Præcipuum constituere valeant? 347. 55. & seqq.

Si præsertim Testator, bina vice, de hoc, in quo illa præferentia consistere debeat? interrogatus; veruntamen ab ipso nulla ulterior declaratio facta fuerit? 348. 57. & seq.

PRÆDICATUM.

Non-entis nulla sunt Prædicata. 294. 141. 540. 388. 781. 150. 799. 53.

Talia sunt subjecta, qualia demonstrant eorundem Prædicata. 230. 762.

PRÆDIUM. Conf. Fundus.

Nomina, fundus, & Prædium, in Jure, regulariter, idem denotant. 728. 147.

Quid sub nomine Prædii, in legatis & contractibus, exaudiendum? vid. Ususfructus.

Qualitas etiam Prædiorum, si illa sint rustica, Güther im feld/ und den Bauern zuständig/ majorem pro emphyteusi præsumtionem, quàm pro feudo conciliat. 656. 178.

Prædia rustica quo sensu urbanis contradistinguantur? 657. 180.

An Molendina pro Prædiis rusticis vel urbani, sint habenda? 657. 181.

Hæc ipsa præsumtio, quòd prædia *rustica* faciliùs præsumantur emphyteutica, vel allodialia, quàm feudalia, transfert onus probandi contrarium in adversarium. 657. 184.

Ad probandum contrarium quales probationes requirantur? 657. 184. & sq.

Prædia rustica à *communiter contingentibus, & sui natura, censentur libera.* 657. 187. & sq.

De Prædiis rusticis centies potiùs emphyteuticus celebratur contractus, quàm feudalis. 658. 196. sq.

PRÆFATIO.

Causa à testatore in ipsa testamenti Præfatione posita intelligitur finalis; non impulsiva. 1124. 205.

Causa finalis, ex testamenti Præfatione collecta, in omnibus sequentibus testamenti capitulis repetita censetur. 1124. 205.

Ex Præfatione potentissimum argumentum redundat, ex quo ipsa genuina agentium intentio principaliter colligitur. 1124. 204.

Testatoris voluntas, ex Præfatione, inibique expressa ratione elucescens, etiam verborum significationi anteferenda. 85. 770.

De Præfationibus Renuntiationum vid. Renuntiatio.

PRÆFECTUS.

De contractu Præfecti, in loco, ubi jurisdictionem nomine Principis exercet, cum Judæo inito vid. Judæus.

De Præfectis Ecclesiæ, Kirchen-Vorstehern/ vid. Templum.

PRÆGNANS.

De percussione mulieris Prægnantis, ictu calcis, vel alio modo, in utero facta vid. Partus.

Prægnantes, etiamsi ex illicito coitu tales sint; tamen, ob partum in utero constitutum, regulariter, neque torqueri, neque terreri possunt. 1588. 157.

Quando Prægnantia non solùm ex inspectione, à juratis obstetricibus facta; sed ex aliis quoque circumstantiis valdè inverisimilis est, tortura, sine ulteriore dilatione, securè decerni potest. 1588. 158. & seqq.

Adversus Prægnantem, partu nondùm edito, neque confrontatio, neque tortura, omniumque minimè pœna capitalis decerni potest. 1591. 3. & seq.

PRÆJUDICIUM.

Quando injuriæ in judicio prolatæ à causa principali dependent, exceptio Præjudicii locum sortitur. 488. 315.

Præjudicia frequentissimè, ob unius vel alterius circumstantiæ varietatem, allegari non possunt. 1221. 134. & sqq.

Si casus decisus à decidendo, vel in minimo, differat, Præjudicia, præsertim in causis criminalibus, cum fructu allegari nequeunt. 1377. 95. & seq.

PRÆLATUS.

Vid. Abbas.

PRÆLATIO.

Prælatio unius tùm demùm effectum & locum sortitur, ubi is, qui præfertur, æquale jus cum aliis habet, in quo illâ præferentiâ potiri valeat. 347. 41.

Non tamen ille, qui alteri postponitur, per hunc, suum jus prorsùs amittit. 347. 42.

In dispositione Prælationem inducente, illi, qui postponuntur, debent pro inclusis haberi. 347. 49.

Prælatio non cadit in unum; sed tantùm inter plures pari jure gaudentes. 347. 50.

De simultanea agnatorum institutione; sed tamen sub aliqua agnatorum prælatione, facta vid. Cognatus.

De Prælatione ex causa majoris dilectionis, itemque ordine scripturæ præsumenda vid. Dilectio. Scriptura.

De absoluto Prælationis privilegio, quo nonnulli Credd. in concursu aliorum gaudent, vid. Credd. concursus.

PRÆPARATORIUM.

Ad excludendam in contractibus innominatis pœnitentiam non sufficit, alterum ad eundem implendum jam aliqua feciſſe Præparatoria. 749. 380.

De pacto futuri contractus Præparatorio vid. Pactum.

PRÆSCRIPTIO. Conf. Usucapio.

An etiam ad Præscriptionem rerum in Jure consistentium seu incorporalium titulus requiratur? 473. 85. & sq.

Ipsa scientia & patientia ejus, contra quem præscribitur, constituit titulum, præsumptæ videlicet donationis. 473. 87. & sq.

Hæc sententia moderno Fori usu receptissima est. 483. 235.

An talis titulus præsumptus in specie etiam ad Jus sepulchri hæreditarii præscribendum sufficiat? vid. Sepulchrum.

In materia Præscriptionis Jus Canonicum potissimùm sequendum. 202. 448.

Bona fides post lapsum XXX. annorum, etiam Canonico Jure, præsumitur, licet titulus deficiat. 222. 670.

Tametsi malæ fidei præsumtio in medio esset; illa tamen per lapsum tricennalis, multoque magis quadragenarii temporis lapsum purgatur. 222. 675. 477. 158.

Iniquum est possessorem post integros XXX. annos de bona fide velle interrogare. 223. 676. 478. 159.

Neque aliter post tricennium vel quadriceñium malæ fidei exceptio attenditur, nisi incontinenti, promptis probationibus, clarè & liquidò probari valeat. 223. 678. & sq. 478. 160.

Vel de titulo vitioso apertissimè constet. 478. 160.

Hinc multo minùs contra temporis immemorialis Præscriptionem ulla probatio admittitur, nisi de titulo apertè vitioso, malamque fidem inducente evidentissimè constet. 223. 680. & sq.

Præscriptionem longi temporis ab initio justam causam habere, tantundem dicit, ac possessio justo titulo & bona fide munita. 482. 221.

Mala fides superveniens hodiè vitiat omnem Præscriptionem. 1388. 34.

Ante violentam ex prædio expulsionem inchoata Præscriptio, per re-expulsionem in continenti factam, nullatenùs interrumpitur. 1052. 117.

Si Cohæredes, facta divisione, sibi invicem promittant, daß/ was sich für fehler/ von errichteter Theilung wegen/ über kurtz oder lang/ hervorthun mögen/ dieselbe alsdann verbessert werden sollen/ tunc in divisione commissorum errorum emendatio, quovis tempore, nulla, etiam plus quàm longissimi temporis, præscriptione, obstante, rectissimè prætenditur. 780. 129.

Si adverbium, Quandocunque, in promissione appositum fuerit, tunc omnis præscriptio statutaria & legalis excluſa censetur. 780. 131. & seq.

An ex eo, quod hæreditas in favorem stemmatis masculini renuntiata, per integrum seculum, in manibus masculorum extiterit, Fœminis exceptio Præscriptionis opponi possit? 800. 63. & seqq. junct. 812. 224.

Res commercio exemptæ nec per Præscriptionem

nem acquiri possunt; & contra. 470. 43. & sq. 472. 71.
Ad tricennalem Præscriptionem, & quadragenariam, adversus Ecclesiam, nullus titulus requiritur. 473. 90.
Nec bona fides in illâ probanda; sed ex lapsu tanti temporis, illa, etiam Jure Canonico inspecto, benignè præsumitur. 473. 91. & sqq.
Donatio, in se non satis valida, ad Præscriptionem tanto magis colorandam & statuminandam non malè allegatur. 474. 115.
Actus meræ facultatis, regulariter, objectum Præscriptionis non constituunt. 627. 202.
Provocare ad communium rerum divisionem est res meræ facultatis, nullius temporis Præscriptioni obnoxia. 322. 56.
An contra liberam electionem, emphyteusin personalem extinctam, pro arbitrario laudemio, defuncti emphyteutæ hæredibus concedendi, vel eandem prorsùs auferendi, Domino directo competentem præscriptio ex hoc, quòd interdum cum hæredibus emphyteutæ super laudemii determinatione specialis conventio fuerit inita, locum sortiri possit? 627. 200. & seqq.
An ex conventione domini, vel officialium, cum hominis proprii hæredibus de mortuarii quantitate, præprimis pluries, in eadem familia facta contra promissam vel arbitrio domini determinandam mortuarii quantitatem præscriptio fundari possit? 628. 203. & sqq.
An ex eo, quòd unus vel alter filius, privilegio duo opificia simul exercendi præditus, ab ejusdem simultaneo exercitio sponte desistat, aliis privilegiatarii subsequentibus descendentibus, vel ejusdem fratribus aliqua præscriptionis exceptio opponi possit? 782. 168. & seqq.
Præscriptio in Imperio Rom. Germanico, ante penitùs elapsum Annum 1648. nec in personalibus, nec realibus actionibus incipere potuit. 339. 21.
Litis contestatio quoad actiones XXX. annis durantes hoc operatur, ut postea nonnisi XL. annis præscribi possint. 339. 23.
Ex quo tempore terminus XL. annorum currere incipiat? 339. 24.
Exceptio Præscriptionis est litis finitæ. 468. 11.
Exceptioni Præscriptionis in ipso statim contractus instrumento renuntians nullum ad illam regressum habet. 339. 25. & seqq.
Utrum exceptioni Præscriptionis validè renuncietur? 340. 28.
Præscriptio, tanquam res facti, legaliter ab allegante probanda. 662. 17. & seq.
Per longissimi duntaxat temporis Præscriptionem omne jus nobis competens omnimodò extinguitur. 800. 65. 1232. 85.
Ad Præscriptionem immemorialem probandam quid requiratur? 193. 367. 204. 482.
Ubi factum recens, quòd v. gr. intra tempus centenarium, aliqua vel protestatio, vel reservatio contra onus impositum facta fuerit, probari potest, ibi Præscriptio temporis immemorialis facilè retunditur. 204. 483.
Ubi memoria in contrarium exstat, Præscriptio immemorialis nec incipere potuit. 201. 442. & seq.
Memoria contrarii, ex instrumentis antiquis probati, tùm demùm attenditur, si etiam juris, quod quis per illa probare intendit, continuatio cum illis concurrat. 205. 487. & sqq.
Ad hoc, ut ex aliquo documento memoria contrarii appareat, oportet, ut hoc de eadem illa re, vel jure eodem, in cujus possessione quis se constitutum dicit, probetur. 203. 466.
Etiam immemorialis & centenarii temporis Præscriptio, ob malæ fidei obstaculum, corruit. 222. 668.
Nec immemorialis temporis Præscriptio nutrix esse debet iniquitatis. 202. 449.
Clausula Prætoris: Si qua alia mihi justa causa videbitur, etiam in immemoriali Præscriptione obtinet. 201. 445.
Præscriptio temporis immemorialis quantos habeat effectus? 219. 641. & seqq. 221. 655. & sqq.
Immunitas à collectis Turcicis, vel aliis, per Præscriptionem immemorialem acquisita, non infringitur ex hoc, quòd ab illis immunis in matriculam imperii legatur relatus. 204. 485.
De Præscriptione *subsellii ecclesiastici* vid. Templum.
Sepulchri vid. Sepulchrum.
Juris operas à rusticis exigendi & immunitatis ab eadem vid. Operæ.
Agricolationis vid. Homo proprius.
Juris prædia feudalia collectandi vid. Feudum.
convenientia Præscriptionis cum consuetudine vid. Consuetudo.
Præscriptione juris exigendi Laudemium vid. Laudemium.
An per libros nobilium censuales & jurisdictionales hæc ipsa Præscriptio probari possit? vid. ibid.

PRÆSENTIA. PRÆSENS.

Quatenùs sola Præsentia ad inducendam donationis acceptationem sufficiat? vid. Fideicommissum.
De Præsentia Officialis in actu aliquo dominum concernente vid. Officialis.
Præsens & tacens, quatenùs de ipsiusmet præjudicio, sicque etiam de obligatione & actione adversus ipsum quærenda agitur, pro consentiente haudquaquam habetur. 1709. 79.
Talis ne quidem ad hunc effectum, ut ipsi aliqua actio vel exceptio acquiratur, pro consentiente haberi debet. 1709. 80. & seq.
De præsumtione ex præterito ad præsens tempus, & vicissim, vid. Præsumtio.

PRÆSERTIM.

Particula, Præsertim, regulariter, de casu minùs dubitabili accipi debet. 1761. 50.

PRÆSUMPTIO.

Præsumptio juris est probatio liquidissima. 650. 66.

Idem est, sive aliquis Juris communis dispositionem, sive juris Præsumptionem adversam habeat. 650. 67.

Hæc efficit, ut aliquid hoc ipso, quòd ejus contrarium non probatur, pro probato habeatur. 650. 68.

Eum, pro quô militat, ab onere probandi plenariè relevat, illudque in adversarium transfert. 650. 69. 997. 100.

Statuto, veram probationem requirenti, satisfit, si aliquid juris Præsumtione edoceatur. 650. 71.

Præsumptiones seu conjecturæ sunt rationabilia latentis veritatis vestigia. 659. 219.

Præsumptiones non per necesse concludunt; sed per verisimilitudinem Judicis animum movent. 659. 219.

Conjecturæ & Præsumtiones sunt legis non patens; sed latens conscientia. 659. 220.

Neque singulæ severiter sunt examinandæ; verùm conjunctim. 659. 221.

Negatio adversarii in casibus, quando una, aut plures Præsumptiones neganti adversæ sunt, non reddit rem dubiam. 229 755.

Etiam illa probatio, quam unica Juris Præsumtio parit, evidens, plena, manifesta, ac indubitata probatio dicitur. 1613. 85.

Confessio etiam ex Juris Præsumtionibus adjuvanda & supplenda secundum qualitatem personæ confitentis, præsertim si illa legum sit imperita. 947. 454.

In claris cessant Præsumptiones. 1228. 40. 735. 244.

Nulla adeò probabilis Præsumptio afferri potest, quæ sensu verborum ipsius testatoris, disponentium, paciscentium possit melior esse. 1228. 41.

Præsumptio fortior vincit debiliorem. 659. 214. 561. 112.

Præsumtio patefactæ veritati cedere debet. 201. 447.

Expressa voluntas præferenda præsumtæ. 16. 130. & seq. 70. 640.

Semiplenæ actoris probationi contrariæ, & pro reo militantes Præsumptiones juramentum suppletorium actori deferri non patiuntur. 335. 52.

Conf. Juram. Suppletorium.

Quando pro instrumentis à Reo productis vel aliqua Juris, vel urgens hominis Præsumtio militat, tunc etiam illiquidæ exceptiones in processibus executivis & summariis admittuntur. 1325. 25. & seq.

Accidentia non præsumuntur. 974. 777. 1069. 320.

Mutatio non præsumitur. 974. 775. & 777. 1069. 318. & seqq.

Hæc regula tàm in supremis voluntatibus, quàm in omnibus negotiis inter vivos attenditur. 974. 778.

Etiam quoad illa, quæ ex intervallo, imò etiam post longi temporis decursum fiunt. 974. 779. 1069. 321.

Quæ rariùs contingunt, in dubio nunquàm præsumi debent. 996. 94.

In dubio quilibet sanæ mentis præsumitur. 1568. 14.

Stipulatio quando præsumatur? 1371. 40.

Libri Rationum à Patrefamilias, etiam non-Mercatore, privatim conscripti, post mortem illius, satis considerabilem pariunt Præsumtionem. 786. 19. & seqq.

Ex usurarum solutione, ceu ex certo capitali, per plures annos facta, in dubio, quis verus illius capitalis debitor præsumitur. 788. 49. & seqq.

Ex diuturna canonis emphyt. præstatione, si ille, ut canon emphyteuticus, solvatur, præsumitur emphyteusis. 788. 53.

Antiquior possessio etiam justior præsumitur. 745. 352.

Quando contra qualitatem confessioni adjectam aliqua militat Præsumptio, confessio qualificata benè dividi potest. 200. 430.

In causis civilibus quando qualitati, adversarii confessioni adjectæ, Præsumtio juris contrariatur, confessio acceptatur, & reus condemnatur. 200. 432.

Præsumtio, in dubio, pro dominis, præcipuè ecclesiasticis, militat, & omnium maximè pro Abbatissis, operas indebitas haudquaquàm ab ipsis fuisse exactas. 201. 437.

An Præsumtio ex decursu temporis immemorialis sit juris & de jure, omnemque in contrarium probationem excludat? 201. 444. & seq.

Aperta probatio malæ fidei tollit præsumtionem bonæ fidei ex solo decursu temporis oriundam. 201. 446.

Probata præsentis temporis possessione illa etiam in præteritum, ad hunc effectum, ut onus contrariæ probationis in adversarium rejiciatur, præsumitur & probata censetur. 208. 528. & seq.

Qui multos actus possessorios, vel quasi, ultra hominum memoriam exercuit, pro illo juris Præsumtio militat, quòd & omni retrò tempore in possessione vel quasi fuerit. 208. 528.

Ex possessione præteriti temporis etiam possessio de præsenti præsumitur. 209. 533.

Plura de Præsumtionibus in materia Possessionis locum habentibus vid. Possesio.

Ex statu præsenti in præteritum rectè præsumitur, quamdiu hujus diversitas evidenter ac legitimè non demonstratur, ac quandocunque

que præsens ſtatus cum rei origine coincidere poteſt. 209. 530. 1647. 33. & ſeq.

Ex præterito præſumitur etiam ad plus quàm præteritum, & quod ab annis XL. obſervatum, etiam per remotiſſima retrorſum tempora obtinuiſſe, & ſimiliter obſervatum præſumitur. 212. 570.

Præſumtio eſt, non plus in referente dici vel adſtrui, quàm eſt in relato, ſi præſertim relatio fiat in faciem ejus, qui relatum in ſuis ipſe manibus tenet. 175. 157.

Quæ neceſſariò antecedere debuerunt, ex ſubſecutis præceſſiſſe præſumuntur; licet non omnia ſpecificè ſcripturæ legantur inſerta. 1371. 40.

Quinam contractus & pacta in ſcriptis celebrata præſumantur? vid. Scriptura.

De Præſumtione contra mendacem militante vid. Mendax.

Semel malus, in eodem malitiæ genere, ſemper talis præſumitur. 309. 43.

Fœminæ, regulariter, tenaces præſumuntur. cons. 16. n. 1007.

De generalibus Præſumtionum regulis, in interpretatione actuum obſervandis, vid. Actus. Diſpoſitio. Contractus. Teſtamentum. Ult. Voluntas.

Præſumtione fruſtraneæ rerum ſuarum jactationis excluſiva vid. Jactura. Expenſæ.

Rei libertate in dubio potiùs, quàm ſervitute præſumenda, vid. Servitus. Allodialis.

Bonis potiùs cenſiticis, vel emphyteuticis, quàm feudalibus præſumendis vid. Emphyteuſis. Cenſualis.

ſimulatione, quatenùs per Præſumtiones probetur, vel non? vid. Simulatio.

Præſumtione ſcientiæ vel ignorantiæ vid. Scientia. Ignorantia.

Præſumptiva dominii probatione vid. Vindicatio.

Donatione præſumenda, vel non, vid. Donatio. Remiſſio.

Præſumtione ex communiter contingentibus & conſuetis vid. Communiter. Solitum.

Præſumptione feudali vid. Feudum.

Remiſſæ exceptionis vid. Exceptio.

majoris dilectionis, & quæ porrò ex majore dilectione reſultat, vid. Dilectio.

quoad cognatos obtinente vid. Cognatus.

Præſumtione doli in-vel excluſiva vid. Dolus.

Præſumtione inveriſimilium excluſiva vid. Inveriſimile.

Veriſimili in dubio præſumendo vid. Veriſimile.

Doloſi homicidii Præſumtiones quænam ſint? vid. Homicidium.

Præſumtionibus in herede obtinentibus vid. Heres.

Quatenùs circa fideicommiſſa Præſumtio locum habeat, vel non? vid. Fideicommiſſum.

De falſi Præſumtionibus vid. Falſum.

bonæ vel malæ fidei Præſumtione in materia præſcriptionis, & aliàs, vid. Fides. Præſcriptio.

Ingratitudine non præſumenda vid. Ingratus.

familiaritatis jure in dubio præſumendo, vel non, vid. Poſſeſſio. Familiaritas.

Præſumtione pro juramento militante vid. Juramentum purgatorium.

pro fiſco, itemque pro magiſtratu militante vid. Fiſcus. Magiſtratus.

ſolennium vid. Solenne.

quoad dotem militante vid. Dos.

metu, ejusque purgatione per Præſumtionem probandâ vid. Metus.

PRÆSUPPOSITUM.

Ubi deficit Præſuppoſitum diſpoſitionis, deficit etiam diſpoſitio. 1050. 98.

PRÆTERITUM.

Quænam, inter alias, leges etiam Præteritum tempus afficiant? vid. Lex.

De præſumtione ex præſenti ad Præteritum tempus, & contra, vid. Præſumtio.

PRÆTOR.

Nec factum Prætoris juri publico derogare poteſt. 1267. 165.

Illuſtratur hæc regula remiſſivè exemplis. 1267. 166.

Quod in Jure Civ. *de Prætoris decreto ſeu juſſu* ſtatuitur, illud Doctores de ſententia interlocutoria hodiè exaudiunt. cons. 21. n. 23.

Prætor minima non curat. 469. 13.

PRÆVENTIO.

In cauſis mixti fori locus eſt juri Præventionis, ſic, ut ad illum judicem cauſæ cognitio pertineat, qui priùs de re cognoſcere incepit. 1495. 141.

Nec in illis à judice eccleſiaſtico ad ſecularem, & contra, appellare permittitur. 1495. 144.

Prævention, quoad bona debitoris obærati, tantùm inter pari jure munitos creditores locum habet. 1521. 64.

Exceptio Præventionis tùm demùm frugiferè opponitur, quando in utroque judicio de eadem re ex eadem cauſa agitur. cons. 20. n. 47.

PRECARIUM.

Si quis alicui aureos nummos, ea lege, tradiderit, quòd pro uſuali ſeu currente moneta ab aliis mutuanda, illos oppignorandi licentiam habere; ſed poſt certum temporis ſpatium, cum intereſſe, in natura eosdem retinuere debeat, tunc non contrahitur Precarium. 1507. 39.

Poſſeſſio in dubio cum vitio violentiæ, clandeſtinitatis, aut Precarii haud præſumitur conjuncta. 168. 79. 197. 405.

Præſumtio Precarii an in dubio pro ſubditis operas præſtantibus militet? 197. 403. 201. 437.
Planè non eſt veriſimile, quòd ullus ruſticus, per totum decennium, nedùm tricennium, ea precariò ſit præſtiturus, ad quæ ſeſe de jure non obſtrictum eſſe novit. 199. 418.
Hoc igitur multo magis in centenaria vel immemoriali quaſi poſſeſſione procul dubio obtinet. 199. 419.
Vid. plura ſub voc, Poſſeſſio.

PRECES.

Fruſtra Precibus imploratur, quod Jure Communi jam ante conceſſum. 391. 117. cons. 16. n. 786.

PRETIUM.

In vero rerum Pretio definiendo non belli; ſed potiùs tempus pacis ſpectandum. 638. 51.
Ex Pretii magnitudine, vel modicitate vera mens & intentio contrahentium colligitur. 638. 54.
Rerum Pretia ex temporum varietate & ipſa variantur. 71. 652.
Juſta rerum Pretia non ex emtione jamdudùm præterita; ſed ex præſenti æſtimatione conſtituuntur. 72. 660.
Verum rei Pretium illud habendum, quantô communiter hominibus rei æſtimationem ſcientibus vendi poſſet. 72. 661.
Utrum Pretium à retroemente, pro bonis immobilibus ſub pacto de retrovendendo venditis, ſolutum ad ſucceſſorem immobilium, vel mobilium pertineat? 433. 656. & ſqq.
De ceſſione nominis viliore Pretio facta vid. Anaſtaſiana lex.
Pretio ſpei vid. Spes.
Pretio reluitionis à reemtore, vi pacti de retrovendendo, ſolvendo vid. Pactum de retrovendendo.
Melioramenta rei retractui obnoxiæ, juxta Pretium tempore faciendæ reſtitutionis obtinens, æſtimari debent. 72. 663.
De pretio Meliorationum feudalium vid. Melioramentum.
In æſtimandis melioramentis etiam prædiorum Fideicommiſſo obnoxiorum tempus reſtitutionis faciendæ attenditur. 73. 664. & ſqq.
Qui rem ad ſe revocabilis dominii jure ſpectantem meliorem reddidit, & illam deindè vel die veniente, vel exiſtente conditione, reſtituere cogitur, Pretium, quod eſt hoc ipſo tempore, faciendæ videlicet reſtitutionis, attendere debet. 73. 666. & ſeq.
Augmentum in Pretiis, ex tempore, vel ſimili cauſa, ſuperveniens, ad illum ſpectat, qui prædium reſtitutioni obnoxium ſuis expenſis melius reddidit. 73. 667. & ſeq.
Teſtatores & paciſcentes iisdem his regulis ſe conformare voluiſſe creduntur. 73. 669.
Diſpoſitio, quòd bona eodem Pretio, quo comparabuntur, in certum caſum, ſuo fratri, vel maſculis illius deſcendentibus relinqui debeant, intelligi debet, rebus ſic ſtantibus. 74. 672.
Si bona ex titulo emptionis gratioſæ, vel veræ & meræ donationis acquirantur, tunc, inſuper habitâ tali diſpoſitione, plenum & verum bonorum Pretium nihilominùs à fratre vel ipſius maſculina deſcendentia exolvendum. 74. 673. & ſqq.
Teſtatoris voluntas, ſtatutum, vel pactum, ità diſponens, daß eines Guths Löſer in ſolchem Wehrt/wie daſſelbe erkaufft/die Außlöſung thun ſolle/ ad venditionem gratioſam, Germanis einen Freundskauff/ malè porrigitur. 75. 680. & ſeqq.
Retrahens Pretium non ſaltem conventum; ſed totum & plenum, tametſi prædium, vel pretium illius pro parte donatum ſit, exolvere cogitur. 75. 684.
Qui facultatem prædium à ſe eousque poſſeſſum pro pleno & integro Pretio comparandi alicui concedit, ejusdem meliorationes majoris valoris donare voluiſſe, citra abſurditatem, intelligi nequit. 77. 694. & ſeqq.
Ubi plenum & integrum bonorum Pretium fœminis ſolvendum, ſine contradictione dici vix poteſt, quòd pactum de bonis conſtanter & ſemper in familia retinendis in Stemmatis Maſculini magnum commodum cedat. 396. 180. & ſqq. 398. 208. & ſeqq.
Paria ſunt, ſive fœminæ ad ipſa bona familiæ admittantur, ſive plenum illorum Pretium conſequantur, aut majorem hujus partem. 398. 208. & mult. ſeqq.
In quibus judiciis Pretium in locum rei ſucceſſerit? 283. 20. & ſeqq.

PRIMOGENITURA.

In privatis familiis jus Primogenituræ paulo rarius uſitatur. 635. 17.
Hinc nec in dubio iſtud præſumitur. 635. 19.
Quomodo à jure ſenioratus & majoratûs differat? 635. 18.
Ejus exempla inter privatos obvia. 635. 19.
Scriptura ad Primogenituræ inſtitutionem non eſt præcisè neceſſaria. 826. 34.
Hæres Alienatoris bonorum juri Primogenituræ obnoxiorum illa revocare nequit. 1749. 126.

PRINCEPS.

Negotia, quæ inter Principes geruntur, Pacta videlicet, tranſactiones, confraternitates, aliaque quamplurima, juxta quotidianam praxin, non aliter, quàm in ſcriptis, celebrari conſuevit. 831. 105.
Principes etiam ſine ſcriptis validas conventiones inire poſſunt. 831. 106.
Sed, in cauſis præcipuè magni momenti, non alia forma, aut via ab ipſis electa cenſetur, quàm in ſcriptis contrahendi. 831. 107.
An hæc Jura etiam liberorum Nobilium, Baronum, aliorumq; Procerum pactis, tranſactionibus, &c. ſint applicabilia? 832, 110. & ſqq.

Si ex contrahentibus Principibus unus, antequàm ei instrumentum contractus prælegeretur, decesserit, quid juris? 832. 120.
Imperator in Recc. Imp. vocatur der Oberste Fürst. 970. 716.
Statuta & Pacta familiæ à Principibus, &c. condita, quòd v.g. bona paterna ad solos masculos pervenire, & è contra filiabus tantùm congruæ dotes, alimenta, vel alia portio exsolvi debeat, etiam sine Cæsarea confirmatione valent. 402. 256. 412. 368. 827. 52. & seqq.
Neque filiæ tali statuto se opponere possunt. 412. 369.
Quænam Pacta vel statuta Principum, &c. confirmatione Cæsarea præcisè opus habeant? 827. 52. 828. 59. & seq. 839. 205. & seq.
Lite pendente nemo in sua possessione, ne quidem à Judice, eodemque supremo, seu summo Principe, debet turbari. 748. 370.
In revocatione attentatorum non saltem Prætoris; sed & multo magis Principis, præcipuè supremi, majestas vindicatur. 748. 371.
Quæ ad legitimam processus criminalis, præcipuè capitalis, formam jus naturale vel divinum requirit, illa etiam supremi in terris Principes, in determinatione ejusmodi causarum, modis omnibus observare tenentur. 1628. 25.
Princeps, nullum in terris superiorem recognoscens, processum inquisitorium in accusatorium transmutare benè potest; veruntamen de jure ad hoc non tenetur. 1628. 33. 1633. 81.
Utrum Princeps emphyteutam, finita emphyteusi, propria autoritate, & sine citatione causæque cognitione expellere possit? vid. Emphyteusis.
Quod juris Pontifici in terris ad sedem Papalem spectantibus competit, id multo magis alii, nullum superiorem recognoscenti, Principi, in suis ditionibus, competere censendum. 1638. 124. & seq.
Multa supremo Principi licent, quæ aliis inferioribus sunt interdicta. 1638. 125.
Quod Principi placuit, legis habet vigorem. 1638. 123.
Magnificum, liberalem & munificum esse gloria Regum & Principum haud ultima est. 969. 710.
Nemo magis, quàm Princeps, memor esse præsumitur, quòd, qui ipsius servitio sunt, à contributionibus excusentur justissimè. 1220. 129.
In dubio Princeps nobilibus suis Vasallis jura ipsis competentia, immunitates, &c. adimere voluisse haudquaquàm intelligitur. 1220. 128.
Sicuti summum censetur delictum, Majestatem Cæsaream obstinatè contemnere; ità etiam alterius summi Principis contemptus summum pariter delictum constituere censetur. 1638. 126.
De Contumacia adversus summum Principem vid. Contumacia.
Principis assertioni in scriptis factæ multum fidei tribuendum. 737. 264.
Imprimis si hæc ejus morte obsignetur. 737. 266.
Imperii Romano-Germanici Principibus, regulariter, non competit jus nobilitandi. 1211. 12. & seq.
Etiam nostri Imperii Principes feuda ab oneribus publicis immunia concedere possunt. 1211. 16.
De Principum Officialibus vid. Officialis.
promissione bey Fürstlichen Ehren facta vid. Promissio.
testamento Principi oblato vid. Testamentum.
donationibus Principum vid. Donatio.
Rescriptis Principum vid. Rescriptum, Legitimatio.
Injuriis in ædibus Principis alicui illatis vid. Injuria.

PRINCIPIUM.

Sublato Principio etiam reliqua ab eo dependentia corruunt. 43. 383.

PRINCIPALE. Conf. Accessorium.

Ex eo, quod Principale est, cujusliber rei natura æstimari debet. cons. 36. n. 614.

PRIVATIO.

Omnis Privatio præsupponit habitum. cons. 20. n. 12.
Sine Legis specifica dispositione suo jure, regulariter, nemo privandus. 145. 114.
Ubi pœna Privationis, per legem, imponitur, illa, regulariter, per sententiam Judicis, imponi intelligitur. 1047. 64.
In civilibus pœnis delictum non planè ad effectum perductum ad jurium delinquentis Privationem sufficiens dici nequit. 1052. 115.
Violenter dejectus, si per suos agnatos, ab ipso de hoc nullatenùs rogatos, suæ possessioni in continenti restituatur, an, ob factum hoc tertii, remedio Legis 7. Cod. unde vi privandus sit? 1052. 129. & seqq.
De Clausula relictorum in ultima voluntate privatoria vid. Pœna.
De Pœna jurium vel rerum, ob autodicen, privatoria vid. plura sub voc. Vis.

PRIVILEGIUM.

Etiam jus Prælationis, ex sola temporis prioritate competens, Privilegii nomen in Ll. gerit. 1441. 18.
Possessio temporis immemorialis valet in vim Privilegii. 219 642.
An dentur Privilegia mixta? 1523. 88.
Etiam tacitæ, tùm fisco, tùm privatis, per LL. concessæ hypothecæ vera sunt Privilegia. 1523. 90.
Etiam illud Privilegium exigendi simplex, quod inter

inter alios personaliter privilegiatos creditores, Reipublicæ competit, Privilegium personale est. 1517. 30.
Etiam in alicujus fictæ personæ singularem favorem introductum Privilegium pro personali haberi debet. 1517. 30.
Omnia Privilegia Fisco in concursu credd. concessa sunt personalia. 1517. 31.
Privilegia personalia, regulariter, neque ex causa onerosa, nec lucrosa, alteri cedi possunt. 1517. 33. & seqq.
De exceptione Privilegiorum fiscalium ab hac regula vid. Fiscus.
Etiam Privilegium exigendi personale, quod minoribus, de Jure Pandectarum, in bonis suorum tutorum & curatorum competiit, non fuit cessibile. 1518. 38.
Privilegium exigendi personale ne tunc quidem in cessionarium transfertur, quando is in specie pecuniam ad hoc, ut illa creditori privilegiato solvatur, credidit, illaque revera eò impensa fuit. 1518. 39. & seq.
Utrum privilegium Ecclesiæ, aliisque piis corporibus in bonis suorum administratorum de Jure Würtembergico concessum sit personale, vel reale? Et an illud alteri cedi possit? 1517. 28. & seqq.
De successione in jura & Privilegia ejus creditoris, pro quo quis debitum solvit, vid. Credd. concursus.
Favorabilia & in merum solius Privilegiatarii emolumentum tendentia Privilegia non strictè; sed latè sunt interpretanda. 777. 89.
Tale Privilegium concedentis Senatus vel Principis sententia hæc fuisse videtur, quòd illud personæ privilegiatæ omnibus modis prodesse debeat. 777. 90.
Quando Privilegium demùm ex post facto aliis præjudicat, tunc strictissimam requirit interpretationem. 777. 94.
Privilegium non multum ex Jure Communi tollens, nec valdè lædens, latam admittit interpretationem. 778. 100. & seqq.
Ubi de Principis vel alterius Magistratûs privilegiantis voluntate & mente legaliter constat, tunc præjudicium ad tertium redundans non impedit latam ejus interpretationem. 778. 102.
De hac mente non meliùs aliundè constare potest, quàm ex verbis, quibus ille in concessione Privilegii usus fuit, eorumque nativo, juridico, & proprio significatu. 778. 104.
Privilegium, certi loci intuitu concessum, ultra ejus loci limites extendi non debet. 526. 191. 959. 600.
Veteres Jcti ipsi, apud Romanos, erant Juris conditores; & dehinc quoque Leges exorbitantes, & per illas indulta Privilegia favorabilia non semel, in LLbus, ad alios casus extendisse leguntur. 533. 273.
Hoc malè ad modernos extenditur. 523. 155.
Confirmationes Privilegiorum à quovis successore in regimine fieri adsolent. 223. 690.
Privilegia omnia secundum rationem & mentem Principis privilegiantis restringuntur, limitantur, vel ampliantur. 325. 105. 524. 167. 524. 172. & seq.
Privilegia ità sunt interpretanda, ne in damnum, vel injuriam aliorum vergant. 325. 106. & seq.
Privilegia, regulariter, strictissimè, & ut Juri Communi quàm minimùm derogent, sunt interpretànda. 523. 156.
In vera sententia Privilegiantis investiganda præprimis in veras, quæ illum moverunt ad Privilegii concessionem, rationes inquirendum. 523. 157.
Quousque Privilegii ratio in re vel persona privilegiata locum sortitur, etiam ipsum Privilegium suas vires exerit. 523. 157. 523. 170.
Ratio Privilegii inductiva, & in illo expressa, ipsius Privilegii anima dicitur. 524. 168.
Mens Privilegii, & ejus ratio sunt ipsum Privilegium. 524. 169.
Quamprimùm nova causa illi causæ, ob quam Privilegium concessum, contraria supervenit, statim etiam Privilegium, cum suis effectibus, omnimodò deficit. 524. 171.
In privilegiorum interpretatione hæc perpetua Regula: Hoc Princeps non vult, constanter spectanda. 533. 271.
Ad Privilegium alicui asserendum non sufficit, causam vel impulsivam, vel finalem adesse. 542. 422.
In LLbus communibus hæc regula benè valet, quòd, ubicunque eadem ratio militat, etiam eadem dispositio locum obtineat; sed non in Privilegiis. 542. 423. & seq.
Etiam in Privilegiis, sub vocabulo der Leibs-Erben/ omnes cujuscunque gradus, mediatè, vel immediatè à privilegiatario descendentes propriè continentur. 777. 83. & seq. 778. 114. & seq.
Privilegium alicui pro se & suis filiis, ac nepotibus concessum, etiam filiabus illius prodest. 778. 105. & seqq.
Privilegium sic concessum: Hoc Privilegium concedo tibi, & filiis tuis legitimis, nec non & hæredibus descendentibus ex te, & ex ipsis tuis filiis de hæredibus sanguinis, ex ipso illo Privilegiatario, & ipsius descendentibus in infinitum exauditur rectissimè. 778. 109. & seqq.
Quando Senatus, Privilegium concedens, etiam omnes suos Posteros in senatorio officio successuros obstringit, & præcipuè geminata vice, quòd & ipsi Privilegium à se indultum, & personam illo præditam, und alle Leibs-Erben/ in constanti ejus usu tueri debeant, ex his quoque verbis in quoscunque Descendentes transitorium Privilegium colligitur justissimè. 781. 145.
Senatus, vel Princeps, concessi Privilegii manute-

nutenentiam, Dann/ als Jetzt/ und Jetzt/ als Dann/, promittens, eandem in omnia futura tempora promisisse intelligitur. 781. 153.

Privilegium sub conditione concessum, hac non impleta, Juris Communis dispositioni locum conciliat. 233. 795.

Cessante causa Privilegii ipsum quoque Privilegium cessat. 521. 143. 523. 158. 524. 173.

Quandocunque deficit persona singulariter privilegiata, etiam ipsum Privilegium deficere necesse est. 1518. 36.

Privilegia meritorum remuneratoria, regulariter, in hæredes tùm concedentis, tùm acquirentis, transeunt. 774. 43. & seqq.

Nec pro libero concedentis arbitrio revocari possunt. 781. 154. & seq.

Principi, vel alii Imperii Statui, de meritis testanti, plena fides habenda, licet Privilegiatarius sua merita vel servitia à se præstita aliter nequeat probare. 782. 157.

De Privilegiis militum vide Miles, Testamentum.

Privilegiariis Testamentis vid. Testamentum.

Privilegiis Fœminarum à successione exclusivis vid. Fœmina. Fideicommissum.

Privilegio domum revocandi vid. Domus.

Privilegio Rudolphi II. Imp. perillustri in Suevia Ordini Equestri de jure meri Imperii concesso vid. Equestris Ordo.

Privilegio simùl duo Opificia in aliquo loco exercendi vid. Opificium.

Privilegiis piarum causarum vid. Pius. Ecclesia.

PROBATIO.

Non semper sufficit, dicere, imò etiam probare, quòd aliquid factum sit; sed necesse est etiam illud probare, quo tempore hoc vel illud sit factum? 1475. 313.

Omnem Probationem de necessitate concludere oportet. 1648. 51.

Probatio aliter se habens non probat, hoc esse, quod ab hoc contingit abesse. 1648. 52.

Incerta & dubia Probatio probantem non relevat; sed contra probantem interpretanda. 37. 323. & seq. 1648. 53. 1654. 28. & sq.

Neque fiscus, neque quilibet alius, ex suis privatis annotationibus, ullius juris Probationem efficere valet. 1648. 43.

Ad metum probandum, ceu rem difficilis Probationis, etiam præsumtiones sufficiunt. 1613. 86.

In materia copulæ carnalis, ceu in se difficillimæ Probationis, talis Probatio admitti debet, qualis haberi potest. 1780. 35.

In controversiis, gravamen successivum & perpetuò recursurum continentibus, legaliter probandis, irrefragabiles Probationes necessariæ sunt. 663. 34.

Possessio, præcipuè inveterata, totum onus probandi in adversarium rejicit. 188. 201.

Inutili & superflua Probatione nemo est onerandus. 1449. 88. 1471. 275.

Actore non probante, reus, à judicio, tùm civili, tùm criminali, absolvendus venit. 1725. 46.

Deficiente Probatione ipsa causæ substantia deficere dicitur. 289. 86. & sq.

An is, qui nihil probavit, tamen juram. judiciale adversario deferre possit? 1244. 55.

Data paritate Probationum pro actore & reo, pars conventa absolvi debet. 1617. 133.

An juramentum judiciale ex noviter allatis Probationibus rescindi possit? cons. 18. n. 55.

De Probatione solenniter conditi, præcipuè nuncupativi, testamenti, si omnes, vel aliqui testes decesserint, vid. Testamentum.

editione instrumenti, quæ Probationis gratia fit, vid. Editio.

Probatione, quæ fit per confessionem, & quæ eò spectant, vid. Confessio.

per præsumtionem vid. Præsumtio.

Probatione, quæ Juram. suppletorio locum facit, vid. Juramentum suppletorium.

Probatione criminum vid. Delictum.

per testes vid. Testis.

Dominii vid. Vindicatio.

per libros nobilium jurisdictionales & censuales vid. Liber.

erroris vid. Error.

Probatione salarii vid. Salarium.

termino probatorio vid. Terminus.

Probatione per juramentum, & contra illud vid. Juramentum, ejusque species.

per libros rationum privatarum vid. Ratio.

possessionis vel quasi vid. Possessio.

articulis probatorialibus vid. Articulus.

Probatione delictorum, ac in specie de delictis difficilis Probationis vid. Delictum.

PROCESSUS.

Quæ ad legitimam Processûs criminalis, præcipuè capitalis, formam Jus naturale, vel Divinum requirit, illa etiam supremi in terris Principes, in determinatione ejusmodi causarum, modis omnibus observare tenentur. 1628. 25.

Princeps, nullum in terris superiorem recognoscens, Processum inquisitorium, ad instantiam rei, in accusatorium transmutare benè potest; veruntamen ad hoc de jure non tenetur. 1628. 33. 1633. 81.

An inquisitio & accusatio in uno eodemque Processu, sine mutuo impedimento, concurrere possint? 1618. 34.

Judex quidem pro abbrevianda lite, maximè criminali, modis omnibus laborare; veruntamen simùl etiam, ne quid in inquisiti vel accusati innocentia eruenda omittatur, quantum fieri potest, religiosè curare tenetur. 1619. 36.

Hæc ipsa, in gratiam innocentiæ, ab omnibus judicantibus suscipienda cura apud nostri Imperii

periil Rom. German. Status tantum valuit, ut nonnulli ex iis Proceſſum accuſatorium, ceu multo tutiorem, inquiſitorio prætulerint; Alii verò inquiſitorium quidem, ceu ordinarium, in ſua fora receperint; veruntamen reis liberam facultatem unum præ altero eligendi ſimùl illibatam reliquerint.

1629. 37. & ſeq.

Illuſtratur hoc poſterius notabili Sereniſſimi Electoris Brandenburgici exemplo. 1629. 39.

Proceſſus inquiſitorius non ſolùm naturali & Gentium juri conſentaneus; verùm etiam ab Ipſomet ſanctiſſimo DEO ter-optimo maximo adhibitus legitur. 1630. 45. & ſeq.

Eundem non ſaltem Jus Civile conſtabilivit; verùm etiam Jus Canonicum, itemque Jus noviſſimum criminale Carolinum, & plerarumque Imperii Civitatum, imò etiam integrarum, tùm noſtri Imperii, tùm extranearum Provinciarum moderni mores approbarunt, eodemque omnium frequentiſſimè utuntur.

1630. 47. & ſeqq.

Proceſſus inquiſitorius, hodiè, ex generali conſuetudine, non minùs eſt remedium ordinarium, quàm Proceſſus accuſatorius.

1630. 50. & ſeqq.

Judex hodiè, ex officio, per viam inquiſitionis, contra reum, procedens, ipſe accuſatoris partes quodammodò ſuſtinet. 1630. 52.

Modus in Proceſſu accuſatorio procedendi ordinarius idem ferè eſt cum illo, qui etiam in civilibus obſervatur. 1630. 53.

Forma Proceſſus inquiſitorii per ſummam exhibetur. 1630. 54. & ſeqq.

Fiſcalem Judicis inquirentis miniſtrum non malè vocat Ant. Teſſaurus. 1630. 55.

Dum accuſator, vel fiſci procurator delictum alicui imputatum non probat, præſumta rei innocentia ad omnimodam ejus abſolutionem ſufficit. 1725. 48.

Litis conteſtatio ne quidem in Proceſſu inquiſitorio in totum omitti poteſt. Et quid eandem in hoc Proceſſu conſtituat?

1630. 56. & 58.

Inquiſitus innocentiam ſuam deducere volens, cum ſuis defenſionalibus, & eliſivis articulis, regulariter, non auditur, antequam ad inquiſitionales, vel additionales, remoto advocato, proprio ore, reſponderit. 1631. 58. & ſeqq.

In Proceſſu inquiſitorio, regulariter, eadem Proceſſûs ſubſtantialia, idemque ordo & ſolennitates, ſub pœna nullitatis, obſervari debent, quæ in accuſatorio. 1632. 69.

Inquiſitio ſucceſſit in locum olim longè frequentioris accuſationis. 1632. 70.

Quamprimùm inquiſitus ad articulos inquiſitionales ipſi propoſitos reſpondit, ſtatim eidem omnia acta inquiſitionalia, etiam illa, quæ tantùm ad informandum judicem faciunt, ex officio communicari; unus, vel plures Advocati permitti; actorumque ad impartiales JCtos transmiſſio, & quicquid aliàs, ad tuendam ipſius innocentiam, quacunque ratione, proficuum eſſe poteſt, largiſſimè indulgeri debet. 1632. 72. & ſeqq.

De remiſſione actorum inquiſitionalium ad impartiales JCtos vid. Acta.

Quo reſpectu Proceſſus accuſatorius vulgò dicatur ordinarius? 1633. 77.

In Proceſſu accuſatorio innocentia rei longè faciliùs ac certiùs demonſtrari poteſt, quàm in inquiſitorio. 1628. 28.

Proceſſus accuſatorius inquiſitoriô quidem ſecurior eſt; ſi tamen & hic juxta legitimam ſuam normam inſtituatur, ne ſic quidem reo ſufficiens ſuam innocentiam detegendi ac defendendi ratio deerit. 1633. 78.

De contumaci in non-reſpondendo ad articulos inquiſitionales vid. Contumax.

De Confrontatione cum Reo, ceu Proceſſûs inquiſitorii ſpecialis parte, vid. Confrontatio.

In caſu injuriarum Miniſtro verbi divini illatarum modus per vim Inquiſitionis procedendi cum longè minori ſcandalo conjunctus eſt, majoremque amicabili compoſitioni occaſionem relinquit, quàm alter, qui per ordinarium injuriarum proceſſum exercetur.

1720. 46.

Specialia Rei Interrogatoria ne quidem in Proceſſu Inquiſitionis denegari debent. 1369. 20.

Etiam is, qui propter crimen aliquem denuntiat, in proceſſu inquiſitorio teſtis munere fungi poteſt. 1544. 76.

In Ducatu Würtemb. Proceſſus criminalis non, niſi ſpeciali Sereniſſimi Principis juſſu, decernitur. 314. 126.

De certitudine corporis delicti, ceu potiſſima omnis Proceſſus Criminalis baſi & lapide angulari, vid. Delictum.

Reus in Proceſſu criminali non debet de certa aliqua perſona, tanquàm criminis ſocio, interrogari. 1022. 206.

Examen & Confrontatio Inquiſiti cum teſtibus quomodo fieri debeat? 1369. 23. & ſeqq.

Denunciatio transmiſſionis Actorum ad impartiales, hodiè, per generalem ferè conſuetudinem, in Proceſſu inquiſitorio, non ampliùs eſt neceſſitatis. 1370. 33.

Hæc conſuetudo licet magis corruptelæ, quàm veræ conſuetudinis rationem habeat; Judici tamen, mododictam denunciationem omittenti, plenariam à pœna immunitatem præſtat. 1370. 34. & ſeq.

De Proceſſu inquiſitorio ex cauſa communis Famæ decernendo, vel non, vid. Fama.

Etiam in criminali Proceſſu, utriusque partis ſubmiſſio, ante publicationem ſententiæ, neceſſaria eſt. 1600. 73.

Expenſæ in Proceſſu criminali factæ abſoluto prælationis privilegio gaudent. 1506. 23.

Quando Reus pœna corporis afflictiva coërcetur, tunc, regulariter, ſumptus Proceſſûs criminalis ex fiſco ſolvuntur; ſin ſecus, tunc

reus hodienùm in expensas damnatur. 1726. 56.

Etiam is, qui per sententiam definitivam in processu criminali absolvitur, nihilominùs aliquando in expensas condemnari potest. 1726. 57.

Processus ab initio nullus, ex post facto, regulariter, haud convalidatur; licet probationes supervenerint, ex quibus Fiscalis evincere valeat, se non omninò sine justa ratione Processum movisse. 1380. 129.

Judicia suprema, insuper habitis nudis Processûs nullitatibus, solam facti veritatem principaliter respiciunt. 1380. 131.

Judici, præsertim superiori, non negatur Litigantibus talem agendi viam præscribere, per quam Processus celeriùs, sumtuque minori, ad finem perveniat. cons. 18. n. 23.

Hinc & intentio Partis ad eundem scopum tendens magis adjuvanda, quàm impedienda. cons. 18. n. 24.

Judex tamen cavere debet, ne, sub prætextu celerioris expeditionis, causæ discussio præcipitetur. 914. 89. & seq.

Modus procedendi Statuto præscriptus sedulò observandus. 912. 68.

Quod Principi pro ordine Processus placuerit, pro ordine substantiali habetur, &, non observatum, Processum annullat. 912. 69.

Statutum, quod Judex, cum consilio sapientis, causas debeat decidere, non observatum, nullitatem totius processûs causatur. 912. 70.

An Juramentum calumniæ, generale, vel speciale, viva voce exactum, sit de Processûs substantia? vide Juram. Calumniæ.

De Processu summario vid. Executio, Summarius.

PROCURATOR. Conf. Mandatum.

An Procurator, post biennalem vel triennalem Canonis emphyt. solutionis omissionem, sicque caducitatem jamjam fundatam, ignaro domino, canonem recipiens, eidem præjudicet? 618. 66.

In bonis privati Procuratoris regulariter ne quidem privilegium exigendi personale competit. 1422. 224.

Quibus casibus Procuratori competit actio mandati, in illis etiam actio de in rem verso locum habet. 1450. 96.

Actio mandati Procuratori etiam tunc datur, quando negotium ab ipso, ex necessaria, vel utili ratione, inchoatum & susceptum ostendi potest. 1450. 97.

Qualis actio Procuratori adversus principalem suum competat? 1317. 92.

De Salariis Procuratorum vid. Salarium.

Procuratore Fisci vid. Fiscus.

PRODITIO. PRODITOR.

De Rapina proditoria per publici nuntii, hostibus proditi, deprædationem commissa vid. Cons. 5. & 6. per tot.

Proditio Concivis, Conterranei, Amici, detestabilior, quàm hujusmodi nexu non devinctorum. 276. 208. & seqq.

De homicidio, itemque latrocinio ex insidiis proditoriis commisso vid. Homicidium, Latrocinium.

Locum, in quo persona occidenda delitescit, vel commorari solet, Prodens an pœnæ capitali se obnoxium faciat? vid. Homicidium.

PROFESSOR.

De Salariis Professorum vid. Salarium.

PROHIBITIO. PROHIBITUM.

Quod una via Prohibitum est, non debet alia permissum censeri. 397. 190. 1260 71.

Nec quod directè & immediatè Prohibitum, mediatè & per indirectum concessum intelligitur. 397. 191.

Nemo præsumitur id, quod lex prohibet, tacitè approbare. 1266. 155.

Regula, quòd taciti & expressi eadem sit virtus, non procedit in Prohibitis. 1266. 154.

Illustratur hoc notabili exemplo. 1266. 151. & seqq.

Quando Prohibitio hominis & legis concurrit, tunc declaratio pœnæ caducitatis etiam contra hæredes emphyteutæ fieri potest. 1083. 41.

De Prohibitione alienationis Fideicommissum inducente vid. Fideicommissum.

PROMISSIO.

Etiam Promissio bey Adelichen Ehren/ Treu/ und Glauben/ *non exiguæ; sed magnæ remunerationis indicium præbet.* 725. 106.

Tàm enixa & sancta Promissio trientis bonorum, alterius pecunia, periculo & cura recuperandorum, non sanè de solo eorundem usufructu; sed de ipso dominio exaudienda. 725. 108.

Geminata, & præsertim plurium annorum intervallo distincta Promissio probè deliberatam & enixissimam voluntatem significat. 730. 178.

Verba Promissionis obscura & dubia adversus proferentem sunt interpretanda. 735. 247.

Enixa Promissio bey Adelichen Ehren/ Treu und Glauben / cum solennissima omnium beneficiorum renuntiatione facta, & contractui innominato adjecta, pœnitendi facultatem excludit. 751. 410.

Promissio bey Fürstlich-Gräfflich- oder Adelichen Ehren in Germania, Hodiè, (modò non corporale jusjurandum requiratur) cum juramento pari ambulat passu. 752. 413. 725. 106.

Hoc etiam ex Recessu Imp. de Ao. 1555. probare conatur Johannes Schilterus. 752. 414.

In ambiguo non credendum, testatorem id, quod aliis solenniter promisit, revocare voluisse; licet id revocandi facultatem habuerit. 971. 745.

Clausula, en homme d'honneur, tantundem insinuat, quàm Promissio auff Cavaliers Parole

roles; oder bey Adelichen Ehren / Treu und Glauben. 1312. 21.

Talis Promissio hodiè, multis in locis, in vim juramenti valet; modò non requiratur juramentum corporale. 1312. 22. & seq.

De Promissione de renuntiando, tùm in genere, tùm in specie quoad successionem vid. Renuntiatio.

PROPOSITUM.

In æstimatione perpetrati delicti, ejusque pœnæ commensuratione ipsi quoque LLatores hoc imprimis considerant, utrum aliquis ex Proposito, an verò ex impetu, vel casu delinquat. 1342. 70.

PROPRIETAS. Conf. Ususfructus.

An Ususfructus sit pars Proprietatis, & num ab uno ad alterum argumentari liceat? vid. Ususfructus.

De Propriis hominibus vid. Homo proprius.

PROROGATIO.

De Prorogatione Termini vid. Terminus.

PROTECTIO.

Utrum Principis alicujus subditi in alterius clientelam seu Protectionem, inscio, vel invito eorum domino, recipi valeant?
179. 215. & seq.

Jus agricolationis ex hoc neutiquàm excluditur, quòd homines proprii sub alterius Principis protectione stent. 179. 217. & seqq.

Monasteria utplurimùm sub vicini alicujus Principis vel Domini Protectione stant, & per consequentiam etiam illorum subjecti & homines proprii. 180. 218.

Verùm salva manente illa jurisdictionali Protectione, quam quilibet dominus suis propriis hominibus & simùl subditis præstare tenetur.
180. 220.

Plurimæ Civitates Imperiales in Principum vicinorum Protectionem se contulerunt, salva immediatate, & omnibus Juribus ejusmodi Imperii Statibus competentibus, imprimis quæ habent in homines suos proprios, sub illo ipso Principe Protectore viventes.
181. 228.

Ne quidem specialis Imperatorum Protectio mediatæ & ordinariæ Magistratûs inferioris jurisdictioni præjudicat. 181. 233.

PROTESTATIO.

Protestatio tùm demùm jus Protestantis non conservat illæsum, quando illa verè, & non saltem præsumptivè, facto contrariatur.
617. 51.

Quando actus, super quo Protestatio interponitur, dubius est, tunc hæc suum effectum haudquaquam amittit. 617. 52.

Protestatio duntaxat ad mentem Protestantis declarandam interposita, seu ad tollendam præsumtionem ex ipso facto contrario fluentem, sua validitate privari non debet. 617. 53.

De domino directo, post caducitatem emphyteuseos, canonem emphyteuticum, cum Protestatione & reservatione juris caduci, acceptante vid. Emphyteusis.

De solutione usuratum per plures annos, sine Protestatione, ceu ex certo capitali, facta vid. Usura.

Si actor, instituto judicio possessorio, expressè protestetur, quòd se in petitorium immittere nolit, tunc Judex, regulariter, super solo possessorio judicare valet. 186, 282.

Optima cautela pro rusticis hæc est, ut ad nova, vel justo graviora servitia vocati protestentur, vel ad superiorem provocent.
193. 373.

Servitia, per aliquod duntaxat annos, sine Protestatione, præstita quare ex debito præstita intelligantur? 197. 406.

Ubi factum aliquod Protestationis recens, v. gr. intra tempus centenarium interpositum, probari potest, illi præscriptio temporis immemorialis facilè retundi potest. 204. 483.

Exceptio familiaritatis contra numero plurimas, plurifarii generis, magnis sumptibus & laboribus, in- & extra territorium, ultra hominum memoriam, absque ulla vel ab ipsis modò viventibus hominibus propriis, vel ipsorum majoribus, ullo casu interposita Protestatione liberrimè præstitas operas incassum objicitur. 208. 525.

Clausula reservatoria: Jedoch mir / meinem Gottshauß / meinen Nachkommen / an aller Oberkeit / Herrlichkeit und Gerechtigkeit ohne Schaden / omnia monasterii jura conservat, & vice Protestationis fungitur.
219. 634.

Licet Pater, dotem filiæ simpliciter constituens, ex postfacto protestetur, quòd eandem de filiæ maternis constituerit, & hanc Protestationem ejus gener agnoscat; tamen dispositio Legis ult. Cod. de dot. promiss. locum sortitur. 847. 305.

Debitor, ex post facto nova bona acquirendo, ne sua quidem Protestatione efficere valet, ut illa sub universali, sive expressa, sive tacita, Hypotheca non comprehendantur.
1390. 50. & seq.

Licet is, qui à Magistratu ad debitum solvendum, per vim compellitur, in ipsa statim promissione vel solutione dicat, se nonnisi vi metuque compulsum promittere vel solvere, tamen hæc protestatio vana & frustranea est.
790. 86. 1469. 262.

Protestatio super eo interposita, ad quod quis de Jure tenetur, nullius est momenti.
1632. 66.

Protestationes, post actum jamjam perfectum interpositæ, planè sunt frustratoriæ.
1632. 67.

Ad legitimam Protestationem præcisè requiritur, ut illa vel ante, vel in ipso illo actu, super quo interponitur, ab aliquo fiat. 1633. 80.

A contractu ſtipulationis ad Proteſtationem, contra diſertam Legum diſpoſitionem, non valet conſequentia. 1633. 80.
Proteſtationem extrajudicialem, ad jus Proteſtantis illæſum ſervandum, ſemel duntaxat interponere ſufficit. 1672. 6.
Proteſtationem judicialem non in quolibet actu ſequente repetens ab eadem receſſiſſe præſumitur. 1672. 6.
Quando Reus, poſthabita ſua, de lite non conteſtanda, ab initio facta Proteſtatione, abſolutè ad libellum actoris reſpondet; vel à Judice litem conteſtari juſſus, ad contenta libelli, repetita licet tali Proteſtatione, negativè reſpondet, tunc ipſi ſua Proteſtatio nullum parit commodum. 1654. 37.
Inſtrumentum, citra ullam Proteſtationem, in judicio producens, illud etiam contra ſe admittere tenetur. 1667. 35.

PROTIMISIS.

De jure Protimiſeos feudalis vid. Feudum.

PROTOCOLLUM.

Obventiones & commoda Protocollorum ad Uſufructuarium ſpectant. 681. 81.
De Protocollis Notariorum vid. Notarius.

PRO-TUTOR.

Vid. Tutor.

PROVISIO.

Qui in uno duntaxat caſu providit, in caſu omiſſo contrarium obſervari voluiſſe præſumitur. 486. 278.
Proviſio hominis auget, tollit, & minuit Proviſionem Legis. 1050. 104. 1758. 37. & & ſeq.
Modò non à Lege impediatur. 1758. 38.

PROXIMUS. PROXIMITAS.

Non debet benignior & melior conditio remotioris, quàm proximioris gradus agnato, indulta cenſeri. 722. 69.
Nec à remotiori ſolus partis Uſusfructus, & à proximiori ipſa etiam Proprietas poſtulata intelligi. 722. 70.
Quo propiùs aliquis vel ſecum paciſcentem, vel teſtatoris perſonam attingit, tanto etiam magis intelligitur dilectus; & proindè non magis, quàm ille remotior, ſed minùs gravatus. 722. 71. 723. 81.
In fideicommiſſis hoc argumentum: Teſtator gravavit Proximiorem, E. multo magis remotiorem, non ſemper concludit. 61. 538. Conf. Dilectus.

PUBLICATIO. PUBLICUM.

Publicè fieri illud dicitur, quod fit coram populo, vel illis, qui populum repræſentant, & ſic quoque coram Sculteto & Scabinis pagorum. 173. 137.
Nobiles Imperio immediatè ſubjecti non privatæ ſunt perſonæ; ſed publicis redè annumerantur. 831. 108.
De Publicatione Teſtamenti vid. Teſtamentum.

PUERPERA.

Ne quidem Puerpera, ante plenum quadraginta dierum lapſum, regulariter, torturæ ſubjici poteſt. 1591. 5.

PUGNUS.

Percuſſio, robuſti cumptimis hominis, Pugno alterius capiti illata mortifera eſſe poteſt. 1578. 45. & ſeq.
De eo, qui alterum, circa tempora capitis vel cerebrum, Pugno percutit, animum occidendi & Divinæ, & humanæ LL. præſumunt. 1361. 57. 1362. 62.

PUNCTATIO.

Vid. Conceptum.

PUPILLUS.

Vid. Minor.

QUASI.

Particula, Quaſi, eſt nota improprietatis. 986. 501.

QUASI USUSFRUCTUS.

Quaſi uſusfructus natura in quo conſiſtat? 1406. 57. & ſeq.
Etiam pater, finito ejus legitimo Quaſi uſufructu, ſi res fungibiles non fuerint æſtimatæ, præcisè res ejusdem generis, qualitatis, & quantitatis reſtituere debet; neque illarum æſtimatio invitis liberis ab ipſo obtrudi poteſt. 1404. 36. & ſeq.
Sin autem res æſtimatas acceperit, præcisè earum æſtimationem (niſi aliter conventum) reſtituere tenetur. 1404. 38. & ſeq.
Res liberorum fungibiles jure legitimi Quaſi uſusfructus & adminiſtrationis, penes patrem, licet pro indiviſo, exiſtentes ipſi ſolì pereunt. 1406. 56. & ſqq.
Res fungibiles nullibi ab onere Quaſi uſusfructûs legitimi leguntur exceptæ. 1406. 56.
Quando res liberorum fungibiles, æſtimatæ, inventario ſuper hæreditate materna confecto inſeruntur, tunc ipſa hæc æſtimatio venditionis cauſa facta, earumque dominium in patrem Quaſi uſufructuarium, hoc ipſo, translatum cenſeri debet. 1407. 59.
Jure Provinc. Würtembergico res fungibiles patri nonniſi priùs æſtimatæ in Quaſi uſumfructum concedi poſſunt. 1407. 62.
Omne ejusmodi rerum tùm commodum, tùm damnum, quomodocunque contingens, etiam inſpecto Jure Würtembergico, ad patrem Quaſi uſufructuarium ſolitariè pertinet. 1407. 61. & ſq.
Quando bona materna inter patrem & liberos ità dividuntur, ut cuilibet ſua pars in rota materna ſubſtantia indiviſim aſſignetur, tunc, regulariter, quoad commodum vel periculum

lum rerum fungibilium Patri in usumfructum concessarum, eadem Jura obtinent, quæ in casu, quo quilibet suam partem divisim consequitur. 1407. 64.

Hinc, patre bonis cedente, in uno casu æquè ac in altero, Jus liberis, quoad res fungibiles, competens in salvo manet. 1407. 64. & seq.

Etiamsi à patre, isto nomine, nulla cautio fuerit præstita. 1407. 65.

QUAMDIU.

Particula, Quamdiu, Solang/Als lang/ saltem suspensionem quandam inducit, & testatoris, vel paciscentium dispositionem ad illam restringit. 805. 128. 810. 196.

QUANDOCUNQUE.

Si adverbium, Quandocunque, in promissione appositum fuerit, tunc omnis præscriptio, statutaria, & legalis, excluſa censetur. 780. 131. & sq.

QUANTITAS.

In pœna delicto commensuranda etiam rei interversæ sive damni illati, ejusque Quantitatis habenda est ratio. 1202. 47.

De quantitate rei furto ablatæ quid in ordine ad pœnam operetur? vid. Furtum.

QUATENUS.

Particula, Quatenùs, in forma specifica implendam conditionem importat. 521. 129. 955. 560.

QUÆCUNQUE.

Dictio, Einzige/ Einige/ dictioni, Quæcunque, quæ & ipsa universalis est, æquipollet. 413. 390. 414. 399.

De verbis ohne Einige beschwehrde vid. Onus.

Verbum, Omnia, solitariè positum, est universale: At verbum, Quæcunque, est universale & geminatum. 414. 408. & sq.

QUÆSTUARIA NEGOTIATIO.

Vinum vel frumentum in propriis fundis natum, tametsi in magna quantitate, vendentes Negotiatoribus Quæstuariis aggregari nequeunt. 118. 123.

Quæstuaria negotiatio quousque hoc nomen mereatur? 114. 76. junct. 120. 157.

Præprimis intuitu actionis institoriæ? 120. 158.

QUERELA.

Per multas vices reiterata usurarum, pensionum, vel partium debitæ quantitatis præstatio non numeratæ pecuniæ Querelam prorsùs excludit. 1325. 30.

De Querela nullitatis vid. Nullitas.
inofficiosi testamenti vid. Testamentum.
inofficiosæ dotis, vel donationis vid. Dos. Donatio.
Læsionis vid. Læsio.

RAPINA. RAPTOR.

Consummati criminis Rapinæ quænam sint requisita? 1346. 106.

Etiam in Crimine Rapinæ nihil interest, an sua manu quis ipse rapiat, num verò aliorum conductitia, vel gratuita opera ad hoc utatur. 265. 86. 269. 133.

An etiam ille, qui ad committendum delictum Rapinæ armatos colligit, hujus criminis reatum & pœnam incurrat? 265. 88.

Pactum ineuntes de rebus per rapinam auferendis inter se dividendis, &, dùm illa patratur, in excubiis stantes ordinariæ pœnæ reatum incurrunt. 267. 114. & seq. 1557. 7.

Auxilium cooperativum proximum in crimine Rapinæ præstantes eidem supplicio, cum ejusdem autoribus, obnoxii sunt. 269. 126. & seqq.

Licet auxiliatores de pecunia per Rapinam ablata nihil participent. 270. 135. & sqq.

Licet Raptores nec obolum apud viatorem invenerint; tamen pœna gladii dictatur. 270. 140. & seq.

Quoad Raptorum Auxiliatores, qui non ipsi sua manu auxilium contulerunt, nonnunquàm sententiæ informativæ ità concipiuntur, ut Principis gratiæ specifica pœnæ determinatio relinquatur. 278. 227.

Si præsertim Magistratus, sententiam requirens, ipse pro inquisito vel reo intercedat. 278. 229.

Ubi verò Magistratus, sententiam requirens, ex justis causis, potiùs rigorem adhiberi præoptat, talis Clausula non facilè subnecti solet. 278. 230.

Eodem jure censetur is, qui rem per vim rapit, & qui rem vacuam ad se non pertinentem de facto occupat. cons. 20. n. 32.

Cur ob crimen Rapinæ pœna ultimi supplicii dictetur? 1202. 52.

Confessio Rapinæ, si non etiam aliunde de corpore delicti constet, sola pœnæ capitali locum non facit; benè tamen extraordinariæ, etiam morti proximæ. 1034. 56. & sq.

Rapina furtum improbius in LL. dicitur. 275. 191.

Ex quibus indiciis, inter alia, hoc crimen commissum esse colligatur? 245. 16. usque ad 83.

In Ducatu Würtemb. Rapina, etiam plenissimè consumata, regulariter, prima vice, pœna ultimi supplicii non solet puniri. 262. 57. & sq. 271. 148. 1351. 29.

Idemque etiam alibi observatur. 262. 59. 1550. 130. & seq.

Qualibus in terminis ob crimen Rapinæ, prima vice commissum, pœna gladii, tùm alibi, tùm etiam in Ducatu Würtembergico, decerni soleat? 251. 69. 271. 149. & sqq. 273. 174.

Circumstantiæ delictum Rapinæ aggravantes, inter alias, quænam sint? 271. 153. & sqq.

Sollicita Raptorum coadunatio vim publicam aliis inferendam multum adauget. 273. 168.

Proditio hostilibus Hussaris facta Rapinam ab his effectui datam quammaximè aggravat. 273. 171. & sqq.
Dura tractatio personæ spoliatæ ejusdem est effectus. 274. 179. & sqq.
Etiam temporis calamitosissimi conditio delictum hoc aggravat. 274. 182. & sqq.
Itemque conditio ipsius Raptoris, si videlicet ipse, suo labore, ad se & suam familiam exhibendam, necessaria subsidia sine difficultate conquirere potuerit. 274. 186.
Nec non conditio spoliati, si v. g. sit Nuntius publicus. 276. 206. & sqq.
Quid de damni magnitudine sentiendum? 275. 192. & sqq.
Quid de qualitate pecuniæ per Rapinam ablatæ? 275. 195. & sq.
Si v. gr. illa sit publica? 276. 202.
An hoc etiam in eo, cujus ope & consilio rapina fuit commissa, consideretur? 276. 203.
Si quis ex incendio, vel propter incendium, sive propter incendii trepidationem, vel ex prædiis adjacentibus, dolo malo quid rapiat, hæc ablatio inter furta graviora refertur. cons. 17. n. 21. & sqq.
Qualis pœna hîc obtineat? 424. 23. & sqq. cons. 17. n. 23. & sqq. it. 47. & sq.
Quando attentatum Latrocinium cum actuali spolio conjunctum est, Latro pœna Rapinæ ordinaria, i. e. gladii affici non saltem potest; sed etiam debet. 1346. 108.
Asportationem instrumentorum lethiferorum, eorumque, si opus sit, usum DDres commr. circumstantiis Rapinam, ad effectum fundandæ pœnæ capitalis, præcipuè aggravantibus, rectè annumerant. 1343. 80.
Utrum rerum per vim ablatarum restitutio mitigationem pœnæ conciliet? 271. 147.
An extrema Egestas hic aliquid operetur? 275. 189. & sqq.
An rei per Rapinam ablatæ modicitas pœnam capitalem impediat? 1346. 107.
In bonis Raptoris tacita hypotheca non competit. 1423. 227.

RARUM.

Quæ Ratiùs contingunt, in dubio nunquàm præsumi debent. 936. 94.

RASURA.

Rasura nulli damnosa nullam quoque considerationem meretur. 1490. 86.
De Rasura vid. porrò Falsum.

RATIHABITIO.

Ad cujusvis negotii Ratihabitionem plena negotii ratificandi scientia requiritur. 216. 606.
Adeò, ut de substantia Ratificationis censeatur. 216. 607. & sqq.
Hinc prævia de omnibus ejusdem circumstantiis certioratio requiritur. 216. 610.
In quolibet Ratificante negotii ratificati ignorantia præsumitur. 217. 620.
Ab illo, qui in tali Ratificatione se fundat, specificam & plenam Ratificantis scientiam probari oportet. 217. 621.
Sub spe Rati aliquid promittens, hoc ipsum sub conditione, si Ratificatio alterius sequatur, facere censetur. 1403. 11.
De Ratihabitione fideicommissi conventionalis in gratiam absentis constituti vid. Fideicommissum.
Confessionis sub Tortura factæ, vulgò Bestibnung/ vid. Tortura.
Ratificatio negotii in minorennitate gesti, post majorennitatem completam, superveniens, beneficium quidem in integrum Restitutionis excludit; sed non etiam intra minorem ætatem, aliquoties licet facta consensûs geminatio. 1326. 34.
Etiam in maleficiis Ratificatio æquiparatur mandato. 1054. 149.
Etiam ille, qui alterius violentam dejectionem ratificat, violentæ dejectionis reatum incurrit. 1054. 148.
Ratificatio hæc non expresso tantùm & formali consensu; verùm etiam tacito, dum quis omnem ex illa percipit utilitatem, fieri potest. 1054. 151.
Modò talis expulsio ipsius Ratificantis nomine facta fuerit. 1054. 151.

RATIO.

Libri Rationum; vulgò Calendaria, Haußbücher / in quibus *privati patresfamilias suos* reditus & *expensas annotare* adsolent, qualem, post mortem scribentis, probandi vim habeant? 786. 15. & sqq.
Si præsertim illos scribens mercator, opifex, vel alius integræ famæ & vitæ vir fuerit? 786. 16. & sqq.
Etiam Calendarii seu codicis nominum ac Rationum ususfructus ad usufructuarium universalem pertinet. 1738. 15.
Calculatio Rationum, & ad illam spectantia, nec ad officium JCtorum propriè pertinent, neque Judex eadem, regulariter, gravari; sed illa potiùs calculatoribus relinqui debet. 1672. 8.
Calculatorum juratorum officium & autoritas in quo consistat? 1672. 10. & mult. seqq. 1673. 20. & seqq.
Ante judicialem ejusmodi calculationis approbationem adhuc variæ, contra ipsam, exceptiones opponi possunt; neque appellatio à talium calculatorum relatione locum sortiri potest. 1673. 19.
Ad legitimam ejusmodi calculatorum electionem quænam requirantur? remissivè notatur. 1673. 20.
Quid juris obtineat, si juratus ejusmodi calculator aliquid contra claram veritatem fraudulenter, vel erroneè egisse, convinci queat? 1674. 27.
Rationes officialium, regulariter, sumptibus Principis examinantur. 1505. 7. Secus,

Secus, si culpa vel dolus Officialis ejusmodi Examini, vel revisioni, per commissarios Principis faciendæ, causam dederit. 1505. 8.

Multi DDres ejusmodi sumptus (vulgò Commissions-Kösten) in classem creditorum simplicium referunt. 1505. 10.

Tales sumptus in Ducatu Würtembergico eodem, quo mulctæ, aliæque his similes præstationes, privilegio gaudent. 1505. 9. & sqq.

Officialis publicus, doli, vel culpæ, quoad suam administrationem, & desuper reddendas Rationes, commissæ convictus, ad refusionem sumptuum inquisitionis, der Commissions-Kösten / etiam per modum pœnæ tenetur. 1505. 14.

Hinc etiam dispositio Juris Provinc. Würtembergici in parte I. tit. 75. rubr. Herrschafft/ Gemein Nutz und Obrigkeit. ex mente Sereniss imi, ad eosdem validissimè porrigitur. 1506. 15.

Utrum, quando fiscus ad refusionem ejusmodi sumptuum agit, is de mero lucro captando certare dici valeat? 1506. 19.

Tales sumptus sub nomine generali, Gemein Nutz/ benè exaudiri, sicque etiam privilegio cum illis, qui ob publicam salutem & utilitatem erogati, digni habendi veniunt. 1506. 20.

Commissiones ad examinandas vel revidendas officialium Rationes à Principe, ut tali, decernuntur. 1506. 21.

De libro Rationum mercatoriarum per furtum ablato vid. Furtum.

rasura Rationum, & per eam commisso falso vid. Falsum.

subscriptione Rationum vid. Subscriptio.

Autoritas Aristotelis, Hippocratis, &c. non tanta est, ut non cogatur cedere Rationi & recentiori experientiæ. 993. 55.

Vid. porrò Causa.

RECEPTATIO. RECEPTATOR.

De Receptatione Fericidarum vid. Fericidium.

Abigeorum vid. Abigeus.

RECEPTITIUM.

Uxor res suas Receptitias in bonis obærati mariti adhuc extantes, extra concursum, jure separationis ordinario, aufert. 1413. 123.

Maritus in foro tùm Saxonico, tùm Würtembergico, omnium uxoris bonorum, exceptis solis Receptitiis, legitimus administrator est. 1451. 119.

RECEPTUM.

De edicto Prætorio, Nautæ, Caup. & Stab. ut Recepta restituant, & exindè descendentibus actionibus, vid. Nauta. Rhedarius.

RECESSUS IMP.

Quousque Processus Cameræ Imp. post Recessum Imp. novissimum de Ao. 1654. in Principum & Statuum territoriis observandus sit? 1243. 43. & sqq.

RECIPROCUM. Conf. Correspectivum.

De Fideicommisso, itemque Donatione Reciproca vid. Fideicommissum.

RECOGNITIO.

De Recognitione scripturæ vid. Scriptura. Instrumentum.

sigillorum testamentariorum vid. Testamentum.

RECONDUCTIO.

Vid. Locatio Conductio.

RECONVENTIO.

Quando conventio liquida est, & è contra Reconventio illiquida, vel contra, tunc judex etiam in una saltem sententiam proferre, & alteram ulteriori discussioni relinquere debet. 1674. 33.

De Reconventione ex capite injuriarum facta vid. Injuria.

REDEMTIO.

De litis alienæ Redemtione vid. Anastasiana Lex.

Redemtione bonorum sub pacto de retrovendendo alienatorum vid. Pactum de retrovendendo.

REDHIBITIO. REDHIBITORIA ACTIO.

Actio Redhibitoria, ob non tradita ornamenta, vel non præstitam cautionem, quamdiu competat? 1241. 15. & sq.

REDEO. REDITUS.

Ibi quis esse intelligitur, quò redeundi animum habet. 518. 92.

Reditus regulariter non distinguitur à fructu. 691. 223.

Illa omnia, quæ LL. in fructu esse dicunt, appellari possunt prædii Reditus. 691. 224. & sqq.

Ususfructus & Reditus in quo præcipuè à se invicem differant? 1745. 89. & seq.

Reditus annui legatum tantundem dicit, quàm legatum ususfructus. 691. 221

Reditibus alicujus prædii legatis quid debeatur vid. Ususfructus.

Sub usufructu universali omnium Bb. veniunt etiam Reditus annui. 1739. 21.

Usufructu territorii vel castri cum pertinentiis alicui concesso omnes tùm naturales, tùm civiles ejusdem Reditus debentur. 1739. 22. & seqq.

Reditus duorum thalerorum ex Jurisdictione præstat reditu novem thalerorum ex aliis rebus. 1745. 85.

De Reditibus à vasallo redemptis vid. Meliramentum.

Reditibus victalitiis vid. Victalitium.

Reditu dominii legali vid. Feudum. Fideicommissum. Emphyteusis. Dominium.

An, & ex qua causa annui Reditus jure Bb. immobilium censendi sint? 113. 58. 123. 186. & sq. 430. 626. & sqq.

Quid in ſpecie de Reditibus annuis merè perſonalibus ſentiendum? cons. 16. n. 630. & ſq. 124. 199.

Quid de Reditibus annuis ad paucos duntaxat annos coemptis? cons. 16. n. 633. & ſqq. 124. 207.

Jus annuorum Redituum utplurimùm ſuper rebus immobilibus conſtituitur, & ex rebus immobilibus tales Reditus etiam frequentiſſimè præſtantur. cons. 16. n. 628.

Hujusmodi Reditus perpetuam habent cauſam & durationem, &, ceu renascentes, in fructu ſunt, ipſumque jus illos annuatim exigendi quaſi poſſidetur. cons. 16. n. 629.

Etiam annui Reditus, ſub pacto de retrovendendo, comparati, immobilibus aggreganturur, licet ſint redimibiles. cons. 16. n. 637. & ſqq.

Etiam illa prædia, ex quibus certus annuus Reditus, frumentarius, vel vinarius, Landgarb/ Frucht- oder Weingült/ debetur, oneri Retractus tùm cenſualis, tùm territorialis, obnoxia ſunt. 1649. 64. & ſeqq.

Jure Würtembergico poſſeſſor prædii, ex quo annuus Reditus alteri debetur, adverſus emptorem juris ejusmodi annuum Reditum exigendi, jus retractûs non minùs exercere poteſt, quàm emphyteuta vel ſuperficiarius contra emtorem dominii utilis. 1649. 70.

Idem etiam dicendum, ſi ejusmodi prædium redituarium inter duos vel plures poſſeſſores diviſum ſit. 1649. 71.

Cujus temporis valor in reſtitutione pretii annuorum Redituum reſpici debeat? vid. Moneta. Thalerus.

Exolvens Reditus per aliquot annos ſeſe etiam in futurum obligaſſe non præſumitur. 950. 497.

REEMTIO.

Vid. Pactum de retrovendendo.

REGALIA.

Comitibus Palatinis ſæpè datur facultas concedendi id, quod ad Regalia, & quidem majora, ſpectat. 1499. 13.

REGULA.

Omnis exceptio Regulam in contrarium ſupponit. 108. 12. 851, 875. 1452. 119. & 121.

A Regula non excepta juxta Regulam judicantur. 202. 460.

Quando caſus in Lege expreſsè deciditur, inani labore generales tantùm Juris Regulæ allegantur. 449. 851.

Reichs-Thaler.

Vid. Thalerus.

REITERATIO.

In caſibus, ubi certa; ſed mitior eſt pœna, hæc, arbitrio Judicis, ob Reiterationem frequentiorem, etiam ad mortem extendi poteſt. 1790. 68.

De reiterato Furto vid. Furtum.

Adulterio vid. Adulterium.

Fericidio vid. Fericidium.

Crimine falſæ monetæ vid. Moneta.

Solutione uſurarum, penſionum, vel partium debitæ quantitatis vid. Solutio. Uſura.

RELATIO.

Præſumtio eſt, non plus in referente dici, vel adſtrui, quàm eſt in relato, ſi præſertim Relatio fiat in faciem ejus, qui relatum in ſuis ipſe manibus tenet. 175. 157.

Referenti tùm demùm nulla fides habetur ſine relato, quando utrumque in ejusdem perſonæ manibus eſt. 175. 158.

Referens, perfectam orationem vel diſpoſitionem continens, an etiam ſine relato fidem mereatur? 175. 159.

Verba relativa: Wie vorſtehet/ Ut ſupra, quem habeant effectum? 15. 141. & ſeqq.

Relatio cujuslibet elocutionis refertur ad proxima & immediata. 53. 464.

Clara & certa ad alium locum Relatio tantundem valet, ac ſpecifica litera. 351. 26.

RELEGATIO.

Pœna Relegationis, & deſuper præſtanda Utpheda, hodiè, aliquando etiam ultra territorium jus dicentis extendi ſolet. 1550. 137.

Pœna Fuſtigationis & perpetuæ Relegationis nihilominùs aliquando locum habere poteſt; tametſi Reus in tortura nihil fuerit confeſſus. 1578. 48. & ſeq.

In opere publico laborantes diutiùs alios, ſuo exemplo, à flagitiis abſterrent, quàm Relegati. cons. 17. n. 76.

Marito iterati adulterii reo fuſtigatio & perpetua Relegatio, favore matrimonii, liberorum, & conjugis, in operas publicas aliquot menſium converti poteſt, licet correa fuſtigetur, & perpetuò relegetur. 1197. 85.

Utrum Senibus etiam perpetua Relegatio ſit remittenda? cons. 19. n. 94.

RELIGIOSUS.

Vid. Sepulchrum.

RELUITIO.

Utrum filius prædium, cujus Reluitionem Pater, per illius violentam invaſionem, amiſit, licet Patris ſui hæres ſit, ſicque illud, ut Filius, reluere nequeat; nihilominus tanquàm proximus in Familia agnatus, & alterius prædii, cum quo hoc ipſum reluibile prædium, in perpetuum & ſemper, in commodum familiæ, unitum eſſe debet, poſſeſſor reluere valeat? 1072. 352. & ſeqq.

Inter Retractum propriè ſic dictum, & jus perpetuæ Reluitionis per ſtatutum, pactum, vel ultimam voluntatem inductum, ingens eſt differentia. 1072. 359.

In multis tamen capitibus etiam conveniunt, ſic ut jura de retractu loquentia huic alteri juri regulariter applicabilia ſint. 1076. 405.

Reluitio perpetua in omnibus alienationibus à Teſta-

à Testatore, vel gentilitii pacti conditoribus, nominatim prohibitis, locum sortitur. 1076. 406.
Quoties jus Reluendi personæ comperit non ex pacto, vel contractu, & sic Jure Communi; sed de jure speciali, consuetudine provinciæ, vel singulari, etiam certæ alicujus familiæ, statuto, tunc illud haudquaquàm cessibile est. 1078. 423. & 419.
Jus reluendi proximo agnato efficaciter ceditur. An & remotiori? 1078. 125.
Prædium Reluens minores quidem in prædium, quod reluit, factas expensas restituere non cogitur; benè tamen majores. 80. 722. & sq.
De Jure Reluitionis ex pacto de retrovendendo competente vid. Pactum de retrovendendo.
Reluitione fideicommissi oppignorati vid. Fideicommissum. Pactum de retrovendendo.

REMISSIO.

De Remissione adulterii ab innocente conjuge facta vid. Adulterium.
De Remissione crediti vid. Creditor.

REMOTIO.

De Remotione ab officio vid. Officium,

REMOTUS.

Vid. Proximus.

REMUNERATIO.

Etiam promissio bey Adelichen Ehren / Treu und Glauben / non exiguæ; sed magnæ Remunerationis indicium præbet. 725. 106.
De privilegio meritorum remuneratorio vid. Privilegium.
Donatione remuneratoria vid. Donatio.
Cessione remuneratoria tertiæ partis bonorum, ab eorum possessoribus, unius saltem agnati curis, sumtibus & periculo recuperandorum vid. Cessio.
Testamento meritorum remuneratorio vid. Testamentum.

RENOVATIO.

De Renovatione investituræ feudalis vel emphyteuticæ vid. Investitura. Feudum. Emphyteusis.
Renovatione Pacti vid. Pactum.

RENUNCIATIO.

Qui suam voluntatem facillimè declarare potuisset, tacendo, beneficio sibi oblato renuntiasse non immeritò videtur. 1710. 81.
Exceptionem inimicitiæ, per totum processum, testi non objiciens tacitè eidem renunciasse censetur. 1369. 15.
Promissio bey Adelichen Ehren / Treu / und Glauben / cum solennissima omnium beneficiorum Renuntiatione facta, & contractui innominato adjecta, omnem pœnitendi facultatem excludit. 731. 410.
Favori pro se introducto quilibet validè renuntiat. 1264. 126.
Renuntiatio juris, seu in re, seu in spe saltem consistentis, regulariter, non præsumitur. 40. 351. 216. 604. 294. 150. & seq. 724. 94. 1711. 94. Conf. Spes.
Renuntiatio evidenter & per arctiores probationes demonstranda est. 1711. 95.
Renuntiatio ne quidem ex actu proximo inducenda, nisi expressè de illa sit actum. 1711. 96.
Negata Renuntiatione negatur quoque regressus ad bona renuntiata. 812. 223.
Ad Renuntiata non competit regressus. 340. 27. 754. 444.
Renuntiatio exceptionis pacti de futura successione pactum de succedendo procul dubio præsupponit. 838. 194.
Limitatâ Renuntiatione evanescente, omnes quoque clausulæ simùl evanescunt. 1130. 279.
Etiam in materia Renunciationis regula de verisimilibus à DDbus creberrimè in auxilium vocatur. 1152. 516. & sqq.
Etiam illa Renunciatio, quæ ex vi, potestate & mente verborum, quibus usi sunt contrahentes, desumitur, specificæ & expressæ Renunciationis vim habet. 1660. 30.
Ex proœmio tota Renuntiatio regulanda est. 1124. 206.
In proœmio Renunciationis posita in subsequenti principali negotio repetita censentur. 1124. 205.
Hæc verba: Zu erhaltung des Adelichen Stammens und Nahmens / dem Adelichen Manns-Stammen zum besten / & similia, seu in præfatione talis testamenti paterni, vel pacti renuntiatorii, seu in ipsis verbis dispositivis expressè posita, non tàm causam impulsivam, quàm finalem significant. 1124. 202. & sq.
Quando causa finalis Renuntiationis specialis est & certa, tunc illius specialitas hujus generalitatem indubiè restringit. 1131. 288.
Finis intentus à Renuntiatario semper spectari, & ex eo totum negotium, tametsi verbis generalissimis initum, dijudicari debet. 1124. 204. & sqq. 1131. 289. 1135. 325.
Clausulæ quantæcunque, pro indole limitatæ Renuntiationis, etiam ipsæ in suis effectibus limitantur, semperque ad suam causam, tàm expressam, quam tacitam, debent restringi. 1127. 243. 1129. 263. 1131. 286. & sqq. 1140. 376.
Si causa Renunciationi adjecta non operaretur restrictionem ad illum casum, quoadusque ex personis à Renuntiatrice spectatis aliqua superst, tunc illa incassum adjecta dicenda foret. 1129. 263.
Etiam successionum Renunciationes, absque omni causa factæ, omnimodò nullæ sunt; licet verbis & clausulis prægnantissimis turgeant. 1119. 136

Cauſæ Renunciationum impulſivæ, tanquàm leviuſculæ, non impediunt, quo minùs ſorores, ſublatis maſculis, ſicque cauſa finali totaliter ceſſante, de jure ſuo recuperando validè experiantur. 1126. 237.

Aſſignatio dotis cujusnam in materia Renunciationis cauſæ rationem utplurimùm, quemque illa effectum habeat? & quæ eo ſpectant, vid. Dos.

Renunciatio, in dubio, ſecundum ordinem affectionis regulanda. 1140. 370.

A minori ad majus, etiam in materia Renunciationum, validiſſimè arguitur. 1140. 375.

A voluntate tota omnium Renunciationum lex & norma dependet. 1116. 105.

Hæc illarum unica quaſi regina eſt, & domina: Verba verò & clauſulæ in illis obviæ tantummodò famulæ. 1116. 107. 1131. 291.

Cardinalis de Luca hoc magnam primæ claſſis ineptiam & irrationabilitatem redolere dicit, quòd ad Renuntiationum naturam regulandam verborum figura attendi debeat. 1116. 109.

Omnes circa hunc articulum: Qualis cujusvis Renuntiationis natura cenſenda ſit? obviæ Quæſtiones potiùs voluntatis ſunt, quàm Juris, & intra breves cancellos redigibiles. 1116. 111.

Omnes Judices genuinam, tùm ejus, qui præcipit, vel recipit juratam Renuntiationem, tùm eandem præſtantis ſententiam, & mentem omni cura rimari debent. 1116. 112. 1153. 525.

An potiùs illius, qui Renuntiationem injungit, vel recipit, vel Renuntiatricis intentio & mens ſpectari debeat? 1117. 113. & ſqq.

In materia Renunciationum de eo ſollicitè diſpiciendum: Utrum Renunciatio pro abdicativa, vel translativa, & an tùm illa, tùm etiam hæc altera pro reali, vel mixta cenſenda ſit? 1117. 117. & ſq.

Hæ duæ diviſiones utramque totius Renunciationum materiæ paginam abſolvunt. 1117. 119.

Diverſimodè tamen à DDbus explicantur. 1117. 120.

Summa rei principaliter in eo poſita eſt, utrum Renunciatio contemplatione, ſeu in favorem certarum perſonarum in individuo determinatarum, vel ſub nomine agnatorum, vel ſub expreſſione principalis hujusmodi Renunciationum cauſæ finalis, in agnationis conſervatione præcipuè conſiſtentis, generaliter & indefinitè ſpectatarum, ità præſtita, vel à Patre filiabus injuncta ſit, ut illæ paterna vel alia bona, quibus renuntiandum, vel renuntiatum, in fratres, vel alios agnatos transferant? 1117. 121.

An verò hujusmodi Renuntiatio absque ulla perſonarum, in quas renunciatæ hæreditates transferri debeant, contemplatione, ita præſtita fuerit, vel præſtari præcepta, ut filia renuntians è medio tollatur, quaſi ipſa jamdùm naturaliter eſſet mortua, ſic, ut planè non curetur, an bona paterna ad agnatos, vel extraneos, vel planè ad fiſcum ſint perventura? 1117. 122.

Hoc modo renuntians, per quamcunque perſonam, à ſucceſſione in bonis ab ipſa renuntiatis excluditur. 1117. 122.

Cum abdicativa ſeu hoc ſenſu extinctiva Renunciatione certarum perſonarum contemplatio & favor non cenſetur compatibilis. 1118. 113.

Si tamen etiam abdicativa Renunciatio certarum perſonarum contemplatione facta probetur, & dehinc extinctiva perſonalis dicenda ſit, tunc idem de illa, cum translativa, judicium ferendum. 1118. 114.

Contemplatio, etiam tacita, certarum perſonarum omnem realitatem ceſſare facit, & propterea verba Renunciationem extinctivam indicantia de ſolo caſu, quo perſonæ in illa ſpectatæ extabunt, intelligi debent. 1118. 125. 1120. 155. 1129. 264. & ſqq. 1130. 274. & ſeqq. 1133. 306. & ſeq.

Neque talis extinctiva Renunciatio, quæ ad certas perſonas reſtricta eſt, ſeu intuitu filiorum aut fratrum facta, neque etiam translativa pariter ſolos Agnatos in oculis habens, ullam ultra perſonas, à Parente, vel filia conſideratas, extenſionem admittit. 1118. 126. & ſeqq. 1128. 262. & ſeqq. 1130. 278. & ſeqq.

Hæc Quæſtio: Utrum Renunciatio pro abdicativa & totaliter extinctiva; an verò tantùm pro translativa ſeu qualificativa haberi debeat? regulariter, non ex ſolo verborum cortice, quibus Renuntiatio à Patre injuncta, vel à filia fuit præſtita; ſed potiùs ex verſimili voluntate tùm ipſiusmet Patris illam præcipientis, vel recipientis, tùm etiam filiæ renuntiatricis, ex paterno teſtamento, vel Renunciationis interpoſitæ inſtrumento ibique contentis argumentis, circumſtantiis, & indiciis colligenda, dijudicari debet. 1116. 101. & ſeqq.

Renunciatio, certas perſonas in oculis habens, pro tempore duntaxat perpetua dicitur. 1120. 156. 1121. 169. 1130. 280. & ſeqq. 1131. 285. & 290. 1140. 378.

Quousque Renunciationes, ſi in illis certum tempus, ad quod debeant durare, non fuerit expreſſum, pro perpetuis & generalibus haberi debeant? 1114. 90. junct. 1162. 617. & ſeqq.

Quoties perſona, vel una, vel plures, ſub nomine fratrum, & ex ipſis deſcendentium, vel agnatorum, in translativa, vel extinctiva Renuntiatione fuit conſiderata, vel conſideratæ, tunc illa omninò perſonalis cenſetur, & dehinc reſolubilis per mortem perſonæ conſideratæ, vel omnium in oculis habita-

rum perſonarum. 1118. 129. 1128. 250. & ſeqq. 1130. 280. & ſeqq. 1131. 290.
Non obſtantibus quibuscunque &, ut vulgò loquuntur, cubitalibus clauſulis, quemcunque in caſum, & ſub quacunque verborum ſtructura, tametſi exuberantiſſimè conceptis. 1128. 254. & ſeqq. 1130. 274. & ſeqq.
Excepto ſolo hoc caſu, ſi filiæ à renunciata ſucceſſione etiam in caſum totaliter extincti Stemmatis maſculini, &c. diſertè & expreſsè ſeipſas excluſerint. 1128. 256. 1151. 494. 1159. 600. 1162. 629.
In dubio & quamdiu non evidentiſſimè de contrario conſtat, omnes Renunciationes pro perſonalibus, ſive talibus, quæ intuitu, & in commodum vel unius tantùm, vel plurium perſonarum, in individuo, vel ſub certa qualitate, maſculinæ videlicet agnationis, conſideratarum, præceptæ, vel jam præſtitæ ſunt, haberi debent. 1118. 131. 1119. 137. & ſeqq. 1125. 220. 1142. 398. & ſeq.
Quamvis exuberantiſſimæ iisdem adjectæ ſint clauſulæ. 1142. 398. & ſeq.
Etiam Monialium Renunciationes eodem jure cenſeri debent. 1118. 132. 1120. 149. 1143. 490.
Licet multi easdem pronuncient reales, imò planè realiſſimas. 1118. 133. 1130. 282. 1135. 331.
Quoties nobilis, illuſtris, vel alia monialis, intuitu fratrum, ſub quantæcunque efficaciæ clauſulis, renuntiavit, omnibus fratribus demortuis, etiam ipſa & tota talis Renunciatio ſimùl extinguitur, ità, ut monaſterium, ex perſona monialis, in omnibus bonis renuntiatis ſuccedat pleniſſimè. 1118. 134. 1130. 281. & ſeqq. 1140. 372. & ſeqq.
In Monachis & Monialibus perpetua excluſio, etiam in caſu totaliter ſublati ſtemmatis maſculini, faciliùs obtinet, quàm in ſecularium Renuntiationibus. 1131. 284. 1135. 331.
Hæc ipſa præſumtio pro Renunciationis perſonalitate etiam tunc militat, quando tempore præſtitæ, vel à Patre præceptæ Renuntiationis ſaltem unicus filius in medio fuit. 1119. 135.
Etiamſi omninò in dubio verſemur, utrum Renuntiatio in fratris, & extantis maſculæ ſobolis favorem ſit facta, neque etiam ulla mentio favoris erga agnationem ſit facta; tamen pactum regreſsûs reſervatorium, idemque cum reſolutivo conjunctum pro ipſo jure tacitè adjecto haberi debet. 1119. 141. 1120. 144. & ſeq. 1134. 317. 1139. 360. 1162. 630. & ſeqq.
Eademque doctrina & tunc procedit, ſi de filiis tempore actualiter præſtitæ, vel præſtari injunctæ Renunciationis adhuc naſcituris & nondùm conceptis quæſtio ſit. 1120. 146.
Modò ſpes procreandæ adhuc maſculæ ſobolis non omninò decollaverit. 1120. 147. & ſeq.
Idem eſt, ſi de Renunciatione abdicativa ſeu extinctiva; ſed intuitu fratrum interpoſita, quæratur. 1120. 150.
Renunciatio, abdicatio, & acquiſitio ejus, cui fit Renunciatio, adeò ſunt connexæ, ut una ſine altera eſſe poſſit vel minimè. 1120. 154.
Renunciationum cauſam finalem uſus Germaniæ, & fori obſervantia, imò etiam ipſa æquitas, & inter liberos ſervanda æqualitas, in ambiguo, nullam aliam, quàm agnationis conſervationem, à Renunciatricibus, & Renunciatariis intentam exiſtimant. 1119. 142. 1120. 159. 1143. 407.
Iſta Juris præſumtio præprimis tunc quoque locum ſortitur, quando Pater ſuæ filiæ renuntiandi neceſſitatem ipſe imponit, vel Renunciationem ab illa recipit. 1121. 160. & 168.
Si conſervatio familiarum non ſpectaretur, omnis propemodùm Renunciationum materia ceſſaret. 1126. 234.
In ambiguo ſemper præſumi debet, quòd Renuntiatio reſpectu cæterorum liberorum ſit facta, vel à Patre imperata. 1126. 228.
Jurata filiæ Renunciatio, ſub qualibuscunque verbis concepta, ultra expreſſam, vel ratam Patris mentem, nec minimam patitur extenſionem. 1121. 167. & ſeq. 1127. 247. 1140. 376.
Neque Pater ſuam filiam, neque filia ſeipſam, etiam in caſum totaliter extincti Stemmatis maſculini, à ſucceſſione nihilominùs excludere, neque Judex, ad filiæ Renunciationem ità convalidandam, decretum ſuum interponere voluiſſe intelligi debet. 1121. 161. & ſeqq. 1127. 248. 1140. 377. & ſeq.
Diſpoſitio talis teſtamentaria, quòd filiæ ein vor alle mahl renunciare debeant, non majoris eſt potentiæ, quàm DDres de tali conſuetudinaria, privilegiaria, ſtatutaria, pactitia, etiam prægnantioribus clauſulis munita, Renuntiatione communiter tradunt. 1123. 186. 1155. 556. & ſeqq.
Pater à ſua filia renunciationem recipiens, vel exigens, pro ſolis ſuis maſculis filiis; & valdè ratò pro aliis filiabus; pro extraneis verò nunquàm illam deſideraſſe vel acceptaſſe intelligi debet. 1123. 187. 1139. 361.
Etiamſi ampliſſima & generaliſſima in tali præcepto de renunciando, vel in ipſa jurata renuntiatione, verba contineantur. 1123. 188. 1138. 357. & ſeqq. 1140. 377. & ſeq.
In caſu totaliter extincti Stemmatis maſculini filiæ non aliter excluſæ cenſendæ, quàm ſi Pater exertiſſimam & ſpecialiſſimam hujus inſolitiſſimæ excluſionis mentionem injecerit. 1123. 189. & ſeqq. 1128. 255. & ſeqq.
Si Pater talem renunciationem à ſuis filiabus recipiens, extinctis maſculis, ne quidem ſuas alias, nondùm renunciatas, filias ad ſucceſſionem vocare voluiſſe intelligi debet,

quanto minùs extraneos, in talem casum, admittere voluisse existimandus erit? 1139. 367. & seq. 1145. 425.

Tametsi verba Renunciationis ad jura de futuro trahantur; tamen illa restringenda forent ad ea futura jura, quæ ex causa de præsenti competere possent. 1123. 196. 1133. 307.

Nec diversum sentiendum, licet juri de futuro, per pactum de non ulteriùs petendo, fuerit renunciatum. 1123. 197. 1127. 242. & seq.

Huic Clausulæ æquipollet illa: Daß die Töchtern ein vor alle mahl der vätterlichen Erbschafft renunciiren sollen. 1123. 198.

Idem dicendum de quibuscunq; aliis Clausulis, quemcunq; in casum, & sub quacunq; verborum structura, licet exuberantissima & effrænatissima, conceptis. 1128. 254. 1130. 274. & seqq. 1133. 307. & seq.

Quandocunque verba vel præcepti paterni de renuntiando, vel Renunciatricis hoc satis declarant, quòd Renunciatio agnationis conservationem, sivè in universum, sive ejus tantùm, ex qua talis filia oriunda est, lineæ, pro scopo, voto, & fine habuerit, vel debeat habere, tunc, penitùs expirante Agnatione, etiam Renunciatio simùl tota evanescit. 1124. 201. 1127. 246.

Omnes clausulæ, tametsi amplissimæ, Renunciatarii & Renuntiatricis cujuscunque voluntati, ceu reginæ & dominæ, tanquàm meræ illius pedissequæ, famulantur. 1131. 291. 1140. 376.

Propter clausulas adjectas Renuntiatio, ex paciscentium vel disponentium voluntate personalis, in realem haud degenerat. 1131. 292. & sq. 1133. 308.

Nec per illas efficitur, ut Renunciatio ultra genus personarum in oculis habitarum minimum operetur, vel renunciationis negotium tractantibus è diametro adversum producat effectum, ut nempe personæ in Renuntiatione nec comprehensæ, nec consideratæ, tanquàm prorsùs extraneæ, ad successiones in manus solorum agnatorum resignatas contra omnem rationem, paciscentium mentem, omniumque statutorum, pactorum familiæ & consuetudinum naturam, admittantur. 1131. 294.

Ad evitandam turpissimam ingratitudinis notam etiam amplissima, & sub clausulis prægnantissimis facta Renuntiatio, in dubio, saltem pro personali haberi debet. 1140. 389. & sqq.

Renuntiatio successionis contemplatione agnationis, sub quibus- & quantiscunque licet clausulis interposita, semper hanc tacitam conditionem involvit: Si aliquis ex masculis in vivis superst. 1139. 360. 1156. 559. & sqq.

Tales clausulæ, quantumvis exuberantissimæ, respectu personarum in Renunciatione consideratarum, satis operati, multosque effectus producere possunt. 1134. 318.

Sed si nemo ex illis personis amplius superstes, tunc qualescunque & quotcunque eidem adpositæ clausulæ nihil porrò operantur, ac pro nunquam adjectis habentur. 1134. 317. & 319. 1156. 559. & seqq.

Etiam Renuntiatio de quacunque, & omni hæreditate, quandocunque obventura, licet propriè realis, & perindè æstimanda, ac si ex capite unde liberi, agnati, & cognati esset facta; tamen illis personis, in quarum gratiam ista præstita fuit, fato abreptis, totaliter corruit. 1128. 260. & sqq.

Quamvis Renunciatio cum omnibus clausulis, quæ excogitari possunt, interposita fuerit; tamen etiam istæ clausulæ aliis personis in Renunciatione non nominatis vel præsumtivè consideratis, prodesse non possunt. 1129. 266. & sqq.

Hoc etiam obtinet, tametsi à filia renuntiata non certæ personæ, in genere, vel specie fuerint spectatæ; sed Renunciatio à patre recepta vel præcepta, generaliter, pro Stemmatis vel agnationis conservatione interposita fuerit. 1129. 271. & sqq.

Præcipuè secularium Renuntiationes ita exaudiendæ sunt, ut fratribus, vel aliis, à Renuntiatrice magis dilectis, totaliter sublatis, ex verisimillima utriusque voluntate, sub Renuntiatione, *quantumvis ampla, & in forma extinctiva, seu reali concepta, semper casus* dicendus sit non comprehensus. 1137. 345.

Licet verba præcepti de renuntiando, vel ipsiusmet pacti renuntiativi sint generalissima, & omnimodam omnis juris, tùm præsenter competentis, tùm in futurum, quacunque ex causa, competituri, adeoque perpetuam familiæ exclusionem, & omninò extinctivam Renunciationem præ se ferre videantur; tamen causa finalis, videlicet conservatio Agnationis, si præsertim expressa ejus mentio sit facta, ubivis præferenda. 1125. 209. 1127. 242. & sq.

Si in terminis voluntatis saltem conjecturabilis, quòd pater à filia Renunciationem recipiens vel ei præcipiens, agnationis conservationem pro fine habuerit, tota Renunciatio ad solos masculos restringi debet, quanto magis in casu, si pater hanc finalem præcepti sui causam speciatim expresserit, idem pariter obtinebit? 1125. 207.

Hæc verba: Daß die Töchtern/ an ihrer familli, ein vor alle mahl keine prætension mehr zuhaben/ renuntiiren sollen/ nihil aliud important, quàm quòd filiæ præcisè & necessariò, Sie wollen oder wollen nicht/ renuntiare teneantur. 1157. 575. & sqq.

Cum ista formula: Daß die Töchtern ein vor alle mahl nichts prætendiren sollen/ hæc altera: Daß sie auff ewig/ in ewigkeit/ und jure ewigen tagen renunciiren sollen; ut & hæc: Daß

Daß der von den Töchtern noch præstirende Verzücht zu ewigen zeiten crafft/ macht und bestand/ für alles widertreiben / vor allen Richtern haben / und von allen Gerichten darauff geurtheilt werden solle/ procul dubio coincidunt. 1132. 301. & sqq.

Idem etiam de illa Renuntiatione judicium ferendum, daß weder Sie/ noch ihre Nachkommen / über ihre empfangene Außsteuer/ weder von ihrem Vatter/ noch an seiner Erbschafft/ in ewigkeit nichts mehr fordern sollen/ noch wollen. 1132. 303.

Et tamen, ob neutram istarum formularum, Renuntiatrices & illarum hæredes, extinctis masculis, à successione excluſæ censentur. 1029. 272. & seqq. 1131. 290. 1133. 305. 1157. 575. & sqq. 1158. 586. & sqq.

Licet omnes in mundo extantes clausulæ isti clausulæ, auff ewige zeiten/ copulativè adjectæ fuerint. ibid.

Filia promittens, daß Sie in ewigkeit und zu ewigen tagen/ an die Vätterliche Erbschafft weiter nichts prætendiren wolle/ efficaciùs se obstringit, quàm filia promittens, daß Sie an die famili ein vor alle mahl nichts prætendiren wolle. 1132. 303. & sq.

Renuntians sub formula: Daß Sie/ ihre Erben/ und gesampte Nachkommen/ ihrem aydlichen Verzücht nicht contraveniren/ oder nichts was darwider jemahls prætendiren wolle/ unter waserley schein deß rechtens solches immer geschehen/ und wie solches nahmen haben/ oder noch in das künfftig erdacht werden möchte/ tota Agnatione totaliter expirante, justissimè ad successionem adspirat. 1133. 306.

Etiam hæc, ferè omnium durissima, & omni tempore, in vim meræ & veræ donationis, valitura, sublatis Agnatis, quorum contemplatione filia renuntiavit, à recuperatione bonorum ab illa renuntiatorum ipsam neutiquàm excludit. 1130. 277. 1133. 309. & sqq.

Idemque judicium etiam de hac, licet efficacissima, clausula ferendum: Quòd filia paternæ successioni renuntians perindè habenda sit, acsi nunquàm fuisset in rerum natura. 1134. 313. & sq. 1142. 399. 1155. 548. & sqq.

Neque etiam hæc potentissima clausula: Quòd Renunciatio sit & esse debeat realis, quodque omnem in casum effectum realis, atque omni meliore modo interpositæ Renuntiationis, habere, & filia renuntians regressum ad bona renunciata nunquàm, ulla ex causa, etiam non cogitata, & noviter supervenient, etiam rebus cujusvis morte mutatis, & aliter, quàm nunc, se habentibus, prætendere debeat, majores effectus, quàm simpliciter facta Renuntiatio, producere potest. 1134. 316. & sqq.

Idem de Renuntiatione jurata, à Filia dotata, tùm patri, tùm fratri, tùm successoribus ipsorum quibuscunque, tùm & de quibuscunque successionibus, ac sub his emphaticis verbis facta sentiendum: Quòd illa realis existimari, &, ut talis, effectum sortiri, neque renunciatrix prætendere debeat, quòd Renunciatio per mortem patris, vel fratris absq; descendentibus, sit resoluta. 1155. 552. & seq.

Nec hæc exuberantissima Renunciatio, quam pater à filia, etiam propediem monasterium ingressura, pro se & suis filiis recipit, nec non pro omnibus & quibusvis illorum, & quidem singulorum hæredibus, tàm ab intestato, quàm ex testamento, & aliis quomodocunque succedentibus, adjecta & hac effusissima clausula: Quòd pater & filius, eorumque, & cujuslibet ipsorum hæredes & successores de omnibus bonis liberè disponere possint, & ab intestato perindè dispositum censendum sit, acsi filia renuntians nunquàm fuisset in rerum natura, sublatis masculis, ità renunciantem à paternis & fraternis bonis ampliùs excludit. 1134. 320.

Etiam ampliſſimam Renunciationem, cum stipulatione Aquiliana & acceptilatione vel pacto de non petendo conjunctam, & pro se & hæredibus quibuscunque factam, ad personas in ipsa Renunciatione vel expresse nominatas, vel sub titulo conservandæ agnationis tantùm contemplatas, ceu ad illas relativam, restringere oportet. 1127. 242. 1130. 276. 1135. 327. & sqq. 1155. 548. & sqq.

Non majorem, quàm quælibet vulgarissimæ formulæ Renuntiatio, effectum & ista clausula progenerat, quòd Renuntiatrices, quantumvis moniales, nullo unquàm tempore, etiam quavis ex causa, & occasione, ipsis renunciantibus, & ipsarum monasteriis, in, de, & super suorum fratrum, & aliorum quorumcunque hæreditatibus jus aliquod acquisitum esse, neque quidquam de istis hæreditatibus, etiam minimum, habere vel consequi valeant & debeant. 1135. 131. & sqq.

Licet filia, etiam monasterium ingressura, & hac causa ingressus specialiter expressa, de omni & quacunque successione, paterna, materna, imò etiam avita, & cujuscunque alterius generis, quæ Renunciatrici, ex quocunque testamento, seu testamentis, codicillis, legatis, donationibus inter vivos, & mortis causa, aliisque dispositionibus, etiam ab intestato obvenire valuerint, quovis jure, titulo, & causa, etiam in pacto renuntiatorio non specificè expressis, & in corpore Jurium clausis, etiamsi esset necessaria quævis expressa & specifica mentio in omnibus, & per omnia, nil penitùs excepto, ad habendum, &c. renunciaverit; si tamen in tali Renunciatione, pro causa finali, conservatio Stemmatis vel agnationis esset indigitata, tunc filia, hoc modo renuntiata, extincto stemmate, nihilominùs de novo successibilis fieret. 1135. 332. A.

Filia ità renuntians, daß ihr in andern und Neben

ben-Fällen / da ihre Brüder alle / der eine vor / der andere nach / ohne Leibs-Erben / oder ohne Testament / todes versterben / ihre Erb-Gerechtigkeit vorbehalten seyn solle / si postea ultimò decedens frater sine liberis quidem; sed cum testamento, in quo illam sororem renuntiatricem totaliter excluſit, fato fungatur, nihilominùs ad paterna bona renuntiata justissimè adspirat, ità, ut illa, in tanta quantumvis amplitudine & emphasi concepta Clausula: Ohne Leibs-Erben / oder ohne Testament ꝛc. ad solas fraternas hæreditates, die brüderliche Bey- und Neben-Erbschafften / restringi debeat. 1136. 332. B.

Etiam hæc amplissima formula renuntiandi, quòd filia nubens, vel cœnobium ingrediens, universa sua bona, paterna, materna, fraterna, sororia, tàm ex testamento, quàm ab intestato, suis fratribus inter vivos, & irrevocabiliter cedat & donet, simùl commemorata conservatio masculorum, & conservandæ agnationis, tanquàm causa finalis Renunciationis, omnem realitatem, sive durationem in casu extincti stemmatis masculini, ab illa excludit. 1136. 336.

Nihil impedit, quo minùs etiam plures hujusmodi hæreditates, toto tempore intermedio, quamdiu nimirum conditio pacti hæreditatis renuntiatæ reservativi adhuc̀dum pendet, jure veræ & meræ donationis, apud masculos permaneant, omniaque illarum emolumenta interea percepta, imò etiam ipsæmet hæreditates, quoadusque de masculis ad illas vocatis quæstio est, irrevocabiliter ad illos pertineant. 1136. 337.

Imò si etiam omnes clausulæ in mundo, & quæ porrò adhuc, pro majori firmamento Renuntiationum, excogitari possunt, in hujusmodi Pacto renuntiatorio copulativè concurrant; nihilominùs regressus ad renuntiatam, paternam, vel aliam successionem, in casum finitæ agnationis, cujus contemplatione filia renuntiavit, ex universali Europæ consuetudine, Patrisque & filiæ renuntiantis præsumpta mente, haudquaquàm excludit. 1136. 338. & sq. 1155. 548. & sqq.

Idem de præcepto Patris testamentario, daß sein einiger Sohn sein eingesetzter Universal-Erb aller seiner Haab und Güther / und also auch sein alleiniger Successor in allen seinen Ritter- und Mann-Lehenbahren güthern sey und seyn solle / annexa Clausula: Daß er weder seinen Geschwistern / noch sonsten jemanden rechenschafft zugeben; sondern alles handhaben / damit schalten und walten könne und solle / statuendum. 1113. 71. & sqq. 1158. 594. & sqq.

Simile judicium etiam ferendum de Renunciatione sub hac Clausula facta: Daß ihr Bruder hinführo die renunciirte güther / frey / ledig inne haben / verpfänden / verkauffen / und sonst mit allem und jedem verfahren / handlen / thun und lassen solle nach seinem gefallen / als mit andern seinen aigenen Güthern männiglich daran ungehindert / in allweg. 1113. 74. junct. 1158. 594. & sqq. cons. 16, n, 840. & 850. 1161. 618.

Quidsi monialis ità renunciaverit, quod Pater & ejus filius, eorumque & cujuslibet ipsorum hæredes & successores de omnibus bonis liberè disponendi facultatem habere; imò planè ab intestato perindè dispositum censeri debeat, acsi filia renuntians nunquàm fuisset in rerum natura? 1159. 597. & sqq.

Quidsi Pater ità disposuerit, daß einer Verziegs-Tochter weiter lediglich nichts / als allein / was ihr irgends / durch testamentarische Disposition / verschafft werden möchte / wider ihren Vertücht zufallen solle? 1159. 601.

Utrum Patris præceptum sub clausula comminatoria, bey entziehung seines väterlichen Seegens / necessitatem renuntiandi filiabus injungens, si præsertim aliæ, ex modo recensitis clausulis, concurrant, easdem etiam in casu extincti Stemmatis masculini à regressu excludat. 1114. 84. & sqq. junct. 1160. 607. & seqq.

Aliud est actualiter renuntiare, & aliud Renuntiationem duntaxat promittere. 1773. 78.

Simplex promissio de renuntiando, Jure Romano, nullius est momenti. 1773. 80.

Hodiernæ hæreditatum *Renuntiationes* valdè anomalam & *peculiarem ex moribus modernis naturam* hauserunt. 1773. 81.

Filia promissionem de renuntiando à se factam adimplere recusans, contra regulam, fratribus ad præstandum interesse tenetur. 1773. 84.

In quo hoc ipsum interesse consistat? 1774. 83. & seqq.

Renuntiationes illustrium filiarum, regulariter, non præcisæ sunt necessitatis; sed à libero illarum arbitrio dependent. 841. 221. & sqq. 843. 246.

Idque tùm ratione ipsius objecti, an soli paternæ, vel an etiam maternæ, itemque fraternis successionibus? tùm etiam subjecti, in quorum gratiam & utilitatem, an omnium agnatorum, an verò tantùm suorum fratrum, & quorundam, vel unius tantùm? tùm & maximè ratione futuri casus, in quem sibi regressum ad renuntiatas successiones salvum & reservatum velint. 841. 221.

Filiæ consensu deficiente nulla Renuntiatio validè fieri potest. 843. 247.

Ad consuetudinis, quòd filiæ nobiles pro ipso jure Renuntiatis haberi debeant, probationem non sufficit, doceri, quòd plures ejusdem familiæ filiæ ultrò & sponte renuntiaverint. 840. 218. cons. 16. 727. & sqq.

Filiæ nobiles, illustres, & superillustres, regulariter, quidem pro libero suo arbitratu renuntiant; sed diversum dicendum, quando, dote

dote acceptâ, ex neceſſitate ſtatuti, vel legis, ſeu totius Provinciæ, ſeu ſuæ familiæ peculiaris, renuntiare tenentur. cons. 16. n. 775. & ſeq. junct. n. 821. & ſeq.

Tales Filiæ, licet nolint renuntiare, invitæ quidem compelli non poſſunt; ſed tamen, vigore talis pacti, ſtatuti, vel conſuetudinis, à paterna, materna, & fraterna ſucceſſione excluduntur, & pro ipſo jure renunciatis habentur. cons. 16. n. 822. & 960. & ſq. 1772. 86.

Talis conſuetudo vel Statutum univerſale, quòd filiæ illuſtres & nobiles pro ipſo jure renunciatis haberi debeant, demonſtrari non poteſt. 841. 223.

Afferuntur hanc in rem teſtimonia Beſoldi, Kellenbenzii, Meichsneri, &c. 841. 223. & ſqq.

Nec non noviſſimum Imperialis Aulici Judicii præjudicium. 841. 229.

Tale Statutum vel conſuetudinem benè introduci poſſe probatur exemplo Comitum de Bitſch, & Dominorum de Rapolſtein. 841. 226.

Adducitur conſimilis Auſtriæ conſuetudo. 841. 227.

Ad probationem hujusmodi conſuetudinis quænam requirantur? 841. 230.

Talem conſuetudinem in Franconia & circumjacentibus locis vigere, num rectè ſtatuat Everhardus? 842. 231. & mult. ſeqq.

Cur frequens ejusmodi Renunciationum uſus prætenſam hujusmodi conſuetudinem generalem magis deſtruat, quàm ſtabiliat? 842. 238.

Utrum filiæ ad hoc, ut in ſpecie etiam maternæ ſucceſſioni renuncient, invitæ compelli queant? 844. 262. & ſeqq.

Talia Statuta, quibus filiæ, ſua vel dote, vel alia portione contentæ, à ſucceſſione patris & agnatorum excluduntur, totius Provinciæ, vel Ordinis equeſtris, communi ſuffragio, valida pronuntiantur. cons. 16. n. 823.

Illorum exempla remiſſivè notantur. cons. 16. n. 824.

Etiam unica Familia, ad agnationis communis dignitatem, honorem, & potentiam tuendam, tale pactum, ſtatutum, vel conſuetudinem inducere poteſt. cons. 16. n. 823. & 825.

Modò illa familia habeat merum & mixtum imperium. cons. 16. n. 826.

Cur tales filiæ per ſtatutum, conſuetudinem, vel pactum, quoad maſculi ſuperſunt, excluſæ nihilominùs juratò renunciare coguntur? cons. 16. n. 949. & ſeqq.

Ex ſola Renunciationum frequentia non probatur neceſſitas vel jamjam delatis, vel adhuc deferendis ſucceſſionibus renuntiandi. cons. 16. n. 778.

Contumacia filiæ renuntiare recuſantis, in illis familiis, in quibus pactum, ſtatutum, vel conſuetudo fœminarum à ſucceſſione excluſiva viget, habetur pro actuali Renunciatione. cons. 16. n. 957.

Conſuetudinem familiæ allegans, vi cujus filiæ etiam agnatorum ſucceſſioni, den Vetterlichen Erbſchafften/ renuntiare tenentur, eandem legitimè probare tenetur. 1774. 87.

Conſuetudines in materia Renunciationum utramque paginam facere dicuntur. cons. 16. n. 1006.

Enixè & verbis geminatis promittens, quòd nec ſuæ propriæ, nec defuncti fratris filiæ majorem dotem, quàm ter mille, vel, in uno caſu, ſex millium florenorum dare velit, vel dandi facultatem habere debeat, per conſequentiam indeclinabilem etiam velle videtur, quòd omnes illæ filiæ à reliqua hæreditate debeant eſſe excluſæ. cons. 16. n. 835.

Nec ex eo, quòd dicit, omnes filias paternæ ſucceſſioni, prævia ſufficienti certioratione, liberè renuntiare debere, hanc Renunciationem prorsùs libero illarum arbitrio ſubmittit. cons. 16. n. 837.

Hæc verba: Sie ſollen unbezwungen renuntiiren/ hoc ſaltem indigitant, quòd filiæ de omnibus candidè & ſollicitè informandæ, ſicque, repræſentatis omnibus repræſentandis, eò allaborandum ſit, ut ipſæ ultrò & ſpontè renuncient; ſed ſi talis ſpontanea Renunciatio ab una vel altera obtineri non poſſit, tunc altera diſpoſitio intrat, quòd illa, nihilominùs, accepta dote, pro excluſa habenda ſit. cons. 16. n. 837. & ſeq. & n. 980. & ſeqq.

In illuſtribus familiis ut plurimum una eademque Renuntiationis formula obſervari conſuevit. cons. 16. n. 890.

Quando conſtat, omnes filias alicujus familiæ, ſuis dotibus contentas, paternæ, maternæ, itemque fraternæ ſucceſſioni renunciaſſe, ſic, ut nulla in contrarium memoria extet, tunc conſuetudo inducta dicitur, ità, ut, licet in aliquo caſu Renunciatio per unam ex fœminis non fuerit facta; tamen perindè haberi debeat, ac ſi renunciaſſet. cons. 16. n. 895.

In illis locis, in quibus ſtatutum fœminarum, ob exiſtentiam maſculorum, excluſivum viget, cum onere fœminas congruenter dotandi, tàm Renunciatio, quàm Patris ſtipulatio de illa præſtanda, in dubio non aliter, quàm juxta illius ſtatuti formam facta cenſetur, ſic, ut fœminæ non diutiùs, quàm maſculi ſuperfuerint, renuntiaſſe intelligi debeant. 1142. 404. & ſeq.

Si etiam monialis, nach der freyen Reichs-Ritterſchafft alt-löblichem Herkommen/ bonis paternis renuntiaverit, hoc plurimum confert ad ſtatuminandam perſonalem ſolummodò Renuntiationem. 1143. 409.

Semper Renunciatio ſecundum communem Germaniæ conſuetudinem uſumque receptum celebrata præſumitur. 1144. 410.

Etiam nobiles & illuſtres in Franconia filiæ ut plurimum in caſum, ſi ſtemma maſculinum expirare contigerit, ad bona ab ipſis

nuntiata regreſſum reſervare ſolent. 1144. 416.

Huic eidem conſuetudini, in Franconia, Suevia, & tractu Rhenano utplurimùm obtinenti, & pro tali ab ipſo Patre agnitæ, ſimulque filias renuntiatrices ad Jus Commune reducenti, æquè ac ſtatutis & conſuetudinibus in ſua familia vigentibus, etiam ipſe hoc ſuum teſtamentarium præceptum de renunciando conformare voluiſſe modis omnibus cenſeri debet. 1143. 406. 1144. 411. & 419. 1154. 540. & ſeqq.

Tametſi paternæ diſpoſitionis verba repugnent. 1155. 544.

Hæc doctrina præprimis tunc obtinet, ubi ipſe teſtator ſui animi ſenſa, de hac Conſuetudine, utplurimùm obtinente, in duobus teſtamentis, ſicque iteratò, diſertè declaraverit. 1145. 423.

Hæc renuntiandi formula: Daß die adeliche Töchtern biß auff künfftige Todes-Fälle/ und wann ihr lieber Bruder ohne lebendige eheliche Leibs-Erben mit Tod abgehen würde/ aller Forderung ſich verzeihen/ à tota Franconica Nobilitate in ſolenni atteſtato de Anno 1649. eine von unfürdencklichen Jahren eingeführte uhralte Gewohnheit vocatur. 1145. 427.

An in hoc atteſtato, ſub nomine der Leibs-Erben/ tàm filiæ, quàm filii, comprehendantur? 1145. 431. & ſeq.

In pactis ſucceſſionum renuntiatoriis vocabulum, Ehelich gebohrne Leibs-Erben/ ad ſolos maſculos reſtringi debet. 1145. 432. & ſeq.

Fœmina ad juratam Renuntiationem non aliter admittitur, quàm priùs ſufficienter certiorata. cons. 16. n. 928.

Utrum juratæ filiarum nobilium & illuſtrium Renuntiationes tùm demùm, ſi dos, alimenta, vel ſimile præſtandum, in quantitate, legitimam exæquans ipſis præſtetur, ſubſiſtant? 829. 84. & ſqq. 1114. 76. & ſqq. 1150. 488.

Renunciationes filiarum illuſtrium nulla judiciali egent inſinuatione. 970. 726.

Licet illæ, ſi ſint translativæ juris hæreditarii filiabus jam delati, vel adhuc deferendi, veræ ſint ceſſiones. 972. 727.

In Renunciatione hæreditatis jamjam delatæ decretum Magiſtratus requiritur. 1121. 171.

Eo ipſo, dum filia illuſtris renuntiat, etiam adit paternam, vel aliam, cui renuntiat, hæreditatem, & aditam cedit. 970. 728. & ſq.

Extinctis omnibus perſonis, in quarum gratiam Renuntiatio eſt facta, filias tùm ipſa ratio naturalis, tùm lex divina, tùm ipſiſſima æquitas, tùm tantopere inter liberos commendata æqualitas, tùm æquiſſimè præſumpta parentum charitas, imò planè commune parentum & naturæ votum, tùm & omnium Jurisprudentum Reſponſa, Tribunalium judicata & quaſi unanimiter Concordata ad ſucceſſionem vocant. 1141. 381. 1160. 615.

Renunciatio filiarum nobilium, in gratiam agnationis facta, neque delationem hæreditatis renuntiatæ, neque etiam jus ſucceſſionis impedit; ſed tantùm in perſonis ipſarum filiarum duraturam actualem ejus acquiſitionem, quoadusque maſculina agnatio duraverit, ſuſpendit & impedit. 1773. 73.

Tales filiæ Renunciatrices, tempore durantis ſtemmatis maſculini, à DDbus non malè haredes anomalæ vocantur. 1773. 74.

Exiſtente conditione reſervati regreſſûs Renuntiatrices, & illarum ſucceſſores ei, cujus ſucceſſioni renuntiarunt, actuales heredes; & ab ultimo maſculo relictæ filiæ ſimiliter illius mediati heredes fiunt. 1168. 704. & ſqq.

Hinc etiam illis, tali caſu, adverſus ultimi agnati hæredes, actio familiæ erciſcundæ abſque dubio competit. 1168. 703. & ſqq.

Exiſtente conditione pacti hæreditatis reſervativi filia ſtatim vel omnia ſua bona renuntiata, vel ad minimum id, quod ipſius legitimæ deeſt, jure opt. max. prætendit: Sed legitima tùm demùm contenta eſſe cogitur, ſi Pater hoc ipſum expreſsè diſpoſuerit, quòd ipſa in ſola legitima vel dote, in omnem eventum, etiam Agnationis totaliter extinctæ, debeat eſſe inſtituta. 1151. 494. & ſqq.

In caſum totaliter extincti Stemmatis Pater filias à legitimæ *ſupplemento excludere nequit.* 1151. 495.

Cùm, maſculis defunctis, cauſa Renunciationis reducatur ad non-cauſam, filia ad ſui Patris, ſive ille inteſtatus, ſive teſtatus diem ſuum obierit, ſucceſſionem admittitur. 1151. 499.

Duo hæc aſſerta: Quòd Renunciatio, morientibus maſculis, etiam ipſa moriatur, & quòd filia Patri teſtatò decedenti nihilominùs non ſuccedat, ſunt incompatibilia. 1151. 503.

Vi conventionalis fideicommiſſi, per pactum hæreditatis renunciatæ, in caſum exiſtentis certæ conditionis, reſervativum, expreſsè, vel tacitè, à filia renuntiante inducti, ipſa vel ejus poſteri tantùm ad partem, ab ipſa renuntiatam, regreſſum habent. 805. 135.

Hujus renunciatæ, ceu poſt ultimò morientis maſculi deceſſum, ad Renuntiatricem, vel ejus hæredes, vi pacti conventi, certò reverſuræ partis reſtitutionem ipſe ultimus maſculus nullâ prorsùs ratione intervertere poteſt. 805. 137. 1163. 636. & ſq.

Filii, in quos renunciata hæreditas ad tempus transfertur, non ſolùm uſumfructum; verùm etiam, licet revocabile, dominium bonorum ad illud ſpectantium conſequuntur. 1773. 75.

Quamprimùm conditio pacti, ſucceſſionis à filia nobili renuntiatæ reſervatorii, exiſtit, ſtatim omne jus olim renuntiatum ad renunciatricem, ejusdemve hæredes, quantocunque gradu

gradu positos, ipso jure revertitur, acsi renuntiatio nunquàm facta fuisset. 805. 138.
Hincque nulla, interea, à Renunciatariis, vel ultimo masculo, super talibus bonis, ceu necessariæ restitutioni obnoxiis, inita conventio quidquam roboris habet. 806. 139.
Sed nec ulla dispositio, vel suprema voluntas, in ejusmodi portionis præjudicium facta, etiam ad pias causas, subsistere potest. 806. 140. & seq.
Masculi agnati, ultimo loco decedentes, in hoc frequenter hallucinantur, dùm vel alios agnatos in Renuntiatione non comprehensos, vel planè extraneos, in præjudicium renuntiatricum, vel ab his descendentium, vel ad ipsarum successionem testamento ab illis ordinato vocatorum, hæredes instituunt. 806. 143.
Pœna contraventionis, sive testamentaria, in præjudicium fideicommissi conventionalis, incassum adjicitur. 806. 147.
Filia Renuntiatrix, pro assecuranda, certò vel sibi, vel suis hæredibus facienda, bonorum Renuntiatorum restitutione, tùm idoneam cautionem, tùm inventarii confectionem exigere potest. 806. 148.
Si de bonis à filia renuntiatis de facto aliquid alienatum, tunc ad alienatorum revocationem vel rei vindicatio, vel hæreditatis petitio, aliave remedia institui possunt. 806. 149.
Frater, vel alius Renuntiatarius tali filiæ Renuntiatrici ad inventarii editionem tenetur. 164. 648. & sqq.
Filia nec per familiæ Statutum, aut pactum, nec per propriam Renunciationem à successione exclusa, à Jure Communi, ad æqualem cum fratribus successionem vocatur. 840. 217. & sqq.
Masculis, in quorum gratiam filiæ renuntiarunt, in totum sublatis Pater omnes suas filias, tàm renunciatas, quàm non renuntiatas, regulariter, ad partes æquales vocasse præsumi debet. 1139. 368.
Si Pater ab omnibus suis filiabus, in gratiam agnatorum, juratas receperit Renunciationes, & agnatis sublatis, una sola filiarum nepotes masculos in vivis habeat, hi nepotes nec suam propriam matrem, nec ejusdem sorores à successione excludere possent. 1139. 369.
Multo minùs de Patre hoc debet præsumi, quòd ipse filiabus suis Renuntiatis ex præmortuo filio superstites neptes præferre voluerit. 1140. 371.
Ne quidem filia monasterium ingressa, si omnes ejus fratres in Renuntiatione consideratos, sine masculà prole, defungi contingat, à successione exclusa præsumi; sed monasterium, ex ipsius persona, ad eandem admitti debet. 1140. 372. 1153. 520.
Pater à sua filia, etiam monasticam vitam actura, juratam Renunciationem recipiens, in casu extincti Stemmatis masculini, ne quidem avunculos istius filiæ ad successionem vocasse præsumitur; Quanto minùs in totum & omnimodò extraneum? 1153. 518. & sqq.
Partes hæreditariæ, quibus fœminæ in gratiam masculorum renuntiant, his sublatis, illis integræ restitui debent. 811. 211.
Si fratrum, quorum gratia filia renuntiavit, quidam post ejus obitum decesserint, tunc redintegratio filiæ successionis sese variè habet. 811. 212. & sq.
Omnibus hæreditatum necdùm delatarum Renunciationibus semper hæc tacita conditio inest, si hæreditas filiæ renuntiatrici, adhuc viventi, fuerit delata. 811. 218. & sq.
Renunciationes in ordine ad conservationem familiæ quidem favorabiles; sed in ordine ad filias renuntiatrices, earumque parentes, ipsis etiam LLb. exosæ sunt. 1121. 172. 1136. 335.
Hinc, regulariter, strictissimè interpretandæ, & semper ad causam præcedentem expressam restringendæ sunt. 1131. 295. 1136. 335.
Hæc stricta interpretatio etiam ratione objecti observanda est. cons. 16. n. 768. 1134. 315.
Filia, quæ Patris, vel Matris, vel utriusque successioni renuntiavit, à sui Fratris successione, tàm testata, quàm intestata, si non etiam huic renuntiaverit, haudquaquàm excluditur. cons. 16. n. 762. 968. 707.
Etiamsi in fraterna hæreditate nihil aliud, quàm bona paterna, extent. cons. 16. n. 773. 968. 707.
Quousque hoc procedat? 1774. 89. & seq.
Ubi filiæ illustres etiam fraternæ hæreditati specialiter renuntiare tenentur, illud frustra objicitur, quòd filia, quæ paternæ successioni renuntiavit, ad fraternam nihilominùs admitti debeat. cons. 16. n. 926.
Hæc ex Jure communi ordinario & regulari petita ratio, quòd per hæreditatis aditionem bona paterna evadant fraterna, in materia Renunciationum, tanquàm exorbitante, non attenditur, nec filias à regressu ad illa, existente ejusdem conditione, excludit. 1163. 640. & sq.
Si Renunciatio in manus ipsorum fratrum sit facta, soror benè ab illis ad bona renuntiata vocari potest. 968. 709. 1163. 635.
Si filia in gratiam suorum fratrum ità renunciaverit, ut, si illos contingat sine filiis decedere, sibi ad sua jura redire liceret, tunc, uno illorum sine masculis moriente, ipsa statim ad bona à se renuntiata, pro rata istius fratris, admittitur. 969. 710. & sq.
Filiâ nobili, vel illustri, quæ, dote accepta, sui Patris successioni renuntiavit, vivente adhuc ejus patre defunctâ, ipsius liberi, hoc non attento, quòd ipsa pro se & suis heredibus renuntiavit, nihilominus ad avi successionem, ex propria persona, adspirant justissimè. 1074. 383. & sq.
Nihil interest, sive filia à bonis tanquàm fidei-

commissi familiaris nexu devinctis, sive quia juratò renuntiare tenetur, excludatur.
cons. 16. num. 758.

Filiæ renuntiatrices ad bona à se renunciata, tùm universali, tùm particulari titulo, benè vocari possunt. cons. 16. n. 756. & 900. 968. 708. 1163. 635. & seqq.

Filia renuntiatrix legatum ex testamento alterius sibi debitum, à Patre hærede, non obstante jurata sua Renunciatione, validissimè exigit. 858. 21.

An ex eo, quòd hæreditas renuntiata, per integrum seculum, in masculorum manibus exstiterit, Fœminis exceptio præscriptionis opponi possit? 800. 63. & seqq. junct. 812. 224.

Utrum Statutum fœminarum exclusivum, & renunciatio illarum differant? 802. 89.

De Clausula Exceptionum renuntiatoria vid. Exceptio. Notarius.

Renunciatione Scti Vellejani, aliorumque muliebrium beneficiorum vid. Fœmina. Uxor.

Acquæstus conjugalis vid. Societas bonorum conjugalis.

Facultatis pœnitendi in contractibus innominatis competentis vid. Contractus innominatus.

in contractibus super rebus immobilibus celebratis de Jure Würtemb. intra 14. dies competentis vid. Immobile.

Appellationis vel supplicationis vid. Appellatio. Supplicatio.

Exceptionis omissæ litis denuntiationis vid. Evictio.

Exceptionis super re vendita à solo emtore initæ Transactionis vid. Transactio.

Beneficii ordinis vid. Fidejussor.

Præscriptionis vid. Præscriptio.

Querelæ Læsionis vid. Læsio.

REPARATIO.

De Expensis Reparationis vid. Expensæ. Melioratio.

REPRÆSENTATIO.

Jus Repræsentationis in linea collaterali usque ad secundum saltem gradum obtinet. 921. 167.

RES.

De Rebus divini Juris vid. Divinus.

mobilibus, immobilibus, incorporalibus vid. Mobile. Immobile. Incorporalis res.

RESCRIPTUM.

Principum Rescripta non aliter valent, quàm si preces illorum, qui eadem exorant, veritate nitantur. 1234. 114.

Illa semper ità exaudiri debent, ut non vergant in cujusquam alterius injuriam, nec jus aliis competens intervertant vel minuant. 1234. 115.

Etiam ipsius Sacræ Cæsareæ Majestatis Rescriptis hæc clausula semper inesse censetur: Cum justitia, & semper salvo tertii jure. 1234. 116.

Hæc clausula: Supplentes de plenitudine potestatis omnes defectus tàm juris, quàm facti, Rescripto subnexa, quomodo exaudienda? 1234. 118.

De legitimatione liberorum per Rescriptum Principis vid. Legitimatio.

RESERVATIO.

Reservatio certarum solummodò rerum cæterarum abdicationem implicare intelligitur. 39. 346. & seq. 480. 233. 486. 277. cons. 16. n. 877.

Reservatio non novum jus parit; sed tantùm illud, quod hactenùs reservanti competit, conservat in eo statu, in quo est tempore Reservationis. 801. 85.

Sua jura Reservans, ultra specificata, neutiquàm consensisse credendus est, nedùm reliqua omnia planè gratis remisisse. 203. 463. & seq.

Reservatio declarat, quid, & quantum in quolibet negotio vel pacto comprehensum censendum. 400. 234.

Exceptio familiaritatis contra numero plurimas, plurifarii generis, magnis sumtibus & laboribus, in & extra *territorium, ultra hominum memoriam, absque ulla vel ab ipsis modò viventibus hominibus propriis, vel ipsorum majoribus*, ullo casu interposita Reservatione, liberrimè præstitas, operas incassum objicitur. 208. 525.

Liberi, cum suis curatoribus, paternæ substantiæ divisionem, in processu edictali factam, hisce formalibus approbantes, daß Sie verhoffen / daß von dem Herrn Richter die æquität beobachtet seyn werde / in casum contrarium omne suum jus, eo ipso, sibi validissimè reservasse censeri debent. 1403. 30. & seq.

De Reservatione regressus ad bona renunciata vid. Fideicommissum. Renunciatio.

Clausula reservatoria, Mir und meinen Erben ohne schaden / vid. Clausula. Subscriptio.

RESPONSUM.

Pro diversitate causarum & casuum diversum DDres impertiunt Responsum. 698. 324.

Responsa Facultatum Juridicarum, & allorum Collegiorum non ulteriùs attendenda, quàm quousque cum facti veritate conveniunt. 783. 175.

Deficiente Summa appellabili, ad instantiam partis, se gravatam sentientis, Judex transmissionem ad impartiales JCtos, sive particularis revisionis beneficium denegare non potest; hujusque revisorii Collegii Responsa

sum & sententiam Judex præcisè sequi tenetur. 783. 178. & sqq.
In causis criminalibus hodiè Judices nihil ipsi statuere valent; sed præcisè Jurisperitos consulere, eorumque Responsa necessariò sequi tenentur. 1374. 76. & sq.
Hæc Jurisprudentum consilium requirendi necessitas Judicibus in Nemesi Carolina quinquagies septies injungitur. 1374. 76.
In civilibus Judex, regulariter, non necessariò secundum Responsa Jurisprudentum sententias suas publicare tenetur. 1375. 78.
Aliud tamen dicendum, ubi vel lege, vel consuetudine, vel etiam conventione hoc ità cautum reperitur. 1375. 79. & seq.
Quando Judex aggratiandi Jure gaudet, tunc modo dicta consilium Jurisperitorum sequendi necessitas, per legem vel consuetudinem inducta, ipsum non stringit. 1375. 80.
Parere seu Responsa mercatoriorum Collegiorum, quoad ea, quæ practicam & stylum mercaturæ concernunt, regulariter, sequenda. 602. 227.
Quoad ea, quæ articulum juris concernunt, talia vota mercatoria non considerantur. 602. 228.

RESPUBLICA.

Ut supremæ Voluntates exitum sortiantur, Reipublicæ interest. 806. 145.
Pollicitatio D E O vel Reipublicæ facta hoc singulare habet, ut ex illa actio intentari possit. 543. 438.
Reipublicæ interest, illustres familias in perpetuo splendore & flore conservari. cons. 16. n. 799.
Etiam illud privilegium exigendi simplex, quod, inter alios personaliter privilegiatos creditores, Reipublicæ competit, personale est. 1517. 30.
In illis, quæ salutem Reipublicæ concernunt, Judex suum officium, etiam proprio motu, interponere debet. 1368. 5.
Ad publicam salutem imprimis etiam publica inter Concives pax & tranquillitas pertinet. 1368. 5.

RESTITUTIO.

Restituere rem quid in actione spolii denotet? 746. 369. & seqq.
De Restitutione rei furtivæ vel raptæ vid. Furtum. Rapina.
damni per crimen Falsi dati vid. Falsum.

RESTITUTIO IN INTEGRUM.

Judex in concedenda Restitutione in integrum haud difficilis esse debet. 1615. 101.
Quando Judex, ex actis, in integrum Restitutionis auxilium alterutri parti, ex justa causa, competere prospicit, tunc ipsemet ex officio eandem decernere & potest, & debet. 1403. 27. 1615. 102.
Hoc & Rationem suadere, & Praxin observare testatur Mevius. 1615. 102.
Idque tàm in causis judicialibus, quàm extrajudicialibus. 1403. 28.
Cumprimis verò in Processu edictali. 1403. 29.
Restitutio in integrum semper tale negotium præsupponit, quod de jure subsistit. 1147. 453.
Ad impetrandum auxilium in integrum Restitutionis nova causa requiritur. 342. 67.
In casu insignis & evidentis æquitatis Restitutio in integrum etiam sine nova causa indulgetur rectissimè. 342. 69.
Etiam contra rem judicatam Restitutio in integrum, ex causis jamjam in processu deductis, jure conceditur, quoties læsus nulla alia ratione ac via sibi potest consulere, & illæ causæ sunt valdè urgentes. 342. 10.
Ne contra apertam æquitatem illicitæ fiant extorsiones, ex clausula generali, præprimis à sublimioribus tribunalibus, Restitutio in integrum justissimè conceditur. 343. 72.
Exceptio non impletæ transactionis, in prima instantia jam semel objecta, pro nova causa, ad impetrandam in integrum Restitutionem allegari non potest. cons. 20. n. 54.
Adversus decreta executorialia, & alia competentis Magistratus mandata, prævia causæ cognitione interposita; ex capite vis & metus frustra in integrum Restitutio petitur. 789. 72. & seqq. 1469. 261.
Adversus injustum Magistratus decretum appellatio, vel aliud legitimum remedium in auxilium vocandum, nec post multum demùm temporis querela super vi & metu movenda. 790. 82. & seq.
Adversus Magistratum, per potentiam, vel injuriam aliquid facientem, Restitutio, ex edicto, quod metus causa, rectissimè petitur. 790. 84.
Sed adversus Magistratum, citra injuriosum potestatis abusum, jure licito quid jubentem, comminantem, vel exequentem, Restitutio frustrà petitur. 790. 85.
Licet is, qui ejusmodi severo Magistratus præcepto obtemperat, in ipsa confestim promissione, vel solutione dicat, se, vi metuque per executorialia mandata compulsum, promittere, vel solvere. 790. 86. 1469. 262.
Ad fundandam in integrum Restitutionem improba vis necessaria est. 790. 87.
Talis non censetur, quæ à Judice proficiscitur. 790. 88.
Uxor ex contractu, ex parte sui prætensivè coacto, per integros IX. annos, & post Præfecti, à quo se ad eundem ineundum compulsam prætendit, ex isto loco discessum, quatuor annuas, sine omni omninò mussitatione, unà cum marito, creditori solvens, eúndem pro legitimo toties quoties agnovisse præsumitur, sic, ut adversus illum Restitutionem in integrum petere vix possit. 1469. 263.

Edictum, quod metus causa, ipsum Spiritum S. Prætori in os dictitasse Schneidewinus pronuntiat. 1607. 34.
Hæres non, nisi ex persona defuncti, in integrum restituitur. 1148. 464.
Hæres etiam aliàs parciùs restituitur, quàm defunctus. 1148. 466.
Contra aditionem hæreditatis, sine beneficio legis & inventarii factam, Restitutio in integrum, regulariter, haud competit. 83. 749.
Grave æs alienum, hucusque latens, etiam in majorennibus, contra aditionem hæreditatis simpliciter factam, locum parit in integrum Restitutioni. 90. 820. & seq.
Liberi legitimi, contra divisionem paternæ substantiæ in partes æquales, cum naturali fratre factam, in integrum Restitutionis auxilium implorant æquissimè. 1264. 136.
Quamdiu illud peti possit? 1264. 137.
Etiam vero hæredi majorenni, cum falso hærede, judiciali autoritate hæreditatem dividenti DDres concedunt remedium Restitutionis in integrum ex clausula generali. 1265. 144.
Restitutio in integrum Liberis, etiam adversus erroneæ paternarum facultatum computationis agnitionem, licet cum tutoris authoritate factam, æquissimè conceditur. 1403. 25.
An ex causa ignorantiæ Restitutio in integrum locum habeat? 90. 821. 1232. 90. & seqq.
In integrum Restitutionem & instrumentorum editionem petens, de malitia quandoque jurare tenetur. cons. 18. n. 36. & seqq.
An hoc, modernis moribus, præcisæ sit necessitatis? cons. 18. n. 38.
Clausula Prætoris: Si qua alia justa mihi videbitur causa, etiam in immemoriali præscriptione obtinet. 201. 445.
Imploratio nobilis officii Judicis ad petendam Restitutionem in integrum competens est loco actionis. cons. 18. n. 31.
Ejusdemque naturam in omnibus imitatur. cons. 18. n. 32.
Quadriennium in integrum Restitutioni præfinitum, ratione initii, non continuum; sed utile est. 1236. 132. & sqq.
Non itaque minorennibus statim post annum vigesimum quintum, nec majorennibus confestim à tempore acceptæ læsionis; sed demùm à tempore scientiæ currit, quòd & quatenùs quis ab altero læsus sit. 1236. 133. & sqq. 1264. 136. & sq.
Hincque post L. & plures annos illa adhuc impetrari potest. 1236. 134.
Quadriennium in Restitutione minorennium & majorennium ex capite Absentiæ &c. in locum anni utilis est surrogatum. 1236. 135. & seq.
De Restitutione in integrum Minorum vid. Minor.
Militum vid. Miles.
Universitatum vid. Universitas.

RETENTIO.

Exceptio Retentionis adversus depositum, regulariter, nullum locum sortitur. 1618. 144.
De Jure Retentionis ob Meliorationes competente vid. Melioratio.

RETICENTIA. Conf. Celatio.

De Reticentia rerum alienarum inventionis vid. Inventio. Inventor.
Reticentia prædiorum emphyteuticorum vid. Emphyteusis.

RETRACTUS.

Ad fundandum Retractum censualem, etiam Jure Provinc. Würtembergico, duo ad minimum prædia requiruntur, ex quibus uni eidemque domino, vel alii, unus idemque, atque adeò communis census, fundiarius, vel imposititius, quotannis præstari debet. 1645. 7. & 8.
Hoc Retractus censualis primario fundamento deficiente, deficit etiam ipse Retractus. 1645. 9.
Quibus modis hæc prædiorum qualitas probari valeat? 1645. 5. 1648. 46.
An, & quando ad probandam hanc qualitatem Sculteti in loco, in scriptis, & absque juramento impertitum, testimonium sufficiat? 1646. 22. & seqq.
Sola Præfecti vel Officialis, in libro publico, non adjecta ratione, documento, vel testimonio, obvia annotatio istius qualitatis probationem non conficit. 1647. 35. & seqq.
Præsertim si illa evidenti contrarietatis vitio laboret, vel alias juris præsumtiones sibi habeat adversas. 1647. 38. & sqq.
Hæc ipsa prædii retrahendi qualitas non qualiter qualiter; sed per necessariam probationem demonstrari debet. 1648. 44. & sqq.
Utrum sola ejusmodi prædii in classem prædiorum censualium (Landgarbiger Güther) cum aliis huic oneri obnoxiis prædiis, in libris publicis facta relatio ad hanc probationem sufficiat? 1648. 49. & sqq.
Ultronea Retractûs censualis admissio sequentibus prædii possessoribus, si illud verè censuale non probetur, haud quaquàm præjudicat. 1648. 54. & sqq.
Quando constat, censum ex pluribus prædiis debitum, nonnisi eo tempore, quo unus tantùm, idemque simultaneus eorundem possessor fuit, ex una manu præstitum fuisse, tunc, præprimis inspecto Jure Würtembergico, hæc præsumtio, quòd ille census omnibus illis prædiis pro indiviso communis sit, eandè tutò colligi nequit. 1647. 29. & sqq.
Quoad omnia illa prædia, ex quibus, quotannis, uni domino, communis census fundarius, vel imposititius, debetur, Retractus, tùm censualis, tùm territorialis, tùm & quilibet alius locùm sortitur. 1649. 60. & sqq.
Etiam illa prædia, ex quibus certus annuus reditus, frumentarius, vel vinarius, Landgarb/

Früchte.

Frucht- oder Wein-Gültt / debetur, oneri Retractus tùm territorialis, tùm censualis, obnoxia sunt. 1649. 64. & sqq.

Jure Württembergico possessor prædii, ex quo annuus reditus alteri debetur, adversus emptorem juris, ejusmodi annuum reditum exigendi, jus Retractus non minùs exercere potest, quàm emphyteuta vel superficiarius contra emptorem dominii utilis. 1649. 70.

Idem etiam dicendum in casu, quando ejusmodi prædium redituarium inter duos vel plures possessores divisum est. 1649. 71.

Inter Retractum propriè sic dictum, & jus perpetuæ reluitionis, per Statutum, pactum vel testamentum inductum, ingens est differentia. 1072. 359.

Jus Retractus propriè & strictè sic dictum prærequirit emtionem, vel alium titulum ei æquipollentem. 1076. 404.

Jus Retractus & perpetuæ reluitionis in multis coincidit, sic, ut etiam Jura de Retractu loquentia huic alteri juri regulariter applicabilia sint. 1076. 405.

Quoties jus retrahendi personæ competit, non ex pacto vel contractu, & sic Jure Communi; sed de Jure speciali, consuetudine provinciæ, vel singulari, etiam certæ alicujus familiæ, statuto; tunc illud haudquaquàm cessibile est. 1078. 423 & 419.

Restitutio in integrum, contra lapsum anni & diei, minoris, pro individua Retractus natura, etiam majorennibus litis consortibus prodest. 329. 151.

Melioramenta rei Retractui obnoxiæ, juxta pretium tempore faciendæ restitutionis obtinens, æstimari debent. 72. 663.

Testatoris voluntas, statutum vel pactum, ità disponens, daß eines Guths Lö:er in solchem wehrt / wie dasselbe erkaufft / die außlösung thun solle / ad venditionem gratiosam, Germanis einen Freundskauff / malè porrigitur. 75. 680. sqq.

Retrahens pretium non saltem conventum; sed & totum & plenum, tametsi prædium vel pretium illius pro parte donatum sit, exolvere cogitur. 75. 684.

Qui facultatem prædium à se eousque possessum, pro pleno & integro precio retrahendi alicui concedit, ejusdem augmenta seu melioramenta majoris valoris donare voluisse, citra absurditatem, intelligi nequit. 77. 694. & sqq.

Verba hæc: Daß / was an Hauß / Scheuren / und andern Gebäuen erbauen / davor solle der Außlosungs-Schilling nicht erstaigert werden / quomodo exaudienda? 76. 688. & sqq. 78. 703. & sqq.

Quasnam expensas Retrahens restituere cogatur, vel non? 80. 722. & sq.

De Retractu Bb. feudalium vid. Feudum.

Retractu Bb. fideicommisso obnoxiorum seu gentilitio vid. Fideicommissum.

RETROTRACTIO.

Retrotractio est species fictionum juris, quæ sine expresso textu non admittendæ, cons. 16. n. 661.

Ubi alteri parti jam quæsitum est jus, nulla ampliùs Retrotractio locum sortiri potest. cons. 16. n. 662. & seq.

Nec item in casu, ubi omnia à merè potestativa, seu arbitraria conditione dependent. cons. 16. n. 664.

Si præsertim de tertii præjudicio quæratur. cons. 16. n. 666.

RETROVENDITIO.

De Retrovenditione vid. Pactum de retrovendendo.

REVISIO.

Deficiente Summa appellabili, ad instantiam partis, se gravatam sentientis, judex particularis Revisionis beneficium denegare non potest. 783. 177.

Hujusmodi Revisorii Collegii sententiam Judex præcisè sequi tenetur. 783. 178. & seqq.

De Revisione Processûs criminalis adversus famam nonnihil præcipitanter instituti vid. cons. 67.

Quibus casibus etiam Revisionis Judex modis omnibus transactionem inter partes tentare debeat? 1240. 3. & seqq.

REVOCATIO.

De Jure Revocandi feudum vel fideicommissum alienatum vid. Feudum. Fideicommissum.

Revocatione testamenti vid. Testamentum, itemque Donationis, vid. Donatio.

REUS.

In dubio pro Reo pronuntiandum. 37. 326.

Quando probationes Actoris & Rei sunt pares, tunc, regulariter, Reus absolvitur. 1617. 133.

De editione instrumentorum in gratiam Rei faciendа vid Editio.

RHEDA. RHEDARIUS.

Rhedæ meritoriæ, vehicula, veredi, & publici cursores etiam Romanis fuêre notissimi. 592. 74. & seqq.

Romani cursum publicum exactissimè adornarunt. 592. 78.

Italorum vectores, Rhedarii & publici cursores vocantur Procacci. 593. 98. & 101.

Rhedam meritoriam cuivis privato exercere fas est. 591. 67.

Cum Aurigis, Mulionibus, Postarum & Rhedarum exercitoribus publicis, & privatis, verus locationis contractus celebratur. 693. 96. & seqq. 600. 197. & passim.

Ad quam culpam ipsi sint obstricti? 593. 99. & seqq.

Aurigæ, Rhedarii, & similes vectores de rebus vehiculo vel Rhedæ impositis quando teneantur? 594. 109. & seq.

Quidsi Viator sibi ipsi, suarum, quas vehiculo vel Rhedæ imposuit, rerum custodiam reservet? 594. 111.

An actio utilis de recepto etiam adversus Aurigam, vel Rhedarium, qui publicam, vel privatam Rhedam meritoriam exercet, wider einen Landkutscher / itemque adversus Postarum Magistrum, Postmeister / Posthalter / & sic deinceps, ob merces ab ejus ministro amissas, institui valeat? 588. 19. usq; ad 229.

Quid de Actione pœnali ex eodem Edicto descendente dicendum? 594. 112.

Annon necessitas, etiam privato Aurigæ, rem vectoriam, sui lucri causa, publicè exercenti, ad hoc, ut hostili deprædationi subducantur, res concredendi, ad fundandam actionem de recepto sufficiat? 599. 180. & seqq.

Si tempore communis necessitatis, alius publicæ Rhedæ exercitoris, & alter privati Aurigæ opera utatur, & hi ambo, ad eundem locum simùl tendentes, à raptoribus spolientur, anne tunc utriusque par sit obligatio? 600. 183.

Utrum statum tempus abeundi & redeundi in fundanda actione de recepto adversus Rhedarios aliquid conferat? 600. 190. & sqq.

An postarum insigne, quo publici cursores instructi sunt, hîc aliquid operetur? 600. 193.

An ex eo, quòd Aurigis, Rhedariis, & aliis quibusvis Vectoribus de rebus ex curru vel Rheda ablatis actio furti concedatur, ad staturninandam actionem de recepto contra illos rectè concludatur? 601. 203. & sqq.

An Caupo ex eo, quòd nullum vehiculo per noctem custodiendo apposuerit custodem, domino pecuniæ ex dolio eidem impositæ ablatæ teneatur? 588. 170.

In ejusmodi casibus Aurigæ non tenentur, si ipsis non indicetur, quòd pecunia in doliis contineatur. 598. 171.

Si famulus Aurigæ, dùm merces in doliis contentas evacuare necesse habet, in harum mercium consignatione non adhibeat juratos loci Dicastas, ob hanc culpam, ceu levissimam, Auriga nulla actione tenetur. 599 173.

Utrum Rhedæ exercitor, secundum naturam locationis, de levissima sui famuli culpa teneatur? 603. 230. & seqq.

An ille, qui rem in alium locum transvehendam accepit, hoc nomine plenam satisfactionem præstare teneatur? 603. 231. & seqq.

An hoc etiam in damno, illorum, quorum opera Auriga utitur, culpa dato obtineat? 603. 232. & seqq.

Utrum famulus Rhedarii ex eo, quòd merces sibi concreditas Rhedæ imponit, sollicitè compingit, sorgfältig zusammen packt / diuque probatum cauponis famulum, pro peculiari mercede, conducit, ut per integram noctem illas merces custodiat, à culpa levi statim immunis sit? 603. 237. & sqq.

Merces pretiosæ & nullius ferè ponderis non debent per noctem in Rheda relinqui; sed cauponi specialiter in custodiam dari. 603. 239. & sq.

Hanc curam omittens cujus culpæ reum se propter incurrat? 603. 242.

Res exigui ponderis & tamen pretiosæ quomodò, noctu præsertim, debeant custodiri? 604. 244. & sqq.

Rhedarius aliquem ex viatoribus suæ Rhedæ impositis suspectum habens tanto plus curæ & sollicitudinis adhibere debet. 604. 251.

Rhedarius ex caupona discedens, & non priùs dispiciens, an omnes res suæ Rhedæ impositæ adhuc sint præsentes? ad minimum levis culpæ reus evadit. 604. 253.

Si præcipuè aliquem ex viatoribus non sine ratione suspectum habuerit, & merces pretiosas, specialiter diligenti custodiæ demandatas, nec per noctem cauponis custodiæ commendaverit, nec loris, ut non tàm facilè amoveri possint, constrinxerit; sed solùm inter medias valisias reposuerit. 604. 257.

Ut Rhedæ exercitor ex factó famuli sui obligetur, quænam sint necessaria? 605. 264. & sqq.

An pœnarum, quibus Nautæ & Aurigæ obnoxii sunt, identitas ad actionem de recepto contra aurigas fundandam aliquid conferat? 601. 207.

An variorum delictorum inter Nautas & Aurigas communis frequentia hunc effectum producere queat? 601. 210.

Utrum Aurigæ, propterea, quòd, tanquàm artifices, artem vectoriam, latè sic dictam, das Fuhrwerckh / exerceant, ad summi gradus diligentiam teneantur? 602. 211. & sqq.

Ordinatio liberæ Imperialis Francofordiæ de jure stapulæ utrum aliquid de utili, adversus Rhedarios & Postarum magistros, actione de recepto constitutum contineat? 602. 219.

Societas Aurigarum cum prædonibus & furibus non tàm facilè metuenda, ac nautarum, cauponum & stabulariorum. 602. 211.

Talis fœda cum furibus & prædonibus societas, adversus Aurigas, ex nullo Juris textu evinci potest. 602. 212.

A convenientia in uno tertio Rhedæ vel vehiculi & Navis non licet concludere ad universalem juris identitatem. 600. 200.

Si præsertim de juris exorbitantis & odiosi extensione quæratur. 601. 201.

In rebus currui vel Rhedæ impositis nulla Aurigæ vel Rhedario tacita competit hypotheca. 601. 202.

Per latrones vel milites in itinere graviter vulneratus an coram Rhedario & famulo suo validè testetur? 537. 34. junct. 541. 414. & sqq.

RIXA.

Utrum per merum jocum flagello alterum leviter percutiens autor Rixæ ea propter rectè voceretur, & de eo, quod inde secutum, teneatur? 578. 44. & 51.

Conf. Illicitum. Ho-

Homicidii præmeditatio ex verbis in Rixa, & tùm ante, tùm poſt prolatis, jure colligitur. 763. 90.

ROMA.

Urbs Roma communis omnium civium Romanorum patria vocatur. 535. 315.

ROTA ROMANA.

Autoritas Rotæ Romanæ in cauſis fideicommiſſariis. 60. 524.

RUSTICUS.

Etiam Ruſtici verorum feudorum capaces ſunt. 656. 171. 1220. 122.

An etiam in Saxonia? 300. 42.

Prædium à Ruſtico poſſeſſum potiùs emphyteuticum, quàm feudale, præſumitur. 656. 176. 657. 183.

Tametſi illud ſub nomine Eines Lehen poſſederit. 656. 170.

Feudum Ruſtico datum non-nobile præſumitur. 1212. 26.

Optima cautela pro Ruſticis ad nova, vel juſto graviora ſervitia vocatis hæc eſt, ut proteſentur, vel ad ſuperiorem provocent. 193. 372. & ſq.

Plane non eſt veriſimile, quòd ullus Ruſticus, per totum decennium, nedùm tricennium, ea precariò ſit præſtiturus, ad quæ ſeſe de jure non obſtrictum eſſe novit. 199. 418.

Hoc igitur multo magis in centenaria, vel immemoriali quaſi poſſeſſione procul dubio obtinet. 199. 419.

Res ruſticæ tales ſunt, ut illas non ratio, nec ſolus labor; ſed res incertiſſimæ, venti, tempeſtatesque moderentur. 1177. 74.

De prædiis Ruſticorum, Fallgäthern dictis, vid. Emphyteuſis.

itemque Beſtand-Güthern vid. Locatio Conductio.

Prædiis Ruſticis in oppoſitione ad urbana ſic dictis vid. Prædium.

Operis Ruſticorum vid. Operæ.

Teſtamentis & codicillis Ruſticorum vid. Teſtamentum. Codicillus.

SACCULARIUS.

Vid. Furtum.

SACRILEGIUM.

Qualis pœna illos, qui, dùm Sacrilegium committitur, in excubiis ſtant, maneat? 1557. 8.

SACRUM.

Res Sacræ ſeu divini juris in DEI ſolius jure quodammodo & poteſtate exiſtere cenſentur. 470. 41.

Ædes divino cultui conſecratæ nec alienari, nec illarum, ceu commercio hominum exemptarum, poſſeſſio acquiri poteſt. 470. 42.

Et dehinc nec præſcribi poſſunt. 470. 43.

An hoc rectè ad ſubſellia Templi extendatur? 470. 47. & ſqq.

De injuriis in loco Sacro alicui illatis vid. Injuria.

Qualis pœna turbatores Sacrorum publicorum maneat? 1719. 37. & ſeq.

In caſu turbationis Sacrorum, præprimis cum injuriis publicè ſacerdoti illatis conjunctæ, ipſa publica ſalus, tranquillitas, & Sacrorum Magiſtratui mandata cura Chriſtiani Magiſtratus officium implorare cenſetur. 1719. 44.

Hinc in tali caſu querela Epiſcopi, vel alterius eccleſiæ antiſtitis non eſt expectanda; ſed ipſe Magiſtratus ex officio in tale delictum inquirere tenetur. 1719. 45.

Modus ejusmodi cauſas per viam inquiſitionis tractandi cum longè minori ſcandalo conjunctus eſt, majoremque amicabili compoſitioni occaſionem relinquit, quàm qui per ordinarium proceſſum exercetur. 1720. 46.

Conf. Templum. Divinus.

SÆPIUS.

Dictio, Sæpiùs, regulariter, tres ſaltem actus requirit. 1553. 331.

SAGA. Conf. Magia.

Legitimæ Sagarum denunciationis requiſita quænam ſint? 1378. 107.

Illegitima, præprimis ab unica ſaltem Saga facta, denunciatio ne quidem ad ſpecialem inquiſitionem & confrontationem ſufficiens eſt, 1378. 111.

Confrontatio cum Sagis & Magis honeſtæ perſonæ exiſtimationem haud patitur illæſam. 1378. 108.

Imò etiam ſola infamiam inurere à multis creditur. 1378. 108. & ſeq.

Inquiſitus, ſine præcedanea corporis delicti inveſtigatione, vel absque alio ſortilegii indicio, cum ſaga temerè confrontatus, adverſus judicem, ex capite injuriarum fundatam actionem habet. 1379. 112.

Maleſici ac Sagæ tormenta utplurimùm contumaciſſimè perferre, imò etiam ridere, vel inter illa ſuaviter dormire ſolent. 1724. 31.

Plura de hoc vid. ſub voc. Fortura.

SALARIUM. Conf. Merces.

Salarium aliquando ſub nomine viatici in Jure Rom. intelligitur. 146. 135.

Salarium annuum, & in ſingulos annos relictum tantundem ſignificant. 682. 104.

Declaratio clientis, daß/ wann der Advocat raiſonnable ſeyn werde/ Er auch an ſeiner ſeiten es ſeyn wolle/ adhuc debiti Salarii advocatorii veritatem & juſtitiam haud obſcurè demonſtrat. 1312. 27. & ſeqq.

Ad probationem Salarii non adeò exquiſitæ & plenæ probationes requiruntur; ſed etiam ſemiplenæ ſufficiunt; ut & præſumptiones pro illis militantes. 1314. 55.

Ad prætenſi Salarii quantitatem legaliter probandam Advocatus quoque, cæteris paribus, ad

ad juramentum in ſupplementum admitti debet. 1315. 62. & ſqq.

Quo caſu etiam Juramentum dicendæ veritatis, καθ' ἐξοχὴν ſic dictum, ad verificandam Salarii quantitatem deferri poſſit? 1315. 68. & ſqq.

An pro debito Salario exigi poſſint uſuræ? 1316. 89. & ſqq.

Proceſſus in exigendis Salariis, tanquàm favorabilibus & privilegiatis, ſummarius eſt atque executivus. 1318. 119. & ſq.

An à ſententia ad præſtandum Salarium condemnatoria appellare ſit integrum? 1318. 121. & ſqq.

Multi delictum pro modo aſſignant etiam temporis præteriti Salarium perdendi. 144. 101.

Utrum famulo in ſuo officio delinquenti exſolutum Salarium rursùs auferri queat? 144. 100. & ſqq.

Quid in Medico obtineat ægroti curationem protelante? Quid in Procuratore, vel Advocato ſubterfugia & dilationes quærentibus? 144. 102. & ſq.

Quid in Profeſſoribus ſui muneris partes non decenter obeuntibus? 144. 104.

Itemque in aliis Officialibus? 144. 105. & ſqq.

Tali famulo, qui in officio ſuo deliquit, Salarium exigenti utrum obſtet exceptio non competentis actionis? 144. 114.

Adducitur reſponſio Brunnemanni ad L. 10. Cod. de ann. & trib. 145. 119.

Eademque applicatur Legi 1. Cod. de ſtat. & imagin. 145. 121.

Aliorum ſententia, quòd propter delictum in officio commiſſum tantùm in futurum amittatur Salarium. 145. 122.

Nec non aliorum, qui jacturam illius ad modum damni illati reſtringunt. 145. 123.

Sine Legis expreſſa diſpoſitione ſuo Salario, regulariter, nemo privandus. 145. 124.

Quando famulus, de cætero, ſuo domino utiles operas præſtat, & in uno duntaxat vel altero delinquit, tunc vix eſt, ut ab illo promeritum Salarium vel retineri, vel eidem ſolutum condici poſſit. 145. 125.

Illuſtrantur hæc ex notabili Modeſtini Reſponſo in L. 36. princ. ff. ad municip. 145. 126. & ſq.

Qui non delinquit in illo actu, ex quo actio oritur; verùm in alio, non amittit Salarium. 146. 137.

Saal.

Saal antiquitus, & hodiè, idem denotat, quod freyr/ ſeu liberum ab oneribus. 1215. 77.

SALVUS CONDUCTUS.

Salvum Conductum petens juſtam cauſam allegare & probare tenetur, ob quam illum exoret. §48. 17.

Salvum Conductum, ſine juſta ratione, malitiosè deſiderans, eapropter injuriarum conveniri poteſt; niſi aliquem colorem eundem petendi habeat. §48. 20. & ſq.

Salvus conductus non aliter concedendus, quàm ſi cauſæ cognitio, ex parte Magiſtratus concedentis, præceſſerit. §49. 22.

Talisque cognitio celeriter expediri debet. §49. 23.

Et re publica eſt, ut Salvus Conductus non adeò facilè indulgeatur. §49. 25.

Adverſarius, contra quem Salvus Conductus concedi debet, ad illam præcedaneam cauſæ cognitionem citari debet. §49. 26.

Summaria atteſtata, per notarium, à teſtibus petita, hîc non ſufficiunt. §49. 30.

Etiam ſuperior magiſtratus, contra alium inferiorem magiſtratum, hoc non priùs audito, Salvum Conductum iſtius ſubdito concedere non debet. §49. 31.

Salvi Conductus, absque ſufficienti cauſæ cognitione, facta conceſſio ipſo jure nulla eſt. §49. 33. & ſqq.

Hoc modo conceſſus Salvus Conductus nullo modo obſervari poteſt, vel debet. §49. 36.

Et dehinc nec hujusmodi informiter indultus Salvus Conductus inferius judicium ullatenùs impedit, neq; ea, quæ ſunt ordinariæ jurisdictionis, immutat, vel tollit. §49. 38.

Salvus Conductus ſubditis, contra ordinarium ſuum magiſtratum, vel planè non concedendus, vel pro magiſtratu interpretandus eſt. §50. 48.

Obſervantia, quoad hæc, Cameræ Imp. & Aulæ Cæſareæ. §50. 50.

Quousque magiſtratus, *cum ſubdito litigans*, talem Salvum Conductum, nihilominùs ut Principis, vel alterius Dominî publicus Officialis, refigere valeat? §50. 51. & ſq.

Magiſtratus, qui ipſe, ſine juſta ratione, vel debita cauſæ cognitione, vel ex aliâ cauſa nullum Salvum Conductum alicui conceſſit, eidem ipſemet non contravenire, vel impetrantem carceri mancipare poteſt. §51. 54.

Salvus Conductus, à ſuperiori præſertim Tribunali, alicui conceſſus, quem habeat effectum? §48. 7.

Violator ejusmodi Salvi Conductûs quali pœnæ ſubjaceat? §48. 8.

Quidſi ille indebitè conceſſus fuerit? §48. 9.

Salvo Conductu non minùs, quàm appellatione pendente, nihil debet innovari; ſed hoc tantùm quoad illas perſonas, quæ magiſtratui eundem concedenti immediatè & absque ulla exceptione ſubjectæ ſunt, obtinet.

Salvus Conductus illegaliter conceſſus æquè refigi poteſt, ac ad Judicem notoriè incompetentem citatus impune emanet. §51. 58.

De homicidio in ira commiſſo, non obſtante Cæſareo Salvo Conductu, capitaliter puniro vid. Cons. 37.

SCHOLA.

Onus conſervationis & reparationis Scholarum cui incumbat? 161. 8. & ſqq.

SCIENTIA.

Qui, tempore poſſeſſionis proprio auſu apprehen-

hensæ, in justa fuit credulitate, quòd illa sit vacua, per supervenientem contrariæ veritatis Scientiam, ex hac antecedanea sua credulitate, retrò neutiquàm punitur. 1059. 210. & sqq.

Filius cum Patre habitans ejus facta scire præsumitur. 494. 51.

Uxor quænam facta sui mariti scire præsumatur? 616. 25.

Scientia cum patientia conjuncta præsumtum consensum vel fictam concessionem involvit. 473. 89.

Quatenùs in præscriptione tituli loco fungatur? vid. Præscriptio.

Plena negotii, in quod quis consentit, ac perfecta Scientia omnes exceptiones, quas ille alioquin, qui de toto negotio plenissimè informatus, illud tamen, in suiipsius præjudicium, fieri patitur, objicere potuisset, suo robore exuit. 1180. 106.

Illustratur hoc variis exemplis. 1180. 107. & sqq.

Geminatio vim Clausulæ: Ex certa scientia, habere censetur. 390. 100.

Clausula: Ex certa Scientia, quem habeat effectum? 1229. 52. junct. 1234. 117. & sqq.

Christianus equum vitiosum Judæo scienter vendens an contractum ex capite læsionis vel nullitatis ipsemet impugnare possit? vid. Judæus.

Quatenùs itidem Scientia Constit. Imp. Polit. de Ao. 1551. §. 78. & 79. exceptionem contra cessionem actionis in Christianum à Judæo factam excludat? vid. Judæus.

Scientia inter alia ex cohabitatione & arctissimo cognationis vinculo præsumitur. 873. 204.

Quatenùs Scientia ad fundandam confirmationem vel ratificationem sit necessaria? vid. Confirmatio. Ratihabitio.

De Scientia Officialium, an & quatenùs domino præjudicet? vid. Officialis.

Quatenùs Scientia cum silentio conjuncta, ad inducendam ratificationem, in materia fideicommissi conventionalis sufficiat? vid. Fideicommissum.

SCRIPTURA. Conf. Instrumentum. Liber.

Nemo sua, tametsi jurata, Scriptura, vel summarum à se debitarum determinatione privata, suis creditoribus ullatenùs præjudicare valet. 1492. 117.

Ne fiscus quidem ex suis privatis annotationibus & Scripturis ullius juris probationem efficere valet. 1648. 43.

Contra ipsum scribentem probat omnis Scriptura. 290. 94.

Modò talis Scriptura ab ipso scribente fuerit recognita. 290 96.

Scriptura, & per illam, ejus autor semper loqui existimatur. 293. 128.

Non minùs valet, quod Scriptura, quàm quod vocibus lingua figuratis significatur. 293. 129.

Utrum Scriptura, per testes, qui illius exarationi non præsentes fuere, recognita, fidem mereatur? 293. 131.

Scriptura indigitat longè pleniorem præmeditationem & maturiorem deliberationem. 39. 345.

Scripturæ, ex morte sui authoris, si persona bonæ famæ & existimationis fuerit, haud exiguum accedit momentum. 1472. 182.

Scriptura ad nullius negotii substantiam necessaria est, nisi hoc nominatim in jure sit cautum. 826. 35.

Scriptura nec ad majoratus, vel primogenii institutionem præcisè requiritur. 826. 34.

In dubio præsumitur, Scripturam publicam & similia saltem facilioris probationis & majoris negotii securitatis causa interveniss̃e. 826. 36. & sq. 839. 202.

Ad hoc, ut Scriptura, & vel publico Notarii, vel ipsorum paciscentium propria manu & sigillis roborata Scriptura, ad validitatem contractûs vel pacti, præcisè necessaria intelligatur, regulariter, liquidò declarata ipsarummet partium voluntas requiritur. 826. 40. & sq.

Qualis mentis declaratio ad hoc sit necessaria? 826. 42.

Negotia, quæ inter Principes geruntur, pacta scilicet, transactiones, confraternitates, aliaque quamplurima, juxta quotidianam praxin, non aliter, quàm in Scriptis, celebrari consuevit. 831. 105.

Principes etiam sine Scriptis validas conventiones inire possunt. 831. 106.

Sed in causis præcipuè magni momenti, non alia forma, aut via ab ipsis electa censetur, quàm in Scriptis contrahendi. 831. 107. 839. 202.

Eademque consuetudo etiam ad valdè arduos contractus & pacta aliarum illustrium familiarum & immediatorum Imperii Nobilium jure porrigitur. 831. 107.

Eandem doctrinam etiam pacto, ab ejusmodi Nobilibus jurisdictionem habentibus, de feudo in unum ex agnatis, vel filiis transferendo, inito accommodat Betsius. 832. 111.

Statuta & pacta familiarum, ad hoc, ut omnes hæredes obligent, non aliter, quàm scripto, debere confici, idem Betsius pronunciat. 832. 112.

Eademque de Potentum & Baronum conventionibus, plura capita complectentibus, jam sua ætate tradidit Paulus de Castro, quem alii sequuntur. 832. 113. & sq.

Eandem doctrinam etiam pacto, quo quinque nobiles fratres feuda paterna inter se diviserunt, adjecta haclege, quòd, si feuda divisa ab alterutro fratrum alienentur, illa uni ex cæteris, eodem pretio, quo fuere æstimata, vendi debeant, applicat Cothmannus. 833. 122.

Nobiles observantiæ, in scriptis scil. contrahend

hendi, inter ipsos obtinenti se conformare voluisse censendi. 833. 123.
Hanc observantiæ inter nobiles vigentis sollicitam custodiam enixè comendat B. Creidemannus. 833. 124.
Scriptura, in quam magni ponderis negotium, inter illustres personas celebratum, relatum est, ob intermissam usitatam sigillorum impressionem, pro nudo concepto, & non obligatoria punctatione habetur. 834. 133.
De ejusmodi punctationibus vid. porrò Conceptum.
Dictio, Libellus, nihil aliud denotat, quàm quodlibet breve, pro re nata, Scriptum. 834. 140.
Etiam inter privatos initæ conventiones, si præcisè in scriptis contrahere voluerint, tunc demùm subsistunt, si illæ per omnium transigentium, paciscentium, vel contrahentium subscriptionem atque subsignationem suam ultimam perfectionem acceperint. 832. 115.
Quicquid, quoad privatorum contractus & pacta, specialis ipsorum conventio operatur, idem circa tùm Principum, & similium Procerum, tùm & immediatorum Imperii nobilium contractus & pacta, magni ponderis & momenti, operatur consuetudo. 832. 117. & seq.
In hujusmodi casibus, si aliquis paciscentium, priusquàm instrumentum ei prælegeretur, decesserit, contractus non obligat. 832. 120.
Ex contractibus & pactis in Scriptis celebratis nulla actio vel obligatio nascitur, priusquàm Scriptura, privata, vel publica, omnibus numeris & punctis sit absoluta. 836. 160. & seqq.
Talia pacta sunt conditionalia, hinc q; ante existentiam conditionis non obligant. 836. 165.
An, pendente conditione, cuilibet contrahentium pœnitere liceat? 836. 166. & seq.
In perpetuis illustrium familiarum fideicommissis, cùm variæ leges & conditiones illis adjici soleant, Scriptura, ad minimum ex necessitate expedientiæ, ne videlicet illorum probatio intercidat, necessaria reputatur. 836. 172. & seq.
Si frater, qui non subscripsit, positivè declaret, se ante plenariam instrumenti, super pacto tali fideicommissario, confectionem obligari noluisse, tunc pactum tantò minùs pro obligatorio haberi potest. 837. 179.
Licet res ex contractu dominii translativo, in Scriptis celebrato, tradita fuerit; tamen Titulus ex tali contractu resultans nondùm perfectus est, & dehinc nec dominium in accipientem transiisse dici potest. 840. 210.
Venditio quidem per subsecutam traditionem, perfecta redditur, licet partes convenerint, quòd instrumentum desuper confici debeat; limitatur tamen hoc, si contractus plura habeat pacta & capitula, & in curiis Potentum & Baronum, &c. 840. 211. & seqq.
Ex ordine Scripturæ cujuslibet dispositionis concludenter colligitur. 1227. 30. & seqq.
Inter illos, quorum alter post alterum nominatus est vel scriptus, inducitur prælatio. 1228. 32.
Priùs scriptus, etiam priùs vocatus intelligitur. 1228. 33.
Ordo prioris nominationis vel Scripturæ, sive illa sit generalis, sive specialis, etiam ordinem majoris, aut minoris dilectionis designat. 1228. 36.
Priùs Scriptus etiam præsumitur prædilectus. 1228. 37.
De Furto Scripturarum, præprimis mercatoriarum, vid. Furtum.
Falso circa Scripturam per rasuram commisso vid. Falsum.
Confessione in Scriptis vid. Confessio.
Testimonio in Scriptis vid. Testis.
Subscriptione vid. Subscriptio.
Sententia præcisè in scriptis proferenda vid. Sententia.

SCULTETUS.

Publicè etiam illud fieri dicitur, quod fit coram Sculteto & Scabinis pagorum. 173. 137.
In Ducatu Würtembergico etiam Sculteti cum Consulibus & Scabinis jurisdictio haud dubiè competit. 1646. 23.
Quando cum injurato & in *scriptis solummodò* impertito *Sculteti testimonio, alia fortiora* adminicula concurrunt, tuncillud, regulariter, in probanda prædii censualis qualitate haud exiguam fidem meretur. 1646. 23. & seqq.

SECURITAS PUBLICA.

Quatenùs violatio Securitatis publicæ in pœna furti determinanda sit respicienda? vid. Furtum.

SEDUCTIO.

Subjectum seductionis constituit tantùm persona priùs honesta, & candidæ frontis. 568. 47.
Seductio & sollicitatio alterius complicis ad crimen assassinii perpetrandum, etiam sæpiùs repetita, pœnam non mitigat. 1033. 41.
Adulteri Seductio quousque ad doli imminutionem prosit? 1277. 23. & seqq.
Fœminæ, semel virum in illicito concubitu expertæ, præsumptio Juris hæc contrariatur, quòd semel mala, eodé in genere, semper talis censuatur, & dehinc non seducta. 1278. 28.
Quatenus seductio in crimine incestûs ad pœnæ mitigationem prosit? 1278. 31. & seqq.
De Seductione ad perpetrandum crimen Fericidii vid. Fericidium.

SENATOR.

An Senator ex eo, quòd baculi, post sententiam in causa capitali publicatam, à Judice confra-

di partem ipse, & carnifex alteram sustulerit, à suo collegio excludi mereatur? Cons. 15. per tot.

Approbatur suspensio ab officio ad interim decreta. 355. 10.

Et decernitur porrò, propter hoc indecorum factum, mulcta pecuniaria. 355. 11.

Inter cæteras plures Senatoris virtutes haud postrema est gravitas. 355. 15.

Pœna remotionis è collegio senatorio non, nisi ob facta probrosa, decernitur, quæ infamia vel juris, vel facti comitatur, vel ad minimum levis notæ macula. 355. 17. & sq.

SENATUSCONSULTUM VELLEJANUM.

De hoc vid. Fœmina. Uxor. Tutela.

SENECTUS. SENEX.

Injuria Seni illata pro atrociore habetur. 1717. 21.

Senes Fœminæ an torturæ subjici possint? 314. 121. & sqq. 1584. 115. & seq.

An, in hac materia, quinquagenarii in classem Senum veniant referendi? 1584. 115.

Provecta Senectus ad delirium inclinans à Dolo immunem præstat. cons. 19. n. 50.

Quando eadem ad liberationem à pœna quoque extraordinaria, ob conatum criminis alicujus atrocissimi aliàs dictari solita, attendi debeat? cons. 19. n. 77.

Pœna uniformiter LL. determinata, ob solam Senectam, non relaxatur. cons. 19. n. 81.

Et fustigatio, & manûs ampurario, regulariter, Senibus remitti solet. cons. 19. n. 83.

An hoc tùm demùm, quando metus subest, pœnam corporis afflictivam, absque vitæ periculo, non posse decerni, obtineat? cons. 19. n. 84. & seq.

Senis facinorosi simplicitas etiam aliquid contribuit ad pœnam mitigandam. cons. 19. n. 85.

Nec non, in casu à Sene attentati uxoricidii, uxoris de adulterio suspecta vita. cons. 19. n. 86.

Et ipsiusmet Senis vita beneantecta. cons. 19. n. 88. & sq.

Itemque diuturna in carcere detentio à reo ipso non conciliata. cons. 19. n. 90.

Utrum Senibus etiam positio ad numellas & perpetua relegatio sit remittenda? cons. 19. n. 92.

Pœna fustigationis & perpetuæ relegationis ex causa provectæ Senectutis in condemnationem ad operas publicas haud dubiè mutari potest. 1363. 72.

SENIORATUS.

In privatis familiis jus Senioratûs paulo rarius usitatur. 635. 17.

Hinc in dubio id non præsumitur. 635. 19.

Quomodo à jure primogenituræ & majoratus differat? 635. 18.

Exempla inter privatos recepti juris Senioratus. 635. 19.

SENTENTIA. Conf. Judicatum.

Judex Sententiam legibus cognitam edere debet. 1267. 169.

Non omnis vox judicis Sententia est. 1269. 191.

Absolutio de sola Sententia definitiva prædicari potest. 1725. 47.

Sententia libello conformis esse debet. 1732. 36.

Quod in Jure Civ. de Prætoris decreto, seu jussu statuitur, illud DDres de Sententia interlocutoria hodiè exaudiunt. cons. 21. n. 23.

Etiam tres conformes Sententiæ, super alio controverso articulo latæ, non pariunt judicati exceptionem in alio ab illo separato articulo. cons. 20. n. 42.

Quando Judex usumfructum non in aliquo judicio divisorio adjudicat; sed, verb. gr. actione personali ex testamento contra aliquem intentata, reum condemnat, ut actorem quietè utifrui patiatur; vel, intentata rei vindicatione, actorem illius dominum declarat, tunc actori, in primo casu, non acquiritur ususfructus, nec ex altera dominium; sed tantummodò jus ususfructus vel dominii jamjam acquisitum, per Sententiam, declaratur. 741. 311. & sqq.

Per Sententiam non constituitur servitus; sed tantùm declaratur, quòd sit constituta. 741. 313.

Sententia in curia feudali lata, quòd non solus ususfructus; verùm utile bonorum feudalium dominium ad aliquem pertineat, satis declarat, quòd hucusque, indivisim, à domino profectæ investituræ etiam ipsum spectaverint. 741. 314.

Sententia in omni reali actione, sicque etiam utili rei vendicatione lata, non novum jus tribuit; sed jamdudùm acquisitum duntaxat declarat. 741. 315.

Verus debitor naturaliter & civiliter obligatus, per Sententiam judicis absolutoriam, vires licet judicati nactam, à nexu naturalis suæ obligationis non liberatur. 1079. 431.

Dictio, Immediatè, regulariter Sententiam excludit. 409. 342.

Clausula: Ipso jure & facto, quatenùs vim Sententiæ habeat? 406. 303. & sqq. 409. 341. & sqq. 1083. 44. & sq.

Pœna Legis 7. C. unde vi non incurritur ipso jure, & proinde nec sola declaratoria Sententia sufficit; sed condemnatoria necessaria est. 1047. 62. & sq.

Ubi pœna amissionis per legem imponitur, illa, regulariter, per Sententiam judicis imponi intelligitur. 1047. 64.

Quibus casibus hoc limitetur? 1047. 64.

Trium Sententiarum conformium autoritas. 462. 127.

Sententia Judicis stricti juris est, nec ultra ea, de quibus specialis in illa fit mentio, ullo modo extendi potest, vel debet. 556 17.

Multò minùs Commissarii eandem, in suis capitibus, alterare possunt. 556. 21.
Non solùm id, quod verbis exprimitur; sed & illud, quod ex expressis necessariò sequitur, in Sententiis judicialibus, pro expresso haberi debet. 1661. 49.
Judex semel à se prolatam Sententiam nec corrigere, nec quidquam in illa supplere potest. 556. 21.
Aliud dicendum de Sententia interlocutoria. cons. 21. n. 23.
Manifesta iniquitas Sententiam nullam reddit. 557. 45.
Sententia contra rem judicatam lata prorsùs immedicabili nullitate laborat. 562. 125. 563. 136. 558. 48.
Sententia ipso jure nulla per suam nullitatem adeò strangulatur, ut illius executio peti non possit. 563. 139.
Sententia Juri statutario, æquè ac communi, in judicio, ex oblivione, non prolato adversa, habetur pro nulla, ceu ex errore juris lata. 119. 123.
Modò error, ex ipsius statuti vel legis inspectione, evidenter appareat. 119. 136.
Judex verba Sententiæ prolatæ semel declarans, nullam ulteriorem declarationem porrò addere potest. 119. 143. & seq.
Sententia in feriis vindemialibus lata ipso jure nulla est. 910. 45.
Sententia præcisè in scriptis proferenda seu ex breviculo recitanda. 910 47.
Tametsi Sententia oretenùs publicata in scripturam redigatur, hoc tamen illius nullitatem non corrigit. 910. 48.
Si Sententia tantùm oretenùs proferatur, & postmodò partibus scripta edatur, ex hoc illa insanabilem nullitatem incurrit. 911. 51. & sq.
Sententia in ipso judiciali loco, Judice pro tribunali sedente, præsentibus partibus, ex scriptura prælegenda. 911. 49. & seqq.
Sententia partibus ad eandem audiendam non legitimè citatis; sed absentibus lata, nulla est. 911. 54. & seqq.
Sententia inter omnes illos, qui in lite fuerunt, proferri debet. 911 58.
Expressis tùm Judicis, tùm Partium nominibus. 911. 59.
Aliàs Sententia ipso jure nulla est. 911. 60.
Sententia stylo Curiæ adversa ipso jure pariter nulla est. 912. 67.
Statutum, quòd Judex cum consilio sapientis causas debeat decidere, non observatum, nullitatem totius processus causatur. 912. 70.
Sententia super eo, de quo nulla inter partes lis fuit, prolata, saltem hactenùs illam nullam reddit. 912. 71. & seq. 913. 83.
De Sententia à Commissario lata vid. Commissarius.
Si defectus à primæ instantiæ Judice commissi ipsa Acta & processum coram illo ventilatum annullent, tunc ex illius instantiæ abitu non potest nova Sententia ferri: Secus est, sub illo commissæ nullitates tantùm ipsius Sententiam respiciant. 913. 74.
Quando causa nullitatis primæ instantiæ cessat, illa benè à Judice superiore confirmari potest. 913. 75.
Nullitas, quæ solam Sententiam concernit, reliqua acta judicii non reddit nulla, & proindè à Judice appellationis benè potest confirmari. 913. 76.
Quando Judex superior Sententiam à qua, non attentis nullitatibus, ex certa illarum scientia, confirmat, tunc nulla illarum porrò ratio habetur. 913. 77.
Modò illa Sententia, quoad merita causæ, justitiæ & legibus consentanea sit. 913. 78.
Sententia partium petitioni & disceptationi non conformis ipso jure nulla est. 913. 81. & seqq.
Judex Sententiam definitivam laturus quænam in oculis habere debeat? 913. 84.
Sententia, posthabita quæstione præjudiciali lata, utrum illam annullet? 913. 85.
Nimis præcipitanter lata Sententia ex capite nullitatis benè potest impugnari. 914. 87.
Sententia contra minorennem indefensum lata, regulariter, non subsistit. 1062. 241.
Sententia ex manifesto juris errore lata ipso jure nulla est. 1267. 175.
Sententia pro fœmina lata nihilominùs subsistit; licet sine curatore *in judicio* steterit. 1414. 140.
Etiam Judicis Sententia, qua transactio inter Patrem & filium naturalem de æquali ipsius cum legitimis liberis ad successionem admissione confirmatur, ipso jure nulla est. 1267. 174.
Per actionem ex L. 31. ff. de jurejur. redintegratam intenditur rescissio prioris Sententiæ. 562. 117.
Rescissio Sententiæ manifestas desiderat probationes. 562. 118.
Nec ad istum effectum juramentum in supplementum veritatis sufficit. 562. 119.
De Sententia ad consilium Jctorum præcisè ferenda vid. Responsum.
Restitutione in integrum adversus Sententiam vid. Restitutio in integrum.
executione Sententiæ vid. Executio.
In dubio benignior Sententia tutior. 765. 15.
In delictis semper mitior Sententia amplectenda. 1550. 155.

SEPARATIO.

De Jure Separationis ordinario dominis in concursu creditorum competente vid. Credd. concursus.
Quæ in oratione separata tractantur, suam etiam singularem determinationem exindè accipiunt. 109. 15.

SEPULTURA. SEPULCHRUM.

Sepulturæ causa aliquid accipiens, de Jure Canon. Simoniæ reatum incurrit. 478. 166.

Jus sepeliendi ad Laicos haud pertinere contendit Abbas Panormitanus. 478. 167.

Sepulchra nec emi, nec vendi valere Curia Mechliniensis pronunciavit. 478. 168.

Etiam de Jure Justinianeo locus, in quem corpus hominis mortui, animo sepeliendi, illatum est, ex primo momento hujus illationis, religiosus efficitur. 478. 169.

Sed hoc non impedit, quo minùs, hoc Jure, Sepulchra habeamus tùm hæreditaria, tùm familiaria. 478. 170. & seq.

Quæ sint hæreditaria, quæ familiaria? 478. 170. & seq.

Sepulchra de Jure Justinianeo sunt extra commercium. 479. 173.

Nec in venditionem, aliamve quamcunque conventionem deduci possunt, nisi per consequentiam & in modum alicujus accessionis. 479. 174.

Proprietas Sepulchri in alium transferri per LL. Romanas nequit. 479. 175.

Jus Sepulturæ seu jus mortuum inferendi & sepeliendi, ceu non religiosum, etiam Jure Romano, in alterum quovis titulo benè transferri potest. 479. 176. & 178.

An Jus Sepulturæ, & jus Sepulchri reverà differant? 479. 177. & seqq.

Affertur præjudicium de remuneratoria Sepulchri hæreditarii donatione. 479. 180. & sq.

Quid hîc caveant Canones? 479. 181.

Moribus modernis non saltem Jus sepeliendi; sed & ipsa Sepulchra vendibilia & in commercio sunt. 479. 183.

Modò non in prophanos vertantur usus. 479. 184.

Sepulchra & Fornices, Schwibbögen zum Begräbnus, hodiè vendi & cedi possunt. 479. 186.

Hodiè, ut Sepulchra sint in commercio, totius ferè Germaniæ moribus obtinet. 479. 187.

Etiam in Ecclesiis Reformatis, imò ubique ferè locorum. 479. 188.

In Saxonia civitates reperiuntur, ubi locum Sepulchri vix pro C. Joachimicis emere liceat. 479. 189.

Jus Sepulchra vendendi hodiè adeò invaluit, ut expediat ratione valoris & pretii correctionem adhiberi. 479. 190.

Hodiè etiam in Ecclesia Sepulchra ità possidentur, acsi sint in commercio. 479. 192.

Etiam in Belgio Sepulchra, hodiè, magno pretio venduntur. 480. 193.

Rectiùs dici videtur, non ipsum Sepulchrum; sed jus in illo speliendi in commercio esse. 480. 194.

Qui jus Sepulchri habet, minùs rectè illius dominus dicitur. 480. 195.

E contra illius quasi seu usuale dominium habere rectè dicitur. 480. 196. & sq.

Vi hujus dominii Sepulchrum, ratione materialitatis, omni spiritualitatis mixturâ exclusâ, in hæreditate esse, in hæredes transire, imò etiam in concursu seu processu edictali à creditoribus distrahi potest. 480. 198. & sq.

Modò sit hæreditarium; non familiare, vel fideicommissi, aut majoratûs nexu devinctum. 480. 200. & sq.

Usus Sepulchri hæreditarii & pretio æstimari & distrahi potest, & quolibet titulo alienari. 480. 202.

Adferuntur præjudicia, ubi talia Sepulchra, pro satisfactione creditorum, fuere distracta. 480. 204. & seq.

Ad usum hujusmodi Sepulchri tuendum etiam utilis confessoria à DDbus conceditur. 481. 207.

Dominium Sepulchrorum familiarium & hæreditariorum ad Ecclesiam pertinere; quoad usum verò illa ad privatos spectare, dicit etiam Schilterus. 481. 208.

Ex hoc, quòd Sepulchra, hodiè, titulo emptionis acquiri valeant, infertur, quòd illa etiam præscriptionis objectum constituant. Ad quem effectum? 481. 209. & sqq.

Quando possessio Juris suos mortuos in aliquo loco sepeliendi est titulata, tunc ad præscriptionem etiam sola longi temporis possessio sufficit. 482. 219.

Longissimi temporis præscriptio etiam ad jus sepulturæ præscribendum, nec titulum requirit, nec bonæ fidei probationem. 482. 223.

Defectus tituli in longi temporis præscriptione, & probatio malæ fidei in longissimi temporis præscriptione, etiam Sepulchri possessori opponi potest. 482. 225.

Bona fides, inter alia, per securam & justam Rei credulitatem, Ecclesiæ Præfectorum aliquoties accommodatam patientiam, & solam pecuniæ exactionem pro sepulchri apertura rectè probatur. 482. 212. & sq.

Novi Superintendentis, venerandi Ministerii, Præfectorum Ecclesiæ, totiusque Magistratus, & omnium Civium scientia cum patientia conjuncta, in jure Sepulchri hæreditarii per præscriptionem acquirendo, vices tituli benè explere potest. 483. 234.

An ad præscribendum jus Sepulchri hæreditarii titulus præsumptus sufficiens sit? 483. 236.

Sepulturæ & capellæ extant in loco parenti; unde Episcopus suam ignorantiam, contra præscriptionem, allegare non potest. 483. 238.

Titulus præsumptæ donationis ex magnitudine meritorum Superintendentis erga Ecclesiam, per tempus longissimum ipsi concreditam, cæteris paribus, rectè inducitur. 483. 243.

Ex sumptuosa profundi & lati, undecunque murati, & lapidibus sepulchralibus cooperti Sepulchri exstructione colligitur intentio veri hæreditarium, vel familiare extruendi Sepulchrum. 485. 260. & sqq.

Ex ſola Sepulchri extructione ejusdem poſſeſſio in continenti quæſita cenſetur. 485. 262.
Et hoc jus etiam in hæredes tranſit. 485. 263.
Ex ſubſecuta aliquot corporum ex familia mortuorum Sepultura in ejusmodi loco ingens pro qualitate hæreditaria exurgit præſumtio. 485. 264.
Paucis annis, poſt talis longi, lati, & profundi, undecunque murati, & duobus cippis tecti Sepulchri exſtructionem ſubſecuta illatio mortuorum liberorum, & quidem aliunde huc transvectorum, & interjectis compluribus annis ulteriùs defunctorum aliorum liberorum, absque contradictione Eccleſiæ Proviſorum, facta illatio inſigni argumento eſt hæreditarii Sepulchri conceſſionis. 485. 268. & ſqq.
Exactio donarii, pro apertura talis Sepulchri, Eccleſiæ faciendi, à juratis illius Proviſoribus ipſis, diverſis occaſionibus facta, urgentiſſimum Sepulchri hæreditarii argumentum ſuppeditat. 485. 274.
Præſertim ſi poſſeſſor Sepulchri etiam tale donarium charitativum exolvere renuat. 485. 275. & ſq.
Dignitas Superintendentis, ceu in terris Evangelicis de dignitate Epiſcopali aliquatenùs participans, non patitur credere, quòd Superintendens, illicito auſu, Sepulchrum hæreditarium, vel familiare, per fas & nefas, ſibi ipſi addixerit. 486. 280. & ſq.
Ex inſcriptione & inſignibus cippo inciſis an hæreditarii Sepulchri qualitas probetur? 486. 285. & mult. ſqq.
Præſertim ſi temporis longiſſimi vel immemorialis poſſeſſio concurrat? 487. 302. & ſqq.

SEQUENS. Conf. Antecedens.

Ea, quæ negotium ſtatim ſequuntur, juris intellectu, eidem ineſſe cenſentur. 1515. 13.
De actibus aliquam conventionem vel diſpoſitionem ſequentibus vid. porrò Actus. Obſervantia.

SEQUESTRUM.

Sequeſtrum neceſſarium ſeu judiciale pro remedio legibus exoſo habetur. 91. 824.
Nec id aliter admittendum, quàm ſi nullum aliud remedium ſuppetat. 91. 825.
Poſſeſſio ſemel legitimè quæſita, ſine cauſa graviſſima, ex. gr. metus armorum, vel dilapidationis, per ſequeſtrationem, non debet auferri. 91. 826.
Poſſeſſionem nullatenùs dubiam, ne quidem in caſu metûs armorum, ſequeſtrare permiſſum. 91. 828.
Sequeſtratio tùm demùm licita eſt, quando defenſio poſſeſſionis tantæ difficultatis eſt, ut periculum & turbas, per eandem, amoliri impoſſibile ſit. 91. 829.
Sequeſtratione, tanquàm executionis ſpecie, non debet fieri proceſsûs initium. 91. 831.
Quantum eſt commodum ex poſſeſſione, tantum incommodi per rei Sequeſtrationem iclum.
Appellatione ad ſuperiorem legitimè interpoſitâ, poſſeſſio, ſine vitiô attentati, ſequeſtrari non poteſt. 91. 832.
Si poſt interpoſitam & introductam appellationem ad Sequeſtrum decernendum juſta cauſa emergat, hoc non à judice inferiore; ſed ſuperiore, decerni debet. 91. 833.
Sequeſtratio magnam cauſæ innovationem inducit, quam tamen appellatio quiescere jubet. 91. 834. & ſq.
Quando judex à quo Sequeſtrum, per modum proviſionis, etiam in poſſeſſorio ſummariſſimo, ad ſcandalum, & armorum timorem evitandum decernit, illud, juxta communem attentatorum naturam, revocatur. 92. 837.
Judex à quo expenſas parti, cui tale Sequeſtrum præjudicavit, reſtituere tenetur. 92. 838.
Præcipuè tunc, quando ei non ſaltem interpoſita Appellatio legitimè intimata; verùm etiam poſſeſſio, cujus Sequeſtrationem contra jura decernit, ipſius præſcitu & cum ſpecifica ipſius approbatione, ab aliquo apprehenſa fuit. 92. 839. & ſqq.

SERVITIUM. SERVITUS.

In dubio, quoadusque Servitus probatur, res & perſona quælibet libera præſumitur. 649. 58. 164. 32. & ſqq.
Per ſententiam non conſtituitur Servitus; ſed tantùm declaratur. 741. 313.
Optima cautela *pro ruſticis hæc eſt*, ut ad nova, vel juſto graviora Servitia vocati proteſtentur, vel ad ſuperiorem provocent. 193. 373.
Utrum jus operas à ſubditis, &c. exigendi continuis, an verò diſcontinuis Servitutibus magis aſſimilandum ſit? 220. 646.
De Servitiis feudalibus vid. Feudum. Vaſallus.

SERVUS.

Defuncto poſſeſſore ne quidem Servi ab illo relicti ipſius poſſeſſionem continuant. 1059. 200.
Uſucapio, vivente adhuc domino inchoata, per tempora hæreditatis jacentis, à Servis illius continuari, & ex cauſa peculii etiam de novo poſſeſſio ab illis acquiri poteſt. 1059. 202. & ſq.
Actio de Servo corrupto utilis ad quid hodiè competat? 139. 53.
Servo, ex joco, aliquid mali perſuadens, an ſubjaceat actioni de Servo corrupto? 578. 43. Conf. Famulus. Homo proprius.

SIGILLUM.

Sigilla in vim voluntatis, conſenſus, atque perfectionis apponi ſolent. 833. 130.
Actusque celebrati perfectionem operantur. 833. 131. & ſq.
Scriptura, in quam magni ponderis negotium, inter illuſtres perſonas celebratum, relatum eſt, ob intermiſſam uſitatam Sigillorum impreſſionem, pro nudo concepto, & non obligatoria punctatione habetur. 834. 133.

In dubio Sigilla saltem facilioris probationis & majoris securitatis gratia, quàm ex absoluta necessitate, adjecta præsumuntur. 826. 36.
Ad hoc, ut Sigillum ad validitatem negotii præcisè necessarium intelligatur, qualis contrahentium mentis declaratio requiratur? 826. 40. & sqq.
Solius Sigilli judicialis appositio Divisionem non statim efficit judicialem. 1269. 186.
Sigillum solum, sine subscriptione Cancellarii, Secretarii, vel Actuarii, an etiam in causa magni ponderis probet? 217. 624. & sqq.
Hodiè, regulariter, Sigilla sola fidem merentur. 218. 626.
Nisi de gravi præjudicio agatur. 218. 627. & sq.
Hanc limitationem generali consuetudine observari autor est Innocentius. 218. 629.
Eademque imprimis in inferioribus Prælatis obtinet, ac Abbatissis Principali dignitate non corruscantibus. 218. 630.
Et omnium maximè in talibus instrumentis, quibus Abbas ejusmodi vel Abbatissa aliquid in præjudicium sibi concrediti monasterii confitetur. 218. 631.
Sigillum conventus Monachorum, aut Monialium facilè surripi potest. 219. 637.
Abbatissa cœnobii, ab Officiali suo, & eô præsente, gesta ipsius cœnobii Sigillo corroborans utrum ei præjudicet? 174. 149. & sqq. junct. 241. 178. & sqq.
Commoda Sigilli spectant ad usufructuarium. 681. 76. & sq. 1739. 27.
De subsignatione testium testamentariorum vid. Testamentum.
Sigillo notariatus vid. Instrumentum.
falsis Sigillis vid. Falsum.

SIGNUM.

De Signis meri Imperii executivis, Stockh und Galgen/ vid. Jurisdictio.

SILENTIUM.

Quicquid pars, in judicio, Silentiô transmittit, nec contradicit, meritò pro concesso & confesso habetur. 191. 349. & sq. 332. 17. 1214. 57. cons. 19. n. 38.

SIMILE.

De Similibus idem judicium ferendum venit. 304. 95.
Dictio, Dergleichen/ est ampliativa, & omnia Similem qualitatem habentia complectitur. 617. 43.
Inter Similia facilè erratur. Probatur hoc per varia exempla. 646. 5. & sqq.

SIMONIA.

Vid. Divinus. Sepulchrum.

SIMPLICITAS.

Simplicitas furis quatenùs pœnæ mitigationem operetur? vid. Furtum.
De Simplicitate senum vid. Senex.

SIMULATIO.

Simulatio, tanquàm delicti species, legitimam probationem efflagitat. 492. 25.
Præprimis si illa inter viros illustres, nobiles, & alias honoratas personas commissa dicatur. 291. 107. 400. 227. 492. 26.
Simulatio, regulariter, per solas præsumtiones benè probari potest. 492. 28.
Contra proprium contractum allegata Simulatio, per solas conjecturas seu præsumptiones, haudquaquàm probatur; sed testes ad hoc necessarii sunt. 492. 28.
Si quis ipse contractum, quocunque modo, saltem conciliaverit, vel de illo participet, tunc, contra suæ propriæ manûs subscriptionem, illum, ex capite Simulationis, impugnare non potest. 493. 29.
Ut Simulatio per juramentum in supplementum probari possit, non solùm semiplena illius probatio; verùm etiam specifica tùm modi, quô illam commissam prætendit, tùm & causæ impulsivæ, ob quam quis ad illam commotus fuerit, designatio requiritur. 493. 31. & sq.
Qui, amicitiam erga alterum simulando, nulla rixa vel odio interveniente, eum, somno sepultum, animo spoliandi vel planè occidendi, armis insultant, sine dubio, graviorem, ob hanc geminam circumstantiam, reatum incurrunt. 1345. 98.
Hujusmodi inimicô nulla pestis ad nocendum efficacior habetur. 1345. 99.
De Simulatione alterius personæ dolosa vid. Falsum.

SINGULARE. SINGULI.
Conf. Speciale.

In negotiis, quæ plures, ut Singulos concernunt, omnes, indè obligandi, subscribere tenentur. 833. 127.
De singularibus testibus vid. Testis.

SOCIUS. SOCIETAS.

Nemo ex Sociis, in re communi, invito altero, aliquid facere potest. 1443. 44. 320. 33.
Contradictio vel Prohibitio unius Socii majorem vim habet, quàm plurium concessio. 1443. 45. & seqq.
Socius, circa negotia Societatis, semper mandatum ab altero habere censetur. 1450. 101.
Dolus, à cujuscunque Societatis quæstuariæ præfecto commissus, potiùs Sociis præponentibus, quàm illis, qui cum ipso bona fide contraxerunt, officere debet. 1449. 87.
In determinatione partium lucri inter Socios, quorum alter insignem pecuniæ quantitatem, alter operas isti sorti æquales contulit, alter gratiam Principis, pro ipsorum quæstuaria negotiatione, saluberrimis privilegiis ab illo donandâ, ei conciliavit, alius omne periculum, omnesque molestias administrationis

tionis in se recepit, omnium istarum collationum sollicita ratio haberi debet. 731. 188.
Industria Socii haud rarò tanta est, ut Societati plus conferat, quàm pecunia. 731. 189.
Plus operæ, industriæ, pecuniæ, gratiæ, vel utilitatis ex sua solummodò authoritate, Societati conferens tanto etiam majorem partem lucri habere debet. 731. 190. & seq.
Litis consortes sunt instar Sociorum. 732. 202.
Litis consortes ità invicem pacti, quòd litem communibus impensis instruere, & tùm ejus periculum in commune subire, tùm & omnes ad ejus tractationem necessarias operas, vigilias, & curas in se suscipere velint, æqualium lucri & damni partium inter ipsos conventam participationem declinare non possunt. 731. 201. & seq.
Quando unus ex Sociis notabilem paratæ pecuniæ quantitatem, alter verò solas operas; sed Societati valdè utiles contulit, etiam sortis Proprietas cum talibus operis collata censetur, sic, ut quemliber Socium dimidia lucrorum portio sequatur. 732. 206.
Quando plures Socii, communi consensu, cum extraneo contrahunt, singuli tantùm pro rata obligantur. 1421. 211. 1445. 55.
In Societate nemo invitus manere tenetur. 321. 42.
In quibus casibus hoc limitetur? 322. 50. & seqq.
Intrepida criminis Sociæ denunciatio, sub gravibus, in actu confrontationis, obtestationibus, & Divinæ vindictæ imploratione facta, contra denuntiatam, ad omnia objecta vel planè tacentem, vel sub simplici negatione respondentem, haud contemnendum indicium parit. 1026. 262.
Socium criminis denuncians, si contra seipsum confiteatur, denunciationi suæ multum verisimilitudinis hoc ipso conciliat. 1026. 264.
Inquisitus non debet de certa aliqua persona, tanquàm criminis Socio, interrogari. 1022. 205.
Reus delictum suum confessus, hac ipsa de causa, quòd famosi delicti se reum fatetur, infamis evadit, & propterea jurata ejus depositio contra criminis Socium non sufficiens est; sed per torturam firmata requiritur. 1022. 207. & sq. 1034. 52.
Quidsi concurrat aliud indicium? 1022. 209. & sqq.
Verisimilitudo indiciorum contra denuntiatam criminis Sociam militantium hoc operatur, ut denuntians tanto remissiori torturæ subdatur. 1023. 218.
Ad infirmandam criminis Socii denunciationem non satis est, ipsos post crimen commissum, vel attentatum, in gravissimam delabi inimicitiam; sed hæc denunciationem præcedere debet. 1024. 231. & sq.
In Assassinio etiam criminis Socius de facti veritate, sub torturæ cruciatibus interrogatus, ad convincendum Assassinatorem, etiamnon concurrentibus ullis aliis indiciis, fidem meretur. 1021. 197.
Multo igitur magis, si etiam alia adminicula concurrant. 1021. 198.
Duo criminis hujus Socii tertium denuntiantes, ad decernendam torturam sufficiunt sine aliis adminiculis: Unus verò etiam aliis argumentis concurrentibus. 1021. 199.
Nominatio criminis Socii, ad hoc, ut indicium ad torturam constituat, quomodo in aliis delictis, extra assassinium, comparata esse debeat? 1021. 202. & sqq. junct. 1024. 230. & sqq.
Requisita illius in crimine assassinii non adeò præcisè necessaria sunt. 1021. 201. & sqq.

SOCIETAS Bb. CONJUGALIS. Conf. Uxor.

Connubialis Bb. Societas non saltem in LL. Justinianeis, præter promiscuum bonorum usum, incognita; verùm etiam in locis, ubi illa hodiè viget, tàm diversæ est naturæ, ut de illa, ceu irregulari planè Societate, sine clara Statuti dispositione, vix aliquid certi definiri valeat. 1755. 3. & seqq.
Illustratur hoc notabili, de Lubecana bonorum inter Conjuges communione, loco Meviano. 1756. 6.
In materia Societatis Bb. connubialis, verbis statuti vel pacti dotalis deficientibus, non ad communem quæstuariæ Societatis naturam; sed potiùs ad *Jus commune, ejusque de conjugibus* dispositionem recurri debet. 1756. 6. & 7.
In hac materia ne quidem ab alienis Statutis explicationem sumere licet; nisi vel Juris mutuatio, vel in aliis morum similitudo justam opinionem de similitudine juris faciat. 1756. 8.
Referuntur aliquot Loca, in quibus, præter Societatem simpliciter bonorum, simili ratione Bb. mobilium, tempore initi matrimonii à conjugibus collatorum, universalis communio, per consuetudinem, obtinet. 1756. 9. & seqq.
Universalis omnium Bb. Societas in specie sic dicta universalem quoque, tùm quoad bona collata, tùm quoad debita, etiam ante illam contracta, communionem inducit. 1756. 18. & seq.
Per eandem una domus & commixta familia inter conjuges inducitur. 1757. 25.
Etiam uxoris bona, pro debitis, ante mododictam Societatem, à Marito contractis, constante matrimonio hastæ subjugari possunt. 1757. 29.
De hoc, quòd conjux, in locis, ubi, præter acquæstum conjugalem, etiam bona mobilia, ab ipsis collata, statim, jure dominii, communicantur, etiam pro parte dimidia ad exsolvenda alterius debita obstrictus esse debeat,

beat, vix aliquod ſpecificum Statutum produci poteſt. 1757. 21.

Hæc ipſa tamen neceſſitas in communi Societatis quæſtuariæ natura nihilominùs ſatis eſt fundata. 1761. 68. & ſq.

Articuli de communione Bb. mobilium & ſolutione æris alieni habentur pro correſpectivis. 1761. 67.

Æquiſſimum eſt, ut conjux de omnibus ſui conjugis in Societatem univerſalem illatis bonis particeps factus, etiamdamni, ex alterius ære alieno, ante nuptias contracto proficiſcentis, particeps fiat. 1760. 53.

Idem etiam affirmatur de univerſali Bb. mobilium & acquiſitorum connubialium communione. 1760. 54. & ſqq.

Jus ex primo Societatis Bb. mobilium & acquiſitorum momento, creditoribus mariti, adverſus uxorem, pro parte dimidia, ſemel quæſitum, per ſubſecutam contrariam pactionem, illis nequit auferri. 1761. 62. & ſeqq.

Si ſponſa ſtatim ab initio cum ſponſo pactum Societatis hujus renuntiativum inierit, tunc illa ad æris alieni ab altero illati ſolutionem nullatenùs obligatur. 1761. 63.

Pactum, quòd uxor quidem de mariti illatis, vel univerſis, vel ſaltem mobilibus, & acquiſitis participare; nec tamen ad ſolutionem æris alieni, etiam ante nuptias contracti, obſtricta eſſe debeat, doloſum, ac propterea ipſo jure nullum cenſetur. 1761. 64. & ſeqq.

Etiam generali conſuetudini, ad communicationem commodi & incommodi utrumque conjugem adſtringenti, per pactum antenuptiale, derogare licet. 1761. 64.

In illis regionibus, ubi univerſalis in ſpecie ſic dicta Bb. communio inter conjuges obtinet, uxor pro debitis mariti etiam ante matrimonium contractis, adeò tenetur, ut ne quidem competentiæ beneficium adverſus mariti creditores locum habeat. 1762. 71. & ſq.

Idem etiam in illis obtinet locis, in quibus omnia bona mobilia & acquiſita inter conjuges jure Societatis ſunt communia. 1762. 73.

Etiam in hac Societate bona non cenſentur, niſi quæ, omni ære alieno deducto, ſuperſunt. 1762. 73.

Hæc jura non in ratione merè poſitiva & ſtatutaria; ſed in ipſius naturalis æquitatis dictamine, Jurisque communis principiis apertiſſimè fundantur. 1762. 74.

Utrum ſtatuta & conſuetudines, quæ uxorem ad ſolvendum pro marito obſtringunt, pro juſtis & validis habendæ? 1757. 24. & ſeqq. junct. 1762. 75.

Valet ſtatutum vel conſuetudo, quâ conjugi certa portio bonorum mariti defertur, ut ipſa omnem ſuam ſubſtantiam in communem conferat hæreditatem, eamque cum liberis hæredibus dividat. 1762. 76.

Tametſi uxor ampliſſimam dotem marito attulerit, & parum è contra vel planè nihil ex mariti hæreditate conſequatur. 1762. 76.

Uxor ejusmodi damnum, per pactum dotale, declinare negligens, illud non ſtatuto; ſed ſibimet ipſi imputare debet. 1763. 77.

Uxor, in caſu vel univerſalis in ſpecie ſic dictæ, vel omnium mobilium Societatis cum marito initæ, ad exſolvendum ejus æs alienum, ante nuptias contractum, non alia ratione, ac hæres creditoribus teſtamentariis, tenetur. 1763. 78.

Tametſi mariti morte Societas bb. iterum dirempta ſit. 1763. 79.

Hæc tamen Uxoris obligatio ſaltem de parte dimidia exaudienda venit. 1763. 80.

Ad hoc, ut Societas bb. inter conjuges excluſa dici poſſit, ſpecialis & expreſſa ſtatuti vel conſuetudinis, iisdemque approbatæ Societatis excluſio & renunciatio neceſſaria eſt. 1764. 88.

Illuſtratur hoc remiſſivè nonnullis exemplis. 1764. 89.

In Societate univerſali tùm in ſpecie ſic dicta, tùm & omnium mobilium, Renunciatio communionis non aliter, quàm ſtatim ab initio, ante contractum matrimonium, fieri poteſt. 1764. 90. & ſeq.

Pactum ab initio ſtatim inter conjuges initum, quòd quidem connubialis bonorum communio quoad ipſos intercedere; veruntamen certis caſibus iterum ceſſare debeat, cujus ſit effectus? 1764. 92. & ſeq.

Uxor ex omnibus, à marito, Societatis quæſtuariæ nomine, Gemeiner Haußhaltung zu guthem / initis contractibus, & quidem ex primo illorum momento, efficaciſſimè obſtringitur. 1447. 71.

Æs alienum ſociale, ab utroque Conjugum ſolvendum, etiam Jure Würtembergico, illud omne dicitur, quod ex tali cauſa venit, cujus commodum principale ipſi Societati cedit, & ad connubialem acquæſtum pertinet. 1447. 72. & ſeqq.

Ad hunc effectum, ut debitum dicatur ſociale, non requiritur, ut rebus, ex cauſa talis debiti comparatis, uterque conjugum, conſtante conjugio, æqualiter utatur, vel de illis diſponendi, & communiter negotiandi facultatem conſequatur. 1447. 73. & ſeq.

Multò minùs ad eundem neceſſarium eſt, ut negotium in communem Societatis utilitatem directum, præcisè in præſentia uxoris contrahatur. 1447. 75. & ſeqq.

Maritus ſuæ familiæ princeps, hujusque gratia contractæ conjugalis Bb. Societatis adminiſtrator & quaſi præpoſitus eſt. 1444. 51. 1447. 76.

Hinc omne illud, quod ipſe ſua opera & induſtria acquirit, etiam ejus uxori, tàm quoad dominium, quàm poſſeſſionem, pro parte indiviſa, confeſtim acquiritur. 1447. 77.

Etiamſi Maritus (intellige ſecundum Jus Wür-

uembergicum) hujusmodi contractus, proprio nomine celebraverit, & aliquid, quod aliàs ad hanc Societatem pertinet, ex illis quæsiverit. 1448. 78.

Hinc vicissim quoque Uxor ex ejusmodi contractu, ipsâ licet illius planè nesciâ inito, nihilominùs alterius debitrix efficitur, & ad omne, exindè proveniens, æs alienum, pro rata solvendnm, obligatur haud dubiè. 1448. 80.

Ad constituendum debitum sociale hoc solum sufficit, quòd res ex illo acquisita utrique conjugum, confestim, tùm qua dominium, tùm qua possessionem, communis reddatur. 1448. 82. & seq.

Tametsi debitum aliquod invita & contradicente uxore contractum sit; id tamen, dummodò in communem Societatis utilitatem fit factum, nihilominùs pro Sociali habendum. 1448. 84.

Neque creditor, hoc casu, versionem in rem & utilitatem communis Societatis specificè demonstrare tenetur. 1448. 85.

Æquè ac in tali etiam casu, quando maritus in communem quidem Societatis utilitatem contraxit; sed deindè pecuniam, &c. exindè receptam dilapidavit, creditori petenti, ut debitum illud ex communi acquæstu, vel ex aliis conjugum bonis solvatur, specifica versionis probatio pariter nullatenùs incumbit. 1448. 86.

Ad legitimandum debitum sociale sufficit, si creditor probet, maritum Societatis causa, sive in verisimilem ejus necessitatem, vel utilitatem, pecuniam, vel aliam rem accepisse. 127. 238. & seqq. 1449. 89. 1450. 100. & seqq.

Hinc etiam, si maritus, Societatis gratia, æs alienum contraxerit, licet eventus non responderit, & pro sperato lucro damnum inde secutum fuerit; tamen debitum manet sociale. 1449. 90. 1450. 102.

Idque sive casu fortuito, sive mariti imprudentia & culpa damnum illud contigerit. 1449. 91.

Licet Ædes, quarum comparandarum, vel noviter exstruendarum gratia, maritus mutuam pecuniam accepit, mox iterum in cineres redactæ fuerint; tamen pretium pro illis debitum, vel mutuum earum causa contractum, ab utroque conjugum, solvi ac restitui debet. 1449. 92.

Idem dicendum, si marito pecunia, ex venditione rerum socialium redacta, per furtum, vel rapinam, domi, vel foris, rursus fuerit ablata. 1449. 93.

Si oves, vel aliæ pecudes, communis quæstûs gratia, in Galliam, ut ibi cariùs vendantur, missæ, per luem, inter ejusmodi pecudes, ibi grassantem intereant, totum illud damnum sociale est. 1450. 98.

Sufficit, negotium, ex quo debitum Sociale processit, ex prima Socii conjugalis intentione, utiliter gestum esse, etiamsi effectu el planè non responderit. 1450. 101.

Etiam statuta, quibus æris alieni, durante matrimonio contracti, solutio utrique conjugi imponitur, ità passim DDres interpretantur, quòd, si quidem maritus in sui solius utilitatem contraxerit, uxor pro illo haudquaquàm teneatur; Sin verò contractus ab illo celebrati, ex bona ipsius intentione, in communem Societatis utilitatem fuerint directi, tunc ambo conjuges, ex tali, ceu verè sociali, debito obligentur indubiè. 1450. 103.

Ad fundandum debitum sociale non sufficit, contractum constante Societate bonorum conjugali fuisse initum; sed & porrò requiritur, ut ille quoque ratione communis utilitatis fuerit initus. 1451. 104.

Etiam Jure Würtembergico uxor, ex contractibus mariti Socialibus, statim, pro parte dimidia, efficaciter obligatur. 1451. 106.

Uxor ad exolvendum æs alienum sociale, à se & marito contractum, tenetur; tametsi ipsa nullum alium adhibuerit curatorem. 1451. 116. & sqq.

Utrum hæc in principio Tit. XXIX. Part. 1. Juris Provinc. Würtemb. obvia verba: Es wäre dann/ daß Sie aus freyem und gantz ungezwungenem Willen/ und NB. gemeiner Haußhalttung zu guthem thäte/ solches auch vor Gericht genugsamlich erscheinte/ de reali & effectiva versione *in rem communis Bb. Societatis*; an verò tantùm ità accipienda sint, ut, juxta illa, contractum in communem Societatis utilitatem, saltem ex voto, atque intentione contrahentium conjugum, vel utriusque, vel solius mariti, si ipse, ceu hujusdem Societatis præpositus Magister, eundem solus inierit, celebratum esse sufficiat? 1470. 265. & seqq.

Hæ duæ positiones: Quòd ad istum effectum, ut ex contractu, à solo Marito cum tertio inito, etiam uxor obligetur, debitum Societatis causa, seu in Societatis utilitatem contractum esse debeat: Et quòd, ad eundem effectum, pecuniam, vel rem, ex contractu, in communem pariter Societatis utilitatem, à solo marito, cum aliis inito, acquisitam, etiam realiter & effectivè in rem uxoris versam esse oporteat, toto cœlo à se invicem differunt. 1471. 276.

Tametsi maritus pecuniam, Societatis causa, mutuò acceptam in suam propriam utilitatem converterit; uxor tamen ex semisse ad ejus restitutionem obstricta est. 1471. 276.

Hinc creditor, cum marito bona fide contrahens, non tenetur inquirere, in quam causam maritus eam sit conversurus? 1471. 276.

An hæc regula, quòd in rebus communibus socii prohibentis conditio sit melior, & quòd in talibus rebus Socius, invito altero, nihil facere possit,

possit, etiam in Societate bonorum conjugali, præprimis ex parte uxoris, obtineat ? 1444. 47. junct. 1448. 84. 1475. 312. & seqq.

Æs alienum, per periculosam, omniumque prudentum judicio damnosam mariti negotiationem, contra uxoris & amicorum seriam dehortationem, prætensivè tamen in communem Societatis utilitatem, contractum, an pro debito sociali haberi possit ? 1444. 50. & seqq.

Maritus pecuniam ex contractibus, in communem Societatis utilitatem initis redactam, ludendo, heluando, vel simili modo consumens, utrum creditori, vel potiùs Sociæ uxori noceat ? 1444. 52. & seqq. 1449. 87. junct. 1476. 321. & seqq.

Quoad contractus, in verisimilem saltem & probabilem communis Bb. Societatis utilitatem initos, sola uxoris contradictio non impedit, quo minùs debita per eosdem contracta sint Socialia, ex communi acquæstu sociali solvenda. 1475. 314.

Aliud dicendum, si maritus aliquam prorsùs insolitam, suæ conditioni, atque professioni non convenientem, omniumque judicio damnosam, vel saltem valdè periculosam negotiationem suscipiat. 1475. 315.

Si bona fide cum alterutro, vel utroque conjugum contrahentes certum communis utilitatis eventum vel effectum præstare tenerentur, ipsis, per hoc, obligatio ferè ad impossibile incumberet. 1475. 316.

Maritus ad felicem ac prosperum contractuum, Societatis bonorum conjugalis causa, à se initorum, eventum præstandum, non magis, ac alii contrahentes, tenetur. 1475. 319.

Si maritus pecuniam suæ fidei administratoriæ commissam Baccho, Venere, vel simili prodigali modo consumpserit, uxor, regulariter, exindè non tenetur. 1422. 218.

Quando uxor, unà cum marito, cum tertio bona fide contrahit, tunc, licet maritus pecuniam exindè receptam postea prodigaliter consumpserit, illa tamen pro parte dimidia efficaciter obstricta manet. 1422. 220.

An conjugalis bonorum Societas excludat beneficium Senatus-consulti Vellejani, vel novæ constitutionis ? vid. Uxor. Fœmina.

Quando creditor, tempore contractûs, nondùm scivit, vel scire potuit, quòd maritus pecuniam, vel rem, Societatis causa, à se emptam, malè collocaturus, vel planè dilapidaturus sit, tunc nihilosecius uxorem, ex mariti, ceu Societatis præpositi, contractibus, convenire potest. 1446. 66. & seq.

Dolus vel culpa mariti, ceu conjugalis bonorum Societatis præpositi, justiùs uxori, quàm creditori, bona fide, in communem Societatis utilitatem, cum illo contrahenti, imputatur. 1446. 67. & seq.

Damnum ex Baccho, Venere, alea, similive mariti prodigalitate descendens innocenti ipsius uxori, regulariter, imputari non debet. 1476. 321.

Diversum tamen, quoad hoc punctum, pro Statutorum inter conjuges obtinentium diversitate, judicium ferendum. 1476. 322.

Si maritus pecuniam, vel aliam, Societatis nomine acquisitam rem non in Societatis causam impendat ; sed ludendo, vel alia prodigalitatis specie, cum gravi familiæ damno, deperdat, tunc, si quidem desuper inter ipsosmet conjuges, vel ipsorum hæredes controversia oriatur, tale damnum maritus haud dubiè solus de suo præstare tenetur : Sin verò inter talem creditorem & ambos conjuges lis desuper moveatur, tunc dolus à marito, ceu Societatis præposito, commissus longè justiùs uxori, ejusdem conditionis gnaræ, quàm extraneo, imputatur. 1476. 323.

Debitum Sociale, ab utroque conjugum contractum, regulariter, ex communi acquæstu, vel, in ejus defectu, ex propriis amborum conjugum bonis exsolvi debet. 1421. 208. & seq.

Quilibet tamen, regulariter, suam saltem dimidiam ; non etiam alterius exsolvere tenetur. 1421. 210. & seqq. 1445. 56. & seqq.

Etiam inspecto Jure Würtembergico. 1445. 58.

Quidsi uxor cum marito se in solidum obligaverit ? 1445. 58. & seqq. 1461. 192.

In contractibus communis Societatis gratia ab utroque conjugum celebratis, de Jure Würtembergico, ex parte uxoris, tùm demùm alterius extranei curatoris consensus, &, si summa C. florenos excedat, Judicis cognitio requiritur, si suspicio adsit, uxorem vi metuve, aut dolosa mariti persuasione, ad talem contractum fuisse inductam. 1421. 214.

Quando ambo conjuges, in conjugalis Societatis utilitatem, simùl cum tertio contrahunt, tunc etiam uterque ad illud solvendum æqualiter tenetur. 1453. 129.

Neque beneficium novæ Constitutionis vel Sctî Vellejani uxorem hic juvat. 1454. 130.

Ex sola uxoris renunciatione jus communibus seu amborum contrahentium conjugum creditoribus Socialibus quæsitum non auferetur. 1421. 216. 1455. 141.

Renunciatio acquæstus Socialis eas solùm uxores ab executione liberat, quæ in obligationibus non sunt nominatæ. 1422. 217. 1455. 144.

Hæc juris doctrina, quòd uxor, acquæstui Societatis conjugalis, suique mariti hæreditati, & exinde sibi debitæ portioni renuntiando, se ab ære Sociali eximere valeat, in omnibus his casibus, ubi uxor vel sola, puta sine marito ; veruntamen cum alterius legitimè constituti curatoris consensu, vel unà cum marito, vel simpliciter, vel in solidum, (modò

dò non pro marito) sese alteri obligavit, officium suum perdit. 1455. 138. & seqq.

Hujus generis statutariæ dispositiones, quòd nimirum renuntiatio acquæstus conjugalis uxorem ab iis saltem Socialibus debitis immunem præstet, in quæ ipsa, vel sola, vel cum marito specialiter non consensit, etiam in Palatinatu, Comitatu Solmensi & civitate Francofurtana similiter obtinent. 1455. 148.

Textus Juris Provinc. Würtembergici in parte I. tit. 75. §. Nicht weniger, de qualibus casibus sit exaudendus? 1455. 147.

Sicut unius conjugis morte ipsum conjugium, ità etiam conjugalis bonorum Societas similiter solvitur. 1402. 20.

Ubi ipsa Societas bonorum conjugalis jam totaliter dissoluta est, ibi nullum æs alienum Sociale contractum, neque quidquam ampliùs in hac Societate vel acquisitum, vel in illa consumptum, vel ex illa amissum, vel alienatum intelligi potest. 1403. 20. 1404. 33.

Universus acquæstus conjugum Socialis est instar alicujus rerum universitatis, quâ legatâ priùs debita sunt deducenda. 128. 259.

Hincque tale legatum non priùs præstandum, quàm prævia totius æris alieni deductione, vel præstita cautione de illo solvendo. 128. 260.

Legatum, à prima uxore, marito, ceu illius hæredi, injunctum, & demùm in secundo connubio solutum, in ordine ad secundam uxorem, debitum sociale dici nequit, nec ab illa solvendum venit, nisi in locis, ubi Societas bb. conjugalis est universalis in specie universarum fortunarum. 127. 242.

Proindè solutio ejusmodi debiti non ex acquæstu connubiali; sed ex reliquis à præmoriente marito relictis bonis, fieri debet. 127. 243.

Acquæstu hoc sociali uxori legato omnia debita Socialia ab ipsa solvenda sunt; sed non-Socialia à mariti hæredibus. 127. 244. & seqq. junct. 128. 259.

Eademque distinctio & tunc rectè adhibetur, quando integer Acquæstus Socialis, per loci Statutum, superviventi conjugi addicitur. 127. 246.

Superstes conjux, sub hoc respectu, quòd præmortuo, in omnibus mobilibus, succedat, ad solutionem æris alieni, quantumvis Socialis, solitariè non tenetur. 127. 248.

Debita socialia, der gemeinen Haußhaltung zur Nothdurfft / Nutzen / und guthem gemachte Schulden / ante omnia ex acquæstu conjugali solvenda. 128. 254. & seqq.

Sive illa communi conjugum consensu, sive à solo alterutro conjuge contracta fuerint. 128. 257.

Prædicta distinctio inter debita Socialia & non-Socialia etiam tunc attendenda, quando plenus acquæstus superstiti conjugi, per connubialia pacta, defertur. 128. 258.

SODOMIA.

Ad pœnam capitalem in crimine Sodomitico dictandam non præcisè, ut in aliis delictis carnis, actualis seminis & sanguinis commixtio requiritur. 1192. 8.

SOLARIUM.

Solarii nomine quid in LL. propriè indigitetur? 126. 227.

Fiscus, ratione Solarii publici non minùs, quàm ratione aliarum publicarum pensitationum, de Jure Communi, omnibus hypothecariis, licet anterioribus, creditoribus præfertur. 1440. 8. & seqq.

Aliud tamen in dominis directis privatis obtinet. 1440. 14.

SOLENNE. SOLENNITAS.

Facti impedimenta Solennitatem actus non tollunt. 542. 431.

Extrinsecorum Solennium interventus, regulariter, ex lapsu temporis immemorialis satis probatur. 213. 579.

Hæc regula tùm demùm procedit, si illa præsumtio pro actualiter observatis Solennibus, etiam per uniformem, constantem & certam observantiam, suffulciatur. 213. 580. & seqq. 215. 599. & seqq.

Præsumtio talium Solennitatum, ex solo temporis decursu desumpta, frivola & fragilis à DDbus appellatur. 213. 582. & seq.

Hinc præprimis elidituer & omninò enecatur, si à tempore pacti, in quo tales Solennitates adhibitæ præsumuntur, meritissimum contrarium, præprimis per tempus immemoriale, observatum probari queat. 214. 585. & seq.

Idem obtinet, si de Ecclesiæ, vel alterius pii corporis gravissimo præjudicio, præprimis tractum successivum habente, quæstio sit. 214. 587. & seqq.

Itemque, si ille, qui huic præsumtioni innititur, nullum verum sui juris titulum probare valeat. 214. 589.

Hinc multo magis dicta præsumtio nullum locum sortitur, quando alienatio ecclesiæ, vel cœnobio evidenter & manifeste damnosa est. 214. 593.

Utrum omissio Solennitatum canonicarum eo ipso probetur, quòd in recessu seu instrumento alienationis nulla illarum mentio fiat? 171. 111. & seqq. junct. 240. 859. & seqq.

Præsumtio interventûs Solennitatum extrinsecarum ex lapsu temporis, Jure potiùs civili, quàm canonico, obtinet. 215. 598.

Consensus in alienationem rei ad ecclesiam spectantis, ab Episcopo, vel Pontifice desiderandus, in archivis sollicitè asservari consuevit. 214. 590.

Probatio interventus talium Solennitatum exilis archivis facilè haberi potest. 214. 591.

Tametsi alicui libera facultas, nulla Solennitate servata, in causis criminalibus procedendi con-

concessa sit; tamen semper hæc conditio, dummodò de corpore delicti constet, subintelligi debet. 999. 124.
Tametsi in contractu, pro liberatione mariti incarcerati, vel incarcerandi, ab uxore inito, Solennitates necessariæ adhibitæ haud fuerint, iste tamen, ex causæ, propter quam celebratus est, favore nihilominùs subsistit. 1465. 236.
Solennitates statutariæ non habent locum, quando uxor ex causa pia se obligat. 1465. 236. 1466. 245.
De Solennitatibus alienationis bonorum ecclesiasticorum, & similis vid. porrò Ecclesia.
probatione Solennitatum testamentariarum vid. Testamentum.

SOLIDUS.

Quid per Solidos hodiè intelligatur? 541. 408.

SOLITUM.

Ex iis, quæ communiter fieri solent, validum sumitur argumentum. 657. 182.
Ex eo, quod consuetum & Solitum, cujusliber, præprimis dubii, negotii interpretatio justissimè petitur. 834. 135. 1144. 413. 1145. 424.
Ex Solitis fortissima & optima præsumtio nascitur. 834. 136. 973. 763. & seqq.
Ità, ut onus probandi contrarium in adversarium rejiciatur. 834. 137.
In cujusvis testatoris familia, ipsomet teste, fieri solita, in dubio pariter lex facta præsumit. 1146. 415.

SOLITUDO.

Conatus latrocinandi, in Solitudine, vel alio remoto loco exercitus, ex hac quoque circumstantia, insigniter aggravatur. 1345. 100.

SOLLICITATIO.

De Testamento per nimias Sollicitationes extorto vid. Testamentum.

SOLUM.

Res in alieno Solo defossæ, affixæ, exstructæ, positæ, satæ, plantatæ quousque illius Soli domino acquirantur? 126. 231.
Cur Lacus Coriarius in Solum Civitatis, vel cujusvis privati, de annuo locario cum infodiente pacisccntis, infossus non cedat domino loci? 126. 233.

SOLUS.

Particula, Solus, est exclusiva omnium aliorum. 521. 128. 955. 559.

SOLUTIO.

Aliud pro alio invito creditori solvi haud potest. 730. 175.
Judex debitorem ad Solutionem totius sortis & usurarum, intra certum terminum faciendam, condemnans, arrestum, hujus debiti gratia, jam antea decretum in dubio non relaxasse; sed potiùs confirmasse censendus est. 1661. 47. & seq.
Cautionem pro Solutione, regulariter, nemo acceptare tenetur. 1662. 56.
Nihil tàm naturale est, quàm eo modo quodque dissolvi, quò & fuit colligatum. 967. 694.
Particularem Solutionem, regulariter, nemo admittere cogitur. 81. 732.
Commodum particularis Solutionis successori in emphyteusi indultum non debet in damnum fructuarii porrigi. 702. 366.
Licet quantitas debita statis temporibus exsolvi debeat; tamen illa confestim tota debetur. 702. 367.
Stipulatio quantitatis annua, bima, trima die solvendæ, an pro una vel pluribus haberi debeat? 702. 373.
Legatum annua, bima, trima die solvendum non multiplex censetur; sed tantummodo unum. 702. 375.
In conventionibus in diem contractis dies saltem Solutionis gratia adjectus censetur. 702. 370.
Dies Solutionis, regulariter, in gratiam debitoris adjicitur. 702. 380.
Quando debitor, ex pluribus causis obligatus, simpliciter aliquid solvit, tunc, regulariter, arbitrio creditoris, in quam causam solutum imputare velit, relictum censeri debet. 1731. 29.
In dubio tamen hæc ipsa electio seu imputatio in causam duriorem facta præsumitur. 1731. 30.
In classem ejusmodi duriorum causarum præcipuè etiam hæc refertur, pro cujus securitate etiam fidejussores suam fidem obstrinxerunt. 1731. 31.
Per multas vices reiterata usurarum, pensionum, vel partium debitæ quantitatis Solutio non numeratæ pecuniæ querelam prorsùs excludit. 1325. 30.
Quando causa metus, ex quo quis aliquid promisit, tempore subsecutæ Solutionis adhucdum duravit, tunc, regulariter, metus, per subsecutam Solutionem, haud censetur purgatus. 1618. 140.
De Solutione usurarum ex putativo capitali per plures annos facta vid. Usura.
diuturna Canonis emphyteutici Solutione vid. Emphyteusis.
Solutione legatorum ex testamento invalido facta vid. Legatum.
indebiti vid. Condictio indebiti.
ab administratore alterius bonorum facta vid. Administrator. Pater.
censûs annua vid. Census. Reditus.
pecuniæ creditori privilegiato à creditore simplici facta, ejusque effectu, vid. Credd. concursus.
Quale tempus, Solutionis, an contractus, in casu

ſu mutatæ monetæ bonitatis, reſpici debeat? vid. Moneta. Thalerus.

De terminis Solutionis, von Zahlungs-Friſten/ vid. Terminus.

SPECIALE. SPECIES. Conf. Generale.

Specialis expreſſio, omnis dubitationis tollendæ gratia, ab ipſo LLatore facta, omnem extenſionem omninò excludit. 534. 282.

Specialis conventio, æquè ac conſtitutio, derogat generali. 177. 183.

Speciei, per genus, derogatur haudquaquàm. 177. 184.

Species abſolutè poſita ſemper habet reſtrictum genus prædicationis, ſive genus præcedat, ſive ſequatur. 177. 185.

Certarum ſpecierum enumeratio an taxationis gratia facta cenſeri debeat? 178. 190.

Concurſus duorum vel plurium Specialium in una eademque re vel perſona, regulariter, non admittitur. 1195. 54. 1263. 113.

Hinc & à tali interpretatione, qua duo vel plura Specialia inducuntur, ſedulò abſtinendum. cons. 16. n. 868.

Imò tale Statutum, in quo duo vel plura Specialia concurrunt, regulariter, abſurdum DDres pronuntiant. cons. 16. n. 869.

De reſtitutione pecuniæ mutuò acceptæ, &c. in certa monetæ Specie facienda vid. Moneta, Thalerus.

SPECIFICATIO JURATA.

In caſu non confecti legitimi inventarii res hæreditariæ, mediante juratâ Specificatione, ſunt manifeſtandæ. 555. 14.

Hujus juramenti effectus eſt, ut omnes à jurante, tùm juris, tùm hominis, præſumptiones removeantur. 556. 15. & ſq.

SPES.

Nemo ſummè incertam, & lubricam, ſicque nullatenùs conſiderabilem Spem, magno ſumtu, & moleſtiis redimere voluiſſe præſumi debet. 723. 84. & 93.

Nemo, omnem in caſum, utro modo res ceciderit, complurium annorum laboribus, expenſis, & innumeris moleſtiis, ſemetipſum, ſine Spe remuneratoriæ, in caſum, ſi ſcopum ſuorum laborum feliciter obtinuerit, ab aliis obtinendæ ſatisfactionis, ſubjugare voluiſſe cenſeri poteſt. 723. 87. & ſq.

Nemo magnæ Spei jacturam, ſine juſta & probabili cauſa, facere voluiſſe, in dubio præſumitur. 294. 150. & ſqq. 724. 94.

Multo minùs hujusmodi præſumptio de illo, qui in rerum ſuarum adminiſtratione exactiſſimus eſt, pedem figere poteſt. 724. 95. & ſq.

Etiam Spes ſuum pretium habet. 749. 385.

Etiam Spei emtori, ſi enormiter ſe læſum probare valeat, enormis læſionis querela competit. 749. 386.

Quomodo læſio in tali caſu computetur? 749. 387.

ſibi debet imputare, qui Spem majoris; ſed incerti, & hucusque deſperati, futuri commodi diffidentiùs concepit, & fortunam pro arbitra eligere noluit, atque ità, ob casûs incertitudinem, minus quidem; ſed certum emolumentum paciſci maluit. 755. 461.

Spes, debitum iri, in omni conditionali conventione, & dehinc etiam in conventionali fideicommiſſo, in hæredes tranſit. 870. 171.

Spes iſta, ex pacto vel conventione debitum iri, ex cauſa oneroſa & lucrativa ceſſibilis eſt. 870. 173. & ſqq.

Confeſſio Spe præmii elicita nihil roboris habet. 1653. 22. & ſeq.

SPOLIUM.

Actio Spolii quid ſit? 744. 345.

Quænam ejus ſint requiſita? 744. 346. & ſqq.

Quænam actor, in hac actione, probare teneatur? 745. 350. & ſeqq.

Spoliatio eo ipſo intelligitur probata, quo actoris antiquior poſſeſſio probatur. 745. 351. & ſeq.

Ad ſtatuminandam Spolii actionem non requiritur vis, nedùm atrox & armata. 745. 355. & ſeq.

Qui, ſine violentia, ſua poſſeſſione aliquem privat, actioni quidem Spolii; ſed non etiam interdicto unde vi, ſe obnoxium reddit. 745. 356.

Actio Spolii omnibus competit, qui de aliqua re vel vi dejecti, vel *quibus quocunque alio modo*, ſine juſta *cauſa*, *res fuit ablata*. 745. 358.

Etiam ille, qui jure ſuo uti impeditur, dicitur Spoliari. 745. 359.

Ut & ille, qui ad ſuam poſſeſſionem non ampliùs admittitur. 745. 360. & ſeq.

Dejectus dejectorem rursùs incontinenti, licet coadunatis hominibus, expellens, nullius Spolii reatum incurrit. 1050. 93. & ſeqq. 1051. 107. & ſeqq.

Rem ſtatim recuperans malè dicitur Spoliatus. 1050. 99.

Nemo poſſeſſione ſua, quantumvis injuſtiſſima, debet Spoliari. 625. 179.

Emphyteuta ſui prædii poſſeſſione, ſive cum, ſive ſine violentia Spoliatus, etiam contra ſuum Principem, non minùs, quàm contra privatum, debet redintegrari. 626. 188.

Ordinarius proceſſus, in talibus caſibus, etiam à Principe, contra ſubditum ſuum inſtitui debet. 626. 190.

Totius caſtri, ſucceſſori feudali cum domino agnato communis, occupatio, privata autoritate facta, illiusque præcluſio à totali ejus uſu ſpeciem Spolii conſtituit. 744. 344.

Injuſta Spoliati poſſeſſio Spoliantem haud relevat. 745. 365. 744. 342. & ſeqq.

Etiam injuſtiſſimus poſſeſſor, ſua poſſeſſione, per Spolium, deſtitutus, ante omnia reſtituendus venit. 746. 367.

De remedio Legis 7. Cod. unde vi vid. Vis.

Actio Spolii etiam creditori pignoratitio competit. cons. 20. n. 8.

Modò pignus per contractum realem pignoratitium sit constitutum, vel hypothecæ per nudam conventionem constitutæ possessio, ex post facto, ex justa causa, ad creditorem pervenerit. cons. 20. n. 9.

Quodsi verò hypotheca in sua ordinaria natura remaneat, creditor hypothecarius uti non spoliari; ità etiam de Spolio experiri non potest. cons. 20. 10. & seq.

Utrum creditori hypothecario actio Spolii, ex eo, competere adstrui valeat, quia ipse debitoris sui hæres effectus etiam possessionem rerum sibi hypothecæ nexu obligatarum ipso jure consecutus sit? cons. 20. n. 14. & seqq.

In Spolii actione non tàm persona rem ab altero occupatam eousque possidentis, quàm audacia & temeritas occupatoris, consideratur. cons. 20. n. 29.

Contra Spolii actionem ne quidem Dominii exceptio auditur, nisi incontinenti probari valeat. cons. 20. n. 37.

An sufficiat, illius probationem in continenti faciendam, nudis verbis, offerri?
cons. 20. n. 38.

Exceptio Litis, super retentionis, vel pignoris jure alibi pendentis, an contra Spolii actionem, alio loco intentatam, rectè opponatur? cons. 20. n. 40.

Si in uno judicio de rei hæreditariæ per Spolium ablatæ restitutione, & in altero de hæreditatis petitione agatur, exceptio litis coram altero judice jamjam pendentis frustrà objicitur. cons. 20. n. 45. & seq.

Idem dicendum de exceptione præventionis.
cons. 20. n. 47.

Exceptiones altioris indaginis in Spolii actione non attenduntur. cons. 20. n. 59.

De occupatione rerum hæreditariarum an & quat. Spolii actioni obnoxia sit? vid. Hæreditas.

In Spolii actione Spoliator ad omne interesse tenetur. 746. 368. & seq.

Quid sub illo comprehendatur? 746. 369. & seqq.

Ad quosnam fructus vel expensas teneatur?
746. 369. d. | 747. 369. g.

STABULARIUS.

Vid. Nauta.

STATUS.

Defectus matriculæ provincialis veris Statibus provinciæ non magis obesse debent, quàm defectuosa Imperii matricula veris Statibus Imperii. 1219. 115.

STATUTUM.

Statuta in loco statuentium Jus civile constituunt, præ Jure Communi, ibidem præcisè observandum. 1501. 38. & seq.

Jus Statutarium derogat Juri Communi, sicut species generi. 1155. 545.

Licet Statuto certa testandi forma introducatur, non tamen propterea aliæ formæ Juris civilis sublatæ censentur. 1502. 41.

Quicquid in Statuto non expressè dispositum, illud Juris Communis dispositioni relictum intelligi debet. 1502. 41.

In Statuto non expressa habentur pro omissis.
1502. 46. 1708. 70.

Jura Statutaria semper ità sunt explicanda, ut, quantum possibile, Jus Commune, per illa, non lædatur; sed potiùs illa ad terminos Juris Civilis reducantur, & ex illo restringantur ac suppleantur. 1502. 43. & seq.

In dubio Statuta à Juris Communis sanctione haud exorbitare præsumi debent.
1502. 45. & 47.

Quod Statutum nec disertis verbis, nec certa demonstratione disponit, id nec per subauditos intellectus supplendum. 1709. 72.

Statutum, ab ipso Civitatis Senatu jam declaratum, procul dubio attendendum. 118. 130.

Tali declarationi adversa sententia judicialis, diu post subsecuta, nihil penitùs derogat.
119. 131.

Sententia Juri Statutario, æquè ac communi, in judicio, ex oblivione, non prolato adversa, habetur pro nulla, ceu ex errore juris lata.
119. 133.

Modò error ex ipsius Statuti inspectione evidenter appareat. 119. 136.

Magistratus jus, per Statutum, licet declaratorium, semel introductum, pro arbitrio iterum tollere potest. 120. 145.

Statuta regulariter in viridi observantia præsumuntur. 229. 747.

Utrum ad observantiam alicujus Statuti interpretativam plures actus requirantur?
121. 166.

Quando, circa alicujus Statuti observantiam, actus difformes reperiuntur, tunc Juri communi acquiescendum. 121. 168.

Quando de observantia Statuto, ex se jam satis claro & restrictè loquenti; sed per subsequens Statutum adhuc magis declarato derogante quæritur, tunc probatio omnium, ad probandam Consuetudinem necessariorum requisitorum, pariformiter requiritur.
121. 170.

Observantia, Statuto satis clarè concepto adversa, nullius momenti est. 683. 114.

Statutum satis clarè loquens nec interpretationem, nec declarationem, nec interpretativam observantiam recipit. 683. 118.

In tali casu prætensa observantia nullius momenti est. 683. 119.

Statutum moribus utentium non comprobatum non obligat. 1064. 471. 839. 200.

Per unicam illorum, qui Statutum condiderunt, contraventionem Statutum rursùs censetur sublatum. 839. 201.

Statutum suos subditos etiam extra territorium delinquentes ligare potest. 1281. 88.

Statutum simpliciter loquens ad subditos extra territorium delinquentes haud extendendum. 1281. 89.

Ubi pœna Statuto loci domicilii, etiam contra delinquentes extra territorium, expressè legitur præfinita, illa semper irroganda. 1281. 88.

Etiam delinquentes Statutis & pœnis in loco delicti obtinentibus se subjicere voluisse existimantur. 1281. 81. & sqq.

In Statuto dispositæ perindè contractui, pacto, &c. inesse videntur, acsi pactum specificum desuper initum fuisset. 1143. 405. 1155. 544. & sqq. 1281. 81. & sqq.

Statuta vulgarium cumprimis hominum captui accommodata censentur. 652. 104. & sq.

Hinc etiam, regulariter, non in proprio & stricto sensu; sed potiùs ità intelligi debent, prout illa popularis loquendi consuetudo communiter accipit. 61. 547.

Usus & observantia in Statutorum interpretatione maximè attendenda, etiamsi verborum proprietas repugnet. 109. 15. 115. 84. & sqq.

In Statutis, ante omnia, ipsa verba Statuentium, quibus ipsi sunt usi, attendi oportet. 110. 23.

Dispositio Statuti non aliter obtinet, quàm si omnes in illo præscriptæ Qualitates conjunctim concurrant. 110. 24. 113. 67.

Statuti una pars ex alia recipit declarationem. 110. 28. & sqq.

Quicquid in Statuto de uno æquiparatorum legitur, etiam ad alia rectissimè porrigitur. 111. 36.

Ratio Statuti, non minùs quàm legis, anima est. 111. 37.

Statuta, præprimis de successione conjugum disponentia, semper ità interpretanda sunt, ne quisquam indebitè damnum patiatur, vel alter solus lucrum reportet, sicque ipsum Statutum prudentum reprehensionem mereatur. 113. 60. & sqq.

Quousque Statutum Juris communis correctorium, ex majoritate vel identitate rationis, à casu expresso ad omissum possit porrigi, vel non? 114. 77. junct. 120. 147. & sqq. 117. 109.

Consuetudo Statuti interpretativa omnes alios illius intellectus prosternit. 115 87.

Licet lapsu longissimi temporis non sit munita. 115. 88.

Statuta strictissimè, & prout litera illorum jacet, sunt exaudienda. 117 107.

Itemque ut Jus commune quam minimùm corrigant. 117. 108.

Statuta ex Jure communi passivam recipiunt interpretationem. 1407. 63.

Statutum, corrigens Jus commune tantùm in casu expresso, in casu omisso id non corrigere existimandum. 117. 108.

Statutum nihil intelligitur disponere, quàm de quo ex disertis illius verbis, certaque demonstratione constat. 117. 111. & sq.

Statuta, mularum instar non parturientium, sterilia sunt. 117. 113. &c.

Statuti conditores circa ea, de quibus nihil expressè sanxerunt, se Juris communis dispositioni conformare voluisse intelliguntur. 117. 115.

Præprimis si non solùm Jus commune corrigant; verùm etiam circa successiones disponant. 117. 116.

Statutum in dubio ità interpretandum, ut potiùs unum, quàm duo, operetur. 117. 117. 1709. 71.

Statutum correctorium, von Kauffmanns-Wahren solitariè conceptum, ad merces opificum, Handwercks-Wahren, malè extenditur. 118. 119.

Argumentum à pacto ad Statutum, & contra, frequens, forte, & utile. 128. 162.

Statuta tamen publica pactis sunt fortiora. 839. 201.

A Statuto ad ultimas Voluntates itidem validè arguitur. 802. 90.

An Statutum, quo in aliquo loco abrogata stigmatum inustio in usum revocatur, pro valido habendum? 1551. 139. & seqq.

Quatenùs forenses Statutis subjiciantur? vid. Forensis.

Statutum, in quo duo vel plura specialia concurrunt, omninò absurdum DDres pronuntiant. cons. 16. n. 869.

Statuto, veram probationem requirenti, satisfit, si aliquid juris præsumptione edoceatur. 650. 71.

In qualibet causarum specie plerubique locorum, ultra Juris communis dispositionem, per Statuta localia, certus modus procedendi præfinitus est, præcisè observandus. 912. 681.

Verbum, Sollen / præsertim in Statuto positum, præcisam importat necessitatem. 1294. 13. cons. 16. n. 688. & 956.

De termino per Statutum præfixo vid. Terminus.

An etiam Statuta, certam pœnam delictum committentibus præfinientia, sive in rem loquantur, sive in personam, in illis obtineant, qui tale delictum committi mandant, vel aliorum opera ad hoc utuntur? 265. 91. & sqq.

Statuto, regulariter, contravenire haud creditur, qui ex necessitate ei contravenit. 537. 348.

Regula, quòd posteriora prioribus derogent, in Statutis quoque locum habet. 177. 182.

Argumentum à contrario in Statutorum interpretatione est efficacissimum. 1452. 118.

Statuta, inter alia, etiam ex vicinorum Jure & consuetudine, haud infrequentem interpretationem facilè recipiunt. 207. 503. & sqq. 130. 282. 1756. 8.

Statutum Viciniæ, in dubio, tùm demùm respicitur, quando æquitas naturalis, & Jus commune super re, de qua agitur, nihil disponit. 664. 46.

In aliquâ provinciâ Statuta vel consueta quoad omnes familias & homines obtinent, donec contrarium legitimè probetur. 228. 739.

Statutum liberæ & immediatæ Civitatis Hailbronnensis de legitima conjugum successione latè examinatur. cons. 2.

Exhibetur prædicatum istius Statuti, quòd quædam bona verè mobilia, vel incorporalia, immobilium jure, ex dispositione illius, censeri, & post obitum conjugis superviventis præmortui cognatis restitui debeant. 109. 16. & seq.

Subjectum hujus dispositionis, quænam scil. bona ista gemina qualitate sint affecta?

109. 18. & seqq.

Ad fundandum effectum successionis, ut videlicet supervivens maritus, vel uxor, in bonis à prædefuncto relictis, tùm verè immobilibus, tùm & illis, quæ per hujus Statuti sanctionem pro talibus habenda, succedere valeat, requiritur, ut illa, à prædefuncto, dotis, donationis propter nuptias, vel hæreditario, vel quolibet alio honesto titulo, in connubium illata, vel eo durante, ab illo coempta, aut alio titulo sint acquisita.

110. 22.

Immobilia bona ex connubiali acquæstu parata, vi hujus Statuti, cedunt superviventi jure pleni dominii. 110. 32. 112. 56. & sqq.

Idem obtinet etiam in frumentis & vinis, ad quæstum exinde faciendum paratis, quòd etiam illa, si ex communi coemantur acquæstu, ad superstitem conjugem, sine onere futuræ restitutionis, jure pleni dominii, similiter pertineant. 110. 33. 112. 56. & sqq. 113. 63. & sqq.

Parata pecunia à conjugibus, & ab illis in cistâ otiosa relicta, cum cæteris lucris connubialibus, superstiti pariter pleno dominio cedit.

111. 43.

Idemque dicendum, si talis pecunia in vinariam, frumentariam, pecuariam, vel aliam quæstuariam negotiationem semel quidem vel pluries fuerit expensa; sed ante præmortui conjugis obitum, ex illa rursus redacta supersit. 111. 43.

Nec diversum tunc obtinet, si pecunia, utriusque sudore parata, in ejusmodi negotiationem impensa, & primùm contingentis decessûs tempore, exindè nondùm sit recuperata.

111. 44. & sq.

Quàm variè & facilè in fraudem hujus Statuti quid fieri valeat? 112. 50. & seqq.

Bona tùm naturaliter & verè Immobilia, tùm, ex hujus Statuti singulari sanctione, pro talibus habenda, tùm demùm futuræ restitutionis, eines Ruckh, oder Widerfalls / defuncti cognatis faciendæ, objectum constituunt, si vel à conjuge præmoriente, tanquàm domino, ab initio in societatem conjugalem illata, vel pecunia illius solius propria, constante connubio, sint comparata.

112. 56. & seqq.

Vina, vel Frumenta, quæ quis ex propria cultura & cura, ex propriis vineis, vel agris, quotannis percipit, jure rerum immobilium, & restituendarum, ex mente hujus Statuti, censentur haudquaquam. 108. 10. junct. 113. 65. & seq. 118. 121.

Statutum, quòd vina, itemque frumenta ex propriis agris & vineis coacta, immobilium jure censeri non debeant, ceu nos ad Jus Commune reducens, favorabile est, & dehinc non difficilem patitur extensionem.

118. 129.

Utrum, juxta hoc Statutum, à præmortuo marito, ceu pellipario, in magna, vel etiam modica quantitate parata coria immobilium jure censeri debeant, & dehinc ejus viduæ non plena illorum proprietas competat; sed solùm ususfructus ad dies vitæ; ipsâ verò defunctâ tantundem in genere, vel æstimationem, prædefuncti cognatis restitui oporteat?

114. 72. & seqq.

Expenduntur hæc verba laudati Statuti: Daß die Gewahr / die einer einkaufft hat zum Kauffhandel / den damit treibende / und was darein und dazu gehört / vor ligend Guth gehalten werden solle. 114. 73. & seq.

Vi Statuti quæstionis etiam omnia coria jàm perfectè parata, vel parari saltem cœpta, aut destinata, sub nomine omnium à præmortuo marito relictorum mobilium, daß dem überlebenden Ehegatten alle fahrende Haab zugehörig seyn solle / comprehenduntur.

115. 90. & seq.

Merces ad negotiandum coemptæ speciali Statuto tùm Colonienſi, tùm Nassovico, tùm Francofurtano, & Hailbronnensi in classem bb. immobilium, posthabito Jure communi, referuntur. 117. 104. & seq.

Hujusmodi Statuta ad pelles & coria, licet negotiationis causa parata, non debent extendi. 117. 106. & seqq.

Qui pelles animalium hoc fine compararunt, ut Coria hinc parent, Leder bereiten / suoque labore parata divendant, non malè cum illis, qui frumenta, vel vina in suis prædiis, sua propria cultura & cura percipiunt, per Statutum Hailbronnense comparari videntur.

118. 127.

Verpfändete Schulden / in Statuto Hailbronnensi, illa debita dicuntur, pro quibus privata, vel publica hypotheca est constituta: Ac eapropter & ipsa immobilium censui annumerantur. 124. 202.

Utrum, juxta successorium Statutum Hailbronnense, solutio æris alieni, à præmoriente conjuge contracti, ipsius heredibus fideicommissariis, Widerfalls, Erben / an verò superstiti conjugi incumbat? 126. 235. & seqq.

An portio conjugibus secundum Statutum Hail-

Hailbronnense debita, ab altero conjuge, in totum vel pro parte adimi vel legatis, fideicommissis, aut aliis modis gravari possit? 131. 291. usque ad 317.

Quando integer acquæstus conjugalis superviventi conjugi per Statutum addicitur, tunc omnia debita socialia ab ipso solvenda sunt; sed non-socialia à mariti hæredibus. 127. 246.

Etiam in Statutis sub nomine mobilium non sola utensilia, Hauß-Geräth, veniunt; sed ea omnia, quæ, de loco in locum, salva & integra transferri possunt. 418. 476.

Statutum, superstiti conjugi successionem deferens, sub nomine mobilium etiam pecudes & animalia complectitur. cons. 16. n. 498.

Tale in ditione Nassovica viget. cons. 16. n. 500.

Idem obtinet in pecoribus, fundi instruendi causa paratis. cons. 16. n. 507.

Statuta familiæ à Principibus, Comitibus, imò etiam Baronibus, & Nobilibus omnimodam jurisdictionem habentibus, condita, quòd bona paterna ad solos masculos pervenire, & è contra filiabus tantùm congruæ dotes, alimenta, vel alia portio exolvi debeat, etiam sine Cæsarea confirmatione valent: 402. 256.

Neque filiæ tali Statuto se opponere possunt. 412. 369.

Statuta & pacta familiarum illustrium & superillustrium, juxta quotidianam praxin, non aliter, quàm in scriptis, confici solent. 831. 105. 833. 122.

Libera testandi facultas nemini per Statutum, etiam familiæ, auferri potest. cons. 16. n. 712. & seq.

De Statuto duorum opificiorum simultaneum exercitium prohibente vid. Opificium.

Statuto nexui agricolationis futuros alicujus loci incolas afficiente vid. Homo proprius.

Societate bb. conjugalium Statutaria vid. Societas bb. conjugalis.

Statuto, præter societatem simpliciter bonorum, simùl ratione bb. mobilium universalem communionem inducente vid. Societas Bb. conjugalis.

Portione conjugum statutaria vid. porrò Conjux.

Statutis Fœminarum à successione exclusivis vid. porrò Fideicommissum. Renuntiatio.

Quatenùs Statuto legitima mutari valeat? vid. Legitima.

STATIM.

Hæ duæ Clausulæ: Ipso jure, & ipso facto, inter alia, etiam idem significant, quod adverbia, Mox, Statim, Confestim. 407. 310. & seqq.

STELLIONATUS.

Ad probandum crimen Stellionatus non præcisè directæ & vulgares requiruntur probationes; sed etiam perspicuæ, vehementes, urgentes, & valdè evidentes præsumptiones ab ipsis LLatoribus admittuntur. 1545. 86.

Crimen Stellionatus, non minùs ac Falsi, atrociorem, & quidem ex falsitate profectum, dolum ad sui constitutionem requirit. 1546. 99.

Dolus iste improbior, gravior & atrocior esse debet, quàm in actione de dolo requiritur. 1546. 99.

Differentia specifica criminis Stellionatus à crimine falsi in quo consistat? 1546. 97.

Tàm illa oppignoratio, quando quis, loco aureæ, quam primò ostenderat, totam aream, vel totam argenteam; sed tantùm inauratam catenam, vel pro genuina & vera gemma, creditori monstrata, aliam adulterinam subdolè subjicit, quàm hæc, si quis, non præcedente tali ostensione, falsas catenas, margaritas, & similia, pro veris, simpliciter pignori subjiciat, extraordinarium saltem Stellionatûs crimen inducit. 1547. 103. & seqq.

Aliud exemplum criminis Stellionatus. 277. 255.

Quando damnum ex crimine Stellionatus in Rempublicam vel privatos redundans, magnum est & notabile, tunc, ob illa, etiam ultimi supplicii pœna decerni potest. 1548. 118.

Idem etiam de *frequenti hujus criminis reiteratione*, pro qualitate circumstantiarum, asserendum. 1549. 121.

Inter crimen falsi & Stellionatûs, quoad pœnam, non magnum intercedit discrimen. 1546. 100.

Etiam pœna Stellionatûs est arbitraria. 1550. 119.

STIGMA.

Ex qua ratione Imp. Constantinus Stigma frontis humanæ inuri prohibuerit? 1550. 138.

An Statutum huic prohibitioni contrarium pro valido habendum? 1551. 139. & seqq.

Quid in specie in Saxonia quoad hoc punctum obtineat? 1551. 141. & 149. & seq.

In quibus locis, & delictis, quo fine, ac quot modis ejusmodi Stigmatum inustio hodiè frequentetur? 1551. 144. & seqq.

De Stigmatis inustione vid. porrò Fericidium. Furtum.

STIPENDIUM.

Stipendia cum ecclesiasticis & aliis similibus corporibus eodem jure censenda. 676. 18.

Hinc & legata pro iisdem relicta ad pias causas facta dicuntur. 676. 19. & 20.

Quando ususfructus Stipendii alicui relictus, tunc ipse jure veri usufructuarii censeri debet. 676. 25.

Ad quem prædii in usumfructum ità concessi proprietas spectet? 676. 18.

Primo loco ad Stipendii usumfructum vocatus substitutos excludit. 677. 27.

Stipendium duobus, de familia testatoris, ad studia idoneis adolescentibus, &, si ex familia nemo studiis incumbat, duobus egenis Civium filiis relictum, si saltem unus de familia testatoris studiis operam navet, ei totus Stipendii reditus exolvitur, exclusis & hactenùs civium filiis. 678. 45.

Natura tùm substitutionis, tùm juris accrescendi, tùm voluntas testatoris prorsùs negligerentur, si, vel uno agnato literis operam dante, extranei simùl in talis Stipendii communionem admitterentur. 678. 48.

Agnati, in tali casu, sunt primarii legatarii. 679. 49.

Verissimè dicitur, quòd adsint agnati, etiamsi duntaxat unicus adsit. 679. 50. 697. 299. & sqq.

An illi unico agnato universus Stipendii usufructus debeatur? 679. 57.

Quidsi reditus illius, ob rarissimam etiam complurium annorum fertilitatem, sint exuberantissimi? 679. 59.

Usufructu Stipendii alicui relictô, quinam fructus vel reditus ad stipendiarium pertineant? 679. 63. & mult. sqq. Conf. Ususfructus.

An etiam laudemia ipsum sequantur, vel an illa ad Stipendium, tanquàm pium corpus, ut ejus augmentum, referri debeant? vid. Laudemium.

Deficientibus de familia studiosis consultissimum est, illius proventus annuos fœnori collocari, ut ex annuis usuris Stipendium augeatur, atque ità ejusdem beneficiarii tanto locupletiore fruantur subsidio. 684. 122. & seq.

Salvo jure veri ususfructus benè fieri potest, ut administrator Stipendii, nomine beneficiarii, fructus percipiat. 689. 199. & sqq.

Tales Stipendiarii fructus non ipsi percipere possunt, ceu suorum studiorum causa absentes. 690. 206.

Stipendium sic relictum: Denen Studenten von meinem Geschlecht verschaffe ich alle jahr/ und eines jeden jahrs besonders/ die Nutznieſſung von meinem Guth N. omnes ejus, etiam extraordinarios, reditus complectitur. 682. 99.

Idem pronuntiandum de hac fundatione: Denen Studenten von meinem Geschlecht verschaffe ich die jährliche Nutznieſſung von meinem Guth N. 682. 100.

Disponens: Daß/ nach seiner Haußfrauen tod/ deren er eines Guths plenissimum usumfructum, sub nominibus aller jährlichen Gefäll/ nutzungen und einkommens/ verschafft/ der usufructus zu einem Stipendio verwendet/ und davon einig Christliche Evangelische Jugend von seinem Geschlecht bestmöglichst unterhalten/ und fortbefördert werden solle/ etiam suis cognatis haud obscurè usumfructum legasse existimatur, 689. 192.

Fundum seu dotem sui Stipendii, in gratiam literarum planè rudium Cognatorum augeri prohibens, multo magis in gratiam academicis studiis, magno sumptu, incumbentium aliorum Cognatorum id augeri noluisse, & his potiùs quovis modo prospicere voluisse existimari debet. 694. 270.

Expresse disponens, quòd, in casu vacaturæ, etiam multorum annorum reditus non debeant suo Stipendio adjici; sed inter alios ab eodem Stipendio, regulariter, excluſos, cognatos in partes distribui debeant, multo magis & hoc, quòd rarenter obveniens reditus laudemialis non debeat suo Stipendio adjici; sed potiùs inter suos, quos ad plenum illius usumfructum vocavit, academicis studiis, per multos annos, magnis sumtibus incumbentes cognatos similiter distribui debeat, per optimam consequentiam, voluisse censetur. 694. 272.

Qui tùm faciliori, tùm & efficaciori, imò etiam justiori & suæ principali intentioni, quam in fundatione Stipendii habuit, longè congruentiore via & mediis hoc suum Stipendium augeri noluit, ille utique multo minùs via difficiliori, & non tàm efficaci, & in ordine ad suos stipendiarios, ceu ad plenum illius usumfructum vocatos, cum juris fructuarii præjudicio conjuncta, & præcipuè intentum studiorum favorem valdè imminuente, sicque propriæ voluntati omninò adversa, ad augendum Stipendium uti voluisse intelligi debet. 694. 273.

Qui majore favore suos illiteratos, quos habet, cognatos, quàm à sese fundatum Stipendium, complectitur, multo utique majore literatos cognatos, quorum commodo idem illud Stipendium condidit, in simili casu, favore complexus intelligi debet. 695. 279. & sq.

Quis ordo in Stipendii, in commodum familiæ relicti, fruitione servari debeat? 1227. 30. & sqq.

In una eademque oratione ad Stipendium vocati, & per particulam, Et, copulati, non demùm successivè, seu post deficientiam alterius Partis vocati censentur. 1230. 70. & sq.

Fundator expresse dicens, daß/ im fall aus seiner/ NB. und seiner Frauen obgedachter Freundschafft/ keiner/ oder doch nicht drey seyn möchten/ die sich zu der perception seiner Stipendien qualificiren könten/ alsdann NB. weiter absteigenden Bluts-Freunden/ oder/ in ermanglung deren/ es NB. Frembden unvermögenden Subjectis &c. gereicht werden solle/ multo magis primo loco, cum suis Agnatis, si horum non tres; sed duo tantùm academicis studiis actualiter incumbant, vel unus solùm, vel planè nullus, vocatos cognatos suæ uxoris ad hoc beneficium stipendiarium admittere voluisse censeri debet. 1234. 75.

In casum, si non tres; sed duo solùm, vel unus solus, ex suis Agnatis, & suæ uxoris primo loco vocatis Cognatis supersit, etiam remotiores uxoris cognatos, & si nec ex his aliquis ad studia academica aptus concurrat, etiam prorsùs extraneos, à pietate & ingenii felicitate commendabiles, vocans, multo utique magis primo loco vocatos uxorios cognatos, simùl cum uno vel duobus agnatis vocare voluisse intelligi debet. 1231. 78. & seqq.

Si igitur saltem unus, vel duo agnati in academia actualiter degant, tunc uxoris cognatorum simultaneo concursui; si verò nullus talis agnatus supersit, tunc trium cognatorum primo loco vocatorum admissioni locus patescit. 1231. 80.

Si præteritis annis non tres; sed tantummodò duo, vel unus, vel planè nullus testatoris agnatus academicis studiis operam navaverit; & ex uxoris cognatione vel unus, vel duo, vel tres academici hac fundatione frui debuissent, tunc cuique illorum æquissimè succurritur, ut per integrum sexennium ipsis debiti reditus istius Stipendii adhuc exolvantur. 1231. 84.

Modò lapsus tricennii unius vel alterius anni reditum non peremerit. 1232. 85.

Adversus Stipendii administratorem & inspectores imploratio nobilis officii Judicis per totos XXX. annos competit. 1232. 87.

Contra lapsum dicti temporis an ex capite ignorantiæ, & quamdiu in integrum restitutio competat? 1232. 88. & seqq. 1236. 132. & seqq.

Transactio super Stipendio, à solis fundatoris agnatis, cum aliis inita, cognatis uxoris, Stipendii ab illo, etiam in ipsorum gratiam, fundati ignaris, officere haud potest. 1233. 101.

Quidsi talis transactio à Principe fuerit confirmata? 1233. 107. & seqq. 1234. 124. & seqq.

Transactio super Stipendio in ultima voluntate ordinato non aliter subsistit, quàm tabulis ejus plenè inspectis & cognitis. 1234. 120. & seqq.

STIPULATIO.

Stipulatio, etiam de Jure Romano, pœnitentiam excludit. 750. 397.

Hodiè solennis Stipulationis efficacia nudo pacto plenissimè est communicata. 750. 396. 288. 72. 751. 412. 1709. 75.

Nisi pactum sit merè contractûs præparatorium. 1709. 76.

Etiam simplex Stipulatio, contractui innominato adjecta, pœnitentiam excludit. 751. 409. 1706. 39. & seqq.

Stipulatio quantitatis, annua, bima, trima die solvendæ, an pro una vel pluribus haberi debeat? 702. 373.

Stipulatio unius rei, per promissionem duarum, an vitietur? 829. 74.

Licum intervallum ne quidem scrupulosissimum Stipulationis contractum vitiat; dumq; dò eodem die Promissio subsequatur. 1628. 31.

Stipulatio ad favorem personarum contemplatarum restringi debet, neque aliter absolutè realis dici potest, quàm quoadusque personæ contemplatæ adhuc supersunt. 1135. 330.

Stipulatio quando præsumatur? 1371. 40.

An alteri Stipulari liceat? vid. Obligatio.

De Stipulatione pro se & suis hæredibus facta vid. Hæres.

STUDIOSUS. STUDIUM.

Studiosi, amore scientiæ, exules facti, de divitibus pauperes semetipsos exinaniunt. 692. 240.

De Legato pro Studiis & Stipendiis relicto vid. Stipendium.

STYLUS CURIÆ.

Stylus Curiæ & ordo judicii accuratè servandus. 912. 66. 1629. 42.

Eandem cum lege ac consuetudine vim habet, ac proin nemini, & præprimis nec subditis, ab illo recedere ullatenùs licet. 1630. 43.

Illo non observato sententia ipso jure nulla est. 912. 67.

Utrum Stylus Curiæ de curia domini directi prædiorum emphyteuticorum æquè prædicari possit, ac de Curia feudali? 648. 33. junct. 657. 195.

SUBDITUS.

Moribus Germaniæ Subditi in viros & homines dividuntur, in Männer und Leuthe/ sicut Jure Romano in liberos & servos. 165. 40.

De mandato de non offendendo Subditis contra magistratum non facilè concedendo vid. Mandatum de non offendendo. Salvus Conductus.

Observantia & hoc præprimis declarat, ad quid Subditi teneantur suo superiori. 211. 558. & seq.

Posterior conventio cum Subditis inita prioribus derogat. 177. 177. & seqq.

Utrum Principis alicujus Subditi in alterius clientelam seu protectionem, invito vel inscio ipsorum domino, recipi valeant? 179. 215. & seq.

Subditi non semper sunt homines proprii, & homines proprii non semper sunt Subditi. 180. 213. & seqq.

De operis Subditorum vid. Operæ.

SUBHASTATIO.

Ubi societas bb. universalis in specie sic dicta inter conjuges obtinet, ibi etiam bona Uxoris, pro debitis ante matrimonium à marito contractis, subhastari possunt. 1757. 29.

SUBJECTUM.

Negato Subjecto omne etiam illius objectum negatur. 812. 223. 294. 141. 781. 150.

Qualia sunt prædicata, tale quoque Subjectum, 230. 761.

Contraria eidem Subjecto simùl inesse nequeunt. 1230.61.

SUBSCRIPTIO.

Subscriptio totam illam Scripturam, cui subjicitur, repræsentare censetur. 340.35.
Instrumentum subscribens, regulariter, omnia illius contenta perlegisse,& pro veris approbare intelligitur. 340.13. & seq. 290.96. & seq. 1473.295.
Si præsertim in suis actionibus circumspectus & industrius esse soleat. 340.36.
Vel si actus ipsemet illum per necessariam consequentiam tangat, ab ipso tamen facilè impediri possit. 36.314.
Vel si officii nomine aliquid subscribat. 1472.289.
Sive Subscriptio sit generalis, sive specialis. 299.98.
Si quis ipse contractum, quocunque modo,saltem conciliaverit, vel de illo participet,tunc, contra propriæ suæ manûs Subscriptionem, illum, ex capite simulationis, impugnare non potest. 493.29. 36.311. & seqq.
Qui Instrumentum venditionis tantùm, ut testis, vel autoritatis præstandæ causa subscribit, sibi planè non præjudicat. 323.77.
Præprimis si Clausulam: Mit und meinen Erben ohne schaden / adjecerit. 323.78.
Ut Subscriptio agnatorum, quoad venditionem feudi,ipsis præjudicet, declaratio requiritur, se subscribere, ut Agnatos. 323.79.
Negotium, absoluta & simplici, etiam testis, tutoris, curatoris, & similium personarum Subscriptione munitum, illis præjudicat. 36.315.
Ex subscriptione redditarum Rationum fides approbationis & justificationis illarum principaliter dependet. 500.28.
De rasura nominis subscripti vid. Falsum.
In negotiis, quæ plures, ut singulos, concernunt, omnes, indè obligandi, subscribere tenentur. 833.127.
Instrumentum privatum fidem non facit, nisi quatenùs Subscriptum reperitur à partibus. 833.128.
Quatenùs appositio Sigilli vice Subscriptionis fungatur, vel non? vid. Sigillum.
De Subscriptione in contractu in scriptis celebrato necessaria vid. Scriptura.
testium testamentariorum vid. Testamentum.
Crimine falsi per Subscriptionem commisso vid. Falsum.

SUBSELLIUM.

De Subselliis Templorum, Kirch-Stühlen / vid. Templum.

SUBSTITUTIO.

Substitutio directa, in casum vulgaris Substitutionis proprium facta, utrumque casum, voluntatis & impotentiæ, regulariter, complect[illegible] 13.105.
Sed aliud obtinet in casu adjectæ particulæ, Tunc, oder Alßdann. 13.106.
Ultra casus ab ipso testatore expressos, & certo modo ac gradu circumscriptos, solo favore Agnationis, plures Substitutiones, in dubio, haudquaquàm admitti debent. 27.228. 29.248. & seq. 60.530.
Ab activa ad passivam vocationem etiam in casibus, ubi testator plures Substitutionum gradus ordinavit, non valet consequentia. 33.283.
Deficiente prima Substitutione, per defectum adjectæ conditionis, etiam subordinatæ, & abilla pendentes totaliter corruunt. 43.378. & seq. 54.476. & seq.
Non obstantibus amplissimis, temporis infinitatem, perpetuam familiæ, & bonorum in illa conservationem importantibus verbis. 43.380. 55.478. & seq.
Verba,per modum enunciationis eventus prolata, non ampliant præcedentem Substitutionem. 56.491.
Prima Substitutio declarat, quæ fuerit mens testatoris in secunda. 59.522.
Quotnam testes ad Substitutionem legaliter probandam sint necessarii? 952.518.
Utrum alternativa hæc institutio: Meum fratrem,(vel meam sororem,) aut ejus liberos hæredes instituo, pro fideicommissaria haberi debeat, vel an illa directam, nimirum vulgarem, Substitutionem operetur? 863.83. & seqq.
In reciprocis Substitutionibus una eademque determinatio, plura respiciens determinabilia, omnia æqualiter determinat. 394.155.
Substitutio etiam in legatis & donationibus tàm inter vivos, quàm mortis causa, locum sortitur. 864.93.
In legatis tàm vulgarem, quàm fideicommissariam Substitutionem fieri posse num rectè dicatur? 864.94. & seqq.
De Substitutione sub conditione, si hæres sine Liberis, vel sine Liberis masculis, decesserit, facta vid. Liberi.
Substitutione fideicommissaria vid, porrò Fideicommissum.
Substitutione quoad personas ad Stipendium vocatas vid. Stipendium.

SUCCESSIO. SUCCESSOR.
Conf. Heres.

Testatoris cognatos in pari gradu positos & lex naturæ, & omnia prudentum responsa ad Successionem vocant. 346.31. 807.162. 973.763. 1138.352. 1160.615.
Confirmationes pactorum,jurium & privilegiorum à quovis Successore in regimine fieri solent. 223.690.
In dubio quilibet ordinem succedendi ab intestato observari voluisse intelligi debet. 804.118.
Donatio proximis cognatis facta in modum an-

vicipatæ Successionis ab intestato facta videtur, & juxta hanc regulanda venit. 971. 737.
In Qq. ad Successionum, sive hæreditariarum, sive fideicommiss. materiam spectantibus, regulariter, tempus mortis illius personæ, de cujus Successione agitur, considerari solet. cons. 16. n. 658.
Soli Successores universales ad æris alieni solutionem tenentur. 742. 321.
Usufructuarius, etiam omnium bonorum, non est Successor universalis. 742. 321.
Exceptiones reales etiam Hæredibus, & illis, quos jus autoris circa rem sequitur, competunt. 1483. 22.
Etiam Legatarii in horum classem referendi. 1483. 23.
Etiam maximæ bonorum partis Donatarius tamen non universalis; sed saltem singularis est successor. 949. 489.
De Successione in feudis vid. Feudum.
Pactis Successoriis vid. Pactum. Fideicommissum.
Successionum renuntiationibus vid. Renuntiatio.
Unius Creditoris in alterius locum Successione vid. Credd. Concursus.
Successione Conjugum Statutaria, in specie Hailbronnensi, vid. Statutum. Conjux.
Pactis Successoriis vid. Pactum. Dos. Fideicommissum.

SUCCESSIVUM.

De Gravamine Successivo vid. Gravamen.

SUGGESTIO.

De Testamento ad Suggestionem alterius condito vid. Testamentum.

SUMMA.

De Summa appellabili vid. Appellatio.
Donatione magnæ Summæ vid. Donatio.

SUMMARIUS. Conf. Executio.

In Causis Summariis sine strepitu & figura judicii procedi debet. 1325. 22.
Causa dotis aggregatur Summariis. 1325. 21.

SUPELLEX.

An sub nomine Supellectilis, des Haußraths/ Haußgeräths/ etiam tapetia comprehendantur? 416. 436. & sq.
Complures, hodiè, unter dem Haußrath/ und denen Mobilien/ oder Fahrnus/ nullam faciunt differentiam. 416. 440. & sq.
Galli les Meubles utplurimùm ad solam Supellectilem domesticam restringunt. 417. 447.
Idem de Italia testatur Tessaurus. 417. 449.
Et de regno Lusitaniæ Ar. Pinellus. 417. 450.
Usus tamen modernus in hoc, ut sub nomine mobilium, Germanis der Mobilien/ in Germania, Gallia, & alibi, sola supellex & utensilia indigitentur, non universalis est. 418. 471. & seqq.
Ubi talis communis usus loquendi, quo nomen mobilium ad sola Supellectilia restringitur, probari non potest, à propria verborum significatione non recedendum. 418. 475.
Supellectilis nomine non veniunt res moventes & animales. 419. 493.

SUPERFLUITAS.

Omnes Superfluitates Legibus exosæ sunt. 345. 3.
Sola ratio evitandæ Superfluitatis ad inducendum novum fideicommissum haud sufficit. 23. 197.

SUPERINTENDENS.

In Ecclesiis Evangelicis Superintendentes, sua ratione, repræsentant Episcopos. 483. 237. 486. 280.
Non-dissensus Superintendentis in materia præscriptionis æquipollet ipsius consensui expresso. 483. 239.
De Superintendentibus Ecclesiæ vid. nonnulla sub voc. Templum.

SUPERSTITIO.

Qui, sine expresso cum Dæmone pacto vel colloquio, tantùm superstitiosis remediis, v. g. ad depellendos morbos utitur, saltem extraordinaria aliqua coërcitione afficitur. 568. 51.

SUPPLICATIO.

Toties Supplicare *LL. permittunt, quoties novum à Judice gravamen infertur.* 791. 1143.
Renuntiatio Supplicationis sententiam mutatæ in rem judicatam. 1243. 54.

SUPRADICTUM. SUPRASCRIPTUM.

Verba relativa: Wie vorstehet/ ut Supra, vim repetendi & restringendi habent. 15. 121. & seqq.

SURROGATUM.

Surrogatum illius, in cujus locum Surrogatum est, naturam sapit. 1236. 138. 1632. 71.
In judiciis particularibus hæc regula non obtinet. 283. 23.

SUUM.

Vid. Meum.

SYNDICATUS.

Fiscalis Judicem criminalem ex capite Syndicatus conveniens, si tamen nonnisi leviores quosdam, & vix censura dignos excessus vel defectus probare valeat, nullatenùs excusatur. 1380. 123.
Quando constat, processum Syndicarùs non sine omni ratione à Procuratore fisci institutum, tunc, regulariter, actio injuriarum locum non habet. 1381. 132.

SYNONYMUM.

Etiam verba Synonyma, ad idem cumulata, majorem pariunt effectum. 414. 407.

TABERNA.

De Taberna mercatoria vid. Merx.

TABULÆ.

Tabulæ inanes & evacuatæ quæ in LL. dicantur? 141. 75.

De furto Tabularum cautionis, mercatoriarum, &c. vid. Furtum.

TACENS.

Aliud est Tacere, aliud expressè contradicere. 1444. 47.

Qui suam voluntatem facillimè declarare potuisset, Tacendo, beneficium sibi oblatum repudiasse omninò censetur. 1710. 81.

De præsente & Tacente vid. Præsens.

TACITUM.

Utrum Tacitus consensus in perpetua bonorum communione inducenda, præ expresso, majoris sit efficaciæ? 322. 55.

Quæ Tacitè insunt, expressè adjecta nihil operantur. conf. 16. n. 673.

Regula, quòd Taciti & expressi eadem sit virtus, non procedit in prohibitis. 1266. 154. & seq.

Illustratur hoc notabili exemplo. 1266. 151. & seqq.

Nec ubi expressa voluntatis declaratio necessaria est. 1394. 95.

TALIS.

Vocabulum, Dergleichen / eique æquipollens Latina vox, Talis, vel Talia, regulariter, omnes casus in lege expresso casui æquales seu similes complectitur. 1506. 16.

TANTUM.

Particula, Tantùm, Allein / excludit omnia ab expresso diversa & dissimilia. 35. 309.

TAPETIA.

Sub nomine des Haußraths / oder Haußgeräths / etiam veniunt Tapetia; sed tantùm quotidiana, gemeine / und zum täglichen Gebrauch an den Wänden angemachte Tapezereyen; non verò etiam splendidiora, zur besonderen Zierath gebräuchige Tapeten. 416. 436. & seq.

Tapetia, præcipuè splendidiora, & non servientia usui quotidiano, utrum rebus mobilibus, an immobilibus veniant annumeranda, & an, castro venditô, pro simùl venditis haberi debeant? 417. 454. & seqq. junct. 418. 480. & seqq.

TEMPLUM.

Quatenùs cura & administratio Templi subselliorum Ædilibus, seu Præfectis Ecclesiæ, denen Kirchen / Provisorn / Kirchen / Vättern / Juraten / und Vorstehern / alibi denen Altar / Leuthen / cum Superintendentibus communis sit? 474. 107. 475. 117. & sq. 467. 134.

An Præfecti Ecclesiæ soli subsellia Templi, præprimis ad dies vitæ, justo pretio, vendere queant? 474. 108. & 475. 118.

An item titulo donationis remuneratoriæ eadem in alium transferre possint? 474. 109. & seq. 475. 120. & seqq.

De ecclesia benemerito Ministro & Superattendenti unum & alterum in illa subsellium, jure hæreditario, justissimè donatur. 475. 120.

An Ædituis jus sacelli, ex capite donationis remuneratoriæ, cuiquam dare liceat? 475. 128. & seq.

Si Ecclesiæ Præfecti simùl Consules civitatis, & ejusdem Senatores sint, aliaque concurrant, tunc pro donationis sedilium Templi remuneratoriæ validitate non injuria judicatur. 476. 130. & seq.

Si præprimis ex post facto, post obitum donatarii Superintendentis, in officio successor, cum reliquo civitatis venerando Ministerio, totusque Magistratus, & Cives ipsi, tali donationi non contradicant. 476. 132. & seqq.

Præfecti ecclesiæ tali donatione nihil contra juramentum feciss præsumuntur. 476. 156.

Ad adquirenda subsellia Templi etiam tacitus Episcopi assensus sufficit, & simplex tolerantia. 476. 136.

Subsellia Templi per traditionem, ex quolibet titulo dominii translativo factam, oneroso & lucroso, acquiri possunt. 476. 139.

A subselliis Templorum hæreditariis hæredes ab Ecclesiæ juratis præfectis excludi non possunt. 469. 15.

Hæreditaria subsellia patent omnibus hæredibus, sive sint de familia, sive non. 469. 16. 472. 70.

Ex quo talia subsellia fiunt hæreditaria, desinunt ecclesiæ proprietas esse, & in privatorum patrimonium transeunt. 469. 17.

Subsellia Templorum ex pacto speciali vel consuetudine fiunt hæreditaria & patrimonialia. 469. 18. & 21. 472. 72.

Sellarum ejusmodi qualitas hæreditaria, in dubio, non præsumitur; sed probanda, cum ecclesiæ incommodo conjuncta. 469. 20. & seq. 476. 140.

Contra hæreditariam hanc qualitatem valdè militat descriptio talium subselliorum publica autoritate facta. 469. 22.

Ex quibus verbis, inter alia, hæc qualitas probari queat? 476. 141. & 145.

Subsellium officio pastorali adscriptum pro hæreditario venditari non potest. 469. 23.

A Superintendente alicujus ecclesiæ sibi ipsi & familiæ facta subsellii adscriptio nihil operatur. 469. 25.

Nisi ad præviam legitimam ejusmodi subselliorum in ipsum collatam donationem facta fuerit. 476. 143. & seq.

Provisores Ecclesiæ, der Kirchen / Vorsteher / &c.

Kirchen-Juraten / &c. utrum alicui, titulo donationis, hæreditarium in templo subsellium adscribere valeant? 470. 29.
An & quatenùs subsellia Templi objectum præscriptionis constituant? 470. 40. & seqq. 471. 58. & seqq.
Tale subsellium hæreditar. etiam ab ecclesiæ Superattendente, propter vitium malæ fidei, præscribi non potest. 470. 34.
Quamdiu Superintendens & ejus familia, ratione officii, subselliis utuntur, nulla præscriptio incipere potest. 470. 37.
Sola scientia Juris circa subsellia ecclesiæ competentis donatarium Superintendentem malæ fidei non convincit. 477. 153.
Certitudo insignium de ecclesia meritorum, ab ecclesiæ Præfectis grata mente agnitorum, malæ fidei notam totaliter resecat. 477. 150. & seq.
Malæ fidei argumenta ex tricennalis, & multo magis ex quadragenarii temporis lapsu omnimodò purgantur. 477. 158. & seq.
In Templo complura sunt non DEO consecrata; sed Parochianorum usibus inservientia. 471. 47. & seqq.
Sedilia in Templo non animo consecrandi; sed sibi habendi & retinendi in Templo extruuntur. 471. 48.
Et proindè, ceu res in commercio existentes, tùm venditionis, tùm alio titulo, in alios transferri possunt. 471. 49.
Nisi ecclesiastica unius vel alterius loci vel Provinciæ ordinatio adversetur. 471. 49.
In Foro Saxonico talia subsellia nec inter vivos, nec per ultimam voluntatem in alios transferri possunt. 471. 49.
Possessores hujusmodi subselliorum, in Foro Saxonico, illorum meri sunt usufructuarii. 471. 51.
Alibi talia subsellia, ceu usui hominum accommodata, & privatis cujusvis expensis comparata, ità possidentur, ac si sint in commercio; & venalia sunt. 471. 52. & seqq.
Hujusmodi subsellia ab illis, qui aliquandiu injustum illorum usum habuerunt, tanquàm propria, vindicari queunt, etiam ex sententia Pontificiorum. 7411 55.
Et pro illis quoque competunt remedia possessoria, tùm retinendæ, tùm recuperandæ possessionis. 471. 56.
Imò etiam eorundem defensio armatâ quoque manu fieri potest. 471. 57.
Si aliquis neque vi, neque clam, neque precariò, talem Sellam, tanquàm vacuam, possidere inceperit, & possessionem diu continuaverit, adversus Ecclesiam, per annorum XL. & adversus privatum per XXX. tantùm annorum decursum illam præscribit. 472. 63.
Quibus locis subsellia hæreditaria titulo emtionis vend. parari possunt, etiam præscribi possunt. 472. 64.
Non saltem per temporis immemorialis; verùm etiam solius longissimi lapsum. 472. 65.
Subsellia, ceu in Templis certo loco affixa, immobilium jure existimantur. 472. 68.
Et, ob usum perpetuum, feudo annumerantur. 472. 69.
In acquirendo honorifico scamno in Templo eadem præscriptionis & consuetudinis auctoritas est. 472. 71. & seqq.
Utrum ad talium subselliorum præscriptionem etiam titulus requiratur? 472. 75. & seqq.
An patientia sit loco tituli? 472. 80. & seqq.
Si titulus suppetat, an præscriptio sit fructranea? 472. 81.
An per præscriptionem talium subselliorum dominium acquiratur, vel tantùm aliquod inferius Jus? 473. 82. & seqq.
Templorum exstructio, conservatio & reparatio cui incumbat? 162. 8. & seqq.
De injuria in Templo alicui illata, eique annexa turbatione sacrorum publicorum vid. Injuria. Sacrum.

TEMPUS.

Quæ ad certum Tempus sunt concessa, eo finito non amplius debentur. 622. 119. & sqq.
Inclusio unius Temporis continet alterius exclusionem. 994. 75.
Clausula: Wann/Wie/und So offt sie wollen/ Latinis, toties, quoties, nullo tempore circumscribitur; *sed Temporis infinitatem significat.* 779. 125.
Idem de Clausula: Uber kurtz oder lang/ vel Jederzeit/ dicendum. 780. 116. 780. 137. & seqq.
Illustratur hoc exemplo pacti de retrovendendo sub hac clausula initi. 780. 130.
Si adverbium, Quandocunque, in promissione appositum fuerit, tunc omnis Temporis præscriptio, sive statutaria, sive legalis, exclusa censetur. 780. 131. & seq.
Quodnam Tempus in æstimando vero pretio & læsione sit respiciendum? vid. Pretium. Læsio.
Senatus concessi Privilegii manutentiam, Dann/ als Jetzt/ und Jetzt/ als Dann/ promittens, eandem in omnia futura Tempora promisisse intelligitur. 781. 153.
Temporum diversitas etiam diversitatem factorum inducit, sive de criminali, sive de civili causa quæstio sit. 1060. 212.
Quodnam Tempus in dijudicanda alicujus prætensa credulitate respici debeat? vid. Credulitas.
De antiquitate Temporis, cujus sit effectus in ordine ad probandum dominium? vid. Vindicatio.
In pœna delicto commensuranda attendendum est Tempus commissi delicti. 1281. 81.
Quem effectum lapsus Temporis in ordine ad excludendam præsumtionem violentæ vel precariæ possessionis habeat? vid. Possessio.

Tempus utile adversus ignorantem non currit. 1236. 139.
Tempus immemoriale quodnam dicatur? 203. 474.
Falsum est, quòd illud, cujus contrarium ratione initii, ex antiquis instrumentis probari potest, non sit immemoriale. 203. 472. & sqq.
Refertur egregia distinctio B. Dni Strykii inter probandum facti initium, & facti memoriam. 203. 475. & sqq.
Ad probationem Temporis immemorialis satis est, ut illius initium memoriam senum, qui modò supervivunt, etiam ex auditu & traditione suorum antecessorum, excedat. 193. 367. 204. 482.
Memoria contrarii ex instrumentis antiquis probati tùm demùm attenditur, si etiam juris, quod quis per illa probare intendit, continuatio cum illis concurrat. 205. 487.
Plura de possessione Temporis immemorialis vid. sub voc. Possessio.
Etiam jus prælationis, ex sola Temporis prioritate competens, privilegii nomen in LL. gerit. 1441. 18.
Quæ incerta adhuc sunt, utrum sint Temporaria, vel perpetua? pro perpetuis habentur. 432. 638.
Quæ ab initio statim nulla sunt, regulariter, solo Temporis tractu convalescere nequeunt. 1485. 43.
Tametsi de actu geminato quæstio sit. 1485. 43.
Non semper sufficit dicere, imò etiam probare, quòd aliquid factum sit; sed necesse est etiam illud probare, quo Tempore hoc vel illud sit factum? 1475. 313.
De bona fide ex lapsu Temporis præsumenda vid. Præscriptio.
præsumtione ex præsenti Tempore ad præteritum, & contra, vid. Præsumtio.
solennibus ex lapsu Temporis præsumendis vid. Solenne.
Temporis in æstimando vero rei pretio habenda ratione vid. Pretium.
Tempore mortis vid. Mors.
Tempore nocturno vid. Nox.
Quale Tempus in restitutione monetæ, interea Temporis mutatæ, respiciendum sit? vid. Moneta. Thalerus.

TERMINUS. Conf. Mensis.

Debitori grandi ære alieno oppresso æquissimè indulgentur Termini solutionis. 343. 73.
Judex Terminum quadrimestrem in L. fin. Cod. de usur. rei judic. præscriptum, ex justis causis, arctare potest, vel prolongare. 343. 75. & seq.
Plus favoris est in Terminô prolongandô, quàm eôdem arctando. 343. 77.
In nominibus, per plures pensiones, in vielen Jahres-Fristen / in futurum solvendis, licet longè minus pretium pro illis solvatur; tamen
Lex Anastasiana nullum locum sortitur. 1177. 63. & sq.
Omnis Teminus probatorius est peremptorius. 1247. 90.
Ex lapsu Termini, à lege vel judice præstituti, adversæ parti statim acquiritur jus. 1241. 23.
Jus per lapsum Termini probatorii adversæ parti acquisitum nec per moræ purgationem, nec expensarum refusionem, nec celerrimè peragendæ novæ actionis oblationem, eidem adimi potest. 1241. 23. 1247. 91. & sqq.
Novi Termini concessio, vel concessi; sed totaliter elapsi prorogatio, imò etiam probatio postea demùm facta, regulariter, nulla est. 1247. 94. & sq.
Ad obtinendam Termini probatorii prorogationem sufficit, illam ante Termini præfixi decursum decenter exorari. 1240. 7. & seqq.
Terminus legalis longè fortiùs adstringit, quàm judicialis. 1247. 98.
Elapso licet Termino judiciali tamen probationes in secunda instantia adhuc audiuntur. 1247. 100.
Ubi calculi errores commissi dicuntur, Judex facilis esse debet in concedendo novo Termino. 1247. 102.
Summum Principis consistorium plures Terminos concedere potest. 1247. 101.
De facultate ex domo conducta ante Terminum conventum emigrandi vid. Locatio Conductio.
laudemio sub certis Terminis solvendo vid. Laudemium.

TERRITIO.

Vid. Tortura.

TERRITORIUM. TERRITORIALIS.

An leges Territorii etiam extraneos ligent? vid. Forensis.
De Jure operas à subditis exigendi Territoriali superioritati adhærente vid. Operæ.

TERTIUS.

Res inter alios actæ Tertio non præjudicant. 1761. 65.
Hæc regula in ipsa naturali ratione fundata est. 1649. 57. & sq.
In jure Tertii nemo quisquam, agendo, vel excipiendo, fundare se potest. 322. 65. 827. 47. 874. 211. & sq. 970. 734. 1682. 11.
Quibus casibus hoc limitetur? 839. 203. 1682. 13.
Jus Tertii allegare nihil aliud est, quàm se plumis alienis, cùm propriis sit nudus, contegere velle. 827. 49. 970. 735.
Ne quidem jus fisci, ecclesiæ, vel domini feudi tertio, regulariter, allegare licet. 1682. 12.
An confessio Tertio præjudicet? vid. Confessio.
De facto Tertii vid. porrò Factum.

TESTAMENTUM.

Testamenta innumeris falsitatibus & fraudibus obnoxia sunt. 921. 196.

Hinc LLatores, pro iisdem omnimodò averruncandis, multum vigiliarum & curarum sumpserunt. 921. 169.

Ad obtinendam sinceritatem Testamentorum principale remedium Principibus visum fuit, ut in illorum ordinatione septenarius testium numerus requiratur. 922. 170. & seqq. 924. 195. 941. 398.

Quænam diversissimi hujus juris, quòd ad contractuum probationem duo testes sufficiant, & in ultimis voluntatibus è contra septem vel quinque testes necessarii sint, sit ratio? 916. 106. 922. 173. & sqq.

Legi divinæ LLator humanus non adversatur, quando, ad falsitates & innumeras fraudes à supremis elogiis eliminandas, septenarium vel alium testium numerum efflagitat. 961. 623. 962. 631.

Tales LL. politicæ subditos etiam in conscientia obligant. 962. 624.

Quænam fraudes tùm in ipsa Testamentorum ordinatione, tùm per subjectionem adulterini Testamenti post mortem sint consuetæ? 922. 174. & sqq.

Consilium Imp. Maximiliani I. de pluribus, quàm VII. testibus adhibendis. 922. 177.

Quandocunque de ipsa testatoris voluntate ejusque substantia probanda quæritur, septenarius testium numerus præcisè requiritur. 924. 187.

Etiam secundum modernam Praxin Cameræ Imperialis. 924. 188.

Contendens, se esse hæredem institutum, super ipsa substantia voluntatis se fundat, hincque probationem per VII. testes afferre oportet. 924. 189. & sq.

Ad probandam testatoris voluntatis solennitatem, v. gr. quod Testamentum deperditum pleno testium numero, omnique alia solennitate constiterit, duo testes sufficiunt; sed ad probandam voluntatis veritatem, quid scil. testator in eadem verè disposuerit, vel quæ ipsius mens fuerit, præcisè septem testes necessarii sunt. 924. 191. & sq. 926. 214. 939. 377. 940. 388. 952. 516. & sqq.

Septenarius testium numerus est de substantia actus testandi, & forma illius probationis, hincque, salvo Testamento, abesse non potest. 943. 418. 952. 520.

Testamenta uno contextu sunt ordinanda. 861. 64.

In solennibus Testamentis tantùm septenarius testium numerus legitimus est. 862. 74. 924. 187.

Testis testamentarius, de seipso sponte confitens, quòd per Testatoris ægrotantis domesticos, ad hoc, ut illum ad Testamentum condendum disponeret, specialiter vocatus, & propterea, quòd illum, ultra opinionem suam, periculosè decumbentem deprehenderit, per duas horas ejus lecto assederit, variasque eidem, de condendo Testamento, rationes suggesserit, ac tandem eundem, suis perlocutionibus, ad erigendum Testamentum commoverit, suum proprium testimonium suspectissimum reddit, imò planè annihilat. 934. 325.

Etiam domesticorum, qui talem testem, ad condendum Testamentum, moribundum, non testaturum, instantissimè urgentem, advocarunt, & ad tales sollicitationes adhibendas subornarunt, testimonium, hoc ipso, suspectum evadit. 935. 334.

In hujusmodi casu hæc nonnullorum in se valè periculosa sententia, quòd ad Testamenti, etiam nuncupativi, probationem nonnisi binarius testium numerus requiratur, in summo gradu periculosa, imò nulla ratione admissibilis est. 935. 335.

Minister, vel Officialis in Testamento, in quo ipsius dominus hæres institutur, vel alio modo honoratur, benè testis esse potest. 1489. 90. & seq.

Utrum & quatenus Monachi & Religiosi testium testamentariorum officio fungi queant? 919. 140. & sqq. junct. 951. 515.

Quid in specie de Clericis secularibus dicendum? 919. 143.

Quidsi nulli alii testes, quàm VII. Minoritæ, in actu testandi præsentes fuerint? 919. 148.

Anne etiam in casu, quo hæreditas monasterio relinquitur, Monachi in illo degentes in talis Testamenti *ordinatione testes esse possint?* 920. 151.

Etiam Famuli, in domini sui Testamento, testium munere fungi possunt. 530. 237. 920. 154.

Testatoris Secretarius, etiamsi de pane illius vivat; tamen in Testamento, quod ille ordinat, æquè testis esse potest, ac alii moderni ministri & famuli. 920. 152 & seqq.

Legatarii & Fideicommissarii particulares etiam in Testamento nuncupativo testis munus obire queunt. 920. 155. & seqq.

Ad Testamenti probationem testes rogari necessarii sunt. 943. 40.

Scientia testium, quòd testator in instanti suum ultimum elogium conficere velit, & cùm ipsi, ob adventum testamentarii, in proximum conclave discedere vellent, ipsius testatoris mox adjecta revocatio, Sie sollen nur da bleiben / oder alle da bleiben / an ad rogationem sufficiat? 918. 132. & seqq. junct. 951. 515.

Ad rogationem testium nihil aliud requiritur, quàm ut testes moneantur, se ad ordinationem Testamenti adhiberi. 918. 135.

Jus Canonum permittit, ut quilibet coram Parocho & duobus saltem testibus suæ mentis postremum judicium publicet. 961. 615.

Modò ille sit proprius Testatoris Parochus, 961. 616.

Vel saltem tempore confecti Testamenti testatoris actualis vel ordinarius sit Confessionarius. 961. 617.

Et de fide ipſius atque integritate nulla incidat dubitatio. 961. 618.
Hic modus teſtandi etiam Legi Divinæ congruentior videtur. 961. 621.
Hic novus teſtandi modus per Jus Canonicum inductus in ſolis terris Eccleſiæ Romanæ, quæ Pontificis ſeculari poteſtati obnoxiæ, receptus eſt. 962. 633.
Ex terris Imperii nova hæc conſtitutio, ex omnium concordi teſtimonio, exulat. 962. 636.
Valde anceps eſt Quæſtio: Utrum illa in terris, in quibus Eccleſia ſecularem poteſtatem aliis conceſſit, nimirum in Regno Neapolitano, Ducatibus Urbinenſi & Ferrarienſi, locum obtineat? 963. 637.
Suprema Curia Pariſienſis Anno 1592. Teſtamentum ità conditum ideò confirmavit, quia conditor illius civis Avenionenſis fuit. 963. 638.
Imò iſtam Pontificiam teſtandi rationem hodiè à tota exulare Italia, ipſaque Roma, probatiſſimi Italiæ DDres teſtantur. 963. 639.
Ante tempora Bartoli hujus generis Teſtamenta nunquàm fuere admiſſa. 963. 639.
In Germania iſte teſtandi modus adeò non receptus, ut nec ipſi Romano-Catholicæ Eccleſiæ addicti Status eundem in ſuis ditionibus tolerent. 963. 641.
In ſola Saxonia ſingulariter receptum, ut ruſtici coram Parocho & duobus teſtibus teſtari valeant. 963. 642.
In terris Imperii, neglecta Canonum diſpoſitione, præciſe ſervanda Conſtitutio Imperii Politica de Anno 1512. Coloniæ promulgata. 963. 644.
Omnes ferè teſtamentariæ ſolennitates ſunt juris merè poſitivi. 1500. 25.
Principem alicui privilegium ſine omni omninò ſolennitate teſtandi concedere poſſe, dummodò ſolennitas probatoria, & quæ ex Jure Gg. deſcendit, non intermittatur, indubium eſt. 1500. 25.
Recenſetur tale Privilegium ab Imp. Rudolpho II. olim conceſſum. 1500. 25.
Teſtamentum Principi, Comiti, vel alii Imperii Statui, etiam absque ulla vel teſtium, vel alterius cujuslibet teſtamentariæ ſolennitatis interventu oblatum, non minùs validum eſt, quàm coram VII. teſtibus ordinatum. 1499. 11.
Idem etiam de Teſtamento coram ſolo Comite Palatino vel ordinato, vel ab illo confirmato dicendum. 1499. 12.
Teſtamentum à Comite Palatino ſubſcriptum ac confirmatum non minùs validum eſt, ac apud acta Judicii ſolenniſſimè confectum. 1501. 34.
Ad Teſtamentum Judiciale ſeu apud acta condendum Jure communi nihil ultra requiritur, quàm præſentia Judicis, à Teſtatore ſupremum ipſius elogium acceptantis. 952. 522.
Eodem Jure præſentia ſolius Judicis, vel ab illo mandatam jurisdictionem habentis, præprimis in ipſo Judicii loco, absque ullo Scabino, ad hujusmodi Teſtamentum ſufficiens eſt. 952. 523. & ſqq. 1499. 14.
Etiam ſereniſſimus Saxoniæ Elector Legem 19. Cod. de teſtam. non alio ſenſu, quàm quòd ſolius Judicis præſentia ad Teſtamenti judicialis ordinationem ſufficiens ſit, exaudiendam eſſe exiſtimat. 1500. 18.
Adducuntur hanc in rem aliquot conformia Reſponſa & Præjudicia Dnn. Jenenſium & Lipſienſium. 1500. 19. & ſeq.
Hujusmodi Teſtamenta rectè quidem conduntur vor einem Land-Richter; ſed non etiam in præſentia des alleinigen Land-Schreibers. 952. 526. & ſeq.
Secundum modernam Jurisprudentiam hujusmodi Teſtamenta, extra locum judicii, coram Judice ſolo, propriiſſimè ſic dicto, plerubique locorum, ordinari non poſſunt; ſed & porrò duorum, vel quatuor Scabinorum, & nonnullibi etiam aliquot civium præſentia requiritur. 952. 528.
In Provinciis, ubi Jus Saxenicum viget, ut & aliis multis, (quæ recenſentur) præſentia Judicis & duorum, ad minimum, Scabinorum requiritur. 953. 529.
Hincque talia Teſtamenta, in iſtis locis, non poſſunt condi coram Judice, & ejusdem Judicii Actuario. 953. 532.
Nec coram Actuario & unico Scabino. 953. 533.
Nec præſente ſolo Judice; vel ſolo Actuario. 953. 534. & ſeq.
Neque etiam coram unico ex Judicii Aſſeſſoribus ſeu Senatoribus; tametſi à Judice ſpecialiter deputato. 953. 536.
Et omnium minimè coram tribus vel pluribus perſonis privatis, quamvis judiciali authoritate ad domum teſtatoris ægroti ablegatis. 953. 537.
Alibi trium Scabinorum præſentia neceſſaria eſt. 953. 538.
Alibi duorum, vel trium Scabinorum; & præterea unius, vel plurium civium. 953. 539.
Alibi quatuor Scabinorum præſentia requiritur, ut in terris Würtembergicis. 953. 540.
In Teſtamentis judicialibus, quæ extra locum Judicii conduntur, major fraudis & falſitatis ſuſpicio militat, quàm in loco judicii, ut ideò unica duntaxat perſona illis amoliendis non credatur ſufficere. 953. 541.
Etiam quoad Scabinos, in multis locis, haudquaquàm ſufficit, ut illi tantùm à Teſtatore privatim convocentur; ſed Teſtator ipſum Judicem, vel totum Senatum rogare tenetur, ut aliqui, ipſius voluntatem excepturi, ab illo deputentur. 954. 543.
Conſul regens, vel Judex hoc Scabinis non ſolùm in Judicii loco; verùm etiam privatim committere poteſt, ut, nomine Senatûs, actui teſtandi in ædibus privatis peragendo interſint. 953. 544.

Non sufficit, Scabinos, à Testatore, duntaxat privatim, tanquàm testes, rogari, vel alia de causa ad ipsum venisse. 954. 545.
Nonnullibi tamen hujusmodi prævia Senatus vel Superioris rogatio & deputatio non est necessitatis. 954. 550.
In quibusdam locis Testamenta etiam soli Procuratori specialiter ad hoc constituto (dem Testaments-Herrn/ sive Testaments-Secretario exindè dicto) exhiberi sufficit; modò illa à Testatore exarata vel subscripta sint. 1500. 21.
Talis Consuetudo obtinet in Civitate Brunsuicensi. 1500. 22.
Ad Testamentum judiciale præcisè requiritur, ut Testator Senatum, Scabinos, vel Judicem expressè roget, ut ipsius Testamentum ab ipso acceptent, & publicis Judicii actis insinuent. 954. 554.
Testamentum in scriptis per VII. testium subscriptionem & subsignationem, nec non propriam manum ipsius testatoris, vel subscriptionem octavi testis extra omnem controversiæ aleam ponitur. 923. 178.
Quamplurimi DDres etiam ad talis Testamenti subsistentiam & probationem præcisè requirunt, ut omnes VII. testes, post obitum testatoris, adhuc sint in vivis, omnesque & singuli sua sigilla publicè recognoscant. 923. 179.
Sicut in scriptis confectum Testamentum septem testium signis & subscriptionibus corroboratur, licet omnes moriantur; ità nuncupativi tota fides à jurato septem testium testimonio dependet. 925. 201.
In Testamento in scriptis condendo VII. testes testimonium de defuncti voluntate, sua subscriptione, & subsignatione, perhibere dicuntur. 925. 202.
Istæ subscriptiones exindè vocantur testium depositiones. 925. 202.
Hæ verò ipsæ depositiones præcisè septenarium testium numerum exigunt. 925. 203.
Si unus testis, vel unius testis subscriptio vel subsignatio deficiat, totum deficit Testamentum. 925. 204. & 207.
Testamentum in scriptis confectum ne, per amissionem unius solummodò originalis, facilè pereat, quale consilium suppeditet Imp. Justinianus? 941. 397.
Quænam Testamenti nuncupativi sint requisita substantialia? 914. 94. & sqq.
Quot nam testes in illo sint necessarii? 915. 105.
In casu, quo plures, quàm VII. testes in actu testandi præsentes fuere, & testatorem non saltem viderunt; sed & omnia suæ ult. voluntatis capitula enarrantem audiverunt; sed septem duntaxat fuere rogati, his præmorientibus, aliorum septem testium; verùm non rogatorum jurata testimonia haud admittuntur. 942. 406. & sqq.
Quidsi testes non rogati numero quadraginta vel plures sint? 942. 407. & sqq.
An ad legitimam Testamenti nuncupativi expliciti probationem requiratur, ut testes in ipsa verborum figura & formalitate conspirent? An verò sufficiat, si testes de omnibus Testamenti particulis in principali & substantia concordent? 932. 302. & mult. sqq.
Quidsi ipsa testatoris, quibus ille usus dicitur, verborum formalitas, ab ipso actore, in articulis probatorialibus fuerit proposita? 933. 303. & sqq.
An in probatione Testamenti nuncupativi explicitis illi etiam testes, qui dicunt, se hoc vel illud non audivisse, vel se non recordari, quòd illa audiverint, ità ut aliqui plus, aliqui minùs deponant, pro testibus contradicentibus, & consequenter pro illegitimis habendi veniant? 933. 314. & sqq. 934. 316. & sqq.
Si præsertim de ipsa hæredis institutione quæratur? 933. 315. & sq.
Testamentum nuncupativum explicitum conservandi primus modus est, ut desuper solenne, à publico Notario, instrumentum conficiatur. 923. 180. & sq. 925. 201. 926. 215. & sqq. 941. 396. 944. 430.
Secundus, ut illud illicò, vel post ipsum testandi actum, vel post obitum testatoris, per juratum omnium & singulorum VII. testium examen, publicetur. 923. 183. 926. 218. & sqq. 941. 396. 943. 424. & sqq. 944. 428.
Hæc publicatio, etiam vivente adhuc testatore, fieri potest. 923. 184. 943. 425. 944. 428.
Publicique instrumenti vice fungitur. 923. 184.
Requisita hujus publicationis. 944. 429.
Duo hi modi Testamentum tale nuncupativum conservant, etiamsi omnes testes, vivo adhuc testatore, decedant. 923. 184. 928. 245.
Quando hæres nuncupatus, adhuc vivo testatore, juratum VII. testium examen desiderat, & hæredes legitimi, ad videndum & audiendum, testes illos jurare, secundum nonnullos DDres citandi, Testamenti ordinati notitiam consequuntur, longè difficilius, quàm post mortem illius, falsitates committi possunt. 944. 426.
Tertius modus talia Testamenta conservandi hic est, si summa Principis autoritate, vel publica actorum judicii fide ordinentur. 923. 185.
Si neuter ex istis modis intervenerit, tunc Testamentum nuncupativum explicitum, vel per omnes VII. testes, & præcisè illos ipsos, qui ordinationi ejus interfuere, cum omnibus illius capitulis & contentis probari oportet, vel totum Testamentum, si vel unicus ex illis septem testibus decesserit, totaliter corruit. 924. 186. & sqq. 925. 201. & sq. 926. 215. & mult. sqq. 928. 249. & sqq. 940. 395.
Unico ex VII. testibus ante ipsum testatorem nuncupativum moriente non quidem jus desistit

ficit hæredi in tali Teſtamento vocato; benè tamen legitima & ſufficiens probatio.
492. 405.
Annon hæres tali caſu, ſi ipſemet ſui nuncupationem coram audiverit, ad juramentùm in ſupplementum admittendus veniat?
943. 414. & ſqq.
Hæredis inſtitutio per nuncupationem explicitam facta non aliter probatur, quàm per ſeptenarium teſtium numerum. 924. 190.
Quo ſenſu Imperator dicat, quòd in Teſtamento nuncupativo non tot ac tantæ, ac in myſtico Teſtamento, ſolennitates neceſſariæ ſint? 924. 197. ſq.
In Teſtamentis nuncupativis rigoroſior & exactior, quàm in myſticis Teſtamentis, probatio requiritur. 924. 199. & ſq.
In nuncupativo Teſtamento ipſa tota teſtatoris voluntas, ceu præcisè VII. teſtium ſimùl præſentium ſcientiæ, conſcientiæ & fidei concredita, mediante corporali omnium jurejurando, probari oportet. 925. 205. & 208.
Probatio illius, præcisè per VII. teſtes facienda, ſuccedit in locum ejus, quæ in myſtico Teſtamento fit per ſcripturam, ſeptem teſtium manu & ſigillis roboratam. 925. 206.
Uno itaque teſte deficiente hujusmodi Teſtamenti ſolennitas & probatio deficit, imò ipſa ejusdem eſſentia atque ſubſtantia.
925. 207. & 210. 926. 215. & mult. ſqq.
Hæc quorundàm DDrum nimiùm generaliter concepta doctrina, quòd quidem ad Teſtamentum nuncupativum explicitum condendum ſeptem teſtes requirantur; ſed ad illud probandum ſaltem duo ſufficiant, nullo prorsùs in LL. fundamento ſubnititur.
936. 352. juncto 916. 110. ſqq.
Contraria ſententia, quòd, ſi tale Teſtamentum nec apud acta judicii conditum, neque per inſtrumenti publici confeſſionem, neque alia ratione, vivente adhuc teſtatore, publicatum; ſed privata ſeptem teſtium fide ſit conditum, non aliter probari queat, quàm ſi omnes hi teſtes illius contenta juratò atteſtentur, pertextus apertos, inconcuſſas rationes, & innumeras authoritates probatur. 937. 354.
Si ſuper Teſtamento nuncupativo ſolenne à publico Notario inſtrumentum confectum fuerit, & hoc ipſum inſtrumentum poſtea caſu fortuito amiſſum probetur, tunc per duos ſaltem teſtes, omni exceptione ſuperiores, qui actui teſtandi interfuerunt, tùm hoc quòd tale ſolenne inſtrumentum revera confectum aliquando extiterit, tùm illius contenta probari valere, non adeò inveriſimile eſt. 937. 363. 940. 389. & ſeqq.
In talibus terminis utrum etiam teſtes, qui actui teſtandi non interfuere; veruntamen inſtrumentum ſuper nuncupativo Teſtamento confectum viderunt, legerunt, & tùm Solennitates in illo adhibitas, tùm & ipſam Teſtatoris voluntatem, omniaque & ſingula illius capitula perſpectiſſima ſe habere, juratò atteſtantur, pro arbitrio Judicis admitti debeant? 937. 366. & ſeqq.
Quidſi præſertim aliundè jam conſtet, quòd tale Teſtamentum, ſuper quo à Notario confectum ſolenne & publicum inſtrumentum amiſſum eſt, reverà adhibitâ debita ſolennitate, fuerit ordinatum? 938. 373. & ſeqq.
Quid dicendum, ſi nuda tantùm Voluntatis Teſtatoris conſignatio, tametſi ab ipſo, etiam publico Notario, ad calamum dictata, & ab hoc Teſtatori, præſentibus teſtibus, rursùs prælecta; ſed neque teſtium, neque etiam Notarii ſubſcriptione, neque Notariatûs ſigillo munita, deperdita dicatur?
939. 378. & ſeqq.
Multum refert, an ſuper Teſtamento explicitè nuncupato à Notario publico ſolenne Inſtrumentum conficiatur; an verò id ſaltem à perſona privata in ſcripturam redigatur.
930. 278. & ſeqq. 939. 386.
Hæc ſententia, quod ad probationem Teſtamenti nuncupativi, quotiescunque de ipſa Teſtatoris voluntate probanda agitur, præcisè iidem hi ſeptem teſtes, qui actui teſtandi interfuerunt, neceſſarii ſint, & uno illorum morte prærepto Teſtamentum prorsùs corruat, uſu fori obſervatur, & tùm Cameræ Imperialis, tùm etiam aliorum ſummorum Tribunalium judicatis comprobata eſt.
945. 435. & ſeqq.
Teſtamentum nuncupativum per duos teſtes non aliter probatur, quàm ſi (1.) ſuper illo inſtrumentum omnibus numeris abſolutum, (2.) à publico Notario confectum; vel ipſum Teſtamentum à Judice publicatum & authenticatum, (3.) de talis ſolennis inſtrumenti confectione, atque vera, per aliquod tempus exiſtentia; vel ipſius Teſtamenti publicatione; (4.) de caſuali ejusdem amiſſione legaliter conſtet; & ut (5.) duo teſtes, omni exceptione ſuperiores, tùm de voluntate in illo contenta, tùm de actus teſtandi ſolennitate, mediante juramento, atque ità deponant, ut nulla ex cauſa reddantur ſuſpecti.
940. 394.
Hisce ſummè neceſſariis reſtrictionibus & requiſitis poſthabitis quot & quænam inconvenientiæ & abſurditates admittendæ forent? 940. 395. & mult. ſeqq. 944. 428. & ſeqq.
Inter cautelas & modos Teſtamentum nuncupativum conſervandi etiam hic refertur à DDbus, ut, ſi tale Teſtamentum coram VII. ad illud rogatis teſtibus perfectè ſit conditum, confeſtim Notarius, cum duobus teſtibus inſtrumentariis, eo fine advocetur, ut tùm ipſe teſtator, tùm & omnes VII. teſtes ſuam manum & ſigillum, coram ipſis, recognoſcant, & ſuper hac ipſa recognitione ſolenne inſtrumentum conficiatur.
945. 431. & ſeq.
Vel: Ut teſtator per nuncupationem implici-

tam testaturus Notarium adhibeat, Schedam ità inscripturum: Hanc esse ipsam illam Schedam, quam testator, coram VII. testibus subscriptis pro sua voluntate haberi voluerit. 945.433.

In Testamento nuncupativo implicito septem, vel ad minimum quinq; testium juratæ depositiones, ad identitatem Schedæ probandam, necessariæ sunt. 943.423.

Duo hæc: Testamentum nuncupativum in scripturam redactum, & publicum instrumentum desuper esse confectum, qua ratione differant? 928.244. & seqq.

An ad hoc, ut Testamento nuncupativo plena fides constet, sufficiat, ut illud à Notario, & testibus, ad ejus confectionem rogatis, subscribatur? 929.250.

Juxta LL. Romanas illi soli, qui in bellica expeditione constituti sunt, Jure militari testari possunt. 521.126. 955.558. 957.582. & sqq.

Expeditio bellica quænam in genere contineat? 521.130. 955.561. & seq. 958.591.

Illa non solùm præsentia, ab hoste præsente imminentia, pericula; sed & remotiora, & non tàm evidenter ob oculos versantia, suo ambitu complectitur. 521.131.

Etiam hostis fugientis persecutionem. 522.132.

Etiam tempus, quo hostis, seu in terra, seu in mari, exploratur, vel expectatur. 522.133. 523.153.

Etiam, quando milites in armis procedunt, locum aliquem invasuri, & obsidio cincturi, einen Orth zu berennen und investiren. 522.136.

Etiam quando in extremis castrorum terminis agunt, verlohrne Schildwacht halten. 522.137.

Etiam quando in castris à fronte suorum hostium stant. 522.134.

Etiam quando invasio ab hoste metuenda. 522.135.

Miles, hostem nec in oculis, nec in vicinia habens, & per Principis, cui militat, intermedium exercitum à periculis tutus, absque solennitate testari non potest. 522.139.

Quando unicus miles nunc primùm castra Ducis sui sequitur, der Armee erst nachraißt/ & in medio itinere gravi morbo corripitur, ob quem in aliquo intermedio oppido vel pago remanet, ubi sufficientem testium numerum habere posset, tunc ipse singulari militum privilegio in condendo Testamento uti non potest. 522.138.

Præsertim si non hostilem; sed amicum exercitum, in fronte, seu oculis, & hunc ipsum inter se & hostium legiones intermedium habeat, sicq; nullum ab hoste præsens periculum metuere teneatur. 523.153.

Privilegium testandi militibus indultum certis finibus circumscriptum est, & militibus non semper, nec ubique competit. 523.147. 956.568.

Absona quorundam sententia est, quòd omnes milites, quamprimùm in matriculam relati sunt, jure militari testari possint. 956.574. & seqq.

Miles in pugna graviter vulneratus, si, ad vulnera sua obliganda & curanda, in aliquem vicinum locum concedat, ab hostili periculo non satis tutum, ibi sine solennibus testari potest. 523.148.

Sive incolæ ejus loci, ex hostium metu, jam omnes aufugerint, sive omnia in summo disturbio sint posita, & ad fugam parata, 523.149. & seq.

Pericula bellica, & quidem præsentanea, præcipuam rationem privilegiis militum in ordinatione testamenti dederunt. 522.140. & 142. 955.565.

Cessante hac ipsa palmaria ratione ipsum etiam privilegium militibus indultum totaliter cessat. 522.141. 525.175. & sq. 955.566. & sq.

Solus metus periculi ad id sufficiens haud est. 522.143. 955.567.

Privilegia militaria confestim, ac milites sua Testamenta alibi, quàm in castris, conficiunt, omnimodò conticescunt. 524.160. & sqq.

Milites, qui extra periculum & aciem sunt, sive domi, sive alibi sint, Jure communi testari coguntur. 525.176. 527.207. 531.247. & seq. 532.258. 960.609.

Paganus in hosticum demùm proficiscens, & extra hosticum Testamentum suum ordinans, omnes solennitates *adhibere tenetur; Neque* sufficit, ipsum postea in hostico decedere. 526.192.

Nisi illud denuò, in hostico existens, specialiter confirmet. 526.193.

Pagani in hostico, summoque ab hostibus vitæ periculo, privilegium in testando militibus indultum frustrà sibi vindicarent, si Principum specificæ constitutiones hoc non concessissent. 542.419.

Ex Testamento à milite condito, tanquàm privilegiario, succedere anhelantes probare tenentur, periculum invasionis sive expeditionis, eo tempore, quo id condebatur, non vanum subfuisse. 523.145. & seq.

Quatenùs, in dubio, pro validitate Testamenti militaris pronuntiandum? 536.319. & seqq.

Constitutio Imperii Politica de Anno 1512. ab Imp. Maximil. I. Coloniæ promulgata hodiè omnium, à militantibus, quandocunque condendorum, Testamentorum perpetua cynosura est. 525.177. & seqq. 958.592.

In illa tres Militum classes ponuntur: Prima illorum, die zwar zu Felde; aber nicht am Streitt seyn: Secunda eorum, die in Ubung des Streitts seyn: Tertia illorum, die weder in solcher übung und streitt/ noch auch zu feld ligen. 525.182. 958.591. & sq.

Milites in castris, im offentlichen Feldlager; sed sine præsenti, ab hoste præsenti, imminente periculo, sicque etiam in conflictu, nec actu

actu primo, nec secundo existentes, binarium testium numerum adhibere tenentur.
525. 184. & 179. 958. 595. & sq.

Nisi perditas, quas dicunt, excubias agant.
525. 185. 959. 596.

Zu Felde Ligen nihil aliud denotat, quàm præsenter existere in congregatione militantium copiarum, suo ordine per castra dispositarum, & quidem in tali loco & tempore, ubi nullum præsentaneum ab hoste præsente periculum imminet; sicque milites nec actu, nec potentia proxima in conflictu existunt.
526. 188. 959. 598.

Quando miles in castra necdùm pervenit; sed ad illa modò iter facit, & in medio itinere morbo correptus, in aliquo intermedio pago, vel oppido, usque ad suam mortem, manere compellitur, an de Testamento ab illo confecto dici possit, daß es von einem zufeld gelegenen Soldaten gemacht sey?
526. 186. & sqq.

Noviter in militiam lecti tyrones, licet publicis expensis in castra iter faciant; tamen jure militari nondùm testari queunt. 526. 194.

Erst in das Feld stehen/ und in dem Feld ligen diversissima sunt. 526. 195. & sqq.

Phrasis hæc, in Ubung des Streitts seyn/ quoad milites secundæ classis in d. Const. Maxim. obvia, non tantùm actualem prœliantium congressum denotat; sed & totum exercitus in castris existentis, operosum ad pugnam, vel proximè metuendam, vel jamdùm imminentem, vel jamjam inchoatam apparatum complectitur. 527. 199. & sq. 959. 602.

An illa militi in castra demùm proficiscenti applicari possit? 527. 198. 202. & sqq.

Miles in pugna, in Ubung des Streits/ graviter vulneratus; vel tempore pugnæ, propter morbi gravitatem, in loco hostilis periculi pleno constitutus omnibus militi in expeditione constituto concessis privilegiis gaudet.
534. 291.

In talibus terminis etiam loquitur Viglius, cujus decisionem minùs rectè intellectam alii malè extenderunt. 534. 292. & sqq.

Miles ad actualem expeditionem procedens, &, dùm ità procedit, in suam patriam civitatem delatus, si tantillum saltem temporis, ut propria manu suæ ultimæ voluntatis capitula in chartam conjicere valeat, ipsi reliquum sit, &, hoc facto, confestim cœptam expeditionem prosequi teneatur, absque solennitatibus securè testatur. 535. 309. & seqq.

Idque sive supremum suæ mentis judicium in forma Testamenti, codicilli, vel similis suprema voluntatis declaret, sive in forma alicujus chirographi, sive denique in modum alicujus epistolæ. 520, 105. & sqq. junct. 535. 309. & sqq.

Facilè fieri potest, ut miles in expeditionis celeritate constitutus, non possit quinarium, vel septenarium habilium testium numerum confestim ad manus habere. 535. 311.

Vel ut inter cœptæ & celeriter prosequendæ expeditionis necessitates unam vel alteram solennitatem non decenter adhibeat.
535. 312.

De tali milite, durante actuali expeditione, per patriam suam civitatem transeunte, & in illa suam ultimam voluntatem ordinante, propter necessitatem jam susceptæ executionis, quâ animus ipsius variè distringitur, vix dici potest, quòd ipse in suis ædibus testetur.
535. 313.

Milites tertiæ classis in dicta sanctione Maximilianæa secundum regulas Juris communis testari oportet. 960. 607.

In nuncupativis militum Testamentis etiam LL. Romanæ duos testes requirunt; verùm tantùm ad probationem. 528. 211.

Constitutio Maximilianæa duos testes pro peculiari talium Testamentorum in castris conditorum solennitate requirit. 528. 212. & sqq.

Hæc nova solennitas, sine talis Testamenti omnimoda nullitate, intermitti non potest.
528. 213. & sqq.

Milites in castris, extra præsens periculum constituti, privilegiis militum testamentariis quidem omnibus gaudent; sed cum hâc novâ limitatione, ut semper binarium testium numerum adhibeant. 528. 216. & sqq.

Sive de Testamento in scriptis quæratur, sive nuncupativo. 528. 218. & sq.

Constitutio Maximilianæa malè ad sola Testamenta restringitur. 532. 256. & sq.

Etiam Jure Rom. quando milites in castris; sed citra hostilem necessitatem, degunt, duo testes præcisè necessarii reputantur. 529. 220.

Binarius iste testium numerus, velut quoddam militaris, in Testando, privilegii adjumentum requiritur. 529. 222.

Quando milites in castris vel navi existunt, & nullum ab hoste præsens imminet periculum, binarius testium numerus facilè adhiberi potest. 529. 224.

Etiam fœminæ in militis Testamento ad testimonium sufficiunt. 529. 225.

Sive illud in scriptis conditum sit, sive per nuncupationem. 529. 226.

Magis quieta commoratio in castris, cessante præsente ab hoste timore, in condendis Testamentis, majorem cautelam jure requirit.
529. 227.

In Testamentis militum binarius quidem testium numerus requiritur; sed non etiam testium subscriptiones, nec subsignationes.
529. 228.

Idque non solùm Jure Justinianeo; sed & juxta sæpedictam Constitutionem Maximilianæam.
529. 229.

Quando miles in castra demùm proficiscitur, & nec hostem vicinum, nec periculum ab illo de præsenti metuendum; sed exercitum si

Principis vicinum habet, & in pago, vel oppido, ubi morbo corripitur, satis temporis ei & testium suppetit, ut solenne coram illis Testamentum ordinare queat, à necessitate solenniter testandi excusatur haudquaquàm, nec coram duobus solummodò testibus Testamentum rectè ordinat. 530. 230. & sqq.

Hæredi in tali Testamento instituto probandum incumbit, quòd Testator plures testes habere nequiverit. 530. 240.

Collegii Jctorum Lipsiensium variantes sententiæ de necessitate adhibendi duos testes in Testamento in castris pacatis à milite condendo. 531. 242. & sqq.

Facultas Juridica, & Scabinatus Lipsiensis in Testamento, à milite, in castris ab hostium indultu securis condendo, binarium Testium numerum indistinctè requirit, sive de Testamento in scriptis quæratur, sive nuncupativo. 531. 244. & seq.

Nec Præfectus militaris, nec milites in loco hostibus vicino, sed benè munito, ex. gr. in præsidiis zu Lauffenburg/ Rheinfelden/ ꝛc. oder in Gränz-Vöstungen commorantes, tempore pacato, & cessantibus omnibus excursionibus, omnique à vicinis præsidiariis periculo cessante, utut vigiliæ & curæ Fortalitiorum, aliisque militaribus exercitiis incumbant, privilegii testandi participes sunt. 956. 573. 960. 605. & seq.

Tales tùm peritiorum, si quos velint consulere, tùm, quotquot voluerint, testium copiam habere possunt; hinc, sine manifestissima huic privilegio illata vi, ad hanc privilegiariam testandi rationem admitti non possunt. 957. 586.

Quando miles vulneratus, vel aliàs morbo laborans, in locum pugnæ vicinum abit, eo animo, ut, quamprimùm sanitati restitutus fuerit, ad pugnam rediret, & vel confestim, vel paulo post, ex quo in locum vicinum concessit, atque ità periculum ab hoste vicino adhucdùm durat, Testamentum suum ordinat, tunc hoc, etiam omissâ omni solennitate, validum existimatur. 531. 246. & sqq. 534. 287. & seqq.

Aliud dicendum, si testamentum ex aliquo temporis intervallo, posteaquàm periculum ab hoste remisit, in loco securo conficiatur. 531. 253. & sq.

Honorariam tantùm militiam militantes non gaudent testandi jure privilegiario. 532. 259. & seqq.

Testamentum à milite in insula Melithe, in oppido, & hospitali, & loco ab expeditione remoto, confectum, jure privilegiarii Testamenti militaris haud sustinetur. 532. 262. 956. 572.

Milites, ob adversam valetudinem, vel propter vulnera in prælio accepta, in urbe, vel alio, ab hostibus securo, loco degentes ab aliis quidem militaribus privilegiis haud excludendi; veruntamen liberæ & privilegiariæ licentiæ testandi haud participes sunt. 532. 268. & seq.

Neque dicta Constitutio Maximilianæa, sub obtentu æquitatis, & sine expressa Legis dispositione, ad alia Testamenta, quàm in expeditione vel castris confecta, extendi potest. 533. 270. & seqq.

Privilegia militum testamentaria non tàm in Ratione essentialiter consistunt, quàm in Principis voluntate, nec per modernos Jureconsultos, nec Judices extendibili. 533. 272. 960. 610. & seqq.

Sola Militis, in bellica expeditione nondùm constituti, in Epistola satis absona declarata voluntas in vim Testamenti militaris valere nequit. 536. 323.

Milites præsidiarii & limitanei tùm demum jure privilegiario testari possunt, si, nulla vel pace, vel indiciis condictis, in limitibus excubent, & quidem talibus, qui perpetuis hostium atque quotidianis excursibus obnoxii, sic, ut semper ad pericula pro Republica subeunda ipsos paratos esse oporteat. 534. 289. & sq. 956. 569. & sqq.

Idem dicendum de illis, qui in periculosis hybernis degunt, in gefährlichen Postirungen/ oder Quartieren. 534. 289. & seq. 956. 569. & seqq.

Ipsa militarium Testamentorum natura huic asserto refragatur, quòd Clausula codicillaris in iisdem *præsumatur*. 538. 364. & sqq.

Clausula codicillaris in talibus Testamentis prorsùs otiosa censenda, ceu plures requirens solennitates, quàm in talibus Testamentis necessariæ sunt. 538. 369.

Clausula, Omni meliore modo, an Testamentum à milite confectum in vim donationis inter vivos sustentet? 538. 372.

Ubi de voluntate à milite ordinata de hoc non constat, quòd illa in expeditione condita fuerit, frustra; Qr. An in illa clausula codicillaris, vel omni meliore modo aliquem habeat effectum? 539. 385. & sqq.

Clausula codicillaris etiam in Militum Testamentis non ulteriùs operatur, quàm ut omnia obliquentur, & in vim codicilli vel fideicommissi accipiantur. 541. 405.

Ad Testamentum inter libb. privilegiarium in scriptis condendum quænam requisita, Jure novissimo, sint necessaria? 1768. 21. & seq.

Dispositio Patris testamentaria inter libb. suo modo majoribus gaudet privilegiis, quàm militis Testamentum privilegiario jure conditum, ac dispositioni ad pias causas factæ æquiparatur. 1769. 30.

Etiam ab intestato decedentis Parentis, quantumvis sine omni solennitate, aut quibuscunque indiciis vel verbis declaratam, voluntatem non saltem liberos; verùm etiam Judicem sequi oportet. 1768. 23. & seqq.

Quando

Quando Pater à ſe confectum Teſtamentum, vel aliam quamlibet, etiam ab inteſtato ordinatam, ultimam voluntatem totam propria manu ſcripſit, tunc nec alia ſubſcriptio, neque teſtium præſentia neceſſaria eſt. 1769. 31. & ſeq.

Etiam nuda patris inteſtati de rebus ſuis non alienandis quomodocunque facta, voluntatis declaratio ad inducendum perpetuum familiæ fideicommiſſum ſufficere creditur. 1769. 25. & ſeqq.

De hoc vid. plura ſub tit. Fideicommiſſum.

Hinc ab omnibus ejus liberis, & quidem in ſpecie etiam à filiabus, ſemel firmiter approbata poſtea reprobari non poteſt. 1771. 51. & ſeqq.

Pater liberos legitimos, & naturales liberos habens, inter ſolos legitimos jure privilegiario diſponere poteſt. 1258. 56. & ſeqq. 1259. 62. 1262. 106. & ſqq.

Utrum in Teſtamento Parentum privilegiario clauſula codicillaris præſumatur? 536. 333. junct. 538. 369.

Teſtamentum à Patre inter libb. privilegiarium, quatenùs, propter adjectionem perſonæ extraneæ, vitietur? 829. 76.

De Pacto ſucceſſorio inter Parr. & Libb. inito vid. Pactum.

In Teſtamentis ad pias cauſas Jus Civile de ſolennibus nihil prorsùs remiſit. 1488. 73. & ſeqq.

Jure Canonico, eidemque in hoc conformibus moribus modernis Teſtamenta ad pias cauſas, coram binario ſaltem teſtium numero, validè conficiuntur. 1488. 77. & 78.

Etiam privilegiaria, à ruſticis, ruri, ordinata Teſtamenta non aliter ſubſiſtunt, quàm ſi in illo adhibiti teſtes illiterati teſtatoris voluntatem non ſaltem recognoſcant; verùm etiam jurati de illa deponant. 925. 212. 941. 400.

Teſtamentum ruſticum quot teſtes deſideret? 941. 400.

An & quatenùs unus pro altero literarum imperito ſubſcribere valeat? 941. 400.

An ad probationem talis Teſtamenti duo ſaltem teſtes ſufficiant? 941. 401.

In Saxonia ruſtici coram Parocho & duobus teſtibus teſtari poſſunt. 963. 642.

In Indias navigantium, & exindè redeuntium Teſtamenta, ex Hollandiæ Generalium Ordinum diſpoſitione, in libros his rebus deſtinatos annotari, & illius, qui hoc ſcripſit, nec non duorum teſtium ſubſcriptione firmari debent. 529. 225.

Utrum miles, vel paganus, ſi ſufficientem teſtium numerum, in itinere, quod proſequitur, habere non poſſit, annon ſaltem in tali neceſſitate, prout poteſt & vult, ſicque ſine ſolennibus, de ſua familia teſtari poſſit? & an tale Teſtamentum pro valido habendum? 537. 334. & ſeqq. junct. 541. 414. & ſqq.

Per Latrones & milites graviter vulneratus an coram auriga & famulo ſuo validè teſtetur? 537. 340. junct. 541. 414. & ſeqq.

Quid de illorum Teſtamentis ſentiendum, qui in carcere publico, vel caſtello Tyranni, ad quod nullus cuiquam acceſſus patet, coram Commentarienſi, atque alia fortaſſis præſente perſona, ſuæ mentis poſtremum judicium publicant? 537. 342. & ſeq. junct. 541. 414. & ſeqq. imprimis 425. & ſeqq.

Quid item, ſi alia, ſeu loci, ſeu temporis, ratione contingat, ut legitimus teſtium numerus adhiberi non poſſit? 537. 344. junct. 541. 414. & ſeqq.

Privilegiaria teſtandi ratio, citra Principis ſpecificam conceſſionem, nemini adſeri poteſt. 542. 418.

Inſtitutio omnium teſtatoris cognatorum non debet mutari in quorundam ſolumodò inſtitutionem. 346. 29.

Qui omnes ſuos cognatos inſtituit, nullum excludit. 346. 30.

Teſtatoris conſanguineos & Lex naturæ, & omnium prudentum reſponſa ad ſucceſſionem vocant. 346. 31. 808. 164.

Executor ult. voluntatis circa teſtamentariam hæredis inſtitutionem nihil habet poteſtatis, & nec primam, nec ſecundam inſtitutionem, vel legata ordinandi facultatem habet. 348. 60. & ſeq.

De Inſtitutione cognatorum in Teſtamento hoc modo facta, daß des Teſtatoris natürliche hæredes zu Erben eingeſetzt; jedoch die Catholiſche denen nicht Cathol. ſchen præferirt werden ſollen / vid. Cons. 13.

Voluntas teſtatoris ex majori illius dilectione & affectione erga quasdam perſonas colligitur rectiſſimè. 807. 162. 1137. 347. & ſeq.

Teſtator extraneos ſuo proprio ſanguini prætuliſſe haud præſumitur. 388. 72. 807. 163. 1138. 350. & ſeqq.

Quo propiùs aliquis teſtatoris perſonam attingit, tanto etiam magis intelligitur dilectus; & proindè in Teſtamento etiam non magis, quàm remotior cognatus; ſed potiùs minùs gravatus præſumitur. 722. 71. 723. 81. Conf. Dilectus.

Verba hæc: Daß Er folgender maſſen teſtirt und verordnet haben wolle / daß / auff zutragenden Erbfall / in der Verlaſſenſchafft es alſo gehaltten werden ſolle / daß der Sohn Theobaldus den Hof erblich beſitzen / und einer jeden Schweſter 1000. Gulden hinausgeben; das übrige alles aber die vier Erben / auff den Fall / miteinander / zu gleichen Theilen / erben und theilen ſollen / potiùs Hæredis inſtitutionem, quàm pactum redolent. 3. 21.

Æqualis erga omnes Teſtatoris affectio etiam

hoc operatur, ut in successione pariter omnium æqualis conditio sit. 866. 112.

Quando plures personæ, inter quas quidem ordo charitatis; sed non etiam necessitas illas instituendi locum obtinet, ad hæreditatem vocantur, tunc illæ simùl, & non ordine successorio, vocatæ intelliguntur. 868. 152. & seqq.

Si testator ità dicat: Meus frater, vel soror, & ejus liberi æquè hæredes sunto, tunc hæreditas dividitur in partes viriles. 869. 162.

Secùs est, si particula, Æquè, non fuerit adjecta. 870. 162.

Quoties testator plures scribit hæredes, unum simpliciter, vel proprio nomine; alios verò collectivè, seu sub collectione plurium personarum, tunc primus solus totum semissem, & cæteri omnes alterum habent. 870. 164.

De Hæredis institutione in Testamento facienda vid. porrò Hæres.

Si testator, agnatis suis, cum cognatis, simùl institutis certum aliquod præcipuum relicturus, bina, vel pluribus vicibus, de hoc, in quo illud præcipuum consistere debeat? interrogatus, sese non declaraverit, tunc vel istud Testamentum, ceu imperfectum, vel planè perplexum, vel ab ipso mutatum nullatenùs attenditur. 348. 58.

De Clausulis Testamentorum vid. Clausula. Codicillaris Clausula.

Etiam filio, per rescriptum Principis, vel à Comite Palatino legitimato, in Testamento paterno præterito, vel non ritè & legitimè exhæredato competit querela nullitatis. 1270. 203.

Ritè verò & legitimè; veruntamen iniquè exhæredato datur querela inofficiosi Testamenti. 1270. 204.

Idem obtinet in casu legitimæ non honorabili titulo institutionis tali filio relictæ. 1270. 205.

Testamentum ante filii legitimationem confectum, hac superveniente, si ille in eo nec institutus, nec exhæredatus, per sui hæredis quasi agnationem, rumpitur. 1270. 206.

Personæ à Testatore, seu universali, seu particulari titulo honoratæ, non ulteriùs ab illo onerari possunt, quàm ab illo sunt nactæ. 64. 574. 580. & seqq. 69. 628.

De bonis ab onere restitutionis immunibus Testator pro lubitu disponit. 858. 17.

Quatenùs de bonis Fideicommisso obnoxiis testari permissum, vel non? vid. Fideicommissum. Renunciatio.

Testator rem alienam legans, nihilominùs de suo intelligitur legare. 67. 613.

Res, etiam in totum aliena, à Testatore legari potest. 67. 612.

Testator de bonis futuri hæredis, non minùs, quàm de suis, disponere potest. 67. 614. & seq. 68. 614.

Eademque facultas non solùm in supremis elogiis competit; verùm etiam in pactis & negotiis inter vivos. 67. 616. seq.

Testator futuri hæredis bona etiam oppignorare, & alio titulo alienare potest. 68. 624.

Idem etiam bonis ab hærede adhuc acquirendis, tùm conventionale, tùm testamentarium fideicommissum imponere valet. 68. 625.

Idemque dicendum in specie de familiæ fideicommisso. 68. 626.

Verùm hæc omnia non ulteriùs sunt permissa, quàm quousque & quatenùs quis à Testatore fuit honoratus. 69. 628.

Bona à Testatore profecta ad personam fideicommisso honoratam gratis; sed à filiis fideicommisso oneratis emta, non nisi refuso illorum pretio, ad illam perveniunt. 69. 631.

Testator suum hæredem nimiùm onerare voluisse haud præsumitur. 80. 725.

In dubio Testator voluisse præsumitur, ut hæres suus faciat id, quod ipse facturus esset. 81. 728.

Verba in Testamento apposita omnia aliquid operari debent. 345. 13.

Verba testatoris potiùs improprianda, quàm & voluntas ejus omnimodò destruenda atque destituenda. 345. 16.

Testamenta ac supremæ voluntates adjuvandæ potiùs, quàm coarctandæ. 345. 17.

Intentio testatoris *in supremis elogiis* præcipuè spectanda. 345. 18.

Voluntas testatoris ex eo, quod dispositum, demonstratur. 345. 19.

Verbis testatoris tamdiu standum, quoadusque contraria defuncti voluntas non demonstratur. 345. 20.

Verba testatoris verè, naturaliter, & propriè intelligi debent. 345. 21.

Impium & crudele est, supremam testantis voluntatem contemni. 346. 27.

Mortale peccatum committere dicitur, qui supremam testantium voluntatem non exequitur. 346. 28.

Non præsumitur testator semetipsum in eadem oratione, uno halitu & momento, corrigere voluisse. 24. 206. 343. 33. & seqq.

Una pars Testamenti declarat alteram. 723. 74. 696. 286. 1231. 82.

Voluntas testatoris non ex una tantùm ejus parte petenda; sed ex pleno tenore. 696. 290.

Testator, in dubio, suam dispositionem juris Comm. dispositioni conformare voluisse intelligi debet. 73. 669. 681. 86. & seqq.

Testatores plerumque in suis Testamentis non adeò specificè & exactè; sed plerumque abusivè & impropriè loquuntur. 61. 546. 681. 90.

Testator seipsum declarans nulla alia declaratione necessum habet. 682. 93. 695. 285. 1231. 81.

Teſtatores ſæpè illud, quod implicitè jam dixerunt, deinceps etiam explicitè efferunt. 23. 196.
In ambiguo à ſermonis proprietate non recedendum; licet præſumtio in contrarium militet, Teſtatorem fortaſſis aliter ſenſiſſe. 689. 195. & ſq.
In caſu magis dubio à Teſtatore declarata voluntas apertiſſimo argumento eſt, quòd ipſe etiam de caſu minùs dubio non aliam voluntatem declarare voluerit. 696. 287. & 289.
Ab eo, quod certum in defuncti voluntate, non debemus recedere, & incertum admittere. 25. 213. 696. 291.
Quando mens Teſtatoris aliundè pateſcit, à propria verborum ſignificatione recedere fas eſt, imò etiam neceſſe. 63. 568. & ſq.
Ex una tantùm, vel altera voce, contra priùs jam ſatis declaratam voluntatem, eidem contrariam non licet elicere. 63. 570.
Aperta ipſius Teſtatoris voluntas tollit omnia objecta, totumque facit in ipſius Teſtamento. 1228. 42.
Teſtamentum per ſe ſatis clarè conceptum nec interpretationem, nec declarationem, nec interpretativam obſervantiam admittit. 683. 117. & ſqq. 1228. 40.
In talibus caſibus prætenſa obſervantia nihil præjudicat. 683. 119.
Non datur major Teſtatoris voluntatis veriſimilitudo, imò planè certitudo, quàm quæ ex expreſſa ipſiusmet diſpoſitione colligitur. 87. 785. & ſqq. 694. 269.
Magna veriſimilitudo, ex verbis ipſius Teſtatoris apparens, habetur pro lege & aperta veritate. 87. 785. & ſqq.
Ubi conſtat de defuncti veriſimili voluntate, non attendimus rigidam verborum illius ſignificationem. 87. 789.
Officium Judicum & Juriſprudentum in legaliter explicanda ultima Teſtatoris voluntate. 696. 288.
Quod Teſtator non voluit, nemo prudens ſupplebit. 698. 312. & ſq.
Quod Teſtator non dixit, cùm facilè potuiſſet, noſtrum non eſt ſupplere. 983. 871.
In Teſtamentis magna veritatis authoritas eſt. 536. 322.
Sed veritas ſola ad Teſtamenti validitatem haudquaquàm ſufficit; verùm etiam ſolennitas ad hoc requiritur. 536. 323.
Nemo poteſt cavere, ne LL. in ſuo Teſtamento locum habeant. 536. 324.
Æquitas non patitur, ut pro Teſtamento, non ſatis conſtantis animi judicii indiciis pleno, in dubio judicetur. 536. 319.
Obtentu æquitatis in cujuslibet cerebro natæ jura teſtamentaria non convenit ruinam facere. 536. 329.
In dubio pro Teſtamento, maximè militari, pronuntiandum. 536. 326.
Verùm, ubi de illius nullitate apertiſſimè conſtat, illud indubitanter nullum pronuntiandum. 136. 327.
Ex Teſtamento, à quo vel veritas, vel ſolennitas abeſt, nihil exigi poteſt. 536. 325.
Ulterior Teſtatoris voluntas tunc demùm aliundè induci debet, quando ipſa diſpoſitio in neceſſariam expreſſorum conſequentiam hoc præcisè efflagitat. 31. 266.
Geminatio voluntatis, ſicque etiam geminata, inſimulque ſub verbis relativis facta conditionis expreſſio, parciſſimam & ſtrictiſſimam Teſtatoris voluntatem indigitat. 55. 482.
Multa potuerunt Teſtatorem movere ad ſic diſponendum, quæ nos penitùs latent. 55. 484.
Quando ipſe Teſtator, in alia Teſtamenti parte, dictionem univerſalem reſtrinxit, illa nihil dubii parit. 63. 566.
Evitandi abſurdi cauſa, & ut menti Teſtatoris ſatisfiat, quæcunque verborum reſtrictio admittitur. 63. 567.
Teſtatoris affectio, in conjecturanda ipſius voluntate, plurimùm valet. 85. 772. & ſq. 1137. 548. Conf. Dilectio.
Voluntas Teſtatoris, regulariter, non ulteriùs attenditur, niſi quatenùs illa ex verbis appareret. 405. 288. & ſqq.
Ex ſupplementis aliundè allatis magna oritur voluntatis incertitudo, imò facilè magnus error committi poteſt. 405. 291.
Etiam in Teſtamentis quælibet dictio ad proximè præcedentia, regulariter, reſtringi debet. 860. 39.
Ad evitandam abſurditatem, vel ad claram aut præſumptam Teſtatoris voluntatem in tuto locandam, ab iſta regula ſæpe receditur. 860. 41.
Voluntatem Teſtatoris haud ratò ipſa lex vel conſuetudo interpretatur. 1144. 421.
Quando lex ipſa ultimum Teſtatoris judicium interpretatur, tunc huic interpretationi præcisè ſtandum. 1145. 422.
In cujusvis Teſtatoris familia, ipſomet teſte, fieri conſueta in dubio pro factis haberi debent. 1146. 435.
De voluntate Teſtatoris ex ordine verborum vel ſcripturæ interpretanda, vid. Scriptura.
Quando perſpicua Teſtatoris, voluntas ex ipſiusmet propriis verbis pateſcit, ibi omnis diſputatio de ipſius voluntate planè ſupervacua eſt. 1153. 532. & ſeq.
Nemo cavere poteſt, ne LL. in ſuo Teſtamento locum habeant. 1260. 69.
Si Teſtator de longè minoris momenti articulis ſpecialiter proſpexerit, & multo majoris momenti articulum nec verbulo tetigerit, quoad hunc ipſius voluntas, omni veriſimilitudine adverſante, ſomniari haud debet. 405. 285.

Testator omnia prudenter & considerate ordinâsse credendus. 398. 101.
Testator voluntatem vel jamjam declaratam, vel adhuc coram testibus solenniter declarandam ipse interpretari potest. 862. 65.
Ubi Testator seipsum glossat, non oportet recurrere ad glossam legis. 862. 65. & seq.
Testator suæ ultimæ voluntatis capitula ipse interpretari potest etiam extra Testamentum, ità nempe, ut ex verbis, extra Testamentum, ab illo prolatis, genuina illius intentio probetur. 862. 67.
Etiam ex verbis à Testatore ante Testamenti ordinationem prolatis nonnihil obscuriùs ab illo disposita declarari possunt. 862. 68.
Itemque ex verbis, post conditum Testamentum, ab illo prolatis. 862. 69.
Licet talis declaratio post longi temporis intervallum sequatur. 862. 70.
Testatoris voluntas, quasi lex, observanda. 922. 169.
In ambiguo non credendum, Testatorem id, quod aliis solenniter promisit, revocare voluisse, licet id revocandi facultatem habuerit. 971. 745.
Qui hunc sibi scopum proponit, ut ex omnibus agnatis unum solum sui stemmatis propagatorem & hæredem ex asse, hoc fine, scriberet, ut familia per ipsum in majori splendore conservari valeret, ille sui Testamenti ordinationem non ad novissima suæ vitæ momenta differre voluisse censetur. 981. 853. & seqq.
Nec in talibus Testamentis, quæ agnationis conservationem pro scopo habent, cancellos ab ipso Testatore præscriptos transilire debemus. 983. 870.
Lex talem in Testatore voluntatem præsumit, qualis bonum virum decet, & propterea semper arguit, ipsum rectæ rationi, & communi prudentum hominum consuetudini congruenter disponere. 1138. 351.
Testator suam dispositionem consuetudini & Statutis in sua familia vel provincia obtinentibus conformare voluisse intelligi debet. 1154. 542. & seq.
Leges talem in Testatore voluntatem præsumunt, quæ cum communi hominum inclinatione & officio congruit. 1138. 354.
Argumentum à Testamentis ad contractus, & vicissim est validissimum. 683. 115. 723. 76. 1144. 412.
Idem dicendum de argumento à Legum dispositione ad interpretationem supremæ voluntatis. 683. 116.
Testamenta non debent pendere ab alieno arbitrio. 3. 20.
Jura contractuum & Testamentorum non sunt confundenda. 1262. 94.
Contractus & pacta, nec in ipso Testamento, nec extra Testamentum, nec inter ipsum testandi actum validè iniri possunt. 3. 24. & seq.
An in contractu vel pacto, æquè ac in Testamento, hæres possit institui? 1261. 89. & seqq.
An ob commixtionem Testamenti & pacti, utrumque, vel utrum, Testamentum aut pactum, vitio nullitatis afficiatur? in specie nostris moribus inspectis? 5. 41. & seqq. 34. 31. & seqq.
Quid in specie de Pactis successoriis, fideicommissi constitutivis, & similibus statuendum? 5. 37. & seqq.
Quemadmodum hæc verba: Gesserunt, Contraxerunt, &c. non pertinent ad testandi jus; ità multo minùs hæc: Absolutam inter vivos donationem celebrarunt. 541. 399.
Omnes, etiam infimæ sortis, homines liberam de bonis suis testandi facultatem habent. cons. 16. n. 714. & seq.
Libera testandi facultas nec per Statutum, vel pactum, etiam familiæ, alicui adimi potest. cons. 16. n. 712. & seq. & 720.
Fideicommissum universale omnia, etiam mobilia, bona afficiens liberam testandi facultatem adimit. cons. 16. n. 711.
Hinc vix ullum illustris vel illustrissimæ familiæ exemplum adduci potest, in quo illud obtineat. cons. 16. n. 714.
Talis fideicommissi inductiva conventio à paucissimis agnoscitur. cons. 16. n. 717. & seq.
Ablatio facultatis testandi naturali æquitati adversari intelligitur. cons. 16. n. 710.
Idem passim frequentatur *in pactis illustrium* confraternitatum. cons. 16. n. 721. & seqq.
Per renuntiationem filiæ, etiam quoad testamentariam successionem factam, Patri libera eidem per Testamentum, vel quamcunque aliam ultimam Voluntatem, aliquid relinquendi facultas adempta censeri haud debet. cons. 16. n. 756. & 900. 968. 708. 1163. 635.
Utrum facultas testandi per pactum hæreditatis renunciatæ in casum extincti Stemmatis masculini expressè vel tacitè reservativum, Renunciatario adempta censeri debeat? 1115. 95. & seq. junct. 1163. 636. & seq.
Quando quis probat, se eo tempore, quo Testamentum confectum fuit, non fuisse præsentem, tunc etiam ea, quæ, in ipso Testamento, tanquàm ab ipso præsente peracta dicuntur, validissimè retunduntur. 295. 158.
De Testamento meritorum secundæ conjugis remuneratorio, an, & in quantum illud dispositioni Legis 6. Cod. de sec. nupt. itemque Nov. 22. cap. 48. subjaceat? vid. Cons. 91. per tot.
Alimentis ex Testamento, vel alia ultima voluntate debitis vid. Alimentum.
Hypotheca à Testatore in bonis Hæredis constituta vid. Hypotheca.
Confessione in Testamento facta vid. Confessio.
Pœna testamentaria vid. Pœna.

Teſtamento Fœminarum à ſucceſſione excluſivo vid. Fœmina. Fideicommiſſum.
Transactione ſuper Teſtamento, vel alia ult. voluntate, vid. Transactio.
Inſtrumento publico ſuper eadem conficiendo vid. plura ſub voc. Inſtrumentum.
Actio perſonalis ex Teſtamento eſt ſtricti juris. 543. 447.
Sed quoad Uſuras bonæ fidei actionum naturam imitatur. 544. 446.
Qui Teſtamentum, vel aliam ult. voluntatem antehac ordinarunt, ad amputandas omnes dubitationes, plerumq; illam ſpecialiſſimè revocare ſolent. 973. 766.
Si vivente adhuc & ſciente Teſtatore aliquid contingat, quod ipſum meritò ad jam conditi Teſtamenti mutationem incitare potuiſſet; ipſe verò jam diſpoſita immutata relinquat, tunc ipſe multo magis in eadem voluntate perſtitiſſe præſumitur. 974. 771.
Qui ſuum Teſtamentum mutare potuit, & non mutavit, videtur illud approbare. 974. 772.
Mutatio Teſtamenti, in dubio, non præſumitur; ſed ab allegante legitimè probanda venit. 974. 778. & ſeqq. 978. 809. 1142. 394. & ſqq.
Nullus paganus cum duobus Teſtamentis decedere poteſt. 976. 791.
Teſtamentum ſolenniter & validè conditum, per poſterius Teſtamentum etiam perfectum, ipſo jure revocatur. 965. 664.
Licet nulla illius in hoc mentio fiat. 977. 792.
An ex hoc fundamento etiam antegreſſa mortis cauſa donatio per ſubſequens Teſtamentum, in quo Teſtator hæredem ſcribit univerſalem, nec tamen prioris donationis mentionem injicit, revocata cenſenda veniat? 965, 665. & ſqq. junct. 976. 788. & ſqq.
Quidſi inſtitutio hæc univerſalis ſub verbis geminatis facta fuerit? 978. 815. & ſqq.
Etiam paganus cum Teſtamento & pluribus mortis cauſa donationibus, æquè ac etiam cum Teſtamento & pluribus codicillis, præcedentibus, vel ſequentibus, decedere poteſt. 977. 793.
De codicillis ante Teſtamentum confectis, an & hi, & in illis ordinata fideicommiſſa & legata, per ſubſequens Teſtamentum, pro revocatis haberi debeant? vid. Codicillus. Fideicommiſſum.
Per ſupremum Teſtamentum præcedentia omnia ipſo quidem jure tolluntur; ſed tamen, ad dubia ſuper ultimo hoc Teſtamento ſuborta radicitùs tollenda, antegreſſa Teſtamenta quàmplurimùm conferunt. 1142. 392.
Verba hæc: Ohne Teſtament/ ſimpliciter prolata, juxta communem JCtorum regulam, materiam ſubjectam, & naturam ac qualitates rei ſubſtratæ intelligi debent; licet impropriandа forent. 1136. 333.
Si ei, qui omnia ſua paterna & materna bona alicui donavit, poſtea liberi naſcantur, &, poſt hanc illorum nativitatem, ab ipſo quidem Teſtamentum condatur, in quo univerſalem hæredem inſtituit; ſed nulla illius Donationis, quòd eandem revocatam velit, mentio injiciatur, tunc donatio haudquaquàm ex dicta cauſa, liberorum ſcilicet ſupervenientiæ, revocata cenſetur. 975. 785.
Multo igitur magis donatio remuneratoria, erga fratrem chariſſimum & beneficentiſſimum, ac potiſſimam partem de bonis, ab ipſo illo fratre, paulo ante, inter vivos, ſimpliciter donatis, reciprocè & ſolenniter facta, non concurrente tali cauſa impulſiva, qualis eſt liberorum ſupervenientia, ex ſola Teſtamenti, in quo nulla omninò ejus mentio fit, ordinatione pro tacitè revocata haberi deber. 975. 786.
Lex ipſa præſumit, quòd donator mortis cauſa Teſtamentum, poſt donationem, conficiens, potiùs hæredem à ſe inſtitutum ad ea, quæ ipſe donatario promiſit, adimplenda adſtringere, quàm donationem in illum collatam revocare voluiſſe cenſeri debeat. 976. E. & ſqq. 971. 738. & ſqq.
Omnes Commentatores, Deciſioniſtæ, & Conſultatores intrepidè definiunt, quòd per inſtitutionem hæredis univerſalis, ſive in univerſis bonis, antegreſſa mortis cauſa donatio pro revocata haberi non debeat. 971. 741. & ſq.
Mortis cauſa donator, ſi in Teſtamento, quod poſtea conficit, non expreſsè illam revocet, communiſſimæ huic regulæ, quòd antegreſſa mortis cauſa donatio, per ſubſequentem hæredis inſtitutionem, etiam in univerſis bonis factam, haudquaquàm revocata cenſeri debeat, ſe conformare voluiſſe cenſeri debet. 974. 770.
Tametſi, in hoc ipſo Teſtamento, eidem donatario omnium ſuorum bonorum uſumfructum, adjecta clauſula derogatoria omnis priùs à ſe conditæ ſupremæ voluntatis, reliquerit. 975. A. & ſqq. 980. 845.
Idem etiam dicendum de hoc caſu, quando ſcil. Teſtator tali donatario, nulla pariter donationis prioris mentione injuncta, aliud inſigne legatum relinquit. 975. C. & ſqq.
Donatio mortis cauſa univerſalis, per univerſalem hæredis inſtitutionem, omninò pro tacitè revocata haberi debet. 966, 678. 979. 822.
Si quis prius Teſtamentum, in quo extraneos hæredes inſtituit, per aliud Teſtamentum, coram quinque ſaltem teſtibus confectum, revocet, in quo illos inſtituit, qui ipſi etiam in caſu inteſtati ſucceſſuri eſſent, tunc hoc ultimum Teſtamentum, ut voluntas ab inteſtato, ſuſtinetur. 964. 657. & ſqq. 942 402. & ſq.
Hoc non aliter procedit, quàm ſi illi omnes, qui, tanquam in pari gradu conſtituti, ab inteſtato ſucceſſuri eſſent, in poſteriore Teſtamento vocentur. 964. 658. & ſeqq.
Hoc præcipuè Clericis probroſum cenſendum, ſi ipſi ſe à domeſticis ægroti, veriſimillimè ab

ab intestato decedere cupidi, vocari & quasi conduci patiantur, ut in necem agnatorum, vel fratrum illius, in casu intestati ei successurorum, ipsum ad Testamentum uno solo ex illis hærede scripto, ordinandum instigent, & per suas suasiones atque persuasiones, diu continuatas, instanter sollicitent. 935. 328. & seqq.

Testamenti extorsio, per nimias, instantissimas, atque immoderatas suggestiones, justi metûs effectum, in negotio libertatem omnimodam requirente, habere dicitur, ac proin Testamentum ejusmodi dicitur meticulosum, ein abgezwungen / abgenöthigtes Testament. 935. 332. & 339.

Tales instantissimæ, per integrum bihorium continuatæ, variarum rationum sollicita suggestione incrustatæ, & à tali præsertim persona profectæ, cujus persuasionibus etiam sacri, quod gerit, officii veneratio majorem apud virum lethaliter decumbentem, efficaciam & authoritatem circumdat, & tamdiu eidem, donec ipse, his cedens, ad condendum Testamentum se moveri patiatur, inculcatæ & iteratæ sollicitationes tantundem operantur, quantum violentissima Testamenti extorsio. 935. 336.

Testamenti ordinatio veræ libertatis & liberalis animi est. 935. 337.

Si aliquis, gravissimo morbo decumbens, per Notarium, vel alium interrogatus, nihil responderit; sed demùm ad secundam interrogationem responsum dederit, de ipso LL. præsumunt, quòd non testandi; sed ab interrogantium vexationibus sese liberandi animo ità responderit. 936. 342.

In graviter infirmô, vel morti proximô, & instantia Novissima curæ habente tales persuasiones & sollicitationes facillimè criminosæ fiunt, & per illas elicita Testamentum annullant. 936. 343.

Qui unum solum ex suis agnatis, tanquàm propagatorem illustris suæ agnationis, in oculis habet, suaque universa bona etiam fratri jam ante mortis causa donata, soli assignare cupit, ille planè non expectat, ut à suis domesticis, demùm, per alium, ad Testamenti confectionem, per varias & iteratas sollicitationes, excitetur & urgeatur. 982. 856.

Qui etiam fratri mortis causa donata, & potissimam partem ab hoc ipso fratre sibi ipsi donata bona, cum ingratitudine, ei rursùs adimere, & alii illa per Testamentum relinquere intendit, ille, jam morti proximus, ut hanc suam voluntatem coram legitimo testium numero declarare possit, omnem moram abrumpit. 982. 858.

Neque patitur, ut sibi dilectus Presbyter varii generis rationes & persuasoria operosè conquirat, quibus ipsum ad condendum Testamentum movere, per integrum bihorium, omnibus viribus eniti necesse habeat. 982. 859.

Neque adeò moræ patientem se præbet, ut jam moribundus, totum illud bihorium, sine ulla voluntatis, quòd Testamentum conficere velit, significatione, elabi patiatur. 982. 860.

Sed summa cum cura instantissimè ipsemet urget, ut Notarius & testes ad actum testandi quàm celerrimè convocentur. 982. 861.

Si Pater, loco filii, à se scripti hæredis, falso rumore de ejus decessu ad se perlato, alium instituat, multisque ipsum legatis oneret, superveniens filius hujus quidem alterius hæredis institutionem jure impugnat; sed tamen legata huic injuncta, regulariter, exolvere tenetur. 84. 736. & seq.

Nisi legata nimis onerosa & valdè magna sint. 89. 814.

Causa à Testatore in ipsa Testamenti præfatione, posita intelligitur finalis, & in omnibus sequentibus capitulis repetita censetur. 84. 755. & seq.

Si Testamentum in causa finali errorem contineat, tunc totum Testamentum, regulariter, annullatur. 84. 757. & sqq.

An idem de Causa impulsiva dicendum? 83. 743. junct. 87. 790. 89. 815. & seq.

Ex viva, qua Testator utitur, causa omnes scripturæ & dispositiones ejus sunt interpretandæ, tùm restrictivè, *tùm extensivè. 85. 786.* & seq.

Testatoris voluntas, ex præfatione, inibique expressa ratione elucescens, etiam verborum significationi anteferenda. 85. 770. & sq.

Voluntas Testatoris ex opinione ipsius æstimari debet. 86. 779. & seq.

Testatoris dubitatio, an hæres ipsius hæreditatem, ceu multis legatis gravatam aditurus sit? evidenti argumento est, quòd, si ipse scivisset, majorem bonorum suorum partem onere fideicommissi gravatam esse, tot & tanta, quæ reliquit, legata haudquaquam relicturus fuisset. 86. 781. & sqq.

Si illi, quorum interest, etiam nulliter conditam & informem voluntatem pro perfecto & valido Testamento agnoscant, tunc illius invaliditas incassum objicitur. 862. 76.

Quousque hoc, quòd Testamentum semel verbis vel factis approbans illud postea improbare nequeat, verum sit? 947. 464. & seqq. junct. 951. 502. & sqq. 1266. 153.

Quid in specie de agnitione Testamenti ex Legatorum solutione colligenda dicendum? vid. Legatum.

Consensus liberorum legitimorum de naturali filio ad æqualem cum ipsis successionem admittendo, ex actuali hæreditatis aditione præsumptus, an eis præjudicet? 1266. 151. & sqq.

Confessio hæredis ab intestato successuri nullibi in Jure nostro inter modos probandi & conservan-

servandi defunctorum Testamenta refertur. 947. 458.
Confessio hæredis ab intestato tùm demùm ei nocet, si ille in tali pleniore figura confiteatur, hanc esse defuncti voluntatem & dispositionem, & neque intrinseca, neque extrinseca Testamenti solennia impugnet. 947. 455.
Secus est, si ipse Testamentum quidem conditum fateatur; sed illud simùl solenniter factum neget. 947. 456.
An hîc aliqua distinctio inter probationem solennitatis & voluntatis pedem figere, vel aliquam juris diversitatem inducere valeat? 946. 447. & sqq. junct. 947. 456. & seq.
Hæres ab intestato historicè saltem referens, quòd Testamentum confectum sit, hoc nullatenùs confiteri, sibive hac sua confessione nocere intelligitur. 946. 444.
Hæres talis legitimus Testamentum, quod factum; sed simùl nullum dicit, non saltem ex capite defectus solennium; verùm etiam veræ Testatoris voluntatis, id nullitatis incusare intelligitur. 946. 446. & seqq.
Ad hoc, ut hæres ab intestato Testamentum non ipse confiteri censeatur, satis est, si ab illo Testamentum generaliter pro invalido declaretur. 946. 451.

TESTIS.

Lex Divina duos Testes non hoc sensu requirit, quasi amplior numerus per Legem positivam introduci non possit; sed tantùm hoc respectu, ut unius solius Testis dicta rejiceret. 961. 622.
De Legibus humanis, majorem, quàm ternarium Testium numerum in testamentis requirentibus, vid. Testamentum.
Pontifices ipsi à Lege divina, binario tantùm testium numero contenta, multis modis recedunt, etiam in ipso Capit. 10. X. de testam. 962. 625.
Et tùm ad Presbyterum delicti convincendum XLIV. tùm ad Præsulem convincendum LXXII. testes desiderant. 962. 626.
Apostolus Paulus in talibus casibus nonnisi duos vel tres Testes requirit. 962. 628.
Si etiam Pontifex alicujus delicti, per duos Testes, convinci posset, tunc etiam ipsum, æquè ac Diabolum, eapropter damnandum pronuntiat Glossa. 962. 629.
Unicus Testis nullus Testis. 981. 841. 1677. 8.
Etiamsi in magna, seu clericali, seu seculari, dignitate sit positus. 981. 841.
Testimonio Judicis, cujuscunque dignitatis, in causis coram ipso vel adhuc vertentibus, vel jam decisis non aliter credendum, quàm si, & quousque, illud probetur ex actis. 1370. 32.
Quando ad probandam prædii qualitatem, quòd nempe illud communem cum alio prædio censum debeat, Sculteti in loco, in scriptis & absque juramento impertitum Testimonium sufficiat? 1646. 22. & sqq.
De Testibus testamentariis aliarumque ult. voluntatum vid. Testamentum. Legatum. Codicillus.
Quando singulæ probationes, per singulos Testes factæ, tendunt ad unum eundemque finem, tunc exceptio singularitatis, regulariter, ilsdem nihil derogat. 1369. 17. 1545. 87. & seq.
In casu, quando dementia solummodò in genere probanda est, singularitas Testium, tametsi diversificativa, nihil parit obstaculi. 1570. 41.
Modica Testium discrepantia circa factum principale etiam in aliis non præjudicat. 933. 308.
Quando ipsa testatoris verborum formalitas, quibus ipse in testamento nuncupativo explicito usus dicitur, ab ipso actore, in articulis proponitur, tunc Testium discrepantia quoad eandem omninò præjudicat. 932. 309. & seqq.
Testes ità deponere debent, ut ipsorum depositio per necesse concludat, & proindè incerta atque dubia depositio nullam fidem meretur. 1474. 301. 1617. 130.
Talis depositio censetur & illa, quando Testes deponunt, se non amplius recordari, vel se nescire. 1474. 302.
Ubi nullum ex jurato Testium examine commodum sperandum, ibi etiam illud, regulariter, decerni non debet. 1474. 303.
Testis inverisimilia deponens, non saltem non probat; verùm etiam de falso se suspectum reddit. 1617. 131.
Tametsi tales Testes numero plures sint. 1617. 132.
Testis in uno falsus & mendax, in omnibus talis censetur. 1616. 113.
Sive ille super connexis, sive super separatis deposuerit articulis. 1616. 114.
Ne Princeps quidem hoc facere potest, ut Testis in uno falsus non sit falsus in omnibus. 1616. 115.
Quando Testis suo proprio sensu contrahentes ipse audit, hoc non de auditu; verùm propriissimè sic dictum Testimonium censeri debet. 1611. 75.
Idem etiam dicendum, si Testes de violenta obligationis extorsione testaturi, Procerum Civitatis violentam & injustam incarcerationem ipsi viderint, & causam istius incarcerationis à prætensis creditoribus & istius violentiæ executoribus non saltem ipsis, & quidem per ipsos incarcerationis durantis dies; sed etiam porrò à Proceribus incarceratis, & post obligationem extortam rursùs dimissis, multoties desuper suspirantibus audiverunt. 1612. 76.
Quando cum depositionibus Testium, de auditu auditûs duntaxat deponentium, alia adminicula, ac cumprimis ipsius creditoris con-

confessio concurrit, tunc in probanda violenta debiti extorsione illis fides denegari nequit. 1613. 90.
Testis de alieno auditu deponens nullam fidem generat. 494. 46.
Testis de veritate deponere debet; non verò de sola credulitate. 494. 47.
Idem multo magis in Heredibus requiritur, in propria causa deponere volentibus. 494. 48.
Testis, sine ratione sui dicti, simpliciter deponens, ut pecus deponit, & ideò nullam fidem meretur. 494. 52. & seq. 932. 301.
Multò igitur minùs in causa propria quisquam audiendus, nisi ipse de negotio probè sit informatus. 494. 54.
Testium juramentum est pars substantialis probationis, quæ fit per Testes. 561. 105. 1326. 39.
Ut testes jurent, juris est naturalis. 561. 106.
Jurare nolle manifestæ turpitudinis etiam Testes convincit. 561. 107.
Testimonium injuratum nullius momenti est. 561. 103. 1660. 36.
Testes injurati, si ipsorum juramentum haberi potuisset, nullam fidem merentur. 561. 108.
Testes injurati aliquam saltem præsumtionem in judicio generant. 561. 109.
Quid si bonæ famæ, & ipsorum depositiones morte corroboratæ fuerint? 291. 111.
Si Testes juramentum omnimodò recusaverint, ne quidem præsumtionem ipsorum depositiones generant. 561. 110.
Præsumtio ex præstito juramento legali profecta illam præsumtionem, quæ ex testimoniis injuratis resultat, totaliter prosternit. 561. 111.
Vix per Statutum, vel consuetudinem induci hoc potest, ut Testibus sine juramento credatur. 1024. 241.
Testis injuratus, tametsi in publico officio constitutus, nullam fidem in judicio meretur. cons. 18. n. 10.
Clerici & verbi divini ministri à Testium juramento, regulariter, haud immunes sunt. 1276. 6. & seqq.
Testimonium Parochi de bis baptizato infante, in scriptis impertitum, concurrente vel facti notorietate, vel personæ inquisitæ confessione, etiam in ordine ad capitalem pœnam sufficiens est. 1276. 10. & seqq.
Testis extra articulos & adversarii interrogatoria testimonium perhibens nullam fidem meretur. 981. 850.
Testes tantùm quoad articulos & interrogatoria jurati censentur. 981. 850.
Testis articulum simpliciter affirmans, & nullam suæ depositionis rationem reddens, parum fidei meretur. 932. 301.
Ad omnes articulos sibi propositos nimis celeriter & præpropere deponens, quòd illa omnia, quæ in sequentibus interrogatoriis continentur, etiam vera sint, suspectissimus inde redditur. 934. 322. & seqq.
Ne quidem in processu inquisitorio specialia Rei interrogatoria, absque nullitate in ejusdem examine omitti possunt. 1369. 20.
A libero Partis arbitrio dependet, utrum specialia Interrogatoria ad articulos contra se productos dare velit, nec ne? 1369. 22.
Quando Pars ipsa beneficio Testes interrogandi non utitur, tunc neque Judex aliquam ejusdem rationem habere tenetur. 1369. 21.
Testis à Judice non evocatus & examinatus nihil fidei meretur. 1615. 107.
Nec Testis ad articulos vel interrogatoria partis adversæ non examinatus. cons. 18. n. 10. & 13.
Idem dicendum de Teste, absque judiciali commissione, à solo Notario examinato. cons. 18. n. 10. & 14.
Testibus ad solos articulos, & non etiam ad simùl exhibita Interrogatoria examinatis, totum Testium examen, si hoc repeti nequeat, vitio nullitatis afficitur. 1369. 19.
Testes domestici, regulariter, nullam in judicio fidem merentur. cons. 18. n. 10.
Quando nullum vel valdè exiguum commodum ex causæ ad universitatem spectantis victoria ad Testem redundat, tunc ipse à testimonio pro universitate dicendo repelli nequit. 1604. 6. & seqq. 1605. 15. 22. & seqq.
Quando Testes, *ob suam exemptionem*, vel paupertatem, & non-solutionem collectarum, nullum gravamen ex sinistro causæ ad universitatem spectantis eventu percipiunt, tunc ipsi validum pro illa testimonium perhibent. 1606. 23.
Præprimis si ejusmodi testes numerum regularem, duorum nimirum, vel trium, excedant. 1606. 23.
Hinc etiam in causa pascuorum universitatis cives pauperes, qui nulla animalia habent, Testium munere benè fungi possunt. 1606. 24.
Quotiescunque testis de universitate est pauper, & non habet media utendi rebus, quoad usum, ad singula ejus membra pertinentibus, toties quoque pro eadem testimonium ferre potest. 1606. 25.
Idem etiam in talibus causis obtinet, ex quibus, ob numerosam civium multitudinem, saltem modicum, seu minimum incommodum vel commodum ad singulos pervenit. 1606. 26.
Quando, ob facti antiquitatem, vel etiam belli, quo obligatio extorta est, injurias, aut denique ob militum, omnes atrocitates & nequitias committentium, in urbe vel alio loco præsentiam, veritas aliter haberi non potest, tunc etiam illorum civium depositiones, qui majus commodum vel incommodum ex illa causa percipere possunt, cum assertis illorum, qui nullum, vel minus lucrum

crum aut damnum exindè percipiunt, in vim pleniſſimæ probationis recipi valent. 1606. 28.
Jurata depoſitio forenſium Teſtium teſtimonia civium egregiè adjuvat. 1606. 30.
Quando incertum eſt, utrum, ob ſuccumbentiam univerſitatis in lite, ſingulis civibus imponenda ſit collecta? tunc cauſa non dicitur ſpectare ad ſingulos, neque ſinguli cives à dicendo teſtimonio eapropter excluduntur; ſecus, ſi hoc ſit apertum & certum. 1608. 45. & ſeqq.
Hanc doctrinam notabile verbum haud immeritò vocat Alexander Tartagnus. 1608. 48.
Fœminarum curatores ad litem validum, pro illis, teſtimonium ferre non poſſunt. 1473. 299.
Teſtimonium publici Officialis de famuli diligentia dominum, in caſu damni per famulum alteri dati, valdè relevat. 605. 266.
Exceptio inimicitiæ teſti objecta etiam à Fiſcali probari debet. 1368. 14.
Hanc exceptionem, per totum proceſſum, non objiciens tacitè eidem renunciaſſe cenſetur. 1369. 15.
Teſtes in cauſa civili ardua veritatem occultantes vel vacillantes torqueri poſſunt. 307. 17.
Teſtes gratuitò, & non pro pecunia, deponere debent. 501. 50.
Teſtimonii perhibitio pro quacunque mercede turpis exiſtimatur. 501. 51.
Acceptio nummorum pro dicendo teſtimonio veritatis prævaricatio eſt. 501. 52.
Qui pecuniam ad dicendum, etiam verum, vel non dicendum teſtimonium accipit, criminis falſi reus eſt, & in L. Corn. de fals. incidit. 501. 49. & 53. & ſq.
Sive ſub juramento, ſive, illô remiſſô, Teſtimonium perhibeat. 501. 55.
Teſtis de proprio facto deponens plenam judici fidem facit; modò etiam alia adminicula concurrant. 293. 132. 410. 351.
Etiamſi de magno agatur præjudicio. 293. 133. 410. 352.
Etiamſi unicus ſit. 410. 351.
Ad minimum talis Teſtis, etiam in gravi & ardua cauſa, plusquàm ſemiplenam fidem facit. 293. 134. 410. 354.
Confeſſio adverſarii plus roboris habet, quàm mille Teſtes. 194. 378.
Teſtimonium de proprio deponentis Teſtis facto pleniſſimam contra ipſummet fidem meretur. 934. 327.
Judæi, adverſus Chriſtianos, Teſtimonium ferre nequeunt. 333. 26.
In quibus conveniat vel differat probatio per Teſtes à probatione inſtrumentaria? vid. Inſtrumentum.
Quomodo Jurans in ſupplem. quaſi Teſtis in propria cauſa conſtituatur, & quæ eo ſpectant, vid. Juramentum in ſupplementum.
De delictis per Teſtes probandis vid. Delictum.
Contra proprium contractum allegata ſimulatio, per ſolas præſumtiones, haudquaquàm probatur; ſed Teſtes ad id neceſſarii ſunt. 492. 28.
De ſubſcriptione ab aliquo, ut Teſte, facta vid. Subſcriptio.
Teſtibus, contra dementiam teſtimonium perhibentibus, in dubio, plus fidei tribuitur, quàm pro illa deponentibus. 1568. 13.
Quales Teſtes ad probandum crimen aſſaſſinii admittantur? vid. Aſſaſſinium.
Quatenùs ſocius criminis ad probandum Delictum admittatur? vid. Socius.
Qui, propter crimen, aliquem denunciat, regulariter, pro Teſte omni exceptione majore haberi non debet. 1544. 75.
Aliud dicendum, quando denuntians nullum ex ſua delatione commodum ſperare poteſt, vel ſi de proceſſu inquiſitorio quæſtio ſit. 1544. 76.
Teſtis deponens, ſe venenum perſonæ de veneficio ſuſpectæ vendidiſſe, ſub religione juriſjurandi, hoc aſſeverare debet. 1024. 240.
In criminibus exceptis, & quæ difficilis ſunt probationis, etiam inhabiles Teſtes admittuntur. 1368. 11. & ſqq.
Jurata teſtimonia etiam in criminibus exceptis requiruntur. 1024. 241.
Ad decernendam Territionem realem etiam illorum depoſitiones ſufficiunt, quibus à perſona Magiæ ſuſpecta, vel in corpore, vel in bonis, damnum illatum eſſe conſtat. 1368. 8.
Examen & confrontatio inquiſiti cum Teſtibus quomodo facienda? 1369. 23. & ſqq.
Qui pertinaci ſua negatione Teſtium productioni ſolus cauſam dedit, ſolus quoque in expenſas deſuper factas juſtiſſimè condemnatur. 1715. 119. & ſqq.
An in proceſſu executivo probatio per Teſtes locum habeat? vid. Executio.
De commiſſario ad Teſtes examinandos conſtituto, & quæ eo ſpectant, vid. Commiſſarius.
An probatio per Teſtes admittatur contra præſtitum jusjurandum? vid. Juramentum in genere, & in ſpeciebus.
An & quatenùs Teſtes contra inſtrumentum publicum probent? vid. Inſtrumentum.
De literis teſtimonialibus à Magiſtratu vel Parocho impertitis vid. Literæ.

THALERUS. Conf. Moneta.

Thalerus olim vocatus fuit ein dickher Pfenning. 1297. 48.
Mille & nongenti aurei Rhenenſes, 1900. Rheiniſche Gold-Gülden / Anno 1502. non pluris valuere, quàm 1900. Imperiales ſive Thaleri. 1297. 51.
Haud infrequens eſt, ut Thaleri nulla peculiari affectione habeantur. 1298. 65.
Ex hac verborum figura, quòd M. Thaleri, in quingentis pleni ponderis & probis ſcutatis mutuò dentur, daß tauſend Reichsthaler/an

guthen wohlwichtigen Ducaten / geliehen worden; cum specifico promisso, daß besagte 1000. Reichsthaler wider an guthen/untadelhafften / gangbahren und wohlwichtigen Ducaten / oder Reichsthalern sollen restituirt werden / non potest præcisè certa specierum descriptio extundi. 1295. 30.

Neque hoc inde sequitur, quòd debitor præcisè numero totidem scutatos, vel imperiales, tausend species Ducaten / oder tausend Reichsthaler-Stückh restituere teneatur. 1295. 30.

Sed nuda & sola, in dictis verbis, monetarum seu nummorum descriptio continetur, an waserley Sorten das anlehnen geschehen / und dasselbe / zu seiner zeit / mit gleich-guthen geben Sorten / und nicht mit allerhand am Schroot und Korn ringhaltigen Sorten / heimgegeben werden solle. 1296. 31. 1297. 57.

Si aliud statueretur, valdè rarum hoc foret, ut pactum de pecunia alicui credita, vel ex venditione annuorum redituum, vel ex conventa retrovenditione, præcisè in numero totidem scutatis, vel Thaleris in specie, Germanis Stückh vor Stückh / suo tempore reddendis, non pro adjecto haberi deberet. 1296. 32. & sqq.

Inter has duas loquendi formas, quando debitor promittit, daß er die an guthen und untadelhafften 500. Ducaten paar angeliehene Eintausend Reichsthaler hinwider an guthen und untadelhefften Ducaten oder Reichsthalern zuruckhgeben wolle: Et quando promittit, daß er für die / an guthen und untadelhafften 500. Ducaten / ihme vorgestreckte Eintausend Reichsthaler / hinwider præcisè 500. guthe species Ducaten / oder Tausend Reichsthaler-Stück zurückgeben wolle / permultum interest. 1297. 55. & sq.

Promittens, se sibi mutuò datos mille Thaleros, in justi & probi valoris scutatis, vel Thaleris, præcisè restituturum esse, non mille Thaleros, in pleno hoc numero, vel quingentos scutatos in specie promittit; sed mille tantùm & quingentos florenos, quos in integris mille Thaleris accepit, se reddere velle. 1297. 57. 1298. 74. & sqq. 1306. 195.

Talis debitor, si tot Thaleros vel scutatos, creditori restituat, quot ad mutuò acceptos mille Thaleros, habito respectu ad illorum valorem, qui tempore initi contractus obtinuit, exæquandos sufficiunt, suæ obligationi ex asse satisfacit. 1297. 58. 1298. 74. & sqq. 1300. 95. 1306. 196.

Et talis creditor sibi debet imputare, quare pacto speciali, de quingentis scutatis, vel mille Thaleris, hoc ipso numero, & in specie reddendis sibi non prospexerit. 1297. 60. 1300. 95. & 98.

Promittens, daß er für die / an guthen und wohlwichtigen 500. Ducaten / ihm angelihene Eintausend Reichsthaler / præcisè 500. Ducaten species, oder Tausend Reichsthaler-Stückh restituiren wolle / is præcisè tot, numero, scutatos, vel thaleros præstare tenetur, quantacunque deinceps in imposititio illorum valore mutatio contigerit. 1297. 61. 1302. 119.

In hoc casu frustranea hæc exceptio est, quòd Debitor pecuniam sibi mutuò datam in longè minore quantitate expenderit. 1298. 63.

Quando certus numerus Thalerorum, vel aureorum, inæstimatorum, tanquàm corpora, vel massa auri, vel argenti, mutuò datur, eine Anzahl an Thalern / oder Goldgulden / Stuckh vor Stuckh / tunc nulla valoris, auctui, vel diminuti, ratio habetur. 1299. 91. 341. 47. & seqq. 1301. 106.

Diversa hæc sunt, si Joachimici, ut Joachimici, guthe harte Thaler / so nicht zu Gülden geschlagen worden / & certa Summa in Joachimicis, Tausend Gulden an Thalern / fuerit mutuò data, & restitui promissa. 1301. 114. 1302. 123.

Hæc verba: Die offtberührte Haupt-Summ an guthen / gantzen / wohlgeltenden und unverbottenen Thalern / zuruckhgeben / nullam specialem obligationem inducunt. 1302. 118. & seq. 341. 51.

Igitur primo in casu mille quidem & ducenti Thaleri, & in altera specie mille Thaleri, in promissis speciebus, *an guthen und gantzen* Thalern / restitui debent; verum nonnisi in illo valore, quo talis Thalerus tempore celebrati contractûs valuit. 1302. 132.

Hæc conventio, quòd mille Thaleri integri reddi debeant, & quòd quis mille in integris Thaleris restituere debeat, quàm maximè differunt. 1302. 133.

Priori in casu numerum mille Thalerorum implere oportet; sed in altero casu satis est, quantitatem seu valorem mille Thalerorum præstari, qui tempore celebrati contractus obtinuit. 1302. 134.

Licet debitor fateatur, daß er drey tausend guthe / gantz unverbottene / und wohlgeltende Reichs-Thaler / an guthen / genehmen / und valvirten Reichs-Thalern bezahlen wolle; tamen numero ter mille Thaleros, 3000. Reichs-Thaler-Stückh / seu Stückh vor Stückh / non tenetur restituere. 1302. 137. & seqq.

Idemque dicendum, licet debitor promiserit, daß Er die ihm gelihene Eintausend Reichs-Thaler / mit harten / guthen / geschlagenen / item guthen / genehmen und valvirten Reichs-Thalern wider bezahlen wolle. 1303. 139. 341. 52. & 54. & seqq.

Augmentum Thalerorum, quod à tempore celebrati contractus accessit, die Ubermaaß hîc spectat ad debitorem. 1303. 141. 341. 55.

Pariterque in casu, quo debitor fatetur, daß Er

Er die entlehnte dreytausend Reichs-Thaler/ baar über/ an guthen/ harten/ vollwichtigen/ unverbottenen Thalern empfangen habe/ adjecto promisso, das hundert mit sechs Reichs-Thalern zuverzinsen/ und die Haupt-Summ zu seiner Zeit/ hinwider an guten/ vollwichtigen Reichs-Thalern zu restituiren. 1303. 142. & seqq. 341. 57. & seq.

Sententia Dni de Lyncker de casu, quo debitor, hatte/ vel gantze Thaler redditum iri, promisit. 1303. 147.

In omnibus ejusmodi casibus Thaleri non debentur ut massa argenti; sed secundum valorem, qui tempore contractus obtinuit, & proindè augmentum & decrementum ad solum debitorem spectat. 342. 60.

Utrum, vi pacti ità concepti: Wir/die Schuldnere/wollen auch diſe willkührliche Obligation nicht anderſt deutten/ als ſie im buchſtaben lauttet/ und vom Herrn Glaubiger/ und ſeinen Erben allein verſtanden und gedeutttet wird/ Creditor dicere possit, se, hoc ipso, quòd M. Thaleros in 500. integris, justi valoris & ponderis, scuratis crediderit, hac lege adjecta, quòd M. Thaleri ità mutuò dati, vicissim in justi & antiqui valoris Thaleris & ducatis, restitui debeant, nihil aliud indigitare voluisse, quàm quòd sibi iterum præciso numero quingenti ducati, vel bis mille Thaleri, Stückh für Stückh/ reddi debeant? 1306. 185. & seqqq.

Quando res dubia est, utrum M. Thaleri mutuò dati, in tot speciebus præcisè restitui, an verò Thaleri quidem; sed, si valor illorum intereà creverit, ità debeant restitui, ut hoc ipsum augmentum debitoris lucro cedat? ex usurarum interimistica solutione haud postremum à DDbus argumentum colligitur. 1300. 103.

Quando debitor promittit Reichs-Thaler in specie, Banco-Thaler/ Thaler-Stückh/ stück vor stückh/ oder in dem valor, wie Er debitor sie empfangen/ ꝛc. ad quid teneatur? vid. Moneta.

THESAURUS.

De Thesauro invento suspecti torturæ subjici possunt. 307. 18.

TITULUS.

Ex diuturna Usurarum, ceu ex vero capitali, per integrum decennium, continuata solutione stipulatio sortis præcessisse præsumitur, & Titulus invalidus efficitur validus. 788. 54.

Modò nullitas Tituli probari non possit, vel usuras solvens possit evincere, se hoc non feciſſe animo sortem agnoscendi. 788. 55.

Confessio adversarii in possessorio etiam pro Tituli colore & ad imponendum silentium sufficit. 194. 375.

Tametsi dominus nullum Titulum ostendere valeat, tamen quasi possessionem juris operas à rusticis exigendi probans in illa tamdiu manutenendus, donec rustici in petitorio probent, easdem indebitè fuisse exactas. 195. 385. & seq.

Possessio immemorialis sola quemcunque, in judicio allegabilem, Titulum tribuit. 196. 394.

Quatenùs Possessio immemorialis defectum Tituli suppleat? vid. Possessio.

Titulum suæ Possessionis, vel quasi, licet inutilem, habens nunquàm jure familiaritatis; sed proprio possediſſe existimatur. 199. 422.

Si is, qui præsumtioni solennium ex solo temporis lapsu deductæ innititur, nullum verum sui juris Titulum simùl probare valeat, nullo quoque ejus effectu potiri potest. 214. 589.

De Titulo in præscriptione necessario vid. Præscriptio.

TORTURA.

Ad fundandam Torturam quænam sint necessaria? 1579. 58.

Ad hoc, ut Tortura decerni possit, inter alia & hoc necessarium est, ut tale delictum commissum sit, propter quod pœna vel ultimi supplicii, vel ad minimum corporis afflictiva decerni possit. 1338. 4. 1579. 58.

Multi, etiam magni nominis, DDres in criminibus atrociſſimis, Torturæ, etiam nullis existentibus Indiciis, locum assignant. 1339. 41.

Si Reus hoc primùm confessus: Daß seine Cameraden den Bauren erwürgen/ und ihme das Geld nemmen wollen/ hanc confessionem postea revocet, & hoc saltem fateatur, Er habe gesagt/ ſie wollen den Bauren würgen/ und ihme ſein Geld nemmen/ haud exiguum, hoc ipso, adversus se ipsum, ad Torturam decernendam, indicium suppeditat. 1339. 43.

Tortura omni corporali pœna gravior reputatur. 996. 98.

Non minùs fallax, quàm periculosum, veritatis eruendæ remedium est Tortura. 1615. 106. 1724. 34.

Ubi de corpore delicti nondùm constat, Tortura decerni nequit. 1575. 7.

Tortura non ad liquidandum delictum; sed tantùm ad delicti jamjam liquidati autorem explorandum, & confessionem ab illo extorquendam decerni debet. cons. 17. n. 96.

De corpore delicti aliter constare debet ad effectum specialis inquisitionis, aliter ad effectum Torturæ, aliter ad ultimum supplicium. 1019. 163.

Sine indiciis ad dictandam Torturam sufficientibus hæc ne quidem in criminibus difficilioris probationis, ceu exceptis, decernitur. 1020. 190.

Nominatio criminis socii, ad hoc, ut indicium

ut indicium ad Torturam constituat, quomodo comparata esse debeat?
1021. 202. & seqq.

Qualis in specie in crimine assassinii sufficiat?
1021. 197. & seq.

Inquisitus non debet de certa aliqua persona, tanquàm criminis socio, interrogari.
1022. 206.

Reus delictum suum confessus hac ipsa de causa, quòd famosi delicti reum se fatetur, infamis evadit, & propterea jurata ipsius depositio contra criminis socium non sufficiens est; sed per Torturam firmata requiritur.
1022. 207. & seq.

Quidsi concurrat aliud indicium?
1022. 209. & seqq.

Verisimilitudo indiciorum contra denuntiatam criminis sociam militantium hoc operatur, ut denuntians tanto remissiori Torturæ subdatur. 1023. 218.

In crimine infanticidii de corpore delicti, etiam ad effectum decernendæ Torturæ, legitimè constare oportet. 996. 96. & seqq. 997. 104.

Quomodo hoc certum reddi possit? vid. Infanticidium.

Ad Torturam in crimine Assassinii decernendam majora quidem & urgentia indicia; veruntamen & hactenùs levior probatio, quàm in aliis criminibus, quæ facilioris sunt probationis, admittitur. 1019. 168.

Conf. Assassinium.

Etiam ob sola remota, conjunctim tamen spectata, indicia criminis Tortura, summi etiam gradus, decerni potest. 1723. 11. & seq.

Etiam ex indubitatis & nullum scrupulum relinquentibus indiciis pœna capitalis, sine prævia Tortura, decerni potest. 1577. 36.

Quando certum quidem est, Homicidium aliquod nonnisi à certis personis committi potuisse; incertum verò, num ab omnibus simùl, vel ab alterutra saltem illarum commissum fuerit? tunc, sine prævia Tortura, neutri illarum pœna capitalis dictari potest.
1577. 36. & seqq.

In Tortura decernenda moderatæ rationis temperamentum, imprimis in eo, attendi debet, ut qualitas indiciorum sollicitè spectetur.
1023. 219.

Insignis reorum variatio etiam proximum & per se sufficiens, quandoque, ad Torturam indicium parit. 311. 78.

Quando suspiciones contra aliquem militantes tanti ponderis sunt, ut Torturæ corporali locum concilient, Tortura spiritualis, per præstationem juramenti purgatorii, nullum locum sortitur. 314. 118.

Adversus deprehensum in ipso crimine ab unico saltem teste non quidem pœna ultimi supplicii; benè tamen Tortura decerni potest.
760, 35.

Testis inhabilis ad decernendam Torturam solus, regulariter, haud sufficit. 1022. 213.

Nisi jungatur aliqua alia præsumtio vel indicium. 1022. 211. & seqq.

Tortura, pro circumspecto judicis arbitrio, debet esse moderata, ne quid durius vel remissius quoad illam statuatur. 1591. 10.

Ad fundandam Territionem realem etiam illorum depositiones sufficiunt, quibus à persona magiæ suspecta, vel in corpore, vel in bonis, damnum illatum esse constat.
1368. 8. & seqq.

Constrictio pollicum minùs est dolorifica, quàm compressio crurum; quàmvis nec magnum, etiam hoc respectu, inter ipsas, intercedat discrimen. 1371. 43. & seqq.

Forcipes pollicum ad realem Territionem pertinent. 1371. 45.

Territionem realem Carpzovius non malè leviuscula Torturæ præludia appellat. 1372. 53.

Forcipes pollicum, die Daumschrauben, quoad personas ætatis provectioris benè applicari possunt. 314. 121. & seq.

Summus in Ducatu Würtembergico Torturæ gradus eumque exequendi modus quis sit?
1027. 278. 1347. 120. 1723. 14.

Utrum appensio lapidis, in nonnullis locis usitata, vicem Quassationis, ad constituendum summum Torturæ gradum, supplere possit?
1723. 15. & seq.

Ignis, aliaque graviora tormenta, *nonnisi in solis criminibus nefandis & exceptis*, neque aliter, quàm si multùm urgentia atque certissima indicia occurrant, ità, ut sola rei confessio videatur deficere, decerni solent. 1724. 32.

Si Judex inquisito, post præambulam Territionem verbalem, tùm forcipes pollicum, die Daumenstöckhe/ tùm pedicas, Beinstöckt/ successivè applicare jussus, saltem posteriores applicando, confessionem extorserit, tunc, per hoc, neque processus irritus, neque Judex ulli pœnæ obnoxius redditur. 1371. 41. & seqq.

Torturæ commodissimum est tempus matutinum. 1592. 13.

Quibus de causis Tortura, ad minimum per quinque vel sex horas post sumptum cibum, soleat differri? 1592. 15.

Si persona epilepsia laborans matutino tempore frequentiores ejusdem insultus patiatur, tunc etiam pomeridianis horis nuda Forcipum applicatio benè, contra illam, decerni valet.
1592. 14.

Consilium Strykianum de remedio ab insultu epileptico præservativo personis, hoc morbo laborantibus, ante Torturam, applicando. 1592. 19.

Utrum Tortura etiam in causis pecuniariis locum obtineat? 307. 12. & seqq.

Tortura, regulariter, in illis causis obtinet, ubi vel capitalis, vel corporis afflictiva pœna locum sortitur. 307. 14.

Notæ.

Notatur ſententia Boceri, quòd in furto Tortura ne tum quidem obtineat, quando fuſtigationis pœna locum ſortitur. 307. 14.
In cauſis civilibus, quæ tale crimen annexum habent, ut ob illud Tortura decerni queat, hæc bene decerni poteſt. 307. 15.
Mercatores falliti ſeu Banciruptores torqueri poſſunt. 307. 16.
Itemque teſtes, etiam in cauſa civili ardua veritatem occultantes, vel vacillantes. 307. 17.
Nec non de Theſauro invento ſuſpecti. 307. 18.
Inventio rerum alienarum, ob annexum furti crimen, ejusdem quæſtionis ſeveritati locum conciliat. 307. 19.
Recitantur rationes, ob quas Bocerus in cauſis civilibus, tametſi crimen annexum habentibus, Torturæ nullum locum patere contendit. 307. 20. & ſq.
Opponuntur hiſce rationibus, partim, per retorſionem, ipſiusmet propriæ, partim aliæ rationes. 307. 22. & ſqq.
Reticentia rerum ab alio amiſſarum indicium Torturæ contra ipſum conciliat. 309. 38. & ſeqq.
Unum alterumve furtum confeſſus utrum etiam, propter alia, Torturæ ſubjici poſſit? cons. 17. n. 85. junct. n. 95. & ſq.
Cauſæ tùm criminales, tùm civiles tàm arduæ, ut Tortura in illis decerni valeat, ab uno ſolo JCto non facilè definiri debent. 306. 3.
Tortura, præprimis in cauſa civili, ſeu pecuniaria, in Ducatu Würtemb. ſine ſpeciali Principis permiſſu, decerni haud poteſt. 314 126.
Accedente ſpeciali Principis conſenſu Tortura etiam contra ſupremi regiminis, ſive intimioris admiſſionis Conſiliarium in non-reſpondendo ad articulos inquiſitionales contumacem, cæteris paribus, benè decerni poteſt. 1634. 88.
In criminibus levioribus reus in non-reſpondendo contumax, regulariter, captis pignoribus, vel mulctæ dictione, ad reſpondendum compellitur; In gravioribus verò, ſi omnem tùm de inferenda ſummi gradûs Tortura, tùm de imputato crimine pro confeſſato accipiendo, nunquam non præmittendam ſeriam comminationem pertinaci ſua contumacia fruſtratoriam reddiderit, ille, cæteris paribus, Torturæ rectè ſubjicitur. 1634. 89. & ſqq.
Quando adverſus contumacem in non-reſpondendo Tortura decernitur, tunc illa non tàm ad eruendam ipſius delicti confeſſionem, quàm potiùs ad extorquendam, eousque pertinaciter retardatam, congruam reſponſionem adhibetur. 1634. 98. 100. & ſqq.
Nec, regulariter, ei ad reſpondendum dilatio danda eſt. 1635. 99.
Tortura tamen in ejusmodi caſu moderata eſſe debet. 1635. 101.
Ad Torturam ex capite contumaciæ decernendam etiam indicia non adeò violenta ſufficiant. 1635. 102. & ſqq.
Imò hoc ipſum, quòd reus ad articulos inquiſitionales cathegoricè reſpondere detrectat, ſufficiens ad Torturam indicium per ſe præbet, ità, ut alio indicio opus haud ſit. 1635. 103. & ſeqq.
Niſi adverſus ejusmodi contumaces Tortura uti liceret, quilibet reus promeritum ſupplicium facili negotio effugere poſſet. 1635. 104.
In Torturæ, præprimis adverſus perſonam aliqua infirmitate affectam, decernendæ, gradu ac modo determinando religioſi judicis arbitrio multum relinquitur. 1347. 121. & ſq.
An, & quatenùs ſenes Torturæ ſubjici poſſint? 1584. 115. & ſq.
An, in hac quæſtione, quinquagenarii in claſſem ſenum veniant referendi? 1584. 115.
Etiam fœminæ torqueri poſſunt. 1027. 277.
Mulieres ſenes utrum Torturæ ſubjici valeant? 314. 121. & ſqq.
Prægnantes, etiamſi ex illicito coitu tales ſint, tamen ob partum in utero conſtitutum, regulariter, neque torqueri, neque terreri poſſunt. 1588. 157. 1591. 5. & ſq.
Quando prægnantis valdè inveriſimilis eſt, Tortura ſine ulteriore dilatione ſecurè decerni poteſt. 1588. 158. & ſqq.
Ne quidem puerpera, ante plenum XL. dierum lapſum, regulariter, torqueri poteſt. 1591. 5.
Si, juxta medici arbitrium, puerperæ corporis vires id patiantur, etiam poſt viginti ſolummodò, vel paulò plurium dierum lapſum, forcipes pollicum, die Daumenſtöckhe / absque tamen elevatione, in caſu neceſſitatis, eidem benè applicari poſſunt. 1591. 6. & ſeqq.
Multi DDres remiſſum hunc Torturæ gradum ne quidem pro Tortura agnoſcunt. 1591. 9.
In caſu etiam levioris, contra puerperam decernendæ, Torturæ gradûs partui, per aliquot dies, aliunde de alimentis proſpici oportet. 1592. 12.
Partu vel mortuo edito, vel mox iterum vivis erepto, puerpera, pro qualitate corporis virium, etiam ante XX. dies Torturæ ſubjici poteſt. 1592. 20.
An, & quatenùs Valetudinarii, Hernioſi, graviter Vulnerati, Epilepſia, vel ſimili morbo laborantes Torturæ ſubjici queant? 1586. 129. usque ad 156.
Reo in ipſa Tortura motum epilepticum, ve veram ſyncopen patiente, quid juris obtineat? 1590. 183
An, & quatenùs Furioſi, intervallato furore laborantes, torqueri valeant? Quænam, quoad hos, ſingularis planè fuerit Taboris ſententia? 1586. 135. & ſq. 1587. 143. & ſqq.
Vindicatur Bocerus, malè à Tabore, pro erronea ſua ſententia allegatus. 1587. 148. & ſqq.
Cœcitas à Tortura non liberat. 1585. 119.
Hujus Quæſtionis: Quantum temporis ſpatium inter

inter Torturam, & Confessionis ratihabitionem (die Bestätigung) intercedere debeat? determinatio prudentis Judicis arbitrio relinquenda est. 1371. 50.

In hoc tamen plerique DDres conveniunt, quòd sufficiat, si Judex Reum, per unum diem, & unam noctem, requiescere sinat. 1372. 51.

Etiam in Ducatu Würtembergico hanc ipsam ratificationem post elapsum spatium viginti quatuor horarum, coram septem masculini sexûs, & honestæ vitæ testibus, fieri sufficit. 1372. 52.

Executio pœnæ capitalis post ratificationem Confessionis tertio die legaliter suscipitur. 1372. 55.

Quando legitimè Tortus suam confessionem, debito tempore, loco & modo ratificatam, in ipso executionis die revocat, tunc Judex universa Inquisitionis Acta denuò ad impartiales Jctos transmittere tenetur. 1374. 74. & seq.

Sententia B. Carpzovii de revocatione Confessionis post legitimam ejusdem ratificationem in die executionis, sine justa causa, facta. 1375. 81.

Qua ratione inquisiti Confessio sub Tortura facta, ejusdemque ratificatio tàm firma & efficax reddi queat, ut sententia condemnatoria, etiam in casu revocationis, eidem nihilominùs superstrui queat? 1375. 82.

Sive Reus ex justa & verisimili, sive ex minùs justa & inverisimili causa suam Confessionem legitimè ratificatam, in die executionis revocet; semper tamen Executio eapropter differri, & Acta Inquisitionis denuò ad impartiales Jctos transmitti debent. 1375. 83. & seqq.

Quid ante hanc iteratam Actorum transmissionem Judici priùs faciendum? 1376. 86.

Quidsi Judex criminalis non obscurè animadvertat, quòd ab inquisito nihil aliud intendatur, quàm ut dolosè differat diem, atque executionem impediat? 1376. 87.

Si necessitas consulendi peritiores, in casu revocatæ ejusmodi Confessionis, etiam illi Judici incumbit, qui jam ante, in ferenda sententia, consilium Jurisprudentum secutus fuit, tunc illa multo magis, in simili casu, tali Judici incumbet, qui Reum, sine prævia Actorum transmissione, ad ultimi supplicii, & præprimis horrendissimam Vivicomburii pœnam damnavit. 1376. 89. & seq.

In casu, quando quis confessionem sub Tortura factam, absque ulla vel erroris, vel alterius justæ causæ allegatione, nedùm ejus legitima probatione, revocat, Tortura, regulariter, licet in gradu saltem mitiore, repeti potest. 1598. 49.

Tametsi alia nova indicia non adsint. 1598. 50.

Hæc ipsa confessionis semel factæ revocatio per se novum indicium constituit. 1598. 50.

Quænam conscientiosus Judex, in casu reiteratæ Torturæ, ex pio B. Brunnemanni monito, potissimùm in oculis habere debeat? 1598. 51.

Extra casum confessionis semel factæ revocationis Tortura, sine novis indiciis, repeti nequit. 1599. 58.

Quando ex circumstantiis verisimiliter appareat, Torturæ repetitionem ad nihil, vel ad minimum parum profuturam, illa rectiùs omittitur. 1599. 59. & seqq.

Quando reus Torturam legitimè sustinuit, tunc omnia, contra ipsum militantia, indicia pro omninò purgatis, ipsiusque innocentia pro satis probata haberi, & ipse à reatu criminis omnique etiam extraordinaria, pœna definitivè absolvi debet. 1351. 27. 1723. 21. & seq. 1725. 44.

Quibus casibus etiam post Torturam legitimè toleratam nihilominùs pœna aliqua extraordinaria decerni possit? 1599. 66. 1725. 45. 1726. 51. & seqq.

Tortura veras probationes, ex Rei confessione, & jurata duorum, omni exceptione majorum, testium depositione prostantes, purgat haud quaquàm. 1578. 50.

Justo leviùs Tortus habetur pro non Torto. 1723. 16.

Hæc regula ei, qui summi gradûs Torturam passus est, applicari nequit. 1723. 16.

Tortura, sine novis indiciis, repeti non potest. 1724. 18.

Ad hoc, ut Tortura repeti possit, talia Indicia requiruntur, quæ per se & solitariè, ac sine prioribus sufficiunt, & quæ ab hisce specie differunt. 1723. 19. & 21.

Tortura, sine ejusmodi indiciis, de facto reiterata, ipso jure nulla, nec ad Reum exindè condemnandum sufficiens habetur. 1723. 20.

Extra casum novorum, à prioribus specie differentium, & ferè indubitatorum indiciorum supervenientiæ, regulariter, haud gravior, sed potiùs lenior & levior solummodò Torturæ gradus, secundo loco dictari potest. 1725. 40.

Nisi de crimine excepto & summè nefando agatur. 1725. 40.

Si Reus, arte magica, vel alia simili ratione, corpus & animum induraverit, ut omnia tormenta intrepidè & quasi insensibiliter sustinere potuerit, tunc etiam absque supervenientibus novis indiciis Tortura, contra ipsum, repeti potest. 1723. 24.

Undè talis insensibilitas oriri queat? Ejus exempla. 1724. 25.

Si quis statim sub ligatura impatientissimum se exhibuerit, vel sub prima, aut reliquis elevationibus graviter & multùm ejulaverit, licet post ipsius elevationis actum id facere desierit, vel in ejus vestimentis aut indusio nihil, quod ipsum talis indurationis suspectum facere posset, deprehensum fuerit, in modo-

mododictæ limitationis subjectum non constituit. 1724. 26. & seqq.
Quales præcautiones contra Reos de tali indurations suspectos adhiberi soleant? 1724. 30.
In quibus casibus & criminibus mododictæ præcautiones locum habeant? 1724. 31.
Malefici, itemque sagæ Tormenta urplurimùm contumaciſſimè perferre, imò etiam ridere, & inter illa suaviter dormire solent. 1724. 31.
Tortura aliter iteratò decerni non deber, quàm si longè certior, quàm antea, veritatis explorandæ spes & ratio subsit. 1724. 34.
Ubi sola Fustigationis & perpetuæ Relegationis pœna locum habere potest, ibi Tortura, summi præsertim gradus, reiterari nequit. 1724. 35. & seqq.
Ordinatio Crim. Carolina reum Torturam legitimè passum nonnisi ad solam alimoniam refundendam, ſeine Zeung / obstrictum pronuntiat. 1725. 49.

TOTIES.

Clausula: Wann/Wie/und So offt ſie wollen/ Latinis Toties, quoties, nullo tempore circumscribitur; sed temporis infinitatem significat. 779. 125.

TOTUM.

Quælibet, propriè sic dicta, pars cujuscunque Totius, ejusdem cum Toto qualitatis & naturæ est. 726. 122.
Quicquid juris est in Toto, quoad Totum, idem etiam juris est in parte quoad partem. 321. 40. 470. 46. 726. 123. 1665. 12.
Modò pars sit ejusdem cum Toto qualitatis. 1665. 13.

An ab Usufructu ad proprietatem, & contra, ceu à Toto ad partem, arguere liceat? 726. 124. & seqq.

TRADITIO.

Verbum, Uberlaſſen / tantundem denotat, quantum ista Latina phrasis: Ex causa, seu titulo dominii translativo rem alicui tradere. 727. 136.
Ad traditionem dominii translativam significandam nulla magis apposita vocabula dantur, quàm Ubergab/ Einraumung/ Uberlaſſung. 727. 137.
Quid de verbis: Guthwillig überlaſſen/ sentiendum? 727. 138.
Traditio rei ad aliquem usum sine animo transferendi dominii facta intelligitur. 1509. 56.
Traditio rei sub conditione venditæ quomodo differat ab ea, quæ ex causa venditionis sub modo initæ facta est? vid. Venditio.
De Traditione rei ex contractu dominii translativo, in scriptis celebrato, facta vid. Scriptura.
Traditione à Patre filio vel filiæ simpliciter facta vid. Pater.

TRANSACTIO.

Transactio tantùm de re dubia & incerta initur. 169. 89. 240. 857.
Ad Transactionem validè ineundam etiam proximè imminens, & adhuc metuenda lis, præcipuè gravibus referta dubiis, sufficiens est. 1149. 476.
Per Transactiones privatorum Juri publico derogari non potest. 1260. 70.
Transactio super ultima voluntate, non priùs visis ejus tabulis, earumque tenore nondùm cognito, inita nulla est. 947. 460. 1233. 99. & seq. 1235. 128.
Ad hunc effectum non sufficit sola credulitas vel opinio; sed perfecta scientia contentorum testamenti necessaria est. 1234. 121.
Transigentes tali præviæ tabularum testamentī inspectioni frustrà renuntiant. 1235. 123.
Transactio super fideicommisso, malâ fide, inita, nec ex Principis confirmantis summa autoritate convalidatur. 1235. 126.
Casus per amicabilem Transactionem decisus non infringit observantiam. 453. 902.
Transactio inter alios inita tertio planè non præjudicat. 1233. 104.
Transactio super stipendio à solis fundatoris Agnatis cum aliis inita, Cognatis uxoris, stipendii ab illo, etiam in ipsorum commodum, fundati ignaris officere haud potest. 1233. 101.
Quando status negotii, per Transactionem decisi, non in omnibus, & plenissimè, quid videlicet etiam tertiorum interſit, Principi illam confirmanti fuit repræsentatus, tunc Transactio ipso jure nulla nec ex confirmatione summi Principis, tùm ob ipsam ejus nullitatem, tùm ex verisimillima ipsiusmet Principis confirmantis sententia, aliquid roboris consequitur. 1233. 107. & seqq.
Per Transactionem cum illis, quæ priùs inter vivos conventa, vel mortis causa dispositæ fuere, haud compatibilem, inducitur novatio. 875. 237.
Licet animus novandi expressis verbis non fuerit declaratus. 875. 237.
Ad inducendam, in talibus terminis, novationem sufficere creditur, ut contrarium, ne videlicet novatio fieret, inter transigentes partes non fuerit actum. 875. 239.
Ubi primordiali obligationi, ex contractu descendenti, per Transactionem aliquid adjicitur, & animus novandi non specificè declaratur, creditor ex utraque obligatione agere valet, ità nempe, ut, quod in una deest, ex altera suppleatur. 876. 243. & seqq.
De Transactione super mortuarii quantitate vid. Mortuarium.
Transactionibus Principum, Nobilium immediatorum, &c. vid. Princeps.
in scriptis vid. Scriptura.
Fideicommisso per Transactionem constituto vid. Fideicommissum.

Delatio jurisjurandi judicialis & subsequens ejus præstatio vim Transactionis habere censetur. cons. 18. n. 53.
Quibus in casibus Judex modis omnibus Transactionem tentare debeat? 1240. 3. & seqq.
Emtor super lite, à domino rei venditæ sibi motâ, inscio venditore, transigens ad evictionem, contra autorem, agere nequit. 1244. 59.
An autori, ab illo, nihilominùs juram. judiciale posteà deferri possit? 1244. 57. & seqq.
Exceptioni à solo emtore initæ talis Transactionis si saltem tacitè renuntietur, v. g. ultrò se ad præstationem juramenti offerendo, vel interpositæ appellationi vel supplicationi renuntiando, illa non ampliùs attendi potest. 1244. 60.
Hæredis institutio an in Transactione fieri possit? vid. Hæres.
Transactio super filii naturalis hæreditaria successione, tanquàm super re certa, & contra LL. præscriptum inita, ipso jure nulla est. 1260. 74. & seq. 1263. 121.
Tametsi à Magistratu fuerit confirmata. 1266. 160. & seqq.
Etiam Judicis sententia, qua talis Transactio confirmatur, ipso jure nulla est. 1267. 174.
Minor ne quidem in talibus terminis, ubi dubium subest, utrum ipse ex inita Transactione aliquid damni sit passus? ex odio litium, in integrum restituitur. 1249. 470.
Incertitudo, tempore Transactionis adhuc dùm futuri, valdè dubii eventus, omnem restitutionem in integrum, contra geminatam & solennem Transactionem, prorsùs excludit. 1150. 481.
Transactio bona fide celebrata, nec ob noviter reperta instrumenta rescinditur. 1235. 527.
Sed diversum in ultimis defunctorum elogiis, & desuper initis Transactionibus obtinet. 1235. 128.
Tales Transactiones, sine prævia tabularum inspectione, potiùs ipso jure nullæ sunt, quàm retractantur. 1235. 128.
Ob instrumenta dolosè suppressa & occultata, etiam jurata Transactio rescinditur. 1235. 129.
Ex hoc, quòd meus adversarius scivit, instrumentum adesse, egò verò hoc nescivi, Transactio doli mali vitio inficitur. 1235. 130.
Exceptio non impletæ Transactionis, in prima instantia jam semel objecta, pro nova causa, ad impetrandam in integrum restitutionem allegari non potest. cons. 20. n. 54.
Transactio ex eo, quòd illa ab altero non adimpleatur, rescindi non potest. cons. 20. n. 56.
Tametsi in forma contractûs alicujus innominati fuerit inita. cons. 20. n. 57.
In casu L. 41. Cod. de transact. executio pœnalis etiam adversus delinquentis hæredem locum habet. 1048. 68.
A pœnis Legis 41. Cod. de transact. etiam quævis injusta & levis causa, imprudentia, & credulitas excusat. 1061. 229.
Juratam Transactionem, sub obtentu enormis læsionis, non implens, hac sola de causa, quòd DDres diversas super hac Q. An Transactio ex capite læsionis enormis rescindi valeat? sententias foveant, à pœnali dictæ legis sanctione absolvitur. 1061. 230.
Quo pacto læsio in Transactionibus sit computanda? 749. 387.

TRANSMISSIO.

Substantiale omnis Transmissionis fundamentum est, ut jus, de cujus transmissione quæritur, priùs ipsi Transmittenti delatum fuerit. 799. 51. & 52. 758. 36.
Quamdiu superstes est ille, quem lex, vel homo præfert, tamdiu sequentibus nullum jus transmissibile acquisitum dici potest. 799. 57.
De Transmissione actorum ad impartiales vid. Acta.

TREBELLIANICA.

Quarta Trebellianica ad exemplum Falcidiæ introducta est, & passim Falcidiæ nomine notatur. 65. 585. & sq.
Quatenus ab una ad alteram concludere liceat? 65. 588.
Falcidia arctiùs debetur, quàm Trebellianica. 65. 590.
Falcidia quidem Trebellianicam; verùm hæc illam non facilè complectitur. 66. 604.
Quarta Trebellianica sola universalia fideicommissa pro objecto habet. 980. 835.

TUNC.

Particula, Tunc, eo casu, dann / alsdann / ità restringit dispositionem, ut in solo nominatim expresso casu, nulloque alio locum obtineat. 13. 102. & sq. 656. 165. & sqq.
Particulæ, Ex Tunc, prout ex nunc, sive dann als jetzt / und jetzt / als dann / omnia futura tempora & casus involvunt. 781. 153.
Particulæ, falls / auff den fall / dann / & alsdann / omnem dispositionem ad casum sub illis contentum restringunt. 13. 102. & sq. 677. 30.
Casumque contrarium omninò excludunt. 677. 31.
Etiam in dispositione summè favorabili. 677. 32. & sq.
Eædem particulæ verissimam conditionem important. 13. 100. 677. 34.
Nec aliter verificantur, nisi conditionibus in forma specifica impletis. 13. 101. 678. 42.
In casu adjectæ particulæ, Tunc, Alsdann / substitutio directa, in casum vulgaris substitutionis proprium, utrumque casum, voluntatis & impotentiæ, haud complectitur. 13. 105. & seq.
De efficacia harum particularum in dispositionibus fideicommissariis vid. Fideicommissum. Liberi.

TURBATIO.

De Turbatione in poſſeſſione vid. Poſſeſſio.
ſacrorum publicorum vid. Sacrum.

TUTELA. TUTOR.

Productio Tutorii coram Judice, qui ipſemet Tutorem conſtituit, neceſſaria haud eſt. 1402. 14. & ſq.

Utrum Tutor caducitatem emphyteuſeos ſolus poſſit remittere? 619. 69.

Tutor, per renuntiationem juris, certi & non controverſi, ſuo pupillo competentis, ipſi planè non præjudicat. 1264. 129. & ſqq.

Quousque domini loco habeatur? 1264. 130. & ſeqq.

Tutor, pupilli nomine, omnium rerum poſſeſſionem vel quaſi apprehendere poteſt, vel eam aliis mandare. 1058. 196.

Tutor non ad hoc datur, ut pupillus mergatur. 1264. 132.

Etiam illuſtrium perſonarum Tutores, absque autoritate & decreto Magiſtratus, donare poſſunt. 969. 721.

Tutor, pecuniam pupillarem in proprios uſus vertens, non ſaltem tutelæ; ſed & actione furti pulſari poteſt. 139. 48.

De diviſione rei Tutori cum pupillo communis vid. Communio.

Donatione remuneratoria Tutori de bonis pupilli permiſſa vid. Donatio remuneratoria.

Mater non aliter ad ſuorum Liberorum legitimam Tutelam admittitur, quàm ſi tùm Velleiano Scto, tùm & aliis muliebribus beneficiis renuntiet. conſ. 16. n. 962. & ſqq.

Si hanc renuntiationem mater facere renuat, liberorum Tutela ei neutiquàm committitur: Hoc non attentô, quòd iſta Tutela ſit voluntaria; non imperativa. conſ. 16. n. 964. & ſq.

Violenta dejectio, per Tutorem facta, pupillum pœnæ Legis 7. Cod. unde vi haud ſubjugat. 1053. 136.

Multo minus ergò hoc per Pro-Tutorem fieri poterit. 1053. 137.

Pro-Tutor quis rectè & propriè dicendus? 1058. 195.

TUUM. Vid. Meum.

VACUUS.

De Occupatione rei Vacuæ vid. Occupatio. Spolium.

VALETUDO.

Ob adverſam Valetudinem carceris pœna mitigari conſuevit. 353. 52.

De Tortura Valetudinariorum vid. Tortura.

VALISIA.

Valiſiâ Judæo apertâ redditâ ipſe ad Juramentum in litem, regulariter, haud admittitur. 334. 32.

VALOR.

Von Valvirten Thalern / Thalern in dem Valor, wie ſie der Debitor empfangen / item à que de Valore monetæ in univerſum vid. Thalerus. Moneta.

VARIATIO.

Inſignis Reorum Variatio etiam proximum & per ſe ſufficiens, quandoque ad torturam indicium parit. 311. 78.

Parti, in proponendis ſuæ cauſæ meritis multùm Varianti fidem adhibere jura non patiuntur. 1659. 25.

Hinc, ſi actor ab initio fetè ultra dimidium, poſtea ſimpliciter ultra dimidium, tandem verò enormiſſimè ſeſe læſum prætendat, iſte pariter fide indignum ſe reddit. 1659. 21. & ſeqq.

Jus noſtrum, regulariter, nemini Variandi licentiam indulget, niſi aliqua æquitatis ratio illam ſuadeat. 1631. 63.

De facultate Variandi, actori, in caſu inſtituti petitorii, competente, vid. Poſſeſſorium.

VASALLUS. Conf. Feudum.

Vaſallus appellatur fidelis. 648. 49.

Vaſalli Principum paſſim in Jure fedali militum nomine inſigniuntur. 340. 39.

Utrum Principum Vaſallis, ceu in perpetuo procinctu verſantibus, beneficium competentiæ de Jure, vel ſaltem moribus competat? 340. 38.

Recenſetur conſtitutio Electoralis Brunſuicenſis hac de re. 340. 40.

Beneficio competentiæ uſurus Vaſallus demonſtrare tenetur, quòd, ſi ſuis Creditoribus ex aſſe ſatisfacere adigeretur, ſe & ſuam familiam non ampliùs exhibere, & ſervitia feudalia præſtare valeret. 341. 41. & ſqq.

In dubio Princeps nobilibus ſuis Vaſallis jura ipſis, præprimis ab antiquo, competentia adimere voluiſſe haudquaquàm intelligitur. 1220. 128.

De Laudemio à Vaſallo ſolvendo vid. Laudemium.

Vaſalli à collectis, tùm ordinariis, tùm extraordinariis, regulariter, immunes ſunt. 1213. 43.

Niſi tales ſint collectæ, quæ in locum feudalium ſervitiorum quandoque ſuccedunt. 1214. 45.

Vel quæ, ob maximam, inopinatam & extremam neceſſitatem, indicuntur. 1214. 47. & ſqq.

Vel ſi quæſtio ſit de Feudis plebejis & burgenſaticis. 1220. 123.

In ambiguo præſumitur, quòd Vaſallus ad ſervitia ſuo domino teneatur. 1214. 58.

Licet ſervitiorum in inveſtitura nulla facta ſit mentio. 1214. 59.

Jus collectandi etiam per conſuetudinem, vel præſcriptionem contra Vaſallum acquiri poteſt. 1216. 79.

Utrum talis conſuetudo etiam in Ducatu Luneburgico-Calenbergenſi probari valeat? 1216. 81. & ſqq.

Specifica mentio der Lehengüther in provincialibus Conſtitutionibus, quòd illa collectis obno-

obnoxia esse debeant, ad feuda burgensia & emphyteutica commodissimè restringitur. 1219. 120.

VECTIGAL.

Etiam Vectigalium reditus ad usufructuarium territorii pertinent. 1739. 23.

Qui rem totam, ob non solutum Vectigal, auferre potest, ille multo magis, hac possessori relicta, certam pecuniariam quantitatem exigere potest. 619. 75.

VENATIO.

Etiam jus Venationum sub pacto de retrovendendo coemptum rebus immobilibus accensetur. cons. 16. n. 640. & sqq.

VENDITIO. VENDERE. VENDITOR. Conf. Emtio.

Nemo invitus compelli potest, ut rem suam alteri vendat. 621. 105.

Testatoris voluntas, statutum, vel pactum, ità disponens: Daß eines Guths Löser in solchem Werth/ wie dasselbe erkaufft/ die Außlosung thun solle/ ad Venditionem gratiosam, Germanis Einen Freundskauff/ malè porrigitur. 75. 680. & sqq. 74. 673. & sqq.

Quando testator rem aliquam certo pretio; sed tamen longè viliori, quàm reverà res valet, certæ personæ vendi mandavit, tunc talis dispositio valet in vim legati, & ab hærede præcisè adimpleri debet. 1491. 98. & sqq.

Idem dicendum, si testator hæredem suum æquo pretio rem aliquam emere jusserit. 1491. 100.

Quæcunque res emi vendi possunt, etiam præscribi possunt; & contra. 472. 71.

Qualis Contractus celebrari censendus: Wann man denen armen Leuthen/ auff Wein oder Früchten/ etwas Gelds zuvor außgibt/ auff den gemeinen Kauff oder Schlag/ was die Wein/ oder Früchte/ zur zeit des Contracts/ oder 14. Tag nach dem Herbst/ oder/ juxta Ducatus Würtembergici usum, auff die so genannte Rechnung/ oder jenige Schläge/ so die Obrigkeit eines jeden Ohrts auf einen gewissen tag/ als/ auf Trium Regum, zu setzen pflegt? An sit mutuum, vel Venditio? 122. 174. & seqq.

An dispositio Juris Canonici, qua ejusmodi contractus, quo res viliùs emitur, ut postea alii cariùs vendatur, declaratur illicitus, etiam hujusmodi Venditionem eodem nullitatis vitio inficiat? 122. 178.

Debitum vini, vel frumenti demùm nascituri, pro pecunia, loco pretii prænumerata, præstandi, immobilibus aggregari nullatenùs potest. 123. 194. 125. 218. & sqq.

Vinum, vel Frumentum, prædicta ratione, coemptum, in emtoris dominio, vel ejus periculo, quoadusque nascatur, ipsique tradatur, dici non potest. 125. 215. & sqq.

Debitum, publica quantumvis hypotheca munitum, tamen, sive ex mutuo, sive ex Venditionis residuo pretio descendat, mobilium jure existimatur. cons. 16. n. 623. & sqq.

Si testes dicant, se vidisse contrahentes de re pro certo pretio tradenda consensisse & convenisse, nec tamen pretii quantitatis sese ampliùs memores esse, eosdem producens ad Juramentum dicendæ veritatis jure admittitur. 1316. 83.

Si ei, qui rem meam, ut suam, vendit, sciens, prudens, consenserim, & postea emtor rem illam apud me existentem sibi tradi desideret, ego frustra illius Venditionis nullitatem, & quòd Venditor mihi nihil præjudicii, per illam, causari valuerit, emptori objiciam. 1180. 111.

Tale Pactum, quòd, debito sua die non soluto, res oppignorata creditori justo pretio vendita ipsa debeat, omninò subsistit. 1525. 102.

Quidsi illa jam antea alii fuerit oppignorata? 1525. 104. & seq.

Sola receptio pretii Venditionis merum præcedentem, ex quo quis ad vendendum permotus fuit, regulariter, non purgat. 1619. 146.

Ambiguitas in venditionis instrumento contra quem veniat interpretanda? 638. 60. 37. 321. 735. 247. 408. 324.

Ubi prædium alicui sub conditione venditur & traditur, dominium illius, existente demùm conditione, regulariter, transfertur. cons. 16. n. 519.

Hinc que, deficiente *conditione*, *tradenti vel* ejus hæredibus, directa rei vindicatio competit. cons. 16. n. 528.

Ubi verò Venditio sub modò celebrata, dominium statim transit. cons. 16. n. 521.

Eodemque non impleto locum habet condictio ob causam datorum. cons. 16. n. 522.

Licet partes contrahentes Notarium ad contractum Emt. Venditionis vocari jusserint; si tamen illi ad ulteriora processerint, & ad ipsam rei venditæ traditionem, tunc contractum pro perfecto habuisse censentur, & instrumentum tantùm probationis causa confectum intelligitur. 831. 98.

Nisi contractus plura habeat pacta & capitula, vel concernat Principes, Barones, aliosque potentes. 840. 213. 831. 107. & seqq.

Licet res ex Venditione, in scriptis celebratâ, tradita fuerit; tamen titulus ex tali contractu resultans nondùm perfectus est, & dehinc nec dominium in accipientem transisse dici potest. 840. 610.

Venditor in re vendita, tàm mobili, quàm immobili, de Jure Saxonico, Würtembergico & Badensi, jus taciti pignoris habet. 1419. 193. & seq.

An illud per rei venditæ reductionem in aliam speciem, vel specificationem exinguatur? 1420. 200.

Jure Würtembergico pignus hoc tacitum in re mobili non diutiùs durat, quàm quousque talis res apud debitorem manet. 1430. 203.

Jure Communi mercatori ſuas merces, licet ad veſtimenta neceſſaria vendenti, nullùm prorsùs in illis jus pignoris competit. 1420. 202.
De Venditione equi vitioſi, à Chriſtiano, ſimùl loci Præfecto, cum Judæo celebrata vid. Cons. 52. & voc. Judæus.
Rei communis vid. Communio.
Fideicommiſſi vid. Fideicommiſſum.
divini juris, & in ſpecie ſubſelliorum templi, vid. Templum. Divinus.
Sepulchri vid. Sepulchrum.
Verbis inſtrumento Venditionis utplurimum inſeri ſolitis: Daß der Käuffer das verkauffte Guth nutzen und nieſſen ſolle/ vid. Uſusfructus.
Subſcriptione inſtrumenti Venditionis vid. Subſcriptio.
Venditione ſub pacto de retrovendendo facta vid. Pactum de retrovendendo.
falſarum margaritarum & ſimilium rerum pro veris vid. Falſum.
exceptione læſionis ex contractu emtionis Venditionis competente vid. Læſio.

VENEFICIUM.

Veneficii crimen in cenſum atrociſſimorum criminum communiſſimè refertur. 1012. 83.
Plus eſt, aliquem Veneno, quàm gladio interimere. 1012. 84.
Venenum ab alio eo fine accipiens, ut pro certa mercede ſceleſtiſſimæ hujus operæ illud alteri propinet, horrendiſſimæ aſſaſſinii immanitatis procul dubio reus fit. 1012. 90. & ſeqq.
Veneficii indicium haud poſtremum inde naſcitur, ſi Veneni coëmptio contra aliquem probetur. 1024. 237.
Teſtis, deponens, ſe inquiſito Venenum dediſſe, ſub religione jurisjurandi, hoc aſſeverare debet. 1024. 240. & ſeq.
Venenum cani, paulo ante Veneficium in homine commiſſum, vel attentatum, in offa objiciens propinati Veneni ſuſpectiſſimus redditur, 1025. 253. & ſeqq.
In crimine Veneficii etiam inimicitia cum interempto, ad dictandam torturam, multum ponderis habet. 1025. 258.
Sed ad hoc, regulariter, capitalis requiritur inimicitia; Veruntamen & levior, cum aliis indiciis concurrens, ſufficit. 1025. 260. & ſeq.
Etiam in crimine Veneficii, ad effectum decernendæ torturæ, de corpore delicti priùs conſtare debet. 1712. 10.
Ad probandum corpus delicti in crimine Veneficii duo requiruntur, primò, quòd Venenum verè ſit propinatum, &, 2dò, quòd illud ad occidendum ſufficiens fuerit. cons. 19. n. 31. & ſeq.
Hæc probatio per medicos & horum peritos fieri debet. cons. 19. n. 33. 1012. 88. & ſeq.
Rei ſola confeſſio, quòd ipſe ſeverà Venenum propinaverit, ad dictandam pœnam ultimi ſupplicii non ſufficit. cons. 19. n. 34.
In probando conatu criminis Veneficii, ad proximum quantumvis actum perducto, reorum ſola confeſſio ſufficit. cons. 19. n. 39. & ſeqq.
Ira ſuper ſuſpecto Uxoris adulterio non excuſat à doloſo uxorem veneno interimendi propoſito, niſi mentis exilium in marito inducat. cons. 19. n. 45. & ſeqq.
Nec minæ Uxoris, quòd ipſa maritum, ejusque filium ex priori matrimonio veneno necare facilè animum inducere poſſit, es wäre kein wunder / daß Sie ihrem Mann und Buben mit Gifft vergäbe / ſine ullo ad Veneni propinationem vel præparamento, vel ſuſpicione, maritum deinde ſuæ uxori venenum propinantem à dolo liberant. cons. 19. n. 47. & ſeq.
Conatus in crimine Veneficii, quantumvis ad actum proximum perductus, hodiè tamen pœna capitali puniri non ſolet. 1724. 37. cons. 19. n. 56. & ſeqq.
Quidſi cum conatu Parricidii in linea recta committendi fuerit conjunctus? cons. 19. n. 62.
Quidſi hoc crimen valdè invaleſcat? cons. 19. n. 64. & ſeqq.
Vel Reus bina vel trina vice aliquem Veneno interimere tentaverit? cons. 19. n. 66.
Si per talem conatum irreparabile alicui damnum fuerit illatum, an pœna capitalis locum ſortiatur? cons. 19. n. 67.
Ubi nullum tale damnum alicui illatum, neque talis conatus aliquoties reiteratus, tantùm fuſtigatio & perpetuà relegatio, regulariter, decernitur. cons. 19. n. 73. & ſeqq.
Si mitigationem ſuadentes circumſtantiæ concurrant, etiam hæc pœna remitti poteſt. cons. 19. n. 77.
Quando Senium ad hoc profit? cons. 19. n. 77. & ſeqq.
De crimine Aſſaſſinii per actualem Veneni propinationem, ſed fruſtra, attentati vid. Aſſaſſinium.

VERBUM.

Vulgaris Verborum uſus imprimis attendendus. 652. 97.
Propria Verborum ſignificatio omnem Judicum & prudentum interpretationem totaliter excludit. 735. 249.
Optimus interpres Verborum quisque ſuorum. 736. 255.
In ambiguo à Verborum proprietate non recedendum. 70. 639. 689. 195.
Licet præſumtio in contrarium militet. 689. 196.
Verba tùm contrahentium, tùm teſtatorum, ſunt lex contractus & ſupremæ voluntatis. 16. 128.
Verba, regulariter, majorem efficaciam habent, quàm præſumtio aliundè collecta. 70. 640.
Verba non tàm juxta illud, quod ſonant, quàm juxta mentem illa proferentis, intelligi debent. 70. 641.

Verba inservire debent intentioni; non intentio verbis. 70.642. & sq.
Verba se habent tantùm ut corpus; sed mens ut anima. 70.644.
Judaica verborum interpretatio & captatio in omni dispositione evitanda. 76.686.
Verba enuntiativa, regulariter, nullam dispositionem inducunt. 85.774.
Voluntas contrahentium vel disponentium non ulteriùs attenditur, nisi quatenùs illa ex Verbis apparet. 405.288. & sqq.
Verba omnium negotiorum ità sunt interpretanda, ut nec superflua, nec elusoria & inania fiant. 406.300. & sqq. 449.846. & seq.
Verba contractus habentur pro textu, cui magis credendum, quàm glossæ & violentæ illorum detorsioni. 408.322.
Etiam quodlibet minimum Verbum in favorem illius, pro quo fuit expressum, aliquid operari debet. 408.323.
Etiam Verba synonyma, ad idem cumulata, majorem effectum pariunt. 414.407.
Verba ambigua, in dubio, in partem benigniorem accipere debemus. 1017.147.
Nulla adeò probabilis conjectura afferri potest, quæ sensu verborum disponentis possit melior esse. 1228.41. & sq.
Quando Verba clara sunt & perspicua, omnis interpretatio est supervacua. cons.16.n.850. 1228.40. & sqq.
Quælibet Verba, regulariter, ad proximè præcedentia restringi debent. 868.39.
Ad evitandam tamen absurditatem, vel ad claram aut præsumptam testatoris voluntatem in tuto locandam, ab ista regula sæpè receditur. 860.41.
Cortex verborum externus non debet veram disponentium & paciscentium sententiam opprimere. 1116.103.
In nudo verborum rigore immorari ad grammaticos pertinet & pædagogos; non verò ad Jurisprudentiæ Professores. 1116.107.
Leges scire non est Verba earum tenere; sed mentem & potestatem. 1116.108.
Verborum generalitas, in dubio, semper pro indole substratæ materiæ accipi debet. 1131.286.
Ex ordine verborum etiam ordo intellectus pendere creditur. 1127.31.
Magna verbositas testem reddit supectum. 934.321.
Etiam Juris periti Germanicis vocabulis valdè ambiguis, & plurium rerum significativis simpliciter utuntur. 652.105.

De verbis: Aberwandel vid. Immobilis.
Allein/ Tantùm, vid. Tantùm.
Also daß/ Ità quòd, Adeò quòd, vid. Ità.
Arme/ Arme Leuthe/ Gepöver/ Armgefreyte/ Leuth/ Lüde/ vid. Homo proprius.
Ohne einzige Beschwehrde/ sie haben nahmen/ wie sie wollen/ vid. Onus.
Bestand-güthern/ Bestand-geld/ vid. Locatio Conductio.
Zu der Herrn Brüder und ihrer mannlicher Leibs-Erben Bestem/ vid. Lucrum.
Dann als jetzt/ und jetzt als Dann vid. Tempus.
Davon/ von solchem Guth/ vid. De.
Dergleichen/ vid. Simile. Talis.
Dero/ Ipsorum, vid. Persona.
Bey Fürstlichen/ Gräfflichen/ Adelichen Ehren/ Treu und Glauben/ vid. Promissio.
Einzige/ Einige/ vid. Quæcunque.
Ein vor alle mahl/ zu ewigen zeiten und tagen/ vid. Renuntiatio. Perpetuum.
Erblich verpleiben/ It. daß es allso zwischen den Erben und dero Erbens-Erben gehalten werden solle/ vid. Heres.
Falls/ Auff den Fall/ alsdann vid. Tunc.
Zu felde ligen/ ins feld ziehen/ in übung des Streits seyn/ vid. Testamentum.
Frey/ item Macht und Gewalt von einer sache nach seinem gefallen zu disponiren/ damit als seinen übrigen güthern zuschalten/ und zuwalten/ vid. Libertas.
Frohn/ Fröhnin/ Ahr-Wagen- und Pflug-Dienst/ Hand- und Fuß-Frohnen/ Hapen-Dienst/ vid. Operæ.
Gereide Güther/ vid. Mobile.
Gulden/ in Ord. Crim. Carolina 160. obvio, vid. Florenus.
Handlohn/ Auff- und Abfahrt/ vid. Laudemium.
Hauptrecht/ Leibfall/ Thädigung des besten Haupts/ Frohn-Lösin/ vid. Homo proprius. Mortuarium.
Hauß-Rath/ Hauß-Geräth/ vid. Supellex.
Pfingst-Sommer-Herbst-Fastnacht-Rauch/ item Leibhun/ Leibgeld/ Leibbeeth/ Leibpfenning/ Korn- oder Geldpacht/ vid. Homo proprius.
Ohne männiglichs Hinternuß/ vid. Ususfructus.
Der Jährliche Ususfructus, alles jährliche Einkommen/ Gefäll und Nutzen/ vid. Ususfructus.
Alle Jahr/ und eines jeden Jahrs besonders/ vid. Annuus.
Id est, Das ist/ scilicet, videlicet, nimirum, vid. Interpretatio.
Jemands vid. Jemands.
Ipso jure & facto vid. Jus.
Kinder/ Leibs-Erben/ Leibs-Descendenten/ Nachkommen/ vid. Liberi. Posteri. Filius.
Land-Garb/ Land-Acht/ eorumque Synonymis, vid. Census.
Sein Lebenlang/ und nicht länger/ vid. Vita.
Wie Lehens- und Land-Recht ist/ vid. Dominium Utile. Emphyteusis. Ususfructus.

Lehen

Lehen / Füldische Lehen / vid. Feudum.
Hoff-item Erb-Lehen/vid. Emphyteusis.
Schupff-oder Fahl-Lehen / item Fall-Güthern / Schuppaß / vid. Emphyteusis. Laudemium.
Lehen-Leuthe / Erb-Lehen-Leuthe / Erbzinß-Leuthe/Lehenträger/Mannliche Leibs-Lehens-Erben/Lehen empfahen/Belehnung/Lehens-Verleyhung / Investitur, Lehenstückh/Lehen suchen/die Lehen bitten / das Lehen-Geld entrichten/die Lehen raichen/mittheilen / &c. Lehen-Herr / vid. Emphyteusis. Investitura. Feudum.
Frey Schild-Lehen / Frey-Lehen / Adelich-item Ritter-Lehen / vid Feudum.
Roßdienst-pflichtig Guth / item Sattel-Guth / Sattel-Freyer Hoff oder Guth/ Clausula zu Sattel-Guth nach Zuthphischen Lehen / vid. Feudum.
Leihen / vid. Feudum.
Libell, vid. Libellus.
Loß-oder Laß-Brieff / Affrancamentum,
Mann-Recht / vid. Homo proprius.
Mir und meinen Erben ohne schaden / vid. Subscriptio.
Nachdemmahlen / vid. Postquàm.
Nutzen und Niessen vid. Ususfructus.
Oder / Aut, vid. Aut.
Peinlich in Art. 121. Ord. Crim. vid. 1781. 44. & seq.
Pfandschafft / vid. Pignus.
Præsertim vid. Præsertim.
Quasi, vid. Quasi.
Quatenùs, vid. Quatenus.
Rebus sic stantibus, vid. Clausula.
Reukauff vid. Immobilis.
Saal / Saal freye-Güther / vid. Saal. Feudum.
Sæpius, vid. Sæpius.
Es scheint / vid. Videtur.
Contractu ità celebrato, daß man den armen Leuthen auf Wein oder Früchten / etwas Gelds zuvor außgibt/auff den gemeinen Kauff oder Schlag / oder auf die Rechnung/oder auf einer benahmsten Zeit Schlág und Wehrt/ vid. Venditio.
Sollen vid. Necessitas.
Stamm und Nahm vid. Familia.
Stamm-Guth / altvätterlich Stamm-Guth/ vid. Fideicommissum.
Thaler / Reichs-Thaler/ in specie, Banco-Thaler/Thaler stuck vor stuck/ oder in dem valor, wie der Schuldner sie empfangen/ guthe/ gantz unverbottene und wohlgeltende/ genehme/ harte/ geschlagene / valvirte/ vollwichtige Thaler vid. Thalerus.
Thaidigung des besten Haupts vid. Mortuarium.
Tunc, Eo casu, Dann/Alßdann/ vid. Tunc.
Wahrnuß/und Wahrende Haab vid. Mobile.
Uber kurtz oder lang/itemque Jederzeit/ vid. Tempus.
Uberlassen / Guthwillig Uberlassen / Cediren/
Ubergab / Einraumung / Uberlassung / vid. Traditio. Cessio.
Verschaffen/ vergaben / vid. Legatum.
Und / vid. Et.
Ungezwungen renuntiiren / vid. Renunciatio.
Von/ &. Ex, vid. Ex.
Vor- und Groß-Eltern vid. Majores.
Wann/ Wie/ und so offt sie wollen/vid. Toties Quoties.
Weinkauff/ vid. Immobilis.
Wofern/ So lang/ vid. Donec. Quamdiu.
Wie vorstehet / vid. Supradictum.
Widerkäufflich / Widerlößlich / vid. Pactum de retrovendendo.
Wolbergshausen / Wulbershausen / Wolbernshausen / Wolbrechtshausen / Wulbrandshausen vid. Investitura.
De verbis ult. Voluntatum & Contractuum interpretandis vid. Voluntas ultima. Testamentum. Contractus.
Geminatis vid. Geminatio.
Illativis, continuativis & consecutivis in ordinatione Fideicommissi adhibitis vid. Fideicommissum.
Statutorum, quomodo interpretanda? vid. Statutum.
Renunciationum, præprimis filiarum illustrium, vid. Renuntiatio.

VERISIMILE.

Verisimilitudinis magna est vis & efficacia. 178. 200. & sqq.
Verisimilitudinem pro se habens casum Legis in terminis pro se habere existimatur. 1138. 358. 1152. 515. 87. 787.
Verisimilitudo est cognata naturæ. 1152. 514.
Nulla major datur Verisimilitudo, quàm quæ ex naturali ratione colligitur, tanquàm omne humanum judicium dirigente. 695. 283.
Magna Verisimilitudo pro expresso, veritate, & lege habetur. 87. 785. & sq. 178. 201. 695. 282.
Ex Verisimilitudine lites validè definiuntur. 87. 788.
In dubio id, quod Verosimilius, actum & pactum intelligi debet. 178. 200. 656. 177. 723. 80. 735. 245. 807. 161. 1152. 513.
Nulla datur major testatoris voluntatis Verisimilitudo, imò planè certitudo, quàm quæ ex expressa ejus dispositione colligitur. 694. 269.
Ubi de testatoris verisimili voluntate constat, non attendimus rigidam verborum illius significationem. 87. 789.
Plura de verisimili Testatorum voluntate vid. sub voc. Testamentum.
Omnis dispositio ita interpretanda, prout Verisimiliter disponens ordinasset, si de illo casu interrogatus fuisset. 1128. 249. 1153. 517. & seqq.
Hæc regula tàm in negotiis inter vivos, quàm mortis causa locum sortitur. 1153. 527.

Quatenùs Verisimilitudinis in materia Renuntiationum ratio habeatur? vid. Renuntiatio.

VERSIO.

In rem alterius Versum id omne dicitur, quod in necessitatem, vel utilitatem ipsius expensum, comparatum, vel acceptum est. 1449. 94.

Tametsi res eo fine comparata postea casu perierit, nec effectivè eò impensa vel consumpta probari possit. 1450. 95.

Quibus casibus procurator mandati habet actionem, & negotiorum gestor actionem negotiorum gestorum, in illis etiam aliquid in rem alterius Versum esse dicitur. 1450. 96. & seq.

Etiam in casu, quando Pater, pecuniâ ab alio mutuò acceptâ, filio jus civicum comparavit, creditori, adversus filium, utilis de in rem verso actio competit. 1414. 134.

Creditor, tali casu, etiam jure desiderat, ut in locum filii, cui ex Patris sui obærati massa bona materna debentur, pro rata surrogetur. ibid.

De Versione pecuniæ in utilitatem Uxoris vid. Uxor.

itemque Societatis Bb. conjugalis vid. Societas Bb. conjugalis.

VIA.

Viam, quam quis semel elegit, in judicio porrò ambulare necesse habet. 1631. 62.

Publicarum Viarum securitas graviorem contra Raptores efflagitat pœnam. 270. 142.

VICINIA.

Vicinia arguit rei qualitatem. 206. 500.

Quando in finibus vel Vicinia alicujus territorii major etiam prædiorum pars feudalis est, vel allodialis, inde etiam reliqua, proximè adjacentia, ejusdem præsumuntur conditionis. 206. 501.

De Statuto, vel Consuetudine Viciniæ vid. Statutum. Consuetudo.

VICTALITIUM.

Vasallus uxori, post suum obitum, ne quidem Victalitium in Feudo constituere potest. 1740. 35. & sq.

Reditus Victalitii, vel alimentariæ præstationis coemtio, morte alimentarii ità extinguitur, ut ipsius hæredes, exsoluto jam pretio, nihil possint repetere, vel id adhuc debitum nihilominùs totum exsolvere teneantur. 620. 91.

Bona Victalitia in Salisburgensi Episcopatu, Bavaria, & alibi recepta, nihil aliud sunt, quàm personales Emphyteuses. 624. 151. & sqq. 625. 162. & sq.

Hujusmodi Victalitia æquali ferè pretio, sicuti bona emphyteutica, comparantur. 624. 152.

Illa tamen de consuetudine in hæredes transeunt, etiamsi concessio ad vitam emtoris restringatur. 626. 162.

Victalitia bona non tanto pretio compararentur, si post mortem emptoris, vel accipientis statim revocari possent. 624. 154.

Admissa tàm facili revocatione vix centesimus pretio priùs consueto, victalitium emptorum foret. 624. 155.

Subditi secundum consuetudinem, vigore cujus etiam bona vitalitia, post mortem emptoris, hæredibus relinquuntur, contraxisse censentur. 624. 158. & sq.

VIDETUR.

Verbum, Videtur, Germanis, Es scheint, frequenter designat ipsam rei veritatem. 226. 717.

VINCULUM.

Duplex Vinculum fortiùs ligat, quàm simplex. 121. 164. & sq.

VINDICATIO.

Requisita directæ Vindicationis quænam sint? cons. 21. n. 24.

Quando rei Vindicatio principaliter in judicium deducitur, tunc dominium plenissimè ab actore probandum. cons. 21. n. 25. & sq.

Ubi verò dominium tantùm incidenter in judicium deducitur, tunc qualisqualis, etiam præsumtiva solùm, dominii probatio sufficiens est. cons. 21. n. 26. & sq.

Idem est, si dominium tantùm per modum exceptionis objiciatur. cons. 21. n. 26.

An dominium *directum ex investituris* probari possit? cons. 21. n. 31.

Quidsi cum ejusmodi investituris concurrat ipsius temporis bisecularis, per quod prædium ab aliqua familia jure feudi possessum, & ab omnibus pro tali semper habitum fuerit? cons. 21. n. 34.

Antiquitas tanti temporis dominium directum & utile probat. cons. 21. n. 35.

In rei Vindicatione actor non solùm jus suæ acquisitionis; verùm etiam sui autoris jus probare tenetur. cons. 21. n. 36.

Perspicua, spontanea, & in scriptis geminatim facta confessio, quòd dominus pagi certa prædia, ideò, quòd complurium annorum collectæ, angariæ, & aliæ similes præstationes publicæ ab illorum possessoribus non fuerint solutæ, proprio ausu occupaverit, cum coloniæ perpetuæ exoratione, & non modici canonis oblatione, dominii probationem ex parte actoris potentissimè adjuvat, & possessionem ex parte rei plenissimè comprobat. cons. 21. n. 52. & sqq.

Per partis adversæ confessionem dominium rei quidem in nos non transfertur; benè tamen per eandem, æquè ac possessio, efficacissimè probatur. cons. 21. n. 65. & sq.

Hujus probationis efficacia crescit ex geminatione. cons. 21. n. 67.

Dominium prædii etiam ex annua census solutione probatur. cons. 21. n. 107.

Malæ fidei poſſeſſor hac actione conventus ad reſtitutionem omnium fructuum, etiam percipiendorum, tenetur. cons. 21. n. 126.
Deductis tamen omnibus, intermedio tempore exſolutis collectis, ordin. & extraordinariis, angariis, & omnibus aliis publicis præſtationibus. cons. 21. n. 128. & ſqq.
Nec non expenſis non ſaltem fructuum; verùm etiam in rem ex neceſſitate, vel utiliter factis. cons. 21. n. 131. & ſqq.
In voluptuariis tantùm conceditur jus abraſionis. cons. 21. n. 134.
Sententia in rei Vindicatione, etiam utili, lata, non novum jus tribuit; ſed jamdudum acquiſitum duntaxat declarat. 741. 315.
De clauſula pacto adjecta: Quòd alicui licere & fas eſſe debeat rem vindicare, vid. Pactum.
Deficiente conditione venditioni annexâ, ad rem repetendam, Venditori tradenti, vel ejus heredibus directa rei Vindicatio competit. cons. 16. n. 520.
Secus ſe res habet quoad rem ex cauſa venditionis modalis traditam. cons. 16. n. 522.
De Vindicatione ſubſelliorum templi vid. Templum.
fideicommiſſi vid. Fideicommiſſum.
Actio furti cum Vindicatione cumulativè concurrit. 141. 69.

VINUM.

Aurigæ & Nautæ Vina ſibi concredita adulterantes eadem pœna afficiuntur. 589. 32.
De contractu, da man den armen Leuthen auff Wein etwas Gelds zuvor gibt auff die gemeine / oder auff eine benahmſte zeit ſich ergebende Schläg und Werth / oder auff rechnung/vid. Venditio.
De Vini ex propriis vineis percepti venditione, an negotiationi quæſtuariæ accenſeri poſſit? vid. Quæſtuaria negotiatio. Statutum.

VIS.

Conf. Metus. Spolium. Poſſeſſio.

Vim Vi repellere, non expectato primo ictu, divino & humano Jure licitum eſt. 579. 59.
Vi poſſeſſum illud omne dicitur, quod contra voluntatem poſſeſſoris occupatur. 745. 362.
Actus Violenti nullam manutenibilem poſſeſſionem conciliare poſſunt. 744. 342.
Vis, quam magiſtratus jure licito & honoris, quem ſuſtinet, infert, rectè inferri in Jure dicitur. 789. 72. & ſqq. 1469. 261.
Hinc etiam debitor, per mandata compulſorialia, ad ſolvendum compulſus, vel carceri tamdiu, donec ſolvat, incluſus; tametſi hoc cum proteſtatione faciat, ſe nimirum Vi metuque compulſum ſolvere, tamen contra talem Vim nec in integrum reſtitutionis auxilium implorare, nec ad aliud ullum Juris remedium confugere valet. 790. 86.
1469. 262.
Uxor ex contractu, ex parte ſui, prætenſivè coacto, per integros novem annos, & poſt Præfecti, à quo ſeſe ad eundem ineundum per Vim compulſam prætendit, ex iſto loco plenarium diſceſſum, uſuras annuas, ſine omni omninò, vel minima muſſitatione, nedùm legitima proteſtatione, unà cum marito, creditori ſolvens, eundem pro legitimo & omni violentiæ vitio carente toties quoties agnoviſſe præſumitur, ſic, ut poſtea eundem ex hoc capite impugnare ipſi non ampliùs permiſſum cenſeri queat. 1469. 263.
Ad fundandum remedium Legis 7. Cod. undé vi, etiam tunc poſſeſſio violenter occupata dicitur, ſi quis alterius, præſumptivè inviti, &, ſi præſens fuiſſet, reluctaturi, poſſeſſionem de facto invaſerit. 1047. 57.
Etiam ille, qui alterius violentam dejectionem curat, mandat, ratificat, violentæ dejectionis hujus reatum incurrit. 1054. 144. & ſqq.
Facta tali violenta expulſione hoc ſaltem quæritur, an, ob illam, conventus ſe, quacunque ratione, ejus fecerit participem? 1054. 150.
Ratificatio talis expulſionis non expreſſò tantùm & formali conſenſu; verùm etiam tacito, dùm quis omnem ex illa percipit utilitatem, fieri poteſt. 1054. 151.
Modò talis expulſio ipſius ratificantis nomine facta fuerit. 1054. 151.
Ad fundandum remedium ſæpedictæ Legis 7. vel dolus, vel ad minimum culpa lata requiritur. 1055. 157.
Non habens animum ſpoliandi, tametſi ſpoliet; ſi tamen ad hoc juſta cauſa moveatur, non incurrit pœnam Legis 7. Cod. unde vi. 1055. 158. & ſq.
In juſta poſitus credulitate, quòd poſſeſſio ſit vacua, à dicta pœna prorsùs immunis eſt. 1055. 160.
Quousque credulitas occupatoris, per aliorum relationem, quòd poſſeſſio non ampliùs vacua ſit, ſua operatione deſtitui valeat? 1055. 170. & ſqq.
Præprimis ſi aliæ graviſſimæ circumſtantiæ talem relationem reddant inveriſimilem? 1057. 173. ſeqq.
Qui, tempore poſſeſſionis, proprio auſu apprehenſæ, in juſta fuit credulitate, quòd illa ſit vacua, per ſupervenientem contrariæ veritatis certam ſcientiam, ex hac antecedanea ſua credulitate, retrò neutiquàm punitur. 1059. 210. & ſqq.
Etiam fœminæ, & minorennes pœnæ dictæ Legis 7. reæ fieri poſſunt. 1053. 140. & ſq.
Si poſſeſſor dejectus, demùm ex intervallo, violentum dejectorem rursùs ejiciat, tunc etiam ipſe pœnali ſanctioni Legis 7. ſubjacet. 1055. 156
Violenter ejectus, ſi dejectorem rursùs incontinenti ex prædio dejiciat, pœnæ Legis 7 Cod. unde vi, eapropter obnoxius haud eſt. 1049. 88

Violenta reexpulsio quænam dicatur? 1051. 109.

Talis in continenti facta Re-Expulsio rectè etiam dicitur illa, quæ post unicum diem intermedium subsecuta. 1049. 82. & seq.

Qui possessionem, vi sibi ereptam, in ipso congressu, vel in ipso conflictu per vim recuperat, in pristinum statum potiùs reverti, quàm vi possidere intelligitur. 1049. 85. & seq.

Imò nec ad momentum suam possessionem amisisse videtur. 1052. 116.

Violenter dejectus amicos conquirens, vel superioris clientelam implorans, ut ipsum adjuvent in recuperanda possessione, an pariter incontinenti hanc recuperasse dicendus veniat? 1049. 87. & seqq.

Tota hæc Quæstio: An Dejector violentus rursùs in continenti dicatur expulsus? prudentis Judicis arbitrio relinquenda. 1050. 90.

Nobilis castrum, ex quo ipse violenter ejectus, post aliquot menses demùm recuperans, utrum illud in continenti recuperâsse dici queat? 1050. 91. & seq.

Dejectus dejectorem rursùs incontinenti, licet coadunatis hominibus, expellens, nullius quidem spolii reatum incurrit; veruntamen ob ipsam hanc suam autodicen, præterquam quòd ipse amissam possessionem ità recuperaverit, etiam pœnam, quam, in casu non factæ reexpulsionis, exigere potuisset, hac ex causa amittit. 1050. 93. & seqq. 1051. 110.

Utrum, possessione in continenti recuperata, delictum violentiæ nihilominùs consummatum appellari mereatur? 1050. 100. 1052. 115.

Violentus dejector statim rursùs dejectus, ad sumptus quidem huic secundo dejectori, & ad aliquam pœnam magistratui tenetur; verum pœna sæpedictæ Legis 7. remittitur. 1051. 105. & seqq. 1052. 115. & seqq.

Etiam ille, qui suum violentum dejectorem iterum vi dejicit, licet incontinenti, sibi ipse jus dicit, & eatenùs jus dicentis autoritatem negligit, ut hoc ipso remediis Juris, propter vim expulsivam aliàs competentibus, renuntiasse videatur. 1051. 112.

Ad remedium Legis 7. C. unde vi, in ipsa hac Lege expressè requiritur, ut occupator habeat facultatem violenter invasam possessionem restituendi. 1052. 113.

Ante expulsionem inchoata præscriptio an per re-expulsionem incontinenti factam interrumpatur? 1052. 117.

Violenter dejectus, si per suos agnatos, ab ipso de hoc nullatenùs rogatos, suæ possessioni incontinenti restituatur, an, ob factum hoc tertii, remedium Legis 7. C. unde vi, amisisse dicendus sit? 1052. 129. & seqq.

Curatoris vel tutoris violenta dejectio pupillos & adultos pœnæ dictæ Legis 7. haudquaquàm subjicit. 1053. 136.

Hinc multo minùs falsi tutores & curatores, vel etiam Protutores vel Pro-Curatores minorennes cognatos suos hujus pœnæ reos reddere possunt. 1053. 137.

Pœna Legis 7. Cod. unde vi, non incurritur ipso jure, & proindè nec sola declaratoria sententia sufficit; sed condemnatoria necessaria est. 1047. 62. & seq.

Mododicta pœna in hæredem non aliter, nisi lite cum defuncto contestata, transit. 1048. 71.

Filius, idemque Patris sui hæres, an prædii ab illo violenter invasi reluitionem, per ipsam hanc invasionem amissam, tamen possit prætendere? 1071. 347. & seqq.

Cujus lucro cedat Jus creditoris, ex causa L. 7. Cod. unde vi, amissum? 1082. 126.

Dispositio Legis 7. Cod. unde vi, nec hodiè ubivis ab aula recessit. 1060. 214. & seq.

Facultas Juridica Tubingensis juxta illam frequenter pronuntiavit. 1060. 215.

Adducuntur hanc in rem duæ Imperiales Constitutiones, & tàm recentiora, quàm vetera præjudicia Cameræ Imperii, tùm & plurium DDrum autoritates. 1060. 216. & seqq.

Diversissima tamen testimonia DDrum de omnimoda hujus Legis abrogatione, & moderno ejus non-usu, concurrentibus adhuc aliis pœnæ remissionem suadentibus rationibus, etiam ipsa haud parum pro illa contribuunt. 1060. 222.

Recensentur complura celebrrima Collegia & primi subsellii *Jurisconsulti moderni de totali illius desuetudine* testantes. 1060. 222. & seq.

Afferuntur imprimis notabiles loci ex novissimis votis Cameralibus Dn. Thulemarii, consiliis Georgii Everhardi, & aliis. 1061. 226. & seqq.

Concurrentibus ponderosis, æquitatis juridicæ plenissimis rationibus, rigor Legis 7. Cod. unde vi, præprimis adversus invasoris hæredes, eosdemque minorennes, justissimè remittitur. 1061. 231. & seqq.

Ad excludendum Legis 7. Cod. unde vi, remedium non sufficit, possessionem per Notarium publicum fuisse apprehensam. 1047. 55. & seqq.

Violentam alicujus prædii vel pagi invasionem nec avita Pacta & Testamenta, nec à Cæsare impetratum mandatum S. Ci. de possessione restituenda, à pœna dictæ Legis 7. liberant. 1048. 72. & seq.

Verba dictæ Legis 7. Cod. unde vi, videlicet hæc: Ante judicialis arbitrii adventum, quidnam significent? 1048. 76. & seq.

Qui obtentum mandatum, vel sententiam Judicis ipse exequitur, vel possessori, privatæ hujusmodi executioni resistenti, vim facit, pro invasore violento habetur. 1048. 77. & seqq.

Ignorantia juris, regulariter, pœnalem sæpedictæ Legis sanctionem haudquaquàm excludit. 1061. 235.

Violenta expulsio non tàm legi positivæ, quàm naturali contrariatur. 1062. 136.
Vi expulsiva legaliter probatâ æstimatio rerum eadem occasione perditarum, mediante juramento, probari potest. 1316. 77.
Pacificatio Westphalica omnes Obligationes & Instrumenta per Vim militarem illicitam extortas irritas fecit. 1607. 34.
Adeò, ut ne quidem judicium eo nomine intentare liceat. 1612. 81.
Violenta ejusmodi obligationum extorsio in Bello Germanico tricennali admodùm frequens fuit. 1613. 81. & seq.
Testimonium B. Franzkii de licentioso & violento officialium bellicorum sui temporis cum provincialibus agendi modo. 1607. 37.
Paria remissivè ex aliis adducuntur. 1607. 37.
Contractus per illicitam Vim militatem extortus non censetur approbatus, etiamsi contrahens postea recepisset vel solvisset pecuniam in eo promissam. 1613. 82. 1619. 149.
Quando cum depositionibus Testium de auditu auditûs duntaxat deponentium, alia adminicula, ac præcipuè creditoris confessio concurrit, tunc in probanda violenta debiti extorsione illis fides denegari non potest. 1613. 90.
Si testes, de violenta obligationis extorsione testaturi, procerum civitatis violentam & injustam incarcerationem ipsi viderint, & causam istius incarcerationis, à prætensis creditoribus & istius Violentiæ executoribus non saltem ipsis, & quidem per ipsos incarcerationis adhuc durantis dies; sed & porrò à Proceribus incarceratis, & post obligationem extortam rursus dimissis, multoties desuper suspirantibus, audiverint, tunc hoc ipsorum testimonium non de auditu; sed propriissimè sic dictum testimonium censeri debet. 1612. 76.
An, & quatenùs cives in ejusmodi, ceu ad universitatem spectante, causa testes esse possint? vid. porrò Testis.
Si quis aliquem in carcerem detruserit, ut aliquid ei extorqueret, quicquid ob hanc Vim factum, etiam inspecto Jure Romano, nullius est momenti. 1613. 83.
Promissio incarcerati, in dubio, per Vim & metum facta præsumitur. 1613. 84.
Hanc præsumtionem omnes DDres procul dubio à Judice approbandam esse dictitant. 1613. 87.
De Actione Spolii, seu Remedio Can. Redintegranda, & Interdicto unde Vi, vid. Spolium. Interdictum.
De restitutione in integrum ex capite Vis & metus vid. Restitutio in integrum.

VITA.

Verba hæc: Quoad vixerit, Sein Lebenlang/ cum his etiam taxativis verbis, Und nicht länger/ conjuncta vim conditionis habent, & specificam conventionis formam, finemque & modum rei concessionis insinuant, nec à suo nativo significatu diversam modificationem recipiunt. 622. 119. & sqq.
Ista verba geminatim apposita evidenter insinuant, quòd talis concessio sit personalis, imò personalissima. 622. 123.
De Vitalitate Partus vid. Partus.
Remissius & cautius in decernenda pœna agendum est, ubi hominis Vita in quæstionem vocatur. 567. 21. 1205. 88.
In pœna delicto commensuranda etiam, hactenùs transactam Reorum Vitam intueri oportet. 277. 213.
Vita bene anteacta ad pœnæ, Jure saltem positivo introductæ, mitigationem haud parùm contribuit. 1564. 90.
Vita bene anteacta quatenùs Seni ad liberationem à pœna quoque extraordinaria corporis afflictiva, ob attentatum Uxoricidium dictanda, prodesse queat? vid. Senex.
Quatenùs Vitæ anteactæ in dictandâ pœnâ furti ratio habeatur? vid. Furtum.
An & quando in Adulterio reiterato ad relaxandam pœnam capitis prodesse valeat? vid. Adulterium.
Quatenùs in concursu Judæi cum Christiano, quando de præstatione Juramenti agitur, vitæ rectioris, inter alia, ratio habeatur? vid. Judæus.
Ex vita anteacta de perjurio suspectus ad juramentum in supplem. non admittitur. 335. 53.

VITRICUS.

A binubo Parente, si plus liberorum prioris matrimonii novercæ vel Vitrico adsignetur, quàm uni ex illis, illud plus pro non relicto vel scripto habetur, liberisque prioris matrimonii defertur. 1267. 162.

VIVICOMBURIUM.

Sententia, qua severissima Vivicomburii pœna contra aliquem decernitur, in Jure Romano feralis audit. 1375. 79.
De hac pœna vid. porrò Moneta.

ULPIANUS.

Elogium Ulpiani. 591. 70.

UNIVERSALE.

Indefinitum æquipollet Universali. 231. 773. & sq. 1387. 25.
Tàm in contractibus, quàm in ultimis voluntatibus. 418. 467.
Dictio, Einzige/ dictioni, quæcunque, quæ & ipsa Universalis est, æquipollet. 413. 390. 414. 399.
Dictio Universalis nihil scrupuli parit, quando ipse testator, in alia testamenti parte, illam universalem dictionem restrinxit. 63. 566.
In judiciis Universalibus pretium succedit in locum rei. 283. 20. & seqq.

UNIVERSITAS.

Usufructu Universitati, seculari, vel ecclesiasticæ, constituto, fructus non ipsamet Universitas; sed ejus nomine administrator percipit. 689. 202.

An, & quatenus membrum Universitatis, in causa ejusdem, testis esse possit? vid. Testis.

Quando de læsione enormissima quæritur, Ecclesiæ, Civitates, itemque aliæ Universitates, etiam per integros XL. annos in integrum restitutionem petere possunt. 1614. 99.

Hoc beneficium illis in specie etiam ad hoc, ut ipsis, post causam conclusam, instrumenta adhuc producere liceat, modis omnibus concedendum. 1614. 100.

VOGTEJA.

Nomine Vogtejæ quid denotetur? 1211. 9.

VOLUNTARIUS. VOLUNTAS.

Verbum, Volo, cum infinitivo conjunctum, primum animi motum duntaxat detegit, regulariter, nullatenùs obligatorium. cons. 16. n. 526.

Quæ Voluntariè ab aliquo geruntur, non ultra, quàm gerens intendit & vult, ipsum obstringunt. 950. 499.

Quando in verbis nulla est ambiguitas, non debet admitti quæstio Voluntatis. 1153. 532.

Expressa Voluntas præferenda præsumptæ. 16. 130. & sq.

Nemo Voluisse credendus, quod non expressit. 405. 288. & sqq.

Ex supplementis aliundè allatis magna oritur Voluntatis incertitudo, imò facilè magnus error committi potest. 401. 291.

VOLUNTAS ULTIMA.

Conf. Testamentum.

Sûpremæ Voluntates, ceu sumè favorabiles, pleniùs sunt interpretandæ. 681. 89. & sqq.

Quod ultimæ Voluntati deest, hoc supplere vel addere nec Jurisperitis, nec Judicibus licet. 405. 289. & sq.

Ex supplementis aliundè allatis magna oritur ult. Voluntatis incertitudo, imò facilè magnus error committi potest. 405. 291.

Non oportet de ejus ultima Voluntate argumentari, qui, ne id faceremus, indicium nobis reliquit suæ Voluntatis. 1154. 533.

Quando plures ultimæ Voluntatis dispositiones concurrunt, inter illas novissimam attendi oportet. 1113. 62.

In omni suprema Voluntate, excepto testamento solenni, quinarius testium numerus requiritur. 538. 360. 967. 695.

Ad obtinendam sinceritatem ultimarum Voluntatum principale remedium Principibus visum fuit, ut in illorum ordinatione, respectivè quinarius vel septenarius testium numerus adhibeatur. 922. 170. & sqq.

Argumentum ab ultima Voluntate ad dispositionem inter vivos in Jure est validum. 1747. 110.

Ut supremæ Voluntates exitum sortiantur, publicam utilitatem concernere dicitur. 806. 145.

Suprema Voluntas legaliter condita instar legis servanda. 806. 146. 1114. 80.

Illarum favor non tantus censendus est, ut cuiquam id, quod suum est, per illas auferri queat. 806. 147.

A statuto ad ultimas defunctorum Voluntates concludenter arguitur. 801. 90.

Liberi supremam parentum Voluntatem cumprimis religiosè observare tenentur. 1114. 79. & seqq.

Sicut in omni alia, ità quoque in ultima parentum Voluntate, Voluntas testantis, ceu regina, dominatur, & totum facit. 1160. 614.

Omnis ultima Voluntas, ex certa scientia, ab hæredibus semel approbata & agnita, non ampliùs improbari potest. 1772. 61.

Idem etiam de approbantis hæredibus dicendum. 1772. 65.

De termino per ult. Voluntatem præfinito vid. Terminus. Mensis.

URBARIUM.

Vid. Liber.

URPHEDA.

Pœna criminis fractæ Urphedæ, juxta Nemesin Carolinam, quænam sit? 1791. 81.

Quando relegatus, post sententiam, nunquàm territorio, ex quo relegatus est, exiit; sed semper in illo mansit, *tunc Domini Scabini Lipsienses mododictæ pœnæ locum non competere*, aliquoties statuerunt. 1791. 84.

Criminis fractæ Urphedæ ille magis le reum facit, qui, insuper habita jurata sua promissione, territorio, ex quo relegatus fuit, nunquàm exit, ac ille, qui semel egressus, contra juratam suam fidem, ex intervallo in illud revertitur. 1792. 85. & seq.

Pœna relegationis & desuper præstanda Urpheda hodiè quandoque etiam ultra territorium jus dicentis extendi solet. 1550. 137.

USUCAPIO. Conf. Præscriptio.

Usucapio est species alienationis. 470. 44. 473. 87.

Usucapio, vivente adhuc domino inchoata, per tempora hæreditatis jacentis, à servis illius continuari, & ex causa peculii etiam de novo possessio ab illis acquiri potest. 1059. 202.

Quare hæres rem per colonum detentam, utut à semet nunquàm apprehensam usucapiat; & è contra rem talem locatam non aliter possidere dicatur, quàm si ipsemet illius possessionem apprehenderit? 1059. 204. & sqq.

USURA. USURARIUS.

Alia fructuum naturalium ratio est, & alia Usurarum. 545. 468. & sq.

In omnibus actionibus bonæ fidei Usuræ debentur ex mora. 1317. 93. & seqq.

In stricti juris actionibus Usuræ tùm demùm pe-

ti pos-

ti possunt, si solennis stipulatio, vel hodiè specialis conventio intercesserit.
1327. 45.

Utrum hodiè ex tempore moræ judicialis, etiam in actionibus stricti juris Usuræ debeantur?
289. 80. & sqq.

Quid in foro Saxonico, quoad hoc punctum, juris? 289. 82. & seq.

Ubi nulla petitio est, ibi etiam nulla mora, vel alia causa Usurarum inductiva locum sortiri potest; & contra. 543. 441. 1731. 33.

Priusquàm debitum reddatur certum, quid, quale, vel quantum sit? nulla mora, sicque nec Usuræ locum habere queunt.
545. 471. & seqq. 849. 321.

Ex quo tempore Usuræ in legatis debeantur?
543. 444. & seqq.

In actione familiæ erciscundæ Usuræ debentur ex tempore moræ, etiam extrajudicialis.
544. 447.

Usuræ ex nominibus hæreditariis, ab eo, qui possidet pro hærede, perceptæ veniunt sub nomine præstationum personalium, quæ hæreditatis petitionis objectum constituunt.
544. 456.

Justam litigandi causam habens ad Usuras, tanquàm debitor morosus, haud tenetur.
545. 472.

Hæres, post litis contestationem super legato, si Falcidiæ locum competere apparuerit, non tenetur ad usuras. 545. 466.

An pro debito salario exigi possint Usuræ?
1316. 89. & seqq.

Quando rei exceptio, adversus actionem contra ipsum intentatam, citò dilui potest, Usuræ præstandæ sunt. 545. 474.

Quando aliud dicendum? 545. 474.

Quando Usuræ non expressè in libello petitæ, neque libello clausula salutaris adjecta fuit, tunc Judex, per sententiam, easdem adjudicare nequit. 1731. 34. seq.

Usuræ, secudum Jus, tùm Commune, tùm Würtembergicum, in processu edictali, eodem, cum sorte, privilegio gaudent.
1439. 5.

Jus Usuras ex mutuo fœneratitio exigendi immobilibus rebus accenseri haud potest.
123. 188.

Actiones ad pecuniam repetendam competentes mobilium jure existimantur, etiamsi pecunia sub Usuris sit elocata.
cons. 16. n. 620. & seqq.

Usuras quotannis, ceu ex certo capitali, uniformiter, & sine protestatione, solvens, in dubio, & quamdiu ipse contrarium non legaliter probat, pro illius capitalis debitore etiam in futurum habetur. 788. 49. & sqq.

Ex diuturna tali solutione, per decennium saltem continuata, stipulatio sortis præcessisse præsumitur, & titulus invalidus efficitur validus. 788. 54.

Modò nullitas tituli non possit probari, vel Usuras solvens non possit evincere, se hoc non fecisse animo sortem agnoscendi
788. 55.

Talis longa solutio non quidem inducit obligationem in futurum; veruntamen certissimum præbet obligationis argumentum.
789. 59.

Hincque etiam Querelam non numeratæ pecuniæ prorsùs excludit. 1325. 30.

Quando certò constat, quòd ille, qui multis annis Usuras solvit, verè nihil debeat, tunc ista multennis Usurarum solutio non generat debitum. 788. 51.

Uxor ex contractu, ex parte sui, prætensivè coacto, per integros IX. annos, & post Præfecti, à quo se compulsam prætendit, ex isto loco discessum, Usuras annuas, sine omni protestatione, unà cum marito, solvens, eundem pro valido agnovisse præsumitur, sic, ut posteà eundem ex hoc capite, impugnare ipsi non amplius permissum censeri queat. 1469. 263.

Talis super moneta ex causa mutui, &c. restituenda, ejusque specie præsumitur conventio, qualem annuæ Usurarum solutiones demonstrant. 1300. 101. & seqq.

De Usuris dotalibus vid. Dos.

An contractus Venditionis ità celebratus, daß man denen armen Leuthen / auff Wein oder Früchten / etwas geids zuvor ausgibt / auff den gemeinen Schlag oder Kauff / was die Wein / oder die Früchten / zur zeit des Contracts / oder 14. Tag nach dem Herbst / oder juxta Ducatus Würtemb. usum, auff die so genannte Rechnung / oder jenige Schläge / so die Obrigkeit eines jeden Orths auff einen gewissen Tag / als / auff Trium Regum, zusetzen pflegt / pro Usurario sit habendus?
122. 178. & seqq.

An in bonis Usurarii manifesti cum ipso contrahentibus tacita competat hypotheca?
1510. 72.

Leges legitimum Usurarum modum statuentes etiam ad præterita, adhucdum pendentia, negotia pertinent. 1307. 212.

Utrum huic juri, per pactum specificum, à partibus renuntiari possit? 1307. 213.

Ex quo tempore filia pro dote sibi præstanda Usuras prætendere valeat? 849. 318. & seqq.

De pactionibus Usurariis in materia restitutionis pecuniæ in certa moneta faciendæ vid. Moneta.

Utrum in justi, quo nomen aliquod comparatur, pretii computatione omnia præcisè ad legiti-

legitimum usurarum modum reduci oporteat? 1177. 65. & seqq.

USUS.

Nihil æquitati tàm conveniens est, quàm ut quælibet res ad certum Usum, præcipuè pium, destinata, in eundem, quantum fieri potest, vertatur. 163. 13.

Omnes illi, qui rē sibi commodata, pignorata, locata, deposita, invito domino, diutiùs, vel aliter, vel simpliciter utuntur, ratione talis Usûs furtum committunt. 1510. 63. & seqq.

Idem dicendum, quando commodatarius rem sibi commodatam rursùs alii, invito commodante, commodat. 1510. 65.

Quoties Usus rei alienæ in proprium lucrum convertitur, vel quoties res in eam causam non est accepta, toties ratione usus furtum committitur. 1510. 66. & seq.

Traditio rei ad aliquem Usum sine animo dominii transferendi facta censetur. 1509. 55.

Etiam ille, qui jure suo uti impeditur, dicitur spoliari, ac turbari. 189. 309. 745. 309.

De Usu pecuniæ alicui sub lege eandem in natura restituendi concesso vid. Pecunia.

Tutore pecuniam pupilli in suos Usus vertente vid. Tutor.

USUSFRUCTUS.

Fructuarius, quoad jus omnes fructus percipiendi, domini loco habetur. 689. 190.

Jus utendi fruendi Fructuario omnes reditus, naturales non minùs, quàm civiles, attribuit. 679. 63. & seqq. 691. 223. & seqq. 601. 346. & seq.

Omnis obventio, omnisque utilitas, quæ ex ipso rei usufructuariæ corpore, vel, per causam & occasionem illius, jure percipitur, Fructuarium sequitur. 679. 66.

Sive sit ordinaria, sive extraordinaria. 684. 128.

Etiam alluvionis, aucupiorum, venationis, piscationis, & similes reditus spectant ad Usufructuarium. 680. 67.

Neque quicquam hîc interest, sive fructus sint annui, seu quotannis renascentes, sive intra complurium annorum spatium saltem semel perceptibiles. 680. 68. 691. 226.

Hinc ad Usufructuarium etiam fructus in parte, per alluvionem, agro adjecta nascentes pertinent. 680. 69. & seqq.

Proventus auri, & cujusvis alterius metalli fodinæ. 680. 71.

Item marmora & lapides renascentes. 691. 226.

Ex bonis feudalibus, emphyteuticis, censuticis, quacunque de causa, in commissum cadentibus, Usufructu durante proveniens reditus, tametsi vel maximè extraordinarius. 680. 74.

Item reditus ex jure mortuario pendentes, Haupt-Recht/Leib-oder Haupt-Fall. 680. 75. 1739. 26.

Compendia mulctarum, confiscationes, commoda sigilli atque officialium, aliaque ad altam & bassam Jurisdictionem quomodocunque pertinentia commoda. 681. 76. & seq. 1739 27. & seqq.

Hinc etiam dominus proprietatis, in præjudicium Usufructuarii, mulctas, & pœnas, aliave remittere, vel ipsius conditionem quacunque ratione deteriorem facere nequit. 1739. 29.

Etiam, ob non præstitam cautionem de damno infecto, decretâ missione ex secundo decreto, acquisitum dominium ad Usufructuarium spectat. 681. 78. & seqq.

Et investiturarum renovationes, cum obventionibus protocollorum, 681. 81. 701. 356.

Quid de Laudemiis dicendum? vid. Laudemium.

Etiam canon emphyteuticus filio- vel filiæ-familias debitus ad Patrem, tq. legitimum Usufructuarium, pertinet. 685. 142. & seqq.

Idem de matre, nostris moribus Usufructuaria statutaria, dicendum. 685. 144.

Quid in foro Würtembergico quoad hoc juris? 685. 145.

Utrum jus investiendi novum emphyteutam ad proprietatis dominium, an verò ad Usufructuarium prædii emphyteutici, in specie nostris moribus, pertineat? 687. 163. usque ad 180.

In casu caducitatis emphyteusis acquiritur proprietario; verùm in casu devolutionis propter canonem non solutum, prædii alienationem, & sic deinceps, emphyteusis quidem etiam domino acquiritur; verùm emolumenta indè provenientia pertinent ad fructuarium. 688. 177. & seqq. 699. 320. & seqq.

Ususfructus omnium bonorum, inter vivos, vel mortis causa, constitutus, regulariter, universa constituentis bona afficit. 1738. 12. & seqq.

Etiam illo in casu, quo maritus uxori suorum bonorum (sine additamento, omnium) Usumfructum reliquit, tamen huic omnium prædiorum, tàm rusticorum, quàm urbanorum, & mancipiorum, & supellectilium, itemque calendarii Ususfructus debetur. 1738. 15.

Ad Usufructuarium universalem omnium, tùm mobilium, tùm immobilium bonorum, non tantùm

tantùm ſpecierum ; verùm etiam quantitatum Uſusfructus pertinet. 1738. 16. & ſq.

Etiamſi conditor Uſusfructus eas, ante juris hujus conſtitutionem, habuerit venales; modò non aliundè diverſa ejus voluntas appareat. 1738. 18.

Nec refert, ſive bona jam, tempore Uſusfructus conſtituti, ſive demùm poſt illud, fuerint acquiſita. 1738. 19.

Nec diverſum de rebus incorporalibus & juribus ſentiendum. 1739. 21.

Hinc etiam in caſu conſtituti Uſufructus vel omnium bonorum, vel unius ſaltem caſtri, aut territorii cum appertinentiis, cui, vel quibus jus patronatus annexum eſt, etiam hujus, ſive illud plenum ſit, ſive minùs plenum, exercitium ad Uſufructuarium ſolum, excluſo planè proprietario, pertinet. 680. 72. 1739. 22.

Idemque dicendum de reditibus pedagii & vectigalium. 1739. 23.

Nec non de commodis ex munerum & officiorum in loco vacantium collatione redactis. 1739. 24.

Itemque de canone emphyteutico. 1739. 25.

Ex hiſce verbis: Daß der Käuffer eines Guths daſſelbige nutzen und nieſſen ſolle / malè colligitur, quòd ſolus Uſusfructus prædii feudalis ei venditus ſit. 636. 30. & ſq.

Hujusmodi verba in inſtrumento venditionis frequentiſſimè ponuntur non animo reſtringendi; ſed potiùs ad enixam venditoris voluntatem tanto magis declarandam. 636. 31.

Aliud eſt: Daß jemand den Lehenbahren Priehl / oder Garten bekommen / nutzen und haben ſolle. Et aliud: Daß er / die tag ſeines lebens / die Nutznieſſung an einem Lehenbahren Garthen haben ſolle. 636. 33.

Fundi, prædii, & horti appellatione nec ſola proprietas, nec ſolum jus utendi fruendi; ſed plenum, perfectum & integrum, & in bonis feudalibus utile dominium ſignificatur. 637. 35. & 38. 728. 148. & ſqq.

Si fundum ſtipulanti fructus, detracto Uſufructu, præſtetur, promiſſor à ſua obligatione non liberatur. 637. 36. 728. 150. & ſq.

Fundus dari non intelligitur, ſi jus utendi fruendi detrahatur. 637. 37. 728. 150. & ſq.

Fundum legans, non adjectis his verbis: Deducto Uſufructu, ipſum totum dominium, unà cum Uſufructu, legaſſe cenſendus. 637. 38. 728. 152.

Suum fundum vel prædium legans ad utendum fruendum, tamen totum & plenum illius dominium reliquiſſe intelligitur. 637. 40. 728. 154.

Facultas alicui conceſſa das Guth in Lehenweiß innzuhaben / zunutzen und zunieſſen / als Lehen und Landrecht iſt / non Uſumfructum ſaltem; ſed utile dominium indigitat. 651. 76. & ſq.

Qui certæ bonorum partis, ad ſe non ſaltem jure fructuario; ſed dominii ſpectantis portionem alicui legat, vel donat, vel ex alia cauſa oneroſa vel lucroſa, promittit; niſi de Uſufructu ſpeciatim loquatur, non utique hunc ſolum; ſed ipſum illius portionis dominium legaſſe, donaſſe, vel promiſiſſe procul dubio cenſendus. 726. 120. & ſqq.

Fundum eligens plenam proprietatem neceſſariò habet, tametſi Uſumfructum à ſe repellat. 728. 149.

Conjugi, vel alii ſua prædia legans, & alii ſuorum prædiorum Uſumfructum, ambos in Uſufructu conjungere voluiſſe cenſeri debet. 728. 153.

Fundi appellatione intimatum dominium, per verba ſubnexa, ad utendum fruendum, haudquaquàm reſtringitur ad ſolum jus utendi fruendi. 728. 155.

Qui non habet verum jus utendi fruendi, ad illum nec jura de vero Uſufructu loquentia pertinent. 688. 182.

Omnes prædii fructus alicui legans ad ipſum hunc legatarium reſpexiſſe, ipſumque jus utendi fruendi eidem relinquere voluiſſe intelligitur. 688. 185.

Præprimis ſi addiderit verba: Ohne männiglichs hindernuß. 689. 187.

Legatum, quòd aliquis liberè uti & frui poſſit, vel quòd fructus in libera ipſius poteſtate eſſe debeant, jus utendi fruendi formale deſignat. 589. 188.

Hæc verba: Was der Teſtator immer ſelbſt zuerfordern und einzunemmen habe / legatarium in omni omninò prædii utilitate, in locum ipſius proprietarii, pleniſſimè ſurrogant. 689. 189.

Diſponens: Daß / nach ſeiner Haußfrauen tod / deren er eines Guths pleniſſimum Uſumfructum, ſub nominibus aller jährlichen Gefäll / Nutzungen und Einkommens / verſchafft / der Uſusfructus zu einem Stipendio verwendet / und davon einig Chriſtliche Evangeliſche Jugend von ſeinem Geſchlecht beſtmöglichſt unterhalten und fortbefördert werden ſolle / etiam ſuis Cognatis haud obſcurè Uſumfructum legâſſe exiſtimatur. 689. 192.

Quando teſtator ſua verba ad perſonam haud dirigit, v. gr. ſic dicendo: Titio fructus fundi mei Tuſculani do lego, tunc verba nihilominùs ad legatarium directa, & dehinc ipſum jus utendi fruendi relictum cenſetur. 690. 210.

Sive testator alicui Usumfructum, sive omnes alicujus prædii fructus, aut reditus legaverit, omnibus his casibus, universi istius prædii fructus, non saltem naturales; verùm etiam civiles legatarium sequuntur. 690. 215. & seqq.

Ususfructus, an fructus legetur, nihil interest. 690. 216.

Fructibus ad vitam, vel in singulos annos alicui relictis præsumitur Ususfructus eidem legatus. 690. 217.

Reditûs annui legatum tantundem dicit, quàm legatum Ususfructûs. 691. 221.

Illa omnia, quæ LL. in fructu esse dicunt, meritò appellari possunt prædii reditus. 691. 225.

Etiam fructus non quotañis; sed de quinquennio in quinquennium renascentes, etiam marmora & lapides suo tempore renascentes, æquè fructus ac reditus appellantur rectissimè. 691. 226.

Germanica hæc nomina: Der jährliche Ususfructus, non præcisè & tantùm tales reditus designant, qui quolibet anno in certa, uniformi, seu eadem quantitate, perpetim, seu ordinariè, seu extra ordinem, ex prædio ad fruendum concesso percipi possunt, complectitur. 681. 45.

Testator, in dubio, suam dispositionem, Juris communis, etiam tales rariores, atque extraordinarias obventiones fructuario addicentis, dispositioni conformare voluisse intelligi debet. 681. 87.

Alles jährliche Einkommen/ Gefäll und Nutzen jus utendi fruendi plenissimum complectitur, nihilque excludit. 682. 91. 692. 238.

Legatum Ususfructus, & annuorum fundi fructuum vel redituum legatum eodem recidunt. 682. 94. 690. 207. 690. 215. & mult. seqq.

Nisi de testatoris diversa mente aliundè constare queat. 690. 209.

Ususfructus & reditus in quo præcipuè à se invicem differant? 1745. 89.

Fructibus annuis legatis, allen jährlichen Nutzungen/ non solùm illi fructus, qui quotannis renascuntur; sed & extraordinarii, imò etiam illi, qui per totum Ususfructûs constantis tempus saltem semel proveniunt, legati censentur. 682. 95. & seqq.

Usufructu stipendii alicui, in genere, relictô quænam ei debeantur? 679. 63. & mult. seqq.

An antegressa erronea observantia à regulis juris plenarii Usufructus necessarium discessum producere valeat? 683. 107. & seqq.

Salvô jure fructuario, seu veri Ususfructus, benè fieri potest, ut alius, nomine fructuarii, fructus percipiat. 689. 199. & seqq.

Etiam negotiorum gestor hoc, nomine Usufructuarii, facere potest. 689. 201.

Usufructu ecclesiæ, monasterio, civitati, aliove, seculari, vel ecclesiasticæ, universitati, itemque pupillo, minori, vel alii sub cura degenti personæ constituto omnium istorum Usufructuariorum tutores, curatores, aliove quicunque administratores, illorum nomine, fructus percipiunt. 689. 202.

Demonstratur, quòd idem etiam in Usufructu, alicujus stipendii beneficiariis relicto, pariformiter benè procedere valeat. 690. 203. & seq.

De Usufructu stipendii alicui relicto vid. multa sub voc. Stipendium.

Dotalitium est species Ususfructus. 685. 148. & seqq.

Possessores subsellii templorum in Foro Saxonico sunt meri Usufructuarii. 471. 51.

Quando Judex Usumfructum non in aliquo judicio divisorio adjudicat, sed, v. gr. actione personali ex testamento contra aliquem intentatâ, reum condemnat, ut actorem quietè utifrui patiatur; vel, intentatâ rei vindicatione, actorem illius dominum declarat, tunc actori, in primo casu, non acquiritur Ususfructus; sed tantummodò jus Usufructus, vel dominii, *jamjam acquisitum, per sententiam* declaratur. 741. 311. & seqq.

Sententia in curia feudali lata, quòd non solus Ususfructus; verùm utile bonorum feudalium dominium ad aliquem pertineat, satis declarat, quod hucusque, indivisim, à domino profectæ Investituræ etiam ipsum spectaverint. 741. 314.

Nemo maximos sumtus, labores & curas, pro solo paucorum annorum, vel mensium Usufructu, periclitaturus fuisse censendus. 723. 85.

Ususfructus, ob incertissimam ejus durationem, non magno pretio æstimari consuevit. 725. 104.

An ex eo, quòd triens bonorum alicui, à suo agnato, in casum, si ipse, ab ipsorum familia, ante plurimos annos, avulsa bona, ad aliquot auri tonnas, suo pretio, ascendentia, suis propriis sumtibus, suique solius laboribus, curis, vigiliis, & periculo, pro tota familia recuperaverit, absolutè promissus, & post actualem recuperationem, simpliciter cessus fuerit, in dubio, ipsum dominium, vel saltem Usufructus cessus debeat intelligi? 720. 43. usque ad 334.

Tempore belli facilè fieri potest, ut Ususfructus cum nullo fructuarii emolumento conjunctus sit. 725. 111.

Fructuarius ante fructuum perceptionem decedens

cedens ad hæredes ſuos nihil de illis transmittit. 701. 351.

Merces à Colono debita ad proprietarium vel Uſufructuarium pertinet, prout Uſufructuarius vel ante, vel poſt fructuum perceptionem, fato conceſſit. 701. 355. & ſqq.

Quocunque in caſu Uſufructuarius fructus fundi naturales, ſi eundem ipſe coleret, ſibi acquireret, ipſe etiam fructus civiles acquirit. 701. 359.

Commodum particularis ſolutionis ſucceſſori in emphyteuſi indultum non debet in damnum Uſufructuarii porrigi. 702. 366.

De Quaſi Uſufructu vid. Quaſi Uſusfructus.

Antegreſſa, utut magnæ partis bonorum donatio mortis cauſa, per ſubſequam generalem hæredis inſtitutionem, haudquaquam revocata cenſeri debet, etiamſi iſti Donatario omnium ſuorum bonorum uſusfructus, adjecta clauſula derogatoria omnis priùs conditæ ſupremæ voluntatis, à teſtatore fuerit relictus. 975. A.

Quando res mobiles, quæ ipſo uſu non conſumuntur; ſed ſolùm minuuntur, ipſiusmet Patris, vel ejusdem familiæ latâ, aut levi culpa, vel etiam ex ordinario & legitimo ſui uſu, per ſucceſſivam attritionem, deteriores redditæ, tunc Pater quidem illas, prout extabunt, reſtituere poteſt; ſed tamen ſimùl, præſertim de Jure Provinc. Würtembergico, pro qualitate deteriorationis, ad intereſſe tenetur. 1404. 40. & ſqq.

Hæc Jura etiam tunc obtinent, quando bona materna, inter patrem & ejus liberos, tantùm eventualiter, per ſolam portionum hæreditariarum quantitativam determinationem, durch eine eventual-abtheilung/ dividuntur. 1405. 45. & ſeqq.

Facta in hunc modum maternæ hæreditatis diviſione pater in omnibus ejus particulis plenum condominium pro ſua parte, & quoad ſuorum liberorum portiones Uſumfructum, pro indiviſo, conſequitur. 1405. 47. & ſeqq.

Interitus ejusmodi rerum caſualis ad quem ſpectet? 1405. 48.

Hæc ſola exceptio, quòd bona liberorum materna, maximam partem, in ipſorum alimoniam conſumta fuerint, patrem Uſufructuarium à reſtitutionis neceſſitate, regulariter, non liberat. 1406. 53.

Liberi, pro ſecuritate bonorum maternorum, in bonis Patris Uſufructuarii tacitam hypothecam habent. 1407. 66.

Quando Patri res non fungibiles, juſto pretio æſtimatæ; verùm ſine ſpeciali certarum rerum determinatione, in Uſumfructum traditæ ſunt, tunc ille, æque ac in caſu contrario, ubi liberis certæ ſpecies in diviſione hereditatis maternæ ſeorſim aſſignatæ ſunt, easdem adhuc extantes, in illo ſtatu, in quo nunc ſunt, cum intereſſe, vel ſi prorsùs apud ipſum inutiles redditæ, aut planè conſumptæ ſint, earundem æſtimationem pro rata reſtituere tenetur. 1407. 68. & ſeq.

Idem jus liberis etiam in caſu excitati concurſus creditorum competit. d. l.

Fructuarium omnia, rei Uſufructuariæ annexa, onera indivulſim ſequuntur. 725. 110.

Etiam omnium bonorum Uſufructuario ſolæ modicæ refectionis expenſæ incumbunt. 79. 709. & ſqq. 739. 287.

Majores expenſæ, præſertim ſi ædes vetuſtate collapſas, vel flammis abſumptas, reſtaurare oporteat, dominum proprietatis ſolitariè ſequuntur. 79. 709. & ſqq. 739. 288.

Si Uſufructuarius novum ſolummodò tectum procuret, hoc à proprietario repetere poteſt. 739. 291.

Uſufructuarius, etiam omnium bonorum, non eſt ſucceſſor univerſalis, cui ſoli ſolutio debitorum incumbit. 742. 321.

Specialis liberatio ab æris alieni ſolutione manifeſtè demonſtrat, quòd, qui ità liberatur, non ſit Uſufructuarius; ſed proprietarius. 742. 318. & ſqq.

Ne expreſſum quidem pactum, quòd Uſufructuarius rem propriis ſumtibus meliorare debeat, de novorum ædificiorum extructione exaudiri; ſed ad ſolas modicas refectionis expenſas reſtringi deber. 77. 696. & ſqq.

Cautio ab Uſufructuario præſtanda qualis ſit? 459. 973. & ſeq.

Utrum conjux univerſalis Bb. defuncti Uſufructuarius conſtitutus ejusdem æs alienum exolvere teneatur? 131. 290.

De Uſufructu ſuperſtiti conjugi ſecundum Statutum Lib. Civitatis Hailbronnenſis debito vid. Statutum.

Quatenùs Uſusfructûs, in computatione bonorum debitoris obærati, ratio habeatur? 1411. 100. & ſeq.

Concurſus Credd. vel ceſſio bonorum nullibi inter modos paternum vel alium Uſumfructum extinguendi refertur. 1411. 105.

Semper Uſusfructus alium dominum præſupponit. 1408. 74.

Uſufructuarius rem ſibi in uſumfructum conceſſam alienare nequit. 1408. 76.

Novum non eſt, ut penes alium ſit ipſum jus Uſusfructûs, & penes alium facultas fructuum percipiendorum. 1742. 55.

Illuſtratur hoc variis notabilibus exemplis. 1742. 55. & ſqq.

Nudam fructuum commoditatem Usufructuarius, etiam invito proprietario, alteri locare, aut gratis concedere, vendere, oppignorare, aliove titulo in alterum transferre potest. 1742. 60. & mult. seqq.

Ipsum tamen jus Ususfructûs, nisi domino volente, alteri cedere nequit. 1743. 62.

Usufructuarius duplex jus habere intelligitur, quorum alterum est merè personale, alterum verò reale. 1743. 63.

Illud ossibus ipsius adeò cohæret, ut in neminem alium transferri queat. 1743. 63. & sqq.

Hoc autem ab ipsius persona benè abire potest. 1743. 65.

Ususfructus, posteriore sensu, in aliquem translatus in persona secundi Fructuarii idem ille est, qui in alienante. 1743. 65.

Perindè ac juris est in Cessionario actionum. 1743. 66.

Etiam commoditas seu perceptio fructuum in Jure, licet nonnihil pinguius, Ususfructus vocatur. 1743. 66.

Usufructuarius, meram fructuum commoditatem alteri concedens, jus utendi fruendi ipsemet retinere, aliò saltem ejus negotium gerente, jure intelligitur. 1743. 69.

Quatenùs Fructuarius, suum jus extraneo cedens, nihil agere dicatur? 1743. 70. & seq.

Aliud est cedere Usumfructum, & aliud concedere Fructuum perceptionem. 1744. 72.

Usufructuarium jus utendi fruendi extraneo, tanquàm suo vicario, concedere posse non malè pronunciat Henr. Giesebertus. 1744. 73.

Jus utilis dominii, quod competit vasallo, emphyteutæ, vel superficiario, longè plenius est & efficacius, quàm solum jus Utendi-fruendi. 725. 109. 1744. 76.

An per juris fructus feudales percipiendi concessionem à solo Vasallo factam jus aliquod in re transferatur, & quomodo ab Usufructu differat? 738. 277. & seq. 1742. 54.

Ad constituendum formale jus utendi-fruendi in prædio feudali, consensus domini omninò requiritur. 738. 282. 740. 298.

Verus prædii feudalis Usufructuarius etiam ad servitia feudalia benè potest adstringi. 740. 299.

Verùm Usufructuarius prædii feudalis eodem investiri potest haudquaquàm. 740. 301.

Usufructuarius, sub nomine suorum, vel suorum bonorum, res jure fructuario sibi servientes non censetur comprehendere. 726. 118.

Ab Usufructu ad proprietatem, & à proprietate ad Usumfructum, ceu à toto ad partem, non licet arguere. 726. 124.

Ususfructus quasi pars est dominii, seu proprietatis; sed non propriè & verè, tanquàm generis seu totius; sed tantummodò tanquàm illius accessio seu adjunctum. 726. 125. & sq. 1740. 34.

Ususfructus quidem partem dominii pleni integrantem constituit; verùm non partem ipsius fundi. 729. 162. & seqq. junct. 170.

Ususfructus est res incorporalis, hincque in Jure; non in parte consistit. 729. 165.

Ususfructus duntaxat instar portionis obtinet. 729. 168.

Usumfructum in feudo habens eapropter vasallus vel minimè fit. 740. 304.

Non obstante Usufructu, in prædio feudali alteri concesso, utilis dominii proprietarius tamen Vasallus maner, & dehinc quoque feudum solus recognoscit. 740. 304. & seq.

Feudi Usufructuarius, dominum offendens, suum jus haud amittit. 740. 306. & seq.

Quo sensu feudum à JCto Feudista appelletur Ususfructus? 1744. 77. & seq.

Alienare prohibitus nec Usumfructum constituere potest. 1740. 24. 1748. 119.

Maritus uxori *omnium suorum bonorum Usumfructum* in amplissima hac forma relinquens: Daß Sie den freyen Genuß von seiner völligen und gantzen Verlassenschafft haben ꝛc. solle / eidem etiam facultatem omnes Jurisdictionis feudalis, suis bonis inhærentis, fructus & commoda, proprio suo facto, & sine alterius concursu; veruntamen ex persona & nomine suorum successorum feudalium, percipiendi & acquirendi concessisse censendus est. 1744. 79.

Præprimis si ad confectionem pactorum dotalium, in quibus hujusmodi ordinatio facta, specificum & expressum Agnatorum consensum adhibuerit. 1744. 80.

An ad convalidandam Ususfructus in Feudo antiquo constitutionem Agnatorum in eodem successurorum specificus consensus solus sufficiat? 1740. 37. & seq.

Nisi specialiter feudalium bonorum mentio facta, & à domino directo licentia de illis testandi vel disponendi concessa sit, sub Usufructu etiam omnium bonorum feuda non continentur. 1741. 40. & seq.

Tametsi Vasallus, cum specifico omnium agnatorum consensu, Usumfructum propriè sic dictum in Feudo constituere nequeat; facultatem tamen fructus percipiendi, etiam sine consensu Domini directi, quocunque titulo

usu in alium transferre potest. 1741. 42. & seqq.

Facta hujus facultatis translatione Usufructuarius non solùm ipsum feudum possidere; sed etiam omnes omninò, tàm civiles, quàm naturales fructus, & dehinc quoque omnia patrimonialis vel feudalis jurisdictionis emolumenta suo proprio quidem facto, & sine ullo ipsius concedentis Vasalli concursu; veruntamen ex jure & persona ejusdem, ipse percipere & immediatè acquirere potest. 1741. 44. & seqq. 737. 272. & seq.

Filius, Patris sui hæres, Usumfructum in feudis à Patre constitutum impugnare nequit. 1743. 123. & seqq.

Sola fructuum commoditatis concessio sub prohibita alienatione non intelligitur. 1751. 150.

Commoditate fructuum feudalium à vasallo in alium translatâ sola possessio naturalis, ratione modi sic dicta, in Usufructuarium transit. 1751. 151.

Alienatio rerum, præcipuè immobilium, ad liberos spectantium, à Patre, tametsi legitimo earum usufructuario & administratore, facta, ex multis causis, etiam de Jure Würtembergico, ipso jure est nulla. 1408. 73. & seqq.

Qualis cautio à Patre legitimo peculii adventitii regularis Usufructuario & Administratore, Jure Comm. & Würtembergico præstanda veniat? 1408. 81.

UTILE.

Utile, per inutile, non debet vitiari. 549. 481. 1260. 78.

Probatur hoc per varia exempla. 829. 73. & seqq. 1260. 79.

Novum non est, ut, quæ semel Utiliter constituta sunt, licet casus subsequatur, à quo ista initium capere haud potuissent, nihilominùs durent. 1455. 143.

VULNUS.

Quilibet alterum dolosè, utut animo saltem Vulnerandi, percutiens facilè scire potest & debet, quòd Vulnera non dentur ad mensuram. 1589. 164. 1598. 46.

Si hæc ipsa exceptio, quòd quis alterum, animô saltem vulnerandi, percusserit, in casu cædis exindè, licet contra percussoris intentionem, secutæ, ad declinandam ultimi supplicii pœnam, perfecto oculorum visu gaudenti haud prodest; multo minùs illa cæco, complures graviores ictus alteri, baculo grandiore, inferenti, ad dictum effectum, prodesse poterit. 1589. 163. & seqq.

Si ejusmodi cæcus, ictus à se illatos cum periculo conjunctos fuisse, constanter perneget; correa autem persona, mediante tortura, contrarium asseruerit, quid tunc Judici faciendum? 1589. 166. & seqq.

Qualis pœna Impuberi, ex puerili petulantia, alium flagello lethaliter vulneranti, dictanda veniat? 580. 72. & seqq.

Si Vulneratus non mortiferè, saltem proptiâ, vel chirurgi negligentia perierit, actio de Vulnerato tantummodò competit. 1528. 5.

Plures Vulnerati haud dubiè vitam recepissent, nisi defuissent, qui subito symptomati, tùm maximè sanguinis profusioni, peritam manum adhibere potuissent. 1530. 25.

Illustratur hoc aliquot casibus. 1530. 26. & seqq.

Vulnera brachio inflicta per se lethalia non sunt. 1530. 32.

Modò non axillaris arteria mox sub axillis lacerata vel discissa sit. 1530. 33. 1531. 36.

Vulnera venarum & arteriarum, regulariter, per se lethalia non sunt. 1531. 39.

In quæstionibus de lethalitate vel non-lethalitate Vulnerum, tùm Judicum, tùm Jurisprudentum collegia à Medicorum & Chirurgorum judicio dependent. 759. 21. 577. 37. & seq. 1532. 45. 1576. 21.

Medici tale Vulnus, quod, ob hæmorrhagiam, & Medici absentiam, demùm lethale evadit, tantùm per accidens tale statuunt. 1532. 44. & seqq.

Medici de Vulnerum lethalitate non ex copiosa sanguinis profusione; sed ex qualitate & natura partis vulneratæ judicant. 1532. 46.

Firmatur hoc egregio Facultatis Medicæ Hallensis responso. 1532. 47.

Quando de Vulneris lethalitate non indubitanter constat, pœna mortis dictari nequit. 758. 15.

Idem multo magis obtinet, si de non-lethalitate apertò constet. 577. 32.

An, in casu intermissæ Trepanationis, si Vulneratus, ad undecimum usque diem, in statu adhuc tolerabili vixerit, pœna ultimi supplicii securè decerni queat? 758. 14. 759. 17. & seq

Vulnera, datâ operâ, capiti illata deliberatum occidendi animum produnt. 763. 93.

Pœna ultimi supplicii tùm demùm decernitur, quando Medici & Chirurgi legaliter testantur, inflictum Vulnus fuisse lethale, nec defunctum ex illo potuisse evadere. 765. 9.

Secus est, si defunctus vel ex proprio malo regimine perierit; vel ex Medici aut Chirurgi culpa, vel insufficientia; vel eorum, quæ ad vitæ conservationem conducere potuissent, intermissione; vel ex certa peritorum depositione Vulnus in se non fuerit lethale; vel ipsi adhuc desuper dubii sint. 577. 31. & seqq. 765. 10. & seqq.

Quando Vulnus ad vitam & mortem sese indifferenter habet, tunc percussor tantùm de vulnere tenetur. 765. 14.

Ad effectum homicidis dictandæ mortis non requiritur Vulnus absolutè & simpliciter mortiferum; sed & talia Vulnera ad hoc sufficiunt, quæ utplurimum sunt lethalia, & magis ad mortem inclinant, quàm ad evasionem. 766. 21. & seq.

Hincque non saltem illa, quæ nullo planè modo; verùm etiam illa, quæ non nisi cum magna difficultate, ac remediis planè extraordinariis & periculo non carentibus, restitui possunt, in hunc censum referenda. 766. 25.

Hanc sententiam Theologi, JCti, Medici, & Moralistæ approbant. 766. 26. & seq.

Si Vulnus absolutè lethale requireretur, Homicidium dolosum ferè nunquàm puniri posset. 766. 31.

Quando Vulnus absolutè lethale, vel ut plurimum lethale, inflictum esse constat, tunc Chirurgi vel Medici insufficientia, & ipsius Vulnerati malum regimen non attenduntur. 766. 32.

UXOR. Conf. Fœmina.

Inter maritum & Uxorem major, quàm inter patrem & filiam, affectio præsumitur. 1463. 221.

Uxor marito ad obsequialia servitia tenetur. 1690. 16.

Operæ serviles, marito, ab Uxore nobili, regulariter, haud præstandæ, quænam, inter alias, habeantur? 1692. 35. & 40.

Apud Germanos veteres monebatur Uxor, venire se laborum, periculorumque sociam, idem in pace & prælio passuram, ausuramque. 1690. 19.

Uxor quænam facta sui mariti scire præsumatur? 616. 25.

Quando Uxor de unius vel alterius debiti maritalis veritate, etiam in sui ipsius præjudicium, aliquid asserit, hæc ipsa confessio, præsertim si de summa valdè modica agatur, etiam cæteris Mariti creditoribus præjudicat. 1414. 138.

Ne Uxor quidem pro debito Mariti tenetur. 1413. 125. 1757. 16. Conf. Societas Bb. conjugalis.

Intercessio Uxoris pro marito, regulariter, ipso jure omnimodò nulla est. 1445. 60.

Quænam requisita ad inducendam validam Uxoris, pro suo marito, obligationem, de jure Würtembergico, sint necessaria? 1441. 23.

An aliquo illorum requisitorum deficiente obligatio semper sit nulla? 1441. 23.

Violenta consensûs Uxoris in contractum, à marito ineundum, vel initum, extorsio omnem ab illa factam promissionem, vel prorsùs nullam, vel ad minimum periculo rescissionis obnoxiam reddit. 1442. 25.

An ad istum effectum, ut etiam Uxor ex contractu, quem ipsa unà cum marito init, efficaciter conveniri queat, versionis in communem familiæ utilitatem probatio necessaria sit? 1442. 26. & seq.

Uxor, cum marito, sua propria debita solvere promittens, pro suo marito intercessisse dici haud potest. 1451. 108.

Debita socialia, pro parte dimidia, Uxoris sunt propria. 1451. 108.

Quoad debita verè socialia, à solo quantumvis marito contracta, Uxor neque SCti Vellejani, neque *novæ Constitutionis beneficio* juvatur. 1452. 114.

Uxor, licet pro solutione debiti socialis sese expresse in solidum obliget; tamen, regulariter, pro parte solummodò dimidia tenetur; quoad alteram verò sine dubio gaudet Senatusconsulti Vellejani beneficio. 1462. 207. & seq.

Quando Uxor in causa societatis, ex aliqua rei familiaris necessitate, se, cum suo marito, in solidum obligat, & quidem in tali familiæ statu, ut, si ipsa hoc non fecisset, majus damnum exindè passura fuisset, tunc etiam ipsa creditori in solidum cum effectu tenetur, neque beneficio SCti Vellejani, vel novæ Constitutionis, in talibus terminis, locus patescit. 1462. 209. & seqq.

Quando Uxor sese obligat in rem communem, quam sua interest totam conservari, & quidem in solidum, tunc illa, excluso SCto Vellejano & beneficio novæ Constitutionis, non solùm pro sua; sed etiam pro sui mariti parte efficacissimè obstringitur. 1455. 145. 1476. 325.

Si maritus & Uxor, ob talem rem, mutuam recipiant pecuniam, ex qua, si creditor pecuniam non dedisset, majus damnum Uxor passura fuerat, neque SCto Vellejano, neque novæ constitutionis beneficio locus datur. 1451. 114.

Sin autem in aliquam, v. gr. emptionem mutuâ pecunia accipiatur, tunc solùm pro dimidia Uxoris parte sanctio ejus cessat. 1451. 112.

Quando maritus & Uxor, simùl cum aliquo tertio contrahunt, tunc illa, regulariter, etiam secundum Jus Würtembergicum, nullo alio curatore opus habet. 1452. 116. & sqq.

Si summa C. florenos excedat, & simùl suspicio adsit, Uxorem vi metuve, aut dolosa mariti persuasione, ad contractum inductam esse, tunc Jure Würtembergico non saltem alterius cutatoris consensus; sed etiam Judicis cognitio requiritur. 1452. 116. & sqq.

Quibus casibus maritus, ad dictos effectus, habeatur suspectus? 1452. 117.

Maritus in foro tùm Saxonico, tùm Würtembergico, legitimus Uxoris non saltem curator; verùm etiam universorum illius bonorum (exceptis receptitiis) administrator est. 1452. 119.

Uxor ad exolvendum æs alienum sociale, à se & suo marito contractum, tenetur; tametsi ipsa nullum alium adhibuerit curatorem. 1452. 120.

De Statuto, curatoris consensum in contractibus mulierum requirente, communis practicorum traditio est, quòd maritata, quando non cum marito, nec in ejus commodum contrahit; sed cum extraneo, alio curatore opus non habeat; sed solius mariti consensus sufficiat. 1452. 122.

Hæc regula, quòd Uxor ex contractibus sui mariti non obligetur, in illis locis, ubi inter conjuges universalis Bb. societas, in specie universarum fortunarum, intercedit, suum officium penitùs amittit. 1468. 254.

Idem etiam de illis locis, ubi societas universalis simpliciter bonorum viget, ac in specie quoque de Ducatu Würtembergico, in tali casu, si uterque conjux cum tertio simùl contrahant, & in uno eodemque instrumento, singuli in solidum sese obligent; ipsum verò debitum ità comparatum sit, ut, nisi pro illo, dicto modo, etiam Uxor se obstringeret, majus exindè damnum in ipsam, vel ejus bona facillimè redundare posset, absque dubitatione statuendum videtur. 1468. 255.

In casu, quando Uxor pro debito solius mariti proprio, quomodocunque intercedendo, se, vel bona sua obligat, & simùl beneficio tùm novæ constitutionis, mediante Juramento, vel loco Juramenti facta promissione, renuntiat, omnis de versione in rem Uxoris, ejusque probatione quæstio Domitiana est. 1471. 277.

Quando Uxor, ne Mariti famâ plericliterur, & executio in ejus bona fiat, creditoribus ejusdem indemnitatem promittit, tunc ipsa SCti Vellejani vel novæ Constitutionis beneficio non gaudet. 1463. 218. & sqq.

Notabile supremi Parisiorum Senatûs Arrestum, quo ille, ob cautionem, ab Uxore, apud acta, judicio sisti, pro marito eapropter à carceris molestiis liberato, præstitam, Senatusconsulti Vellejani apices exulare jussit. 1464. 222.

Uxoris pro suo marito, seu jam incarcerato, seu mox incarcerando, facta intercessio, licet nullo Juramenti, vel huic, juxta mores loci, æquivalentis promissionis, & sub illis factæ tùm SCti Vellejani, tùm beneficii novæ Constitutionis renunciationis, vel præviæ eorundem certiorationis fundamento roborata sit, tamen à DDbus pro irretractabili habetur. 1464. 223. & sqq.

Ad hunc ipsum effectum nihil refert, sive in consequentiam jam latæ sententiæ condemnatoriæ, sive talis à Principe profecti Rescripti, quo vel parata solutio, vel tamdiu duratura incarceratio, donec illa sequatur, marito imponitur, mox incarcerando, se ipsam, vel sua bona obstringat. 1464. 224. & seqq.

Idem dicendum, si ipsa solutionem, licet intercedendo, eo fine promiserit, ut honor mariti, vel utriusque conjugis sartus tectus præstetur. 1464. 225. in fin.

Hujusmodi intercessio concernit pietatem marito ab Uxore debitam. 1464. 226.

Ob hanc etiam alia beneficia Uxoribus indulta cessant. 1464. 227.

Hinc eandem quoque DDres non malè piam, imò etiam piissimam passim appellant. 1464. 227.

Hinc quoque, eandem ob causam, alienatio fundi dotalis, contra ordinariam Juris regulam, permissa est. 1464. 228.

Intercessio Uxoris pro suo marito incarcerando, vel incarcerato, non planè voluntaria; sed ex apertissimè necessaria causa provenire censetur. 1464. 229.

Tales causæ similiter omnem muliebribus beneficiis locum præcludunt. 1465. 230.

Idem dicendum, si Uxor pro aliquo alio suorum necessariorum è vinculis liberando sese obligaverit. 1465. 230.

Maritum in carcere detentum alendi necessitas, cessantibus omnibus beneficiis muliebribus, Uxori incumbit. 1465. 231.

Licet Uxor ad intercedendum pro Marito, tametsi incarcerato, invita cogi nequeat, si tamen de facto sic intercesserit, tunc exindè pronatam sui obligationem, nec SCti, nec nov-

novæ Constitutionis auxilio convellere potest. 1465. 232.

Causa pro marito incarcerato, vel incarcerando, intercedendi non tàm aliena, quàm ipsius-met Uxoris propria censetur. 1465. 233.

Sicuti alienatio fundi dotalis, itemque fideicommissi, etiam familiæ, pro marito tùm ex hostium manu redimendo, tùm ex carcere liberando, contra regulam juris, valida est: Ità quoque intercessio ab Uxore ex eadem causa facta non minùs firma censeri debet. 1465. 234. & seq.

Tametsi in contractu pro liberatione mariti incarcerati, vel incarcerandi, ab Uxore inito, solennitates aliàs in contractibus Mulierum necessariæ adhibitæ haud fuerint; iste tamen ex causæ, propter quam celebratus est, favore, nihilominùs subsistit. 1465. 236.

Si debitum pro utriusque sustentatione contractum fuerit, Uxor, ad illud exolvendum, fundum dotalem alienare benè potest. 1465. 238.

Solennitates statutariæ non habent locum, quando Uxor ex causa pia se obligat. 1467. 245.

Renunciatio novæ potissimùm Constitutionis beneficii tàm ex Juris Communis, quàm Würtembergici expressa sanctione, regulariter, præcisè in loco Judicii fieri debet. 1465. 247.

Ad hunc effectum, ut in loco Judicii facta dicatur, non sufficit, si illa coram aliquot saltem, in hunc ipsum licet finem specialiter convocatis, Scabinis, vel solummodò coram Judicio pupillari, dem Waisen-Gericht, vel coram Præfecto, in ædibus ejusdem privatis, vel denique, ad speciale hujus jussum, coram solo Judicii Actuario, in der Amptschreiberey/præstetur. 1467. 248.

Ab hac tamen regula renunciatio, in gratiam mariti è carceribus liberandi facta, indubiè excipitur. 1467. 249.

Utrum quoad notabilem hanc limitationem, quòd videlicet Uxor, pro marito incarcerato, vel incarcerando, ad illum liberandum, licet absque jurata, tùm Sc̃ti Vellejani, tùm alterius beneficii renunciatione, efficaciter obligetur, aliqua inter incarcerandos, vel incarceratos ob delicta, vel debita, distinctio facienda? 1467. 250. & seqq.

Notantur remissivè adhuc alii casus, quibus Uxor, æquè ac in casu pro marito incarcerato præstitæ intercessionis, vel ex capite ejusdem, in aliis tamen circumstantiis & causis, pro ipso factæ intercessionis, vel ex causa bonorum Societatis conjugalis, exclusis omnibus beneficiis, ad solutionem pro marito, de propriis suis bonis faciendam, invita compelli potest, 1468. 257.

Alienatio fundi dotalis, vel prorsùs non, vel saltem taxationis causa æstimati, licet cum specifico Uxoris consensu, & expressa Sc̃ti Vellejani renunciatione facta, tamen adeò nulla censetur, ut non tantùm Uxor; sed etiam ipse maritus eandem, contra suum proprium factum, impugnare valeat. 1485. 45.

Quidsi Uxor suum consensum post elapsum integri biennii spatium iteratò declaraverit? 1485. 46. & seq.

Etiam alienatio rei immobilis, à marito, Uxori propter nuptias donatæ, cum speciali Uxoris consensu facta, ipso jure nulla est. 1486. 50.

Et tamen, si Uxor, post biennium, priorem consensum confirmaverit, ipsique ex aliis mariti bonis, ratione dotis & donationis propter nuptias, satisfieri possit, ejusmodi alienatio rata habetur. 1486. 50.

Jus Romanum hosce duos casus, si scil. Uxor in alienationem rei immobilis propter nuptias donatæ, post biennium, denuò expresè consentiat, & hunc alterum, si fœmina suam fidejussionem pro alio præstitam, post biennium, iteratò confirmet, invicem æquiparat. 1486. 51.

Renunciatio Senatusconsulti Vellejani, itemque beneficii novæ Constitutionis de Jure Communi, ab *Uxore, per corporalis juris*-jurandi præstationem, fieri debet. 1442. 33. 1443. 41.

Hinc, eo Jure, non sufficit, Uxorem, sub fide Christiana, vel loco jurisjurandi, promittere, quòd ipsa pro marito creditori de propriis facultatibus satisfacere velit, 1443. 34.

In Ducatu Würtembergico sola ad baculum judicii, loco jurisjurandi, facta promissio, ad dictum effectum, sufficiens est. 1443. 35. & 42. 1459. 179. 1467. 246.

Etiam multoties reiterata Uxoris pro marito intercessio, ob defectum corporalis jurisjurandi, Jure novo, pro nulla & invalida habetur. 1443. 37.

Multi Uxorem, se cum suo marito, in uno eodemque instrumento, correaliter obligantem, ne tunc quidem, quando, pecuniam in ipsius præsentia marito verè numeratam esse, probari potest, obligatam existimant; nisi simùl ejusdem pecuniæ in rem uxoris, vel illius liberorum utilitatem facta versio demonstrari possit. 1443. 38. & seqq.

Etiamsi Uxor publica mercatrix esset, 1443. 39.

Ut Uxor juratò, vel in terris Würtembergicis, loco jurisjurandi, ad baculum judicii, facta promissione, beneficio novæ Constitutionis renun-

renunciare necesse habeat, oportet; ut ipsa pro suo marito, verè intercesserit, sicque pro ipsius solius proprio debito se vel sua bona obligaverit. 1453. 125.

Quando Uxor ad sui proprii, seu talis debiti, ad quod ipsa, vel sola, vel, tanquàm socia, pro rata tenetur, solutionem sese obstringit, tunc, uti omnis intercessio totaliter exulat; ità etiam beneficium novæ Constitutionis similiter exulat, & dehinc quoque ejusdem renunciatio frivola & Domitiana est.

1453. 126. 1454. 130.

Ad cessationem tùm Sc̃ti Vellejani, tùm novæ Constitutionis beneficii nihil refert, sive Uxor, ab initio statim, cum suo marito, unà & simùl, cum tertio contrahat, sive ex contractu à solo quidem marito; sed in communem societatis utilitatem, cum tertio, inito, illicò obligata, unà cum marito, per speciale constitutum, ex intervallo, sese denuò obstringat. 1454. 131. & seqq.

Si Uxor se non statim cum marito obligaverit; sed demùm post aliquot menses, vel annos, ad instantiam creditoris, mariti facultates suspectas habentis, pro debito maritali clanculariè contracto, sese obstringat, tuncipsam creditoris talis fraude inductam hoc feciisse præsumendum, ac propterea ad beneficium SCti Vellejani & novæ Constitutionis, vel, si huic renuntiaverit, ad restitutionem in integrum admittendam esse, rectè statuit Grivellus. 1455. 149. & seqq.

Quando conjuges mutuam pecuniam eo fine accipiunt, ut æs alienum mariti proprium exindè solvatur, simùlque in uno eodemque instrumento, vel simpliciter, vel singuli in solidum ad restitutionem ejus se obligant, tunc solus maritus exindè obligatur; Uxoris verò obligatio ipso jure nulla est.

1458. 168.

Uxor in tali casu, contra expressam tàm Juris Communis, quàm Würtembergici dispositionem, verè intercedit, & per consequens tale debitum ex solius mariti facultatibus solvendum. 1458. 169. & seq.

Quando Uxor, vel unà cum suo marito, in eodem instrumento, pro debito solum maritum concernente, mediante corporali juris jurando, vel, juxta consuetudinem loci, promissione ad baculum judiciarium, se in solidum obligat, vel sola, in singulari instrumento, simili modo, seu fidejubendo, seu constituendo, seu expromittendo, se vel sua bona, sub dicto vinculo, ejus gratia, devincit, tunc neque exceptio Sc̃ti Vellejani, vel similis, neque querela nullitatis Uxori competit. 1458. 172.

Non quidem inspecto Jure Justinianeo; attamen Canonico & Usu forensi. 1458. 173.

Idem dicendum, quando Uxor non quidem in specie beneficio SCti Vellejani, & Authenticæ, Si qua mulier. sed tamen in genere omni LL. auxilio, allen Weiblichen behelffen/ vel etiam de illis non satis admonita, seu certiorata, mediante juramento, vel loco illius facta promissione, renuntiavit. 1459. 175. & seq.

Si maritus Uxorem ad aliquid faciendum, per vim ac metum, semel coegerit, tunc ex actibus subsequentibus purgatio metus haudquaquàm colligitur, quoadusque maritus in vivis est. 1618. 141.

De Uxore acquæstibus conjugalibus renuntiante vid. Societas Bb. conjugalis.

Universali Bb. mariti usufructuaria vid. Usus fructus.

Donatione meritorum secundæ Uxoris remuneratoria, imprimis an & quatenùs dispositio Legis 6. C. de secund. nupt. quoad illam locum habeat? vid. Donatio.

UXORICIDIUM.

Ad probandum corpus delicti in crimine Uxoricidii per veneficium commissi duo requiruntur, (1.) quòd venenum verè sit propinatum, &, (2dò,) quòd illud ad occidendum sufficiens visum fuerit. cons. 19. n. 31. & seq.

Hæc probatio per medicos & horum peritos fieri debet. cons. 19. n. 33.

Rei sola confessio; quòd ipse reverà venenum propinaverit, ad dictandam pœnam ultimi supplicii non sufficit. cons. 19. n. 34.

In probando conatu hujus criminis, ad proximum quantumvis actum perducto, Rei sola confessio sufficit. cons. 19. n. 39. & sqq.

Ira super suspecto Uxoris adulterio non excusat à doloso Uxorem veneno interimendi proposito; nisi mentis exilium in marito induxerit. cons. 19. n. 45. & sq.

Nec minæ Uxoris, quòd ipsa maritum, ejusque filium ex prioribus nuptiis veneno necare facilè animum inducere possit, es wäre kein wunder / daß sie ihrem Mann und Buben mit gifft vergäbe / sine ullo ad veneni propinationem vel præparamento, vel suspicione, maritum deindè suæ Uxori venenum propinantem à dolo liberant. cons. 19. n. 47. & sq.

Conatus in crimine Uxoricidii, ad actum proximum perductus, an pœna capitali sit coercendus? cons. 19. n. 56. & sqq.

Præsertim si hoc crimen, per veneficium, fuerit attentatum? cons. 19. n. 61.

Annon pœna capitalis ob criminis hujus frequentiam dictari queat? cons. 19. n. 64. & seq.

Vel ex eo, quòd Conjux, bina vel trina vice, suum Conjugem veneno interimere tentaverit? cons. 19. n. 66.

Quidsi per talem conatum irreparabile Uxoris sanitati damnum fuerit illatum? cons. 19. n. 69.

Ubi nullum tale damnum Conjugi illatum, neque talis conatus aliquoties reiteratus, tantùm fustigatio & perpetua relegatio, regulariter, decernitur. cons. 19. n. 73. & seqq.

Si mitigationem suadentes circumstantiæ concurrant, etiam hæc pœna remitti potest. cons. 19. n. 77.

Quænam sint tales? cons. 19. n. 86. & seqq.

Quando senium ad hoc prosit? cons. 19. n. 77. & seqq.

FINIS

Novi istius Consiliorum Voluminis.

DEO SOLI GLORIA

IN SEMPITERNA SECULA!

BSB Bayerische StaatsBibliothek
MDZ Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Harpprecht, Ferdinand Christoph,

Ferdinandi Christophori Harpprechti, JCti, Sacri Cæsarei Palatii Comitis, Diversorvm Imper. Principvm Et Statvvm Consiliarii; ... Consvltationvm Criminalivm Et Civilivm, Potissimam Partem, Nomine Inclytæ Facvltatis Jvridicæ Conscriptarvm. Volvmen Novvm
Bd.: 2

Tvbingae 1712

Bamberg, Staatsbibliothek -- ,38 B 3
urn:nbn:de:bvb:12-bsb11407563-1
VD18 1139773